

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ВОЛГОГРАДСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС

Учебное пособие

Волгоград 2003

ББК 67.99(28ос)922.1я73
А80

Авторы:

Арефьева Н.Н., канд. юрид. наук, доц. (гл. 10, 11, 12, 13, 14)
Бельх А.Г., ст. преп. (гл. 16)
Карабанова К.И., канд. юрид. наук, доц.
(гл. 1, 2, 3, 4, п.3 гл.5, 6, 7, 8, 9,10,11, 12, 13, 15, 17,18)
Лучина С.В., канд. юрид. наук, доц. (гл. 5, кроме п.3)
Травкин А.А., канд. юрид. наук, профессор, заведующий
кафедрой гражданского права и процесса (гл. 2, 4)

Рецензенты:

доктор юридических наук, профессор
П. М. Филиппов (Волгоград);
доктор юридических наук, профессор *В.А. Рыбаков* (Рязань).

Печатается в авторской редакции

А80 **Арбитражный** процесс: Учебное пособие / Редкол.: *Травкин А.А.* (отв. редактор), *Карабанова К.И.* (отв. секретарь). — Волгоград: Изд-во ВолГУ, 2003. — 348 с.
ISBN 5-85534-810-5

В пособии изложены основы учебного курса по арбитражному процессу: история арбитражного судоустройства и судопроизводства, понятие и принципы арбитражного процесса, подведомственность и подсудность дел, участники арбитражного процесса, иск, доказательства, судебные расходы, процессуальные сроки, исковое производство в суде первой инстанции, апелляционное, кассационное, надзорное производство, производство по пересмотру судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам, производство по делам с участием иностранных лиц, третейские суды в РФ, Международный коммерческий арбитраж, исполнительное производство.

Предназначено для студентов и преподавателей юридических вузов и факультетов, а также для практических работников.

ISBN 5-85534-810-5



© Коллектив авторов, 2003
© Издательство Волгоградского
государственного университета, 2003

ГЛАВА 1

Из истории арбитражного судоустройства и судопроизводства

Разрешение торговых и иных хозяйственных споров упорядочивалось по мере создания и развития системы судебных учреждений. Их специфика определялась историческими условиями и национальными традициями в становлении правовых систем различных государств¹. Особые торговые суды были еще в Древнем Риме. В договорах между римлянами и латинами устанавливались правила, согласно которым тяжбы в ярмарочных спорах подлежали разрешению судьей единолично при нечетном числе присяжных. Впервые торговые суды в наиболее явном и распространенном виде возникли в Италии как узко-специальные морские торговые суды. Жизнь итальянских купцов была немыслима вне корпораций. Из своей среды они избирали судей-консулов. Отсюда суды получили название Консульских.

В дальнейшем торговые суды возникли в ряде французских городов, где проводились традиционные ярмарки (Авиньон, Арль, Безансон, города Шампани). Судьи назначались Советом Короля. Все суды были временными, поскольку действовали только в период проведения ярмарки. Решения этих судов обжалованию не подлежали.

Специализированные торговые суды по мере необходимости возникают в Австрии, Англии, Германии, Голландии, Испании, Италии, России, США, Швеции и других странах.

Первый постоянный коммерческий суд был образован в ноябре 1563 года в Париже.

В России об особых судах для торгового сословия впервые упоминается в Уставной грамоте Новгородского князя Всеволода Мстиславовича, данной в 1135 году церкви Святого Иоанна Предтечи на Опоках: «...управляти всякие дела Иванская и торговая и гостинная и суд торговый». Торговый суд учреждался в составе тысяцкого и пяти выборных старост. Однако торговый суд в этом документе понимается не как законодательное нововведение, а как указание на применение к Иванскому купечеству обычного общеизвестного установления.

В судопроизводстве Древней Руси применялось только судоговорение, которое «было необыкновенно логично и просто, без всякого излишнего многословия и многописания». В сельской местности преобладало третейское разбирательство при содействии старцев и посредников. Другим способом рассмотрения споров служили сельские сходы, на которых судили по обычаям.

«В Малороссии издавна существовали особые суды, назначение которых состояло в примирительном и, во всяком случае, сокращенном, чуждом всякого формализма, производстве спорных дел», — писал русский исследователь Г. Барац.

Впоследствии действия суда определялись судными статьями и грамотами. В качестве примера можно привести Уставную Белозерскую грамоту 1488 года, Уставную грамоту князя Александра, данную Смоленской земле в 1505 году, Уставную грамоту князя Сигизмунда 1509 года, данную Вольнской земле, Псковскую судную грамоту 1397—1467 годов.

Судный список писал дьячок, свидетелей же (правду) представлял на суд пристав, ранее именовавшийся доводчиком или недельщиком.

Первая попытка создать постоянный, специальный для купечества суд принадлежит царю Алексею Михайловичу (1667 г.), который постановил «выдать дела купецких людей в одном пристойном приказе, дабы волокитою по разным приказам им, купецким людям, промыслов своих не отбивать».

Дальнейшее развитие торговые суды получили при Петре Великом (1721 г.). Он создал Главный магистрат, который судил торговые дела. В период царствования Императора Петра Первого высшей судебной инстанцией стал Сенат, пришедший на смену Государевой Боярской Думе и Расправной Золотой Палате.

Специализированные торговые суды были созданы при ратушах² и таможнях. Суды, в ведении которых находились торговые дела, стали называться Судами Таможенными.

Петр Великий ввел сословную организацию купечества по европейскому образцу, но не допускал применения в торговых судах обычаев, признавая их чуждыми всему историческому прошлому России. Царь предписывал торговым судам руководствоваться Уставами и Указами, то есть **нормами права**³.

В начале деятельности торговые суды России никакой постоянной формы судопроизводства не имели. Затем партикулярными письмами была введена форма отчасти словесного судопроизводства.

Подчиненность торговых судов была различной и изменчивой — таможням, магистратам, ратушам, надворьям, коммерц-коллегиям, департаменту внешней торговли и др.

Указом от 14 мая 1832 года в России были учреждены коммерческие суды, просуществовавшие до 1917 года, и особые для них правила судопроизводства.

Устав судопроизводства в коммерческих судах состоял из 16 глав (о подсудности, о призыве и явке в суд, об отводах, об отобрании показаний сторон и приведении дела в ясность, о разбирательстве через посредников, о доказательствах вообще и разных их видах, как-то: признание собственное, письменные документы, об особых родах письменных документов, о доказательствах через свидетелей, о доказательствах присягой, об ответах и опровержениях, о проверке доказательств и опровержений, о решениях и исполнении оных, о жалобах на решения коммерческих судов и об апелляции, о судебных издержках по производству дел в коммерческом суде), включавших в себя 470 статей и Временные правила о порядке производства дел о несостоятельности из 28 статей.

Судебная реформа 1864 года в России коммерческих судов организационно не коснулась. Изменения произошли только в их судопроизводстве: споры должны были рассматриваться на основе Устава Гражданского Судопроизводства от 20 ноября 1864 года, введенного в действие применительно к общим судам и содержащего правила сбора и оценки доказательств.

Судебные уставы 1864 года, включавшие в себя процессуальные нормы применительно к деятельности общих и коммерческих судов, имели существенные недостатки при их издании, поскольку были опубликованы разбросанно в разных частях Свода законов. Поэтому после смерти императора судьи таких городов, как Москва, Санкт-Петербург, Казань, обратились с всеподданнейшим ходатайством о «Высочайшем повелении издать Судебные Уставы 1864 года особой книгой с наименованием оной «Судебные Уставы Императора Александра Николаевича» по примеру древних исторических памятников Русского законодательства: Правды Ярославовой, Судебников Иоанна

Третьего и Четвертого и Уложения царя Алексея Михайловича, дабы таковое издание ныне разъединенных в Своде Законов Судебных Уставов 1864 года, украшенное Державным Именем усопшего Государя, послужило к вечному воспоминанию, из рода в род и от поколения к поколению переходящему, об Александре Втором не только как о Царе-Освободителе, но и как о Царе-Законодателе, положившем в России основание Суду скорому, правому, милостивому и равному для всех».

Профессор МГУ С. Зен писал: «...внутренний распорядок русского коммерческого суда во многом напоминает организацию наших окружных судов, но тождественным с нею считаться не может. Правда, коммерческие суды все больше и больше стремятся к заимствованию норм производства судебных уставов, однако, не с целями замены специальных торговых норм, а в целях пополнения недостающих»⁴.

Задолго до реформы 1864 года в России Уставом о судопроизводстве по делам торговым была определена подведомственность коммерческих судов. К их ведомству принадлежали все споры и иски по торговым оборотам, векселям, договорам и обязательствам письменным и словесным, все дела о несостоятельности «независимо от звания лиц, в оную впавших» (параграф 1632 — цит. по Своду законов Российской Империи для купечества). Разбору коммерческого суда не подлежали: споры по покупке и продаже товаров за наличные деньги в рядах, в лавках, на рынках, торгах и ярмарках, равно как и дела ремесленников между собою и с другими, по коим плата требуется за личную работу, все споры по торговле, не превышающие 150 рублей серебром (параграф 1633).

Была определена и подсудность: ведомство каждого коммерческого суда простиралось «не далее того города, в котором он учрежден и уезда оногo» (параграф 1636).

Статьей 1284 Устава о торговой несостоятельности и разрешении торговых дел судом введена должность присяжного попечителя для охраны имущества по делам лиц, впавших в несостоятельность, до открытия конкурсного производства. Назначение на должность производилось по очереди, указанной в списке. Список составлялся дворянскими собраниями и особыми купеческими собраниями.

Поверенными в коммерческом суде могли быть управляющие, бухгалтеры, кассиры и иные лица, состоящие при кон-

торе истца или ответчика. Помимо названных лиц представителями в коммерческом суде могли выступать также те лица, которые внесены в список присяжных стряпчих. Так назывались поверенные, занимавшиеся не только представительством интересов доверителя в судебном заседании, но и подготовкой документов к направлению в коммерческий суд.

«Для внесения в список присяжных стряпчих, желающие при прошениях своих представляют суду их аттестаты, послужные списки и прочие свидетельства о знании их и поведении, какие сами признают нужными» (ст. 1292). «Суд, по рассмотрении сих свидетельств и по личном осведомлении о свойствах просителя, или допускает его к хождению по делам, вообще в том суде производящимся, и для сего вносит их в список, или объявляет ему словесно отказ, не обязуясь при сем входить ни в какие объяснения о причинах отказа» (ст. 1293). Лица, внесенные в список, давали присягу по установленной форме.

Обращение в коммерческий суд начиналось с подачи прошения председателю суда, который направлял его в соответствующее отделение. Если прошение удовлетворяло формальным требованиям закона, то заводилось дело.

Процесс считался начавшимся с момента вручения сторонам повесток. До начала разбирательства по существу проводилась словесная «расправа»: явившись в суд, ответчик мог заявить все отводы. Если отводы не были заявлены или не были уважены, то он обязан был дать ответ по существу исковых требований.

Состязание сторон велось в письменной форме. «В протокол выслушанных сторон означается: 1) существо дела так, как оно по взаимному объяснению сторон представляется, 2) главнейшие обстоятельства, в определении коих стороны не согласились, 3) означение тех обстоятельств, которые должны быть приведены в ясность посредством доказательств» (ст. 1374 Устава). Протокол составлялся протоколистом под контролем секретаря⁵.

«Когда по производству дела потребуются справки, то суд предоставляет тяжущимся собирать оныя, назначая токмо по обстоятельствам, на основании статьи 1598, срок, когда справка должна быть представлена, и не входя со своей стороны с посторонними местами и лицами ни в какую переписку» (ст. 1341). «Если справку должно истребовать из присутствен-

ных мест, то коммерческий суд дает сторонам свидетельство в том, что она действительно производится в том суде делу нужна» (ст. 1342).

Средствами доказывания в коммерческом суде служили собственное признание, письменные акты и документы, свидетели, присяга. Решение дела присягой могло иметь место только при наличии доброй воли и согласия обеих сторон.

По окончании возражений и проверки представленных доказательств дело направлялось в канцелярию для составления записки, которая должна была содержать в себе все данные дела и законы, разрешающие спор.

Присутствующим сторонам «определение решительное» объявлялось немедленно, лично, при открытых дверях.

Сторонам отсутствующим определение объявлялось через полицию.

Тяжущемуся, находящемуся в безвестном отсутствии, решение объявлялось посредством тоекратного опубликования в Ведомостях обеих столиц и Губернском извещении.

«Протокол решительный должен быть составлен и подписан не позже, как в течение двух дней с того времени, как подписан о нем журнал заседания» (ст. 1381).

«За неправые иски и споры полагался при первоначальных решениях коммерческого суда штраф 5 процентов с суммы иска (за исключением вексельных исков, рассматриваемых в упрощенном порядке), а за неправую апелляцию — 10 процентов. Кроме того, при подаче апелляционного прошения взыскивалось 60 рублей залога».

Исполнение производилось по исполнительным листам через судебных приставов. Исполнение решений находилось вне юрисдикции коммерческих судов.

Присутствие, к примеру, в Московском коммерческом суде в соответствии с Уставом начиналось в десять часов утра и продолжалось до двух часов пополудни. При таком режиме работы успехи Московского коммерческого суда были настолько очевидны, что в юбилейной речи в 1903 году по случаю семидесятилетия суда его председатель Н.А.Победоносцев с удовлетворением отмечал отзывы о коммерческом суде как храме правды, милости и быстрого разбирательства. Устав судопроизводства в коммерческом суде позволял вызывать стороны не только со дня на день, но и с часа на час. По мысли Н.А.Победо-

носцева, и праздничные дни не должны являться препятствием для рассмотрения важных, не терпящих отлагательства дел.

Судьи Московского коммерческого суда гордились отсутствием в их стенах мертвящего формализма и канцелярской рутины, свойственных окружным судам⁶.

Декрет о суде № 2 от 7 марта (22 февраля) 1918 года в статье 15 содержал запрет на судебные иски между различными казенными учреждениями. Тем самым было проведено разграничение в компетенции органов хозяйственного управления и органов правосудия. С началом хозяйственной реформы 1921 года, с переходом к коммерческому расчету и имущественной самостоятельности взаимоотношения между предприятиями стали строиться на договорных началах. Полную натурализацию эпохи военного коммунизма сменили товарно-денежные отношения.

В соответствии с Положением о порядке разрешения имущественных споров между государственными учреждениями и организациями, утвержденным постановлением ЦИК и СНК РСФСР 21 сентября 1922 года, были образованы Высшая арбитражная комиссия при Совете Труда и Обороне (СТО), арбитражные комиссии при областных экономических Советах, а впоследствии — при губернских экономических совещаниях.

Постановлением от 3 апреля 1922 года Президиум Высшего Совета Народного Хозяйства (ВСНХ) образовал арбитражную комиссию при ВСНХ и арбитражные комиссии при местных органах промбюро и губсовнархозах, которые явились предшественниками органов ведомственного арбитража. Законодательное оформление этих органов и утверждение Положения об арбитражной комиссии ВСНХ СССР состоялось в 1926 году.

Производство в арбитражных комиссиях осуществлялось по правилам, предусмотренным ГПК союзных республик, с некоторыми изъятиями.

Дела рассматривались коллегиально. Один из арбитров в коллегии был юристом, второй — хозяйственником. Эта организационная процедура и явилась истоком двойственной оценки природы арбитражных комиссий: и как органов правосудия, и как органов хозяйственного управления.

Широкие полномочия арбитражных комиссий в условиях слабого развития механизма хозрасчета в начальный пе-

риод нэпа, в условиях неразвитости договорных отношений, слабой договорной дисциплины повсеместно приводили к широкому применению отсрочки или рассрочки платежа по принятому решению, к замене исполнения одного обязательства другим, к полному или частичному освобождению должника от обязательств по договору. Все эти обстоятельства вовсе не способствовали укреплению плановой и договорной дисциплины в экономике государства.

Постановлениями ЦИК и СНК СССР от 13 декабря 1929 года и 4 марта 1931 года были ликвидированы соответственно ведомственные и государственные арбитражные комиссии. Споры предприятий различной ведомственной принадлежности предлагалось передать на разрешение общих судов, а споры между предприятиями одного ведомства передавались на рассмотрение вышестоящему в порядке подчиненности органу. Однако общие суды были не в состоянии справиться с возложенной на них задачей из-за слабого знания специфики хозяйственных споров, отсутствия возможностей оперативного разрешения заявленных требований. Через 16 дней после ликвидации арбитражной системы произошел возврат к ней в несколько преобразованном виде.

В 1934 году Госарбитраж при СНК СССР по поручению Правительства СССР утвердил Правила рассмотрения и разрешения имущественных споров органами Госарбитража. Достоинство этих Правил состояло в том, что они содержали процессуальные нормы, определяющие порядок возбуждения дела, подготовки исковых материалов к слушанию и разрешению спора по существу. Их принято называть первыми Правилами, с которых начинается история современного арбитражного процесса⁷.

Новые Правила рассмотрения хозяйственных споров принимались в 1963, 1976 годах и после их утверждения постановлением Совета Министров СССР от 5 июня 1980 года стали едиными для ведомственных и государственных арбитражей. Прежнее отсутствие единых правил рассмотрения споров в ведомственном арбитраже не было оправдано специфическими условиями тех или иных отраслей народного хозяйства. Правила обогатились новыми процессуальными институтами, такими, как оставление иска без рассмотрения, упрощенный порядок разбирательства по ряду категорий дел, коллегияльное рассмотрение споров и др.

Особый интерес представляют Правила рассмотрения хозяйственных споров государственными арбитражами, утвержденные постановлением Государственного арбитража при Совете Министров СССР № 136 от 30 декабря 1976 года. В них содержатся нормы, аналогичные правилам о судопроизводстве в коммерческих судах, утвержденным Указом от 14 мая 1832 года, которые не относили к подведомственности коммерческих судов споры на сумму, меньшую 150 рублей серебром, и не позволяли обжаловать решения на сумму, меньшую трех тысяч рублей (согласно пункту 8 Правил рассмотрения хозяйственных споров арбитражу не подведомственны споры на сумму менее 100 рублей). Закреплены также нормы, аналогичные Правилам рассмотрения спора арбитражными комиссиями и Правилам рассмотрения и разрешения дел госарбитражем 1934 года, которые предусматривали минимальные сроки рассмотрения заявленных споров и выдачу приказов, исполнительных листов одновременно с решением; статья 11 Положения об арбитражных комиссиях от 12 января 1925 года предусматривала даже возможность предварительного исполнения решения (согласно пункту 56 Правил рассмотрения хозяйственных споров арбитражу установлен срок рассмотрения заявленных споров от 15 дней до 1 месяца в зависимости от категории спора; согласно пункту 109 этих Правил приказ выдается взыскателю одновременно с решением).

К концу восьмидесятых годов назрела необходимость создания взамен ведомственных и государственных арбитражей специальных арбитражных судов, что было вызвано крушением монополии государственной собственности, активизацией хозяйственной деятельности различных негосударственных субъектов предпринимательской деятельности, попыткой привлечения в Российскую Федерацию иностранных инвестиций.

В 1992 году был принят первый в истории России Арбитражный процессуальный кодекс. Вместо системы государственного и ведомственного арбитража была создана система арбитражных судов РФ.

Ряд норм из Правил 1976 года перешли в Арбитражный процессуальный кодекс 1992 года, который, в частности, не предусматривал ведение протокола судебного заседания, позволял рассмотрение спора по материалам дела без участия

сторон (согласно пункту 92 Правил рассмотрения хозяйственных споров протоколы судебного заседания не ведутся ни в полном, ни в кратком виде; согласно пункту 87 этих Правил в случаях, когда материалы дела позволяют рассмотреть спор по существу либо неявка представителей сторон не препятствует разрешению спора, спор рассматривается без их участия).

В 1995 году был принят новый АПК РФ, имевший целью завершение превращения бывших государственных арбитражей в полноценные органы правосудия — арбитражные суды. Были усовершенствованы некоторые процедурные вопросы, что должно было способствовать расширению и углублению хозяйственных реформ, обеспечивать экономический оборот, свободную конкуренцию, защиту любых форм собственности. Практика применения АПК РФ 1995 со временем выявила пробелы в законодательстве и проблемы в практике его применения, в связи с чем возникла необходимость в принятии нового АПК РФ.

В АПК РФ, принятом в 2002 году, были учтены многие ранее недостаточно подробно или совсем не урегулированные вопросы, в частности, детально определена компетенция арбитражных судов, введена упрощенная процедура рассмотрения споров в суде первой инстанции, изменены сроки и частично порядок пересмотра судебных актов. Особенно сильно эти изменения коснулись надзорной инстанции. Вышеуказанные и многие другие новеллы в АПК РФ 2002 года позволяют надеяться, что арбитражное процессуальное законодательство на данном этапе развития экономики страны отвечает потребностям гражданского оборота и будет стабильным на протяжении длительного времени.

ПРИМЕЧАНИЯ

¹ См.: Фурсов Д. Из истории арбитражного судоустройства и судопроизводства // Вестник ВАС РФ. 1996. № 1. С. 105.

² Ратуша — орган городского самоуправления.

³ Там же. С. 106.

⁴ Там же. С. 107.

⁵ Там же. С. 108.

⁶ Там же. С. 109.

⁷ Там же. С. 110.

ГЛАВА 2

Понятие арбитражного процесса

1. ПОНЯТИЕ АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССА, АРБИТРАЖНАЯ ПРОЦЕССУАЛЬНАЯ ФОРМА, ЗАДАЧИ СУДОПРОИЗВОДСТВА В АРБИТРАЖНЫХ СУДАХ, ИСТОЧНИКИ АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

Понятие арбитражного процесса, арбитражная процессуальная форма

Слова «арбитраж», «арбитражный» могут встречаться в названиях органов, которые разрешают различные споры, но не входят в систему арбитражных судов, реализующих судебную власть, например арбитражный суд при Торгово-промышленной палате РФ, Международный коммерческий арбитраж, Морская арбитражная комиссия при Торгово-промышленной палате РФ. На биржах создаются органы по разрешению споров, вытекающих из биржевых сделок, называемые «биржевым арбитражем». По своей природе это третейские суды, разрешающие споры по особым правилам и регламентам. Деятельность этих судов не входит в понятие арбитражного процесса.

Арбитражный процесс есть установленная нормами арбитражного процессуального права форма деятельности арбитражных судов, направленная на защиту оспариваемого или нарушенного права организаций и граждан-предпринимателей, а в некоторых случаях — и иных лиц.

Вполне возможно также охарактеризовать арбитражный процесс как определяемое нормами арбитражного процессуального права постадийное движение дела по возникшему в процессе предпринимательской деятельности спору, вытекающему из гражданских правоотношений (экономические споры) либо из административных правоотношений.

О месте и роли арбитражного процессуального права в системе права, а также о необходимости существования арбитражной процессуальной формы в науке высказывались различные точки зрения.

Аргументы «за» :

1. По мнению сторонников Н.Б. Зейдера, Л.Ф. Леснической и Н.И. Клейн, специфика экономической деятельности порожд-

дает специфику арбитражного процесса и предопределяет существование самостоятельной отрасли арбитражного процессуального права и законодательства².

2. Существование самостоятельной отрасли арбитражного процессуального права объясняют и наличием соответствующего ей законодательного массива.

Например, М.К. Треушников связывает представления об арбитражном процессуальном праве как самостоятельной отрасли не только с тем, что данная группа правовых норм призвана обслуживать систему арбитражных судов, но и со степенью развития источников этой отрасли права. Нормы арбитражного процессуального права, закрепленные в федеральных законах, являются кодифицированными, определяют поэтапное развитие процесса, составляют отраслевую часть системы права. Нормы арбитражного процессуального права определяют специфику возбуждения, рассмотрения и разрешения отдельных категорий дел в арбитражном суде³.

И.В. Решетникова считает, что принятие Арбитражного процессуального кодекса РФ является официальным признаком новой отрасли процессуального права⁴.

3. Еще одна группа доводов в пользу самостоятельности отрасли арбитражного процессуального права состоит в традиционном для России существовании органов специальной юрисдикции в виде коммерческих судов, государственных и ведомственных арбитражей, арбитражных судов.

Аргументы «против»:

1. М.С. Шакарян считала, что включение арбитражного суда в систему органов правосудия является фактом признания процессуальных норм, определяющих деятельность арбитражных судов, органической частью отрасли гражданского процессуального права, поскольку общими являются предмет защиты, принципы их организации и деятельности, закрепленные в ст. 163, 165 Конституции Российской Федерации и процессуальных кодексах⁵.

2. Позицию М.С. Шакарян поддерживает В.М. Жуйков, который полагает, что суды общей юрисдикции и арбитражные суды рассматривают в принципе одинаковые дела, применяют одинаковые нормы материального права; суды и той, и другой юрисдикции выполняют одну и ту же задачу по защите прав заинтересованных лиц, разрешают аналогичные вопросы про-

цессуального характера, связанные с движением дела; за небольшими исключениями используют одинаковые способы защиты гражданских прав, предусмотренные Гражданским кодексом Российской Федерации.

Отличия в субъектном составе лиц, участвующих в деле, а равно разграничение подведомственности дел между судами общей юрисдикции и арбитражными судами не настолько, по мнению В.М. Жуйкова, существенны, чтобы можно было говорить о необходимости создания для осуществления арбитражными судами судебной власти особой процессуальной формы.

Невозможность отнесения арбитражного процесса ни к какому другому из числа названных в ст. 118 Конституции Российской Федерации, кроме гражданского, и правила ч. 1 ст. 119 Конституции Российской Федерации, где содержится требование об установлении единой процессуальной формы разрешения одинаковых по своей природе споров, независимо от субъектного состава, служат конституционным закреплением выдвинутой теоретической посылки⁶.

3. По мнению Д. Фурсова, арбитражное процессуальное право следует определить как дублирующую отрасль права. Предметом дублирования являются правоотношения, имеющие гражданский процессуальный характер. Кроме того, арбитражное процессуальное право, вынужденно повторяя нормы гражданского процессуального права, пытается иначе урегулировать однотипные гражданские процессуальные отношения с иным субъектным составом их участников⁷.

Наша точка зрения может быть сформулирована следующим образом. Арбитражные суды как специализированные суды для разрешения экономических споров были созданы, на наш взгляд, с определенной целью, в силу как объективных, так и субъективных причин.

1. Цель законодателя очевидна — обеспечение наиболее эффективной защиты прав лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

2. Одна из объективных причин — упразднение органов государственного и ведомственного арбитража, которые рассматривали хозяйственные споры между организациями. Эта категория дел могла быть передана в суды общей юрисдикции

или нужно было создавать специализированные суды для рассмотрения такого рода дел.

Второй вариант был выбран в силу ряда субъективных причин, среди которых:

- 1) Было очевидно, что неповоротливая процессуальная конструкция общих судов, имевшая не только десятки лет положительного опыта, но и столетние традиции волокиты, медлительности в развитии процесса, была для арбитражных судов, от деятельности которых в существенной мере зависит скорость развития экономических отношений в общегосударственном масштабе, неприемлема.
- 2) Создание арбитражных судов на базе государственных арбитражей, то есть в тех же субъектах Российской Федерации, в тех же приспособленных помещениях, с привлечением тех же профессиональных кадров и руководства, обладающих опытом рассмотрения хозяйственных споров, позволило с позиций прагматических решить вопросы перехода к системе арбитражных судов наиболее простым и дешевым способом.
- 3) Специализация судей, их профессионализм существенно влияют на степень эффективности защиты нарушенных прав в суде. Поэтому в АПК предусмотрено, что «состав суда для рассмотрения конкретного дела формируется с учетом нагрузки и *специализации судей*» (ст. 18 АПК 2002 г.).

3. Еще одно объективное условие связано с тем, что ряд гражданско-правовых норм (некоторые из них содержатся в ГК РФ) создает в рамках гражданского права особый режим именно для предпринимателей⁸. Примером может служить статья 401. Из пункта 1 данной статьи следует, что, если иное не предусмотрено законом или договором, должник освобождается от ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства в случаях, когда будет признано, что это произошло не по его вине (при той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, он принял все меры для надлежащего исполнения, но обязательство осталось нарушенным). Исключение из приведенного правила содержится в п. 3 той же статьи: должник, который не исполнил или

ненадлежащим образом исполнил обязательство при осуществлении **предпринимательской деятельности**, несет за это ответственность независимо от своей вины.

Немало такого же рода норм со специальным режимом для предпринимателей содержится и в некоторых других статьях ГК, особенно в разделе, посвященном общим положениям обязательственного права (ст. 316, 322, 428 и др.).

При этом суд должен учитывать существование двух видов специальных норм. Имеется в виду, что для применения одних из них достаточно участия в правоотношении предпринимателя только на одной стороне (пример — указанная выше ст. 401), в то время как другие предполагают выступление в правоотношении предпринимателей с обеих сторон (пример — ст. 310)⁹.

4. Идея объединить гражданское процессуальное право и арбитражное процессуальное право в единую отрасль права аргументируется тем, что у гражданского и арбитражного процессов схожие принципы деятельности, процессуальные формы и отдельные институты. Аналогичные аргументы приводились и авторами идеи создания единого процессуального права для всех отраслей, обеспечивающих осуществление правосудия. Отмечалось, что «в гражданском, уголовном и административном процессах сходны второстепенные элементы, такие, как возникновение, развитие, окончание производства, учение о процессуальных отношениях, о доказательствах и их оценке, о законной силе судебного решения и приговора, об исполнении решений».

Резко отрицательно против выработки единого понятия процессуальной формы выступили М. Шакарян и А. Сергун, указывая на то, что идея единого процессуального права не учитывает различий в субъектном составе и содержании общественных отношений, возникающих при различных формах разрешения правовых споров¹⁰.

Точка зрения двух процитированных авторов может быть, на наш взгляд, использована и как аргумент против объединения гражданского и арбитражного процессуального права в единую отрасль права по причине схожести принципов деятельности, процессуальной формы и отдельных институтов.

5. И теоретиками, и практиками неоднократно отмечалось, что нечеткое разграничение компетенции между суда-

ми общей юрисдикции и арбитражными судами по некоторым категориям дел отрицательно сказывается как на правоприменительной практике, так и на стабильности гражданского оборота¹¹. На это же, как на недостаток законодательства, который устранил АПК 2002 года, обратил внимание и председатель ВАС РФ В. Яковлев:

«В 1992—95 годах было произведено разграничение подведомственности дел между судами общей юрисдикции и арбитражными судами. Но в силу некоторых объективных и субъективных причин четкого разграничения по некоторым делам провести так и не удалось. Получилось так, что иски, связанные с деятельностью хозяйственных обществ, могли предъявляться и в арбитражные суды, если иск подается предпринимателем или юридическим лицом, и в суды общей юрисдикции гражданином — не предпринимателем.

Одни и те же дела по одним и тем же акционерным обществам, по одним и тем же основаниям оказались разделенными между судами общей юрисдикции и арбитражными судами. Понятно, что это ненормальное явление в системе правосудия приводило к противоречиям. Подчас появлялись прямо противоположные акты.

Вторая категория дел — это споры с участием иностранцев (иностранцев предпринимателей и иностранных компаний)¹²».

АПК 2002 г. урегулировал эти вопросы и теперь не может быть речи о совместной компетенции судов общей юрисдикции и арбитражных судов по данным категориям дел. Компетенция четко разграничена, что положительно повлияет на эффективность судебной защиты прав субъектов экономической деятельности.

Приведенные выше примеры изменений и дополнений процессуального законодательства, содержащиеся в АПК 2002 года, позволяют сделать вывод об имевшем место совершенствовании арбитражной процессуальной формы.

Следует отметить, что главное отличие арбитражной процессуальной формы от гражданской процессуальной формы не в различии отдельных процессуальных институтов (доказательства, порядок рассмотрения дела, его пересмотра), а в том, что именно арбитражная процессуальная форма в силу *специфики материальных правоотношений*, являющихся

объектом судебного рассмотрения и разрешения в арбитражном суде — это правоотношения, регулирующие предпринимательскую и иную экономическую деятельность — *позволяет эффективно защитить* нарушенные или оспариваемые права и законные интересы лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность

Предметом арбитражного процесса как формы деятельности суда являются экономические споры или иные дела, отнесенные к компетенции арбитражных судов АПК РФ и другими федеральными законами. Конечная цель процесса — восстановление нарушенного права. Установленный нормами арбитражного процессуального права порядок возбуждения процесса, подготовки дела к разбирательству, рассмотрения и разрешения дела, обжалования и пересмотра актов суда, а также исполнения решений арбитражного суда называется процессуальной формой. В арбитражном процессе суд, стороны, другие участники могут совершать те действия, которые предусмотрены арбитражными процессуальными нормами.

Формализация арбитражного процесса не случайна. Роль и значение процессуальной формы состоит в том, чтобы обеспечить защиту действительно существующих прав субъектов хозяйствования и гарантировать вынесение законных и обоснованных решений. Закон, в частности АПК РФ, устанавливает процессуальный порядок деятельности суда по рассмотрению и разрешению дел не ради формы, а для того, чтобы вынести законное и обоснованное решение по делу. Процессуальная форма выступает в качестве инструмента достижения законности в правоприменительной деятельности арбитражных судов. При отсутствии точного регламента правовой деятельности арбитражного суда разбирательство дел сводилось бы к бесконечным спорам относительно соблюдения процессуальных прав и обязанностей, то есть к процессуальным вопросам, но не к разрешению существа дела. Чтобы избежать этого, арбитражный процессуальный закон определяет, кто может обратиться в суд и от кого принимаются заявления, устанавливает перечень подведомственных арбитражному суду дел, правила распределения дел между звеньями арбитражной судебной системы (подсудность споров), а также состав арбитражного суда и участников процесса, перечисляет виды

доказательств и правила доказывания, а также структуру решения суда.

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

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

Таким образом, арбитражный процесс представляет собой единство процессуальных действий, процессуальных прав и обязанностей арбитражного суда, сторон и других участников процесса.

Основные черты арбитражной процессуальной формы:

1) арбитражный суд и участники арбитражного процесса связаны в своей деятельности нормами арбитражного процессуального права; 2) участники процесса совершают лишь те процессуальные действия, которые заранее запрограммированы арбитражными процессуальными нормами; 3) порядок обращения с исковым заявлением в суд, принятия и подготовки дела к разбирательству, порядок разрешения спора, структура решения и регламент его пересмотра, а также исполнения predeterminedены законом; 4) отношения между арбитражным судом и участниками процесса не могут носить характер фактических отношений, они имеют характер только правоотношений; 5) арбитражная процессуальная форма предоставляет сторонам равные возможности защищать право (состязаться), право участвовать в процессе, пользоваться правовой помощью, обжаловать решения, участвовать в исполнительном производстве,

Значение арбитражной процессуальной формы состоит в том, что она при ее строгом соблюдении гарантирует предпринятиям, организациям, гражданам-предпринимателям защиту их экономических прав, восстановление нарушенного права.

Задачи судопроизводства в арбитражных судах

Задачами судопроизводства в арбитражных судах являются:

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

Источники арбитражного процессуального права

Источники арбитражного процессуального права — это правовые акты, содержащие нормы данной отрасли права. Источники арбитражного процессуального права разнообразны и делятся на два основных вида: законы и подзаконные нормативные акты. Следует иметь в виду, что согласно ст. 3 АПК порядок судопроизводства в арбитражных судах в Российской Федерации определяется Конституцией РФ, Федеральными конституционным законом об арбитражных судах, АПК и принимаемыми в соответствии с ними другими федеральными законами. К числу источников арбитражного процессуального права отнесены международные договоры Российской Федерации.

Такой круг источников норм арбитражного процессуального права отражает характерную особенность, присущую процессуальным отраслям права — в качестве основного источника норм любой отрасли процессуального права выступает закон. Вместе с тем, в ряде случаев в качестве источников норм арбитражного процессуального права выступают не только федеральные законы, принятые в соответствии с АПК, но и другие, так или иначе регулирующие вопросы надлежащих субъектов, условия возбуждения дела, допустимые доказательства, предмет доказывания и др. В отдельных случаях в качестве источников норм арбитражного процессуального права выступают подзаконные и иные акты.

Законы как источники арбитражного процессуального права:

1. Конституция РФ (гл. 7), где закрепляются основные положения о судебной власти, принципах ее функционирования. Конституция РФ теперь подлежит непосредственному применению в судебной практике.

В Конституции РФ закреплены и многие другие нормы, имеющие непосредственное отношение к арбитражному процессу.

Так, в ст. 46 записано, что каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. Решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд.

Согласно ст. 47 никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом.

В соответствии со ст. 50 при осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением закона.

В силу ст. 51 никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом.

В ряде постановлений Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ содержится ссылка на Конституцию РФ как основание для вынесения решения по существу (преимущественно в материально-правовом аспекте).

2. Федеральные конституционные и федеральные законы, непосредственно посвященные вопросам арбитражного судоустройства и судопроизводства. Из числа федеральных конституционных законов следует выделить Законы «О судебной системе Российской Федерации» и «Об арбитражных судах в Российской Федерации». Первый устанавливает основы судебной системы России, второй определяет систему арбитражных судов. Из числа федеральных законов основным является Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24.07.02, который регламентирует порядок арбитражного судопроизводства, а также ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», устанавливающий правила рассмотрения дел данной категории. К этой же группе относится ФЗ «Об арбитражных заседателях».

3. Иные федеральные законы и законы РФ, которые в той либо иной степени содержат нормы арбитражно процессуального права: «О статусе судей в Российской Федерации», «О государственной пошлине», «О прокуратуре Российской Федерации», «Об акционерных обществах», «О рынке ценных бумаг», ГК и иные федеральные законы в части, содержащей процессуальные нормы.

Рациональное размещение норм права с точки зрения правил законодательной техники предполагает сосредоточение основного массива норм в базовом правовом акте, в качестве которого выступает АПК. Включение части процессуальных норм в иные правовые акты объясняется тем, что подобные нормы имеют специальный характер и применяются только в связи с рассмотрением определенных категорий экономических споров. Нет необходимости помещать их в АПК, как не носящих общего характера.

Подзаконные акты как источники арбитражно процессуального права:

1. Указы Президента РФ и постановления Правительства РФ. В качестве примера можно привести Пост. Правительства РФ от 14.02.2003 № 100 «Об уполномоченном органе в делах о банкротстве и процедурах банкротства и регулирующем органе, осуществляющем контроль за саморегулирующимися организациями арбитражных управляющих», в котором установлено, что уполномоченным органом, представляющим в делах о банкротстве и в процедурах банкротства

требования об уплате обязательных платежей и требования РФ по денежным обязательствам, является Федеральная служба России по финансовому оздоровлению и банкротству.

2. Акты федеральных органов исполнительной власти, например, Инструкция Государственной налоговой службы РФ от 15 мая 1996 г. № 42 «По применению Закона Российской Федерации «О государственной пошлине».

Постановления Конституционного Суда РФ, судебная практика и разъяснения, акты Высшего Арбитражного Суда РФ.

Источником права в современных условиях становятся судебные прецеденты, выраженные в форме постановлений Конституционного Суда РФ, Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ, пленумов Высшего Арбитражного Суда РФ. Судебная практика в современных условиях выступает не только в качестве предварительной ступени к последующему нормативному регулированию, но и сама становится непосредственным источником такого регулирования.

Суды оказывают воздействие на законодательную и исполнительную власть путем принятия своих актов, контролируя акты иных органов власти. Судебная практика — ориентир для последующего правотворчества и правоприменения; особенно позитивна в этих процессах роль Конституционного Суда РФ.

Решение Конституционного Суда РФ окончательно, обжалованию не подлежит и вступает в силу немедленно после его провозглашения, действует непосредственно и не требует подтверждения другими органами и должностными лицами. Непосредственное значение таких решений для деятельности арбитражных судов заключается в том, что признание нормативного акта или договора либо отдельных их положений не соответствующими Конституции РФ — основание для отмены в установленном порядке положений других нормативных актов, основанных на нормативном акте или договоре, признанном неконституционным, либо воспроизводящих его или содержащих такие же положения, какие были предметом обращения. Положения этих нормативных актов и договоров не могут применяться судами, другими органами и должностными лицами (ч. 2 ст. 87)¹⁴.

В постановлениях Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ содержатся разъяснения по вопросам применения арбитражного процессуального права, обязательные как для арбитражных судов, так и для участников арбитражного процесса. Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ наряду с воспроизведением норм действующего законодательства разъясняют недостаточно урегулированные вопросы, способствуют единообразному толкованию норм арбитражного процессуального права.

В качестве источников норм арбитражного процессуального права интересны и значимы совместные постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ и Пленума Верховного Суда РФ. Принятие совместных постановлений объективно необходимо ввиду существующего дуализма органов судебной гражданской юрисдикции, поскольку требуется практическая координация вопросов правоприменения.

Международные соглашения и договоры по вопросам арбитражного процесса.

В рамках Содружества Независимых Государств заключены Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности (Киев, 20 марта 1992 г.), и Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск, 22 января 1993 г.)¹⁵. В письме Высшего Арбитражного Суда РФ от 16 августа 1995 г. № ОМ-230 «О перечне международных договоров, в исполнении которых участвуют арбитражные суды»¹⁶ приведен перечень таких договоров и соглашений¹⁶.

2. СИСТЕМА АРБИТРАЖНЫХ СУДОВ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ. СТАДИИ АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССА

Систему арбитражных судов в Российской Федерации составляют:

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

Состав Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

• Высший Арбитражный Суд Российской Федерации действует в составе:

• Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации;

• Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации;

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

• судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

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

Состав федерального арбитражного суда округа.

Федеральный арбитражный суд округа действует в составе:

– президиума федерального арбитражного суда округа;

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

– судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

По решению Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в составе федерального арбитражного суда округа могут быть созданы иные судебные коллегии по рассмотрению отдельных категорий дел.

Состав арбитражного апелляционного суда.

Арбитражный апелляционный суд действует в составе:

– президиума арбитражного апелляционного суда;

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

– судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

В составе арбитражного апелляционного суда по решению Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации могут быть образованы иные судебные коллегии по рассмотрению отдельных категорий дел, а также постоянные судебные присутствия, расположенные вне места постоянного пребывания арбитражного апелляционного суда.

Постоянные судебные присутствия арбитражного апелляционного суда введены законом от 4.07.2003 (№ 4-ФКЗ) в целях приближения правосудия к месту нахождения или месту жительства участвующих в деле лиц, находящихся или проживающих в отдаленных местностях, а также с учетом количества дел, рассматриваемых арбитражными апелляционными судами в отдельных местностях. Постоянные судебные присутствия могут быть образованы по решению Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в составе арбитражных апелляционных судов, с расположением вне места постоянного пребывания этих судов.

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

Состав арбитражного суда субъекта Российской Федерации.

В арбитражном суде субъекта Российской Федерации действует президиум.

В арбитражном суде могут быть образованы судебные коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений, и по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

По решению Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в составе арбитражного суда субъекта Российской Федерации могут быть образованы иные судебные коллегии по рассмотрению отдельных категорий дел, а также постоянные судебные присутствия, расположенные вне места постоянного пребывания арбитражного суда субъекта Российской Федерации.

Постоянные судебные присутствия введены законом от 4.07.2003 (№ 4-ФКЗ) в целях приближения правосудия к месту нахождения или месту жительства участвующих в деле лиц, находящихся или проживающих в отдаленных местностях, а также с учетом количества дел, рассматриваемых арбитражными судами субъектов Российской Федерации в отдельных местностях. Постоянные судебные присутствия могут быть образованы по решению Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в составе арбитражных судов субъек-

тов Российской Федерации, с расположением вне места постоянного пребывания этих судов.

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

Стадии арбитражного процесса

Деятельность арбитражного суда по рассмотрению и разрешению подведомственных ему споров осуществляется в определенной логической последовательности, по стадиям процесса. В каждой стадии арбитражного процесса процессуальные отношения имеют специфический характер, определяемый объектом этих отношений, субъектным составом участников на каждой стадии, содержанием и целью процессуальных действий.

Стадией арбитражного процесса называется совокупность процессуальных действий, направленных к одной близлежащей цели. Близлежащая цель действия арбитражного суда (судьи) может состоять в решении вопросов, связанных с принятием искового заявления от организации (с возбуждением процесса), подготовкой дела к судебному разбирательству, проведением судебного разбирательства и т. д.

1. Первая (начальная) стадия арбитражного процесса — возбуждение производства по делу. Объектом процессуальных действий и правовой оценки арбитражного судьи на этой стадии является исковое заявление со всеми приобщенными к нему материалами, его изучение с точки зрения подведомственности и подсудности дела, а также других критериев, необходимых для принятия дела к производству. На этой стадии судья единолично выносит определение о принятии дела к производству. При наличии к тому оснований судья единолично может оставить исковое заявление без движения или возвратить исковое заявление. Вопрос о принятии искового заявления к производству арбитражного суда решается судьей единолично в пятидневный срок со дня его поступления в арбитражный суд.

2. После возбуждения дела в арбитражном суде следует стадия подготовки материалов к рассмотрению в заседании.

Цель этой стадии состоит в том, чтобы обеспечить правильное и своевременное разрешение дела судом.

Подготовка дела к судебному разбирательству должна быть завершена в срок, не превышающий двух месяцев со дня поступления заявления в арбитражный суд, проведением предварительного судебного заседания.

Судья, признав дело подготовленным, выносит определение о назначении дела к судебному разбирательству.

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

3. Основная стадия арбитражного процесса — судебное разбирательство. Основной она считается потому, что в ней рассматриваются и разрешаются споры по существу, дается окончательный ответ на заявленные требования. Формой разбирательства дела является заседание арбитражного суда. Как правило, эта стадия завершается принятием решения, однако возможно прекращение производства по делу или оставление иска без рассмотрения.

Дело должно быть рассмотрено арбитражным судом первой инстанции и решение принято в срок, не превышающий месяца со дня вынесения определения суда о назначении дела к судебному разбирательству, если АПК РФ не установлено иное.

4. Апелляционное производство. Лица, участвующие в деле, а также иные лица в случаях, предусмотренных АПК РФ, вправе обжаловать в порядке апелляционного производства решение арбитражного суда первой инстанции, не вступившее в законную силу.

Апелляционная жалоба подается через принявший решение в первой инстанции арбитражный суд, который обязан направить ее вместе с делом в соответствующий арбитражный суд апелляционной инстанции в трехдневный срок со дня поступления жалобы в суд.

В апелляционной жалобе не могут быть заявлены новые требования, которые не были предметом рассмотрения в арбитражном суде первой инстанции.

Апелляционная жалоба может быть подана в течение месяца после принятия арбитражным судом первой инстанции обжалуемого решения, если иной срок не установлен АПК РФ.

Арбитражный суд апелляционной инстанции рассматривает апелляционную жалобу на решение арбитражного суда первой инстанции в срок, не превышающий месяца со дня поступления жалобы в арбитражный суд апелляционной инстанции, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие судебного акта.

5. Кассационное производство. Лица, участвующие в деле, а также иные лица в случаях, предусмотренных АПК РФ, вправе обжаловать в порядке кассационного производства решение арбитражного суда первой инстанции, вступившее в законную силу, за исключением решений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, и (или) постановление арбитражного суда апелляционной инстанции полностью или в части.

Кассационная жалоба подается в арбитражный суд кассационной инстанции, полномочный ее рассматривать, через арбитражный суд, принявший решение.

Кассационная жалоба рассматривается в федеральном арбитражном суде округа.

Арбитражный суд, принявший решение, обязан направить кассационную жалобу вместе с делом в соответствующий арбитражный суд кассационной инстанции в трехдневный срок со дня поступления жалобы в суд.

Кассационная жалоба может быть подана в срок, не превышающий двух месяцев со дня вступления в законную силу обжалуемых решения, постановления арбитражного суда, если иное не предусмотрено АПК РФ.

Арбитражный суд кассационной инстанции рассматривает кассационную жалобу на решение арбитражного суда первой инстанции и (или) постановление арбитражного суда апелляционной инстанции в срок, не превышающий месяца со дня поступления кассационной жалобы вместе с делом в арбитражный суд кассационной инстанции, включая срок на

подготовку дела к судебному разбирательству и принятие судебного акта.

6. Пересмотр судебных актов в порядке надзора. Лица, участвующие в деле, и иные лица в случаях, предусмотренных АПК РФ, вправе оспорить в порядке надзора судебный акт, если полагают, что этим актом существенно нарушены их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности в результате нарушения или неправильного применения арбитражным судом, принявшим оспариваемый судебный акт, норм материального права или норм процессуального права. Заявление или представление о пересмотре в порядке надзора судебного акта может быть подано в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в срок, не превышающий трех месяцев со дня вступления в законную силу последнего судебного акта, принятого по данному делу, если исчерпаны другие имеющиеся возможности для проверки в судебном порядке законности указанного акта. Заявление или представление не сразу попадают на рассмотрение Президиума ВАС РФ, а сначала рассматриваются единолично судьей ВАС РФ в пятидневный срок со дня поступления. На этом этапе заявление может быть принято или возвращено заявителю при наличии к тому оснований. Затем в течение месяца коллегиальный состав судей ВАС РФ в судебном заседании без извещения лиц, участвующих в деле, рассматривает это заявление и определяет, имеются ли основания для пересмотра. При наличии оснований дело передается на рассмотрение в Президиум ВАС РФ и рассматривается с участием заинтересованных лиц, либо суд выносит определение об отказе в передаче дела на рассмотрение в ВАС РФ, и тогда повторное обращение того же лица по тем же основаниям с заявлением о пересмотре того же судебного акта в порядке надзора не допускается.

7. Пересмотр судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам. Вступившие в законную силу решение, определение, принятые арбитражным судом первой инстанции, пересматриваются по вновь открывшимся обстоятельствам судом, принявшим эти решение, определение. Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам постановлений и определений арбитражного суда апелляционной и кассационной инстанций, принятых в порядке надзора постановлений и определений Высшего Арбитражного Суда Российской Федера-

ции, которыми изменен судебный акт арбитражного суда первой, апелляционной и кассационной инстанций либо принят новый судебный акт, производится тем судом, который изменил судебный акт или принял новый судебный акт. Заявление о пересмотре вступившего в законную силу судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам подается в арбитражный суд, принявший данный судебный акт, лицами, участвующими в деле, не позднее трех месяцев со дня открытия обстоятельств, являющихся основанием для пересмотра судебного акта. Заявление о пересмотре вступившего в законную силу судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам арбитражный суд рассматривает в судебном заседании в срок, не превышающий месяца со дня его поступления в арбитражный суд.

8. Арбитражный процесс по делу должен заканчиваться исполнением вступившего в законную силу решения арбитражного суда. Решение арбитражного суда подлежит обязательному исполнению всеми организациями, учреждениями, должностными лицами, гражданами-предпринимателями на всей территории Российской Федерации.

ПРИМЕЧАНИЯ

¹ Следует оговориться, что некоторые из аргументов как «за», так и «против», были высказаны в теоретических исследованиях, посвященных арбитражу, то есть до создания системы арбитражных судов РФ.

² См.: Лесницкая Л., Клейн Н. Концепция развития гражданского процессуального и арбитражного процессуального законодательства // Правовая реформа: концепция развития российского законодательства. М.: Изд-во Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ. 1995. С. 169—174.

³ См.: Арбитражный процесс / Под ред. М. Треушников. М., 1995. С. 9—24.

⁴ См.: Гражданский процесс / Отв. ред. К. Комиссаров и Ю. Осипов. М., 1996. С. 13.

⁵ См.: Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. М., 1993. С. 14—15.

⁶ См.: Шакарян М. Защита прав человека и гражданина в порядке гражданского судопроизводства // Общая теория прав человека. М., 1996. С. 235.

⁷ Фурсов Д. Отрасль арбитражного п.роцессуального права в системе права // Законодательство и экономика. 1999. № 1. С. 50.

⁸ См.: Комментарий части первой ГК РФ. М., 1995. С. 32 (Комментарий к ст. 1—7 М. Брагинского).

⁹ Указ. соч. С. 32.

¹⁰ Фурсов Д. Указ. соч. С. 42—43.

¹¹ См.: Жуйков В. Судебная защита прав граждан и юридических лиц. М., 1997. С. 301.

¹² См.: Яковлев В. Новые правила решения хозяйственных споров. Российская газета от 27. 07. 2002.

¹³ Более подробно см.: Травкин А.А., Карабанова К.И. Арбитражный процесс в России: возникновение и развитие // Законодательство и экономика. 2003. № 1. С. 38—44.

¹⁴ См.: Вестник ВАС РФ. 1994. № 11.

¹⁵ См.: Российский юридический журнал. 1993. № 2. С. 104—122.

¹⁶ См.: Вестник ВАС РФ. 1995. № 11. С. 82—85.

ГЛАВА 3

Принципы арбитражного процессуального права

1. ПОНЯТИЕ И КЛАССИФИКАЦИЯ ПРИНЦИПОВ АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

Принципы как основные нормативные положения определяют собой структуру и существенные черты процессуального права, общие положения, обуславливающие содержание процессуального права в целом, охватывают все его правила и институты, указывают цель процесса и методы достижения этой цели, определяют характер и содержание деятельности субъектов процессуального права¹, общее направление развития и дальнейшего совершенствования данной отрасли права. Все дополнения и изменения, которые вносятся в процессуальное законодательство, формулируются прежде всего исходя из его принципов.

Ни одна самая совершенная кодификация, в том числе и действующее процессуальное законодательство, не может быть полностью свободной от различного рода пробелов. В случае их выявления тот или иной процессуальный вопрос может быть разрешен судом путем применения аналогии процессуального закона или права. Оба указанных приема преодоления пробелов в праве могут быть успешно применены судом лишь на базе принципов процессуального права.

Многие из принципов, институтов и норм действующего арбитражного процессуального права схожи с аналогичными принципами гражданского процессуального права², а те в свою очередь восходят к положениям Устава гражданского судопроизводства 1864 года. Некоторые же положения, на которых строится современное арбитражное процессуальное право, были известны еще в римском праве. В частности, сформулированные римскими юристами положения «Нет судьи без истца» и «Пусть будет выслушана и другая сторона» в современном арбитражном процессуальном праве — краеугольные камни принципов диспозитивности и состязательности³.

Классификация принципов арбитражного процессуального права возможна по различным основаниям. В качестве

критериев такого рода классификации в науке назывались различные признаки. Прежде всего это — характер нормативного источника, в котором закреплён конкретный принцип. - Руководствуясь данным критерием, можно выделить конституционные принципы арбитражного процессуального права и принципы, закреплённые в отраслевом законодательстве.

В зависимости от того, в одной или нескольких отраслях права действуют соответствующие принципы, их можно подразделить на межотраслевые и специфические отраслевые.

Возможна классификация принципов по объекту регулирования. В этом случае выделяют две группы принципов — принципы организации правосудия (судоустройственные) и принципы, определяющие процессуальную деятельность суда и участников процесса (судопроизводственные или функциональные).

К числу судоустройственных принципов арбитражного процессуального права относятся: осуществление правосудия только судом; независимость судей и подчинение их только Конституции РФ и федеральному закону; гласность судебного разбирательства; сочетание коллегиального и единоличного рассмотрения дел в арбитражных судах; государственный язык судопроизводства; равенство участников арбитражного процесса перед законом и судом.

К числу судопроизводственных принципов арбитражного процессуального права относятся: диспозитивность; состязательность; судейское руководство; процессуальное равноправие сторон арбитражного процесса; сочетание устности и письменности судебного разбирательства; непрерывность судебного разбирательства; непосредственность исследования доказательств.

2. СУДОУСТРОЙСТВЕННЫЕ ПРИНЦИПЫ АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

Принцип осуществления правосудия только судом сформулирован в ст. 118 Конституции РФ.

Применительно к арбитражному процессуальному праву данный принцип закрепляет, что по делам в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, отнесенным к ведению арбитражных судов, только арбитражный суд вправе осуществлять правосудие (ст. 1 АПК).

Сущность данного принципа заключается в следующем. Правосудие как особый процессуальный порядок рассмотрения дел судом снабжено многочисленными специфическими процессуальными гарантиями прав участвующих в деле лиц. Одновременно они являются и гарантиями законного и обоснованного разрешения спора о праве или иного юридического вопроса. Подобный порядок характерен только для функционирования суда, осуществляющего особый вид государственной деятельности. Из этого следует два вывода: 1) другие государственные и общественные органы не должны нарушать судебную компетенцию и пытаться разрешать дела, отнесенные законом к исключительному ведению суда; 2) разрешение правовых вопросов иными органами в рамках их компетенции (например, третейскими судами, административными органами) правосудием не является.

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

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

Принцип независимости судей и подчинения их только закону.

Данная правовая норма адресована не только судьям, но и любым государственным органам, органам местного самоуправления и иным органам, организациям, должностным лицам и гражданам. Всем им закон запрещает какое-либо воздействие на судей и вмешательство в их деятель-

ность. Нарушение закона влечет за собой установленную ответственность.

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

Реализация этого принципа обеспечивается различными гарантиями.

Гарантии независимости судей, включая судей арбитражных судов, традиционно подразделяются на политические, экономические и правовые. К политическим относится закрепление в Конституции РФ принципа разделения властей и независимости судебной власти от власти исполнительной и законодательной. Кроме того, судья не вправе быть депутатом, принадлежать к политическим партиям и движениям, осуществлять предпринимательскую деятельность, а также совмещать работу в должности судьи с другой оплачиваемой работой, кроме научной, преподавательской, литературной и иной творческой деятельности, а также ряд других гарантий.

К экономическим гарантиям относится предоставление судье за счет государства материального и социального обеспечения, соответствующего его высокому статусу.

К юридическим гарантиям независимости судей арбитражных судов относится целый ряд нормативных предписаний. Законом установлен особый порядок наделения судей полномочиями (назначаемость судей). Судьи Высшего Арбитражного Суда РФ назначаются Советом Федерации Федерального Собрания РФ по представлению Президента Российской Федерации, которое вносится с учетом мнения Председателя Высшего Арбитражного Суда. Судьи федеральных арбитражных судов округов назначаются Президентом РФ по представлению Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ. Судьи других федеральных арбитражных судов назначаются Президентом РФ по представлению Председателя Высшего Арбит-

ражного Суда. Назначение кандидатов на должности судей производится только при наличии положительного заключения соответствующей квалификационной коллегии судей.

Судья, члены его семьи и их имущество находятся под особой защитой государства. Органы внутренних дел обязаны принять необходимые меры к обеспечению безопасности судьи, членов его семьи, сохранности принадлежащего им имущества, если от судьи поступит соответствующее заявление. Судья имеет право на хранение и ношение служебного огнестрельного оружия, которое выдается ему органами внутренних дел по его заявлению в порядке, предусмотренном Федеральным законом «Об оружии».

Принцип гласности судебного разбирательства представляет собой такое правило, согласно которому разбирательство в арбитражных судах является открытым, обеспечивающим присутствие на слушаниях дела любому лицу. Согласно ст. 11 АПК слушание дела в закрытом заседании допускается в случаях, предусмотренных Федеральным законом о государственной тайне, а также при удовлетворении судом ходатайства участвующего в деле лица, ссылающегося на необходимость сохранения коммерческой и иной тайны, и в других случаях, установленных федеральным законом. О разбирательстве дела в закрытом заседании арбитражным судом должно быть вынесено определение. Разбирательство дел в закрытом заседании ведется с соблюдением правил судопроизводства в арбитражном суде.

Для понимания пределов и содержания реализации принципа гласности в арбитражном процессуальном праве следует отметить правило, согласно которому присутствующие в зале заседания имеют право делать письменные заметки, вести стенограмму и звукозапись. Кино- и фотосъемка, видеозапись, а также трансляция судебного заседания по радио и телевидению допускаются с разрешения суда, рассматривающего дело. Тем самым создаются фактические и юридические предпосылки для реального обеспечения гласности судебного процесса в арбитражном суде.

Поэтому гласность правосудия обеспечивает его воспитательные и профилактические функции. Гласность способствует снижению субъективизма судей и позволяет всем же-

лающим убедиться в соблюдении установленных процессуальным законом правовых процедур разбирательства дела.

Принцип сочетания коллегиального и единоличного рассмотрения дел в арбитражных судах представляет собой такое правило, в соответствии с которым в зависимости от категории дела и ряда других критериев разбирательство дела в арбитражном судопроизводстве производится судьей арбитражного суда единолично либо арбитражным судом в коллегиальном составе (ст. 17 АПК).

При коллегиальном рассмотрении дела в состав суда должно входить трое или другое нечетное количество судей соответствующего арбитражного суда. Правило о другом нечетном количестве судей (более трех) в основном касается Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ, состав которого образуется в порядке, установленном ст. 15 ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации».

При коллегиальном рассмотрении дела вопросы, возникающие при рассмотрении дела, разрешаются судьями большинством голосов. Никто из судей не вправе воздержаться от голосования. При этом председательствующий в заседании голосует последним.

Судья арбитражного суда, не согласный с решением большинства, обязан подписать это решение и вправе изложить в письменном виде свое особое мнение, которое приобщается к делу, но в судебном заседании не оглашается. Кроме того, лиц, участвующих в деле, с особым мнением не знакомят.

Коллегиальное рассмотрение дела в арбитражном суде первой инстанции возможно также в составе одного судьи и двух арбитражных заседателей.

Судья и арбитражный заседатель при рассмотрении дела, разрешении всех вопросов, возникающих при рассмотрении и принятии судебных актов, пользуются равными процессуальными правами.

Принцип государственного языка судопроизводства представляет собой такое правило, согласно которому судопроизводство в арбитражном суде ведется на государственном — русском языке, а лицам, не владеющим языком, обеспечивается возможность перевода с целью понимания ими совершаемых процессуальных действий. Согласно ст. 12 АПК участвующим в деле лицам, не владеющим русским языком, обеспе-

чивается право полного ознакомления с материалами дела, участия в судебных действиях через переводчика и право выступать в арбитражном суде на родном языке.

Согласно ст. 57 АПК РФ переводчиком является лицо, которое свободно владеет языком, знание которого необходимо для перевода в процессе осуществления судопроизводства, и привлечено арбитражным судом к участию в арбитражном процессе в случаях и в порядке, которые предусмотрены Кодексом. 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. За заведомо неправильный перевод переводчик несет уголовную ответственность, о чем он предупреждается арбитражным судом и дает подписку.

Принцип равенства участников арбитражного процесса перед законом и судом представляет собой такое правило, согласно которому правосудие осуществляется на началах равенства организаций и граждан независимо от каких-либо признаков и критериев. Данный принцип сформулирован в ст. 19 Конституции РФ, ст. 7 ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» и ст. 7 АПК.

Согласно ст. 7 АПК РФ, правосудие в арбитражных судах осуществляется на началах равенства всех перед законом и судом независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям и других обстоятельств, равенства всех организаций перед законом и судом независимо от организационно — правовой формы, формы собственности, подчиненности, места нахождения и других обстоятельств.

Из этого следует, что правовое положение любого участника арбитражного процесса определяется лишь его процессуальным статусом (истец, ответчик, третье лицо и т. д.), и никак не зависит от того, кто является участником процесса. Лица, занимающие одно и то же процессуальное положение, всегда наделяются одинаковыми правами.

3. СУДОПРОИЗВОДСТВЕННЫЕ ПРИНЦИПЫ АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

Принцип диспозитивности.

Основным движущим началом арбитражного судопроизводства служит инициатива участвующих в деле лиц. В соответствии с принципом диспозитивности гражданские дела, по общему правилу, возникают, развиваются, изменяются, переходят из одной стадии процесса в другую и прекращаются под влиянием, главным образом, участвующих в деле лиц.

Принцип диспозитивности арбитражного процессуального права является отражением и развитием принципа диспозитивности в гражданском материальном праве, где граждане и юридические лица по своему усмотрению распоряжаются принадлежащими им гражданскими правами, в том числе правом на их защиту.

Диапазон проявления принципа диспозитивности весьма широк. В соответствии с ним лица, участвующие в деле, реализуют право на обращение в суд за судебной защитой, определяют предмет и основание заявленных требований. Они могут изменять свои требования (предмет, основание, размер иска) в процессе рассмотрения дела. Истец вправе отказаться от иска, а ответчик — признать иск. Стороны могут окончить дело путем заключения мирового соглашения. Лица, участвующие в деле, вправе возбуждать апелляционное, кассационное, надзорное производство. Стороны совершают действия, направленные на возникновение, изменение, прекращение исполнительного производства.

Суд осуществляет контроль за тем, чтобы действия субъектов процесса, направленные на осуществление их процессуальных либо материальных прав, не противоречили закону и не нарушали чьих-либо прав и охраняемых законом интересов. В случаях, когда волеизъявления лиц, участвующих в деле, не соответствуют сформулированному выше условию, суд не принимает отказа истца от иска, признания иска ответчиком, не утверждает мирового соглашения.

Принцип состязательности в настоящее время представляет собой конституционный принцип арбитражного процессуального права, зафиксированный в ст. 14, 30, 50, 123 Конституции РФ и в ст. 9 АПК, где сказано: «Судопроизводство в

арбитражном суде осуществляется на основе состязательности». Данный принцип основан на противоположности материально-правовых интересов сторон.

На вопрос о том, как понимается состязательность в современном арбитражном процессе, попытались ответить Т. Андреева и А. Зайцева в статье «Принцип состязательности в новом АПК РФ»⁴.

В частности, авторы отмечают, что в АПК РФ 1992 года понятие состязательности не использовалось.

Впервые в качестве принципа состязательность получила законодательное закрепление в Арбитражном процессуальном кодексе Российской Федерации 1995 года (далее — АПК РФ 1995 года), в статье 7 которого фактически была воспроизведена формулировка статьи 123 Конституции Российской Федерации: «...судопроизводство в арбитражном суде осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон».

Положения этой статьи получили развитие в других нормах АПК РФ 1995 года. При этом упор делался на то, что при состязательном процессе какая-либо инициатива или активность арбитражного суда значительно ограничивалась.

В АПК РФ 2002 года (далее — Кодекс) изменилась не только редакция статьи, посвященной принципу состязательности, но и само понятие этого принципа, его роль и значение в судопроизводстве в арбитражном суде претерпели существенные изменения.

Прежде всего, в отличие от редакции статьи 7 АПК РФ 1995 года в новом Кодексе разделены принцип процессуального равноправия сторон и принцип состязательности и каждому из них посвящены отдельные статьи (статьи 8 и 9).

Кодекс определяет состязательность следующим образом (ст. 9):

«1. Судопроизводство в арбитражном суде осуществляется на основе состязательности.

2. Лица, участвующие в деле, вправе знать об аргументах друг друга до начала судебного разбирательства. Каждому лицу, участвующему в деле, гарантируется право представлять доказательства арбитражному суду и другой стороне по делу, обеспечивается право заявлять ходатайства, высказывать свои доводы и соображения, давать объяснения по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, связанным с представле-

нием доказательств. Лица, участвующие в деле, несут риск наступления последствий совершения или несовершения ими процессуальных действий.

3. Арбитражный суд, сохраняя независимость, объективность и беспристрастность, осуществляет руководство процессом, разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, предупреждает о последствиях совершения или несовершения ими процессуальных действий, оказывает содействие в реализации их прав, создает условия для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств и правильного применения законов и иных нормативных правовых актов при рассмотрении дела».

Такое определение состязательности позволяет рассматривать ее как конкуренцию участвующих в деле лиц, когда их самостоятельные действия эффективно ограничивают возможность каждого из них односторонне воздействовать на исход судебного разбирательства, при активной роли суда, наделенного функциями по осуществлению правосудия, по руководству, управлению процессом. Тем самым в процессуальном законе предпринята попытка разумного сочетания активности сторон, направленной на защиту своих прав, и инициативы арбитражного суда, направленной на управление процессом.

В условиях состязательного процесса арбитражному суду отводится важная роль: сохраняя независимость, объективность и беспристрастность, суд должен осуществлять руководство процессом, в том числе разъяснять лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, предупреждать о последствиях совершения и несовершения процессуальных действий, оказывать содействие в реализации их прав, создавать условия для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств и правильного применения законов и иных нормативных правовых актов при рассмотрении дела. Суд призван управлять процессом, руководить движением дела на всех его стадиях. При этом в нормах, регламентирующих порядок производства по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, закреплены особенности реализации принципа состязательности. Здесь закон учитывает изначальное неравенство

субъектов таких правоотношений, когда одним из участников является государство в лице его органов или организаций, а другим — гражданин или организация. Государство, как наиболее сильная сторона в процессе, обладает большими возможностями для защиты своих прав и законных интересов. Поэтому в указанной сфере суд должен реализовывать свои властные функции, проявлять инициативу с целью защиты более слабой стороны в процессе. Таким образом, можно выделить два элемента, составляющих концепцию состязательности в новом Кодексе: активная деятельность участвующих в деле лиц по отстаиванию своей позиции в арбитражном процессе и активность суда по управлению и руководству процессом⁶.

Необходимым дополнением состязательного начала служит правило *audiatur et altera pars*, то есть «в суде должны быть заслушаны обе стороны». Право быть заслушанным судом закреплено в конституциях многих стран, например Германии, Франции, Италии, и является основной гарантией состязательного процесса. Это правило не означает, что другую сторону обязательно надо выслушать, однако ей должна быть дана возможность высказаться⁷.

Наделение лиц, участвующих в деле, правом знать об аргументах друг друга до начала судебного заседания является важным достижением нового Кодекса. Именно так понимается содержание принципа состязательности в большинстве стран. Особое значение в этой связи имеют нормы, регулирующие доказывание, которое традиционно считается сферой реализации принципа состязательности.

Следует обратить внимание на отсутствие в новом Кодексе положения об оставлении искового заявления без рассмотрения, если истец не явился в заседание арбитражного суда и не заявил о рассмотрении дела в его отсутствие (соответствующая норма была предусмотрена статьей 119 АПК РФ 1995 года). Такие действия истца по сути представляют собой отказ от судебной защиты своих прав и законных интересов. Последствиями подобного поведения стороны может быть, но не обязательно, принятие судебного акта не в ее пользу. При этом процесс не теряет своего состязательного характера, поскольку позиция истца обоснована в исковом заявлении, а ответчик имеет возможность опровергать ее, приводить свои доводы и соображения.

АПК РФ содержит нормы, которые можно рассматривать как некоторое ограничение действия принципа состязательности. Это касается, в частности, института обеспечения иска. Обеспечительные меры принимаются в очень короткие сроки: заявление об обеспечении иска рассматривается не позднее следующего дня после поступления заявления в арбитражный суд. При этом лица, участвующие в деле, не извещаются о времени и месте рассмотрения заявления, лишь после судебного заседания им направляется определение об обеспечении иска. Достаточным основанием допущения таких ограничений является характер обеспечительных мер: во-первых, это меры срочные, во-вторых — временные. Поэтому право ответчика знать об обращении другого лица с заявлением об обеспечении иска и право быть выслушанным в суде и возражать против принятия таких мер временно ограничиваются. Формальное соблюдение принципа состязательности в данном случае лишило бы смысла принятие обеспечительных мер, поскольку информированность ответчика о заявлении с просьбой принять такие меры, даже при условии рассмотрения заявления в короткие сроки, может повлечь за собой затруднительность или невозможность исполнения в последующем определения суда об обеспечении иска, а в дальнейшей перспективе и самого судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу. Средства защиты ответчика против принятия обеспечительных мер — это встречное обеспечение и возможность впоследствии возместить убытки, причиненные обеспечением иска. Кроме того, ответчик может обратиться в арбитражный суд с заявлением об отмене обеспечительных мер или о замене одной обеспечительной меры другой. Такие заявления ввиду их срочности рассматриваются арбитражным судом в укороченные сроки также без извещения сторон.

Принцип судейского руководства обосновывался известным русским ученым Е.В. Васьковским⁸ и охватывает основные функциональные обязанности суда как в гражданском, так и в арбитражном процессах. Принцип судейского руководства представляет собой такое правило, в соответствии с которым арбитражный суд обеспечивает руководство ходом судебного заседания, соблюдение порядка, содействует сторонам в осуществлении их прав и исполнении обязанностей.

Отказ от принципа процессуальной активности суда вряд ли позволит полностью исключить вмешательство арбитражного суда в ход судебного разбирательства. Поэтому принцип судейского руководства включает в себя следующие полномочия: 1) арбитражный суд руководит ходом процесса, следит за соблюдением арбитражного процессуального регламента; 2) арбитражный суд обеспечивает порядок в судебном заседании, выполнение обязанностей перед арбитражным судом; 3) арбитражный суд содействует сторонам в истребовании доказательств, которые они не могут получить самостоятельно, указывает на неисследованность фактических обстоятельств, обосновываемых ими, и предлагает предоставить в их обоснование доказательства; 4) арбитражный суд разъясняет сторонам и другим участникам процесса их процессуальные права и обязанности, предупреждает о последствиях их ненадлежащего осуществления, а также отказа от их совершения.

Принцип судейского руководства более соответствует состязательной модели процесса, поскольку принцип процессуальной активности суда отражает следственное начало в судопроизводстве. В большей степени состязательный процесс должен основываться на судейском руководстве и дополняться в зависимости от характера спора судейской активностью.

В соответствии с принципом судейского руководства арбитражный суд осуществляет руководство ходом и порядком судебного разбирательства при совершении конкретных процессуальных действий;

требования и распоряжения арбитражного суда при осуществлении им своих полномочий обязательны для всех государственных органов, органов местного самоуправления, должностных лиц, общественных объединений, коммерческих и некоммерческих организаций и отдельных граждан независимо от их фактического участия в рассматриваемом арбитражном суде деле; неисполнение требований и распоряжений арбитражного суда, неуважение к нему влекут за собой процессуальную и иную ответственность.

Принцип процессуального равноправия сторон. Данный принцип вытекает (помимо ст. 123 Конституции РФ) из содержания норм арбитражного процессуального права — ст. 8 АПК РФ.

Согласно принципу процессуального равноправия сторон закон предоставляет истцу и ответчику равные процессуальные возможности по защите своих прав и охраняемых законом интересов. Стороны пользуются равными правами на заявление отводов и ходатайств, представление доказательств, участие в их исследовании, выступление в судебных прениях, осуществление иных процессуальных прав и обязанностей, предусмотренных АПК.

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

Нарушение принципа равноправия сторон приводит к отмене судебных актов.

Принцип сочетания устности и письменности судебного разбирательства.

Данный принцип представляет собой такое правило, в соответствии с которым арбитражный суд исследует доказательства и фиксирует полученную устным путем информацию в письменной форме¹⁰.

Как справедливо отмечает Д.А. Фурсов, арбитражный процесс характеризуется стабильной письменной формой, поскольку решающую роль в судьбе заявленного иска играют надлежаще оформленные документы. Объяснения, как правило, нужны для разъяснения связи одного документа с другими, для изложения итоговой правовой оценки представленных доказательств¹¹.

Так, согласно АПК копии письменных доказательств, представленных в арбитражный суд лицами, участвующими в деле, направляются (передаются) им другим лицам, участвующим в деле, у которых они отсутствуют. Кроме того, в АПК предусмотрено, что истец при предъявлении иска обязан направить другим лицам, участвующим в деле, кроме копии искового заявления, и копии приложенных к нему документов, которые у них отсутствуют.

Таким образом, АПК обязывает стороны заранее раскрыть имеющиеся у них письменные доказательства.

Такой порядок вполне рационален, поскольку значительная часть рассматриваемых арбитражными судами споров возникает из договорных отношений сторон, у которых имеется в наличии договор, иные документы, сопровождавшие

заключение и исполнение обязательств его участниками, а также переписка, связанная с разрешением возникших разногласий по договору.

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

Принцип непрерывности судебного разбирательства в арбитражном процессуальном праве представляет собой такое правило, согласно которому разбирательство дела осуществляется при неизменном составе суда. В случае замены одного из судей в процессе разбирательства дела оно должно быть произведено с самого начала.

Тем самым обеспечивается целостность восприятия одним и тем же составом арбитражного суда или судьей доказательственного материала, исследованного по делу. С целью обеспечения такого восприятия доказательственной информации судебное разбирательство по одному делу должно происходить непрерывно, кроме времени, назначенного для отдыха. В исключительных случаях арбитражный суд вправе объявить перерыв в заседании на срок не более пяти дней.

Принцип непосредственности судебного разбирательства. Согласно этому принципу судебный акт может быть обоснован только теми доказательствами, которые исследованы в судебном заседании в ходе разбирательства дела. Личное восприятие доказательств и всего происходящего в зале судебного заседания положительно влияет на формирование внутреннего убеждения судей и способствует получению достоверных выводов о наличии или отсутствии обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения спора.

В соответствии с принципом непосредственности арбитражный суд обязан принять все меры к тому, чтобы получить информацию об интересующих его фактах из первых рук, то есть посредством первоначальных доказательств. В некоторых случаях подтверждение обстоятельств дела первоначальными

ми доказательствами может быть прямо установлено законом, хотя процессуальное законодательство не содержит ограничений в использовании производных доказательств.

В АПК установлены некоторые исключения из принципа непосредственности. Они связаны с действием в арбитражном процессе таких институтов, как обеспечение доказательств, судебные поручения, осмотр доказательств в месте их нахождения. С действием принципа непосредственности тесно связано установленное законом требование о неизменном составе судей, рассматривающих конкретное дело. В случае замены судьи рассмотрение дела начинается сначала. Это позволяет новому судье лично воспринять все доказательства и наравне с другими обсуждать их в совещательной комнате.

ПРИМЕЧАНИЯ

¹ См.: Чечина Н.А. Принципы гражданского процессуального права // Актуальные проблемы теории и практики гражданского процесса. Л., 1979. С. 53.

² О принципах в советский период развития науки гражданского и арбитражного процессуального права издано достаточно много работ: М.Г. Авдюкова, А.Т. Боннера, М.А. Гурвича, А.Ф. Клейнмана, К.И. Комиссарова, Ю.К. Осипова, В.М. Семенова, В.Ф. Тараненко, Н.А. Чечиной, К.С. Юдельсона и многих других.

³ См.: Ференс-Сороцкий А.А. Аксиомы и принципы гражданско-процессуального права: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Л., 1989. С. 12—13.

⁴ См.: Андреева Т., Зайцева А. Принцип состязательности в новом АПК РФ // Вестник ВАС РФ. 2002. № 12. С. 66.

⁵ Там же. С. 68.

⁶ Там же. С. 68.

⁷ Там же. С. 69.

⁸ См.: Васильковский Е.В. Курс гражданского процесса. М., 1913. С. 375—377.

⁹ См.: Арбитражный процесс: Учебник / Под ред. В.В. Яркова. М., 1999. С. 57.

¹⁰ Там же. С. 59.

¹¹ См.: Фурсов Д.А. Процессуальный режим деятельности арбитражного суда первой инстанции. М., 1997. С. 56

ГЛАВА 4

Подведомственность и подсудность споров арбитражному суду

1. ЗНАЧЕНИЕ И ПОРЯДОК ДОАРБИТРАЖНОГО УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ

Досудебный порядок урегулирования спора не является обязательным для всех категорий споров. Статья 4 АПК РФ предусматривает: если федеральным законом установлен для определенных категорий споров досудебный (претензионный) порядок урегулирования либо он предусмотрен договором, спор может быть передан на рассмотрение арбитражного суда лишь после соблюдения такого порядка. Если факт несоблюдения претензионного порядка будет установлен в процессе рассмотрения дела в суде, то исковое заявление будет оставлено без рассмотрения (ст. 148 АПК РФ).

Досудебный порядок урегулирования споров предусмотрен, в частности:

- Кодексом торгового мореплавания РФ;
- Воздушным кодексом РФ;
- ФЗ «Транспортный Устав железных дорог»;
- ФЗ «О связи» и др.

Доарбитражное урегулирование споров представляет собой систему мер, направленных на непосредственное разрешение возникшего конфликта до обращения в арбитражный суд. Такое урегулирование включает в себя предъявление претензии и иных требований контрагенту, а также — рассмотрение и добровольное удовлетворение требований стороны, предъявившей претензию, — в случае ее законности и обоснованности.

Порядок предъявления и рассмотрения претензии в таких случаях должен быть предусмотрен законом или договором.

Претензия предъявляется в письменной форме. В ней указывается требование заявителя, сумма претензии, ее обоснованный расчет, обстоятельства, на которых основывается требование, подтверждающие их доказательства, а также ссылки на соответствующее законодательство.

Организация, которой адресована претензия, должна сообщить заявителю о результатах ее рассмотрения в письменной форме. При полном или частичном удовлетворении претензии в ответе указываются признанные суммы.

Отказ в удовлетворении претензии должен быть обоснован.

Если получен отказ или нет ответа в течение определенного законом или договором срока, то заявитель имеет право обратиться в арбитражный суд, приложив копию претензии и документ, подтверждающий факт ее получения контрагентом, либо документ об отказе.

2. ПОНЯТИЕ ПОДВЕДОМСТВЕННОСТИ, ЕЕ ВИДЫ

В процессуальном законодательстве и практике его применения большое значение имеет вопрос о подведомственности споров тем или иным государственным или общественным органам.

В науке гражданского процессуального права подведомственность определяется как относимость нуждающихся в государственно-властном разрешении споров о праве и иных дел к ведению различных государственных, общественных, смешанных (государственно-общественных) органов и третейских судов, как свойство юридических дел, в силу которого они подлежат разрешению определенными юрисдикционными органами¹.

П.С. Дружков определял подведомственность как круг споров о праве и иных правовых вопросах, разрешение которых отнесено законом к компетенции определенного органа государства либо общественности².

Подведомственность — разграничение компетенции между различными органами³.

Компетенция — совокупность установленных нормативными правовыми актами прав и обязанностей (полномочий) организаций, органов, должностных лиц⁴.

Полномочие как составная часть компетенции представляет собой право (и одновременно обязанность) соответствующего субъекта действовать в определенной ситуации *способам, предусмотренным законом* или иным нормативно-правовым актом⁵.

Подведомственность как правовая категория в советском праве была детально исследована Ю.К. Осиповым в работе «Подведомственность юридических дел» (Свердловск. 1973).

«Объективная необходимость существования института подведомственности состоит в том, что в любом государстве складывается система органов, наделенных правом разрешать юридические дела, и, как следствие, возникает потребность в разграничении компетенции в указанной сфере. Средством решения этой задачи явился институт подведомственности юридических дел» .

Органы, занимающиеся разрешением гражданских дел, как и формы разрешения их, различны. В зависимости от природы юрисдикционных органов Ю. Осипов выделял государственную, общественную, смешанную и третейскую формы разрешения юридических дел. Государственную он в свою очередь подразделял на административную, арбитражную и судебную; общественную — на профсоюзную, колхозную и кооперативную; смешанную — на паритетную (когда разбирательство дел осуществляется единым органом, состоящим из равного количества членов заинтересованных сторон, например, комиссией по трудовым спорам, образованной из равного количества представителей администрации и профсоюзного комитета) и совместную (когда разбирательство дела осуществляется несколькими самостоятельными органами одновременно); третейскую — на разрешение дел судом, образованным по соглашению сторон .

В науке гражданского процессуального права выделяют различные виды подведомственности. Как правило, это проводится по трем основаниям:

- в зависимости от вида органов, к ведению которых отнесено разрешение тех или иных дел, выделяют подведомственность дел судам, административным органам, третейским судам и т. д.;

- в зависимости от характера дел — подведомственность гражданских, семейных, трудовых, земельных и иных дел;

- в зависимости от характера норм, регулирующих подведомственность — общую, то есть регламентируемую общими правилами, и специальную, определяемую на основании особых указаний закона в порядке исключения из установленных правил.

Специальную подведомственность в зависимости от количества юрисдикционных органов, управомоченных на разрешение дел, подразделяют на: *единичную (исключительную)*, которая предусматривает возможность рассмотрения определенных категорий дел какими-либо одними указанными в законе органами (только судебными, административными, общественными или др.), исключая возможность обращения за разрешением дела в какой-то другой орган, и *множественную*, которая допускает возможность рассмотрения определенных категорий дел несколькими различными видами органов.

Множественную подведомственность в зависимости от установленного законодателем способа выбора органа, который должен рассмотреть конкретное дело, подразделяют на:

- *альтернативную*, которая допускает разрешение дела одним из нескольких юрисдикционных органов по выбору заинтересованного лица по принципу «либо-либо» (когда закон управомочил несколько органов разрешить те или иные дела и выбор между ними производится по усмотрению только одной стороны, независимо от мнения другой, но выбрав соответствующий юрисдикционный орган, заинтересованное лицо лишается права на обращение в другой юрисдикционный орган);

- *договорную*, в соответствии с которой дела, помимо указанного в законе органа, управомоченного на их разрешение, могут быть по соглашению заинтересованных лиц переданы на разрешение другого органа (третейского суда и т.п.);

- *императивную* (ее называют и условной), которая предполагает рассмотрение дела несколькими юрисдикционными органами в определенной законом последовательности, то есть рассмотрение дела одним органом является обязательным условием рассмотрения его следующим органом (например, в комиссии по трудовым спорам и только затем — в суде).

«Конечно, и раньше институт подведомственности играл определенную роль в обеспечении защиты прав, однако признать, что она была для него ведущей, нельзя. Главное предназначение этого института состояло именно в разграничении компетенции между органами, разрешающими споры о праве, а не в обеспечении эффективной защиты прав и охраняемых законом интересов от любых нарушений, в том числе со стороны государства, его органов и должностных лиц.

На степень эффективности защиты нарушенных прав, осуществляемых путем разрешения споров о праве, влияют многие факторы. Наиболее важные из них можно выделить в две группы. Первая связана с органами, разрешающими споры, вторая — с процедурой разрешения споров.

Само по себе наличие таких органов и процедур, в которых они действуют, достаточно лишь для разграничения компетенции между ними, но не обеспечивает выполнения указанной выше, более важной задачи — обеспечении эффективной защиты нарушенных прав.

Для этого органы, разрешающие споры о праве, должны отвечать по крайней мере, следующим требованиям:

а) разрешение споров о праве, с учетом важности этой деятельности, должно быть для них главной функцией;

б) они должны вызывать к себе доверие заинтересованных лиц, для чего должны быть не зависимы от участников спора о праве, не заинтересованы в исходе дела и, разрешая его, подчиняться только закону;

в) они должны быть доступны для заинтересованных лиц, что гарантировало бы свободное обращение в эти органы и личное участие в разбирательстве дел;

г) они должны обладать статусом и компетенцией, достаточными для выполнения указанной задачи, независимо от того, какой спор, между какими субъектами эти органы разрешают.

Ясно, что органы, разрешающие споры в административном порядке, или органы общественности, к чьей подведомственности было отнесено много важных категорий споров о праве, всем этим требованиям не отвечают. Например, для органов, разрешающих споры о праве в административном порядке, эта функция второстепенная, они, как правило, находятся в связи с одной из сторон, могут быть заинтересованы в деле. Всем этим требованиям в большей степени отвечает суд.

Процедура разрешения споров органами, отвечающими указанным требованиям, для выполнения задачи эффективной защиты прав должна, как минимум, обеспечивать:

а) равенство процессуальных прав участников дела по спору о праве;

б) возможность заинтересованным лицам лично или через представителей участвовать в разбирательстве дела;

в) объективное, беспристрастное выяснение всех имеющих значение обстоятельств, обсуждение всех доводов и возражений сторон, представление доказательств в их подтверждение или опровержение;

г) вынесение законного и обоснованного решения, которое по вступлении в законную силу могло быть в необходимых случаях исполнено принудительно от имени государства;

д) обжалование решения заинтересованными лицами и его пересмотр в случае незаконности.

Совершенно очевидно, что этим требованиям больше всего отвечает судебная процедура. Ясно также и то, что нормы права, которые должны регламентировать все перечисленное (определить соответствующие органы, их компетенцию, процедуру разрешения дел и т. д.), включают в себя и нормы, регулирующие институт подведомственности. Анализ прежнего законодательства позволяет прийти к выводу о том, что оно, регулируя институт подведомственности, не выдвигало на первое место задачу *обеспечить эффективную защиту* прав от любых нарушений, поскольку не соответствовало изложенным выше требованиям, а возлагало на него задачу распределения дел по спорам о праве между различными органами.

В современном праве РФ институт подведомственности: его содержание, задачи, механизм регулирования, — изменяется. Конституция РФ обязывает государство признать, соблюдать и *защищать* права и свободы человека и гражданина (ст. 2). В ст. 18 Конституции РФ указано, что права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими; они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием.

Основным правоприменителем в сфере разрешения споров о праве становится суд⁸.

По общему признанию, совершенствование структуры правоприменительного процесса определяется *его специализацией*, а не унификацией⁹.

Согласно ст. 46 Конституции РФ каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. Как известно, судебная система РФ состоит из судов общей юрисдикции, арбитражных судов и Конституционного суда РФ. С момента появления системы арбитражных судов и до настоящего времени остается не

до конца урегулированным вопрос о разграничении подведомственности дел между арбитражными судами и судами общей юрисдикции, а также о критериях такого разграничения.

Именно поэтому в Постановлении Пленума ВАС РФ и Пленума ВС РФ от 18 августа 1992 г. «О некоторых вопросах подведомственности дел судам и арбитражным судам» было отмечено: «Подведомственность заявленного требования суду или арбитражному суду определяется в соответствии с их компетенцией, установленной законодательными актами Российской Федерации. В случаях, когда в законодательном акте подведомственность определена альтернативно (суду или арбитражному суду) либо когда имеется указание о рассмотрении требования в судебном порядке, следует руководствоваться тем же правилом, исходя при этом *из субъектного состава участников и характера правоотношений*, если иное не предусмотрено законом». Таким образом, было выделено *два основных критерия* разграничения предметной компетенции между вышеуказанными судами: субъектный состав участников и характер спора. Эти же критерии указываются в различных учебных и научных изданиях¹¹.

С принятием АПК РФ 2002 года ситуация, на наш взгляд, изменилась. Теперь характер спора — экономический — является определяющим критерием для всех категорий дел, отнесенных к подведомственности арбитражных судов, а субъектный состав участников не всегда принимается во внимание при определении подведомственности¹¹. В ст. 33 АПК РФ 2002 года перечислены категории дел, которые рассматриваются арбитражным судом *независимо* от состава участников (например, споры между акционером и акционерным обществом). Кроме того, «заявление, принятое арбитражным судом к своему производству с соблюдением правил подведомственности, должно быть рассмотрено им по существу, хотя бы 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. 4 ст. 27 АПК РФ 2002 г.).

Об этом же пишет судья Высшего Арбитражного Суда РФ Т. Андреева:

«Принятый в 2002 году новый Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации (далее — Кодекс) изме-

нил подходы к определению подведомственности, сделал значительный шаг на пути разграничения подведомственности дел между судами общей юрисдикции и арбитражными судами, иначе, чем прежде, обозначил пределы юрисдикции арбитражных судов. При этом АПК РФ при определении компетенции арбитражных судов исходит из того, что их задачей является осуществление защиты прав и законных интересов граждан и организаций в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. Задача эта реализуется в процессе осуществления арбитражными судами правосудия путем разрешения экономических споров и иных отнесенных к их компетенции дел.

Казалось бы, законодатель тем самым четко определил пределы юрисдикции арбитражных судов. Однако сложность в том, что ни понятие экономической деятельности, ни понятие экономического спора нормативно не определены. Это и дает основания для ограничительного толкования пределов компетенции арбитражных судов.

Понятие экономической деятельности широко используется в Конституции РФ (ст. 8, 34) и связывается с определенной сферой общественных отношений. Конституционное значение приобретает и категория экономического спора (ст. 127). Отсутствие в законе их формального определения не дает оснований ограничивать компетенцию арбитражных судов пределами рассмотрения споров имущественного характера.

Характер правоотношений, споры из которых рассматривают арбитражные суды, определяет категории подведомственных им дел: это дела гражданские и административные.

Таким образом, не вид суда или ветви судебной власти предопределяет форму судопроизводства, а предмет судебной деятельности, юрисдикции суда, круг вопросов, входящих в его компетенцию.

При этом Кодекс учитывает наметившиеся в последнее время тенденции расширения подведомственности дел арбитражным судам, особенно в сфере публичных отношений. В частности, ряд законов относит к компетенции арбитражных судов дела, которые раньше рассматривались судами общей юрисдикции (обжалование действий судебных приставов-исполнителей; оспаривание нормативных правовых актов на-

логовых органов; дела об административных правонарушениях и др.).

Принятие таких законов, как ФЗ «Об исполнительном производстве», Налоговый кодекс РФ, Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях, привело к тому, что субъектный состав участников спорных правоотношений стал не столь однозначным, как было в начальный период становления арбитражных судов. Более того, определение подведомственности, исходя из субъектного состава, в ряде случаев привело к серьезным негативным последствиям, например, по делам, связанным с применением законодательства об акционерных обществах.

В этом смысле Кодекс кардинальным образом изменил подходы к определению критериев подведомственности, делая упор не на субъектный состав участников правоотношений и даже не на характер этих правоотношений, который сам по себе не дает оснований охарактеризовать его как специфический для арбитражных судов (суды общей юрисдикции тоже рассматривают споры из гражданских и административных правоотношений).

Кодекс ключевую роль в разграничении подведомственности отводит *предметному критерию*, поскольку определяющим моментом компетенции арбитражных судов и в Конституции, и в ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации» является указание на *экономические споры*.

Это правило, основанное на предметном принципе, позволит разграничить компетенцию между судами общей юрисдикции и арбитражными судами, исходя из того, что все экономические споры и другие дела, связанные с предпринимательской и иной экономической деятельностью, то есть споры в сфере бизнеса, относятся к подведомственности арбитражных судов.

Предметный критерий подведомственности проходит через все категории дел, рассмотрение которых по Кодексу отнесено к ведению арбитражных судов. Думается, что такой подход к определению подведомственности позволит наконец-то уйти от так называемой альтернативной подведомственности, сохранявшейся до настоящего времени, в том числе по делам с участием иностранных лиц»¹².

Авторы разделяют точку зрения проф. В.В. Яркова, который считает, что «в АПК 2002 года при сохранении отдельных спорных и смежных вопросов подведомственности окончательно сформировалось понимание основного критерия подведомственности — характер спорного правоотношения и содержания спора (дела) — связано ли оно с предпринимательской или иной экономической деятельностью либо нет.

Критерий субъектного состава хотя и остался, но ушел постепенно на второй план, тем самым обеспечивая специализацию каждого из судов гражданской юрисдикции. В этом плане получил развитие обоснованный Ю. К. Осиповым в качестве основного критерия характер правоотношения, из которого возникают юридические дела¹³. Сделанный в иную социально-- правовую эпоху, данный вывод получил сегодня новое звучание и отражение в системе процессуального законодательства. Получили в АПК поддержку и предложения о большем использовании в качестве регулятора при разграничении предметов ведения между судами общей юрисдикции и арбитражными судами правил исключительной подведомственности, названной в Кодексе специальной (см. ст. 33).

Значение нового регулирования вопросов подведомственности в Кодексе должно привести к большей определенности при выборе компетентного суда, позволит снизить степень и количество конфликтов в сфере юрисдикции, сделать более равномерной нагрузку на различные звенья судебной системы России и, главное, обеспечить единство судебной практики по одним и тем же категориям дел¹⁴. Коль скоро они будут решаться только одним видом судов».

Таким образом, по нашему мнению, определяющий критерий для споров, рассматриваемых арбитражным судом, — экономический характер спора. Представляется, что нужно законодательно закрепить его как *основной* критерий, а субъектный состав участников — как дополнительный.

В качестве недостатка АПК РФ 2002 года следует отметить, что остался неурегулированным вопрос о судьбе процесса в случае изменения субъектного состава в порядке правопреемства при рассмотрении дела и его пересмотре. Например, если дело возникло между юридическими лицами, а в дальнейшем в результате правопреемства стороной процесса стало физическое лицо, то производство по делу должно быть

прекращено по ст. 150 АПК РФ. Поэтому п. 4 ст. 27 АПК РФ целесообразно изменить следующим образом: «Заявление, принятое арбитражным судом к своему производству с соблюдением правил подведомственности, должно быть рассмотрено им по существу *независимо от последующих изменений в субъектном составе участников*».

3. ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ ДЕЛ АРБИТРАЖНОМУ СУДУ В СФЕРЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ И ИНОЙ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ. СПЕЦИАЛЬНАЯ ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ ДЕЛ АРБИТРАЖНЫМ СУДАМ

Арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности.

Арбитражные суды, согласно ст. 27 АПК, разрешают экономические споры и рассматривают иные дела с участием организаций, являющихся юридическими лицами, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке (далее — индивидуальные предприниматели), а в случаях, предусмотренных АПК РФ и иными федеральными законами, с участием Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, образований, не имеющих статуса юридического лица, и граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя (далее — организации и граждане).

К подведомственности арбитражных судов федеральным законом могут быть отнесены и иные дела.

Как уже отмечалось, заявление, принятое арбитражным судом к своему производству с соблюдением правил подведомственности, должно быть рассмотрено им по существу, хотя бы 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.

Арбитражные суды рассматривают подведомственные им дела с участием российских организаций, граждан Рос-

сийской Федерации, а также иностранных организаций, международных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства, осуществляющих предпринимательскую деятельность, организаций с иностранными инвестициями, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации.

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.

Арбитражные суды рассматривают в порядке административного судопроизводства возникающие из административных и иных публичных правоотношений экономические споры и иные дела, связанные с осуществлением организациями и гражданами предпринимательской и иной экономической деятельности:

1) об оспаривании нормативных правовых актов, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда;

2) об оспаривании ненормативных правовых актов органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов и должностных лиц, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

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

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

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

Арбитражные суды рассматривают в порядке особого производства дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение для возникновения, изменения и прекращения прав организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Арбитражные суды рассматривают также дела:

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

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

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.

К *специальной* подведомственности дел арбитражным судам отнесены следующие дела:

1) о несостоятельности (банкротстве);

2) по спорам о создании, реорганизации и ликвидации организаций;

3) по спорам об отказе в государственной регистрации, уклонении от государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей;

4) по спорам между акционером и акционерным обществом, участниками иных хозяйственных товариществ и обществ, вытекающим из деятельности хозяйственных товариществ и обществ, за исключением трудовых споров;

5) о защите деловой репутации в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

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

Вышеперечисленные дела рассматриваются арбитражным судом независимо от того, являются ли участниками правоотношений, из которых возникли спор или требование, юридические лица, индивидуальные предприниматели или иные организации и граждане.

4. Понятие подсудности, ее виды

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

Родовая подсудность. Арбитражное процессуальное законодательство разграничивает предметную компетенцию Высшего Арбитражного Суда РФ и арбитражных судов субъектов Российской Федерации. Общий принцип разграничения родовой подсудности, закрепленный в ч. 1 ст. 34 АПК РФ, можно определить следующим образом: дела, подведомственные арбитражным судам, подсудны арбитражным судам субъектов Российской Федерации, за исключением дел, подсудных исключительно Высшему Арбитражному Суду РФ.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации рассматривает в качестве суда первой инстанции:

- дела об оспаривании нормативных правовых актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, федеральных органов исполнительной власти, нарушающих права и законные интересы организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, если в соответствии с федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражных судов;
- дела о признании недействительными (полностью или частично) ненормативных актов Президента Российской Федерации, Совета Федерации и Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации, Правительства

Российской Федерации, не соответствующих закону и нарушающих права и законные интересы организаций и граждан;

- экономические споры между Российской Федерацией и субъектами Российской Федерации, между субъектами Российской Федерации (ст. 10 ФКЗ «Об арбитражных судах в РФ»).

Территориальная подсудность позволяет разграничить предметную компетенцию арбитражных судов одного уровня в зависимости от места рассмотрения спора. Территориальная подсудность может быть разделена на несколько видов:

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

В соответствии с этим правилом иск предъявляется в арбитражный суд по месту нахождения ответчика (ст. 35 АПК РФ).

б) *Альтернативная подсудность* (ст. 36 АПК РФ) означает, что истцу предоставляется возможность выбора арбитражного суда, в который будет предъявлен иск. Истец может выбрать между арбитражным судом по месту нахождения ответчика и другим арбитражным судом. Так, иск к ответчику, место нахождения которого неизвестно, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения его имущества или по его последнему известному месту нахождения в Российской Федерации. Иск к ответчику — организации или гражданину Российской Федерации, находящемуся на территории другого государства, может быть предъявлен по месту нахождения на территории РФ имущества ответчика. Иск, вытекающий из договора, в котором указано место исполнения, может быть предъявлен по месту исполнения договора.

Если в деле участвуют ответчики, находящиеся на территории разных субъектов РФ, иск к таким ответчикам может быть предъявлен по выбору истца в арбитражный суд по месту нахождения одного из них; иск к юридическому лицу, вытекающий из деятельности его филиала, представительства, расположенных вне места нахождения юридического лица, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения юридического лица или его филиала, представительства; иски о возмещении убытков, причиненных столкновением судов, взыскании вознаграждения за оказание помощи и спасание на море могут предъявляться в арбитражный суд по месту на-

хождения судна ответчика или порта приписки судна ответчика либо по месту причинения убытков.

в) *Исключительная подсудность* (ст. 38 АПК РФ) исключает возможность выбора истцом подсудности иной, чем та, которая установлена арбитражным процессуальным законом для рассмотрения данной категории споров.

Иски о правах на недвижимое имущество предъявляются в арбитражный суд по месту нахождения этого имущества.

Иски о правах на морские и воздушные суда, суда внутреннего плавания, космические объекты предъявляются в арбитражный суд по месту их государственной регистрации.

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.

Заявление о признании должника банкротом подается в арбитражный суд по месту нахождения должника.

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

Заявление об оспаривании решений и действий (бездействия) судебного пристава — исполнителя подается в арбитражный суд по месту нахождения судебного пристава — исполнителя.

Заявления по спорам между российскими организациями, осуществляющими деятельность или имеющими имущество на территории иностранного государства, подаются в арбитражный суд по месту государственной регистрации на территории Российской Федерации организации — ответчика.

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

Заявления об оспаривании решения третейского суда и о выдаче исполнительного листа на принудительное исполне-

ние решения третейского суда подаются в арбитражный суд субъекта Российской Федерации, на территории которого принято решение третейского суда.

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

Встречный иск независимо от его подсудности предъявляется в арбитражный суд по месту рассмотрения первоначального иска.

г) *Договорная подсудность*. Правила о договорной подсудности (ст. 37 АПК РФ) позволяют сторонам по соглашению определять место рассмотрения спора. Однако такое соглашение возможно лишь в отношении общей и альтернативной территориальной подсудности. Исключительная подсудность, специальные правила о подсудности не могут быть изменены соглашением сторон.

Арбитражное процессуальное законодательство (ст. 39 АПК РФ) регулирует также вопросы, связанные с передачей дел из одного арбитражного суда в другой. Дело, принятое арбитражным судом к своему производству с соблюдением правил подсудности, должно быть рассмотрено им по существу, хотя бы в дальнейшем оно стало подсудным другому арбитражному суду.

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;

2) обе стороны заявили ходатайство о рассмотрении дела по месту нахождения большинства доказательств;

3) при рассмотрении дела в суде выяснилось, что оно было принято к производству с нарушением правил подсудности;

4) одной из сторон в споре является тот же арбитражный суд;

5) после отвода одного или нескольких судей либо по другим причинам невозможно сформировать состав суда для рассмотрения данного дела.

О передаче дела на рассмотрение другого арбитражного суда выносится определение.

Дело с определением направляется в соответствующий арбитражный суд в пятидневный срок со дня вынесения определения.

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.

ПРИМЕЧАНИЯ

¹ См. Курс советского гражданского процессуального права. М., 1981. Т. 2. С. 6; Гражданский процесс, изд. «Бек», Москва, 1995 г., с. 118.

² См.: Дружков П.С. Судебная подведомственность споров о праве и иных правовых вопросов, рассматриваемых в порядке гражданского судопроизводства: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Свердловск, 1966. С. 5.

³ См.: Тихомирова Л.В., Тихомиров М.Ю. Юридическая энциклопедия / Под ред. М.Ю. Тихомирова. М., 1997. С. 324.

⁴ Там же. С. 205.

⁵ Там же. С. 331.

⁶ См.: Осипов Ю. Подведомственность юридических дел. Свердловск, 1973. С. 6.

⁷ Осипов Ю. Указ. соч. С. 98—99. Цит. по: Жуйков В. Судебная защита прав граждан и юридических лиц. М., 1997. С. 5.

⁸ См.: Жуйков В. Судебная защита прав граждан и юридических лиц. М., 1997. С. 90—93.

⁹ Проблемы соотношения материального и процессуального права. // Труды ВЮЗИ; Отв. ред. М. Шакарян. М., 1980. С. 41; Цит. по: Фурсов Д. Отрасль арбитражного процессуального права в системе права // Законодательство и экономика. 1999. № 1. С. 51.

¹⁰ См., например: Арбитражный процесс: Учебник для вузов / Под ред. проф. М.К. Треушников. М., 1997. С. 39; Жуйков В. Судебная защита прав граждан и юридических лиц. М., 1997. С. 272.

¹¹ Более подробно см.: Травкин А.А., Карабанова К.И. Арбитражный процесс в России: возникновение и развитие // Законодательство и экономика. 2003. № 1. С. 41.

¹² См.: Андреева Т. Вопросы компетенции арбитражных судов в новом АПК РФ // Хозяйство и право. 2002. № 9. С. 46—48.

¹³ См.: Осипов Ю.К. Подведомственность юридических дел: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. Свердловск, 1974. С. 28 и др.

¹⁴ См.: Комментарий к АПК РФ / Под ред. проф. В.В. Яркова. М., 2003. С. XI.

ГЛАВА 5

Субъекты арбитражных процессуальных правоотношений

1. ПОНЯТИЕ И КЛАССИФИКАЦИЯ СУБЪЕКТОВ АРБИТРАЖНЫХ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

Арбитражное процессуальное законодательство определяет и регулирует процессуальное положение субъектов арбитражного процессуального правоотношения. Каждый из субъектов, вступая в арбитражные процессуальные правоотношения, преследует определенные цели, порождаемые как личной (материально-правовой и/или процессуальной, фактической), так и общественной (государственной) заинтересованностью.

В соответствии с положениями Арбитражного процессуального кодекса РФ, все субъекты арбитражного процесса подразделяются на две большие группы:

1. *Арбитражные суды*. Это субъекты, обладающие властными полномочиями в арбитражном процессе и наделенные правомочием рассматривать и разрешать конкретные споры, устанавливая юридические факты.

2. *Участники арбитражного процесса*. Это субъекты, не обладающие властными полномочиями при рассмотрении дела в арбитражном суде. По общему правилу эти субъекты вступают в процессуальные отношения с арбитражным судом при рассмотрении конкретного арбитражного дела. Их процессуальное положение, объем прав и обязанностей обусловлены их ролью в арбитражном процессе.

В соответствии со ст. 54 АПК РФ, все участники арбитражного процесса подразделяются на три группы:

Лица, участвующие в деле. Арбитражное процессуальное законодательство среди всех субъектов арбитражного процесса особо выделяет группу лиц участвующих в деле (ст. 40 АПК РФ). Процессуальный статус этих субъектов характеризуются следующими признаками:

Во-первых, они обладают юридической заинтересованностью в исходе дела. Юридическая заинтересованность мо-

жет быть: материальной — заинтересованность в восстановлении положения, имевшего место до его нарушения или оспаривания, и процессуальной — заинтересованность в возбуждении деятельности определенного правоохранительного органа и участии в данной деятельности с целью восстановления положения, имевшего место до его нарушения или оспаривания. В совокупности обе заинтересованности направлены на один объект — получение судебного решения определенного содержания. Материальной заинтересованностью обладают только субъекты, непосредственно или опосредованно связанные с объектом спорного материального правоотношения. Процессуальной же заинтересованностью наряду с указанными субъектами могут обладать и иные лица (прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обратившиеся в арбитражный суд в случаях, предусмотренных АПК РФ), которые заинтересованы лишь в устранении спорности того или иного правоотношения, устранении конфликтной ситуации. Таких лиц можно именовать лицами с усеченной (только процессуальной) заинтересованностью. Участие в процессе таких лиц является в большей или меньшей степени реализацией их государственной или общественной функции; их процессуальное положение и обусловлено этой ролью.

Полной юридической заинтересованностью в исходе гражданского дела обладают субъекты, чьи имущественные или личные неимущественные права и интересы непосредственно или опосредованно затрагиваются спорным материальным правоотношением, обратившиеся в суд или привлеченные к возникшему не по их инициативе гражданскому делу. Сущность полного юридического интереса состоит в том, что решение суда может отразиться на правах и обязанностях конкретного лица. К таким субъектам закон относит стороны и третьих лиц, заявителей и заинтересованных лиц (по делам особого производства, по делам о несостоятельности (банкротстве) и в иных предусмотренных АПК случаях), определяя для каждой группы специфическое процессуальное положение и соответствующие пределы (сферу) деятельности.

Всех лиц, участвующих в деле, АПК РФ наделяет состязательными правами и налагает соответствующие обязанности.

Во-вторых, они всегда действуют в процессе от собственного имени.

В-третьих, они могут своими законными действиями влиять на ход процесса.

Специфическими особенностями обладает круг лиц, участвующих в делах о несостоятельности (банкротстве). Помимо заявителя и заинтересованных лиц, упомянутых как в АПК РФ, так и в Федеральном Законе «О несостоятельности (банкротстве)», в последнем нормативном акте субъекты подразделены на две группы

- лица, участвующие в деле о банкротстве (ст. 34 Федерального Закона «О несостоятельности (банкротстве)»),
- лица, участвующие в арбитражном процессе по делу о банкротстве (ст. 35 Федерального Закона «О несостоятельности (банкротстве)»).

Представители. Это субъекты, выступающие в арбитражном процессе от имени представляемого лица в целях защиты прав и интересов представляемого. Вопрос о процессуальном положении и о характере заинтересованности этих лиц долгое время оставался спорным в науке процессуального права. В действующем Арбитражном процессуальном кодексе впервые представители выделены в отдельную группу участников арбитражного процесса.

Лица, содействующие осуществлению правосудия. Это субъекты, выполняющие вспомогательные функции при осуществлении правосудия. Они не обладают юридической заинтересованностью в исходе дела, хотя, фактическая заинтересованность здесь может присутствовать. В соответствии со ст. 54 АПК РФ, к таким субъектам относятся эксперты, свидетели, переводчики, помощник судьи и секретарь судебного заседания. Кроме того, к рассматриваемой группе субъектов также целесообразно отнести Министерство юстиции РФ и иные компетентные органы и организации РФ за границей, к которым арбитражный суд обращается за разъяснением и содействием установления содержания норм иностранного права (ч. 2 ст. 14 АПК РФ), а также лица, у которых истребуются доказательства в соответствии со ст. 66 АПК РФ.

Специфической группой субъектов арбитражного процессуального права являются лица, не участвовавшие в деле, о

правах и обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт. В соответствии со ст. 42 АПК РФ, такие лица вправе обжаловать этот судебный акт (в апелляционном и кассационном порядке), оспорить его в судебном порядке. Такие лица пользуются правами и несут обязанности лиц, участвующих в деле с момента принятия жалобы или заявления от указанного лица. До момента принятия жалобы или заявления субъекты рассматриваемой группы обладали только одним правом — подать жалобу или заявление об отмене соответствующего судебного акта.

2. Суд как обязательный субъект арбитражного процессуального правоотношения

Соотношение системы арбитражных судов и инстанционности

Обязательным субъектом любого арбитражного процессуального правоотношения выступает **суд**.

В соответствии с законодательством Российской Федерации *система арбитражных судов состоит из четырех звеньев* (суды субъектов Российской Федерации, арбитражные апелляционные суды, федеральные арбитражные суды округов и Высший Арбитражный Суд РФ). Причем, для каждого звена системы арбитражных судов (в отличие от системы судов общей юрисдикции) присуща четкая компетенция.

1) Судами субъектов Российской Федерации осуществляется по общему правилу рассмотрение дел по первой инстанции.

2) Арбитражными апелляционными судами осуществляется проверка правильности не вступивших в законную силу судебных актов судов первой инстанции путем повторного рассмотрения дел (Порядок образования и начала функционирования арбитражных апелляционных судов определен Федеральным Конституционным Законом РФ от 04 июля 2003 года № 4-ФКЗ «О внесении изменений и дополнений в Федеральный Конституционный Закон «Об арбитражных судах в Российской Федерации». До начала их функционирования полномочия суда апелляционной инстанции осуществляют суды субъектов Российской Федерации).

3) Федеральными арбитражными судами округов осуществляется пересмотр дел в кассационном порядке.

4) Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации осуществляется пересмотр дел в порядке надзора и рассмотрение по первой инстанции отдельных категорий арбитражных дел в соответствии с правилами родовой (предметной) подсудности.

Кроме того, каждый из перечисленных судебных органов вправе осуществлять пересмотр дел по вновь открывшимся обстоятельствам в случаях, предусмотренных АПК РФ.

Состав арбитражного суда, рассматривающего конкретный спор по существу

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

Коллегиальное рассмотрение дела по первой инстанции осуществляется в составе трех профессиональных судей или в составе судьи и двух арбитражных заседателей. Следовательно, АПК РФ предусматривает два способа формирования коллегии для рассмотрения дел по первой инстанции.

Коллегиальным составом судей по первой инстанции рассматриваются (это исчерпывающий перечень):

1) дела, относящиеся к подсудности Высшего Арбитражного Суда РФ (исчерпывающий перечень соответствующих дел приведен в ч. 2 ст. 34 АПК РФ);

2) дела об оспаривании нормативных правовых актов (это дела, предусмотренные п. 1 ст. 29 АПК РФ: «об оспаривании нормативных правовых актов, затрагивающие права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда»);

3) дела о несостоятельности (банкротстве), если иное не установлено федеральным законом;

4) дела, направленные в арбитражный суд первой инстанции на новое рассмотрение с указанием на их коллегиальное рассмотрение.

В АПК РФ включены основные положения, касающиеся участия в арбитражном процессе при рассмотрении дела по первой инстанции арбитражных заседателей. В качестве таковых рассматриваются специалисты — хозяйственники, возможно, не имеющие юридического образования, но являющи-

еся специалистами в определенной сфере предпринимательской деятельности. Правовые нормы, в которых определяются требования к арбитражным заседателям, порядок их привлечения к рассмотрению дела, срок полномочий и т.п. вопросы, содержатся в ФЗ «Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов Российской Федерации» от 30 мая 2001 года № 70-ФЗ (с изменениями и дополнениями от 25 июля 2002 года и 30 июня 2003 года).

В АПК РФ четко определяется компетенция состава суда с участием арбитражных заседателей. Соответствующий состав может рассматривать лишь экономические споры, имеющие исковой характер, возникающие из гражданских и иных правоотношений. Таким составом не могут быть рассмотрены:

- а) дела, подлежащие рассмотрению в составе трех профессиональных судей;
- б) дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений;
- в) дела особого производства.

Для того, чтобы дело было рассмотрено с участием арбитражных заседателей, хотя бы одна из сторон должна заявить перед судом соответствующее ходатайство. Истец может заявить его одновременно с предъявлением искового заявления в суд. Суд при подготовке дела к судебному разбирательству должен разъяснить сторонам право заявить такое ходатайство. В настоящее время практика складывается таким образом, что судья, вынося определение о принятии искового заявления к производству, подготовки дела к судебному заседанию и назначении предварительного судебного заседания, отдельным пунктом разъясняет сторонам их право «на рассмотрение дела с участием арбитражных заседателей».

Ходатайство должно быть заявлено не позднее, чем за один месяц до начала судебного разбирательства. Такое ходатайство может быть заявлено при каждом новом рассмотрении дела. Ходатайство может быть заявлено как письменно, так и устно с занесением в протокол судебного заседания, если ведется протокол. Поступившее ходатайство разрешается арбитражным судом после заслушивания мнений лиц, участвующих в деле. Возможно в этих целях проведение предварительного судебного заседания в порядке подготовки дела к судебному разбирательству. Заявления требования о рассмот-

рении дела с участием арбитражных заседателей — право стороны. Суд может отказать в удовлетворении такого ходатайства лишь в случаях, когда рассмотрение дела в соответствующем составе не разрешено процессуальным законодательством. По результатам рассмотрения ходатайства арбитражный суд выносит определение. Если ходатайство судьей удовлетворено, то каждая сторона должна выбрать кандидатуру арбитражного заседателя для рассмотрения дела из списка арбитражных заседателей, утвержденного для данного арбитражного суда Пленумом Высшего Арбитражного Суда РФ. О выбранной кандидатуре сторона должна заявить суду не позднее десяти дней до начала судебного разбирательства. В противном случае суд самостоятельно определяет кандидатуру арбитражного заседателя.

Заявление о привлечении к рассмотрению дела выбранной кандидатуры арбитражного заседателя так же разрешается арбитражным судом после заслушивания мнений лиц, участвующих в деле. При этом арбитражный суд обязан проверить, нет ли обстоятельств, при которых данный кандидат не может принимать участие в качестве арбитражного заседателя при рассмотрении данного дела. *Обстоятельствами, исключающими возможность участия в рассмотрении дела кандидата в арбитражные заседатели, являются:*

- 1) при предыдущем рассмотрении данного дела он участвовал в нем в качестве судьи или если повторное участие в рассмотрении дела не допускается в соответствии с требованиями АПК РФ;
- 2) при предыдущем рассмотрении данного дела кандидат участвовал в нем в качестве прокурора, помощника судьи, секретаря судебного заседания, представителя, эксперта, переводчика или свидетеля;
- 3) при предыдущем рассмотрении данного дела кандидат участвовал в нем в качестве судьи иностранного суда, третейского суда или арбитража;
- 4) если кандидат является родственником лица, участвующего в деле или его представителя;
- 5) является родственником любого члена суда.

При наличии любого из указанных обстоятельств суд отказывает в удовлетворении заявления о привлечении лица в качестве арбитражного заседателя. При этом суд предлагает

стороне выбрать другую кандидатуру. Волеизъявление суда оформляется определением.

При рассмотрении дела арбитражные заседатели пользуются правами и несут обязанности судьи наравне с профессиональным судьей. Арбитражный заседатель не обязан давать объяснения по существу дела, в рассмотрении которого он принимал участие. Арбитражный заседатель не может быть председательствующим в судебном заседании.

Проверка правильности вынесенных судебных актов судами вышестоящих инстанций осуществляется в коллегиальном составе в нечетном количестве (три или более профессиональных судей). При рассмотрении дела Президиумом Высшего Арбитражного Суда в надзорном порядке возможно четное количество членов этого надзорного органа.

Вопросы, возникающие при рассмотрении дела в коллегиальном составе, разрешаются судьями большинством голосов. Никто из судей не вправе воздержаться от голосования. Судья — председательствующий в заседании — голосует последним. Судья не согласный с мнением большинства, обязан подписать судебный акт и вправе изложить в письменном виде особое мнение. В соответствии с п. 44 Регламента арбитражных судов РФ, после подписания судебного акта всеми судьями особое мнение судьи приобщается к материалам дела и хранится в запечатанном конверте. С особым мнением обязаны ознакомиться судьи, принимающие участие в рассмотрении дела во всех инстанциях. Иные лица об особом мнении судьи и о его содержании не информируются.

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 случаях:*

- 1) заявленного и удовлетворенного самоотвода или отвода судьи;
- 2) длительного отсутствия судьи ввиду болезни, отпуска, пребывания на учебе.

После замены судьи рассмотрение дела начинается сначала.

Правила и порядок заявления отводов

При формировании состава суда для рассмотрения конкретного арбитражного дела учитывается требование о неза-

интересованности соответствующих судей в исходе судебного разбирательства. Если имеются основания сомневаться в объективности и беспристрастности судьи, то такой судья не может рассматривать дело и подлежит отводу.

В качестве общих оснований для отвода судьи (помощника судьи, секретаря судебного заседания, эксперта, переводчика) выступают следующие обстоятельства:

1) при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в нем в качестве судьи или если повторное участие в рассмотрении дела не допускается в соответствии с требованиями АПК РФ;

2) при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в нем в качестве прокурора, помощника судьи, секретаря судебного заседания, представителя, эксперта, переводчика или свидетеля (если помощник судьи, секретарь судебного заседания, эксперт, переводчик участвовали в предыдущем рассмотрении дела в том же процессуальном качестве, как и при новом рассмотрении, то это не является основанием для их отвода);

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

4) является родственником лица, участвующего в деле или его представителя (степень родства может быть как прямой, так и отдаленной; к родственникам могут быть отнесены и родственники супруга);

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

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

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

Кроме того, в состав арбитражного суда, рассматривающего дело, не могут входить лица, являющиеся родственниками.

Арбитражный заседатель подлежит отводу при наличии обстоятельств, предусмотренных в п. 1—4. (Это рассмотренные ранее обстоятельства, исключающие возможность участия лица в качестве арбитражного заседателя).

Судья не может принимать повторного участия в рассмотрении одного и того же дела в суде другой судебной инстанции. В этом случае судья подлежит отводу (может заявить самоотвод). Повторное участие в качестве судьи при рассмотрении дела в одной судебной инстанции допускается, если судом вышестоящей инстанции, отменившей ранее вынесенный судебный акт и вернувшей дело на новое рассмотрение, не определено иного.

Дополнительным основанием для отвода эксперта является проведение им ревизии или проверки, материалы которых стали поводом для обращения в арбитражный суд или используются при рассмотрении дела.

При наличии вышеуказанных обстоятельств судья, арбитражный заседатель, помощник судьи, секретарь судебного заседания, эксперт, переводчик обязаны заявить самоотвод, а лица, участвующие в деле вправе заявить отводы указанным субъектам. Отводы помощнику судьи, секретарю судебного заседания, эксперту, переводчику могут быть рассмотрены по инициативе суда.

Заявляются отвод или самоотвод до начала рассмотрения дела по существу. В ходе рассмотрения дела такое заявление допускается только в том случае, если основание для совершения соответствующего процессуального действия стало известно заявителю после начала рассмотрения дела по существу. Заявление должно быть мотивированным, подтвержденным достоверными фактами.

После заявления отвода суд заслушивает мнение лиц, участвующих в деле, лица, которому заявлен отвод (если он желает дать объяснения). Если дело рассматривается судьей единолично, то вопрос разрешается председателем арбитражного суда, заместителем председателя арбитражного суда или председателем судебного состава. Отвод, заявленный одному судье, при коллегиальном рассмотрении дела, разрешается этим же составом суда в отсутствие отводимого судьи. При равном количестве голосов, поданных за отвод и против отвода, судья считается отведенным. Отвод, заявленный несколькими судьям или всеми составу суда, при коллегиальном рассмотрении дела, разрешается председателем арбитражного суда, заместителем председателя арбитражного суда или председателем судебного состава. Вопрос об отводе иных субъек-

тов разрешается составом суда, рассматривающим дело. Вопрос об отводе разрешается определением суда, выносимым в совещательной комнате. Это определение самостоятельному обжалованию не подлежит, но на него может быть указано при обжаловании окончательного судебного акта.

По общему правилу, после удовлетворения отвода или самоотвода дело должно быть рассмотрено в этом же суде, но в другом судебном составе. Если сформировать новый состав невозможно, то дело передается в другой арбитражный суд того же уровня (звена судебной системы).

Повторное заявление об отводе по тем же основаниям не может быть подано тем же лицом.

Права и обязанности суда

Рассматривая арбитражные дела, суд не должен быть сторонним наблюдателем. Он должен, исходя из стоящих перед ним задач, сохраняя независимость, объективность и беспристрастность (ст. 9 АПК РФ):

- руководить всем ходом процесса;
- устранять из процесса все, не относящееся к рассматриваемому делу;
- разъяснять лицам, участвующим в деле, их права и обязанности;
- помогать лицам, участвующим в деле, надлежащим образом использовать предоставленные им законом права;
- предупреждать о последствиях совершения или несовершения ими процессуальных действий;
- создавать условия для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств дела, правильного применения нормативно-правовых актов при разрешении дела.

В то же время суд должен следить за тем, чтобы участники процесса не злоупотребляли предоставленными им правами, чтобы они четко выполняли возложенные на них процессуальные обязанности.

Следует отметить, что длительное время суд рассматривался в отношениях с участниками процесса только как управомоченное лицо. Обязанным суд признавался только перед государством, наделившим суд полномочиями по рассмотрению и разрешению дел. Однако, в настоящее время в науке

процессуального права указывается, что общая обязанность по рассмотрению дел возникает у суда перед государством, а обязанность по рассмотрению и разрешению конкретного дела возникает перед лицами, участвующими в деле.

Все действия арбитражного суда четко регламентированы. В соответствии с Постановлением № 12 Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30 декабря 2002 года «О внесении изменений и дополнений в Регламент арбитражных судов Российской Федерации», с 01 января 2003 года арбитражные суды России должны проводить арбитражные заседания по новому уточненному Регламенту. Регламентом четко регулируются права и обязанности судей при рассмотрении дел. Так, в соответствии с п. 41 Регламента, в ходе судебного заседания председательствующий не вправе:

- ограничивать судей в возможности задавать вопросы лицам, участвующим в деле;
- снимать вопросы, поставленные судьями, перед лицами, участвующими в деле;
- комментировать вопросы судей.

Любой участник процесса вправе потребовать от суда совершения действий, предусмотренных процессуальным законодательством Российской Федерации и Регламентом.

3. АРБИТРАЖНАЯ ПРОЦЕССУАЛЬНАЯ ПРАВОСПОСОБНОСТЬ, АРБИТРАЖНАЯ ПРОЦЕССУАЛЬНАЯ ДЕЕСПОСОБНОСТЬ

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

Способность своими действиями осуществлять процессуальные права и исполнять процессуальные обязанности (процессуальная дееспособность) принадлежит в арбитражном суде организациям и гражданам».

Процессуальная правоспособность в известной мере определяет процессуальное положение участника процесса. Кроме того, некоторые лица, участвующие в деле, имея процессуальные права, могут ими не воспользоваться, отказаться от их

реализации (например, истец может не воспользоваться правом увеличить размер исковых требований).

Суд занимает особое, присущее только ему процессуальное положение. Для него как для органа правосудия характерно то, что реализация им своих прав является для него в то же время и обязанностью. Поэтому применительно к суду речь может идти не о процессуальной правоспособности, а о его компетенции¹ как о комплексе властных полномочий², которыми он наделен по закону.

Категория «правоспособность» и категория «полномочие» имеют сходства. В частности, и в том, и в другом случае речь идет о правах и обязанностях субъекта. Отличие состоит в том, что правоспособность для субъекта означает *возможность* иметь права и нести обязанности, а полномочие как составная часть компетенции для организации, органа, должностного лица — это *право (и одновременно обязанность)* действовать в определенной ситуации способом, предусмотренным законом или иными нормативно-правовыми актами.

Это отличие, на наш взгляд, сохраняется и в процессуальном праве. Поэтому только с категорией процессуальной правоспособности связан принцип ее диспозитивности, согласно которому субъекты процессуального права могут свободно осуществлять свои материальные и процессуальные права.

О несовместимости понятий процессуальной правоспособности и компетенции уже высказывались некоторые ученые-процессуалисты. В частности, М.С. Шакарян считала, что для тех субъектов процессуальных правоотношений, которые законом наделены определенной компетенцией, понятие процессуальной правоспособности неприменимо вообще. Поэтому данное понятие неприменимо не только к суду, но и к прокурору, органам государственного управления и иным лицам, выступающим в защиту прав других лиц. Наличие у этих органов специальной компетенции является предпосылкой их участия в качестве субъектов процессуального правоотношения. Предпосылкой же участия в процессуальном правоотношении истца, ответчика, третьих лиц является их процессуальная правоспособность³.

Авторы в основном разделяют данную точку зрения и полагают, что субъекты арбитражного процесса наделяются **про-**

цессуальной правоспособностью или **полномочиями** в процессе в зависимости от цели участия субъекта в процессе:

1) если целью является защита в арбитражном суде *своих* прав и законных интересов — то субъект наделяется **процессуальной правоспособностью** и выступает в процессе в качестве *стороны* или *третьего лица*;

2) для суда целью участия является *осуществление правосудия* в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, поэтому в рамках своей компетенции он наделен соответствующими **полномочиями** действовать в определенной ситуации способом, предусмотренным процессуальным законом или иным нормативным правовым актом;

3) *защита публичных интересов* является целью участия в процессе государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, для чего они также наделяются соответствующими **полномочиями**;

4) прокурор участвует в арбитражном процессе с целью *защиты прав и законных интересов организаций и граждан* в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, а также с целью *защиты интересов государства*, для чего наделяется соответствующими **полномочиями**;

5) *лица, содействующие осуществлению правосудия* (свидетели, эксперты, переводчики) также наделены **полномочиями**;

б) представитель участвует в арбитражном процессе с целью защиты прав и законных интересов представляемого, для чего он наделяется **полномочиями** на выполнение процессуальных действий от имени и в интересах представляемого. Причем полномочиями он может наделяться как по договоренности с представляемым (адвокат), так и законами и иными нормативными правовыми актами или учредительными документами (орган юридического лица), а также трудовым договором (штатный работник организации). Интересы недееспособных граждан защищают их законные представители — родители, усыновители, опекуны, попечители.

Необходимо отметить, что различные ученые-процессуалисты по-разному определяют саму возможность стать участником арбитражного процесса. Для одних это явление охватывается понятием правоспособности; для других оно фигурирует под названием правового статуса для граждан или ком-

петенции, правосубъектности у органов правосудия; третьи включают его в понятие субъективного права⁴.

В частности, Р.Ф. Каллистратова пишет о том, что «процессуальная правоспособность арбитражного суда, прокурора, свидетелей, экспертов и некоторых иных субъектов — участников процесса вообще не связана с их гражданской правоспособностью. Эти субъекты наделены возможностью иметь процессуальные права и обязанности не как лица, «обладающие правом на судебную защиту согласно закону своих прав и интересов», а как органы, осуществляющие правосудие; выступающие в установленных законом случаях от своего имени в защиту прав и интересов других⁵ лиц; оказывающие содействие осуществлению правосудия».

Авторы не разделяют эту точку зрения, так как в отношении вышеназванных субъектов, по нашему мнению, речь должна идти не о процессуальной правоспособности, а о полномочиях.

Однако следует согласиться с Р.Ф. Каллистратовой в том, что «процессуальная правоспособность носит самостоятельный характер и не зависит только от гражданской материальной правоспособности»⁶. В частности, организация, не являющаяся юридическим лицом, наделяется процессуальной правоспособностью, но только в случаях, прямо установленных АПК и федеральным законом (ст. 27 АПК РФ).

4. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ ЛИЦ, УЧАСТВУЮЩИХ В ДЕЛЕ

Процессуальные права лиц, участвующих в деле

Всем лицам, участвующим в деле, закон предоставляет специфический круг процессуальных прав, реализуя которые лицо может достичь преследуемую им цель в процессе. *В соответствии со ст. 41 АПК РФ, лица, участвующие в деле, имеют право:*

- 1) знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии;
- 2) заявлять отводы;
- 3) представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, представленными другими лицами, участвующими в деле, до начала судебного разбирательства. Это положение корреспондирует со ст. 9 АПК РФ, в соответствии с которой, лица, участвующие в деле, вправе знать об аргументах друг

друга до начала судебного разбирательства. Каждому лицу, участвующему в деле, гарантируется право представлять доказательства арбитражному суду и другой стороне по делу;

4) участвовать в исследовании доказательств;

5) задавать вопросы другим участникам арбитражного процесса, заявлять ходатайства, делать заявления, давать объяснения арбитражному суду, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам. Эта группа прав так же обеспечивается арбитражным судом в соответствии со ст. 9 АПК РФ;

6) знакомиться с ходатайствами, заявленными другими лицами, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле;

7) знать о жалобах, поданных другими лицами, участвующими в деле, знать о принятых по данному делу судебных актах и получать копии судебных актов, принимаемых в виде отдельного документа;

8) обжаловать судебные акты;

9) пользоваться иными процессуальными правами, предоставленными как АПК РФ, так и иными федеральными законами (например, Законом «Об исполнительном производстве»).

В соответствии с ч. 2 ст. 11 АПК РФ, лица, участвующие в деле, вправе заявить ходатайство о рассмотрении дела в закрытом судебном заседании со ссылкой на необходимость сохранения коммерческой, служебной или иной охраняемой законом тайны. В соответствии с ч. 2 п. 36 Регламента арбитражных судов РФ, такое ходатайство может быть заявлено до начала судебного разбирательства.

Процессуальные обязанности лиц, участвующих в деле

Основная обязанность всех лиц, участвующих в деле — добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами.

В соответствии с положениями АПК РФ, лица, участвующие в деле, должны доказать обстоятельства, имеющие значение для дела, на которые они ссылаются как на основания своих требований или возражений (ст. 65, 66, 125, 126, 148 и др.). Иными словами, они обязаны:

- сообщить арбитражному суду все существенно значимые для дела юридические факты,

- указать или представить доказательства, подтверждающие или опровергающие эти факты.

Если арбитражный суд возложил на лицо обязанность предъявить определенное доказательство в установленный срок (ч. 8 ст. 66 АПК РФ), то данное лицо при невозможности выполнить соответствующую обязанность, должно известить суд об этом с указанием причин задержки.

Кроме того, к числу обязанностей лиц, участвующих в деле, можно отнести обязанность подчиняться в ходе разбирательства дела распоряжениям председательствующего, соблюдать порядок в зале судебного заседания, соблюдать ритуал судебного заседания, в том числе правила обращения к суду.

Понятие и основания применения мер процессуальной ответственности

Лица, участвующие в деле, несут риск наступления последствий совершения или несовершения ими процессуальных действий. Таким образом, за неисполнение или ненадлежащее исполнение предписаний, содержащихся в арбитражных процессуальных нормах, законодательство предусматривает определенные меры юридической ответственности.

По общему правилу, под юридической ответственностью понимается возникшее из правонарушения правовое отношение между государством в лице его специальных органов и правонарушителем, на которого возлагается обязанность претерпевать соответствующие лишения и неблагоприятные последствия за совершенные правонарушения, за нарушение требований, которые содержатся в нормах права. Типичные черты юридической ответственности, преломляясь через массив процессуального законодательства (в том числе и арбитражного процессуального), приобретают здесь свои особенности:

1) Особый субъектный состав. К арбитражной процессуальной ответственности могут быть привлечены только те лица, чье поведение отклоняется от предписаний норм арбитражного процессуального права, лица, которые не выполняют арбитражные процессуальные обязанности, допуская тем самым арбитражное процессуальное правонарушение.

Таким образом, в качестве правонарушителей здесь могут выступать лишь субъекты арбитражных процессуальных правоотношений, лица, нарушающие порядок в зале суда.

2) К арбитражной процессуальной ответственности лица могут быть привлечены только судом на основании судебного акта. В соответствующем акте официально констатируется факт совершения процессуального правонарушения и определяются конкретные меры юридического воздействия.

3) Юридическая ответственность тесно связана с санкциями правовой нормы и в этом качестве выступает как принудительно исполняемая обязанность действовать правомерно и претерпеть соответствующие процессуально-правовые санкции при добровольном неисполнении норм арбитражного процессуального права. Юридическая ответственность представляет собой такую санкцию, которая влечет за собой определенные лишения имущественного или личного характера.

Злоупотребление процессуальными правами лицами, участвующими в деле также влечет за собой применение мер процессуальной ответственности, предусмотренной АПК РФ. Под злоупотреблениями можно понимать как злоупотребление самой процедурой арбитражного разбирательства (например, затягивание процесса посредством заявления ходатайств об отложении производства по делу и т.п.), так и злоупотребление отдельными процессуальными правами (например, правом на заявление отводов, предъявление встречных исков и т.п.).

К мерам процессуальной ответственности, например, в соответствии с ч. 2 ст. 111 АПК РФ, относятся отнесение всех судебных расходов на лицо, злоупотребляющее своими процессуальными правами или не выполняющее своих процессуальных обязанностей, если это привело к срыву судебного заседания, затягиванию судебного процесса, воспрепятствованию рассмотрению дела и принятию законного и обоснованного судебного акта.

К мерам процессуальной ответственности относятся и штрафы. Так, при нарушении требования арбитражного суда о представлении истребуемого судом доказательства, на нарушителя судом налагается штраф в порядке, определенном гл. 11 АПК РФ.

4) Основанием для привлечения к процессуальной ответственности является процессуальное правонарушение. При этом вина лица не является обязательным элементом правонарушения. В большинстве случаев вина субъекта в неиспол-

нении процессуальной обязанности лишь предполагается, но не устанавливается судом.

5) Законом урегулирован процессуальный порядок и определены правомерные процессуальные действия суда, которые направлены на возложение мер ответственности на правонарушителя.

В науке процессуального права (Зайцев И.М.) выделяется четыре вида ответственности:

1. *Штрафная ответственность* — наступает при применении процессуальных санкций карательного характера при необходимости воздействовать на волю соответствующего субъекта.
2. *Компенсационная ответственность* — применяется для возмещения убытков, понесенных стороной при разрешении дела, когда вторая сторона действует недобросовестно.
3. *Ответственность в виде неблагоприятных правовых последствий.*
4. *Ответственность, связанная с применением процессуальных фикций* (то есть с применением заведомо несуществующих обстоятельств).

5. СТОРОНЫ И ТРЕТЬИ ЛИЦА В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ

Понятие и характерные черты сторон

В соответствии со ст. 44 АПК РФ, *сторонами* в арбитражном процессе являются истец и ответчик. Стороны находятся в состоянии спора о материальных правах и охраняемых законом интересах, а потому имеют противоположные материально-правовые интересы при рассмотрении арбитражного дела. Именно их спор о праве является предметом судебного разбирательства. Для того, чтобы лицо могло выступать в качестве стороны в арбитражном процессе, оно должно обладать арбитражной процессуальной правоспособностью.

В любом гражданско-правовом споре о праве предполагается наличие как минимум двух сторон, которые занимают противоположные позиции по отношению к предмету спора.

Истец — это организация или гражданин, обратившиеся в арбитражный суд за защитой своего субъективного права или

охраняемого законом интереса путем предъявления иска. Кроме того, в качестве истца участвует лицо, в интересах которого начато дело по заявлению лиц, обращающихся в суд за защитой прав, свобод и охраняемых законом интересов других лиц (ст. 52, 53 АПК РФ).

Ответчик — организация или гражданин, к которым предъявляется иск.

Стороны являются предположительными субъектами спорного материального правоотношения, поскольку окончательный ответ о принадлежности им прав и обязанностей может дать только арбитражный суд в судебном решении.

Стороны пользуются равными процессуальными правами (то есть ни у одной из сторон нет преимуществ перед другой), Они обладают общими состязательными правами, предусмотренными ст. 41 АПК РФ, как лица, участвующие в деле. Кроме того, как предполагаемые субъекты материально-правового спора, имеют и диспозитивные права и обязанности, позволяющие распоряжаться материальным правом. К диспозитивным правам истца относятся: право изменить предмет или основание иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований (при рассмотрении дела по первой инстанции до принятия судебного акта), отказаться от иска. К диспозитивным правам ответчика относятся: право обратиться со встречным иском и право признать иск. Стороны имеют право окончить дело мировым соглашением. Стороны обязаны добросовестно пользоваться принадлежащими им правами. Кроме того, стороны обязаны извещать суд об изменении места жительства, являться по вызову суда, соблюдать порядок в зале судебного заседания, нести судебные расходы по делу и др.

Замена ненадлежащего ответчика

Если при подготовке дела или в ходе судебного разбирательства в суде первой инстанции до вынесения окончательного судебного акта, арбитражный суд установит, что иск предъявлен не к тому лицу, которое должно отвечать по иску, то по ходатайству или с согласия истца арбитражный суд вправе, не прекращая дела, допустить замену ненадлежащего ответчика надлежащим. Замена ненадлежащего ответчика возможна до вынесения решения по делу.

Ненадлежащий ответчик — такое лицо в отношении которого исключается предположение о том, что он является субъектом спорного правоотношения.

Выбывающая сторона признается ненадлежащей только при осуществлении замены. Согласие истца на замену ответчика рассматривается как отказ от иска в отношении ненадлежащего ответчика, что влечет за собой недопустимость повторного обращения с тождественным иском к тому же лицу. При несогласии истца на замену ненадлежащего ответчика другим лицом, суд может с согласия истца привлечь это лицо в качестве второго ответчика.

При согласии истца на замену ненадлежащего ответчика надлежащим или при привлечении надлежащего ответчика в качестве второго ответчика арбитражный суд выносит определение. Действия, совершенные ненадлежащей стороной, не связывают надлежащую сторону. После замены ответчика или вступления в дело второго ответчика подготовка и рассмотрение дела начинается сначала.

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

Третьи лица в арбитражном процессе

Разрешением спора между истцом и ответчиком могут быть затронуты права и охраняемые законом интересы других (третьих) лиц. Такие интересы также подлежат защите. В целях защиты арбитражное процессуальное законодательство предоставляет их обладателям право участвовать в деле, возникшем между первоначальными сторонами.

Под третьими лицами в арбитражном процессе понимаются такие участвующие в деле лица, которые вступают (привлекаются) в уже возбужденное в арбитражном суде дело для защиты своих прав или законных интересов, не совпадающих с интересами первоначальных сторон, поскольку решение суда может затронуть интересы этих третьих лиц. Третьи лица принимают участие в рассмотрении дела в целях привлечения в процесс всех заинтересованных по данному делу лиц, концентрации всех доказательств в одном деле, предотвраще-

ния вынесения противоречивых решений и способствования быстроте окончательного разрешения конфликта.

Третьим лицом в арбитражном процессе может стать любой субъект, обладающий арбитражной процессуальной правоспособностью (как организация, так и гражданин).

В зависимости от вида заинтересованности выделяются две формы участия третьих лиц в арбитражном процессе:

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора. Это такие участники арбитражного процесса, которые вступают в уже возникший процесс путем предъявления иска для защиты самостоятельных прав на предмет спора, если решение по делу может нарушить их права или законные интересы.

Таким образом, третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора может вступить в дело до принятия решения арбитражным судом первой инстанции путем предъявления самостоятельного искового заявления. Рассматриваемые третьи лица могли бы защитить свое право путем возбуждения самостоятельного производства по делу, но их иск целесообразно рассмотреть вместе с первоначальным исковым требованием, поскольку оба иска затрагивают один и тот же предмет.

Самостоятельность иска третьего лица выражается в том, что у него есть свой предмет и свое основание, которые могут не совпадать с предметом и основанием первоначального иска (Третье лицо вправе заявить иное требование, отличное от требования истца и/или обосновывать свое требование иными обстоятельствами). Но обязательно оба иска должны быть направлены на один и тот же материальный объект спора. При этом третье лицо заинтересовано в таком материально-правовом разрешении спора, которое исключает удовлетворение притязаний как истца, так и ответчика.

Таким образом, условием допущения третьего лица в уже начатое дело является утверждение о принадлежности ему полностью или частично тех прав, по поводу которых спорят первоначальные стороны. Отсутствие такого условия будет основанием к отказу в принятии иска третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора к совместному рассмотрению с первоначальным иском.

Вопрос об ответчике по иску третьего лица долгое время является спорным в науке процессуального права. В качестве такового называют истца, ответчик и вместе обе стороны первоначального иска. При предъявлении искового заявления третьим лицом должны быть соблюдены все установленные законодательством правила (к форме, содержанию искового заявления, правила обращения у суду и соблюдение условий реализации права на предъявление заявления в суд) за исключением:

- а) правил о подсудности — иск третьего лица предъявляется в суд по месту рассмотрения первоначального иска,
- б) обязанности соблюдения претензионного или иного досудебного порядка урегулирования спора, если это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором.

О вступлении в дело третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, выносится определение. Если соответствующий иск был предъявлен после начала судебного разбирательства, то производство по делу откладывается для проведения подготовки по иску третьего лица, после чего рассмотрение дела в суде первой инстанции производится с самого начала. Оба иска рассматриваются совместно, выносится одно судебное решение, в котором дается ответ на все заявленные требования.

Процессуальное положение третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора совпадает с процессуальным положением истца. Эти лица пользуются всеми правами и несут все обязанности истца по предъявленному ими требованию. Но, отказ третьего истца от иска, принятый судом, не влечет прекращения производства по делу. Если истец настаивает на рассмотрении своего требования по существу.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора. Это лица, которые вступают в уже возникший процесс по делу на стороне истца или ответчика, если решение по делу может повлиять на их права и обязанности по отношению к одной из сторон процесса.

Для правового положения третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора характерно то, что они находятся в материально-правовой связи не с противоположной стороной процесса, а с тем ли-

цом, на стороне которого они выступают. Но, в суде они защищают интересы не стороны, а свои, так как решение по делу прямо или косвенно влияет на их права и обязанности. Это влияние может выразиться в виде регрессного иска (в данном случае решение по первоначальному иску будет иметь преюдициальное значение) или в виде изменения объема прав и обязанностей по иному правоотношению. Следует указать, что на третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, арбитражный суд не вправе непосредственно возложить какие-либо материально-правовые обязанности, либо разрешить вопросы, прямо затрагивающие субъективные права третьих лиц.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, могут вступить в дело до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела в арбитражном суде первой инстанции. Рассматриваемые третьи лица могут вступить в процесс по собственной инициативе, а также могут быть привлечены к участию по инициативе суда или по ходатайству стороны.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, пользуются правами и несут процессуальные обязанности стороны, за исключением права на изменение предмета или основания иска, изменения размера исковых требований, отказ от иска, признание иска, заключение мирового соглашения, предъявление встречного иска, требование принудительного исполнения судебного акта.

Вступление, привлечение в процесс третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, либо отказ в этом оформляется определением арбитражного суда. Если третье лицо вступило в дело после начала судебного разбирательства, рассмотрение дела в первой инстанции производится с самого начала.

6. ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПРАВОПРЕЕМСТВО

В случае выбытия одной из сторон или третьих лиц в спорном или установленном судебным актом арбитражного суда правоотношении арбитражный суд производит замену этой стороны ее правопреемником и указывает на это в судебном акте.

Процессуальное правопреемство означает переход процессуальных прав и обязанностей от одного лица к другому в связи с материальным правопреемством. Основанием для процессуального правопреемства является наличие материально-правового. Если в материальном правопреемстве не допускается переход прав от одного лица к другому (например, в соответствии со ст. 383 ГК РФ, переход к другому лицу прав, неразрывно связанных с личностью кредитора, недопустим), то и переход процессуальных прав не возможен.

Основания правопреемства в материальном праве могут быть:

- 1) Универсальными: переход всех прав в порядке
 - реорганизации юридического лица или
 - наследования,
- 2) Сингулярными/частичными:
 - уступка права требования, то есть переход прав кредитора по сделке или на основании закона (ст. 387 ГК РФ),
 - перевод долга (параграф 2 главы 24 ГК РФ).

Но, независимо от вида материального правопреемства, при процессуальном правопреемстве от одного лица к другому переходит весь комплекс процессуальных прав и обязанностей. Все действия правопреемника обязательны для правопреемника в той мере, в какой они были обязательны для лица, которого правопреемник заменил.

Вступление в процесс правопреемника возможно на любой стадии арбитражного процесса. Но наличие материального правопреемства не влечет за собой автоматически процессуального. Для возникновения процессуального правопреемства правопреемник-истец должен выразить согласие на вступление в процесс, либо истец должен дать согласие на продолжение процесса с правопреемником-ответчиком. Вопрос о вступлении в процесс правопреемника должен разрешаться в судебном заседании по заявлению заинтересованного лица. Инициатором правопреемства может стать правопреемник, правопреемник или арбитражный суд, рассматривающий дело в соответствующей инстанции. При этом при универсальном правопреемстве до вступления в процесс правопреемника дело должно быть (в случае смерти гражданина, являющегося стороной в деле) или может быть (при реорга-

низации юридического лица) приостановлено на основании соответственно п. 3 ч. 1 ст. 143 АПК РФ или п. 2 ст. 144 АПК РФ. Правопреемство и отказ в замене лиц оформляется определением суда, на которое может быть подана частная жалоба.

После вступления определения в законную силу процесс по делу продолжается с момента его приостановления.

7. ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ СОУЧАСТИЕ

Понятие и характерные черты соучастия

Иск может быть предъявлен в арбитражный суд совместно несколькими истцами или к нескольким ответчикам. Участие нескольких лиц, обладающих материально-правовой заинтересованностью в исходе дела, занимающих одинаковое процессуальное положение, может осуществляться в форме процессуального соучастия. *Характерными чертами процессуального соучастия являются*

1) *Множественность лиц.*

2) *Тождество их отношений к объекту спорного правоотношения.* Причем, для того, чтобы выступать в качестве соучастника, лицо не обязательно должно быть участником спорного материального правоотношения, как это зачастую указывается в научной процессуальной литературе. Возможно не только прямое, но и косвенное (опосредованное) отношение соучастников с объектом спорного материального правоотношения. Таким образом, при прямых связях участников с объектом спора возникает соучастие на стороне истца, ответчика или третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора, а при опосредованном — (косвенном) отношении — соучастие возникает между третьими лицами, не заявляющими самостоятельных требований на предмет спора.

3) *Совпадение интересов, требования истцов и возражения ответчиков не должны быть взаимоисключающими.* Соучастниками можно назвать только такую множественность лиц, при которой их интересы не будут взаимоисключающими. Интересы соучастников должны совпадать и являться однонаправленными в определенный промежуток времени. Полное тождество интересов не всегда представляется возможным (например, при участии ответчиков), но конкретные инте-

рессы лиц в основном должны совпадать, образуя объединяющий групповой интерес. Именно наличие общего группового отношения к предмету спора позволяет указывать на наличие соучастия. Объектом группы этих совпадающих интересов могут выступать различные обстоятельства:

- необходимость установления определенной группы фактов, отношений, зависимости (при факультативном соучастии),
- единый объект многосубъектного правоотношения (при обязательном соучастии).

Здесь необходимо, чтобы удовлетворение материальной заинтересованности каждого соучастника напрямую зависело от установления обстоятельств, входящих в общегрупповой интерес.

Иными словами, частичное несовпадение интересов нескольких лиц не препятствует возможности возникновения процессуального соучастия.

4) *Равенство процессуального положения.* Соучастники должны находиться в равном (одинаковом) процессуальном положении.

Таким образом, под процессуальным соучастием понимается множественность заинтересованных лиц, выступающих в процессе самостоятельно в целях защиты своих субъективных прав и охраняемых законом интересов, объединенных в однородную группу субъектов по характеру связи в материальном правоотношении и по процессуально-правовому положению.

Виды соучастия

Соучастие может быть активным (при множественности лиц на стороне истца), пассивным (при множественности лиц на стороне ответчика) и смешанным (при множественности лиц на стороне истца и ответчика).

Кроме того, в зависимости от характера соединенных для совместного рассмотрения требований разграничивается обязательное (необходимое) и факультативное соучастие.

Обязательное (необходимое) соучастие возникает в силу сложности содержания спорных правоотношений, которые оказываются многосубъектными. Наличие общих спорных прав и обязанностей, нескольких притязаний на один предмет спо-

ра обуславливает необходимость привлечения к участию в споре всех заинтересованных лиц. Решить вопрос о правах (обязанностях) каждого соучастника можно только установив общие права и обязанности всей группы лиц. Поэтому нельзя каждое требование рассматривать отдельно. Участие всех необходимых соучастников является обязательным процессуальным условием разрешения спора. Иначе нельзя будет ни правильно разрешить спор, ни исполнить судебное решение.

Обязательное соучастие возникает в следующих случаях:

- 1) при рассмотрении дел, возникающих из отношений общей собственности,
- 2) при множественности субъектов обязательственного отношения,
- 3) при совместном причинении вреда,
- 4) при субсидиарной ответственности,
- 5) при аффилированности лиц (взаимной зависимости, которая порождает заинтересованность в совершении какого-либо действия, сделки от имени хозяйственного общества).

При невозможности рассмотрения дела без участия другого ответчика арбитражный суд первой инстанции по ходатайству сторон или с согласия истца привлекает к участию в деле другого ответчика. По своей инициативе арбитражный суд может привлечь другого ответчика в случаях, когда федеральным законом предусмотрено обязательное участие второго ответчика. А также по делам, вытекающим из административных и иных публичных правоотношений. После привлечения к участию в деле другого ответчика рассмотрение дела начинается сначала.

Если спорное право может принадлежать нескольким лицам, но не все они выступают в качестве соистцов, то суд должен известить всех остальных об имеющемся в суде деле. Судья не вправе (учитывая положения принципа диспозитивности), привлечь их в качестве соистцов в процесс, но и рассмотрение дела без привлечения соответствующих субъектов может повлечь за собой отмену судебного решения (п. 4 ч. 4 ст. 270 АПК РФ). Поэтому при бездействии заинтересованных лиц арбитражным судом должно быть вынесено определение об их привлечении к участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований на предмет спора на стороне истца.

Факультативным считается соучастие, которое возникает по усмотрению сторон, третьих лиц или суда, когда каждое из предъявленных требований могло быть рассмотрено в самостоятельном производстве, но объединение их в один процесс вызывается соображениями процессуальной целесообразности (сосредоточие всех доказательств в одном процессе, экономия времени и т.п.). Если соучастие не способствует достижению указанных целей, то арбитражный суд вправе выделить одно или несколько требований в самостоятельное производство (ч. 3 ст. 130 АПК РФ). Основаниями возникновения факультативного соучастия выступают

- 1) однородность исковых требований,
- 2) однородность основания исков,
- 3) когда в основаниях исков лежат сходные факты, доказываемые одними и теми же доказательствами,
- 4) когда требования одного лица производны от требований другого.

Взаимодействие соучастников в арбитражном процессе

Каждый из соучастников обладает полным комплексом процессуальных прав того субъекта, в чьем процессуальном качестве он выступает. Все процессуальные соучастники наделяются одинаковыми правами и несут одинаковые обязанности в процессе. Между ними имеется равенство прав и обязанностей как по отношению друг к другу (внутреннее равенство), так и по отношению к иным участникам процесса (внешнее равенство). При этом, в соответствии с принципом диспозитивности соучастники вправе использовать свои процессуальные права и обязанности независимо от мнения иных соучастников, то есть соучастники полностью самостоятельны в процессе. Они действуют автономно, вступая в самостоятельные процессуальные правоотношения с арбитражным судом, реализуя весь объем принадлежащих им процессуальных прав.

В процессе рассмотрения дела соучастники могут действовать как индивидуально, единолично, в полном объеме выполняя все необходимые процессуальные действия, так и совместно, используя групповой способ взаимодействия. В последнем случае у всех соучастников должна быть выработана согласованная позиция в деле, что выражается в совпадаю-

щих способах реализации предоставленных им процессуальных прав и обязанностей.

Соучастники могут поручить ведение дела одному или нескольким соучастникам. В этом случае действуют правила представительства.

8. ПРОКУРОР В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ

Прокурор в арбитражном процессе — это лицо, участвующее в деле, имеющее свой особый статус, порожденный специфическими особенностями деятельности прокуратуры и ее функциональной направленностью. Процессуальное положение прокурора и вытекающие из него правомочия обусловлены конституционной функцией прокуратуры осуществлять надзор за законностью.

Безусловно, принципы отправления правосудия исключают наделение прокурора властными полномочиями по отношению к арбитражному суду. Более того, в силу тех же самых принципов суд управляет поведением всех участников процесса, в том числе и прокурора.

Действующий АПК РФ определил исчерпывающий перечень дел, в которых может принимать участие прокурор. Причем все предусмотренные законом дела связаны с защитой интересов Российской Федерации, ее субъектов, органов местного самоуправления, организаций, в уставном капитале (фонде) которых есть доля участия государственного или муниципального образования. Таким образом, несмотря на то, что в настоящее время в ст. 52 АПК РФ не указывается на обязанность прокурора выступать в защиту государственных или общественных интересов, анализ категорий дел, по которым он вправе принимать участие в арбитражном процессе, свидетельствует о том, что фактически сохранена ранее действующая направленность деятельности прокуроров в арбитражном процессе.

В заседаниях арбитражного суда субъекта Российской Федерации могут принимать участие в качестве лица, участвующего в деле на основании служебного удостоверения прокуроры субъектов Российской Федерации (и приравненные к ним прокуроры) и их заместители. Если прокурором предъявлен иск в арбитражный суд другого субъекта Российской Федерации, то этот прокурор извещает о предъявленном иске (за-

явлении) и необходимости участия в процессе прокурора соответствующего субъекта РФ (с направлением ему копий документов, предъявляемых в суд) и уведомляет об этом арбитражный суд. На основании такого извещения прокурор и иные перечисленные выше прокурорские работники субъекта РФ, где возбуждено арбитражное дело, участвуют в заседании арбитражного суда в качестве лиц, участвующих в деле. В заседании федерального арбитражного суда округа при рассмотрении кассационной жалобы на судебный акт, принятый по иску, предъявленному прокурором, принимают участие прокурор, предъявивший иск или прокурор субъекта РФ по месту нахождения федерального арбитражного суда округа или ранее указанные работники соответствующих прокуратур. В Высший Арбитражный суд может направить обращение только Генеральный прокурор или его заместители.

Прокурор вправе обратиться в арбитражный суд с целью возбуждения дела в следующих случаях (это исчерпывающий перечень):

1) Прокурор может инициировать возбуждение определенной категории дел, возникающих из административно-правовых и иных публичных правоотношений. В этих целях прокурор может подать:

- заявления об оспаривании нормативных правовых актов,
- заявления об оспаривании ненормативных правовых актов

органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, затрагивающих права и законные интересы организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Заявление об оспаривании указанных выше нормативных правовых актов должно рассматриваться арбитражными судами в порядке, предусмотренном гл. 23 АПК РФ. Данное положение корреспондирует ч. 2 ст. 192 АПК РФ, в соответствии с которой прокурор, оспаривая нормативный правовой акт, вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании нормативного акта недействующим в силу того, такой акт или его отдельные положения не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту, имеющим большую юридическую силу, и нарушают права и законные интересы

лиц в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности.

Рассмотрение заявления прокурора об оспаривании ненормативных правовых актов органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, затрагивающих права и законные интересы организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, производится в порядке, установленном главой 24 АПК РФ. В соответствии с ч. 2 ст. 198 АПК РФ, прокурор вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействий) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов и должностных лиц, если он полагает, что оспариваемый ненормативный акт, решение и действие (бездействия), не соответствующее закону или иному нормативному правовому акту и нарушают права и законные интересы граждан, организаций и иных лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

2) В настоящее время прокурор фактически лишен возможности возбуждать дела искового производства. Прокурор вправе обратиться в суд лишь в двух случаях:

- с иском о признании недействительными сделок (как в силу их ничтожности, так и в силу их оспоримости)
- с иском о применении последствий ничтожных сделок, совершенных органами государственной власти Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, государственными и муниципальными унитарными предприятиями, государственными учреждениями, а также юридическими лицами, в уставном капитале (фонде) которых есть доля участия Российской Федерации, доля участия субъектов Российской Федерации, доля участия муниципальных образований.

Исходя из буквального толкования закона, требование о применении последствий недействительности ничтожной сделки может быть заявлено прокурором как одновременно с

требованием о признании недействительной ничтожной сделки, так и отдельно от него.

Инициировать возбуждение гражданских дел по указанным основаниям прокурор вправе лишь в случаях, когда соответствующие сделки были совершены перечисленными субъектами. В иных случаях, в том числе и когда соответствующие сделки нарушают права или законные интересы перечисленных субъектов, но были совершены иными лицами, прокурор не вправе обращаться в суд.

3) В соответствии со ст. 223, 224 АПК РФ, ст. 6 Федерального Закона «О несостоятельности (банкротстве)», ст. 35 Федерального Закона «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций», прокурор имеет право обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом.

По указанным выше категориям дел, прокурор вправе не только возбудить процесс, но и вступить в него на любой стадии разбирательства, то есть может обратиться с протестами, возбуждающими апелляционное, кассационное и надзорное производство.

В соответствии с положениями АПК РФ, прокурор при предъявлении иска пользуется правами и несет обязанности истца. Причем каких-либо ограничений прав прокурора по предъявленному им иску в АПК РФ не содержится за исключением обязанности по уплате судебных расходов. Но, прокурор — самостоятельная фигура в процессе, он не является истцом. Следует признать недопустимыми содержащиеся в комментариях к АПК РФ выводы, со ссылкой на п. 4 ст. 52 АПК РФ, о возможности рассмотрения дела без истца. Такие выводы противоречат основополагающим принципам арбитражного процесса. Поэтому при обращении в суд прокурор должен указать лицо, подлежащее привлечению в дело в качестве истца. Согласие на возбуждение дела у истца не выясняется. К исковому заявлению прокурора предъявляются общие требования, предусмотренные в ст. 125 АПК РФ. Но наряду с обязанностью в заявлении указать на обстоятельства, обосновывающие искомые требования и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства, прокурор должен указать на обстоятельства, дающие ему право на обращение в арбитражный суд и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства.

Истец по делу, возбужденному по инициативе прокурора, обладает всеми предусмотренными АПК РФ процессуальными правами и несет соответствующие процессуальные обязанности. В соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 150 АПК РФ, отказ истца от иска, принятый судом, является основанием для прекращения производства по делу. Поэтому в тех случаях, когда истец отказывается от иска, предъявленного в его интересах прокурором, и совершение такого действия не противоречит закону и не нарушает права иных лиц, то суд обязан прекратить производство по соответствующему делу.

Отказ прокурора от предъявленного им иска не лишает истца права требовать рассмотрения дела по существу. Такое требование должно быть выражено в форме заявления или ходатайства, поданного в арбитражный суд, рассматривающий дело. В целях защиты прав и интересов истца в данном случае представляется более правильным соблюдение общей процедуры получения от истца согласия на прекращение производства по делу на основании п. 4 ч. 1 ст. 150 АПК РФ. Если от истца не поступит безусловного заявления об отказе от иска, предъявленного прокурором в его пользу, то арбитражный суд должен продолжать рассмотрение дела по существу. Такая рекомендация связана с теми процессуальными последствиями, которые влечет за собой отказ прокурора от предъявленного иска. В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 150 АПК РФ, при повторном предъявлении истцом аналогичного иска, производство по делу подлежит прекращению.

Эти же правила в силу указанных обстоятельств следует применять и при заявлении прокурором ходатайства о заключении мирового соглашения.

При возбуждении дел неискового производства прокурор пользуется всеми правами заявителя.

Возбудив арбитражное дело в суде, прокурор должен осуществлять действия по доказыванию законности и обоснованности заявленного требования. Прокурор на общих основаниях осуществляет доказательственную деятельность. Прокурор дает объяснения и участвует в судебных прениях первым, после него выступает лицо, в защиту интересов которого прокурор обратился в суд.

В соответствии с действующим законодательством (ч. 5 ст. 52 АПК РФ), прокурор вправе в целях обеспечения законно-

сти вступить в дело (не предъявляя самостоятельных требований), при рассмотрении арбитражным судом дел, по которым прокурор наделен правом предъявлять иски и заявления. Здесь прокурор так же является лицом, участвующим в деле со всеми принадлежащими ему правами, но занимает нейтральную позицию по отношению к сторонам спора. Прокурор вступает в дело на основании заявления. Волеизъявление арбитражного суда относительно вступления прокурора в процесс должно быть оформлено определением. Прокурор в рассматриваемых случаях должен активно участвовать в судебных заседаниях (задавать вопросы, исследовать доказательства и т.п.), но он не вправе участвовать в судебных прениях. Вся деятельность прокурора должна быть направлена на оказание помощи суду в выяснении действительных обстоятельств дела.

9. УЧАСТИЕ В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ОРГАНОВ, ОРГАНОВ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ И ИНЫХ ОРГАНОВ

В соответствии со ст. 53 АПК РФ, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы могут принимать участие в арбитражном процессе в целях защиты публичных интересов, если соответствующее право предоставлено им федеральным законом.

В АПК РФ не предусмотрен конкретный перечень государственных и иных органов, правомочных начать дело от своего имени в защиту чужих интересов.

Рассматриваемые субъекты обладают усеченной юридической заинтересованностью в процессе. Их юридический интерес имеет «служебный», общественный характер и обусловлен осуществляемыми ими функциями, задачами, возложенными на них законом в определенной сфере деятельности. Так, например, в соответствии со ст. 14 Федерального Закона от 05 марта 1999 года № 46-ФЗ «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг», в целях защиты прав и интересов инвесторов федеральный орган исполнительной власти по рынку ценных бумаг вправе обратиться в суд с исками и заявлениями. Аналогичным правом обладает и федеральный орган исполнительной власти по рынку ценных бумаг (Федеральная Комиссия по рынку цен-

ных бумаг) в специально установленных законом случаях в соответствии со ст. 51, 55 Федерального Закона № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг».

Обращение в суд допускается лишь при условии необходимости защиты публичных интересов. В ч. 2 ст. 53 АПК РФ прямо указано, что в обращении в арбитражный суд должно быть обязательно указано, в чем именно заключается нарушение публичных интересов. Однако следует отметить, что в арбитражном процессуальном законодательстве не дается определения публичных интересов. Под публичными интересами можно понимать государственные, общественные интересы и интересы большого числа лиц. В соответствии с п. 4 ст. 304 АПК РФ, к публичным законодатель относит и интересы неопределенного круга лиц. Как указывает В.В. Ярков, специфика исков о защите неопределенного круга лиц заключается в следующих их основных характеристиках:

- многочисленность или неопределенность персонального состава участников группы на стороне истца,
- тождество требований лиц, чьи интересы защищаются в суде,
- совпадение фактических и правовых оснований исковых требований,
- наличие общего ответчика,
- тождество предмета доказывания,
- наличие одного общего способа судебной защиты,
- получение общего положительного результата в случае удовлетворения судом искового требования.

В соответствии с ч. 2 ст. 26 ФЗ от 18 июля 1995 года № 108-ФЗ «О рекламе», Федеральный антимонопольный орган (его территориальные органы) вправе предъявлять иски в арбитражные суды, в том числе в защиту неопределенного круга потребителей рекламы в связи с нарушениями рекламодателями, рекламопроизводителями и рекламораспространителями законодательства РФ о рекламе и о признании недействительными сделок, связанных с ненадлежащей рекламой. Причем, современная модель иска о защите прав неопределенного круга лиц позволяет защищать публичный интерес, не защищая интересы каждого конкретного пострадавшего лица. Решение по такому иску не влечет каких-либо прямых материальных последствий для управомоченного субъекта. Впос-

ледствии для защиты своих личных интересов потерпевший будет вынужден дополнительно обратиться в суд. При этом противоправность действий ответчика будет считаться установленной.

Таким образом, возможность участия в процессе государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов порождена теми обязанностями, которые возложены на них государством. Поэтому они выступают в арбитражном процессе самостоятельно от собственного имени.

Государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы относятся к числу лиц, участвующих в деле. Эти субъекты пользуются не только правами, предусмотренными ст. 41 АПК РФ, но и процессуальными правами и процессуальными обязанностями истца. Но, поскольку, государственные органы, органы местного самоуправления и иные субъекты не являются стороной материального правоотношения, то эти лица не должны совершать такие процессуальные действия, которые направлены на распоряжение спорным правом, являющимся предметом судебной защиты без согласия истца. Так, они не должны заключать мирового соглашения, отвечать по встречному исковому требованию. На них должна возлагаться обязанность в случае обеспечения иска представлять обеспечение возможных для ответчика убытков и т.п. Отказ органа от предъявленного им иска не лишает истца права требовать рассмотрения дела по существу. (Основания и последствия совершения данного действия были рассмотрены нами в предыдущем параграфе).

На наш взгляд, рассмотрение дела в исковом порядке без привлечения в процесс истца представляется недопустимым. При рассмотрении дела искового производства всегда участвуют в рассмотрении спора истец и ответчик.

В науке процессуального права традиционно указывается на существование двух форм участия: обращения в суд с иском или заявлением и вступление в уже начавшийся процесс с целью дачи заключения по делу. Однако, арбитражное процессуальное законодательство предусматривает одну форму участия государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов в процессе — обращение в суд с иском или заявлением. Таким образом, закон предполагает, что рассматриваемая категория субъектов может возбуждать как

дела искового, так и неисковых производств. Так, в соответствии с ч. 2 ст. 192 АПК РФ, государственные органы и органы местного самоуправления и иные органы вправе обратиться в арбитражный суд с требованием о признании нормативного акта недействующим в силу того, такой акт или его отдельные положения не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту, имеющим большую юридическую силу, и нарушают права и законные интересы лиц в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности. В соответствии с ч.2 ст. 198 АПК РФ, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействий) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов и должностных лиц, при предположении, что оспариваемый ненормативный акт, решение и действие (бездействие), не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают права и законные интересы граждан, организаций и иных лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

10. УЧАСТИЕ ЛИЦ, СОДЕЙСТВУЮЩИХ ПРАВОСУДИЮ

В соответствии со ст. 54 АПК РФ, в арбитражном процессе в качестве лиц, содействующих правосудию, могут принимать участие следующие субъекты:

- 1) эксперты,
- 2) свидетели,
- 3) переводчики,
- 4) помощник судьи,
- 5) секретарь судебного заседания.

Эксперты, свидетели, переводчики имеют две основные обязанности, порожденные их функцией содействия правосудию:

1. Лица, вызванные в суд в определенном процессуальном качестве, обязаны по вызову арбитражного суда явиться в судебное заседание. В соответствии с ч. 2 ст. 157 АПК РФ, в случае, если вызванные в судебное заседание эксперт, свидетель, переводчик не явились в судебное заседание по причинам, признан-

ным судом неуважительными, суд может наложить на них судебный штраф в порядке, предусмотренном гл. 11 АПК РФ.

2. Соответствующие участники процесса должны совершить конкретные процессуальные действия, обусловленные их процессуальной функцией (дать заключение, сообщить сведения, осуществлять перевод). За совершение экспертом, свидетелем или переводчиком заведомо неправильных/ложных действий (свидетель — и за отказ от дачи показаний), соответствующее лицо несет уголовную ответственность, о чем он заранее предупреждается арбитражным судом и дает подписку.

В соответствии со ст.ст. 106 АПК РФ, экспертам, свидетелям, переводчикам возмещаются расходы, связанные с явкой в арбитражный суд (проезд, наем жилого помещения и выплачиваются суточные). Кроме того, указанные субъекты получают и вознаграждение за выполнение соответствующих обязанностей.

Экспертом в арбитражном суде является лицо, обладающее специальными знаниями по касающимся рассматриваемого дела вопросам и назначенное судом для дачи заключения в случаях и в порядке, которые предусмотрены арбитражным процессуальным Кодексом РФ. В качестве эксперта всегда выступает физическое лицо, обладающее специальными знаниями. В тех случаях, когда проведение экспертизы поручается учреждению, субъектом, непосредственно ее проводящим и несущим за это ответственность, является компетентный работник данного учреждения.

Для получения информации об иностранном праве, арбитражный суд может привлечь экспертов (специалистов-практиков, ученых). Привлечение их в процесс можно осуществлять в порядке, предусмотренном для назначения эксперта. Хотя целесообразнее здесь было бы использовать правила, установленные ГПК РФ — привлекать соответствующего субъекта в качестве специалиста, дающего суду необходимую консультацию по содержанию иностранного законодательства.

Эксперту может быть заявлен отвод по основаниям, указанным в ст. 21, 23 АПК РФ. В соответствии с основными обязанностями эксперта, ему предоставлены и процессуальные права:

- право отказаться от дачи заключения по вопросам, выходящим за пределы его специальных знаний и в случае, если представленные материалы недостаточны для заключения;

- право знакомиться с материалами дела;
- право задавать вопросы лицам, участвующим в деле и свидетелям;
- право участвовать в судебных заседаниях;
- право заявлять ходатайство о представлении ему дополнительных материалов;
- в отношении даваемого заключения, эксперт вправе — включить в заключение выводы об установленных экспертом обстоятельствах, которые имеют значение для дела и в отношении которых эксперту не были поставлены вопросы, после оглашения заключения дать по нему необходимые пояснения.

Реализовывать указанные процессуальные права эксперт может с разрешения арбитражного суда. Эксперт обязан не только давать объективное заключение по поставленным в определении о назначении экспертизы вопросам, но и ответить на дополнительные вопросы лиц, участвующих в деле (ч. 3 ст. 86 АПК РФ).

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 определяется судом по соглашению с лицами, участвующими в деле, и по соглашению с экспертом.

Свидетелем является лицо, располагающее сведениями о фактических обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения дела, которые известны ему лично. В качестве свидетелей могут выступать не только должностные лица организаций, участвующих в деле, но и иные граждане. Свидетель должен не только дать показания (то есть сообщить суду сведения, известные ему лично), но и ответить на дополнительные вопросы арбитражного суда и лиц, участвующих в деле.

Арбитражный процессуальный Кодекс РФ запрещает привлекать в качестве свидетелей отдельные категории лиц по конкретным арбитражным делам. Так, не подлежат допросу в качестве свидетелей

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

б) представители по гражданскому и иному делу — об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителей,

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

Кроме того, никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников. В соответствии со ст. 14 Семейного Кодекса РФ в круг близких родственников включены родственники по прямой восходящей и нисходящей линиям (родители, дети, дедушки, бабушки, внуки), полнородные и неполнородные братья и сестры. За отказ от дачи показаний в перечисленных случаях свидетель не может быть привлечен к уголовной ответственности. Кроме того, в соответствии с ч. 7 ст. 3 ФЗ от 26 сентября 1997 г. «О свободе совести и религиозных объединениях» священнослужитель не может быть привлечен к ответственности за отказ от дачи показаний по обстоятельствам, которые стали ему известны из исповеди. От дачи показаний об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с выполнением его обязанностей, вправе отказаться уполномоченный по правам человека (ст. 24 Федерального Конституционного Закона № 1-ФКЗ «Об Уполномоченным по правам человека в Российской Федерации»). Член Совета Федерации, депутат Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации вправе отказаться от дачи свидетельских показаний по гражданскому или по уголовному делу об обстоятельствах, ставших им известными в связи с осуществлением своих полномочий (ст. 21 Федерального Закона от 05.07.1999 г. «О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации»).

Законом предусмотрена уголовная ответственность за подкуп или принуждение свидетеля к даче ложных показаний и за принуждение свидетеля к уклонению от дачи показаний (ст. 309 УК РФ).

Свидетели имеют право на возмещение расходов, связанных с вызовом в суд и получение денежной компенсации в связи с потерей времени. В соответствии с ч. 4 ст. 107 АПК РФ, 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. Свидете-

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

Переводчик — лицо, которое свободно владеет языком (или навыками сурдоперевода), знание которого необходимо для перевода на другой язык в процессе осуществления судопроизводства, и привлечено арбитражным судом к участию в арбитражном процессе в случаях и в порядке, предусмотренных АПК РФ. Переводчик должен полно, правильно и своевременно осуществлять перевод. Переводчик может быть отведен по основаниям, предусмотренным ст. 21 АПК РФ.

Переводчик имеет определенные процессуальные права:

- 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,

- получать вознаграждение за выполнение обязанности переводчика, размер которого определяет соглашением суда и переводчика.

Помощник судьи — лицо, которое оказывает помощь судье в подготовке и организации судебного процесса. Помощник судьи при необходимости может вести протокол судебного заседания. У него есть право совершать и иные процессуальные действия, не связанные с выполнением функции по осуществлению правосудия и с совершением действий, влекущих за собой возникновение, изменение или прекращение прав или обязанностей лиц, участвующих в деле, иных участников арбитражного процесса.

Секретарь судебного заседания — лицо, основной функцией которого является ведение протокола судебного заседания. Секретарь обязан полно и правильно излагать в протоколе действия и решения суда, действия участников процесса, имевшие место в ходе судебного заседания. Секретарь по поручению председательствующего проверяет явку в суд лиц, которые должны принимать участие в судебном заседании.

Помощник судьи и секретарь судебного заседания могут быть отведены по основаниям, указанным в ст. 21 АПК РФ.

11. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ

Понятие судебного представительства

Судебное представительство — это самостоятельный институт процессуального права, которому свойственны как процессуально-правовые, так и материально-правовые признаки, совокупность которых и определяет содержание данного института, регулирующего процессуальные отношения как между представителем и представляемым, так и между представителем и судом. Таким образом, в процессуальном представительстве наличествуют два вида правоотношений: материальное правоотношение между представителем и представляемым лицом (наличие этого отношения выступает предпосылкой возникновения процессуального представительства и не является предметом регулирования арбитражного процессуального права) и процессуальные (это правоотношения представителя и доверителя с судом). Именно последняя группа правоотношений регулируется нормами процессуального права.

В соответствии с правилами представительства, лицо, участвующее в деле в порядке, регламентированном законом, поручает вести дело, осуществлять все или часть процессуальных прав и обязанностей определенным в законе дееспособным лицам — судебным представителям. Судебные представители — это лица, которые по правилам, определенным процессуальным законодательством, в пределах полномочий, предоставленных законом и доверителем, осуществляют от имени и в интересах представляемого лица процессуальные права и обязанности с целью создания, изменения или прекращения для последнего прав и обязанностей.

Как указывается в юридической литературе (Комментарий к Арбитражному процессуальному Кодексу РФ под редакцией проф. В.В. Яркова, автор комментария к главе доктор юридических наук, профессор — И.В. Решетникова), для процессуального представительства характерны следующие черты:

- 1) представитель выступает от имени и в интересах представляемого,
- 2) представитель осуществляет права и обязанности представляемого,

3) представитель порождает своими действиями правовые последствия для представляемого,

4) представитель действует в рамках предоставленных ему полномочий.

Дела через представителей могут вести все лица, участвующие в деле (в ст. 59 АПК РФ не уточняется процессуальное положение доверителя, что представляется не совсем верным) во всех судебных инстанциях по всем видам арбитражного судопроизводства. В законе четко указывается — какие субъекты могут выступать представителями определенных субъектов процесса:

1) от имени дееспособных граждан (в том числе индивидуальных предпринимателей) могут выступать в процессе адвокаты и иные, оказывающие юридическую помощь лица,

2) от имени недееспособных граждан — законные представители,

3) от имени организаций выступают по должности руководители организаций, действующие в пределах полномочий, лица, состоящие в штате указанных организаций или адвокаты,

4) от имени ликвидируемой организации — уполномоченный представитель ликвидационной комиссии.

В процессуальном законодательстве представительство подразделяется на виды в зависимости от характера юридического факта, с которым закон связывает возможность возникновения отношений представительства.

1. Добровольное (договорное) — основано на воле доверителя и поверенного. Здесь лицо, участвующее в деле самостоятельно избирает своего представителя для участия в деле, предоставляя ему соответствующие полномочия. Данный вид представительства возникает либо в результате заключения соглашения об оказании юридической помощи (с адвокатским образованием), агентского договора, договора поручения между представителем (с лицом, оказывающим юридическую помощь) и представляемым лицом, либо в результате заключения трудового договора.

2. Законное (обязательное) представительство. Данный вид представительства возникает в силу указания материального закона: права и законные интересы недееспособных граждан защищают их законные представители — родители, усы-

новители, опекуны или попечители. К недееспособным гражданам (по смыслу статьи 59 АПК РФ) относятся:

- лица, не достигшие совершеннолетия, если они не вступили в брак и не были признаны эмансипированными и нет иных предусмотренных законом оснований для самостоятельного участия этих лиц в процессе;
- граждане, которые в силу психических расстройств или душевной болезни не могут понимать значения своих действий или руководить ими (эти граждане признаются недееспособными в судебном порядке);
- граждане, ограниченные в дееспособности в судебном порядке в результате того, что они вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами, ставят свою семью в тяжелое материальное положение.

Особой разновидностью представительства, на мой взгляд, является представительство интересов организации ее органом. Здесь налицо сочетание обязательного (законного) и добровольного представительства. Так, руководитель юридического лица, в силу своего должностного положения, обязан представлять интересы соответствующего юридического лица (ст. 53 ГК РФ), но руководитель действует на основании учредительных документов и трудового договора, заключенного с ним.

Арбитражное процессуальное законодательство не содержит ограничений по числу представителей каждого из лиц, участвующих в деле.

Процессуальное положение представителя в арбитражном процессе. Требования, предъявляемые к представителям

В связи с введением в действие нового Арбитражного процессуального Кодекса РФ, в науке процессуального права разрешен давний спор о месте судебного представителя среди других субъектов процесса (его процессуальном положении). Так, в науке гражданского процессуального права представителя относили как к лицам, участвующим в деле (Туреев П.П., Чечот Д.М., Чечина Н.А., Ильинская И.М.), так и к лицам, содействующим осуществлению правосудия (Турвич М.А., Абрамов С.Н., Добровольский А.А.). В настоящее время представитель в

арбитражном процессе рассматривается как самостоятельный участник процесса, не относящийся ни к одной из вышеперечисленных групп лиц.

В качестве представителей в арбитражном процессе могут принимать участие следующие лица

1. *Адвокаты.* В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 31 мая 2002 года № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», адвокатом является лицо, получившее статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность. Под адвокатской деятельностью (ст. 1 Закона) понимается квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, имеющими статус адвоката физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступности к правосудию.

2. *Оказывающие юридическую помощь лица.* В соответствии со ст. 1 Федерального закона от 31 мая 2002 года № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», юридическую помощь, не являющуюся адвокатской деятельностью оказывают и следовательно могут выступать в качестве представителей в арбитражном процессе (помимо прочих) следующие лица:

- работники юридических служб юридических лиц,
- работники органов государственной власти и органов местного самоуправления,
- участники и работники организаций, оказывающих юридические услуги, а также индивидуальные предприниматели.

3. *Органы юридических лиц.* В соответствии со ст. 53 ГК РФ, юридическое лицо приобретает гражданские права и несет обязанности через свои органы. Органы юридического лица являются его частью и не могут выступать в качестве самостоятельного субъекта права. Именно поэтому для вступления в процесс органа юридического лица не требуется доверенности. Руководитель выступает на основании документов, подтверждающих его служебное положение (удостоверение, копия приказа о назначении на должность и т.п.). В отдельных случаях юридическое лицо может приобретать права и нести обязанности через своих участников — товарищей (например, в полном товариществе дела может вести каждый из его учас-

тников, если учредительным договором полного товарищества не предусмотрено ведение дел совместно всеми его участниками или ведение дел поручено отдельным участникам).

4. *Штатный сотрудник юридического лица*, (не обязательно юрист), владеющий информацией по делу, рассматриваемому в арбитражном суде. Для подтверждения положения лица в качестве сотрудника организации, арбитражный суд вправе затребовать выписку из приказа о назначении лица на должность.

5. *Уполномоченный представитель ликвидационной комиссии*.

6. *Законные представители*.

В ч. 6 ст. 59 АПК РФ, указываются требования, которым должно соответствовать лицо для того, чтобы оно могло обладать статусом представителя в арбитражном процессе.

Во-первых, это должно быть дееспособное физическое лицо. Как уже указывалось, полная дееспособность наступает с момента достижения совершеннолетия, если лицо не было ограничено в дееспособности или признано недееспособным в судебном порядке. Полностью дееспособными признаются также эмансипированные граждане и граждане, вступившие в брак до достижения совершеннолетия.

Во-вторых, не должно быть предусмотренных законом препятствий для участия лица в качестве представителя. Так,

- в соответствии со ст. 60 АПК РФ, представителями в арбитражном суде не могут быть судьи, следователи, прокуроры, помощники судей, и работники аппарата суда, за исключением случаев, когда они выступают в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей;
- в соответствии со ст. 11 Федерального закона «О государственной службе Российской Федерации» государственные служащие не вправе выступать представителями в суде, если они не являются законными представителями или не представляют в суде интересы соответствующих организаций;
- в соответствии со ст. 6 Основ законодательства о нотариате, нотариусы также не имеют права выступать представителями в суде за аналогичными вышеуказанным исключениями.

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

При наличии указанных условий, по общему правилу, лицо может быть допущено в процесс. Каких-либо оснований для отвода или дополнительных требований к представителю не предусмотрено, за исключением требований, предъявляемых к адвокатам. К адвокату, как лицу, оказывающему юридическую помощь на профессиональной основе, действующим законодательством предъявляются дополнительные требования, препятствующие его участию в процессе. Так, адвокат не вправе принимать от обратившегося к нему лица поручение и, соответственно, участвовать в арбитражном процессе в следующих случаях:

- а) поручение имеет заведомо незаконный характер;
- б) адвокат имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем, отличный от интереса доверителя;
- в) адвокат участвовал в данном деле в другом процессуальном качестве;
- г) адвокат состоит в родственных или семейных отношениях с должностным лицом, которое принимает или принимало участие в рассмотрении дела данного лица;
- д) оказывает юридическую помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам данного лица.

Оформление, подтверждение и проверка полномочий представителя

В качестве одного из основных требований, предъявляемых к представителю, является требование о надлежащем оформлении его полномочий. При решении вопроса о допуске представителя в процесс, арбитражный суд обязан проверить полномочия представителя. В соответствии с ч. 2 ст. 63 АПК РФ, арбитражный суд решает вопрос о признании полномочий лиц, участвующих в деле, и их представителей на основании исследования документов, предъявленных указанными лицами суду. В случаях, когда представленные документы не подтверждают полномочий предъявителя, арбитражный суд отказывает в признании полномочий соответствующего лица на участие в разбирательстве дела. Об этом указывается в протоколе. В этом случае лицо, не признанное представителем,

может присутствовать в зале судебного заседания, но не вправе принимать участия в арбитражном процессе.

Полномочия представителя оформляются различными документами в зависимости от того, какое лицо выступает в качестве представителя:

1) Полномочия руководителей организаций, действующих от имени организаций, подтверждаются представляемыми ими суду **документами, удостоверяющими их служебное положение, а также учредительными и иными документами**. При этом руководители действуют в арбитражном суде в пределах полномочий, предоставленных им федеральным законом, иным нормативно-правовым актом или учредительными документами. Проверять объем полномочий руководителя особенно необходимо в тех случаях, когда ими совершаются процессуальные действия (заключение мирового соглашения и т.п.), влекущие за собой, например, совершение крупной сделки, заключение которой не входит в компетенцию данного руководителя.

2) Законные представители должны представить в суд **документы, удостоверяющие их статус и полномочия**. Так, родители представляют документы, подтверждающие их родственные отношения с ребенком (свидетельство о рождении ребенка и паспорт), опекуны и попечители представляют соответствующее удостоверение, усыновитель — или свидетельство о государственной регистрации акта усыновления (ст. 125 СК РФ), либо свидетельство о рождении ребенка (ст. 136 СК РФ). По общему правилу, законные представители имеют все процессуальные права и обязанности представляемых лиц. Но при реализации распорядительных прав сторон, влекущих за собой отчуждение недвижимого имущества представляемого лица, законными представителями должно учитываться требование ст. 37 ГК РФ (получение предварительного согласия от органа опеки и попечительства).

3) Полномочия адвоката в случаях, предусмотренных федеральным законом, подтверждаются **ордером** на исполнение поручения. Ордер выдается соответствующим адвокатским образованием. Возможность оформления полномочий адвоката ордером предусмотрена уголовно-процессуальным законодательством (ст. 49 УПК РФ), в АПК РФ не содержит

императивных предписаний об оформлении ордером полномочий адвоката на представление интересов доверителя в суде. Поэтому адвокат должен представлять доверителя на основании доверенности.

4) Полномочия иных представителей оформляются доверенностью. **Доверенность** — это письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами (ст. 185 ГК РФ). Таким образом, доверенность — это письменный документ, в котором обязательно указывается представляемое лицо, представитель, субъект, перед которым осуществляется представительство (арбитражный суд), дата совершения доверенности (без проставления даты доверенность ничтожна), при необходимости указываются полномочия представителя; проставляется подпись и печать.

Доверенность может быть выдана на определенный срок (не свыше трех лет), либо без указания срока ее действия. В последнем случае доверенность считается выданной на один год. Доверенности могут быть выданы на участие в судах по любому делу и на совершение любых процессуальных действий во всех судебных органах (генеральная или общая доверенность), на участие по одному арбитражному спору во всех судебных инстанциях (специальная доверенность) и на участие в одном судебном заседании по одному делу (разовая доверенность).

Доверенность, выдаваемая гражданином, по общему правилу, должна быть удостоверена в нотариальном порядке или в порядке, приравненном к нотариальному (ч. 3 ст. 185 ГК РФ). Доверенность от имени организации должна быть подписана руководителем или иным уполномоченным на это учредительными документами лицом и скреплена печатью организации.

Права и обязанности представителей

В соответствии с арбитражным процессуальным законодательством, субъективные права представителей можно разделить на две группы:

1) Процессуальные права, которые принадлежат им в силу закона в связи с получением полномочий на ведение дела. Это почти все общие права лица, участвующего в деле (ст. 41 АПК

РФ), за исключением тех прав, которые определены в качестве специальных полномочий.

2) Права, которыми представитель будет обладать только в случае, если они будут специально оговорены в доверенности — специальные полномочия. К таким полномочиям относятся право на подписание искового заявления и отзыва на исковое заявление, заявления об обеспечении иска, передачу дела в третейский суд, полный или частичный отказ от исковых требований и признание иска, изменение основания или предмета иска, заключение мирового соглашения и соглашения по фактическим обстоятельствам, право на подписание заявления о пересмотре судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам, обжалование судебного акта арбитражного суда, получение присужденных денежных средств или иного имущества.

Адвокат в арбитражном процессе, помимо прав, предусмотренных в АПК РФ, имеет и иную группу специфических прав, предусмотренных ст. 6 Федерального закона от 31 мая 2002 года № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Так, адвокат вправе:

- собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать справки, характеристики и иные документы от различных органов и организаций (соответствующие органы обязаны выдавать адвокату запрошенные им документы или их заверенные копии);
- опрашивать с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к делу, по которому адвокат оказывает юридическую помощь;
- собирать и представлять в суд предметы и документы, которые могут быть признаны доказательствами;
- привлекать на договорной основе специалистов для разъяснения вопросов, связанных с оказанием юридической помощи (для допуска такого лица в процесс адвокат должен заявить перед судом соответствующее ходатайство);
- фиксировать информацию, содержащуюся в материалах дела, по которому адвокат оказывает юридическую помощь;
- совершать иные действия.

Вышеназванным законом прямо указано, какие действия совершать адвокат не вправе. Он не может:

- 1) занимать по делу позицию вопреки воле доверителя;
- 2) без его согласия разглашать сведения, сообщенные ему доверителем в связи с оказанием юридической помощи;
- 3) делать публичные заявления о доказанности вины доверителя, если тот ее отрицает.

Участвуя в арбитражном процессе, представитель должен руководствоваться всеми принципами судопроизводства, в том числе и принципом состязательности. Так, представитель вправе заявлять отвод судье и иным лицам при наличии соответствующих обстоятельств, должен своевременно раскрыть имеющиеся по делу доказательства, подтверждающие требования или возражения, представить при необходимости дополнительные доказательства, использовать свое право на заявление ходатайств. Представитель должен занимать активную позицию в судебном заседании, участвовать в исследовании доказательств, участвовать в судебных прениях и оказывать иную юридическую помощь представляемому лицу (правильно и своевременно).

ПРИМЕЧАНИЯ

¹ **Компетенция** — совокупность установленных нормативными правовыми актами прав и обязанностей (полномочий) организаций, органов, должностных лиц.

² **Полномочие** как составная часть компетенции представляет собой право (и одновременно обязанность) соответствующего субъекта действовать в определенной ситуации **способом, предусмотренным законом** или иным нормативным правовым актом.

³ М.С. Шакарян относил к этой категории лиц также свидетеля, эксперта, переводчика, представителя, наделяя и их процессуальной правоспособностью. Авторы не согласны с этим мнением и предлагают свою аргументацию, о чем будет сказано ниже.

⁴ См., например: Чечот Д. Субъективные права и формы их защиты. Л., 1968; а также: Гражданское процессуальное право России / Под ред. М. Шакарян. М., 1996. С. 58; Цит. по: Комментарий к АПК РФ / Под ред. В. Яковлева, М. Юкова. М., 2003. С. 143. Комментарий к главе 5 — Р. Каллистратовой.

⁵ Комментарий к АПК РФ. Указ. соч. С. 143.

⁶ Комментарий к АПК РФ. Указ. соч. С. 142.

ГЛАВА 6

Иск

1. ПОНЯТИЕ ИСКА В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ, ЕГО ЭЛЕМЕНТЫ И ВИДЫ

Понятие иска

Основным видом судопроизводства, в порядке которого осуществляется защита субъективных прав, является исковое производство, а средством возбуждения этого производства является **иск**.

Обращаясь за судебной защитой, лицо вступает в процессуальные правоотношения, будучи уже связанным материальными правоотношениями. Допустим, два лица связаны единым материальным правоотношением, из которого возник спор, требующий разрешения. Стороны материального правоотношения могут урегулировать возникший конфликт самостоятельно, не прибегая к помощи суда, например, в претензионном порядке, когда итогом предъявления одним участником правоотношения материального требования (претензии) к другому участнику будет компромиссный вариант ликвидации конфликтной ситуации. Если внесудебный способ разрешения конфликта окажется неэффективным, лицо, которое считает свои права или законные интересы нарушенными, вправе обратиться в суд. Таким образом, материальное требование, возникающее из материального правоотношения, формируется еще до обращения заинтересованного лица в суд.

Процессуальное правоотношение возникает с момента обращения заинтересованного лица к суду с требованием о государственном принуждении. Данное процессуальное действие лица должно быть соответствующим образом оформлено в виде искового заявления и должно отвечать определенным требованиям, предъявляемым к его содержанию. Сущность этого требования, обращенного к суду, заключается в том, что истец обращается к суду за помощью в реализации или защите субъективного права (законного интереса), заявляя при этом о необходимости вмешательства государства в свои частные дела¹.

Таким образом, иск — одно из средств возбуждения арбитражного процесса по конкретному делу². Само понятие иска традиционно является одним из самых спорных вопросов в процессуальной науке. Наиболее общее определение иска, выбирающее в себя различные подходы, заключается в том, что под иском понимается требование истца ответчику о защите его права или законного интереса, обращенное через арбитражный суд первой инстанции. Иск выступает в качестве процессуального средства защиты интересов истца, которым спор передается на рассмотрение арбитражного суда. При этом арбитражное процессуальное и гражданское законодательство различают понятие иска в процессуальном и в материальном праве. Иск в процессуальном смысле представляет собой обращенное в арбитражный суд первой инстанции требование о защите своих прав и интересов. В этом аспекте иск есть средство возбуждения арбитражного процесса. Иск в материальном смысле — это право на удовлетворение своих исковых требований. Именно в этом смысле в гл. 12 ГК используется понятие иска и исковой давности. В ГК понятие иска употребляется в смысле способности материального субъективного права к принудительному осуществлению через суд. Пропуск срока исковой давности (этот материально-правовой срок — юридический факт гражданского права) влечет за собой утрату права на иск в материально-правовом смысле. Как указано в п. 2 ст. 199 ГК, истечение срока исковой давности, о применении которого заявлено стороной в споре, является основанием к вынесению решения судом об отказе в иске. Таким образом, право на иск в материально-правовом смысле — это само спорное субъективное право, которое может быть принудительно осуществлено.

К.С. Юдельсон³, В.М. Семенов⁴, К.И. Комиссаров⁵ и ряд других ученых рассматривали иск как категорию гражданского процессуального права. Эта точка зрения близка к позиции М.А. Гурвича и представляется более верной. Иск является понятием и институтом гражданского процессуального права, поэтому он не может быть двойственным материально-процессуальным институтом, как это утверждают А.А. Добровольский, С.А. Иванова⁶ и др. Поэтому точнее характеризовать иск как обращенное через арбитражный суд первой инстанции требование истца к ответчику о защите своего права или законного интереса.

Элементы иска

Элементы иска — это его внутренние структурные части. Общеизвестно выделение двух элементов иска: предмета и основания иска. Под *предметом иска* понимается определенное требование истца к ответчику, например о признании права собственности, о возмещении убытков, о защите деловой репутации, о признании полностью недействительным правового акта государственного органа и т. д. Предмет иска не следует смешивать с определенным вещественным предметом спора, например конкретным объектом недвижимости, денежными средствами и т. д.

В отношении одного вещественного предмета могут предъявляться иски самого разного характера. Например, в связи с вещественным предметом — нежилым помещением — могут быть предъявлены иски о признании права собственности на данный объект недвижимости, о его разделе, об устранении нарушений прав собственника и т. д. Таким образом, вещественный предмет (объект) иска и предмет — различные понятия.

Основание иска составляют указываемые истцом обстоятельства, с которыми истец, как с юридическими фактами, связывает свое материально-правовое требование или правоотношение в целом, составляющее предмет иска. При необходимости истец должен произвести и указать расчет взыскиваемой оспариваемой суммы. Все указанные фактические обстоятельства в дальнейшем подлежат доказыванию истцом в арбитражном процессе. Поскольку субъективное право, как правило, основывается не на одном юридическом факте, а на их совокупности, то в основании иска должен приводиться определенный фактический состав.

По правилам АПК необходимо указание истцом в исковом заявлении как фактического, так и правового обоснования иска. Если фактическое основание иска представляет собой совокупность юридических фактов, то правовое основание иска — указание на конкретные нормы права, на которых основывается требование истца.

Ряд известных специалистов (М.А. Гурвич, Н.И. Авдеенко, А.Ф. Клейнман и др.) в качестве третьего элемента иска выделяют его содержание, то есть вид истребуемой истцом судеб-

ной защиты — признание, присуждение или прекращение, изменение, осуществление в иной форме преобразовательных полномочий суда. Данная позиция в принципе верна, но лучше всего включать вид истребуемой судебной защиты непосредственно в содержание такого элемента иска как его предмет. Ведь предмет и включает в себя требование истца к ответчику о присуждении, признании права и т. д. Значение выделения элементов иска заключается в следующем:

1. Элементы иска — главный критерий при определении тождества исков, которое определяется совпадением предмета и основания иска. Если предмет и основание иска не совпадают, а в основании иска появляются новые юридические факты, то соответственно тождества исков — можно вновь обращаться с иском в арбитражный суд.

2. Предмет и основание иска определяют границы предмета доказывания, пределы судебного разбирательства. Право на их изменение принадлежит только истцу. Однако в определенных, указанных в законе случаях, арбитражный суд вправе выйти за пределы исковых требований.

3. Предмет иска является основанием для классификации исков.

Виды исков

Иски классифицируются по различным основаниям:

1) процессуально-правовая классификация исков построена по содержанию иска, то есть по виду требуемой истцом судебной защиты.

По процессуально-правовому критерию иски классифицируются на иски о признании, о присуждении, преобразовательные иски.

Иск о признании имеет целью защитить интересы истца, полагающего, что у него есть определенное субъективное право, но оно оспаривается другим лицом, например иск о признании права собственности на недвижимость. Иски о признании подразделяются на два вида — положительные (позитивные) и отрицательные (негативные). Положительный иск о признании заключается в том, что истец предъявляет требование о признании за ним определенного права, например о признании права собственности. По отрицательному иску о признании истец отвергает существование определенного

права, например иск об оспаривании права собственности. Таким образом, общее, характеризующее иски о признании заключается в том, что истец не просит суд что-либо присудить ему, он требует признания субъективного права, интереса либо отрицает их существование. Поскольку решением суда по этим искам констатируется (устанавливается) существование или отсутствие спорного правоотношения, эти иски называются также «установительными исками».

Иск о присуждении характеризуется тем, что истец просит признать за ним определенное субъективное право и соответственно этому праву обязать ответчика совершить определенные действия — передать денежные средства, имущество, освободить помещение, земельный участок и т. д. Иск о присуждении по своей правовой природе гораздо шире, поскольку истец просит арбитражный суд как признать за ним определенное право, так и обязать совершить ответчика определенные действия по его принудительному осуществлению (например иск о взыскании денежных сумм, о возмещении убытков, изъятии имущества и т. д.).

Нередко исковые требования о признании и присуждении могут сочетаться в одном иском заявлении (например, о расторжении сделки купли-продажи помещения и освобождении помещения покупателем).

Преобразовательные иски направлены на прекращение, изменение, а в ряде случаев и возникновение нового материального правоотношения. Судебное решение в подобном случае выступает в качестве юридического факта материального права, которое изменяет структуру материального правоотношения (например, иск об изменении условий договора). Следует учитывать, что современная судебная деятельность носит достаточно творческий характер, арбитражные суды устанавливают множество фактических обстоятельств, особенно в тех случаях, когда регулирование осуществляется с помощью норм с относительно неопределенными гипотезами. Арбитражные суды сталкиваются с необходимостью конкретизировать фактический состав и придать юридическую значимость тем либо иным фактам (например, толкуя понятия разумности действий и добросовестности участников гражданских правоотношений, злоупотребления правом и т. д.)⁷.

2) Материально-правовая классификация исков. В зависимости от характера спорного материального правоотношения по отраслям и институтам гражданского, административного, налогового и других отраслей права выделяются иски, возникающие из гражданских, административных, налоговых, земельных и иных правоотношений.

Затем каждый вид иска, например из гражданских правоотношений, подразделяется на иски из обязательственных правоотношений, из авторского, изобретательского права и т. д. Иски из обязательственных правоотношений в свою очередь подразделяются на иски из договоров купли-продажи, дарения, мены, хранения и т. д. Классификация исков по материально-правовому признаку может быть достаточно детальной и углубленной.

В заключении следует сказать о необходимости выбирать наиболее экономичный и правильный способ исковой защиты, так как одного и того же правового результата можно достичь различными путями. Например, для того чтобы признать неправомерными действия налогового органа в отношении конкретного налогоплательщика, не обязательно подавать иск о присуждении (об обратном взыскании обратно денежных средств). Возможна подача отрицательного иска о признании — признании правового акта налоговой инспекции недействительным.

2. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРЕДСТВА ЗАЩИТЫ ОТВЕТЧИКА ПРОТИВ ИСКА

АПК наделяет истца и ответчика равными возможностями, равными правами и обязанностями по защите их интересов в ходе судебного разбирательства. В частности, ответчик вправе защищаться от предъявленного к нему иска, используя для этого права, представленные ему АПК.

Средствами осуществления этих прав являются возражения против иска и встречный иск.

Возражения — объяснения ответчика, обосновывающие неправомерность предъявленного к нему иска, служащие защите его интересов.

Возражения могут касаться:

1. правомерности возникновения процесса или его продолжения, то есть могут быть направлены против самого рассмотрения судом данного дела;

2. против заявленных истцом требований по существу.

Исходя из этого, возражения можно разделить на процессуальные и материально-правовые.

Процессуальными возражениями называются объяснения, направленные против рассмотрения судом дела, мотивированные неправомерностью возникновения процесса или его продолжения. Процессуальные возражения могут состоять в указании суду на нарушение истцом порядка предъявления иска (например, на неподсудность дела данному суду) либо иные процессуальные обстоятельства и требовать у суда принятия установленных в таких случаях мер: отложения заседания, приостановления производства по делу, оставления заявления без рассмотрения и т. д.

Материально-правовые возражения — это объяснения ответчика, относящиеся к существу предъявленных к нему требований. Они могут представлять собой отрицание фактов и правовых доводов, указанных истцом, а также быть основанными на юридических фактах.

Возражения против иска могут быть высказаны в различных заявлениях, ходатайствах ответчика. Лицо, участвующее в деле, вправе направить арбитражному суду отзыв на исковое заявление с приложением документов, подтверждающих возражения против иска, в срок, обеспечивающий поступление отзыва ко дню рассмотрения дела, и доказательства отсылки другим лицам, участвующим в деле, копий отзыва и документов, которые у них отсутствуют.

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

Предъявление встречного иска. Встречный иск — это иск, предъявленный ответчиком истцу для совместного рассмотрения в основном процессе. Такой иск, в соответствии со ст. 110 АПК, может бы заявлен ответчиком после возбуждения дела истцом и до вынесения решения (в стадии подготовки дела к судебному разбирательству, других стадиях, — до удаления арбитражного суда для вынесения решения).

Предъявление встречного иска производится по общим правилам предъявления исков. К встречному иску должны быть приложены доказательства направления копии заявления ис-

тцу по первоначальному иску (копия может быть вручена истцу непосредственно в заседании, если встречный иск заявляется при судебном разбирательстве) и доказательства уплаты государственной пошлины (либо ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки).

В соответствии со ст. 132 АПК встречный иск принимается в следующих случаях:

1) Если встречное требование направлено к зачету первоначального, например когда при взаимном неисполнении обязательства по договору каждая из сторон предъявила друг к другу иски о взыскании убытков.

2) Если удовлетворение встречного иска полностью или частично исключает удовлетворение первоначального иска, например основной иск пенсионного фонда о взыскании задолженности по страховым взносам путем обращения взыскания на имущество должника, встречный иск — о признании предписания пенсионного фонда недействительным.

3) Если между встречным и первоначальными исками имеется взаимная связь и их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению спора.

Установление взаимосвязей основного и встречного исков производится арбитражным судом с учетом всех обстоятельств дела.

Предъявление встречного иска возможно только в производстве арбитражного суда первой инстанции и не допускается в последующих стадиях арбитражного процесса.

3. РАСПОРЯЖЕНИЕ ИСКОВЫМИ СРЕДСТВАМИ ЗАЩИТЫ ПРАВА

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

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

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

Стороны могут закончить дело мировым соглашением.

Мировое соглашение может быть заключено сторонами на любой стадии арбитражного процесса и при исполнении судебного акта.

Мировое соглашение может быть заключено по любому делу, если иное не предусмотрено АПК РФ и иным законом

Мировое соглашение не может нарушать права и законные интересы других лиц и противоречить закону.

Мировое соглашение заключается в письменной форме и подписывается сторонами или их представителями при наличии у них полномочий на заключение мирового соглашения, специально предусмотренных в доверенности или ином документе, подтверждающих полномочия представителя.

Мировое соглашение должно содержать согласованные сторонами сведения об условиях, о размере и о сроках исполнения обязательств друг перед другом или одной стороной перед другой.

В мировом соглашении могут содержаться условия об отсрочке или о рассрочке исполнения обязательств ответчиком, об уступке прав требования, о полном или частичном прощении либо признании долга, о распределении судебных расходов и иные условия, не противоречащие закону.

Если в мировом соглашении отсутствует условие о распределении судебных расходов, арбитражный суд разрешает этот вопрос при утверждении мирового соглашения в общем порядке, установленном АПК РФ.

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

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

Вопрос об утверждении мирового соглашения рассматривается арбитражным судом в судебном заседании. Лица,

участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания.

В случае неявки в судебное заседание лиц, заключивших мировое соглашение и извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, вопрос об утверждении мирового соглашения не рассматривается арбитражным судом, если от этих лиц не поступило заявление о рассмотрении данного вопроса в их отсутствие.

Вопрос об утверждении мирового соглашения, заключаемого в процессе исполнения судебного акта, рассматривается арбитражным судом в срок, не превышающий месяца со дня поступления в суд заявления о его утверждении.

По результатам рассмотрения вопроса об утверждении мирового соглашения арбитражный суд выносит определение.

Арбитражный суд не утверждает мировое соглашение, если оно противоречит закону или нарушает права и законные интересы других лиц.

В определении арбитражного суда указывается на:

- 1) утверждение мирового соглашения или отказ в утверждении мирового соглашения;
- 2) условия мирового соглашения;
- 3) возвращение истцу из федерального бюджета половины уплаченной им государственной пошлины, за исключением случаев, если мировое соглашение заключено в процессе исполнения судебного акта арбитражного суда;
- 4) распределение судебных расходов.

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

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

Об отказе в утверждении мирового соглашения арбитражный суд выносит определение, которое может быть обжаловано.

Мировое соглашение исполняется лицами, его заключившими, добровольно в порядке и в сроки, которые предусмотрены этим соглашением.

Мировое соглашение, не исполненное добровольно, подлежит принудительному исполнению на основании исполнительного листа, выдаваемого арбитражным судом по ходатайству лица, заключившего мировое соглашение.

Арбитражный суд не принимает отказ истца от иска, уменьшение им размера исковых требований, признание ответчиком иска, не утверждает мировое соглашение сторон, если это противоречит закону или нарушает права других лиц. В этих случаях суд рассматривает дело по существу.

4. ОБЕСПЕЧИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ. ВСТРЕЧНОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ. ОТМЕНА ОБЕСПЕЧЕНИЯ ИСКА

Арбитражный суд по заявлению лица, участвующего в деле, а в случаях, предусмотренных АПК РФ, и иного лица может принять срочные временные меры, направленные на обеспечение иска или имущественных интересов заявителя (обеспечительные меры).

Обеспечительные меры допускаются на любой стадии арбитражного процесса, если непринятие этих мер может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта, в том числе если исполнение судебного акта предполагается за пределами Российской Федерации, а также в целях предотвращения причинения значительного ущерба заявителю.

Обеспечительные меры могут быть приняты арбитражным судом по заявлению стороны третейского разбирательства по месту нахождения третейского суда, либо по месту нахождения или месту жительства должника, либо месту нахождения имущества должника.

Заявление о принятии обеспечительных мер, подаваемое в арбитражный суд лицами, оплачивается государственной пошлиной в размере, предусмотренном законом для оплаты заявлений о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Обеспечительными мерами могут быть:

- 1) наложение ареста на денежные средства или иное имущество, принадлежащие ответчику и находящиеся у него или других лиц;
- 2) запрещение ответчику и другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора;

3) возложение на ответчика обязанности совершить определенные действия в целях предотвращения порчи, ухудшения состояния спорного имущества;

4) передача спорного имущества на хранение истцу или другому лицу;

5) приостановление взыскания по оспариваемому истцом исполнительному или иному документу, взыскание по которому производится в бесспорном (безакцептном) порядке;

6) приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении имущества от ареста.

Арбитражным судом могут быть приняты иные обеспечительные меры, а также одновременно может быть принято несколько обеспечительных мер.

Обеспечительные меры должны быть соразмерны заявленному требованию.

Заявление об обеспечении иска может быть подано в арбитражный суд одновременно с исковым заявлением или в процессе производства по делу до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу. Ходатайство об обеспечении иска может быть изложено в исковом заявлении.

В заявлении об обеспечении иска должны быть указаны:

1) наименование арбитражного суда, в который подается заявление;

2) наименования истца и ответчика, их место нахождения или место жительства;

3) предмет спора;

4) размер имущественных требований;

5) обоснование причины обращения с заявлением об обеспечении иска;

6) обеспечительная мера, которую просит принять истец;

7) перечень прилагаемых документов.

В заявлении об обеспечении иска могут быть также указаны встречное обеспечение и иные сведения, в том числе номера телефонов, факсов, адреса электронной почты лиц, участвующих в деле.

Заявление об обеспечении иска подписывается лицом, участвующим в деле, или его представителем.

К заявлению, подписанному представителем, прилагается доверенность или иной подтверждающий полномочия на его подписание документ.

К заявлению стороны третейского разбирательства об обеспечении иска прилагаются заверенная председателем постоянно действующего третейского суда копия искового заявления, принятого к рассмотрению третейским судом, или нотариально удостоверенная копия такого заявления и заверенная надлежащим образом копия соглашения о третейском разбирательстве.

К заявлению об обеспечении иска, если оно в соответствии с АПК РФ оплачивается государственной пошлиной, прилагается документ, подтверждающий ее уплату.

Заявление об обеспечении иска рассматривается арбитражным судом, рассматривающим дело, не позднее следующего дня после дня поступления заявления в суд без извещения сторон. Заявление об обеспечении иска рассматривается судьей единолично.

Арбитражный суд оставляет заявление об обеспечении иска без движения, если оно не соответствует требованиям, предусмотренным АПК РФ, о чем незамедлительно сообщает лицу, подавшему заявление. После устранения нарушений, указанных судом, заявление об обеспечении иска рассматривается арбитражным судом незамедлительно.

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

В обеспечении иска не может быть отказано, если лицо, ходатайствующее об обеспечении иска, предоставило встречное обеспечение.

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

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

Копия определения об отказе в обеспечении иска направляется лицу, обратившемуся с заявлением об обеспечении иска.

Определение арбитражного суда об обеспечении иска или об отказе в обеспечении иска может быть обжаловано. Подача жалобы на определение об обеспечении иска не приостанавливает исполнение этого определения.

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

Арбитражный суд, допуская обеспечение иска, по ходатайству ответчика может потребовать от обратившегося с заявлением об обеспечении иска лица или предложить ему по собственной инициативе предоставить обеспечение возмещения возможных для ответчика убытков (встречное обеспечение) путем внесения на депозитный счет суда денежных средств в размере, предложенном судом, либо предоставления банковской гарантии, поручительства или иного финансового обеспечения на ту же сумму. Размер встречного обеспечения может быть установлен в пределах имущественных требований истца, указанных в его заявлении, а также суммы процентов от этих требований. Размер встречного обеспечения не может быть менее половины размера имущественных требований.

Встречное обеспечение может быть предоставлено также ответчиком взамен мер по обеспечению иска о взыскании денежной суммы путем внесения на депозитный счет арбитражного суда денежных средств в размере требований истца.

О встречном обеспечении арбитражный суд выносит определение не позднее следующего дня после дня поступления в суд заявления об обеспечении иска.

В определении указываются размер встречного обеспечения и срок его предоставления, который не может превышать пятнадцать дней со дня вынесения определения.

Копия определения направляется лицам, участвующим в деле, не позднее следующего дня после дня вынесения определения.

Определение о встречном обеспечении может быть обжаловано.

В случае вынесения определения о встречном обеспечении арбитражный суд не рассматривает заявление об обеспе-

чения иска до представления в арбитражный суд документа, подтверждающего произведенное встречное обеспечение.

При представлении в арбитражный суд документа, подтверждающего произведенное встречное обеспечение, или по истечении указанного в определении суда срока его представления арбитражный суд не позднее следующего дня после дня поступления такого документа рассматривает заявление об обеспечении иска.

Неисполнение лицом, ходатайствующим об обеспечении иска, определения арбитражного суда о встречном обеспечении в срок, указанный в определении, может быть основанием для отказа в обеспечении иска.

Представление ответчиком документа, подтверждающего произведенное им встречное обеспечение, является основанием для отказа в обеспечении иска или отмены обеспечения иска.

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

Вопрос о замене одной обеспечительной меры другой разрешается арбитражным судом в судебном заседании не позднее следующего дня после дня поступления в суд ходатайства о замене одной обеспечительной меры другой.

Определение арбитражного суда об обеспечении иска приводится в исполнение немедленно в порядке, установленном для исполнения судебных актов арбитражного суда. На основании определения об обеспечении иска выдается исполнительный лист.

За неисполнение определения об обеспечении иска лицом, на которое судом возложены обязанности по исполнению обеспечительных мер, это лицо может быть подвергнуто судебному штрафу.

Если при исполнении определения арбитражного суда об обеспечении иска путем наложения ареста на денежные средства или иное имущество, принадлежащие ответчику, ответчик предоставил встречное обеспечение путем внесения на депозитный счет суда денежных средств в размере требований истца либо предоставления банковской гарантии, поручительства или иного финансового обеспечения на ту же сумму, он вправе обратиться в арбитражный суд, рассматривающий дело, с ходатайством об отмене обеспечительных мер.

В случае удовлетворения иска обеспечительные меры сохраняют свое действие до фактического исполнения судебного акта, которым закончено рассмотрение дела по существу.

В случае отказа в удовлетворении иска, оставления иска без рассмотрения, прекращения производства по делу обеспечительные меры сохраняют свое действие до вступления в законную силу соответствующего судебного акта. После вступления судебного акта в законную силу арбитражный суд по ходатайству лица, участвующего в деле, выносит определение об отмене мер по обеспечению иска или указывает на это в судебных актах об отказе в удовлетворении иска, об оставлении иска без рассмотрения, о прекращении производства по делу.

Спор о возмещении убытков, причиненных неисполнением определения арбитражного суда об обеспечении иска, рассматривается в том же арбитражном суде.

Обеспечение иска по ходатайству лица, участвующего в деле, может быть отменено арбитражным судом, рассматривающим дело.

Вопрос об отмене обеспечения иска разрешается в судебном заседании в пятидневный срок со дня поступления заявления в арбитражный суд.

В случае представления ответчиком документа, подтверждающего произведенное им встречное обеспечение, вопрос об отмене обеспечения иска рассматривается арбитражным судом не позднее следующего дня после дня представления указанного документа.

По результатам рассмотрения ходатайства об отмене обеспечения иска выносится определение.

Копии определения направляются лицам, участвующим в деле, не позднее следующего дня после дня его вынесения. Копии определения об отмене обеспечения иска в зависимости от вида принятых мер направляются также в государственные органы, иные органы, осуществляющие государственную регистрацию имущества или прав на него.

Определения арбитражного суда об отмене обеспечения иска и об отказе в отмене обеспечения иска могут быть обжалованы.

Отказ в отмене обеспечения иска не препятствует повторному обращению с таким же ходатайством при появлении новых обстоятельств, обосновывающих необходимость отмены обеспечения иска.

Ответчик и другие лица, которым причинены убытки обеспечением иска, после вступления в законную силу судебного акта арбитражного суда об отказе в удовлетворении иска вправе требовать от лица, ходатайствующего об обеспечении иска, возмещения убытков путем предъявления иска.

Арбитражный суд по заявлению организации или гражданина вправе принять предварительные обеспечительные меры, направленные на обеспечение имущественных интересов заявителя до предъявления иска.

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.

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 оставляет заявление об обеспечении имущественных интересов без движения до представления документа, подтверждающего произведенное встречное обеспечение.

Об обеспечении имущественных интересов арбитражный суд выносит определение. В определении устанавливается срок, не превышающий пятнадцати дней со дня вынесения определения, для подачи искового заявления по требованию, в связи с которым судом приняты меры по обеспечению имущественных интересов заявителя.

Должник по требованию, в связи с которым арбитражным судом приняты предварительные обеспечительные меры, может ходатайствовать перед судом о замене этих мер встречным обеспечением.

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

Если заявителем не было подано исковое заявление в срок, установленный в определении арбитражного суда об обеспечении имущественных интересов, обеспечение отменяется тем же арбитражным судом.

Об отмене обеспечения выносится определение.

Копии определения направляются заявителю и иным заинтересованным лицам не позднее следующего дня после дня вынесения определения.

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

Организация или гражданин, которым обеспечением имущественных интересов до предъявления иска причинены убытки, вправе требовать от заявителя их возмещения, если заявителем в установленный судом срок не было подано исковое заявление по требованию, в связи с которым арбитражным судом были приняты меры по обеспечению его имущественных интересов, или если вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда в иске отказано.

ПРИМЕЧАНИЯ

¹ Более подробно об этом см.: Рожкова М. К вопросу об иске, изменении его предмета и основания // *Хозяйство и право*. 2002. № 11. С. 80.

² Дела особого производства и о несостоятельности (банкротстве) возбуждаются путем подачи заявления.

³ См.: *Юдельсон К.С.* Советский гражданский процесс. М., 1956. С. 200

⁴ См.: Советский гражданский процесс / Под ред. *К.И. Комиссарова* и *В.М. Семенова*. М., 1988. С.230—233.

⁵ См.: *Комиссаров К.И.* Право на иск и прекращение производства по делу (некоторые вопросы) // Сб. уч. трудов СЮИ. Вып. 9. Свердловск, 1969. С. 160.

⁶ См.: *Добровольский А.А., Иванова С.А.* Основные проблемы исковой формы защиты прав. М., 1979. С. 18, 19 и др.

⁷ О преобразовательных исках и судебном усмотрении см. подробнее: *Комиссаров К.И.* Задачи судебного надзора в сфере судопроизводства. Свердловск, 1971. С. 23—35, 106—114 и др.

ГЛАВА 7

Доказательства

1. ПОНЯТИЕ И КЛАССИФИКАЦИЯ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ. ПРЕДМЕТ ДОКАЗЫВАНИЯ

Понятие и классификация доказательств

Суд не может разрешить ни одного дела, не установив его обстоятельств. Задачей суда является защита прав и охраняемых законом интересов, и чтобы решить эту задачу, суд в каждом случае должен установить, существует ли на самом деле то право, о защите которого просит истец; лежит ли на ответчике соответствующая обязанность; в чем именно она заключается, то есть выяснить спорные правоотношения. Однако права и обязанности не возникают сами по себе. Их возникновение, изменение и прекращение закон связывает с наступлением определенных юридических фактов. Поэтому суду для выяснения спорных правоотношений надо вначале установить, какие юридические факты совершались в действительности. Для этого используются судебные доказательства, полученные и исследованные в ходе арбитражного процесса.

Никакие сведения и сообщения о фактах, полученные вне процесса, не посредством доказательств, не могут быть использованы судом (например, судья узнал что-либо об обстоятельствах дела из личного общения). Соблюдение процессуальных правил обращения с доказательствами настолько существенно, что в Конституции РФ сказано: «При осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением закона» (ст. 50).

В арбитражном процессе, как в гражданском и уголовном, сама деятельность по установлению фактических обстоятельств дела носит название судебного доказывания; доказательства, факты, которые суд должен установить, называют предметом доказывания, а средства, с помощью которых доказывание осуществляется, то есть то, чем доказываются обстоятельства дела, называют средствами доказывания (письменные и вещественные доказательства, объяснения сторон, лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, показания свидетелей, аудио- и видеозаписи, иные документы и материалы).

Известная сложность в понимании категории судебных доказательств связана с тем, что доказательствами называют не только каждое средство доказывания в целом (например, заключение эксперта), но и отдельно те сведения, то есть фактические данные об обстоятельствах дела, которые суд из них получает².

Следовательно, судебные доказательства — понятие, включающее в себя два тесно взаимосвязанных элемента: фактические данные как содержание доказательств и средства доказывания как процессуальная форма их использования.

Фактические данные, или сведения о фактах (информация о фактах), воспроизводят факты реальной действительности, являются их отражением. Наличие содержания доказательств в виде сведений о фактах характерно для доказательств, используемых в процессе познавательной деятельности в любой сфере человеческой деятельности.

Отличительная особенность судебных доказательств — наличие процессуальной формы их использования. Процессуальная форма выступает в качестве гарантии достоверности получаемой судом информации. Сведения о фактах могут быть получены судом только из предусмотренных законом средств доказывания, которыми являются письменные и вещественные доказательства, объяснения сторон, лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, показания свидетелей, аудио- и видеозаписи, иные документы и материалы.

Понятие судебных доказательств как сведений с фактах, полученных с использованием предусмотренных законом средств доказывания (процессуальная форма), широко распространено среди ученых-процессуалистов, работающих в области теории доказательств. В обоснование данного суждения приведено достаточно много аргументов в работах различных авторов³. Однако в процессуальной литературе высказывались и другие мнения относительно понятия судебных доказательств.

В частности, А Сергун сформулировал следующее определение: «Судебные доказательства — предусмотренные и регламентированные законом процессуальные средства доказывания. Доказательствами называют также полученные из них фактические данные, на основании которых суд устанавливает обстоятельства дела»⁴.

Нам представляется более точным определение, данное М.К. Треушниковым: «Судебными доказательствами являются сведения о фактах, способные подтвердить наличие или отсутствие обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела, выраженные в предусмотренных законом средствах доказывания»⁵.

Судебные доказательства, используемые в процессе доказывания при рассмотрении дел в порядке арбитражного судопроизводства, могут быть классифицированы по ряду признаков, что дает возможность изучить их виды, выявить различия и сходства между ними.

Классификация может быть проведена по следующим признакам: характеру связи содержания доказательства с устанавливаемым фактом — *прямые и косвенные доказательства*; процессу формирования сведений о фактах — *первоначальные и производные доказательства*; источнику доказательств — *личные и вещественные доказательства*.

Предмет доказывания

Совокупность юридических фактов, от установления которых зависит разрешение дела по существу, называется *предметом доказывания*.

К предмету доказывания в первую очередь относятся факты основания иска, указанные истцом в качестве основания исковых требований. К предмету доказывания относятся также факты основания возражений против иска, указанные ответчиком. В тех случаях, когда процесс усложняется вступлением в него третьего лица, заявляющего самостоятельные иски, или предъявлением встречного иска, в предмет доказывания по делу включаются также факты основания таких исков.

При определении того, какие из фактов, указанных сторонами, имеют юридическое значение и какие факты надо установить, суд должен руководствоваться нормами материального права, регулирующими спорные отношения. В гипотезах этих норм указаны факты, от которых зависят права и обязанности сторон и которые, следовательно, входят в предмет доказывания по делу.

В предмет доказывания по делу могут входить самые различные юридические факты, как события, так и действия, как

правомерные, так и неправомерные: сделки, факты причинения вреда и неисполнения обязательств, наступления срока, пропуска срока и т.п.

Объем юридически значимых фактов, входящих в предмет доказывания, может изменяться в процессе рассмотрения спора. Истец имеет право дополнить или изменить основание иска, ответчик — привести в обоснование своих возражений дополнительные юридически значимые факты. Суд также вправе указать истцу на необходимость установления факта, имеющего материально-правовое значение, на который истец не ссылался в исковом заявлении, и потребовать представления необходимых доказательств.

Доказательственная деятельность в суде не исчерпывается установлением только юридических фактов материального права. При рассмотрении дел возникает необходимость в выяснении ряда других обстоятельств, имеющих не материально-правовое, а процессуальное значение. Например, для приостановления производства по делу суду надо выяснить, существуют ли обстоятельства, указанные в законе в качестве основания для данного процессуального действия. Таким образом, все обстоятельства, от которых зависит разрешение тех или иных процессуальных вопросов, устанавливаются в помощь доказательств.

К числу обстоятельств, имеющих процессуальное значение, относятся также доказательственные факты. Их процессуальное значение проявляется в том, что они используются как доказательства, но до этого они сами должны быть доказаны, то есть установлены с помощью других доказательств.

Таким образом, объем фактов, которые приходится доказывать по делу, не совпадает с понятием предмета доказывания⁹. Объем этот включает в себя: 1) факты, имеющие материально-правовое значение (предмет доказывания); 2) факты, имеющие процессуально-правовое значение (факты, от которых зависит разрешение процессуальных вопросов, и доказательственные факты).

Для всей совокупности фактов, устанавливаемых в процессе судебного доказывания при разбирательстве дела, в процессуальной теории используется понятие «пределы доказывания».

2. Относимость и допустимость доказательств, представление и истребование доказательств. Основания освобождения от доказывания. Освобождение от доказывания обстоятельств, признанных сторонами

После того как суд установит круг искомых фактов, он должен определить, какие доказательства надо исследовать, чтобы выяснить наличие или отсутствие искомых фактов. Для этого суд определяет, какие из представленных сторонами доказательств могут быть допущены и какие доказательства надо еще представить. Разрешая эти вопросы, суд должен руководствоваться правилами относимости и допустимости доказательств.

Относимость доказательств

Арбитражный суд принимает только те доказательства, которые имеют отношение к рассматриваемому делу (ст. 67 АПК).

Относимость доказательств — свойство, связанное с содержанием судебных доказательств. Сущность относимости доказательств состоит в наличии объективной связи между содержанием доказательства и искомым фактом. Относимость может рассматриваться не только как объективное свойство доказательства, но и как правило, адресованное арбитражному суду. В соответствии с этим суд обязан отобрать только доказательства, обладающие свойством относимости, исключив из процесса доказывания доказательства, не относящиеся к делу, наличие которых осложняет процесс доказывания, установления действительных обстоятельств дела, затягивает процесс рассмотрения дела.

Допустимость доказательств

Допустимость доказательств связана с их процессуальной формой, то есть средствами доказывания. Обстоятельства дела, которые согласно закону должны быть подтверждены определенными доказательствами, не могут подтверждаться в арбитражном суде иными доказательствами (ст. 68 АПК).

Таким образом, допустимость доказательств — это установленное законодательством требование, ограничивающее использование конкретных средств доказывания, или требо-

вание, предписывающее обязательное использование конкретных средств доказывания при установлении определенных фактических обстоятельств дела.

В арбитражном процессе возможны случаи, когда те или иные обстоятельства, согласно прямому указанию закона, не могут доказываться теми или иными доказательствами. Правила допустимости доказательств «запретительного» характера содержатся в гражданском законодательстве. Так, например, в соответствии со ст. 162 ГК РФ несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства.

Представление и истребование доказательств

Доказательства представляются лицами, участвующими в деле (ст. 66 АПК).

Копии документов, представленных в суд лицом, участвующим в деле, направляются им другим лицам, участвующим в деле, если у них эти документы отсутствуют.

Арбитражный суд вправе предложить лицам, участвующим в деле, представить дополнительные доказательства, необходимые для выяснения обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения дела и принятия законного и обоснованного судебного акта до начала судебного заседания.

При 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.

Лицо, участвующее в деле и не имеющее возможности самостоятельно получить необходимое доказательство от лица, у которого оно находится, вправе обратиться в арбитражный суд с ходатайством об истребовании данного доказательства.

В ходатайстве должно быть обозначено доказательство, указано, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, могут быть установлены этим доказательством, указаны причины, препятствующие получению доказательства, и место его нахождения.

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

В случае непредставления органами государственной власти, органами местного самоуправления, иными 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 определении указываются срок и порядок представления доказательств.

Копия определения направляется лицам, участвующим в деле, а также лицу, у которого находится истребуемое судом доказательство.

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

Если лицо, от которого арбитражным судом истребуется 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 истребуемое судом доказательство по причинам, признанным арбитражным судом неуважительными, либо неизвещения суда о невозможности представления доказательства вообще или в установленный срок на лицо, от которого истребуется доказательство, судом налагается судебный штраф.

О наложении судебного штрафа арбитражный суд выносит определение.

В определении о наложении судебного штрафа устанавливается новый срок, в течение которого должно быть представлено истребуемое доказательство.

В случае невыполнения этих требований в срок, указанный в определении о наложении судебного штрафа, арбитражный суд может повторно наложить штраф.

Наложение судебных штрафов не освобождает лицо, у которого находится истребуемое доказательство, от обязанности его представить в арбитражный суд.

Определение арбитражного суда о наложении судебного штрафа может быть обжаловано.

Основания освобождения от доказывания

Обстоятельства дела, признанные арбитражным судом общеизвестными, не нуждаются в доказывании.

Преюдициально установленные обстоятельства представляют собой основу ранее вынесенного по делу и уже вступившего в законную силу решения суда, которое имеет юридическое значение для разрешения спора в позднее возникшем арбитражном процессе. Данные факты запрещено оспаривать и опровергать в данном процессе с целью замены ранее сделанных выводов на противоположные. Нормы АПК РФ (ст. 69) регламентируют три правила преюдиции:

1) Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда по ранее рассмотренному делу, не доказываются вновь при рассмотрении арбитражным судом другого дела, в котором участвуют те же лица.

2) Вступившее в законную силу решение суда общей юрисдикции по ранее рассмотренному гражданскому делу обязательно для арбитражного суда, рассматривающего дело, по вопросам об обстоятельствах, установленных решением суда общей юрисдикции и имеющих отношение к лицам, участвующим в деле.

3) Вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу обязателен для арбитражного суда по вопросам о том, имели ли место определенные действия и совершены ли они определенным лицом.

Освобождение от доказывания обстоятельств, признанных сторонами

Арбитражные суды первой и апелляционной инстанций на всех стадиях арбитражного процесса должны содействовать достижению сторонами соглашения в оценке обстоя-

тельств в целом или в их отдельных частях, проявлять в этих целях необходимую инициативу, использовать свои процессуальные полномочия и авторитет органа судебной власти.

Признанные сторонами в результате достигнутого между ними соглашения обстоятельства принимаются арбитражным судом в качестве фактов, не требующих дальнейшего доказывания (ст. 70 АПК).

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

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

Факт признания сторонами обстоятельств заносится арбитражным судом в протокол судебного заседания и удостоверяется подписями сторон. Признание, изложенное в письменной форме, приобщается к материалам дела.

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

В этом случае данные обстоятельства подлежат доказыванию на общих основаниях.

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

3. ОЦЕНКА ДОКАЗАТЕЛЬСТВ, ОБЕСПЕЧЕНИЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ, СУДЕБНЫЕ ПОРУЧЕНИЯ

На основании проведенного в судебном заседании исследования суд оценивает собранные по делу доказательства и делает вывод о доказанности или недоказанности фактов, подлежащих установлению по делу.

Под оценкой доказательств понимается определение судом достоверности и достаточности доказательств.

Достоверность доказательства означает, что сведения, которые оно дает, соответствуют действительности. Для того чтобы определить достоверность доказательств, суд прежде всего должен проверить доброкачественность источника, из которого получены сведения, а также сам процесс формирования доказательства. Суд должен, например, проверить, мог ли свидетель правильно воспринять факты, способен ли он их запомнить, правдиво ли он дает о них показания. В отношении письменных документов суд должен выяснить их подлинность и обстоятельства, при которых они составлялись. Достоверность доказательств проверяется также путем сопоставления их с другими доказательствами и прочими данными по делу.

Установив достоверность доказательств, суд определяет их достаточность: можно ли на основании собранных доказательств сделать вывод о наличии или отсутствии искомого факта. Тем самым проверяется и полнота собранных по делу доказательств. Если суд придет к выводу о том, что, что на основании имеющихся доказательств нельзя установить существование искомого факта, то возникает необходимость в исследовании дополнительных доказательств, которые суд предлагает представить сторонам.

Вывод о наличии или отсутствии искомого факта суд делает, определив достоверность и достаточность доказательств, то есть оценив их. Только правильная оценка доказательств дает возможность установить действительные взаимоотношения сторон, обстоятельства дела. Поэтому одним из важнейших вопросов процесса является вопрос о принципах оценки доказательств и о том, как она фактически осуществляется.

В соответствии со ст. 71 АПК РФ арбитражный суд оценивает все доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств, руководствуясь при этом действующим законодательством.

Никакие доказательства не имеют для арбитражного суда заранее установленной силы.

Важнейшее правило оценки доказательств — оценка их по совокупности. Это дает возможность сопоставить доказательства, проверить одно из них с помощью другого; если обнаруживаются расхождения, то они требуют дополнительно исследования доказательств, что приводит к более глубокому и полному изучению обстоятельств дела.

Обеспечением доказательств называются меры, направленные на сохранение сведений об обстоятельствах дела, в случаях, когда использование источника этих сведений может в будущем оказаться затруднительным или невозможным.

Лица, участвующие в деле, имеющие основания опасаться, что представление в арбитражный суд необходимых доказательств станет невозможным или затруднительным, могут обратиться с заявлением об обеспечении этих доказательств.

Заявление об обеспечении доказательств подается в арбитражный суд, в производстве которого находится дело.

В заявлении должны быть указаны доказательства, которые необходимо обеспечить, обстоятельства, для подтверждения которых необходимы эти доказательства, причины, побудившие обратиться с заявлением об их обеспечении.

Обеспечение доказательств производится арбитражным судом по правилам, установленным АПК РФ для обеспечения иска (ст. 72 АПК).

Арбитражный суд по заявлению организации или гражданина вправе принять меры по обеспечению доказательств до предъявления иска в порядке, предусмотренном АПК РФ.

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

О поручении произвести определенные процессуальные действия выносится определение.

В определении кратко излагается содержание рассматриваемого дела, указываются обстоятельства, подлежащие выяснению, доказательства, которые должен получить арбитражный суд, выполняющий поручение.

Копия определения направляется в суд, которому дано судебное поручение.

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.

Судебное поручение выполняется в судебном заседании арбитражного суда. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания. Неявка указанных лиц, извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, не является препятствием к проведению заседания, если это не противоречит существу поручения (ст. 74 АПК).

О выполнении судебного поручения выносится определение, которое со всеми материалами, собранными при выполнении судебного поручения, немедленно пересылается в арбитражный суд, направивший судебное поручение.

При невозможности выполнения судебного поручения по причинам, не зависящим от суда, на это указывается в определении.

Лица, участвующие в деле, свидетели, эксперты, давшие объяснения, показания или заключения арбитражному суду, выполнявшему судебное поручение, в случае своего участия в судебном заседании арбитражного суда, рассматривающего дело, дают объяснения, показания и заключения в общем порядке.

4. ОТДЕЛЬНЫЕ ВИДЫ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ

Письменные доказательства

Письменные доказательства, используемые арбитражным судом при рассмотрении и разрешении споров, разнообразны. В арбитражном процессуальном законодательстве не содержится исчерпывающего перечня письменных доказательств. В ст. 75 АПК РФ письменные доказательства определяются как акты, договоры, справки, деловая корреспонденция и другие документы и материалы, содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, и полученные в том числе посредством факсимильной, электронной или иной связи либо иным способом, позволяющим установить достоверность документа.

К письменным доказательствам относятся также протоколы судебных заседаний, протоколы совершения отдельных процессуальных действий и приложения к ним.

Документы, полученные посредством факсимильной, электронной или иной связи, а также документы, подписанные электронной цифровой подписью или иным аналогом собственноручной подписи, допускаются в качестве письменных доказательств в случаях и в порядке, которые установлены федеральным законом, иным нормативным правовым актом или договором.

Существенным признаком письменных доказательств является способ восприятия их *прочтением*. Прочтение предполагает знание языка, на котором составлен документ.

К представляемым в арбитражный суд письменным доказательствам, исполненным полностью или в части на иностранном языке, должны быть приложены их надлежащим образом заверенные переводы на русский язык.

Документ, полученный в иностранном государстве, признается в арбитражном суде письменным доказательством, если он легализован в установленном порядке.

Иностранные официальные документы признаются в арбитражном суде письменными доказательствами без их легализации в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

Письменные доказательства классифицируются по нескольким признакам: 1) содержанию; 2) форме; 3) характеру источника.

По содержанию письменные доказательства делятся на распорядительные и осведомительные.

Распорядительными называются такие письменные доказательства, в которых выражен акт воли, волеизъявление, направленное на возникновение, изменение или прекращение юридических отношений (например, документ с изложением текста договора, приказ администрации предприятия и т. д.).

Осведомительные письменные доказательства содержат только сведения об определенных фактах, сообщения о них. Такова всякого рода переписка делового или личного характера (если, конечно, в ней не содержатся волеизъявления).

По форме письменные доказательства делятся на доказательства простой и квалифицированной письменной формы.

Под доказательствами простой письменной формы понимаются такие доказательства, которые не требуют никако-

го удостоверения или регистрации. Доказательства квалифицированной письменной формы — документы, нотариально удостоверенные или прошедшие регистрацию в установленном законом порядке.

Письменные доказательства классифицируются также по характеру источника. По этому признаку письменные доказательства делятся на подлинные и копии. Подлинный документ (оригинал) представляет собой первый экземпляр, подписанный лицом, выдавшим документ. Копия — повторение документа в целом или в части (выписка). Копия может быть простой или удостоверенной (засвидетельствованной).

Письменные доказательства представляются в арбитражный суд в подлиннике или в форме надлежащим образом заверенной копии. Если к рассматриваемому делу имеет отношение только часть документа, представляется заверенная выписка из него.

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.

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

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

Вещественные доказательства

В арбитражном процессуальном законодательстве вещественные доказательства определяются как предметы, которые своим внешним видом, свойствами, местом их нахождения или иными признаками могут служить сред-

ством установления обстоятельств, имеющих значение для дела (ст. 76 АПК РФ).

Для исследования судом вещественных доказательств существенно сохранение их в неизменном виде.

Вещественные доказательства хранятся по месту их нахождения. Они должны быть подробно описаны, опечатаны, а в случае необходимости засняты на фото- или видеопленку.

Вещественные доказательства могут храниться в арбитражном суде, если суд признает это необходимым.

Расходы на хранение вещественных доказательств распределяются между сторонами в соответствии с правилами, установленными АПК РФ.

Арбитражный суд и хранитель принимают меры по сохранению вещественных доказательств в неизменном состоянии.

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 выносятся определение.

Осмотр и исследование письменных и вещественных доказательств проводятся 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.

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

Вещественные доказательства, подвергающиеся быстрой порче, немедленно осматриваются и исследуются арбитражным судом по месту их нахождения. После осмотра они подлежат реализации в установленном порядке.

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.

Вещественные 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 возвратить их после вступления указанного судебного акта в законную силу.

Предметы, которые согласно закону не могут находиться во владении отдельных лиц, передаются соответствующим организациям.

По вопросам распоряжения вещественными доказательствами арбитражный суд выносит определение.

Заключение эксперта

Для разъяснения возникающих при рассмотрении дела вопросов, требующих специальных знаний, арбитражный суд назначает экспертизу по ходатайству лица, участвующего в деле, или с согласия лиц, участвующих в деле. В случае, если назначение экспертизы предписано законом или предусмотрено договором либо необходимо для проверки заявления о фальсификации представленного доказательства либо если необходимо проведение дополнительной или повторной экспертизы, арбитражный суд может назначить экспертизу по своей инициативе (ст. 82 АПК).

Круг и содержание вопросов, по которым должна быть проведена экспертиза, определяются арбитражным судом. Лица, участвующие в деле, вправе представить в арбитражный суд вопросы, которые должны быть разъяснены при проведении экспертизы. Отклонение вопросов, представленных лицами, участвующими в деле, суд обязан мотивировать.

Лица, участвующие в деле, вправе ходатайствовать о привлечении в качестве экспертов указанных ими лиц или о проведении экспертизы в конкретном экспертном учреждении,

заявлять отвод эксперту; ходатайствовать о внесении в определение о назначении экспертизы дополнительных вопросов, поставленных перед экспертом; давать объяснения эксперту; знакомиться с заключением эксперта или сообщением о невозможности дать заключение; ходатайствовать о проведении дополнительной или повторной экспертизы.

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

В определении о назначении экспертизы указываются основания для назначения экспертизы; фамилия, имя и отчество эксперта или наименование экспертного учреждения, в котором должна быть проведена экспертиза; вопросы, поставленные перед экспертом; материалы и документы, предоставляемые в распоряжение эксперта; срок, в течение которого должна быть проведена экспертиза и должно быть представлено заключение в арбитражный суд.

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

Экспертиза проводится государственными судебными экспертами по поручению руководителя государственного судебно — экспертного учреждения и иными экспертами из числа лиц, обладающих специальными знаниями, в соответствии с законом (ст. 83).

Проведение экспертизы может быть поручено нескольким экспертам.

Лица, участвующие в деле, могут присутствовать при проведении экспертизы, за исключением случаев, если такое присутствие способно помешать нормальной работе экспертов, но не вправе вмешиваться в ход исследований.

При составлении экспертом заключения и на стадии сообщения экспертов и формулирования выводов, если судебная экспертиза проводится комиссией экспертов, присутствие участников арбитражного процесса не допускается.

Комиссионная экспертиза проводится не менее чем двумя экспертами одной специальности. Комиссионный характер экспертизы определяется арбитражным судом (ст. 84 АПК).

В случае, если по результатам проведенных исследований мнения экспертов по поставленным вопросам совпадают,

экспертами составляется единое заключение. В случае возникновения разногласий каждый из экспертов, участвовавших в проведении экспертизы, дает отдельное заключение по вопросам, вызвавшим разногласия экспертов.

Комплексная экспертиза проводится не менее чем двумя экспертами разных специальностей (ст. 85 АПК)

В заключении экспертов указывается, какие исследования и в каком объеме провел каждый эксперт, какие факты он установил и к каким выводам пришел. Каждый эксперт, участвовавший в проведении комплексной экспертизы, подписывает ту часть заключения, которая содержит описание проведенных им исследований, и несет за нее ответственность.

Общий вывод делают эксперты, компетентные в оценке полученных результатов и формулировании данного вывода.

На основании проведенных исследований и с учетом их результатов эксперт от своего имени или комиссия экспертов дает заключение в письменной форме и подписывает его.

В заключении эксперта или комиссии экспертов должны быть отражены (ст. 86 АПК):

- 1) время и место проведения судебной экспертизы;
- 2) основания для проведения судебной экспертизы;
- 3) сведения о государственном судебно — экспертном учреждении, об эксперте (фамилия, имя, отчество, образование, специальность, стаж работы, ученая степень и ученое звание, занимаемая должность), которым поручено проведение судебной экспертизы;
- 4) записи о предупреждении эксперта об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения;
- 5) вопросы, поставленные перед экспертом или комиссией экспертов;
- 6) объекты исследований и материалы дела, представленные эксперту для проведения судебной экспертизы;
- 7) содержание и результаты исследований с указанием примененных методов;
- 8) оценка результатов исследований, выводы по поставленным вопросам и их обоснование;
- 9) иные сведения в соответствии с законом.

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

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

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

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

Эксперт после оглашения его заключения вправе дать 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 недостаточной ясности или полноте заключения эксперта, а также при возникновении вопросов в отношении ранее исследованных обстоятельств дела может быть назначена дополнительная экспертиза, проведение которой поручается тому же или другому эксперту (ст. 87 АПК).

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 другой комиссии экспертов.

Свидетельские показания

По ходатайству лица, участвующего в деле, арбитражный суд вызывает свидетеля для участия в арбитражном процессе (ст. 88 АПК).

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 жительства.

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.

Согласно ст. 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется законом.

Объяснения сторон и других лиц, участвующих в деле

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 (ст. 81 АПК).

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

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

Дача объяснений — право стороны. В этой связи в законодательстве не предусмотрены санкции за отказ от дачи объяснений, за дачу ложных объяснений. Это обстоятельство должно учитываться судом при оценке доказательств. Объяснения сторон и других лиц, участвующих в деле, подлежат оценке наряду с другими доказательствами, собранными по делу.

Иные документы и материалы

Статья 89 АПК определяет, что в качестве доказательств допускаются иные документы и материалы, содержащие 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 киносъем-

ки, аудио- и видеозаписи и иные носители информации, полученные, истребованные или представленные в порядке, установленном АПК. Как отмечает В. Пучинский, ст. 89 АПК — абсолютная новелла российского арбитражного процессуального законодательства, а равно юридической доктрины¹⁰.

В связи с развитием электроники и проникновением ее в быт людей расширяется возможность фиксирования фактов с помощью аудио-, видеозаписей и других средств, причем порой с более высоким качеством по сравнению с тем, которое возможно при использовании старых, уже привычных носителей информации. Следует отметить, что для фиксации фактов, для обработки поступающей информации в настоящее время очень широко используются и ЭВМ.

Развитие науки и техники повлекло за собой и изменения в общественных отношениях. Такие изменения в общественных отношениях не могли не повлечь изменения в процессуальном праве — электронные документы указаны в АПК в качестве источника доказательств.

Все это вызвало появление ряда дискуссионных точек зрения о возможности использования этих «новых» источников доказывания (а также их классификации) при рассмотрении гражданских и арбитражных дел. Эти различные точки зрения привел и проанализировал в своей статье П. Зайцев¹¹. Выводы, сделанные П. Зайцевым, заслуживают внимания, хотя и не во всем совпадают с нашими предложениями по корректировке этой нормы АПК РФ (о чем будет сказано ниже). Однако прежде необходимо остановиться на рассмотрении различных точек зрения.

Так, по мнению одних авторов, современные источники информации не охватываются уже известными процессуальному законодательству средствами доказывания, их нельзя относить к вещественным или к письменным доказательствам (документам). Они полагают, что их необходимо считать самостоятельными средствами доказывания. Так, например, считает М.К. Треушников, обосновывая это тем, что «воспроизведение сохраняющейся на магнитных носителях информации требует отличных от письменных и вещественных доказательств методов»¹².

По мнению А.Т. Боннера, машинные документы, как и иные современные процессуальные средства хранения ин-

формации: видеозаписи, фотографии, кинофильмы и т.п. обладают существенной спецификой, которая должна быть отражена как в материальном, так и процессуальном законодательстве, Он считает, что машинные документы вряд ли можно автоматически относить к традиционным письменным, а иные современные средства фиксации информации — к вещественным доказательствам¹³.

Также считает и А.Г. Прохоров, который на основе анализа зарубежного и российского процессуального законодательства, регулирующего использование магнитных записей, исследования их сущности делает вывод о том, что магнитные записи являются самостоятельным средством доказывания в гражданском процессе¹⁴.

Существует и другая точка зрения по данной проблеме, в соответствии с которой современные источники информации охватываются уже известными процессуальному законодательству средствами доказывания, и их необходимо относить или к вещественным или к письменным доказательствам. Так, Д.М. Чечот относил к письменным доказательствам перфокарты, магнитные ленты, перфоленты. Правда он отмечал, что специфические особенности носителя информации предполагают специфические способы ее воспроизведения, то есть если документ на обычном носителе может быть воспринят обычным способом (непосредственно прочитан), то «технический носитель информации во многих случаях требует расшифровки»¹⁵.

По мнению Е.А. Виноградовой, «действующее гражданское и процессуальное законодательство давало и дает основания для формирования судебной практики, исходящей из принципиальной допустимости в качестве письменных доказательств в суде, арбитражном суде (ранее в Госарбитраже)¹⁶ заверенных электронной цифровой подписью документов».

Тихиня В.Г. рассматривал¹⁷ магнитные записи в качестве вещественных доказательств¹⁷.

Представляются интересными способы определения документов как источников доказательств в процессуальном законодательстве других стран. Так, в Великобритании в соответствии с Законом о доказательствах 1968 года под документом, в дополнение к документу, выполненному письменно, понимают: любую карту, план, график, рисунок, фотографию,

фильм, звуковую дорожку или иную запись (как включающую, так и не включающую зрительное (визуальное) изображение), которую возможно воспроизвести.

В США в Федеральных правилах о доказательствах 1975 года указано, что письменные доказательства «состоят из букв, слов, цифр или их эквивалентов, зафиксированных от руки, на пишущей машинке, типографским способом, путем фотографирования, с помощью магнитных импульсов, на патефонных пластинках и магнитофонных лентах или с использованием иных форм сохранения информации¹⁸».

Учитывая зарубежный опыт, нам представляется верной точка зрения П. Зайцева, что содержанием документа может быть не только текст, но и информация, зафиксированная иным образом, которую возможно воспроизвести¹⁹.

Также нам представляется верной точка зрения М. К. Треушников, согласно которой средство доказывания как процессуальная форма, содержит в себе помимо источника судебного доказательства способ доведения информации до суда²⁰. Почти все ученые-процессуалисты отмечают специфические особенности носителя электронного документа, которые предполагают и специфические способы ее воспроизведения, то есть если документ на обычном носителе может быть воспринят обычным способом (непосредственно прочитан), то технический носитель информации во многих случаях требует расшифровки.

Обобщив приведенные выше аргументы, думается, что п. 2 ст. 64 АПК РФ нуждается в следующей корректировке:

В качестве доказательств допускаются письменные и вещественные доказательства, объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, показания свидетелей, иные документы, содержащие информацию, зафиксированную с использованием любых форм сохранения информации, которую возможно воспроизвести. Фиксироваться такая информация может с помощью аудио- и видеозаписи, а также с использованием других современных технологий (магнитных импульсов и т. д.) Обязательным требованием к источнику доказательства является возможность воспроизведения зафиксированной на нем информации либо обычным способом, либо с использованием технических средств.

ПРИМЕЧАНИЯ

¹ См.: Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. М., 1993. С. 173.

² Там же. С. 174.

³ См., например: Учебник гражданского процесса / Под ред. проф. М.К. Треушникова. М., 1996. С. 160.

⁴ См.: Гражданский процесс. С. 175.

⁵ См.: Арбитражный процесс: Учебник для вузов / Под ред. проф. М.К. Треушникова. М., 1997. С. 93.

⁶ См.: Гражданский процесс. С. 185.

⁷ См.: Арбитражный процесс: Учебник для вузов / Под ред. проф. М.К. Треушникова. М., 1997. С. 95.

⁸ Подробнее о процедуре легализации документов см. главу 15.

⁹ См.: Гражданский процесс. С. 207.

¹⁰ См.: Комментарий к АПК РФ / Под ред. В. Яковлева, М. Юкова. М., 2003. С. 294. (Комментарий к гл. 7 — В. Пучинского).

¹¹ См.: Зайцев П. Допустимость в качестве судебных доказательств фактических данных, полученных с использованием электронных документов // Арбитражный и гражданский процесс. 2002. № 4.

¹² См.: Треушников М.К. Судебные доказательства. М., 1999. С. 97.

¹³ См.: Боннер Т.А. Правило допустимости доказательств в гражданском процессе: необходимость или анахронизм // Советское государство и право. 1990. № 10. С. 30.

¹⁴ См.: Прохоров А.Г. Принцип допустимости средств доказывания в советском гражданском процессуальном праве: Автореф. дис... канд. юрид. наук. Свердловск, 1979.

¹⁵ См.: Советский гражданский процесс / Под ред. Н.А. Чечиной, Д.М. Чечота. Л., 1984. С. 156.

¹⁶ См.: Виноградова Е. Правовое регулирование создания и использования электронной (безбумажной) документации, заверенной электронной цифровой подписью // Хозяйство и право. 1994. № 5. С. 64—66.

¹⁷ См.: Тихиня В.Г. Применение криминалистической тактики в гражданском процессе. Минск, 1976. С. 10—11.

¹⁸ См.: Пучинский В.К. Гражданский процесс США. М., 1979. С. 130.

¹⁹ См.: Зайцев П. Допустимость в качестве судебных доказательств фактических данных, полученных с использованием электронных документов // Арбитражный и гражданский процесс. 2002. № 4. С. 22.

²⁰ См.: Треушников М.К. Указ. соч. С. 97.

ГЛАВА 8

Судебные расходы

1. ПОНЯТИЕ СУДЕБНЫХ РАСХОДОВ, ГОСУДАРСТВЕННАЯ ПОШЛИНА, ЦЕНА ИСКА

Судебные расходы состоят из государственной пошлины и судебных издержек, связанных с рассмотрением дела арбитражным судом.

Под государственной пошлиной понимается установленный законом обязательный и действующий на всей территории Российской Федерации платеж, взимаемый за совершение юридически значимых действий либо выдачу документов уполномоченными на то органами или должностными лицами.

Вопросы, связанные с государственной пошлиной, регулируются законом «О государственной пошлине», а также АПК РФ.

По делам, рассматриваемым в арбитражных судах, государственная пошлина взимается в следующих размерах:

1) с исковых заявлений имущественного характера при цене иска:

- *до 10 млн. рублей* — 5 процентов от цены иска, но не менее минимального размера оплаты труда
- *свыше 10 млн. рублей до 50 млн. рублей* — 500 тыс. рублей + 4 процента от суммы свыше 10 млн. рублей
- *свыше 50 млн. рублей до 100 млн. рублей* — 2 млн. 100 тыс. рублей + 3 процента от суммы свыше 50 млн. рублей
- *свыше 100 млн. рублей до 500 млн. рублей* — 3 млн. 600 тыс. рублей + 2 процента от суммы свыше 100 млн. рублей
- *свыше 500 млн. рублей до 1 млрд. рублей* — 11 млн. 600 тыс. рублей + 1 процент от суммы свыше 500 млн. рублей
- *свыше 1 млрд. рублей* — 16 млн. 600 тыс. рублей + 0,5 процента от суммы свыше 1 млрд. рублей, но не свыше тысячекратного размера минимального размера оплаты труда

- 2) с исковых заявлений по спорам, возникающим при заключении, изменении или расторжении договоров, и по спорам о признании сделок недействительными
 - *двадцатикратный размер минимального размера оплаты труда;*
- 3) с исковых заявлений о признании недействительными (полностью или частично) ненормативных актов государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов
 - *20 процентов от минимального размера оплаты труда — для граждан;*
 - *десятикратный размер минимального размера оплаты труда — для организаций;*
- 4) с иных исковых заявлений неимущественного характера, в том числе с заявлений о признании права, о присуждении к исполнению обязанности в натуре
 - *десятикратный размер минимального размера оплаты труда;*
- 5) с заявлений о признании организаций и индивидуальных предпринимателей несостоятельными (банкротами)
 - *десятикратный размер минимального размера оплаты труда;*
- б) с заявлений об установлении фактов, имеющих юридическое значение
 - *пятикратный размер минимального размера оплаты труда;*
- 7) с заявлений о вступлении в дело третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора
 - *по размеру государственной пошлины, взимаемой при подаче искового заявления неимущественного характера, а по спорам имущественного характера;*
 - *по размеру государственной пошлины, исчисленной исходя из оспариваемой третьим лицом суммы;*
- 8) с заявлений о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда
 - *пятикратный размер минимального размера оплаты труда;*
- 9) с апелляционных и кассационных жалоб на решения и постановления арбитражного суда, а также на опреде-

ления о прекращении производства по делу, об оставлении иска без рассмотрения, о наложении судебных штрафов, о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решений третейского суда и об отказе в выдаче исполнительного листа

- *50 процентов от размера государственной пошлины, взимаемой при подаче искового заявления неимущественного характера (подпункты 2 — 8 настоящего пункта), а по спорам имущественного характера — от размера государственной пошлины, исчисленной исходя из оспариваемой заявителем суммы.*

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

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

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

От уплаты государственной пошлины по делам, рассматриваемым в арбитражных судах, освобождаются:

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

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

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

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

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

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

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

Арбитражный суд, исходя из имущественного положения сторон, может отсрочить или рассрочить уплату государственной пошлины или уменьшить ее размер.

Цена иска определяется:

1) по искам о взыскании денежных средств, исходя из взыскиваемой суммы;

2) по искам о признании не подлежащим исполнению исполнительного или иного документа, по которому взыскание производится в бесспорном (безакцептном) порядке, исходя из оспариваемой денежной суммы;

3) по искам об истребовании имущества, исходя из стоимости истребуемого имущества;

4) по искам об истребовании земельного участка, исходя из стоимости земельного участка.

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

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

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

Цена иска указывается заявителем.

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

2. СУДЕБНЫЕ ИЗДЕРЖКИ

К судебным издержкам, связанным с рассмотрением дела в арбитражном суде, относятся денежные суммы, подлежащие выплате экспертам, свидетелям, переводчикам, расходы, связанные с проведением осмотра доказательств на месте, расходы на оплату услуг адвокатов и иных лиц, оказывающих юридическую помощь (представителей), и другие расходы, понесенные лицами, участвующими в деле, в связи с рассмотрением дела в арбитражном суде (ст. 106 АПК).

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

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

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

Переводчик получает вознаграждение за работу, выполненную им по поручению арбитражного суда.

Размер вознаграждения переводчику определяется судом по соглашению с переводчиком.

За работающими гражданами, вызываемыми в арбитражный суд в качестве свидетелей, сохраняется средний заработок по месту их работы за время отсутствия в связи с явкой их в суд. Свидетели, не состоящие в трудовых отношениях, за отвлечение их от обычных занятий получают компенсацию с учетом фактически затраченного времени, исходя из установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда (ст. 107 АПК).

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

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

Денежные суммы, причитающиеся экспертам, свидетелям и переводчикам, выплачиваются по выполнению ими своих обязанностей.

Денежные суммы, причитающиеся экспертам и свидетелям, выплачиваются с депозитного счета арбитражного суда.

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

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

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.

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.

При соглашении лиц, участвующих в деле, о распределении судебных расходов арбитражный суд относит на них судебные расходы в соответствии с этим соглашением.

В случае, если спор возник вследствие нарушения лицом, участвующим в деле, претензионного или иного досудебного порядка урегулирования спора, предусмотренного федеральным законом или договором, в том числе нарушения срока представления ответа на претензию, оставления претензии без ответа, арбитражный суд относит на это лицо судебные расходы независимо от результатов рассмотрения дела.

Арбитражный суд вправе отнести все судебные расходы по делу на лицо, злоупотребляющее своими процессуальными правами или не выполняющее своих процессуальных обязанностей, если это привело к срыву судебного заседания, затягиванию судебного процесса, воспрепятствованию рассмотрению дела и принятию законного и обоснованного судебного акта.

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.

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

ГЛАВА 9

Процессуальные сроки

Соблюдение процессуальных сроков при выполнении процессуальных действий является обязанностью арбитражного суда, участников арбитражного процесса, других лиц, привлекаемых в арбитражный процесс для выполнения определенных обязанностей либо желающих вступить в арбитражный процесс, если такое право предоставлено им законом.

Контроль за соблюдением процессуальных сроков осуществляется арбитражным судом. Несоблюдение процессуальных сроков влечет неблагоприятные последствия, установленные законом: возвращение документов, отказ в совершении определенного процессуального действия, наложение судебного штрафа и др.

Сроки совершения процессуальных действий определяются точной календарной датой, указанием на событие, которое обязательно должно наступить, или периодом, в течение которого действие может быть совершено (ст. 113 АПК).

Процессуальные сроки исчисляются годами, месяцами и днями. В сроки, исчисляемые днями, не включаются нерабочие дни. Течение процессуального срока, исчисляемого годами, месяцами или днями, начинается на следующий день после календарной даты или дня наступления события, которыми определено начало процессуального срока.

Процессуальный срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующий месяц и число последнего года установленного срока.

Процессуальный срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца установленного срока. Если окончание процессуального срока, исчисляемого месяцами, приходится на месяц, которого соответствующего числа не имеет, срок истекает в последний день этого месяца.

Например, установленный месячный срок на подачу апелляционной жалобы на решение, принятое 2 сентября 2003 года, начинает течь с 3 сентября 2003 года и заканчивается 3 октября 2003 года. А решение арбитражного суда, принятое 31 января, может быть обжаловано в апелляционном порядке не позднее 28 февраля (или 29 — в високосном году).

Процессуальный срок, исчисляемый днями, истекает в последний день установленного срока.

В случаях, если 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 двадцати четырех 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 двадцати четырех 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 (ст. 114 АПК).

Лица, участвующие в деле, утрачивают право на совершение процессуальных действий с истечением процессуальных сроков, установленных АПК РФ или иным федеральным законом либо арбитражным судом.

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

Течение всех неистекших процессуальных сроков приостанавливается одновременно с приостановлением производства по делу.

Со дня возобновления производства по делу течение процессуальных сроков продолжается.

Процессуальный срок подлежит восстановлению по ходатайству лица, участвующего в деле, если иное не предусмотрено АПК РФ.

Арбитражный суд восстанавливает пропущенный процессуальный срок, если признает причины пропуска уважительными и если не истекли предусмотренные АПК РФ предельные допустимые сроки для восстановления.

Действующий АПК ограничивает во времени возможность восстановить пропущенный процессуальный срок на подачу апелляционной и кассационной жалобы — эти действия должны быть совершены в шестимесячный срок с момента принятия решения и с момента вступления в законную силу обжалуемого судебного акта соответственно. Таким образом, суд должен не только признать причины пропуска срока уважительными, но и установить, что не истекли предельно допустимые сроки для их восстановления.

Ходатайство о восстановлении пропущенного процессуального срока подается в арбитражный суд, в котором должно быть совершено процессуальное действие. Одновременно с подачей ходатайства совершаются необходимые процессуальные действия (подается заявление, жалоба, представляются документы и другое), в отношении которых пропущен срок.

Ходатайство о восстановлении пропущенного процессуального срока рассматривается в пятидневный срок со дня его поступления в арбитражный суд в судебном заседании без извещения лиц, участвующих в деле, если иное не предусмотрено АПК РФ.

Восстановление пропущенного процессуального срока арбитражным судом указывается в соответствующем судебном акте.

Об отказе в восстановлении пропущенного процессуального срока арбитражный суд выносит определение.

Копия определения направляется лицу, обратившемуся с ходатайством, не позднее следующего дня после дня вынесения определения.

Определение арбитражного суда об отказе в восстановлении пропущенного процессуального срока может быть обжаловано.

Назначенные арбитражным судом процессуальные сроки могут быть им продлены по заявлению лица, участвующего в деле.

Определение арбитражного суда об отказе в продлении назначенного им процессуального срока может быть обжаловано.

ПРИМЕЧАНИЯ

¹ См.: Комментарий к АПК РФ / Под ред. проф. В. Яркова. М., 2003. С. 287.

ГЛАВА 10

Исковое производство в арбитражном суде первой инстанции

1. Понятие и сущность искового производства. Отличие его от производства по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений и от производства по отдельным категориям дел

Исковое производство — урегулированная нормами процессуального права деятельность суда по рассмотрению и разрешению споров о субъективном праве или охраняемом законом интересе, возникающих из гражданских и других правоотношений¹.

Споры, возникающие из правоотношений, урегулированных различными отраслями права, многообразны. Общим для этих дел является процессуальное равноправие субъектов спора — сторон в арбитражном процессе.

Исковое производство направлено на решение споров по поводу нарушения или оспаривания субъективных гражданских прав. Как уже упоминалось, процессуальным средством защиты прав и охраняемых законом интересов граждан и организаций является иск. Дела искового производства возбуждаются путем подачи в суд искового заявления.

Сущность искового производства состоит в том, что суд проверяет наличие или отсутствие субъективного права, ввиду неопределенности, оспаривания или нарушения которого возник спор, и разрешает его.

Юридическая природа дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений иная. Она заключается в том, что при их рассмотрении суд разрешает спор о праве, возникший между гражданином или организацией с одной стороны и государственным органом — с другой. Обжалуя в суд правовой акт, вынесенный органом либо его должностным лицом, наделенным властными полномочиями, гражданин или организация заявляют о несогласии с действиями государственного органа (должностного лица) и требуют при-

знать их незаконными. В свою очередь государственному органу предоставляется возможность доказать суду законность своих действий и неправомерность требований заявителя.

Наличие спора о праве является общей чертой, характеризующей как дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, так и дела искового производства. Однако между ними есть и некоторые различия, заключающиеся прежде всего в характере спора. В исковых делах спор возникает из гражданских и однотипных с ними правоотношений, субъекты которых юридически равны между собой. Напротив, для участников административных, налоговых, бюджетных, таможенных, валютных и иных публичных правоотношений характерны отношения власти и подчинения. Однако это неравенство существует исключительно в материально-правовых отношениях. В случае же возникновения спора о праве и заявитель, и орган (лицо), чьи действия оспариваются в процессе, становятся полностью равноправными.

Выделение в АПК административного судопроизводства обусловлено тем, что отношения между органами власти и юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями имеют определенную специфику, что требует особой процедуры их разрешения. Эта процедура должна обеспечить «выравнивание» в положении сторон через процессуальные гарантии, которые включают в себя некоторые изъятия и исключения из общих правил искового производства².

При рассмотрении дела в порядке административного судопроизводства арбитражный суд выполняет две функции:

- 1) защиты прав и законных интересов лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность в споре с органом, наделенным властными полномочиями по отношению к этим лицам;
- 2) судебного контроля за действиями государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов и должностных лиц, в процессе реализации правомочий которых затрагивается сфера предпринимательской и иной экономической деятельности.

К категории дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, ст. 29 АПК относит:

- 1) дела об оспаривании нормативных правовых актов;

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

3) дела об административных правонарушениях;

4) дела о взыскании обязательных платежей и санкций.

Общим признаком, объединяющим все эти дела, является наличие «публичного» спора о праве, особенность которого — юридическое неравенство спорящих сторон, находящихся между собой в отношениях власти и подчинения³.

Особое производство — специальный процессуальный порядок рассмотрения дел, применяемый в отношении определенного круга дел, общей чертой которых является отсутствие в них материально-правового спора между заинтересованными лицами.

Для особого производства характерно:

1) у заявителя нет каких-либо претензий к другим лицам, поэтому в процессе нет сторон (ни истца, ни ответчика);

2) дела особого производства возбуждаются заявлением, содержание которого определяется специальными нормами;

3) суд обязан выяснить круг лиц, заинтересованных в исходе дела, и принять меры для привлечения их к участию в процессе;

4) дела особого производства рассматриваются арбитражным судом по общим правилам искового производства, с особенностями, установленными АПК. Не применяются, в частности, такие институты, которые исключаются самим характером особого производства (мировое соглашение, встречный иск и т. д.);

5) если при рассмотрении дела в порядке особого производства выяснится, что возник спор о праве, суд выносит определение об оставлении заявления без рассмотрения, в котором разъясняет заявителю и другим заинтересованным лицам их право разрешить спор в порядке искового производства.

Арбитражные суды рассматривают в порядке особого производства дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение для возникновения, изменения и прекращения прав организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (ст. 30 АПК).

К делам об установлении фактов, имеющих юридическое значение, ст. 218 АПК относит дела об установлении:

1) факта владения и пользования юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем недвижимым имуществом как своим собственным;

2) факта государственной регистрации юридического лица или индивидуального предпринимателя в определенное время и в определенном месте;

3) факта принадлежности правоустанавливающего документа, действующего в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю, если наименование юридического лица, имя, отчество или фамилия индивидуального предпринимателя, указанные в документе, не совпадают с наименованием юридического лица по его учредительному документу, именем, отчеством или фамилией индивидуального предпринимателя по его паспорту или свидетельству о рождении;

4) других фактов, порождающих юридические последствия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Кроме вышеназванных категорий дел, раздел IV АПК выделяет и некоторые другие, в частности, дела о несостоятельности (банкротстве) — гл. 28 АПК.

Для этой категории дел характерно:

1) общие правила судопроизводства для данной категории дел действуют постольку, поскольку специальными законами не установлены иные правила (имеются в виду прежде всего закон «О несостоятельности (банкротстве)» и закон «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций»);

2) в делах о банкротстве участвует более широкий круг лиц по сравнению с делами искового производства: должник, конкурсные кредиторы, уполномоченные органы, которые предъявляют требования по обязательным платежам, а также органы исполнительной власти, местного самоуправления, лицо, предоставившее обеспечение для проведения финансового оздоровления;

3) только в данной категории дел участвует особый субъект — арбитражный управляющий.

Дела, рассматриваемые в порядке упрощенного производства — еще одна категория дел, выделяемых в гл. 29 АПК РФ. Для нее характерно:

1) дела рассматриваются судом по общим правилам искового производства в рамках судебного заседания, но без участия сторон, в процессе рассмотрения дела исследуются лишь письменные материалы, срок рассмотрения дела меньший, чем по общим правилам искового производства;

2) дело может быть рассмотрено в рамках данной процедуры только с согласия ответчика;

3) дело может быть рассмотрено, если требования истца носят бесспорный характер, признаются ответчиком или иск заявлен на незначительную сумму.

В порядке упрощенного производства могут быть рассмотрены дела:

1) об имущественных требованиях, основанных на документах, подтверждающих задолженность по оплате за потребленные электрическую энергию, газ, воду, за отопление, услуги связи, по арендной плате и другим расходам, связанным с эксплуатацией помещений, используемых в целях осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности;

2) по искам, основанным на представленных истцом документах, устанавливающих имущественные обязательства ответчика, которые ответчиком признаются, но не выполняются;

3) по искам юридических лиц на сумму до двухсот установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда, по искам индивидуальных предпринимателей на сумму до двадцати установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда;

4) по другим требованиям при наличии условий, предусмотренных АПК.

Раздел IV АПК выделяет еще две категории дел:

1) дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов;

2) дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений.

У этих двух категорий дел есть общее: принудительное исполнение судебных актов, принятых арбитражными судами РФ, производится на основании выдаваемого арбитражным

судом исполнительного листа. Для того, чтобы было принудительно исполнено решение третейского суда РФ и решение иностранного суда, данные решения должны быть признаны арбитражным судом РФ и АПК детально регламентирует эту процедуру.

2. Порядок предъявления иска в арбитражный суд, ФОРМА И СОДЕРЖАНИЕ ИСКОВОГО ЗАЯВЛЕНИЯ, ДОКУМЕНТЫ, ПРИЛАГАЕМЫЕ К ИСКОВОМУ ЗАЯВЛЕНИЮ. ОТЗЫВ НА ИСКОВОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ

Порядок рассмотрения дел искового производства регулируется разделом II АПК РФ 2002 года.

Согласно ст. 125 АПК РФ исковое заявление подается в арбитражный суд в письменной форме. Исковое заявление подписывается истцом или его представителем.

В исковом заявлении должны быть указаны:

- 1) наименование арбитражного суда, в который подается исковое заявление;
- 2) наименование истца, его место нахождения; если истцом является гражданин, его место жительства, дата и место его рождения, место его работы или дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;
- 3) наименование ответчика, его место нахождения или место жительства;
- 4) требования истца к ответчику со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты, а при предъявлении иска к нескольким ответчикам — требования к каждому из них;
- 5) обстоятельства, на которых основаны исковые требования, и подтверждающие эти обстоятельства доказательства;
- 6) цена иска, если иск подлежит оценке;
- 7) расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы;
- 8) сведения о соблюдении истцом претензионного или иного досудебного порядка, если он предусмотрен федеральным законом или договором;
- 9) сведения о мерах, принятых арбитражным судом по обеспечению имущественных интересов до предъявления иска;
- 10) перечень прилагаемых документов.

В заявлении могут быть указаны и иные сведения, в том числе номера телефонов, факсов, адреса электронной почты, если они необходимы для правильного и своевременного рассмотрения дела, могут содержаться ходатайства, в том числе ходатайства об истребовании доказательств от ответчика или других лиц. Эти сведения могут быть полезны для своевременного рассмотрения дела. При этом отсутствие указанных сведений не является основанием для оставления искового заявления без движения или возвращения заявления.

Истец обязан направить другим лицам, участвующим в деле, копии искового заявления и прилагаемых к нему документов, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением о вручении.

К исковому заявлению прилагаются:

1) уведомление о вручении или иные документы, подтверждающие направление другим лицам, участвующим в деле, копий искового заявления и приложенных к нему документов, которые у других лиц, участвующих в деле, отсутствуют;

2) документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в установленных порядке и в размере или право на получение льготы по уплате государственной пошлины, либо ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки, об уменьшении размера государственной пошлины;

3) документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования;

4) копии свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя;

5) доверенность или иные документы, подтверждающие полномочия на подписание искового заявления;

6) копии определения арбитражного суда об обеспечении имущественных интересов до предъявления иска;

7) документы, подтверждающие соблюдение истцом предостерегающего или иного досудебного порядка, если он предусмотрен федеральным законом или договором;

8) проект договора, если заявлено требование о понуждении заключить договор (ст. 126 АПК РФ)

Ранее на этой стадии процесса судья мог единолично: принять исковое заявление к производству, отказать в принятии или возвратить исковое заявление. Теперь судья наделен

правом оставить исковое заявление без движения, возвратить или принять заявление к рассмотрению. По этому поводу в науке уже появляются суждения о необходимости вернуть судье право отказать в принятии искового заявления⁴.

Как известно, процессуальная наука определяет право на предъявление иска как право *возбудить и поддерживать* судебное рассмотрение конкретного материально-правового спора в суде с целью его разрешения⁵.

Длительное время право на обращение в суд связывалось с наличием целого ряда предпосылок. Предложенная впервые в советской литературе М.А. Гурвичем система предпосылок дифференцировалась на общие и специальные в зависимости от характера их действия, а также по иным критериям⁶. Впоследствии она дополнялась и уточнялась в целом ряде других работ⁷. Предметом полемики были только классификация предпосылок и их состав.

К общим предпосылкам права на предъявление иска ранее относили: 1) процессуальную правоспособность; 2) подведомственность дела суду; 3) отсутствие судебного решения, ранее вынесенного по тому же делу; 4) отсутствие между сторонами договора о передаче данного спора на разрешение третейского суда. Наличие или отсутствие необходимых предпосылок проверялось судьей единолично при принятии искового заявления. Если отсутствие хотя бы одной из них обнаруживалось при подаче искового заявления, то судья отказывал в его принятии, если после возбуждения дела или его рассмотрения — производство по делу прекращалось на любой стадии процесса.

В работах последних лет отмечалось, что реализацию права на предъявление иска в арбитражном процессе следует связывать лишь с двумя обстоятельствами: арбитражной процессуальной правосубъектностью и подведомственностью⁸.

Нам представляется, что вопрос о подведомственности дела не может и не должен решаться судьей на стадии возбуждения производства, так как один из критериев подведомственности — субъектный состав участников — окончательно определяется в процессе подготовки и рассмотрения дела (в деле могут появиться третьи лица, соучастники, может произойти замена ненадлежащего ответчика, правопреемство). Если при рассмотрении дела выяснится, что оно не подлежит рассмот-

рению в арбитражном суде, то производство по делу прекращается (ст. 150 АПК).

Что касается других предпосылок, то наличие вступившего в законную силу судебного акта по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям также влечет прекращение производства по делу, а наличие соглашения о рассмотрении данного спора третейским судом (и сторона возражает против рассмотрения дела в арбитражном суде) влечет оставление иска без рассмотрения (ст. 148 АПК). Законодатель, исключив возможность для суда отказать в принятии искового заявления, видимо, правомерно полагал, что истец, возбуждая производство по делу, несет материальные расходы (госпошлина) и риск принятия невыгодного для него решения в случае необоснованности или/и незаконности требований. Кроме того, интересы других лиц в данном случае защищены нормой о компенсации им расходов за счет проигравшей стороны. Поэтому нам представляется неоправданным возврат к возможности отказа в принятии искового заявления в арбитражном процессе.

Хотелось бы привести высказанную по этому вопросу точку зрения В.В. Яркова, которая рассматривается авторами как дополнительный аргумент, обосновывающий их подход к этой проблеме.

«Характеристика права на предъявление иска и на обращение в суд с позиций сложной системы предпосылок была исторически оправдана в период ее обоснования М. А Гурвичем. Такая концепция носила по-своему прогрессивный характер, так как ограничивала четкими критериями — определенным, пусть и большим количеством предпосылок, свободное усмотрение судей при принятии заявления и возбуждении дела. В работах последних лет право на предъявление иска также характеризуют через систему предпосылок, в том числе и в арбитражном процессе⁹.

Иной подход был обоснован К.И. Комиссаровым, который писал, что система предпосылок создает впечатление о сложности обращения в суд, однако указанные предпосылки являются отдельными исключениями, закрывающими возможность обращения к суду¹⁰. Он справедливо пишет о возможности каждого лица обратиться в суд, поскольку право на иск объективно существует¹¹. Такой подход является более верным

и отвечающим содержанию современного арбитражного процессуального законодательства¹².

В АПК 2002 года отражена концепция широкого понимания права на обращение в суд как субъективного права любого лица, не связанного с чрезмерно сложным фактическим составом. Столь широко понимается и заинтересованность, которая предполагается в самом факте обращения к арбитражному суду.

В этой связи изменились и процессуально-правовые последствия установления факта неподведомственности и других юридических фактов, обуславливающих невозможность рассмотрения дела арбитражным судом. В действующем АПК не предусмотрена возможность отказа в принятии искового заявления, но возможны оставление заявления без движения, возвращение искового заявления, прекращение производства по делу либо оставление заявления без рассмотрения. Такой порядок направлен на исключение случаев необоснованных отказов в принятии заявления и разрешение вопроса о наличии у истца права на судебную защиту не на стадии принятия заявления, а только в ходе судебного разбирательства.

Практика покажет, насколько это новшество в регулировании, безусловно, интересное с точки зрения доктрины и соответствующее современному пониманию судебной защиты, окажется эффективным и выполнит функции барьера для необоснованных обращений к суду, а также ограничения необоснованных отказов в судебной защите»¹³.

Вопрос о принятии искового заявления к производству арбитражного суда решается судьей единолично в пятидневный срок со дня поступления искового заявления в арбитражный суд.

Арбитражный суд обязан принять к производству исковое заявление, поданное с соблюдением требований, предъявляемых АПК РФ к его форме и содержанию.

О принятии искового заявления арбитражный суд выносит определение, которым возбуждается производство по делу.

В определении указываются действия, которые надлежит совершить лицам, участвующим в деле, и сроки их совершения.

Копии определения о принятии искового заявления к производству арбитражного суда направляются лицам, участвующим в деле, не позднее следующего дня после дня его вынесения.

Ответчик направляет или представляет в арбитражный суд отзыв на исковое заявление с приложением документов, которые подтверждают возражения относительно иска, а также документов, которые подтверждают направление копий отзыва и прилагаемых к нему документов истцу и другим лицам, участвующим в деле.

Отзыв направляется в арбитражный суд и лицам, участвующим в деле, заказным письмом с уведомлением о вручении в срок, обеспечивающий возможность ознакомления с ним до начала судебного заседания.

В случаях и в порядке, которые установлены АПК РФ, иные лица, участвующие в деле, вправе направить в арбитражный суд и другим лицам, участвующим в деле, отзыв в письменной форме на исковое заявление.

В отзыве указываются (ст. 131 АПК):

1) наименование истца, его место нахождения или место жительства;

2) наименование ответчика, его место нахождения; если ответчиком является гражданин, его место жительства, дата и место рождения, место работы или дата и место государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;

3) возражения по существу заявленных требований со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты, а также на доказательства, обосновывающие возражения;

4) перечень прилагаемых к отзыву документов.

В отзыве могут быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты и иные сведения, необходимые для правильного и своевременного рассмотрения дела.

Отзыв подписывается ответчиком или его представителем. К отзыву, подписанному представителем, прилагается доверенность или иной документ, подтверждающие его полномочия на подписание отзыва. В отличие от АПК 1995 г. представление отзыва на исковое заявление является обязанностью ответчика (ч. 1 ст. 131 АПК РФ) и правом иных лиц, участвующих в деле (ч. 3 ст. 131 АПК РФ). Однако Кодекс не устанавливает каких-либо последствий в случае нарушения этого требования.

3. ОСТАВЛЕНИЕ ИСКОВОГО ЗАЯВЛЕНИЯ БЕЗ ДВИЖЕНИЯ. ВОЗВРАЩЕНИЕ ИСКОВОГО ЗАЯВЛЕНИЯ

АПК РФ 2002 года вводит новый институт — оставление искового заявления без движения (ст. 128).

Данный институт можно рассматривать как дополнительную гарантию защиты прав истца в арбитражном суде и реализации принципов состязательности и диспозитивности в арбитражном судопроизводстве, поскольку возврат искового заявления при незначительных ошибках, допущенных при его подготовке, может привести к негативным последствиям для истца (например, пропуску срока исковой давности).

Арбитражный суд, установив при рассмотрении вопроса о принятии искового заявления к производству, что оно подано с нарушением требований ст. 125 АПК РФ о содержании и форме искового заявления или к исковому заявлению не приложены документы, перечисленные в ст. 126 АПК, выносит определение об оставлении заявления без движения (ст. 128 АПК РФ). Некоторые авторы, например Шерстюк В.М., считают, что этот перечень можно дополнить такими основаниями как подача искового заявления изложенного не на русском языке и если истек срок доверенности, подтверждающей полномочия на подписание искового заявления¹⁴.

В определении арбитражный суд указывает основания для оставления искового заявления без движения и срок, в течение которого истец должен устранить обстоятельства, послужившие основанием для оставления искового заявления без движения.

Копия определения об оставлении искового заявления без движения направляется истцу не позднее следующего дня после дня его вынесения.

В случае если обстоятельства, послужившие основанием для оставления искового заявления без движения, будут устранены в срок, установленный в определении арбитражного суда, заявление считается поданным в день его первоначального поступления в суд и принимается к производству арбитражного суда.

В случае если указанные обстоятельства не будут устранены в срок, установленный в определении, арбитражный суд возвращает исковое заявление и прилагаемые к нему документы.

Арбитражный суд возвращает исковое заявление истцу, если при рассмотрении вопроса о принятии заявления установит, что (ст. 129 АПК):

- 1) дело неподсудно данному арбитражному суду;
- 2) в одном исковом заявлении соединено несколько требований к одному или нескольким ответчикам, если эти требования не связаны между собой;
- 3) до вынесения определения о принятии искового заявления к производству арбитражного суда от истца поступило ходатайство о возвращении заявления;
- 4) не устранены обстоятельства, послужившие основаниями для оставления искового заявления без движения, в срок, установленный в определении суда.

Арбитражный суд также возвращает исковое заявление, если отклонено ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины, об уменьшении ее размера (ст. 129 АПК РФ).

О возвращении искового заявления арбитражный суд выносит определение.

В определении указываются основания для возвращения заявления, решается вопрос о возврате государственной пошлины из федерального бюджета.

Копия определения о возвращении искового заявления направляется истцу не позднее следующего дня после дня вынесения определения или после истечения срока, установленного судом для устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без движения, вместе с заявлением и прилагаемыми к нему документами.

Определение арбитражного суда о возвращении искового заявления может быть обжаловано.

В случае отмены определения исковое заявление считается поданным в день первоначального обращения в арбитражный суд.

Возвращение искового заявления не препятствует повторному обращению с таким же требованием в арбитражный суд в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для его возвращения.

4. СТАДИЯ ПОДГОТОВКИ ДЕЛА К СУДЕБНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ

Основной целью стадии подготовки дела к судебному разбирательству является обеспечение полного разрешения спора в первом судебном заседании.

Подготовка дела к судебному разбирательству проводится единолично судьей по каждому конкретному делу, находящемуся в производстве суда первой инстанции. Таким образом, подготовка по новому АПК является обязательной стадией арбитражного процесса.

В статье 133 АПК РФ сформулированы задачи арбитражного суда в стадии подготовки дела. К ним относятся: определение характера спорного правоотношения и подлежащего применению законодательства, обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения дела; разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников арбитражного процесса; оказание содействия лицам, участвующим в деле, в представлении необходимых доказательств; примирение сторон.

Арбитражный суд первой инстанции после принятия заявления к производству выносит определение о подготовке дела к судебному разбирательству и указывает действия, которые надлежит совершить лицам, участвующим в деле, и сроки их совершения.

Подготовка дела к судебному разбирательству должна быть завершена в срок, не превышающий двух месяцев со дня поступления заявления в арбитражный суд, проведением предварительного судебного заседания, если АПК РФ не установлено иное.

При подготовке дела к судебному разбирательству судья (ст. 135 АПК):

1) вызывает стороны и (или) их представителей и проводит с ними собеседование в целях выяснения обстоятельств, касающихся существа заявленных требований и возражений; предлагает раскрыть доказательства, их подтверждающие, и представить при необходимости дополнительные доказательства в определенный срок; разъясняет сторонам их права и обязанности, последствия совершения или несовершения процессуальных действий в установленный срок; определяет

по согласованию со сторонами сроки представления необходимых доказательств и проведения предварительного судебного заседания;

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

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

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

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

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

Подготовка дела к разбирательству включает в себя и проведение предварительного судебного заседания.

В предварительном судебном заседании дело рассматривается единолично судьей с извещением сторон и других заинтересованных лиц о времени и месте его проведения.

При неявке в предварительное судебное заседание надлежащим образом извещенных истца и (или) ответчика, других заинтересованных лиц, которые могут быть привлечены к участию в деле, заседание проводится в их отсутствие.

Арбитражный суд в предварительном судебном заседании (ст. 136 АПК):

1) разрешает ходатайства сторон;

2) определяет достаточность представленных доказательств, доводит до сведения сторон, какие доказательства имеются в деле;

3) выносит на рассмотрение вопросы, разрешаемые при подготовке дела к судебному разбирательству, и совершает предусмотренные АПК РФ иные процессуальные действия.

В предварительном судебном заседании стороны вправе представлять доказательства, заявлять ходатайства, излагать свои доводы по всем возникающим в заседании вопросам.

Суд по ходатайству лиц, участвующих в деле, вправе объявить перерыв в предварительном судебном заседании на срок не более пяти дней для представления ими дополнительных доказательств.

После завершения рассмотрения всех вынесенных в предварительное судебное заседание вопросов арбитражный суд с учетом мнения сторон и привлекаемых к участию в деле третьих лиц решает вопрос о готовности дела к судебному разбирательству.

Судья, признав дело подготовленным, выносит определение о назначении дела к судебному разбирательству.

В определении о назначении дела к судебному разбирательству указывается на окончание подготовки дела к судебному разбирательству и разрешение вопросов о привлечении к делу третьих лиц, принятие встречного иска, соединение или разъединение нескольких требований, привлечение арбитражных заседателей, а также на разрешение других вопросов, если по ним не были вынесены соответствующие определения, время и место проведения судебного заседания в арбитражном суде первой инстанции.

Копии определения о назначении дела к судебному разбирательству направляются лицам, участвующим в деле.

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

5. СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО

Формой судебного разбирательства является заседание арбитражного суда.

Дело должно быть рассмотрено арбитражным судом первой инстанции и решение принято в срок, не превышающий месяца со дня вынесения определения суда о назначении дела к судебному разбирательству, если АПК РФ не установлено иное. Разбирательство дела осуществляется с обязательным извещением лиц, участвующих в деле, о времени и месте заседания (ст. 153 АПК).

Судебное заседание проводится в условиях, обеспечивающих нормальную работу суда и безопасность участников арбитражного процесса. Действия лиц, присутствующих в зале судебного заседания и осуществляющих разрешенную судом кино- и фотосъемку, видеозапись, трансляцию судебного заседания по радио и телевидению, не должны мешать порядку в судебном заседании. Эти действия могут быть ограничены судом во времени.

Лица, присутствующие в зале судебного заседания, обязаны соблюдать установленный порядок. Лицо, нарушающее порядок в судебном заседании или не подчиняющееся законным распоряжениям председательствующего, после предупреждения может быть удалено из зала судебного заседания.

Судебное заседание, в котором происходит судебное разбирательство, состоит из следующих частей: 1) подготовительная; 2) исследование обстоятельств дела; 3) судебные прения; 4) постановление и оглашение решения.

В *подготовительной части* судебного разбирательства выясняются и разрешаются вопросы, обеспечивающие возможность полного и правильного рассмотрения дела по существу в данном судебном заседании. К числу таких вопросов относится возможность: разбирательства дела в данном составе суда; разбирательства дела в случае неявки лиц, участвующих в деле, а также свидетелей, экспертов и др.

Состав суда, рассматривающего дело, может измениться в случае заявления судьей отвода или самоотвода. Такие заявления должны быть сделаны до начала рассмотрения дела по существу.

При неявке в судебное заседание арбитражного суда истца и (или) ответчика, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного разбирательства, суд вправе рассмотреть дело в их отсутствие. Стороны вправе известить арбитражный суд о возможности рассмотрения дела в их отсутствие.

Если в судебное заседание не явились лица, участвующие в деле, а их явка в соответствии с АПК РФ была признана обязательной арбитражным судом, суд может наложить на указанных лиц судебный штраф.

При неявке в судебное заседание иных лиц, участвующих в деле и надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного разбирательства, суд рассматривает дело в их отсутствие.

При неявке в судебное заседание экспертов, свидетелей, переводчиков, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, арбитражный суд выносит определение об отложении судебного разбирательства, если стороны не заявили ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие указанных лиц.

Если вызванные в судебное заседание эксперт, свидетель, переводчик не явились в суд по причинам, признанным судом неуважительными, суд может наложить на них судебный штраф.

Арбитражный суд откладывает судебное разбирательство в случаях, предусмотренных АПК РФ, в частности, в случае неявки в судебное заседание лица, участвующего в деле, если в отношении этого лица у суда отсутствуют сведения об извещении его о времени и месте судебного разбирательства.

Арбитражный суд может отложить судебное разбирательство по ходатайству обеих сторон в случае их обращения за содействием к суду или посреднику в целях урегулирования спора.

В случае, если лицо, участвующее в деле и извещенное надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, заявило ходатайство об отложении судебного разбирательства с обоснованием причины неявки в судебное заседание, арбитражный суд может отложить судебное разбирательство, если признает причины неявки уважительными.

Арбитражный суд может отложить судебное разбирательство по ходатайству лица, участвующего в деле, в связи с неявкой в судебное заседание его представителя по уважительной причине.

Арбитражный суд может отложить судебное разбирательство, если признает, что оно не может быть рассмотрено в данном судебном заседании, в том числе вследствие неявки кого-либо из лиц, участвующих в деле, других участников арбитражного процесса, а также при удовлетворении ходатайства стороны об отложении судебного разбирательства в связи с необходимостью представления ею дополнительных доказательств, при совершении иных процессуальных действий.

До отложения судебного разбирательства арбитражный суд вправе допросить явившихся свидетелей, если в судебном заседании присутствуют стороны. Показания этих свидетелей оглашаются в новом судебном заседании. Повторный вызов этих свидетелей в новое судебное заседание производится только в случаях необходимости.

Судебное разбирательство может быть отложено на срок, необходимый для устранения обстоятельств, послуживших основанием для отложения, но не более чем на один месяц.

Об отложении судебного разбирательства арбитражный суд выносит определение.

О времени и месте нового судебного заседания арбитражный суд извещает лиц, участвующих в деле, и других участников арбитражного процесса. Лица, явившиеся в судебное заседание, извещаются о времени и месте нового заседания непосредственно в судебном заседании под расписку в протоколе судебного заседания.

Судебное разбирательство в новом судебном заседании возобновляется с того момента, с которого оно было отложено. Повторное рассмотрение доказательств, исследованных до отложения судебного разбирательства, не производится.

Исследование обстоятельств дела

При рассмотрении дела арбитражный суд должен непосредственно исследовать доказательства по делу: ознакомиться с письменными доказательствами, осмотреть вещественные доказательства, заслушать объяснения лиц, участвующих в деле, показания свидетелей, заключения экспертов, а также

огласить такие объяснения, показания, заключения, представленные в письменной форме.

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

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 в судебное заседание экспертам и свидетелям.

После завершения исследования всех доказательств председательствующий в судебном заседании выясняет у лиц, участвующих в деле, не желают ли они чем-либо дополнить материалы дела. При отсутствии таких заявлений председательствующий в судебном заседании объявляет исследование доказательств законченным и суд переходит к судебным прениям.

Судебные прения.

Судебные прения состоят из устных выступлений лиц, участвующих в деле, и их представителей. В этих выступлениях они обосновывают свою позицию по делу.

В судебных прениях первыми выступают истец и (или) его представитель, затем — третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора, ответчик и (или) его представитель. Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований относительно предмета спора, выступает после истца или после ответчика, на стороне которого оно участвует в деле.

Прокурор, представитель государственного органа, органа местного самоуправления и иного органа, обратившиеся в арбитражный суд, выступают в судебных прениях первыми.

Участники судебных прений не вправе ссылаться на обстоятельства, которые судом не выяснились, и на доказательства, которые не исследовались в судебном заседании или признаны судом недопустимыми.

После выступления всех участников судебных прений каждый из них вправе выступить с репликами. Право последней реплики всегда принадлежит ответчику и (или) его представителю.

В случае, если арбитражный суд во время или после судебных прений признает необходимым выяснить дополнительные обстоятельства или исследовать новые доказательства, суд возобновляет исследование доказательств, на что указывает в протоколе судебного заседания¹⁵.

После окончания дополнительного исследования доказательств судебные прения происходят в общем порядке, установленном АПК РФ.

После исследования доказательств по делу и судебных прений председательствующий в судебном заседании объявляет рассмотрение дела по существу законченным, и арбитражный суд удаляется для принятия решения, о чем объявляется присутствующим в зале судебного заседания.

Постановление и оглашение решения.

При принятии решения арбитражный суд оценивает доказательства и доводы, приведенные лицами, участвующими в деле, в обоснование своих требований и возражений; определяет, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены и какие обстоятельства не установлены, какие законы и иные нормативные правовые акты следует применить по данному делу; устанавливает права и обязанности лиц, участвующих в деле; решает, подлежит ли иск удовлетворению.

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

Арбитражный суд, признав при принятии решения необходимым дополнительно исследовать доказательства или продолжить выяснение обстоятельств, имеющих значение для дела, возобновляет судебное разбирательство, о чем выносит определение.

Решение арбитражного суда объявляется председательствующим в том судебном заседании, в котором закончено рассмотрение дела по существу, после принятия решения арбитражного суда.

В судебном заседании, в котором закончено рассмотрение дела по существу, может быть объявлена только резолютивная часть принятого решения. В этом случае арбитражный суд объявляет, когда будет изготовлено решение в полном объеме, и разъясняет порядок доведения его до сведения лиц, участвующих в деле.

Изготовление решения в полном объеме может быть отложено на срок, не превышающий пяти дней. Дата изготовления решения в полном объеме считается датой принятия решения.

Объявленная резолютивная часть решения должна быть подписана всеми судьями, участвовавшими в рассмотрении дела и принятии решения, и приобщена к делу.

Председательствующий в судебном заседании после объявления решения разъясняет порядок его обжалования.

6. МИРОВОЕ СОГЛАШЕНИЕ

В АПК РФ 2002 года включена глава 15 «Примирительные процедуры. Мирное соглашение», нормы которой направлены на развитие и совершенствование принципа диспозитивности в арбитражном процессе. Нормы данной главы действуют на любой стадии арбитражного процесса. В соответствии со ст. 138 АПК РФ арбитражный суд обязан принимать меры для примирения сторон, содействовать им в урегулировании спора. Стороны могут урегулировать спор заключив мирное соглашение или используя другие примирительные процедуры, если это не противоречит Федеральному закону.

Существуют следующие виды примирительных процедур: переговоры, претензионный порядок урегулирования споров, посредничество, мирное соглашение. Посредничество — примирительная процедура, направленная на урегулирование правового спора и выработку взаимоприемлемого решения самими сторонами с участием посредника. Институт посредничества в Российской Федерации недостаточно разработан в теории и редко применяется на практике, хотя имеет ряд пре-

имуществ перед другими примирительными процедурами. К преимуществам посредничества относят:

- возможность участия третьего лица, что облегчает достижения соглашения между сторонами;
- его универсальный характер — применимость ко всем спорам с участием и граждан и юридических лиц;
- стороны имеют возможность выбора посредника — наиболее авторитетного и уважаемого ими человека;
- стороны сами активно участвуют в данной процедуре;
- применение данной процедуры материально выгодно сторонам.

Посредничество может иметь место только при наличии соглашения сторон об использовании этой примирительной процедуры. Как форма разрешения спора оно всегда действует вне рамок арбитражного судопроизводства.

В отличие от решения третейского суда соглашение сторон о прекращении спора с помощью посредника не подлежит принудительному исполнению¹⁶.

В главе 15 АПК РФ много места отводится мировому соглашению. Мировое соглашение — способ разрешения гражданско-правовых споров на взаимоприемлемых для сторон условиях, не противоречащих закону и не нарушающих права и интересы других лиц.

Мировое соглашение может быть заключено сторонами на любой стадии арбитражного процесса и при исполнении судебного акта.

Мировое соглашение может быть заключено по любому делу, если иное не предусмотрено АПК РФ и иным федеральным законом.

По вопросу о пределах применения мировых соглашений в арбитражном процессе в практике не было и нет единой точки зрения. Одни считают, что мировое соглашение возможно по всем делам, за исключением дел особого производства. По мнению же других, сфера применения данного института ограничена делами по спорам, возникающим из гражданских правоотношений¹⁷.

Мировое соглашение не может нарушать права и законные интересы других лиц и противоречить закону.

Мировое соглашение утверждается арбитражным судом.

Мировое соглашение заключается в письменной форме и подписывается сторонами или их представителями при наличии у них полномочий на заключение мирового соглашения, специально предусмотренных в доверенности или ином документе, подтверждающих полномочия представителя.

Анализируя ст. 139 и 140 АПК РФ следует обратить внимание на то, что согласно данным нормам мировое соглашение могут заключить только стороны. Однако субъектами такого соглашения могут быть и третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора. Вместе с тем не вправе заключать мировое соглашение прокурор, государственные органы, участвующие в процессе в порядке ст. 52, 53 Кодекса, свидетели, переводчики, эксперты, третьи лица не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора.

Мировое соглашение должно содержать согласованные сторонами сведения об условиях, о размере и о сроках исполнения обязательств друг перед другом или одной стороной перед другой.

В мировом соглашении могут содержаться условия об отсрочке или о рассрочке исполнения обязательств ответчиком, об уступке прав требования, о полном или частичном прощении либо признании долга, о распределении судебных расходов и иные условия, не противоречащие федеральному закону.

Если в мировом соглашении отсутствует условие о распределении судебных расходов, арбитражный суд разрешает этот вопрос при утверждении мирового соглашения в общем порядке, установленном АПК РФ.

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

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

Перед арбитражным судом при утверждении мирового соглашения стоят следующие задачи: 1) проверить действи-

тельность волеизъявления сторон; проверить законность мирового соглашения; 3) проверить, не нарушает ли оно права других лиц; 4) установить, нет ли недостатков, препятствующих его принудительному исполнению; 5) исследовать определенные обстоятельства.

Проверка действительности волеизъявления сторон связана с решением вопросов о дееспособности участников соглашения и о свободе их волеизъявления.

При проверке законности мирового соглашения арбитражный суд должен выяснить, не противоречит ли его содержание действующему законодательству, не изменяет ли оно точно установленное законом содержание материальных правоотношений; не противоречит ли интересам государства; заключено ли оно в сфере подлежащей договорному регулированию.

Выясняя, не нарушает ли мировое соглашение права других лиц, арбитражный суд должен убедиться не возлагается ли им обязанности как на лиц, не участвующих в деле, так и на лиц, принимавших участие в деле, но не участвующих в заключении мирового соглашения либо не имеющих право на его заключение.

Необходимо, чтобы условия мирового соглашения были ясны и определены, они не должны допускать споров при исполнении. Мировое соглашение следует заключать на условиях, которые окончательно разрешают спор между сторонами и не содержит поводов для новых споров. В мировом соглашении не может быть решен вопрос о правах и обязанностях сторон, которые могут возникнуть в будущем¹⁸.

Вопрос об утверждении мирового соглашения рассматривается арбитражным судом в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания.

В случае неявки в судебное заседание лиц, заключивших мировое соглашение и извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, вопрос об утверждении мирового соглашения не рассматривается арбитражным судом, если от этих лиц не поступило заявление о рассмотрении данного вопроса в их отсутствие.

Вопрос об утверждении мирового соглашения, заключаемого в процессе исполнения судебного акта, рассматривает-

ся арбитражным судом в срок, не превышающий месяца со дня поступления в суд заявления о его утверждении.

По результатам рассмотрения вопроса об утверждении мирового соглашения арбитражный суд выносит определение.

Арбитражный суд не утверждает мировое соглашение, если оно противоречит закону или нарушает права и законные интересы других лиц.

В определении арбитражного суда указывается на:

- 1) утверждение мирового соглашения или отказ в утверждении мирового соглашения;
- 2) условия мирового соглашения;
- 3) возвращение истцу из федерального бюджета половины уплаченной им государственной пошлины, за исключением случаев, если мировое соглашение заключено в процессе исполнения судебного акта арбитражного суда;
- 4) распределение судебных расходов.

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

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

Об отказе в утверждении мирового соглашения арбитражный суд выносит определение, которое может быть обжаловано.

Мировое соглашение исполняется лицами, его заключившими, добровольно в порядке и в сроки, которые предусмотрены этим соглашением.

Мировое соглашение, не исполненное добровольно, подлежит принудительному исполнению на основании исполнительного листа, выдаваемого арбитражным судом по ходатайству лица, заключившего мировое соглашение.

В соответствии с пунктом 3 части 7 ст. 141 АПК РФ в случае заключения мирового соглашения истцу из федерального бюджета возвращается половина уплаченной им государственной пошлины, кроме случаев заключения мирового соглашения на стадии исполнения судебного акта.

7. ПРИОСТАНОВЛЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ

Основания приостановления производства по делу бывают обязательными и факультативными (по усмотрению суда).

Арбитражный суд обязан приостановить производство по делу в случае:

1) невозможности рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого Конституционным Судом Российской Федерации, конституционным (уставным) судом субъекта Российской Федерации, судом общей юрисдикции, арбитражным судом;

2) пребывания гражданина — ответчика в действующей части Вооруженных Сил Российской Федерации или ходатайства гражданина — истца, находящегося в действующей части Вооруженных Сил Российской Федерации;

3) смерти гражданина, являющегося стороной в деле, если спорное правоотношение допускает правопреемство;

4) утраты гражданином, являющимся стороной в деле, дееспособности.

Арбитражный суд приостанавливает производство по делу и в иных предусмотренных федеральным законом случаях (ст. 143 АПК РФ).

Арбитражный суд вправе приостановить производство по делу в случае:

1) назначения арбитражным судом экспертизы;

2) реорганизации организации, являющейся лицом, участвующим в деле;

3) привлечения гражданина, являющегося лицом, участвующим в деле, для выполнения государственной обязанности;

4) нахождения гражданина, являющегося лицом, участвующим в деле, в лечебном учреждении или длительной служебной командировке;

5) рассмотрения международным судом, судом иностранного государства другого дела, решение по которому может иметь значение для рассмотрения данного дела (ст. 144 АПК РФ).

АПК дополнен статьей 145, устанавливающей сроки приостановления производства по делу.

Арбитражный суд возобновляет производство по делу по заявлению лиц, участвующих в деле, или по своей инициативе после устранения обстоятельств, вызвавших его приостанов-

ление, либо до их устранения по заявлению лица, по ходатайству которого производство по делу было приостановлено.

О приостановлении производства по делу, его возобновлении или об отказе в возобновлении арбитражный суд выносит определение.

Копии определения направляются лицам, участвующим в деле.

Определение арбитражного суда о приостановлении производства по делу, об отказе в возобновлении производства по делу может быть обжаловано.

8. ОСТАВЛЕНИЕ ИСКОВОГО ЗАЯВЛЕНИЯ БЕЗ РАССМОТРЕНИЯ

Возможны две формы окончания производства по делу без вынесения решения: оставление искового заявления без рассмотрения и прекращение производства по делу.

Арбитражный суд оставляет исковое заявление без рассмотрения, если после его принятия к производству установит, что:

1) в производстве арбитражного суда, суда общей юрисдикции, третейского суда имеется дело по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям;

2) истцом не соблюден претензионный или иной досудебный порядок урегулирования спора с ответчиком, если это предусмотрено федеральным законом или договором;

3) при рассмотрении заявления об установлении фактов, имеющих юридическое значение, выясняется, что возник спор о праве;

4) заявлено требование, которое в соответствии с федеральным законом должно быть рассмотрено в деле о банкротстве;

5) имеется соглашение сторон о рассмотрении данного спора третейским судом, если любая из сторон не позднее дня представления своего первого заявления по существу спора в арбитражном суде первой инстанции заявит по этому основанию возражение в отношении рассмотрения дела в арбитражном суде, за исключением случаев, если арбитражный суд установит, что это соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено;

6) стороны заключили соглашение о передаче спора на разрешение третейского суда во время судебного разбиратель-

ства до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, если любая из сторон заявит по этому основанию возражение в отношении рассмотрения дела в арбитражном суде, за исключением случаев, если арбитражный суд установит, что это соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено;

7) исковое заявление не подписано или подписано лицом, не имеющим права подписывать его, либо лицом, должностное положение которого не указано. (ст. 148 АПК РФ)

В случае оставления искового заявления без рассмотрения производство по делу заканчивается вынесением определения.

В определении арбитражный суд указывает основания для оставления искового заявления без рассмотрения, а также решает вопрос о возврате государственной пошлины из федерального бюджета в случае, предусмотренном АПК РФ.

Копии определения направляются лицам, участвующим в деле.

Определение арбитражного суда об оставлении искового заявления без рассмотрения может быть обжаловано.

Оставление искового заявления без рассмотрения не лишает истца права вновь обратиться в арбитражный суд с заявлением в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без рассмотрения.

9. ПРЕКРАЩЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ

Арбитражный суд прекращает производство по делу, если установит, что:

1) дело не подлежит рассмотрению в арбитражном суде;

2) имеется вступивший в законную силу принятый по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям судебный акт арбитражного суда, суда общей юрисдикции или компетентного суда иностранного государства, за исключением случаев, если арбитражный суд отказал в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда;

3) имеется принятое по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейско-

го суда, за исключением случаев, если арбитражный суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда;

4) истец отказался от иска и отказ принят арбитражным судом;

5) организация, являющаяся стороной в деле, ликвидирована;

6) после смерти гражданина, являющегося стороной в деле, спорное правоотношение не допускает правопреемства.

Арбитражный суд также прекращает производство по делу в случае утверждения мирового соглашения (ст. 150 АПК РФ).

Данный перечень оснований для прекращения производства по делу является закрытым.

О прекращении производства по делу арбитражный суд выносит определение.

В определении арбитражный суд указывает основания для прекращения производства по делу, а также разрешает вопросы о возврате государственной пошлины из федерального бюджета в случае, предусмотренном АПК РФ, и распределении между сторонами судебных расходов.

Копии определения направляются лицам, участвующим в деле.

Определение арбитражного суда о прекращении производства по делу может быть обжаловано.

В случае прекращения производства по делу повторное обращение в арбитражный суд по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям не допускается.

10. СУЩНОСТЬ И СОДЕРЖАНИЕ РЕШЕНИЯ АРБИТРАЖНОГО СУДА

Судебные акты, принимаемые арбитражным судом, разнообразны и могут быть вынесены в форме решения, определения, постановления.

Решением называется судебный акт, принимаемый судом первой инстанции, которым дело разрешается по существу. В нем дается завершающий ответ на исковые и иные требования к суду о защите права или охраняемого законом интереса.

Постановлением называется судебный акт, вынесенный в результате пересмотра дела в апелляционной, кассационной, надзорной инстанции.

Определением называется судебный акт, который выносится для оформления отдельных процессуальных действий в ходе процесса (определение об отложении дела, о назначении экспертизы и др.), а также при окончании дела без вынесения судебного решения (определение о прекращении производства по делу или об оставлении искового заявления без рассмотрения).

Как уже упоминалось, при разрешении спора по существу арбитражный суд первой инстанции принимает решение. Решение принимается именем Российской Федерации.

Арбитражный суд может принять отдельное решение по каждому из требований, объединенных в одном деле.

Решение принимается судьями, участвующими в судебном заседании, в условиях, обеспечивающих тайну совещания судей.

В помещении, в котором арбитражный суд проводит совещание и принимает судебный акт, могут находиться только лица, входящие в состав суда, рассматривающего дело. Запрещается доступ в это помещение других лиц, а также иные способы общения с лицами, входящими в состав суда.

Судьи арбитражного суда не вправе сообщать кому бы то ни было сведения о содержании обсуждения при принятии судебного акта, о позиции отдельных судей, входивших в состав суда, и иным способом раскрывать тайну совещания судей.

Решение арбитражного суда излагается в виде отдельного документа и должно быть написано от руки или выполнено с помощью технических средств.

В решении должны быть указаны мотивы его принятия, и оно должно быть изложено языком, понятным для лиц, участвующих в деле, и других лиц.

Решение подписывается судьей, а в случае коллегиального рассмотрения дела — всеми судьями, участвовавшими в принятии решения, в том числе судьей, имеющим особое мнение.

Исправления в решении должны быть оговорены и удостоверены подписями всех судей в совещательной комнате до объявления решения.

Решение арбитражного суда выполняется в одном экземпляре и приобщается к делу. Решение арбитражного суда должно состоять из вводной, описательной, мотивировочной и резолютивной частей.

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

Описательная часть решения должна содержать краткое изложение заявленных требований и возражений, объяснений, заявлений и ходатайств лиц, участвующих в деле.

В мотивировочной части решения должны быть указаны:

- 1) фактические и иные обстоятельства дела, установленные арбитражным судом;
- 2) доказательства, на которых основаны выводы суда об обстоятельствах дела и доводы в пользу принятого решения; мотивы, по которым суд отверг те или иные доказательства, принял или отклонил приведенные в обоснование своих требований и возражений доводы лиц, участвующих в деле;
- 3) законы и иные нормативные правовые акты, которыми руководствовался суд при принятии решения, и мотивы, по которым суд не применил законы и иные нормативные правовые акты, на которые ссылались лица, участвующие в деле.

В мотивировочной части решения должны содержаться также обоснования принятых судом решений. В случае признания иска ответчиком в мотивировочной части решения может быть указано только на признание иска ответчиком и принятие его судом.

В мотивировочной части решения могут содержаться ссылки на постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации по вопросам судебной практики.

Резолютивная часть решения должна содержать выводы об удовлетворении или отказе в удовлетворении полностью или в части каждого из заявленных требований, указание на распределение между сторонами судебных расходов, срок и порядок обжалования решения.

При полном или частичном удовлетворении первоначального и встречного исков в резолютивной части решения указывается денежная сумма, подлежащая взысканию в результате зачета.

Если арбитражный суд установил порядок исполнения решения или принял меры по обеспечению его исполнения, на это указывается в резолютивной части решения.

Арбитражный суд направляет копии решения лицам, участвующим в деле, в пятидневный срок со дня принятия решения заказным письмом с уведомлением о вручении или вручает им под расписку.

В случаях и в порядке, которые предусмотрены АПК РФ, арбитражный суд направляет копии решения и иным лицам.

Повторная выдача копий решения и других судебных актов лицам, участвующим в деле, оплачивается государственной пошлиной.

**11. ДОПОЛНИТЕЛЬНОЕ РЕШЕНИЕ.
РАЗЪЯСНЕНИЕ РЕШЕНИЯ. ИСПРАВЛЕНИЕ ОПИСОК,
ОПЕЧАТОК, АРИФМЕТИЧЕСКИХ ОШИБОК.
ВСТУПЛЕНИЕ РЕШЕНИЯ В ЗАКОННУЮ СИЛУ.
ОБЖАЛОВАНИЕ РЕШЕНИЯ. ИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЯ**

Арбитражный суд, принявший решение, до вступления этого решения в законную силу по своей инициативе или по заявлению лица, участвующего в деле, вправе принять дополнительное решение в случае, если (ст. 178 АПК):

1) по какому-либо требованию, в отношении которого лица, участвующие в деле, представили доказательства, судом не было принято решение;

2) суд, разрешив вопрос о праве, не указал в решении размер присужденной денежной суммы, подлежащее передаче имущество или не указал действия, которые обязан совершить ответчик;

3) судом не разрешен вопрос о судебных расходах.

Вопрос о принятии арбитражным судом дополнительного решения разрешается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания. Неявка надлежащим образом извещенных лиц не препятствует рассмотрению вопроса о принятии дополнительного решения.

В случае отказа в принятии дополнительного решения выносится определение.

Дополнительное решение арбитражного суда и определение арбитражного суда об отказе в принятии дополнительного решения могут быть обжалованы.

В случае неясности решения арбитражный суд, принявший это решение, по заявлению лица, участвующего в деле,

судебного пристава — исполнителя, других исполняющих решение арбитражного суда органа, организации вправе разъяснить решение без изменения его содержания.

Разъяснение решения допускается, если оно не приведено в исполнение и не истек срок, в течение которого решение может быть принудительно исполнено.

Арбитражный суд, принявший решение, по заявлению лица, участвующего в деле, судебного пристава — исполнителя, других исполняющих решение арбитражного суда органа, организации или по своей инициативе вправе исправить допущенные в решении описки, опечатки и арифметические ошибки без изменения его содержания.

По вопросам разъяснения решения, исправления описок, опечаток, арифметических ошибок арбитражный суд выносит определение в десятидневный срок со дня поступления заявления в суд, которое может быть обжаловано.

Решение арбитражного суда первой инстанции, за исключением решений, указанных в АПК РФ, вступает в законную силу по истечении месячного срока со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено и не изменено, вступает в законную силу со дня принятия постановления арбитражного суда апелляционной инстанции.

Решения Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации и решения по делам об оспаривании нормативных правовых актов вступают в законную силу немедленно после их принятия.

Решение арбитражного суда, не вступившее в законную силу, может быть обжаловано в арбитражный суд апелляционной инстанции.

Решение арбитражного суда, вступившее в законную силу, за исключением решения Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции.

Решение арбитражного суда приводится в исполнение после вступления его в законную силу, за исключением случаев немедленного исполнения.

Решения арбитражного суда по делам об оспаривании ненормативных актов органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, а также решения по

делам об оспаривании решений и действий (бездействия) указанных органов подлежат немедленному исполнению.

Арбитражный суд по заявлению истца вправе обратиться к немедленному исполнению, если вследствие особых обстоятельств замедление его исполнения может привести к значительному ущербу для взыскателя или сделать исполнение невозможным. Немедленное исполнение решения допускается при предоставлении взыскателем обеспечения поворота исполнения на случай отмены решения суда (встречного обеспечения) путем внесения на депозитный счет арбитражного суда денежных средств в размере присужденной суммы либо предоставления банковской гарантии, поручительства или иного финансового обеспечения на ту же сумму.

Вопрос об обращении решения к немедленному исполнению рассматривается в судебном заседании. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания. Неявка лиц, извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для разрешения вопроса о немедленном исполнении решения арбитражного суда.

По результатам рассмотрения вопроса об обращении решения к немедленному исполнению арбитражный суд выносит определение, которое может быть обжаловано.

Копии определения направляются лицам, участвующим в деле, не позднее следующего дня после дня его вынесения.

Определение об обращении решения к немедленному исполнению подлежит немедленному исполнению. Обжалование определения не приостанавливает его исполнения.

Арбитражный суд по заявлению лиц, участвующих в деле, может принять меры по обеспечению исполнения решения, не обращенного к немедленному исполнению.

Арбитражный суд первой инстанции, рассмотревший дело, производит по заявлению взыскателя индексацию присужденных судом денежных сумм на день исполнения решения суда в случаях и в размерах, которые предусмотрены федеральным законом или договором.

Заявление рассматривается в судебном заседании в десятидневный срок со дня поступления заявления в суд. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания. Неявка надлежащим образом извещенных лиц, уча-

ствующих в деле, не является препятствием для рассмотрения заявления об индексации присужденных денежных сумм.

По результатам рассмотрения заявления выносится определение.

Определение арбитражного суда об индексации присужденных денежных сумм или об отказе в индексации может быть обжаловано.

12. ОПРЕДЕЛЕНИЕ АРБИТРАЖНОГО СУДА, ЕГО СОДЕРЖАНИЕ, ИСПОЛНЕНИЕ, ПОРЯДОК И СРОКИ ОБЖАЛОВАНИЯ

Как уже отмечалось, *определением* называется судебный акт, который выносится для оформления отдельных процессуальных действий в ходе процесса (определение об отложении дела, о назначении экспертизы и др.), а также при окончании дела без вынесения судебного решения (определение о прекращении производства по делу или об оставлении искового заявления без рассмотрения).

Определение выносится арбитражным судом в письменной форме в виде отдельного судебного акта или протокольного определения (протокольной записи).

Определение в виде отдельного судебного акта арбитражный суд выносит во всех случаях, если АПК РФ предусмотрена возможность обжалования определения отдельно от обжалования судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу.

В других случаях арбитражный суд вправе вынести определение как в виде отдельного судебного акта, так и в виде протокольного определения (протокольной записи).

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

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

В определении должны быть указаны (ст. 185 АПК):

- 1) дата и место вынесения определения;

- 2) наименование арбитражного суда, состав суда, фамилия лица, которое вело протокол судебного заседания;
- 3) наименование и номер дела;
- 4) наименования лиц, участвующих в деле;
- 5) вопрос, по которому выносится определение;
- 6) мотивы, по которым арбитражный суд пришел к своим выводам, принял или отклонил доводы лиц, участвующих в деле, со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты;
- 7) вывод по результатам рассмотрения судом вопроса;
- 8) порядок и срок обжалования определения.

Определение, выносимое в виде отдельного судебного акта, подписывается судьей или составом арбитражного суда, вынесшими это определение.

В протокольном определении должны быть указаны вопрос, по которому выносится определение, мотивы, по которым суд пришел к своим выводам, и вывод по результатам рассмотрения вопроса.

Копии определения, вынесенного в виде отдельного судебного акта, направляются лицам, участвующим в деле, и другим заинтересованным лицам заказным письмом с уведомлением о вручении или вручаются им под расписку.

Копии определения направляются в пятидневный срок со дня вынесения определения, если иной срок не установлен АПК РФ.

Определение, вынесенное арбитражным судом, исполняется немедленно, если иное не установлено АПК РФ или арбитражным судом.

Определение арбитражного суда может быть обжаловано отдельно от обжалования судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, в случаях, если в соответствии с АПК РФ предусмотрено обжалование этого определения, а также если это определение препятствует дальнейшему движению дела.

В отношении определения, обжалование которого не предусмотрено АПК РФ, а также в отношении протокольного определения могут быть заявлены возражения при обжаловании судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу.

Жалоба на определение может быть подана в срок, не превышающий месяца со дня вынесения определения, если иной срок не установлен АПК РФ.

ПРИМЕЧАНИЯ

¹ См.: Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.С. Шакарян. М., 1993. С. 217.

² См.: Комментарий к АПК РФ / Под ред. В. Яковлева, М. Юкова. М., 2003. С. 510.

³ Там же. С. 511.

⁴ См.: Ермаков А.Н. Меры защиты в арбитражном процессуальном праве: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2003. С. 21.

⁵ См.: Гражданский процесс. С. 232—233.

⁶ См.: Гурвич М.А. Право на иск. М.-Л., 1949. С. 87 и др.

⁷ См., например: Добровольский А.А., Иванова С.А. Основные проблемы исковой формы защиты права. М., 1979.

⁸ Ярков В. Юридические факты в механизме реализации норм гражданского процессуального права. Екатеринбург, 1992. С. 99—108; Цит. по: Арбитражный процесс: Учебник / По ред. В. Яркова. М., 1999. С. 186.

⁹ См.: Арбитражный процесс: Учебник для вузов / Под ред. М.К. Треушников. М., 1997. С. 80—82.

¹⁰ См.: Комиссаров К.И. Полномочия суда второй инстанции в советском гражданском процессе. М., 1961.

¹¹ Комиссаров К.И. Указ. соч. С. 60—61.

¹² См.: Комментарий к АПК РФ / Под ред. Проф. В.В. Яркова. М., 2003. С. X.

¹³ Там же. С. IX—X.

¹⁴ См.: Шерстюк В.М. Новые положения третьего арбитражного процессуального кодекса РФ // Приложение к ежемесячному журналу «Хозяйство и право». № 12, декабрь 2002. С. 6.

¹⁵ Протокол судебного заседания — письменный документ, удостоверяющий совершение (несовершение) участниками процесса отдельных процессуальных действий как в ходе судебного заседания, так и вне его.

¹⁶ Подробнее см.: Шерстюк В.М. Указ. соч. С. 12; Зайцев А.И., Кузнецов Н.В., Савельева Т.А. Негосударственные процедуры урегулирования правовых споров. Саратов: СГАП, 2000. С. 38.

¹⁷ См.: Шерстюк В.М. Указ. соч. С. 13; Гукасян Р.Е. Проблема интереса в советском гражданском процессуальном праве. Саратов, 1970. С. 125—146.

¹⁸ См.: Гукасян Р.Е. Указ. соч. С. 164—176; Шерстюк В.М. Указ. соч. С. 16.

ГЛАВА 11

Апелляционное производство

1. Понятие и виды апелляции.

ПРАВО АПЕЛЛЯЦИОННОГО ОБЖАЛОВАНИЯ, СРОК ПОДАЧИ, ФОРМА И СОДЕРЖАНИЕ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ЖАЛОБЫ. ОТЗЫВ НА АПЕЛЛЯЦИОННУЮ ЖАЛОБУ

Поскольку в нашей стране апелляция применялась до 1917 года, то и основные теоретические исследования проблем, связанных с институтом апелляционного обжалования судебных постановлений, приходится на временной период — с 1864 года по 1917 год.

В правовой литературе России до 1917 года апелляция рассматривалась как просьба стороны, считающей решение суда первой инстанции во всем или в известной части неправильным, о новом рассмотрении и перерешении дела судом вышестоящей инстанции. Следовательно, целью апелляции является перерешение, то есть вторичное рассмотрение дела по существу в целом или в части.

Характерными *признаками* апелляции могут выступать следующие:

- 1) апелляция приносится на решение суда, не вступившее в законную силу;
- 2) дело по апелляции переносится на рассмотрение вышестоящего суда;
- 3) подача апелляции обуславливается неправильностью решения суда первой инстанции, которая выражается по мнению лица, подавшего апелляционную жалобу, либо в неправильном установлении фактических обстоятельств, либо в неправильном применении закона, либо в неполно представленном сторонами материале;
- 4) апелляционный суд, пересматривая дело, рассматривает как вопросы факта, так и вопросы права, то есть имеет право проверить как юридическую, так и фактическую стороны дела в том объеме, что и суд первой инстанции;
- 5) апелляция может быть допущена только один раз в каждом деле.

Необходимо отметить, что полномочия апелляционного суда при пересмотре дела ограничены пределами апелляционной жалобы и предметом решения суда первой инстанции. Новые требования, не являвшиеся предметом решения суда первой инстанции, не могут быть предъявлены в апелляционном производстве.

Имеются **два вида апелляции** — *полная и неполная*. Первая закреплена в законодательстве Франции, Италии, вторая — в законодательстве Австрии, Германии.

Неполная апелляция представляет собой пересмотр решений судов первой инстанции на основании фактических данных, которые были предъявлены лицами, участвующими в деле, в эти суды. По общему правилу неполной апелляции приводить новые ссылки на факты или доказательства в ходе судебного разбирательства в апелляционном суде не допускается, но при определенных условиях новые доказательства или обстоятельства могут быть допущены. При неполной апелляции в установленных законом случаях возможно возвращение дела в суд первой инстанции для нового рассмотрения и вынесения решения. Данное правило, например, имеет место в апелляционном производстве Германии.

При полной апелляции лицам, участвующим в деле, разрешается предъявлять в апелляционных судах наряду с уже рассматриваемыми и новые факты и доказательства. Апелляция в данном случае «имеет целью не только исправление упущений суда, но и ошибок вольных или невольных самих сторон»². Апелляционные суды, действующие по правилам полной апелляции, при рассмотрении апелляционной жалобы не имеют права вернуть дело для нового рассмотрения в суд первой инстанции, а должны сами вынести решение.

Принимая в 1864 году российский Устав гражданского судопроизводства, законодатель предполагал закрепление неполной апелляции, объясняя это тем, что «апелляционный суд рассматривает предмет спора, очищенный уже производством в первой инстанции от всех посторонних, не относящихся до существа дела обстоятельств, и только в том объеме, в коем этого требует поданная апелляция; при том не разрешает вопрос, как должны быть определены отношения тяжущихся и решены их споры, а обсуждает только вопрос частный и гораздо легчайший: действительно ли основательны доказательства

принесшего апелляцию лица о неправильности первоначального решения»³.

Идея о неполной апелляции, по мнению А.К. Рихтера и А.А. Верещагина, была извращена практикой, которая совершенно игнорировала этот взгляд законодателя и свела апелляционное производство просто-напросто ко вторичному рассмотрению по существу тех же спорных отношений между сторонами, которые разрешены уже первой инстанцией, то есть на практике была реализована полная апелляция. «По этой практике состоявшееся решение первой инстанции (или обжалованные его части) считается как бы несуществующим во все время апелляционного производства, и, лишь определив вторичным разбирательством дела вновь отношения сторон по спорным требованиям, апелляционный суд, сравнив свое решение с решением первой инстанции, определяет или об утверждении⁴, или об отмене, или об изменении обжалованного решения».

При неполной апелляции производство в апелляционном суде осуществляется на сочетании принципов устности и письменности с преобладанием принципа письменности. Явка сторон в апелляционный суд необязательна, поскольку дело может быть решено на основании письменных актов: апелляции и объяснения на нее, содержание которых излагается в докладе члена апелляционного суда, но если стороны явились в судебное заседание, то при словесном состязании они могут ссылаться только на те обстоятельства и доказательства, которые были указаны ими в поданных в апелляционный суд письменных актах. После судебного доклада не допускалось принятие каких-либо новых, не указанных в письменных актах ссылок на те или иные доказательства и обстоятельства, так как это подрывало бы значение доклада и письменного порядка производства. В этой связи новыми считаются те доказательства и обстоятельства, которые не были указаны и не рассматривались в суде первой инстанции, чему подтверждением служит протокол судебного заседания.

Установление неполной апелляции, как отмечал А.К. Рихтер, имеет двоякую цель: 1) освободить апелляционные суды от излишней работы по производству дел, устранив потребность вторичного исследования обстоятельств дела в высшем суде; 2) освободить лиц, участвующих в деле, от излишних хлопот и издержек по ведению дел в отдаленном суде.

При полной апелляции апелляционный суд исследует фактическую сторону дела в полном объеме, то есть проводит те же действия по исследованию обстоятельств дела, оценке доказательств, что и суд первой инстанции. В данном случае имеет место вторичное новое разбирательство по делу. Участники апелляционного производства имеют возможность ссылаться на новые фактические данные, приводить новые доводы и объяснения.

Апелляция в современном российском арбитражном процессе имеет черты как полной (апелляционная инстанция должна рассмотреть дело по существу), так и неполной (новые доказательства могут быть допущены в процесс только в определенных случаях).

Лица, участвующие в деле, а также иные лица в случаях, предусмотренных АПК РФ, вправе обжаловать в порядке апелляционного производства решение арбитражного суда первой инстанции, не вступившее в законную силу.

В апелляционную инстанцию не могут быть обжалованы решения суда первой инстанции, вступающие в законную силу немедленно; решения Высшего Арбитражного Суда РФ; решения по делу об оспаривании нормативного акта (ст. 195 АПК РФ), а также указанные в Кодексе определения: определение арбитражного суда по делу об оспаривании решения третейского суда (ч. 5 ст. 234 АПК); определение арбитражного суда по делу о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда (ч. 5 ст. 240 АПК РФ); определение по делу о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения (ст. 245 АПК РФ).

Апелляционная жалоба подается через принявший решение в первой инстанции арбитражный суд, который обязан направить ее вместе с делом в соответствующий арбитражный суд апелляционной инстанции в трехдневный срок со дня поступления жалобы в суд.

В апелляционной жалобе не могут быть заявлены новые требования, которые не были предметом рассмотрения в арбитражном суде первой инстанции.

Апелляционные жалобы рассматривает в порядке апелляционного производства арбитражный суд апелляционной инстанции.

Апелляционная жалоба может быть подана в течение месяца после принятия арбитражным судом первой инстанции обжалуемого решения, если иной срок не установлен АПК РФ. Для некоторых категорий дел установлены сокращенные сроки апелляционного обжалования. Так на решение арбитражного суда по делу о привлечении к административной ответственности, а также на решение по делу об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности апелляционная жалоба может быть подана в течение 10 дней после принятия арбитражным судом первой инстанции обжалуемого решения (ч. 4 ст. 206, ч. 5 ст. 211 АПК РФ)

По ходатайству лица, обратившегося с жалобой, пропущенный срок подачи апелляционной жалобы может быть восстановлен арбитражным судом апелляционной инстанции при условии, если ходатайство подано не позднее шести месяцев со дня принятия решения и арбитражный суд признает причины пропуска срока уважительными.

На восстановление срока подачи апелляционной жалобы указывается в определении арбитражного суда о принятии апелляционной жалобы к производству.

До истечения срока, установленного АПК РФ для подачи апелляционной жалобы, дело не может быть истребовано из арбитражного суда.

Апелляционная жалоба подается в арбитражный суд в письменной форме. Апелляционная жалоба подписывается лицом, подающим жалобу, или его представителем, уполномоченным на подписание жалобы.

В апелляционной жалобе должны быть указаны (ст. 260 АПК):

- 1) наименование арбитражного суда, в который подается апелляционная жалоба;
- 2) наименование лица, подающего жалобу, и других лиц, участвующих в деле;
- 3) наименование арбитражного суда, принявшего обжалуемое решение, номер дела и дата принятия решения, предмет спора;
- 4) требования лица, подающего жалобу, и основания, по которым лицо, подающее жалобу, обжалует решение, со ссылкой на законы, иные нормативные правовые акты, обстоятельства дела и имеющиеся в деле доказательства;
- 5) перечень прилагаемых к жалобе документов.

В апелляционной жалобе могут быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты и иные необходимые для рассмотрения дела сведения, а также заявлены имеющиеся ходатайства.

Лицо, подающее апелляционную жалобу, обязано направить другим лицам, участвующим в деле, копии апелляционной жалобы и прилагаемых к ней документов, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением о вручении либо вручить их другим лицам, участвующим в деле, или их представителям лично под расписку.

К апелляционной жалобе прилагаются:

- 1) копия оспариваемого решения;
- 2) документы, подтверждающие уплату государственной пошлины в установленных порядке и размере или право на получение льготы по уплате государственной пошлины, либо ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки ее уплаты или об уменьшении размера государственной пошлины;
- 3) документ, подтверждающий направление или вручение другим лицам, участвующим в деле, копий апелляционной жалобы и документов, которые у них отсутствуют;
- 4) доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия на подписание апелляционной жалобы.

К апелляционной жалобе на определение арбитражного суда о возвращении искового заявления должны быть также приложены возвращенное исковое заявление и документы, прилагавшиеся к нему при подаче в арбитражный суд.

Апелляционная жалоба, поданная с соблюдением требований, предъявляемых АПК РФ к ее форме и содержанию, принимается к производству арбитражного суда апелляционной инстанции. В случае нарушения указанных требований арбитражный суд или оставляет жалобу без движения, или возвращает ее.

Вопрос о принятии апелляционной жалобы к производству решается судьей арбитражного суда апелляционной инстанции единолично в пятидневный срок со дня ее поступления в арбитражный суд апелляционной инстанции (ст. 261 АПК).

О принятии апелляционной жалобы арбитражный суд апелляционной инстанции выносит определение, которым возбуждается производство по апелляционной жалобе.

В определении указываются время и место проведения судебного заседания по рассмотрению апелляционной жалобы.

Копии определения направляются лицам, участвующим в деле, в пятидневный срок со дня поступления жалобы в арбитражный суд апелляционной инстанции.

Лицо, участвующее в деле, направляет отзыв на апелляционную жалобу с приложением документов, подтверждающих возражения относительно жалобы, другим лицам, участвующим в деле, и в арбитражный суд (ст. 262 АПК).

К отзыву, направляемому в арбитражный суд, прилагается также документ, подтверждающий направление отзыва другим лицам, участвующим в деле.

Отзыв направляется заказным письмом с уведомлением о вручении в срок, обеспечивающий возможность ознакомления с ним до начала судебного заседания.

Отзыв подписывается лицом, участвующим в деле, или его представителем. К отзыву, подписанному представителем, прилагается доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия на подписание отзыва.

2. ОСТАВЛЕНИЕ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ЖАЛОБЫ БЕЗ ДВИЖЕНИЯ, ВОЗВРАЩЕНИЕ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ЖАЛОБЫ.

ПРЕКРАЩЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ЖАЛОБЕ. ПОРЯДОК, СРОК, ПРЕДЕЛЫ РАССМОТРЕНИЯ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ЖАЛОБЫ

Арбитражный суд апелляционной инстанции, установив при рассмотрении вопроса о принятии апелляционной жалобы к производству, что она подана с нарушением требований, установленных АПК РФ, выносит определение об оставлении апелляционной жалобы без движения (ст. 263 АПК). Определение может быть обжаловано.

В определении арбитражный суд указывает основания для оставления апелляционной жалобы без движения и срок, в течение которого лицо, подавшее апелляционную жалобу, должно устранить обстоятельства, послужившие основанием для оставления апелляционной жалобы без движения.

Основаниями оставления апелляционной жалобы без движения могут быть только не соблюдение требований к форме и содержанию апелляционной жалобы, изложенные в статье 260 АПК РФ.

Копия определения об оставлении апелляционной жалобы без движения направляется лицу, подавшему апелляционную жалобу, не позднее следующего дня после дня его вынесения.

В случае если обстоятельства, послужившие основанием для оставления апелляционной жалобы без движения, будут устранены в срок, указанный в определении суда, апелляционная жалоба считается поданной в день ее первоначального поступления в суд и принимается к производству арбитражного суда апелляционной инстанции.

В случае если указанные обстоятельства не будут устранены в срок, указанный в определении, арбитражный суд возвращает апелляционную жалобу и прилагаемые к ней документы лицу, подавшему жалобу.

Арбитражный суд апелляционной инстанции возвращает апелляционную жалобу (ст. 264 АПК), если при рассмотрении вопроса о принятии апелляционной жалобы к производству установит, что:

1) апелляционная жалоба подана лицом, не имеющим права на обжалование судебного акта в порядке апелляционного производства;

2) апелляционная жалоба подана на судебный акт, который в соответствии с АПК РФ не обжалуется в порядке апелляционного производства;

3) апелляционная жалоба подана по истечении срока подачи апелляционной жалобы, установленного АПК РФ, и не содержит ходатайства о его восстановлении или в восстановлении пропущенного срока на подачу апелляционной жалобы отказано;

4) до вынесения определения о принятии апелляционной жалобы к производству суда от лица, подавшего жалобу, поступило ходатайство о ее возвращении;

5) не устранены обстоятельства, послужившие основанием для оставления жалобы без движения, в срок, установленный в определении суда.

Арбитражный суд апелляционной инстанции также возвращает жалобу, если отклонено ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины или об уменьшении ее размера.

О возвращении апелляционной жалобы арбитражный суд выносит определение.

В определении указываются основания для возвращения апелляционной жалобы, решается вопрос о возврате государственной пошлины из федерального бюджета.

Копия определения о возвращении апелляционной жалобы направляется лицу, подавшему жалобу, вместе с жалобой и прилагаемыми документами не позднее следующего дня после дня его вынесения или после истечения срока, установленного судом для устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления апелляционной жалобы без движения.

Определение арбитражного суда о возвращении апелляционной жалобы может быть обжаловано.

В случае отмены определения апелляционная жалоба считается поданной в день первоначального обращения в арбитражный суд.

Возвращение апелляционной жалобы не препятствует повторному обращению с апелляционной жалобой в арбитражный суд в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для ее возвращения.

Арбитражный суд апелляционной инстанции прекращает производство по апелляционной жалобе, если от лица, ее подавшего, после принятия апелляционной жалобы к производству арбитражного суда поступило ходатайство об отказе от апелляционной жалобы и отказ был принят арбитражным судом (ст. 265 АПК).

В случае если в апелляционной жалобе заявлены новые требования, которые не были предметом рассмотрения в арбитражном суде первой инстанции, принявшем обжалуемое решение, арбитражный суд апелляционной инстанции прекращает производство по апелляционной жалобе в части этих требований.

О прекращении производства по апелляционной жалобе арбитражный суд выносит определение.

Копии определения о прекращении производства по апелляционной жалобе направляются лицам, участвующим в деле, не позднее следующего дня после дня его вынесения.

Определение арбитражного суда о прекращении производства по апелляционной жалобе может быть обжаловано.

В случае прекращения производства по апелляционной жалобе повторное обращение того же лица по тем же основаниям в арбитражный суд с апелляционной жалобой не допускается.

АПК РФ не содержит норм, предусматривающих возможность отказать в принятии апелляционной жалобы.

Между тем некоторые авторы считают, что разъяснения, данные в пункте 3 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 19 июня 1997 № 11 «О применении судами Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел в апелляционной инстанции» и предусматривающие возможность отказа в принятии апелляционной жалобы, если она подана лицом, не имеющим в силу закона права на обжалование решения или на решения либо на определения, не подлежащие обжалованию в апелляционном порядке, более правильные, чем положения, сформулированные в пункте 1,2 части 1 ст. 264 АПК РФ. Свою точку зрения они мотивируют тем, что отказ от принятия апелляционной жалобы как процессуальное действие следует отличать от возвращения апелляционной жалобы. Эти процессуальные действия отличаются друг от друга по основаниям их совершения и по правовым последствиям, которые влечет совершение каждого из них.

Отказ от принятия апелляционной жалобы лишает лицо ее подавшее права на повторное обращение с ней в арбитражный суд. В случае возвращения апелляционной жалобы лицо, подавшее ее вправе после устранения обстоятельств послуживших основанием для ее возвращения, вновь обратиться с ней в арбитражный суд. Данные положения не учтены в части 5 ст. 264 Кодекса. В результате получилось, что содержащееся в этой норме правило может применяться и в случаях, предусмотренных пунктами 1,2 части 1 ст. 264 АПК РФ. Однако это невозможно по объективным причинам⁵.

Арбитражный суд апелляционной инстанции рассматривает дело в судебном заседании коллегиальным составом судей по правилам рассмотрения дела арбитражным судом первой инстанции с особенностями, предусмотренными для апелляционной инстанции. К рассмотрению дела в порядке апелляционного производства не привлекаются арбитражные заседатели.

В ходе каждого судебного заседания арбитражного суда апелляционной инстанции, а также при совершении отдельных процессуальных действий вне судебного заседания ведется протокол.

В арбитражном суде апелляционной инстанции не применяются правила о соединении и разъединении нескольких требований, об изменении предмета или основания иска, об изменении размера исковых требований, о предъявлении встречного иска, о замене ненадлежащего ответчика, о привлечении к участию в деле третьих лиц, а также иные правила, установленные АПК РФ только для рассмотрения дела в арбитражном суде первой инстанции.

Арбитражный суд апелляционной инстанции рассматривает апелляционную жалобу на решение арбитражного суда первой инстанции в срок, не превышающий месяца со дня поступления жалобы в арбитражный суд апелляционной инстанции, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие судебного акта.

При рассмотрении дела в порядке апелляционного производства арбитражный суд по имеющимся в деле и дополнительно представленным доказательствам повторно рассматривает дело.

Дополнительные доказательства принимаются арбитражным судом апелляционной инстанции, 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.

Документы, представленные для обоснования возражений относительно апелляционной жалобы, принимаются и рассматриваются арбитражным судом апелляционной инстанции по существу.

При рассмотрении дела в арбитражном суде апелляционной инстанции лица, участвующие в деле, вправе заявлять ходатайства о вызове новых свидетелей, проведении экспертизы, приобщении к делу или об истребовании письменных и вещественных доказательств, в исследовании или истребовании которых им было отказано судом первой инстанции. Суд апелляционной инстанции не вправе отказать в удовлетворении указанных ходатайств на том основании, что они не были удовлетворены судом первой инстанции.

Обстоятельства дела, которые признаны, удостоверены лицами, участвующими в деле и приняты арбитражным судом первой инстанции, не проверяются арбитражным судом апелляционной инстанции.

И для практики, и в научном отношении интересен вопрос о пределах рассмотрения дела арбитражным судом апелляционной инстанции. Из АПК 2002 года исключено положение, содержавшееся в части 2 ст. 155 АПК 1995 г. о том, что суд не связан доводами апелляционной жалобы и проверяет законность и обоснованность решения в полном объеме.

Вместо этого предусмотрено, что суд апелляционной инстанции проверяет законность и обоснованность только в обжалуемой части, если при этом лица, участвующие в деле, не заявят возражения.

Однако установлено, что вне зависимости от доводов, содержащихся в апелляционной жалобе, арбитражный суд апелляционной инстанции проверяет, не нарушены ли судом первой инстанции нормы процессуального права, являющиеся безусловным основанием для отмены решения арбитражного суда первой инстанции (ч. 5 и 6 ст. 268 АПК РФ)

Новые требования, которые не были предметом рассмотрения в арбитражном суде первой инстанции, не принимаются и не рассматриваются арбитражным судом апелляционной инстанции.

3. Полномочия арбитражного суда апелляционной инстанции. Основания для изменения или отмены решения суда первой инстанции. Постановление арбитражного суда апелляционной инстанции

По результатам рассмотрения апелляционной жалобы арбитражный суд апелляционной инстанции вправе (ст. 269 АПК):

- 1) оставить решение арбитражного суда первой инстанции без изменения, а апелляционную жалобу — без удовлетворения;
- 2) отменить или изменить решение суда первой инстанции полностью или в части и принять по делу новый судебный акт;
- 3) отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить исковое заявление без рассмотрения полностью или в части.

Основаниями для изменения или отмены решения арбитражного суда первой инстанции являются:

- 1) неполное выяснение обстоятельств, имеющих значение для дела;

2) недоказанность имеющих значение для дела обстоятельств, которые суд считал установленными;

3) несоответствие выводов, изложенных в решении, обстоятельствам дела;

4) нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права.

Неправильным применением норм материального права является:

1) неприменение закона, подлежащего применению;

2) применение закона, не подлежащего применению;

3) неправильное истолкование закона.

Нарушение или неправильное применение норм процессуального права является основанием для изменения или отмены решения арбитражного суда первой инстанции, если это нарушение привело или могло привести к принятию неправильного решения.

Основаниями для отмены решения арбитражного суда первой инстанции в любом случае являются (ст. 270 АПК):

1) рассмотрение дела арбитражным судом в незаконном составе;

2) рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из участвующих в деле лиц, не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания;

3) нарушение правил о языке при рассмотрении дела;

4) принятие судом решения о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;

5) неподписание решения судьей или одним из судей, если дело рассмотрено в коллегиальном составе судей, либо подписание решения не теми судьями, которые указаны в решении;

6) отсутствие в деле протокола судебного заседания или подписание его не теми лицами;

7) нарушение правила о тайне совещания судей при принятии решения.

По результатам рассмотрения апелляционной жалобы арбитражный суд апелляционной инстанции принимает судебный акт, именуемый постановлением, которое подписывается судьями, рассматривавшими дело.

В постановлении арбитражного суда апелляционной инстанции должны быть указаны:

- 1) наименование арбитражного суда апелляционной инстанции, состав суда, принявшего постановление; фамилия лица, которое вело протокол судебного заседания;
- 2) номер дела, дата и место принятия постановления;
- 3) наименование лица, подавшего апелляционную жалобу, и его процессуальное положение;
- 4) наименования лиц, участвующих в деле;
- 5) предмет спора;
- 6) фамилии лиц, присутствовавших в судебном заседании, с указанием их полномочий;
- 7) дата принятия обжалуемого решения арбитражным судом первой инстанции и фамилии принявших его судей;
- 8) краткое изложение содержания принятого решения;
- 9) основания, по которым в апелляционной жалобе заявлено требование о проверке законности и обоснованности решения;
- 10) доводы, изложенные в отзыве на апелляционную жалобу;
- 11) объяснения лиц, участвующих в деле и присутствующих в судебном заседании;
- 12) обстоятельства дела, установленные арбитражным судом апелляционной инстанции; доказательства, на которых основаны выводы суда об этих обстоятельствах; законы и иные нормативные правовые акты, которыми руководствовался суд при принятии постановления; мотивы, по которым суд отклонил те или иные доказательства и не применил законы и иные нормативные правовые акты, на которые ссылались лица, участвующие в деле;
- 13) мотивы, по которым суд апелляционной инстанции не согласился с выводами суда первой инстанции, если его решение было отменено полностью или в части;
- 14) выводы о результатах рассмотрения апелляционной жалобы.

В постановлении арбитражного суда апелляционной инстанции указывается на распределение между сторонами судебных расходов, в том числе судебных расходов, понесенных в связи с подачей апелляционной жалобы.

Копии постановления арбитражного суда апелляционной инстанции направляются лицам, участвующим в деле, в пятидневный срок со дня принятия постановления.

Постановление арбитражного суда апелляционной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия.

Постановление арбитражного суда апелляционной инстанции может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции.

Апелляционные жалобы на определения арбитражного суда первой инстанции подаются в арбитражный суд апелляционной инстанции и рассматриваются им по правилам, предусмотренным для подачи и рассмотрения апелляционных жалоб на решения арбитражного суда первой инстанции, с особенностями, предусмотренными АПК РФ.

Апелляционные жалобы на определения арбитражного суда первой инстанции о возвращении искового заявления и на другие определения, которые препятствуют дальнейшему движению дела, рассматриваются арбитражным судом апелляционной инстанции в срок, не превышающий десяти дней со дня поступления такой жалобы в суд.

Арбитражный суд по результатам рассмотрения жалобы на определение арбитражного суда первой инстанции вправе:

- 1) оставить определение без изменения, жалобу без удовлетворения;
- 2) отменить определение арбитражного суда первой инстанции и направить вопрос на новое рассмотрение в арбитражный суд первой инстанции;
- 3) отменить определение полностью или в части и разрешить вопрос по существу.

ПРИМЕЧАНИЯ

¹ См.: Борисова Е. Институт апелляции в гражданском процессе. М., 1996. С. 34.

² Рихтер А. О полной и неполной апелляции // Журнал Министерства юстиции. СПб., 1907. № 3. С. 20.

³ Судебные Уставы 20 ноября 1864 года с изложением рассуждений, на коих они основаны. Часть 1. СПб., 1866. С. 108.

⁴ Верещагин А. О недостатках принятой системы изложения судебных решений // Журнал Министерства юстиции. СПб., 1905. № 9.

⁵ См.: Шерстюк В.М. Новые положения третьего Арбитражного процессуального кодекса РФ // Приложение к ежемесячному журналу «Хозяйство и право». № 12, декабрь 2002. С. 39.

ГЛАВА 12

Кассационное производство

1. ПРАВО КАССАЦИОННОГО ОБЖАЛОВАНИЯ, СРОК И ПОРЯДОК ПОДАЧИ, ФОРМА И СОДЕРЖАНИЕ КАССАЦИОННОЙ ЖАЛОБЫ. ОТЗЫВ НА КАССАЦИОННУЮ ЖАЛОБУ

Создание в 1995 г. в системе арбитражных судов кассационной инстанции в виде федеральных арбитражных судов округов явилось значительным шагом на пути судебной реформы.

Сложность и актуальность возникших в процессе их становления проблем в немалой степени обусловлена тем обстоятельством, что арбитражные суды, как и многие государственные институты современной России, появились не в результате эволюционного развития общества, а почти с революционной стремительностью, фактически «с чистого листа». Сказанное имеет прямое отношение к кассационному судопроизводству, которое существенно отличается от известной судам общей юрисдикции одноименной стадии проверки не вступивших в законную силу судебных решений.

Создание в арбитражном процессе трехинстанционной модели судопроизводства по проверке судебных актов (апелляция, кассация и надзор) вызвало необходимость пересмотра самой концепции обжалования, которая до настоящего времени окончательно не сформулирована. Многие ее положения, в том числе о сущности, месте, роли и полномочиях кассационной инстанции в системе арбитражных судов, продолжают оставаться дискуссионными.

В частности, у ученых нет единого мнения относительно сущности рассматриваемого института: представляет ли он чистую кассацию, либо это неполная кассация с чертами апелляции, или, наоборот, апелляция с чертами кассации.

До настоящего времени в литературе продолжают споры о том, какой стадией судебного контроля должна являться кассационная проверка судебных решений: промежуточной либо высшей, завершающей.

Нет согласия в науке и по поводу полномочий кассационной инстанции в рассмотрении фактических обстоятельств

арбитражного дела, в исследовании доказательств, в принятии дополнительных материалов, в оценке возможностей выхода за пределы кассационной жалобы, в применении в кассационном производстве некоторых правил, регулирующих порядок разрешения спора в суде первой инстанции и др.

В настоящее время существует острая необходимость согласования арбитражного процессуального законодательства, в том числе регулирующего кассационную проверку судебных решений, с международными нормами права и сложившимися в Европе правовыми традициями. Российская Федерация, ратифицировав Европейскую конвенцию о защите прав человека и основных свобод от 30 марта 1998 г., признала для себя обязательной юрисдикцию Европейского суда по правам человека, что потребовало безотлагательного приведения национального судопроизводства в соответствие с европейскими стандартами. В значительной степени это касается и арбитражного судопроизводства, поскольку, к примеру, пересмотр дел в порядке надзора не признается Европейским судом надлежащим институтом защиты нарушенного права. В связи с этим в АПК 2002 года значительно изменен порядок рассмотрения дел в порядке надзора (о чем пойдет речь в следующей главе), однако кассационное производство не претерпело в Кодексе 2002 года существенных изменений.

Так, лица, участвующие в деле, а также иные лица в случаях, предусмотренных АПК РФ, вправе обжаловать в порядке кассационного производства решение арбитражного суда первой инстанции, вступившее в законную силу, за исключением решений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, и (или) постановление арбитражного суда апелляционной инстанции полностью или в части.

Кассационная жалоба подается в арбитражный суд кассационной инстанции, полномочный ее рассматривать, через арбитражный суд, принявший решение.

Арбитражный суд, принявший решение, обязан направить кассационную жалобу вместе с делом в соответствующий арбитражный суд кассационной инстанции в трехдневный срок со дня поступления жалобы в суд.

Кассационная жалоба может быть подана в срок, не превышающий двух месяцев со дня вступления в законную силу

обжалуемых решения, постановления арбитражного суда, если иное не предусмотрено АПК РФ.

По ходатайству лица, обратившегося с кассационной жалобой, пропущенный срок подачи кассационной жалобы может быть восстановлен арбитражным судом кассационной инстанции при условии, что ходатайство подано не позднее шести месяцев со дня вступления в законную силу обжалуемого судебного акта и арбитражный суд кассационной инстанции признает причины пропуска срока уважительными.

На восстановление пропущенного срока подачи кассационной жалобы арбитражный суд указывает в определении о принятии кассационной жалобы к производству.

До истечения срока, установленного АПК РФ для подачи кассационной жалобы, дело не может быть истребовано из арбитражного суда.

Кассационная жалоба подается в арбитражный суд в письменной форме. Кассационная жалоба подписывается лицом, подающим жалобу, или его уполномоченным на подписание жалобы представителем.

В кассационной жалобе должны быть указаны:

1) наименование арбитражного суда, в который подается кассационная жалоба;

2) наименования лица, подающего жалобу, с указанием его процессуального положения, а также других лиц, участвующих в деле, их место нахождения или место жительства;

3) наименование арбитражного суда, принявшего обжалуемое решение, постановление, номер дела и дата принятия решения, постановления, предмет спора;

4) требования лица, подающего жалобу, о проверке законности обжалуемого судебного акта и основания, по которым лицо, подающее жалобу, обжалует решение, постановление, со ссылкой на законы или иные нормативные правовые акты, обстоятельства дела и имеющиеся в деле доказательства;

5) перечень прилагаемых к жалобе документов.

В кассационной жалобе могут быть также указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты и иные необходимые для рассмотрения дела сведения, заявлены имеющиеся ходатайства.

Лицо, подающее кассационную жалобу, обязано направить другим лицам, участвующим в деле, копии кассацион-

ной жалобы и прилагаемых к ней документов, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением о вручении либо вручить их другим участвующим в деле лицам или их представителям лично под расписку.

К кассационной жалобе прилагаются:

- 1) копия обжалуемого судебного акта;
- 2) документы, подтверждающие уплату государственной пошлины в установленном порядке и размере или право на получение льготы по уплате государственной пошлины, либо ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины, об уменьшении ее размера;
- 3) документы, подтверждающие направление или вручение другим лицам, участвующим в деле, копий кассационной жалобы и документов, которые у них отсутствуют;
- 4) доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия на подписание кассационной жалобы.

Кассационная жалоба, поданная с соблюдением требований, предъявляемых АПК РФ к ее форме и содержанию, принимается к производству арбитражного суда кассационной инстанции. В случае нарушения указанных требований арбитражный суд кассационной инстанции или оставляет кассационную жалобу без движения, или возвращает кассационную жалобу.

Вопрос о принятии кассационной жалобы к производству арбитражного суда кассационной инстанции решается судьей единолично в пятидневный срок со дня ее поступления в арбитражный суд кассационной инстанции.

О принятии кассационной жалобы к производству арбитражный суд выносит определение, которым возбуждается производство по кассационной жалобе.

В определении указываются время и место проведения судебного заседания по рассмотрению кассационной жалобы.

Копии определения о принятии кассационной жалобы направляются лицам, участвующим в деле, не позднее следующего дня после дня его вынесения.

Лицо, участвующее в деле, направляет отзыв на кассационную жалобу с приложением документов, подтверждающих возражения относительно жалобы, другим лицам, участвующим в деле, и в арбитражный суд.

К отзыву, направляемому в арбитражный суд, прилагается также документ, подтверждающий направление отзыва другим лицам, участвующим в деле.

Отзыв направляется заказным письмом с уведомлением о вручении в срок, обеспечивающий возможность ознакомления с отзывом до начала судебного заседания.

Отзыв подписывается лицом, участвующим в деле, или его представителем. К отзыву, подписанному представителем, прилагается доверенность или иной документ, подтверждающие его полномочия на подписание отзыва.

2. ОСТАВЛЕНИЕ КАССАЦИОННОЙ ЖАЛОБЫ БЕЗ ДВИЖЕНИЯ, ВОЗВРАЩЕНИЕ КАССАЦИОННОЙ ЖАЛОБЫ.

ПРЕКРАЩЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО КАССАЦИОННОЙ ЖАЛОБЕ.

ПРИОСТАНОВЛЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ СУДЕБНЫХ АКТОВ АРБИТРАЖНЫМ СУДОМ КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ.

Порядок и срок рассмотрения кассационной жалобы

Арбитражный суд кассационной инстанции, установив при рассмотрении вопроса о принятии кассационной жалобы к производству, что она подана с нарушением требований, установленных АПК РФ, выносит определение об оставлении кассационной жалобы без движения.

В определении арбитражный суд указывает основания оставления кассационной жалобы без движения и срок, в течение которого лицо, подавшее кассационную жалобу, должно устранить обстоятельства, послужившие основанием для оставления кассационной жалобы без движения.

Копия определения об оставлении кассационной жалобы без движения направляется лицу, подавшему кассационную жалобу, не позднее следующего дня после дня его вынесения.

В случае, если обстоятельства, послужившие основанием для оставления кассационной жалобы без движения, будут устранены в срок, указанный в определении суда, кассационная жалоба считается поданной в день ее первоначального поступления в суд и принимается к производству арбитражного суда кассационной инстанции.

В случае, если указанные обстоятельства не будут устранены в срок, установленный в определении, арбитражный суд

возвращает кассационную жалобу и прилагаемые к ней документы лицу, подавшему жалобу.

Арбитражный суд кассационной инстанции возвращает кассационную жалобу, если при рассмотрении вопроса о принятии кассационной жалобы к производству установит, что:

1) кассационная жалоба подана лицом, не имеющим права на обжалование судебного акта в порядке кассационного производства, или подана на судебный акт, который в соответствии с АПК РФ не обжалуется в порядке кассационного производства;

2) кассационная жалоба подана по истечении срока подачи кассационной жалобы, установленного АПК РФ, и не содержит ходатайство о его восстановлении или в восстановлении пропущенного срока отказано;

3) до вынесения определения о принятии кассационной жалобы к производству арбитражного суда кассационной инстанции от лица, подавшего кассационную жалобу, поступило ходатайство о ее возвращении;

4) не устранены обстоятельства, послужившие основанием для оставления кассационной жалобы без движения, в срок, установленный в определении суда.

Арбитражный суд кассационной инстанции также возвращает кассационную жалобу, если отклонено ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины, об уменьшении ее размера.

О возвращении кассационной жалобы арбитражный суд выносит определение.

Копия определения о возвращении кассационной жалобы направляется лицу, подавшему ее, вместе с кассационной жалобой и прилагаемыми к ней документами не позднее следующего дня после дня его вынесения или после истечения срока, установленного судом для устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления кассационной жалобы без движения.

Определение о возвращении кассационной жалобы может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции.

В случае отмены определения кассационная жалоба считается поданной в день первоначального обращения в арбитражный суд.

Возвращение кассационной жалобы не препятствует повторному обращению с кассационной жалобой в арбитражный суд в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для ее возвращения.

Арбитражный суд кассационной инстанции прекращает производство по кассационной жалобе, если после принятия кассационной жалобы к производству суда от лица, ее подавшего, поступило ходатайство об отказе от кассационной жалобы и отказ принят судом.

О прекращении производства по кассационной жалобе арбитражный суд выносит определение.

В определении могут быть разрешены вопросы о распределении между сторонами судебных расходов, о возврате государственной пошлины из федерального бюджета.

Копии определения о прекращении производства по кассационной жалобе направляются лицам, участвующим в деле.

В случае прекращения производства по кассационной жалобе повторное обращение того же лица по тем же основаниям в арбитражный суд с кассационной жалобой не допускается.

Определение арбитражного суда о прекращении производства по кассационной жалобе может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции.

Арбитражный суд кассационной инстанции вправе по ходатайству лиц, участвующих в деле, приостановить исполнение судебных актов, принятых арбитражным судом первой и апелляционной инстанций, при условии, если заявитель обосновал невозможность или затруднительность поворота исполнения либо предоставил обеспечение.

Исполнение решения, постановления арбитражного суда приостанавливается арбитражным судом кассационной инстанции при предоставлении лицом, ходатайствующим о таком приостановлении, обеспечения возмещения другой стороне по делу возможных убытков (встречного обеспечения) путем внесения на депозитный счет арбитражного суда кассационной инстанции денежных средств в размере оспариваемой суммы либо предоставления банковской гарантии, поручительства или иного финансового обеспечения на ту же сумму.

О приостановлении исполнения судебного акта или об отказе в приостановлении исполнения арбитражный суд кас-

сационной инстанции выносит определение в трехдневный срок со дня поступления ходатайства в суд. Определение может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции. Содержание этого определения может быть изложено в определении о принятии кассационной жалобы к производству суда.

Копия определения направляется лицам, участвующим в деле.

Исполнение судебного акта приостанавливается на срок до принятия арбитражным судом кассационной инстанции постановления по результатам рассмотрения кассационной жалобы, если судом не установлен иной срок приостановления.

Арбитражный суд кассационной инстанции рассматривает дело в судебном заседании коллегиальным составом судей по правилам рассмотрения дела арбитражным судом первой инстанции с особенностями, установленными АПК РФ для кассационной инстанции.

Неявка в судебное заседание арбитражного суда кассационной инстанции лица, подавшего кассационную жалобу, и других лиц, участвующих в деле, не может служить препятствием для рассмотрения дела в их отсутствие, если они были надлежащим образом извещены о времени и месте судебного разбирательства.

Арбитражный суд кассационной инстанции рассматривает кассационную жалобу на решение арбитражного суда первой инстанции и (или) постановление арбитражного суда апелляционной инстанции в срок, не превышающий месяца со дня поступления кассационной жалобы вместе с делом в арбитражный суд кассационной инстанции, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и принятие судебного акта.

3. Полномочия арбитражного суда кассационной инстанции. Основания для изменения или отмены решения суда первой инстанции, постановления суда апелляционной инстанции. Постановление арбитражного суда кассационной инстанции

Арбитражный суд кассационной инстанции проверяет законность решений, постановлений, принятых арбитражным

судом первой и апелляционной инстанций, устанавливая правильность применения норм материального права и норм процессуального права при рассмотрении дела и принятии обжалуемого судебного акта и исходя из доводов, содержащихся в кассационной жалобе и возражениях относительно жалобы, если иное не предусмотрено АПК РФ.

Независимо от доводов, содержащихся в кассационной жалобе, арбитражный суд кассационной инстанции проверяет, не нарушены ли арбитражным судом первой и апелляционной инстанций нормы процессуального права, являющиеся безусловным основанием для отмены решения арбитражного суда первой инстанции, постановления арбитражного суда апелляционной инстанции.

Таким образом, пределы рассмотрения дела в арбитражном суде кассационной инстанции ограничены доводами кассационной жалобы и возражений на нее, за исключением проверки соблюдения норм процессуального права, нарушение которых влечет за собой безусловную отмену судебного акта.

Такое решение проблемы определения пределов рассмотрения дела арбитражными судами кассационной инстанции принимается не всеми учеными. Так Шерстюк В.М. считает, что Кодекс не должен содержать никаких ограничений для суда кассационной инстанции при проверке им правильности применения норм материального права и норм процессуального права. При этом он исходит из того, что решение арбитражного суда должно быть законным, обоснованным и мотивированным (ч.3 ст.15 АПК). Арбитражный суд первой инстанции обязан вынести законное решение. В вынесении законного решения судом заинтересованы не только лица, участвующие в деле, но и государство, так как им защищаются не только интересы лиц участвующих в деле, но и правопорядок. Следовательно, кассационная инстанция не должна проходить мимо нарушения закона, допущенного нижестоящим судом, независимо от того, указано ли об этом нарушении в жалобе или нет. Установив, что судебный акт вынесен с нарушением закона, суд кассационной инстанции должен отменить или изменить его и в том случае, если об этих нарушениях ничего не сказано в кассационной жалобе. Аналогичным образом должен поступить суд кассационной инстанции, если будет установлено, что суд первой или апелляционной инстанции вы-

нес незаконное решение или постановление в отношении лиц, не подавших кассационную жалобу¹.

С данным мнением трудно не согласиться.

При рассмотрении дела арбитражный суд кассационной инстанции проверяет, соответствуют ли выводы арбитражного суда первой и апелляционной инстанций о применении нормы права установленным ими по делу обстоятельствам и имеющимся в деле доказательствам.

По результатам рассмотрения кассационной жалобы арбитражный суд кассационной инстанции вправе:

1) оставить решение арбитражного суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции без изменения, а кассационную жалобу без удовлетворения;

2) отменить или изменить решение суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции полностью или в части и, не передавая дело на новое рассмотрение, принять новый судебный акт, если фактические обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены арбитражным судом первой и апелляционной инстанций на основании полного и всестороннего исследования имеющихся в деле доказательств, но этим судом неправильно применена норма права либо законность решения, постановления арбитражного суда первой и апелляционной инстанций повторно проверяется арбитражным судом кассационной инстанции при отсутствии оснований, предусмотренных АПК РФ;

3) отменить или изменить решение суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции полностью или в части и направить дело на новое рассмотрение в соответствующий арбитражный суд, решение, постановление которого отменено или изменено, если этим судом нарушены нормы процессуального права, являющиеся основанием для отмены решения, постановления, или если выводы, содержащиеся в обжалуемых решении, постановлении, не соответствуют установленным по делу фактическим обстоятельствам или имеющимся в деле доказательствам. При направлении дела на новое рассмотрение суд может указать на необходимость рассмотрения дела коллегиальным составом судей и (или) в ином судебном составе;

4) отменить или изменить решение суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции

полностью или в части и передать дело на рассмотрение другого арбитражного суда первой или апелляционной инстанции в пределах одного и того же судебного округа, если указанные судебные акты повторно проверяются арбитражным судом кассационной инстанции и содержащиеся в них выводы не соответствуют установленным по делу фактическим обстоятельствам или имеющимся в деле доказательствам;

5) оставить в силе одно из ранее принятых по делу решений или постановлений;

6) отменить решение суда первой инстанции и (или) постановление суда апелляционной инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить исковое заявление без рассмотрения полностью или в части.

Арбитражный суд, рассматривающий дело в кассационной инстанции, не вправе устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены в решении или постановлении либо были отвергнуты судом первой или апелляционной инстанции, предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, преимуществе одних доказательств перед другими, о том, какая норма материального права должна быть применена и какое решение, постановление должно быть принято при новом рассмотрении дела.

Основаниями для изменения или отмены решения, постановления арбитражного суда первой и апелляционной инстанций являются несоответствие выводов суда, содержащихся в решении, постановлении, фактическим обстоятельствам дела, установленным арбитражным судом первой и апелляционной инстанций, и имеющимся в деле доказательствам, нарушение либо неправильное применение норм материального права или норм процессуального права.

Неправильным применением норм материального права являются:

- 1) неприменение закона, подлежащего применению;
- 2) применение закона, не подлежащего применению;
- 3) неправильное истолкование закона.

Нарушение или неправильное применение норм процессуального права является основанием для изменения или отмены решения, постановления арбитражного суда, если это

нарушение привело или могло привести к принятию неправильного решения, постановления.

Основаниями для отмены решения, постановления арбитражного суда в любом случае являются:

- 1) рассмотрение дела арбитражным судом в незаконном составе;
- 2) рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле и не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания;
- 3) нарушение правил о языке при рассмотрении дела;
- 4) принятие судом решения, постановления о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;
- 5) неподписание решения, постановления судьей или одним из судей либо подписание решения, постановления не теми судьями, которые указаны в решении, постановлении;
- 6) отсутствие в деле протокола судебного заседания или подписание его не теми лицами;
- 7) нарушение правила о тайне совещания судей при принятии решения, постановления.

По результатам рассмотрения кассационной жалобы арбитражный суд кассационной инстанции принимает судебный акт, именуемый постановлением, которое подписывается судьями, рассматривавшими дело.

В постановлении арбитражного суда кассационной инстанции должны быть указаны:

- 1) наименование арбитражного суда кассационной инстанции, состав суда, принявшего постановление;
- 2) номер дела, дата и место принятия постановления;
- 3) наименование лица, подавшего кассационную жалобу, его процессуальное положение;
- 4) наименования лиц, участвующих в деле;
- 5) предмет спора;
- 6) фамилии лиц, присутствовавших в судебном заседании, с указанием их полномочий;
- 7) наименования арбитражных судов, рассмотревших дело в первой и апелляционной инстанциях; дата принятия обжалуемых решения, постановления; фамилии судей, их принявших;
- 8) краткое изложение содержания принятых по делу решения, постановления;

9) основания, по которым в кассационной жалобе заявлены требования о проверке законности решения, постановления;

10) доводы, изложенные в отзыве на кассационную жалобу;

11) объяснения лиц, участвующих в деле и присутствовавших в судебном заседании;

12) законы и иные нормативные правовые акты, которыми руководствовался суд кассационной инстанции при принятии постановления; мотивы принятого постановления; мотивы, по которым суд не применил законы и иные нормативные правовые акты, на которые ссылались лица, участвующие в деле;

13) мотивы, по которым суд кассационной инстанции не согласился с выводами суда первой, апелляционной инстанций, если их решение, постановление были отменены полностью или в части;

14) выводы по результатам рассмотрения кассационной жалобы;

15) действия, которые должны быть выполнены лицами, участвующими в деле, и арбитражным судом первой или апелляционной инстанции, если дело передается на новое рассмотрение.

Направляя дело на новое рассмотрение, арбитражный суд кассационной инстанции может указать на необходимость нового рассмотрения дела судом первой инстанции коллегиальным составом судей и (или) в ином судебном составе.

Указания арбитражного суда кассационной инстанции, в том числе на толкование закона, изложенные в его постановлении об отмене решения, постановления суда первой, апелляционной инстанций, обязательны для арбитражного суда, вновь рассматривающего данное дело.

В постановлении арбитражного суда кассационной инстанции указывается на распределение между сторонами судебных расходов, понесенных в связи с подачей кассационной жалобы.

При отмене судебного акта с передачей дела на новое рассмотрение вопрос о распределении судебных расходов разрешается арбитражным судом, вновь рассматривающим дело.

Копии постановления арбитражного суда кассационной инстанции направляются лицам, участвующим в деле, в пятидневный срок со дня принятия постановления.

Постановление арбитражного суда кассационной инстанции вступает в законную силу со дня его принятия.

Жалобы на определение арбитражного суда кассационной инстанции о возвращении кассационной жалобы, поданные в арбитражный суд кассационной инстанции, вынесший такое определение, рассматриваются коллегиальным составом судей этого же суда в десятидневный срок со дня поступления жалобы в суд без извещения сторон.

Жалобы на другие определения арбитражного суда кассационной инстанции, обжалование которых предусмотрено АПК РФ, рассматриваются тем же арбитражным судом кассационной инстанции в ином судебном составе.

По результатам рассмотрения жалобы на определение арбитражного суда кассационной инстанции выносится определение.

ПРИМЕЧАНИЯ

¹ См.: Шерстюк В.М. Новые положения третьего Арбитражного процессуального кодекса РФ // Приложение к ежемесячному журналу «Хозяйство и право». № 12, декабрь 2002. С. 40—41.

ГЛАВА 13

Пересмотр судебных актов в порядке надзора

1. ПЕРЕСМОТР СУДЕБНЫХ АКТОВ В ПОРЯДКЕ НАДЗОРА. ПОРЯДОК НАДЗОРНОГО ПРОИЗВОДСТВА. ТРЕБОВАНИЯ К ОБРАЩЕНИЮ В ВАС РФ. ПРИНЯТИЕ ЗАЯВЛЕНИЯ ИЛИ ПРЕДСТАВЛЕНИЯ К ПРОИЗВОДСТВУ. ВОЗВРАЩЕНИЕ ЗАЯВЛЕНИЯ ИЛИ ПРЕДСТАВЛЕНИЯ. ОТЗЫВ НА ЗАЯВЛЕНИЕ ИЛИ ПРЕДСТАВЛЕНИЕ. ПРИОСТАНОВЛЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ СУДЕБНОГО АКТА ВЫСШИМ АРБИТРАЖНЫМ СУДОМ РФ

Как уже упоминалось в предыдущей главе, положения АПК 2002 года относительно надзорной инстанции претерпели серьезные изменения по сравнению с АПК 1995 года, когда возбуждение надзорного производства зависело не от волеизъявления лица, чьи права нарушены, а от полномочий, реализуемых должностными лицами в форме принесения протеста на судебный акт. При этом протест мог быть принесен как по заявлению лиц, участвующих в деле, так и по собственной инициативе должностных лиц (Председателя ВАС РФ и его заместителя и Генерального прокурора РФ и его заместителя), которые были свободны в выборе судебных актов нижестоящих арбитражных судов для их опротестования и последующего пересмотра, без заслушивания лиц, участвующих в деле. Это, как отмечает ТАК КАК Андреева, рассматривалось Европейским Судом по правам человека как серьезное нарушение требований о справедливом и эффективном правосудии в смысле положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод¹. Обращение лиц, участвующих в деле, с заявлением о принесении протеста представляло собой особое, исключительное, чрезвычайное средство судебной защиты, использование которого зависело от должностных лиц и потому не отвечало принципу «свободного доступа к правосудию».

В Кодексе 2002 года понятие протеста не используется. Процессуальной формой судебного надзора по АПК является пересмотр вступивших в законную силу судебных актов по заявлениям лиц, участвующих в деле, иных лиц, а также по представлениям прокурора.

Главное отличие в процедуре рассмотрения дел в порядке надзора между АПК 1995 и 2002 года следующее.

Для лица, участвующего в деле, согласно АПК 1995 года, процесс рассмотрения дела в порядке надзора состоял из двух этапов: подачи заявления должностным лицам (которые упоминались выше) с просьбой о принесении протеста и, если протест был принесен, рассмотрение этого протеста Президиумом ВАС РФ.

Согласно АПК 2002 года, лица, участвующие в деле, сами подают заявления о пересмотре судебного акта в порядке надзора, но такие заявления не сразу попадают на рассмотрения Президиума ВАС РФ, а сначала рассматриваются единолично судьей ВАС РФ в пятидневный срок со дня поступления. На этом этапе заявление может быть принято или возвращено заявителю при наличии к тому оснований. Затем в течение месяца коллегиальный состав судей ВАС РФ в судебном заседании без извещения лиц, участвующих в деле, рассматривает это заявление и определяет, имеются ли основания для пересмотра. При наличии оснований дело передается на рассмотрение в Президиум ВАС РФ и рассматривается с участием заинтересованных лиц, либо суд выносит определение об отказе в передаче дела на рассмотрение в ВАС РФ, и тогда повторное обращение того же лица по тем же основаниям с заявлением о пересмотре того же судебного акта в порядке надзора не допускается.

Как уже отмечалось, лица, участвующие в деле, и иные лица в случаях, предусмотренных АПК РФ, вправе оспорить в порядке надзора судебный акт, если полагают, что этим актом существенно нарушены их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности в результате нарушения или неправильного применения арбитражным судом, принявшим оспариваемый судебный акт, норм материального права или норм процессуального права.

Заявление или представление о пересмотре в порядке надзора судебного акта может быть подано в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в срок, не превышающий трех месяцев со дня вступления в законную силу последнего судебного акта, принятого по данному делу, если исчерпаны другие имеющиеся возможности для проверки в судебном порядке законности указанного акта.

Вопрос о принятии заявления или представления к производству рассматривается судьей Высшего арбитражного Суда РФ в соответствии со ст. 295 АПК РФ.

Заявление или представление после его принятия к производству рассматривается в судебном заседании коллегиальным составом судей Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, который решает вопрос о направлении дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации для пересмотра судебного акта в порядке надзора.

Заявление или представление о пересмотре судебного акта в порядке надзора направляется непосредственно в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в письменной форме. Заявление или представление должно быть подписано лицом, ходатайствующим о пересмотре судебного акта, или его представителем.

В заявлении или представлении должны быть указаны:

1) наименование лица, подающего заявление или представление, с указанием его процессуального положения, наименования других лиц, участвующих в деле, их место нахождения или место жительства;

2) данные об оспариваемом судебном акте и наименование принявшего его арбитражного суда; данные о других судебных актах, принятых по данному делу; предмет спора;

3) доводы лица, подающего заявление или представление, с указанием оснований для пересмотра судебного акта со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты, подтверждающие, по мнению заявителя, нарушение или неправильное применение норм материального права и (или) норм процессуального права, повлекшие за собой существенные нарушения его прав и законных интересов в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

4) перечень прилагаемых к заявлению или представлению документов.

В заявлении или представлении могут быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты лиц, участвующих в деле, и их представителей и иные сведения, необходимые для рассмотрения дела.

К заявлению или представлению должны быть приложены копии оспариваемого судебного акта и других судебных актов, принятых по делу.

К заявлению или представлению, подписанным представителем, должны быть приложены доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия на его подписание.

Заявление или представление и прилагаемые к нему документы направляются в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации с копиями в количестве экземпляров, равном количеству лиц, участвующих в деле.

Вопрос о принятии заявления или представления к производству рассматривается единолично судьей Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пятидневный срок со дня его поступления в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации.

Заявление или представление о пересмотре судебного акта в порядке надзора, поданные с соблюдением требований, предусмотренных АПК РФ, принимается к производству Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

О принятии заявления или представления к производству выносится определение, которым возбуждается надзорное производство. Копия определения направляется лицу, подавшему заявление или представление.

В определении о принятии заявления или представления к производству может быть указано на истребование дела из арбитражного суда. В этом случае копия определения направляется в арбитражный суд, который должен в пятидневный срок со дня получения копии определения направить истребованное дело в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации возвращает заявление или представление о пересмотре судебного акта в порядке надзора, если при решении вопроса о его принятии к производству установит, что:

- 1) не соблюдены требования, предусмотренные АПК РФ;
- 2) до принятия заявления или представления к рассмотрению от заявителя поступило ходатайство о его возвращении.

О возвращении заявления или представления выносится определение, копия которого направляется лицу, подавшему заявление или представление, вместе с заявлением или представлением и прилагаемыми к ним документами.

Возвращение заявления или представления не препятствует повторному обращению с таким же заявлением или представлением в Высший Арбитражный Суд Российской Фе-

дерации в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для возвращения.

Лицо, участвующее в деле, направляет отзыв на заявление или представление о пересмотре судебного акта в порядке надзора с приложением документов, подтверждающих возражения относительно пересмотра, другим лицам, участвующим в деле, и в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации.

К отзыву, направляемому в Высший Арбитражный Суд РФ, прилагается также документ, подтверждающий направление копий отзыва другим лицам, участвующим в деле.

Отзыв направляется заказным письмом с уведомлением о вручении в установленный судом срок, обеспечивающий возможность ознакомления с отзывом до начала рассмотрения заявления или представления Президиумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

Отзыв подписывается лицом, участвующим в деле, или его представителем. К отзыву, подписанному представителем, прилагается доверенность или иной документ, подтверждающие его полномочия на подписание отзыва.

Исполнение судебного акта арбитражного суда может быть приостановлено Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации по ходатайству лица, обратившегося с заявлением или представлением о пересмотре судебного акта в порядке надзора, при условии, если заявитель обосновал невозможность поворота его исполнения или предоставил встречное обеспечение другой стороне по делу возможных убытков путем внесения на депозитный счет арбитражного суда, рассматривавшего дело по первой инстанции, денежных средств в размере оспариваемой суммы и если суд признает необходимым приостановление исполнения судебного акта в целях обеспечения баланса взаимных прав и обязанностей сторон.

Вопрос о приостановлении исполнения судебного акта решается в судебном заседании коллегиальным составом судей Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. По результатам рассмотрения выносится определение.

Копии определения направляются лицам, участвующим в деле.

Исполнение судебного акта может быть приостановлено до окончания надзорного производства, если судом не установлен иной срок.

Приостановление исполнения судебного акта отменяется составом судей, которым вынесено определение об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, либо Президиумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, которым принято постановление об отказе в удовлетворении заявления или представления.

Об отмене приостановления исполнения судебного акта выносится определение либо на это указывается в определении об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации или в постановлении об отказе в удовлетворении заявления или представления.

Копии определения, постановления направляются лицам, участвующим в деле.

2. РАССМОТРЕНИЕ ЗАЯВЛЕНИЯ ИЛИ ПРЕДСТАВЛЕНИЯ.

СОДЕРЖАНИЕ ОПРЕДЕЛЕНИЯ О ПЕРЕДАЧЕ ДЕЛА В ПРЕЗИДИУМ ВАС РФ. ОПРЕДЕЛЕНИЕ ОБ ОТКАЗЕ В ПЕРЕДАЧЕ ДЕЛА В ПРЕЗИДИУМ ВАС РФ. ПОРЯДОК РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА В ПРЕЗИДИУМЕ ВАС РФ

Заявление или представление о пересмотре судебного акта в порядке надзора рассматривается коллегиальным составом судей Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в судебном заседании без извещения лиц, участвующих в деле, в срок, не превышающий месяца со дня поступления заявления или представления в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации или со дня поступления в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации дела, если оно было истребовано из арбитражного суда.

Состав судей для рассмотрения заявления или представления о пересмотре судебного акта в порядке надзора формируется с учетом очередности распределения между судьями поступающих в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации обращений.

При рассмотрении заявления или представления о пересмотре судебного акта в порядке надзора арбитражный суд определяет, имеются ли основания для пересмотра оспариваемого судебного акта, исходя из доводов, содержащихся в за-

явлении или представлении, а также из содержания оспариваемого судебного акта.

Для решения вопроса о наличии оснований для пересмотра судебного акта в порядке надзора суд может истребовать дело из арбитражного суда, о чем выносится определение.

При наличии оснований, предусмотренных АПК РФ, суд выносит определение о передаче дела для пересмотра, оспариваемого судебного акта в порядке надзора и в пятидневный срок со дня вынесения определения направляет его в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации вместе с заявлением или представлением и истребованным из арбитражного суда делом.

Копии определения в этот же срок направляются лицам, участвующим в деле, с приложением копии заявления или представления и прилагаемых к ним документов.

В определении суд устанавливает срок, в течение которого лица, участвующие в деле, могут представить отзыв на заявление или представление о пересмотре судебного акта в порядке надзора.

В случае если при рассмотрении заявления или представления будет установлено, что при отсутствии оснований, предусмотренных статьей 304 АПК РФ, имеются иные основания для проверки правильности применения норм материального права или норм процессуального права, суд может направить дело на рассмотрение в арбитражный суд кассационной инстанции при условии, что данный судебный акт не пересматривался в порядке кассационного производства.

О направлении дела в арбитражный суд кассационной инстанции выносится определение. Содержание этого определения может быть изложено в определении об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

Копии определения направляются лицам, участвующим в деле.

При отсутствии оснований, предусмотренных статьей 304 АПК РФ, суд выносит определение об отказе в передаче дела для пересмотра судебного акта в порядке надзора в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

Копия определения не позднее следующего дня после дня вынесения направляется лицу, ходатайствующему о пересмотре судебного акта в порядке надзора.

Повторное обращение того же лица по тем же основаниям с заявлением или представлением о пересмотре судебного акта в порядке надзора не допускается.

Определение суда о передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации для пересмотра судебного акта в порядке надзора должно содержать:

- 1) дату вынесения определения;
- 2) состав судей Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, вынесших определение;
- 3) наименование лица, ходатайствующего о пересмотре судебного акта в порядке надзора, его процессуальное положение, место нахождения или место жительства; наименования других лиц, участвующих в деле, их место нахождения или место жительства;
- 4) сведения об оспариваемом судебном акте, дату его принятия и вступления в законную силу; сведения о других судебных актах, принятых по делу;
- 5) наименование арбитражного суда, принявшего оспариваемый судебный акт, предмет спора;
- 6) основания передачи дела для рассмотрения в Президиум ВАС РФ, мотивы передачи с указанием конкретных норм материального права или норм процессуального права, нарушенных, по мнению суда, при принятии оспариваемого судебного акта;
- 7) предложения суда, вынесшего определение.

Определение суда об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации для пересмотра судебного акта в порядке надзора должно содержать:

- 1) дату вынесения определения;
- 2) состав судей Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, вынесших определение;
- 3) наименование лица, ходатайствующего о пересмотре судебного акта в порядке надзора, его процессуальное положение, место нахождения или место жительства; наименования других лиц, участвующих в деле, их место нахождения или место жительства;

4) сведения об оспариваемом судебном акте, дату его принятия и вступления в законную силу; сведения о других судебных актах, принятых по делу;

5) наименование арбитражного суда, принявшего оспариваемый судебный акт, предмет спора;

6) мотивы отказа в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации для пересмотра судебного акта в порядке надзора;

7) мотивы направления дела в арбитражный суд кассационной инстанции.

Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте рассмотрения дела по пересмотру судебного акта в порядке надзора Президиумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. Неявка лиц, участвующих в деле и извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела Президиумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, не препятствует рассмотрению дела в порядке надзора.

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации рассматривает дела в порядке очередности их поступления в Президиум, но не позднее чем в срок, не превышающий трех месяцев со дня вынесения определения о передаче дела в Президиум.

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации правомочен рассматривать дела в порядке надзора при наличии большинства членов Президиума.

Лицо, обратившееся с заявлением или представлением о пересмотре судебного акта в порядке надзора, другие лица, участвующие в деле, могут участвовать в заседании Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

Дело докладывается судьей Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации — докладчиком по данному делу.

Докладчик излагает обстоятельства дела, содержание оспариваемого судебного акта и других принятых по данному делу судебных актов, доводы, содержащиеся в заявлении или представлении о пересмотре судебного акта в порядке надзора, основания для пересмотра судебного акта, мотивы, содержащиеся в определении суда о передаче дела для рассмотрения в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

Лица, участвующие в деле, если они явились в заседание Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, вправе давать свои устные объяснения после выступления судьи — докладчика.

Первым дает свои объяснения лицо, обратившееся с заявлением или представлением о пересмотре судебного акта в порядке надзора.

После выступления лица, ходатайствующего о пересмотре судебного акта в порядке надзора, других лиц, участвующих в деле и присутствующих в заседании, Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации принимает постановление в закрытом совещании.

Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации принимается большинством голосов судей. Председательствующий в заседании голосует последним. При равенстве голосов судей заявление или представление оставляется без удовлетворения, а судебный акт — без изменения.

3. ОСНОВАНИЯ ДЛЯ ИЗМЕНЕНИЯ ИЛИ ОТМЕНЫ В ПОРЯДКЕ НАДЗОРА СУДЕБНЫХ АКТОВ, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ. ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПРЕЗИДИУМА ВАС РФ, ЕГО СОДЕРЖАНИЕ И ВСТУПЛЕНИЕ В ЗАКОННУЮ СИЛУ

Судебные акты арбитражных судов, вступившие в законную силу, подлежат изменению или отмене, если при рассмотрении дела в порядке надзора Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации установит, что оспариваемый судебный акт:

- 1) нарушает единообразие в толковании и применении арбитражными судами норм права;
- 2) препятствует принятию законного решения по другому делу;
- 3) нарушает права и законные интересы неопределенного круга лиц или иные публичные интересы. (ст. 304 АПК РФ)

Заслуживает внимание критика данной нормы. Перечисленные основания к отмене или изменению судебных актов в порядке надзора в основном направлены на решение «внутренних» проблем системы арбитражных судов и не соответ-

ствуют задачам арбитражного судопроизводства, указанным в ст. 2 АПК, и задачам проверочной деятельности суда надзорной инстанции. Содержание ст. 304 АПК РФ противоречит принципам состязательности и диспозитивности в арбитражном судопроизводстве, а так же ст. 292, 294, 296, частям 3, 4 ст. 305 АПК РФ. Применение статьи 304 АПК РФ может привести к нарушению прав граждан и организаций².

По результатам рассмотрения дела о пересмотре судебного акта в порядке надзора Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации вправе:

1) оставить оспариваемый судебный акт без изменения, а заявление или представление без удовлетворения;

2) отменить судебный акт полностью или в части и передать дело на новое рассмотрение в арбитражный суд, судебный акт которого отменен или изменен. При направлении дела на новое рассмотрение Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации может указать на необходимость рассмотрения дела в ином составе суда;

3) отменить судебный акт полностью или в части и принять новый судебный акт, не передавая дело на новое рассмотрение;

4) отменить судебный акт полностью или в части и прекратить производство по делу или оставить иск без рассмотрения полностью или в части;

5) оставить без изменения один из ранее принятых по делу судебных актов.

2. В случаях, предусмотренных пунктами 2—5, Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации должен указать конкретные основания для изменения или отмены судебного акта.

Указания Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, в том числе на толкование закона, изложенные в постановлении об отмене решения, постановления суда, обязательны для арбитражного суда, вновь рассматривающего данное дело.

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации не вправе устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены или доказаны в решении, постановлении или были отвергнуты указанными

судебными актами, либо предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, преимуществе одних доказательств перед другими, о том, какая норма материального права должна быть применена и какое решение, постановление должно быть принято при новом рассмотрении дела.

Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации подписывается председательствующим в заседании Президиума.

В постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации указываются:

1) номер дела, дата и место принятия постановления; состав суда, принявшего постановление;

2) наименование лица, обратившегося с заявлением или представлением о пересмотре судебного акта в порядке надзора, его процессуальное положение;

3) наименования лиц, участвующих в деле; предмет спора; фамилии лиц, присутствовавших в судебном заседании, с указанием их полномочий;

4) наименования арбитражных судов, рассматривавших дело в первой, апелляционной, кассационной инстанциях; сведения о принятых по делу судебных актах; краткое содержание оспариваемого судебного акта;

5) доводы, содержащиеся в заявлении или представлении о пересмотре судебного акта в порядке надзора, и требования заявителя;

6) возражения, содержащиеся в отзыве на заявление или представление о пересмотре дела в порядке надзора;

7) объяснения лиц, участвующих в деле и присутствовавших в судебном заседании;

8) основания для изменения или отмены судебного акта, установленные судом, со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты;

9) мотивы принятого постановления;

10) выводы и решения по результатам рассмотрения заявления или представления;

11) действия, которые должны быть выполнены лицами, участвующими в деле, и арбитражным судом при направлении дела на новое рассмотрение.

Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации вступает в законную силу со дня его принятия.

Копии постановления направляются лицам, участвующим в деле, а также другим заинтересованным лицам в пятидневный срок со дня принятия постановления.

Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации подлежит опубликованию в «Вестнике Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации».

ПРИМЕЧАНИЯ

¹ Комментарий к АПК РФ / Под ред. проф. В. Яковлева. М., 2003. С. 755.

² См.: Шерстюк В.М. Новые положения третьего Арбитражного процессуального кодекса РФ // Приложение к ежемесячному журналу «Хозяйство и право». № 12, декабрь 2002. С. 45—46.

ГЛАВА 14

Пересмотр судебных актов арбитражного суда по вновь открывшимся обстоятельствам

Вступившие в законную силу решение, определение, принятые арбитражным судом первой инстанции, пересматриваются по вновь открывшимся обстоятельствам судом, принявшим эти решение, определение.

Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам постановлений и определений арбитражного суда апелляционной и кассационной инстанций, принятых в порядке надзора постановлений и определений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, которыми изменен судебный акт арбитражного суда первой, апелляционной и кассационной инстанций либо принят новый судебный акт, производится тем судом, который изменил судебный акт или принял новый судебный акт.

Основаниями пересмотра судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам являются:

- 1) существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;
- 2) установленные вступившим в законную силу приговором суда фальсификация доказательства, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо ложные показания свидетеля, заведомо неправильный перевод, повлекшие за собой принятие незаконного или необоснованного судебного акта по данному делу;
- 3) установленные вступившим в законную силу приговором суда преступные деяния лица, участвующего в деле, или его представителя либо преступные деяния судьи, совершенные при рассмотрении данного дела;
- 4) отмена судебного акта арбитражного суда или суда общей юрисдикции либо постановления другого органа, послуживших основанием для принятия судебного акта по данному делу;
- 5) признанная вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда или суда общей юрисдикции недей-

ствительной сделка, повлекшая за собой принятие незаконного или необоснованного судебного акта по данному делу;

б) признание Конституционным Судом Российской Федерации не соответствующим Конституции Российской Федерации закона, примененного арбитражным судом в конкретном деле, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в Конституционный Суд Российской Федерации;

7) установленное Европейским Судом по правам человека нарушение положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении арбитражным судом конкретного дела, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в Европейский Суд по правам человека.

Заявление о пересмотре вступившего в законную силу судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам подается в арбитражный суд, принявший данный судебный акт, лицами, участвующими в деле, не позднее трех месяцев со дня открытия обстоятельств, являющихся основанием для пересмотра судебного акта.

По ходатайству лица, обратившегося с заявлением, пропущенный срок подачи заявления может быть восстановлен арбитражным судом при условии, если ходатайство подано не позднее шести месяцев со дня открытия обстоятельств, являющихся основанием пересмотра, и арбитражный суд признает причины пропуска срока уважительными.

Заявление о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам подается в арбитражный суд в письменной форме. Заявление подписывается лицом, подающим заявление, или его представителем, уполномоченным на подписание заявления.

В заявлении о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам должны быть указаны:

1) наименование арбитражного суда, в который подается заявление;

2) наименования лица, подающего заявление, и других лиц, участвующих в деле, их место нахождения или место жительства;

3) наименование арбитражного суда, принявшего судебный акт, о пересмотре которого по вновь открывшимся обстоятельствам ходатайствует заявитель; номер дела, дата принятия судебного акта; предмет спора;

4) требование лица, подающего заявление; вновь открывшееся обстоятельство, являющееся, по мнению заявителя, основанием для постановки вопроса о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам, со ссылкой на документы, подтверждающие открытие или установление этого обстоятельства;

5) перечень прилагаемых документов.

В заявлении могут быть также указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты лиц, участвующих в деле, и иные сведения.

Лицо, подающее заявление, обязано направить другим лицам, участвующим в деле, копии заявления и приложенных документов, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением о вручении.

К заявлению должны быть приложены:

1) копии документов, подтверждающих вновь открывшееся обстоятельство;

2) копия судебного акта, о пересмотре которого ходатайствует заявитель;

3) документ, подтверждающий направление другим лицам, участвующим в деле, копий заявления и документов, которые у них отсутствуют;

4) доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия лица на подписание заявления.

Вопрос о принятии заявления к производству арбитражного суда решается судьей единолично в пятидневный срок со дня его поступления в арбитражный суд.

О принятии заявления к производству арбитражный суд выносит определение.

В определении указываются время и место проведения судебного заседания по рассмотрению заявления.

Копии определения направляются лицам, участвующим в деле.

Арбитражный суд возвращает заявителю поданное им заявление о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам, если при решении вопроса о принятии его к производству установит, что:

1) заявление подано с нарушением правил, установленных ст. 310 АПК РФ;

2) заявление подано после истечения установленного срока и отсутствует ходатайство о его восстановлении или в восстановлении пропущенного срока подачи заявления отказано;

3) не соблюдены требования, предъявляемые АПК РФ к форме и содержанию заявления.

О возвращении заявления выносится определение.

Копия определения направляется заявителю вместе с заявлением и прилагаемыми к нему документами не позднее следующего дня после дня его вынесения.

Определение арбитражного суда о возвращении заявления может быть обжаловано.

Заявление о пересмотре вступившего в законную силу судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам арбитражный суд рассматривает в судебном заседании в срок, не превышающий месяца со дня его поступления в арбитражный суд.

Заявитель и другие лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания. Неявка надлежащим образом извещенных лиц не является препятствием для рассмотрения заявления.

По результатам рассмотрения заявления о пересмотре вступивших в законную силу решения, постановления, определения по вновь открывшимся обстоятельствам арбитражный суд или принимает решение, постановление об удовлетворении заявления и отмене ранее принятого им судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам, или выносит определение об отказе в удовлетворении заявления.

Как верно отмечено Шерстюком В.М., пересматривая судебный акт по вновь открывшимся обстоятельствам, арбитражный суд дело по существу не решает, а, следовательно, в любом случае, в том числе и при удовлетворении заявления должен по итогам рассмотрения заявления выносить определение, а не решение¹.

В случае отмены судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам дело повторно рассматривается тем же арбитражным судом, которым отменен ранее принятый им судебный акт, в общем порядке.

Арбитражный суд вправе повторно рассмотреть дело непосредственно после отмены судебного акта в том же судебном заседании, если лица, участвующие в деле, или их пред-

ставители присутствуют в судебном заседании и не заявили возражений относительно рассмотрения дела по существу в том же судебном заседании.

Копии определения об отказе в удовлетворении заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам направляются лицам, участвующим в деле.

Решение, постановление арбитражного суда об отмене судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам и определение об отказе в удовлетворении заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам могут быть обжалованы.

Данное правило не распространяется на определения и постановления Президиума Высшего арбитражного суда РФ и на постановления суда кассационной инстанции.

ПРИМЕЧАНИЯ

¹ См.: Шерстюк В.М. Новые положения третьего Арбитражного процессуального кодекса РФ // Приложение к ежемесячному журналу «Хозяйство и право». № 12, декабрь 2002. С. 47

ГЛАВА 15

Производство по делам с участием иностранных лиц

1. КОМПЕТЕНЦИЯ АРБИТРАЖНЫХ СУДОВ в Российской Федерации по делам с участием иностранных лиц. ИСКЛЮЧИТЕЛЬНАЯ КОМПЕТЕНЦИЯ. СОГЛАШЕНИЕ ОБ ОПРЕДЕЛЕНИИ КОМПЕТЕНЦИИ АРБИТРАЖНЫХ СУДОВ РФ. СУДЕБНЫЙ ИММУНИТЕТ

Арбитражные суды в Российской Федерации рассматривают также *дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, с участием иностранных организаций, международных организаций, иностранных граждан, лиц без гражданства, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность* (далее — иностранные лица), в случае, если:

- 1) ответчик находится или проживает на территории Российской Федерации либо на территории Российской Федерации находится имущество ответчика;
- 2) орган управления, филиал или представительство иностранного лица находится на территории Российской Федерации;
- 3) спор возник из договора, по которому исполнение должно иметь место или имело место на территории Российской Федерации;
- 4) требование возникло из причинения вреда имуществу действием или иным обстоятельством, имевшими место на территории Российской Федерации, или при наступлении вреда на территории Российской Федерации;
- 5) спор возник из неосновательного обогащения, имевшего место на территории Российской Федерации;
- 6) истец по делу о защите деловой репутации находится в Российской Федерации;
- 7) спор возник из отношений, связанных с обращением ценных бумаг, выпуск которых имел место на территории Российской Федерации;

8) заявитель по делу об установлении факта, имеющего юридическое значение, указывает на наличие этого факта на территории Российской Федерации;

9) спор возник из отношений, связанных с государственной регистрацией имен и других объектов и оказанием услуг в международной ассоциации сетей «Интернет» на территории Российской Федерации;

10) в других случаях при наличии тесной связи спорного правоотношения с территорией Российской Федерации.

Арбитражные суды в Российской Федерации рассматривают также экономические споры и другие дела, связанные с предпринимательской и иной экономической деятельностью с участием иностранных лиц и отнесенные законом к исключительной компетенции АПК РФ.

Арбитражные суды в Российской Федерации рассматривают также дела в соответствии с соглашением сторон, заключенным по правилам, установленным АПК РФ.

Дело, принятое арбитражным судом к своему рассмотрению с соблюдением правил, предусмотренных АПК РФ, должно быть рассмотрено им по существу, хотя бы в ходе производства по делу в связи с изменением места нахождения или места жительства лиц, участвующих в деле, или иными обстоятельствами оно станет относиться к компетенции иностранного суда.

К исключительной компетенции арбитражных судов в Российской Федерации по делам с участием иностранных лиц относятся дела:

1) по спорам в отношении находящегося в государственной собственности Российской Федерации имущества, в том числе по спорам, связанным с приватизацией государственного имущества и принудительным отчуждением имущества для государственных нужд;

2) по спорам, предметом которых являются недвижимое имущество, если такое имущество находится на территории Российской Федерации, или права на него;

3) по спорам, связанным с регистрацией или выдачей патентов, регистрацией и выдачей свидетельств на товарные знаки, промышленные образцы, полезные модели или регистрацией других прав на результаты интеллектуальной деятель-

ности, которые требуют регистрации или выдачи патента либо свидетельства в Российской Федерации;

4) по спорам о признании недействительными записей в государственные реестры (регистры, кадастры), произведенных компетентным органом Российской Федерации, ведущим такой реестр (регистр, кадастр);

5) по спорам, связанным с учреждением, ликвидацией или регистрацией на территории Российской Федерации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, а также с оспариванием решений органов этих юридических лиц.

В исключительной компетенции арбитражных судов в Российской Федерации находятся также предусмотренные АПК РФ дела с участием иностранных лиц, возникающие из административных и иных публичных правоотношений.

В случае, если стороны, хотя бы одна из которых является иностранным лицом, заключили соглашение, в котором определили, что арбитражный суд в Российской Федерации обладает компетенцией по рассмотрению возникшего или могущего возникнуть спора, связанного с осуществлением ими предпринимательской и иной экономической деятельности, арбитражный суд в Российской Федерации будет обладать исключительной компетенцией по рассмотрению данного спора при условии, что такое соглашение не изменяет исключительную компетенцию иностранного суда.

Соглашение об определении компетенции должно быть заключено в письменной форме.

Множественность нормативно-правовых источников внешнеэкономической деятельности поставила проблему выбора права, применимого к регулированию конкретных внешнеэкономических правоотношений, суть которой состоит в ответе на вопрос, какое материальное право применять к внешнеэкономическим сделкам: российское, право иностранного контрагента либо общее (международное торговое) законодательство¹.

Статья 1186 ГК РФ регулирует этот вопрос следующим образом:

«Право, подлежащее применению к гражданско — правовым отношениям с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо гражданско — правовым отношениям, осложненным иным иностранным элементом, в том числе в случаях, когда объект гражданских прав находится за

границей, определяется на основании международных договоров РФ, ГК РФ, других законов и обычаев, признаваемых в РФ.

Если в соответствии с ГК РФ невозможно определить право, подлежащее применению, применяется право страны, с которой гражданско — правовое отношение, осложненное иностранным элементом, наиболее тесно связано.

Если международный договор Российской Федерации содержит материально — правовые нормы, подлежащие применению к соответствующему отношению, определение на основе коллизионных норм права, применимого к вопросам, полностью урегулированным такими материально — правовыми нормами, исключается»

Общим правилом о применимом праве является свобода участников внешнеэкономической деятельности в выборе права, применимого к регулированию их отношений.

В соответствии со статьей 1210 ГК РФ, «стороны договора могут при заключении договора или в последующем выбрать по соглашению между собой право, которое подлежит применению к их правам и обязанностям по этому договору. Выбранное сторонами право применяется к возникновению и прекращению права собственности и иных вещных прав на движимое имущество без ущерба для прав третьих лиц.

Соглашение сторон о выборе подлежащего применению права должно быть прямо выражено или должно определенно вытекать из условий договора либо совокупности обстоятельств дела.

Выбор сторонами подлежащего применению права, сделанный после заключения договора, имеет обратную силу и считается действительным, без ущерба для прав третьих лиц, с момента заключения договора.

Стороны договора могут выбрать подлежащее применению право как для договора в целом, так и для отдельных его частей.

Если из совокупности обстоятельств дела, существовавших на момент выбора подлежащего применению права, следует, что договор реально связан только с одной страной, то выбор сторонами права другой страны не может затрагивать действие императивных норм страны, с которой договор реально связан.

При отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве к договору применяется право страны, с которой договор наиболее тесно связан.

Правом страны, с которой договор наиболее тесно связан, считается, если иное не вытекает из закона, условий или существа договора либо совокупности обстоятельств дела, право страны, где находится место жительства или основное место деятельности стороны, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора.

Стороной, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора, признается, если иное не вытекает из закона, условий или существа договора либо совокупности обстоятельств дела, сторона, являющаяся, в частности:

- 1) продавцом — в договоре купли — продажи;
- 2) дарителем — в договоре дарения;
- 3) арендодателем — в договоре аренды;
- 4) ссудодателем — в договоре безвозмездного пользования;
- 5) подрядчиком — в договоре подряда;
- 6) перевозчиком — в договоре перевозки;
- 7) экспедитором — в договоре транспортной экспедиции;
- 8) займодавцем (кредитором) — в договоре займа (кредитном договоре);
- 9) финансовым агентом — в договоре финансирования под уступку денежного требования;
- 10) банком — в договоре банковского вклада (депозита) и договоре банковского счета;
- 11) хранителем — в договоре хранения;
- 12) страховщиком — в договоре страхования;
- 13) поверенным — в договоре поручения;
- 14) комиссионером — в договоре комиссии;
- 15) агентом — в агентском договоре;
- 16) правообладателем — в договоре коммерческой концессии;
- 17) залогодателем — в договоре о залоге;
- 18) поручителем — в договоре поручительства;
- 19) лицензиаром — в лицензионном договоре.

Правом страны, с которой договор наиболее тесно связан, считается, если иное не вытекает из закона, условий или

существа договора либо совокупности обстоятельств дела, в частности:

- 1) в отношении договора строительного подряда и договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ — право страны, где в основном создаются предусмотренные соответствующим договором результаты;
- 2) в отношении договора простого товарищества — право страны, где в основном осуществляется деятельность такого товарищества;
- 3) в отношении договора, заключенного на аукционе, по конкурсу или на бирже, — право страны, где проводится аукцион, конкурс или находится биржа.

К договору, содержащему элементы различных договоров, применяется, если иное не вытекает из закона, условий или существа договора либо совокупности обстоятельств дела, право страны, с которой этот договор, рассматриваемый в целом, наиболее тесно связан.

Если в договоре использованы принятые в международном обороте торговые термины, при отсутствии в договоре иных указаний считается, что сторонами согласовано применение к их отношениям обычаев делового оборота, обозначаемых соответствующими торговыми терминами».

Правом, подлежащим применению к договору в соответствии с правилами ГК РФ, определяются, в частности:

- 1) толкование договора;
- 2) права и обязанности сторон договора;
- 3) исполнение договора;
- 4) последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения договора;
- 5) прекращение договора;
- 6) последствия недействительности договора.

Важно отметить, что, если в качестве применимого права избирается российское, это не означает выбор отдельных российских законов, а предполагает защищаемую судами РФ договоренность о применении всей российской правовой системы, в которую входит ряд международных соглашений. Это следует из конституционного и гражданского права России. В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ международные договоры Российской Федерации наряду с общепризнанными

нормами и принципами международного права являются частью правовой системы нашей страны. Данная конституционная норма продублирована в п. 1 ст. 7 Гражданского кодекса РФ. В п. 2 ст. 7 ГК прямо указано, что к отношениям, составляющим предмет гражданско-правового регулирования, применяются международные договоры непосредственно, кроме случаев, когда из международного соглашения следует, что для применения последнего требуется издание внутригосударственного акта.

Поэтому ошибаются те российские экспортеры, которые настаивают на применении российского права и считают, что в случае согласия иностранного партнера на применимое российское право сделка будет регулироваться только ГК РФ, а использование Венской конвенции будет исключено. Поскольку международный договор с 1 сентября 1991 года — часть правовой системы Российской Федерации, постольку внешнеэкономические отношения будут регулироваться им как частью российского законодательства, причем международный закон применяется в первую очередь.

При регулировании внешнеэкономических отношений национальное законодательство нередко иначе, чем иностранное или международное законодательство, решает одни и те же вопросы, в связи с чем возникает проблема конкуренции российского, иностранного и международного законодательства.

Конкуренция внутреннего закона и международного акта.

Регулируется Федеральным законом от 15 июля 1995 года «О международных договорах Российской Федерации». Перечень международных соглашений, признаваемых Российской Федерацией и исполняемых ее судами, содержится в Информационном письме Высшего Арбитражного Суда РФ от 16 августа 1995 года.

Общее правило о конкуренции внутреннего и международного закона таково: если международным договором, в котором участвует Российская Федерация, установлены иные правила, чем те, которые содержатся в российском гражданском законодательстве, то применяются правила международного договора. Поэтому если тот или иной вопрос внешнеэкономического сотрудничества урегулирован международным актом, он применяется в первую очередь, хотя бы в национальном законодательстве и содержались иные решения.

Конкуренция российского и иностранного права.

Нормативной основой применения иностранного права до 1 марта 2002 года являлся раздел VII Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 года и раздел VIII ГК РСФСР 1964 года, с 1 марта 2002 года — раздел VI ГК РФ.

При применении иностранного права суд устанавливает содержание его норм в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве.

В целях установления содержания норм иностранного права суд может обратиться в установленном порядке за содействием и разъяснением в Министерство юстиции Российской Федерации и иные компетентные органы или организации в Российской Федерации и за границей либо привлечь экспертов.

Лица, участвующие в деле, могут представлять документы, подтверждающие содержание норм иностранного права, на которые они ссылаются в обоснование своих требований или возражений, и иным образом содействовать суду в установлении содержания этих норм.

По требованиям, связанным с осуществлением сторонами предпринимательской деятельности, бремя доказывания содержания норм иностранного права может быть возложено судом на стороны.

Существуют два правила о неприменении норм права иностранных государств.

1. Норма иностранного права, подлежащая применению в соответствии с ГК РФ, в исключительных случаях не применяется, когда последствия ее применения явно противоречили бы основам правопорядка (публичному порядку) Российской Федерации. В этом случае при необходимости применяется соответствующая норма российского права.

В частности, речь может идти о неприменении норм религиозных правовых систем (право исламских государств: Ирана, Саудовской Аравии, Объединенных Арабских Эмиратов, канонического права государства-города Ватикана и т. д.)².

2. Если содержание норм иностранного права, несмотря на предпринятые в соответствии с ГК РФ меры, в разумные сроки не установлено, применяется российское право.

Иностранное государство, выступающее в качестве носителя власти, обладает судебным иммунитетом по отношению к предъявленному к нему иску в арбитражном суде в Российской Федерации, привлечению его к участию в деле в качестве третьего лица, наложению ареста на имущество, принадлежащее иностранному государству и находящееся на территории Российской Федерации, и принятию по отношению к нему судом мер по обеспечению иска и имущественных интересов. Обращение взыскания на это имущество в порядке принудительного исполнения судебного акта арбитражного суда допускается только с согласия компетентных органов соответствующего государства, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации или федеральным законом.

В международном праве действует принцип *эстоппеля*, который означает утрату государством права ссылаться на какие-либо факты или обстоятельства в обоснование своих международных притязаний. Вследствие применения эстоппеля государство может, например, утратить свое право ссылаться на основания недействительности, прекращения или приостановления международного договора или выхода из него.

Судебный иммунитет международных организаций определяется международным договором Российской Федерации и федеральным законом.

Отказ от судебного иммунитета должен быть произведен в порядке, предусмотренном законом иностранного государства или правилами международной организации. В этом случае арбитражный суд рассматривает дело в порядке, установленном АПК РФ.

2. ПОРЯДОК РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННЫХ ЛИЦ, ИХ ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ. ТРЕБОВАНИЯ, ПРЕДЪЯВЛЯЕМЫЕ К ДОКУМЕНТАМ ИНОСТРАННОГО ПРОИСХОЖДЕНИЯ.

ЛЕГАЛИЗАЦИЯ ДОКУМЕНТА. АПОСТИЛЬ. ПОРУЧЕНИЯ О ВЫПОЛНЕНИИ ОТДЕЛЬНЫХ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ

Порядок рассмотрения дел с участием иностранных лиц, их процессуальные права и обязанности

Арбитражный суд принимает меры к установлению юридического статуса лиц, участвующих в споре³. Юридический

статус иностранных участников арбитражного процесса определяется по их личному закону.

Личным законом физического лица считается право страны, гражданство которой это лицо имеет.

Если лицо наряду с российским гражданством имеет и иностранное гражданство, его личным законом является российское право.

Если иностранный гражданин имеет место жительства в РФ, его личным законом является российское право.

При наличии у лица нескольких иностранных гражданств личным законом считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства.

Личным законом лица без гражданства считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства.

Личным законом беженца считается право страны, предоставившей ему убежище.

Личным законом юридического лица считается право страны, где учреждено юридическое лицо.

На основе личного закона юридического лица определяются, в частности:

- 1) статус организации в качестве юридического лица;
- 2) организационно — правовая форма юридического лица;
- 3) требования к наименованию юридического лица;
- 4) вопросы создания, реорганизации и ликвидации юридического лица, в том числе вопросы правопреемства;
- 5) содержание правоспособности юридического лица;
- 6) порядок приобретения юридическим лицом гражданских прав и принятия на себя гражданских обязанностей;
- 7) внутренние отношения, в том числе отношения юридического лица с его участниками;
- 8) способность юридического лица отвечать по своим обязательствам.

Юридическое лицо не может ссылаться на ограничение полномочий его органа или представителя на совершение сделки, неизвестное праву страны, в которой орган или представитель юридического лица совершил сделку, за исключением случаев, когда будет доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об указанном ограничении.

Личным законом иностранной организации, не являющейся юридическим лицом по иностранному праву, считается право страны, где эта организация учреждена.

К деятельности такой организации, если применимым является российское право, соответственно применяются правила ГК РФ, которые регулируют деятельность юридических лиц, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа отношения.

В случаях, если иностранные лица, участвующие в деле, рассматриваемом арбитражным судом в Российской Федерации, находятся или проживают вне пределов Российской Федерации, такие лица извещаются о судебном разбирательстве определением арбитражного суда путем направления поручения в учреждение юстиции или другой компетентный орган иностранного государства. В этих случаях срок рассмотрения дела продлевается арбитражным судом на срок, установленный договором о правовой помощи для направления поручений в учреждение юстиции или другой компетентный орган иностранного государства, а при отсутствии в договоре такого срока или при отсутствии указанного договора — не более чем на шесть месяцев.

Иностранные лица пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности наравне с российскими организациями и гражданами. Процессуальные льготы предоставляются иностранным лицам, если они предусмотрены международным договором Российской Федерации.

Иностранные лица имеют право обращаться в арбитражные суды в Российской Федерации по правилам подведомственности и подсудности, установленным Кодексом, для защиты своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Иностранные лица, участвующие в деле, должны представить в арбитражный суд доказательства, подтверждающие их юридический статус и право на осуществление предпринимательской и иной экономической деятельности.

В случае непредставления таких доказательств арбитражный суд вправе истребовать их по своей инициативе.

Правительством Российской Федерации могут быть установлены ответные ограничения (реторсии) в отношении

иностранных лиц тех иностранных государств, в которых введены ограничения в отношении российских организаций и граждан.

Требования, предъявляемые к документам иностранного происхождения .

Легализация документа. Апостиль

Документы, выданные и имеющие юридическую силу на территории одного государства, могут быть использованы на территории другого государства только после их соответствующего удостоверения, если иного не предусмотрено международными договорами, участниками которых являются государства. В настоящее время наиболее широкое распространение получили 2 способа такого удостоверения — консульская легализация и проставление апостиля .

Консульская легализация заключается в подтверждении соответствия документов законодательству государства их происхождения и представляет собой засвидетельствование подлинности подписи должностного лица, его статуса и, в надлежащих случаях, печати уполномоченного государственного органа на документах и актах с целью использования их в другом государстве.

Иностранные документы, предназначенные для использования на территории России, могут быть легализованы на территории того государства, где эти документы выданы, или же непосредственно в Российской Федерации. В первом случае документ сначала заверяется в Министерстве иностранных дел или ином уполномоченном органе государства, на территории которого выдан документ, а затем легализуется в консульском учреждении Российской Федерации в данном государстве. Во втором случае иностранный документ сначала заверяется в дипломатическом представительстве или консульском учреждении того государства, на территории которого был выдан документ, а затем легализуется в Департаменте консульской службы МИД России. И в этом и в другом случае при необходимости может быть потребован нотариально заверенный перевод документа на русский язык.

Как видно, процедура легализации достаточно сложна и требует значительных затрат. Однако она несовершенна: документ, прошедший такую многоступенчатую и трудоемкую

процедуру, оказывается действительным только для того государства, консульская служба которого его легализовала.

В целях упрощения процесса признания иностранных документов в 1961 году в Гааге (Нидерланды) была подписана Конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов (Гаагская конвенция). Для Российской Федерации она вступила в силу 31 мая 1992 года

В соответствии с Гаагской конвенцией на документах, совершенных компетентными органами одного государства и предназначенных для использования на территории другого государства, проставляется специальный штамп (апостиль). Апостиль «удостоверяет подлинность подписи, качество, в котором выступало лицо, подписавшее документ, и, в надлежащем случае, подлинность печати или штампа, которым скреплен этот документ» (ст. 5). Подпись, печать или штамп, предоставляемые компетентным органом на апостиле, не требуют никакого дальнейшего заверения или легализации, а документ, на котором проставлен апостиль, может быть использован в любой из стран — участниц Гаагской конвенции.

Апостиль представляет собой квадратное клише (штамп) размером от 9 x 9 до 10 x 10 см. Заголовок апостиля обязательно должен содержать текст на французском языке. Помимо русского — официального языка Российской Федерации, текст пунктов апостиля может быть продублирован и на государственном языке субъекта Федерации⁵. Не допускается вносить изменения в текст апостиля и менять последовательность размещения его строк в штампе. Также запрещается изготовление апостиля с листа методом ксерокопирования штампа или иным путем для последующей подшивки к удостоверяемым документам. Во всех случаях должен проставляться именно **оттиск апостиля**.

Каждый апостиль представляет собой уникальный штамп с индивидуальным номером. Учет выдаваемых апостилей ведется в специальном реестре, куда заносятся номера вновь выдаваемых штампов.

Апостиль проставляется компетентным органом государства, в котором документ был совершен. Каждая страна — участница Гаагской конвенции наделяет определенные государственные органы правом проставления апостиля с учетом их официальных функций. В Российской Федерации таким

правом обладают: министерство юстиции республики в составе Российской Федерации, органы юстиции администраций краев, областей, автономных образований, городов федерального значения — на документах, исходящих от подведомственных им органов и учреждений юстиции и соответствующих судебных органов республики, края, области, округа, города, а также на нотариальных копиях документов, совершенных в той же республике, крае, области, округе, городе; органы актов гражданского состояния субъектов Российской Федерации, а также подведомственные им органы ЗАГСa — на свидетельствах о регистрации актов гражданского состояния, исходящих от вышеуказанных органов; отдел документально-справочной работы Росархива — на документах, выдаваемых центральными государственными архивными службами; архивные органы субъектов Российской Федерации — на документах, выдаваемых подведомственными ими архивами; управление делами Генеральной прокуратуры Российской Федерации — на документах, оформляемых органами прокуратуры; Министерство образования Российской Федерации — на официальных документах об образовании, выдаваемых в Российской Федерации.

Число органов, уполномоченных проставлять апостиль, в каждой стране различно и строго ограничено. Например, в Швейцарии правом проставления апостиля наделен нотариус, а в США и Германии — администрации штатов и земель.

Государство — участник Гагской конвенции уведомляет об органах, наделенных правом проставления апостиля, министерство иностранных дел Нидерландов (поскольку в соответствии со ст. 10 Конвенции МИД Нидерландов является депозитарием международных документов Гагской конвенции) в момент сдачи ратификационной грамоты, грамоты о присоединении или заявления о распространении действия.

Каждый из органов, уполномоченных на проставление апостиля, должен вести книгу записей или карточку, где он регистрирует проставленные апостили, указывая при этом:

- порядковый номер и дату проставления апостиля;
- фамилию лица, подписавшего официальный документ и качество, в котором оно выступало, а в отношении не подписанных документов — указания органа, поставившего печать или штамп.

По требованию любого заинтересованного лица орган, проставивший апостиль, обязан проверить, соответствуют ли сделанные в нем записи сведениям, внесенным в книгу записей или картотеку.

Апостиль проставляется по просьбе любого предьявителя или по ходатайству лица, подписавшего документ на свободном от текста месте документа, либо на его оборотной стороне, или же на отдельном листе бумаге. В этом случае текст документа и лист с апостилом скрепляются вместе путем прошивания ниткой любого цвета (либо специальным тонким шнуром, лентой) и пронумеровываются. Последний лист документа в месте скрепления заклеивается плотной бумажной «звездочкой», на которой проставляется печать. Количество скрепленных листов заверяется подписью лица, проставляющего апостиль. Лист с апостилом должен быть подшит к документу и в том случае, если документ имеет твердую обложку (например диплом о высшем образовании).

Лица, проставляющие апостиль, должны иметь образцы подписей должностных лиц подведомственных учреждений, а также судебных органов, от которых поступают официальные документы, требующие удостоверения путем проставления апостиля.

Если документ подписан несколькими лицами, в апостиле указывается подпись и должностное положение старшего по должности (например председательствующего в составе суда). В тех случаях, когда в документе не предусмотрена подпись конкретного должностного лица и его фамилия, а документ исходит от учреждения или организации, в регистрационном журнале указываются сведения об учреждении или органе, поставившем печать или штамп.

Когда предьявленный к проставлению апостиля официальный документ подписан должностным лицом, имеет все необходимые реквизиты и не вызывает сомнений, но фамилия подписавшего его должностного лица не расшифрована, то после слова «подписан» вместо фамилии записывается «должностное лицо», в следующей строке апостиля указывается орган, в котором работает должностное лицо.

Органы, уполномоченные проставлять апостиль на документах, исходящих от подведомственных им органов, обяза-

ны иметь образец подписи должностного лица, подписавшего документ, печати и штампа учреждения.

На практике к проставлению апостиля в одном субъекте Федерации могут предъявляться документы, выданные нотариусами, судебными органами и учреждениями ЗАГСа других субъектов. В таких случаях возможно проставление апостиля на копиях официальных документов, выданных в других регионах Российской Федерации, но засвидетельствованных нотариально по месту нахождения органа, проставляющего апостиль.

Вместе с тем лицо, предъявившее документ, вправе потребовать проставления апостиля на подлиннике представленного документа. В таких случаях необходимо запросить образец подписи и подтверждение полномочий на право подписи конкретного должностного лица, подписавшего представленный документ, а также истребовать образец оттиска печати или штампа учреждения, от которого исходит документ.

Такая справка на официальном бланке может быть выдана руководителем учреждения или его заместителем, но только в любом случае тем должностным лицом, кто сам не подписывал представленный к апостилю документ, а также руководящими работниками управлений делами, секретариата, кадровых служб ведомства, учреждения, предприятия, организации либо вышестоящей организацией. В дальнейшем справка-подтверждение остается в органе юстиции и хранится вместе с образцами подписей нотариусов, судей и других должностных лиц.

Апостиль проставляется на подлинниках официальных документов, исходящих от государственных органов и учреждений.

К официальным документам Конвенция относит следующие:

а) документы, исходящие от органа или должностного лица, подчиняющихся юрисдикции государства, включая документы, исходящие от прокуратуры, секретаря суда или судебного исполнителя;

б) административные документы;

в) нотариальные акты;

г) официальные пометки, такие, как отметки о регистрации; визы, подтверждающие определенную дату; заверения подписи на документе, не засвидетельствованном у нотариуса.

Апостиль не проставляется на документах дипломатических или консульских учреждений, на административных документах, прямо относящихся к таможенным и коммерческим операциям, то есть на доверенностях на совершение сделок, на договорах и соглашениях о поставках товаров и предоставлении услуг, о выполнении различных работ и расчетов по ним и т. д. Однако апостиль должен быть проставлен на учредительных документах, на патентной и иной документации, исходящей от органа государственной власти или управления (свидетельство о регистрации, лицензии и т. д.). Не могут быть апостилированы документы, исходящие от юридического лица, которое ходатайствует о проставлении на них апостиля, например сертификат качества, технические условия, свидетельство отдела контроля и т. д., так как сфера действия Конвенции их не охватывает.

На сегодняшний день участниками Гагской Конвенции являются:

Австралия, Австрия, Андорра, Антигуа и Барбуда, Аргентина, Армения, Багамские острова, Барбадос, Белоруссия, Белиз, Бельгия, Босния и Герцеговина, Ботсвана, Бруней, Великобритания, Венесуэла, Венгрия, Германия, Греция, Израиль, Испания, Италия, Ирландия, Кипр, Латвия, Лесото, Либерия, Литва, Лихтенштейн, Люксембург, Маврикий, Македония, Малави, Мальта, Маршалловы острова, Мексика, Нидерланды, Норвегия, Панама, Португалия, Россия, Сальвадор, Сан-Марино, Свазиленд, Сейшелы, Сент-Китс и Невис, Словения, США, Суринам, Тонга, Турция, Фиджи, Финляндия, Франция, Хорватия, Швейцария, Швеция, ЮАР, Югославия, Япония.

Ввиду распада Советского Союза на практике возникла серьезная проблема: документы, выданные учреждениями суверенных государств (бывших республик в составе СССР), не могут быть приняты на территории России к проставлению апостиля на подлинниках, поскольку это явилось бы нарушением суверенитета государств, учреждения которых выдали данные документы.

Если же между двумя договаривающимися государствами заключены договор, конвенция или соглашение, в которых содержатся положения, требующие определенных формальностей для удостоверения подписи, печати или штампа. Гагская конвенция предусматривает отход от этих положений

нии в том случае, если указанные в них формальности являются более строгими, чем проставление апостиля.

Между странами — участницами Гагской конвенции могут быть заключены международные договоры об оказании правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, которые вообще отменяют легализацию иностранных документов, в том числе и проставление апостиля. Из числа стран — участниц Гагской конвенции Россия подписала вышеуказанные международные договоры с девятью странами: Боснией и Герцеговиной, Венгрией, Грецией, Италией, Латвией, Литвой, Македонией, Финляндией и Хорватией.

Образец Апостиля

APOSTILLE
(Convention de la Haye du 5 octobre 1961)

1. Страна

Настоящий официальный документ

2. был подписан (фамилия)

3. выступающим в качестве

4. скреплен печатью/штампом (название учреждения)
.....

Удостоверено

5. в 6. (дата)

7. (название удостоверяющего органа)

8. за №

9. печать/штамп 10. подпись

Поручения о выполнении отдельных процессуальных действий

Арбитражный суд исполняет переданные ему в порядке, установленном международным договором Российской Федерации или федеральным законом, поручения иностранных судов и компетентных органов иностранных государств о выполнении отдельных процессуальных действий (вручение повесток и других документов, получение письменных доказательств, производство экспертизы, осмотр на месте и другие).

Поручение иностранного суда или компетентного органа иностранного государства не подлежит исполнению, если:

1) исполнение поручения нарушает основополагающие принципы российского права или иным образом противоречит публичному порядку Российской Федерации;

2) исполнение поручения не относится к компетенции арбитражного суда в Российской Федерации;

3) не установлена подлинность документа, содержащего поручение о выполнении отдельных процессуальных действий.

Исполнение арбитражным судом поручений о выполнении отдельных процессуальных действий производится в порядке, установленном Кодексом, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации.

Арбитражные суды могут в порядке, установленном международным договором Российской Федерации или федеральным законом, обращаться к иностранным судам или компетентным органам иностранных государств с поручениями о выполнении отдельных процессуальных действий.

ПРИМЕЧАНИЕ

¹ См.: Бублик В. Договор международной купли-продажи товаров: как избежать ошибок при его оформлении и исполнении // *Хозяйство и право*. 1999. № 4. С. 96.

² См.: Фаткудинов З., Арсланов К. Применение судами иностранного права в гражданском и арбитражном процессе // *Российская юстиция*. 2002. № 4. С. 28.

³ См.: п. 29 Пост. Пленума ВАС РФ от 11.06.1999 № 8 «О действии международных договоров РФ применительно к вопросам арбитражного процесса».

⁴ О применении иностранных документов на территории РФ. Письмо ГТК РФ от 17.05.95.

⁵ См.: Кайгородова А. Условия и порядок проставления апостиля // *Законодательство и экономика*. 2001. № 11. С. 41.

ГЛАВА 16

Третейские суды в РФ

1. ИСТОРИЯ ТРЕТЕЙСКИХ СУДОВ В РОССИИ

Наиболее распространенной на Руси была форма договорного разрешения споров при посредничестве третейского суда, как суда авторитета третьего лица. Более того, в практике третейских судов Древней Руси можно найти немало общего с принципами римского права. Древнейшим историческим памятником института третейского суда на Руси является Договорная грамота великого князя Дмитрия Ивановича Донского с князем Серпуховским Владимиром Андреевичем Храбрым от 1362 г. Главное назначение третейского суда на Руси — не столько строгое следование букве закона, сколько прекращение самой вражды, распри. Поэтому третейский суд и называется по латыни *compromissum* (то есть соглашение, достигнутое путем взаимных уступок), а в третейские судьи избираются не столько знатоки закона, сколько «добрые люди» вообще, в гражданском и в нравственном отношении. Первоначально применяемой формой договора была устная, которая затем, с развитием общественных отношений трансформировалась в письменную форму. Обыкновенно этот акт назывался записью. В Соборном уложении в 1649 г. решение третейского суда впервые приравнивается к решению суда государственного. Формируемый на основе добровольного соглашения сторон, третейский суд относился к числу особых судов, дело в которых начиналось лишь по искам частных лиц.

Новоторговый Устав 1667 г. вводит таможенные суды, которые действовали вплоть до издания Таможенного Устава в 1727 году.

Начало, и в особенности середина 19-го века, были богаты учреждениями так называемых третейских судов узаконенных, то есть когда правительство приписывало обращаться не к судам государственным, а к посредничеству частных лиц.

В 1831 г. было утверждено Положение о третейском суде. Это Положение входило в Свод законов 1833, 1842 и 1857 гг. По Положению 1831 г. узаконенный третейский суд предназначался для разбирательства споров между членами товарищества и

вообще споров по делам акционерных компаний, как между самими акционерами, так и между компаниями и лицами посторонними. Узаконенному третейскому суду приписывалось руководствоваться в производстве дел правилами и обычаями, принятыми в общей торговой практике. Тяжущимся представлено было по обоюдному соглашению определять формальность записи, по какому началу должны посредники разбирать дело. В случае разногласия оно разбиралось на основании закона. На узаконенный третейский суд допускалась апелляция, которая подавалась во вторую инстанцию суда. В случае уклонения сторон от выбора посредников обязанность их назначения возлагалась на судебные власти, которые назначали также и суперарбитра, если посредники не придут к соглашению о выборе такого лица. Если посредники не решали дело ни в первый, ни в дополнительные сроки, то судебные власти принимали по отношению к ним те же меры принуждения и взыскания, какие на этот случай предписывались законом.

Судебная реформа 1864 г. отменила узаконенный суд, и в уставе гражданского судопроизводства сохранило только добровольный третейский суд.

Согласие сторон на разбор дела третейским судом должно было быть выражено в третейской записи, подписано сторонами и третейскими судьями, и заверено нотариусом или мировым судьей.

С конца XIX века пошел процесс серьезного ограничения полномочий третейских судов. Следует сказать, что к деятельности третейских судов настороженно относились не только позднейшее законодательство и судебная практика, но и ученые, и юристы-практики. В результате этого третейские суды практически были изъяты из правильного гражданского оборота.

Декретом о суде №1 от 24 ноября 1917 года было предусмотрено, что граждане имеют право передавать свои споры о праве гражданском на рассмотрение третейского суда. В период нэпа институт третейского суда успешно использовался частными предпринимателями, заинтересованными в том, чтобы их споры по коммерческим операциям не стали достоянием гласности. В 20-е годы государственным предприятиям было запрещено прибегать к помощи третейского суда, в 60-е запрет касался колхозов и организаций с их участием. Если

третейский суд и внедрялся когда-то в странах бывшего СССР, то лишь с целью разгрузки государственных арбитражей.

В начале 30-х годов третейские суды в России получили новое развитие. Были образованы два постоянно действующих третейских суда: 1. Морская арбитражная комиссия (МАК, образована в 1930 году, ныне состоит при Торгово-промышленной палате Российской Федерации); 2. Внешнеторговая арбитражная комиссия — ВТАК, образована в 1932 году. Создание ВТАК было связано с необходимостью освобождения советских хозяйственных и торговых организаций от третейского разбирательства почти всех дел за границей. Затем в 1993 году Арбитражный суд при Торгово-промышленной палате Российской Федерации был переименован в Международный коммерческий арбитражный суд при ТПП Российской Федерации. За последнее время в России были созданы третейские суды в банковской сфере, в частности, в 1992 г. — Третейский суд Ассоциации Российских Банков (АРБ), принят порядок разрешения споров в этом суде, который является постоянно действующим третейским судом, при Юридическом агентстве Ассоциации. В 1993 году в Москве создан Третейский суд при Межбанковском финансовом доме для разрешения споров, связанных со спецификой банковской деятельности.

Законодательной основой деятельности третейских судов является ФЗ «О третейских судах» от 24.07. 2002 г.

Нормы, регулирующие третейское разрешение споров, закреплены также в Законе РФ «О товарных биржах и биржевой торговле» от 20.02.92 г.

В законе «Об арбитражных судах» в общей форме содержатся ответы на основные вопросы, связанные с основаниями для передачи споров в третейский суд и исполнением принимаемых третейскими судами решений. Срок предъявления исполнительных документов к исполнению закреплен ст.14, Федерального Закона РФ «Об исполнительном производстве» от 04.06.97, где говорится, что исполнительные листы на основании решений третейских судов выдаются судами в течение шести месяцев.

Российская Федерация, в том числе и как правопреемник СССР, участвует в ряде международных договоров и конвенций по третейскому суду. Третейское разбирательство должно рано или поздно получить широкое распространение при раз-

решении споров между контрагентами из бывших республик в составе СССР. Однако в нынешних условиях стремление сторон из этих новых государств урегулировать споры в третейском суде пока не подкрепляется гарантиями принудительного исполнения решений третейских судов данных государств на территории государств «ближнего зарубежья».

Для обеспечения исполнения решений третейских судов, вынесенных против организаций других стран СНГ, бывшие республики СССР могли бы ратифицировать Нью — Йоркскую конвенцию от 10.06.58 г. о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (пока она ратифицирована Россией, Украиной и Республикой Беларусь), а также Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности от 20.03.92 г. государств — участников СНГ, которое подписано 8 государствами.

2. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ТРЕТЕЙСКОМ РАЗБИРАТЕЛЬСТВЕ. ТРЕТЕЙСКОЕ СОГЛАШЕНИЕ. ПОРЯДОК РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА В ТРЕТЕЙСКОМ СУДЕ

Общие положения о третейском разбирательстве

Третейский суд обладает существенной спецификой по сравнению с судом общей юрисдикции и арбитражным судом. Как суд общей юрисдикции, так и арбитражный суд являются государственными органами. В отличие от этого третейский суд имеет не государственную, а общественную природу.

С принятием ФЗ «О третейских судах в РФ» от 24.07.2002 (далее — Закон) порядок рассмотрения дел стал единым. Большое значение имеет терминология, поэтому необходимо рассмотреть какие в законе используются основные термины:

Третейский суд — постоянно действующий третейский суд или третейский суд, образованный сторонами для решения конкретного спора (далее — третейский суд для разрешения конкретного спора).

Третейский судья — физическое лицо, избранное сторонами или назначенное в согласованном сторонами порядке для разрешения спора в третейском суде.

Третейское разбирательство — процесс разрешения спора в третейском суде и принятия решения третейским судом.

Третейское соглашение — соглашение сторон о передаче спора на разрешение третейского суда.

Правила постоянно действующего третейского суда — уставы, положения, регламенты, содержащие правила третейского разбирательства и утвержденные организацией — юридическим лицом, образовавшей постоянно действующий третейский суд.

Правила третейского разбирательства — нормы, регулирующие порядок разрешения спора в третейском суде, включающий правила обращения в третейский суд, избрания (назначения) третейских судей и процедуру третейского разбирательства.

Стороны третейского разбирательства — организации — юридические лица, граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющие статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке (далее — граждане — предприниматели), физические лица (далее — граждане), которые предъявили в третейский суд иск в защиту своих прав и интересов либо которым предъявлен иск.

Компетентный суд — арбитражный суд субъекта Российской Федерации по спорам, подведомственным арбитражным судам, районный суд по спорам, подведомственным судам общей юрисдикции, в соответствии с подсудностью, установленной арбитражным процессуальным или гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации.

Общие положения по третейскому разбирательству зафиксированы в Главе I ФЗ «О третейском суде». В п. 1 ст. 1 закреплён порядок образования и деятельности третейского суда. Основанием передачи спора для рассмотрения в третейском суде Закон устанавливает соглашение сторон. При этом указывается, что эти споры связаны только с гражданско-правовыми отношениями. Несмотря на единую природу третейского суда и международного арбитража, закон не распространяет свое действие на международный арбитраж (п. 3 ст. 1).

Ст. 18 Закона посвящена принципам третейского разбирательства. Это: законность, конфиденциальность, независимость, беспристрастность, диспозитивность, состязательность, равноправие сторон (такие же принципы характерны для разбирательства в государственных судах, см. ст.ст. 1, 8, 12

ГПК РФ; ст.ст. 3, 5, 6, 8, 9 АПК РФ). Требование конфиденциальности конкретизируется ст. 22 Закона, закрепляющей обязанность третейского судьи не разглашать сведения, ставшие ему известными в ходе разбирательства без согласия на то сторон, невозможность ему быть свидетелем.

Ст. 3 Закона устанавливает два вида третейских судов на территории РФ — постоянно действующие и созданные для разрешения конкретного спора. Постоянно действующий третейский суд может быть создан следующими субъектами: торговыми палатами, биржами, общественными объединениями предпринимателей и потребителей, иными организациями — юридическими лицами, созданными в соответствии с законодательством Российской Федерации, и их объединениями (ассоциациями, союзами) и действуют при этих организациях — юридических лицах (п. 2 ст. 3).

Законодатель вводит абз. 2 п. 2 ст. 3 запрет на создание постоянно действующих третейских судов при федеральных органах государственной власти, органах государственной власти субъектов Российской Федерации и органах местного самоуправления, поскольку природа третейского суда общественная, а не государственная.

Постоянно действующий третейский суд считается образованным, если организация, его создающая, во-первых, приняла такое решение; во-вторых, утвердила положение о постоянно действующем третейском суде; в-третьих, утвердила список третейских судей, при этом он может быть как рекомендательного, так и обязательного порядка (п. 2 ст. 3). После этого все указанные документы должны быть предоставлены в государственный суд, действующий на данной территории, согласно п. 4 ст. 3 Закона.

Что касается третейского суда, созданного для решения конкретного спора, то порядок его создания может быть определен сторонами, однако свобода сторон в данном вопросе имеет свои пределы. Так, п. 5 ст. 3 указывает, что это соглашение не должно противоречить п.п. 1, 2, 4, 5 ст. 8, п. 1 ст. 9, п.п. 1, 2 ст. 13, ст. 14 Закона о третейских судах. Если стороны в своем соглашении этот вопрос не регулировали, то в таком случае применяются правила ст.ст. 8—4 Закона.

Третейские суды выносят решения на основании Конституции Российской Федерации, федеральных конституционных

законов, федеральных законов, нормативных указов Президента Российской Федерации и постановлений Правительства Российской Федерации, нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления, международных договоров Российской Федерации и иных нормативных правовых актов, действующих на территории Российской Федерации (ст. 6 указанного закона).

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

Третейский суд принимает решения также в соответствии с условиями договора и с учетом обычаев делового оборота.

Если отношения сторон прямо не урегулированы нормами права или соглашением сторон и отсутствует применимый к этим отношениям обычай делового оборота, то третейский суд применяет нормы права, регулирующие сходные отношения, а при отсутствии таких норм разрешает спор, исходя из общих начал и смысла законов, иных нормативных правовых актов.

Большое внимание уделяет Закон требованиям к третейскому судье. Ст. 8 устанавливает, что третейским судьей может быть физическое лицо, способное беспристрастно рассматривать споры, не заинтересованное в исходе конкретного дела, независимое от сторон, давшее согласие исполнять обязанности третейского судьи. Вводит законодатель и ограничительные требования к третейскому судье. Так, не может быть третейским судьей лицо, которое:

- недееспособно;
- имеет судимость или привлечено к уголовной ответственности;
- полномочия, которого в качестве судьи, нотариуса, адвоката, следователя, прокурора, другого работника правоохранительных органов было прекращено в установленном законом порядке за совершение проступков, несовместимых с профессиональной деятельностью;
- имеет ограничения по статусу.

Установлены специальные требования и в зависимости от того, как — единолично или коллегиально — будет рассматриваться спор.

Спор может быть передан на разрешение третейского суда при наличии заключенного между сторонами третейского соглашения.

Третейское соглашение

Пункт 2 ст. 1 и п. 1 ст. 5 устанавливают, что спор для разбирательства в третейском суде может быть передан только при наличии соглашения между сторонами, заключенного в письменной форме. Третейское соглашение считается заключенным в письменной форме, если оно содержится в документе, подписанном сторонами, либо заключено путем обмена письмами, сообщениями по телетайпу, телеграфу или с использованием других средств электронной или иной связи, обеспечивающих фиксацию такого соглашения. Ссылка в договоре на документ, содержащий условие о передаче спора на разрешение третейского суда, является третейским соглашением при условии, что договор заключен в письменной форме и данная ссылка такова, что делает третейское соглашение частью договора.

Следует иметь в виду, что если стороны не договорились об ином, то при передаче спора в постоянно действующий третейский суд правила постоянно действующего третейского суда рассматриваются в качестве неотъемлемой части третейского соглашения.

Несоблюдение требований к форме соглашения ведет согласно п. 2 ст. 7 к квалификации соглашения как **незаклученного**.

Третейское соглашение может быть заключено сторонами в отношении всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между сторонами в связи с каким-либо конкретным правоотношением.

Третейское соглашение о разрешении спора по договору, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом (договор присоединения), действительно, если такое соглашение заключено после возникновения оснований для предъявления иска.

Стороны обладают возможностью заключения третейского соглашения в отношении спора, который находится на раз-

решении в суде общей юрисдикции или арбитражном суде, но только до принятия решения по спору компетентным судом.

Как любой документ, третейское соглашение должно быть удостоверено подписями сторон.

В соглашении о третейском разбирательстве может быть решен ряд вопросов:

- вид третейского суда (постоянно действующий или специально образованный для рассмотрения спора);
- число третейских судей (оно должно быть нечетным);
- определение места разбирательства;
- решение вопроса о языке третейского разбирательства;
- открытым или закрытым должно быть судебное разбирательство;
- решение вопроса об экспертизе и назначении эксперта;
- вопрос ведения протокола судебного разбирательства.

Формирование состава третейского суда производится путем избрания (назначения) третейских судей (третейского судьи).

В постоянно действующем третейском суде формирование состава третейского суда производится в порядке, установленном правилами постоянно действующего третейского суда, а в третейском суде для разрешения конкретного спора этот вопрос решается в порядке, согласованном сторонами.

В случае, если стороны не договорились об ином, то формирование состава третейского суда для разрешения конкретного спора производится в соответствии с требованиями Закона. Порядок следующий:

1) При формировании состава третейского суда, состоящего из трех третейских судей, каждая сторона избирает одного третейского судью, а два избранных таким образом третейских судьи избирают третьего третейского судью.

Если одна из сторон не избирает третейского судью в течение 15 дней после получения просьбы об этом от другой стороны или два избранных третейских судьи в течение 15 дней после их избрания не избирают третьего третейского судью, то рассмотрение спора в третейском суде прекращается и данный спор может быть передан на разрешение компетентного суда.

2) Если спор подлежит разрешению третейским судьей единолично и после обращения одной стороны к другой с предложением об избрании третейского судьи стороны в течение 15 дней не избирают третейского судью, то рассмотрение спо-

ра в третейском суде прекращается и данный спор может быть передан на разрешение компетентного суда.

Третейский суд согласно действующего Закона, самостоятельно решает вопрос о наличии или об отсутствии у него компетенции рассматривать переданный на его разрешение спор, в том числе в случаях, когда одна из сторон возражает против третейского разбирательства по мотиву отсутствия или недействительности третейского соглашения. Законодатель устанавливает, что для этой цели третейское соглашение, заключенное в виде оговорки в договоре, должно рассматриваться как не зависящее от других условий договора. При этом вывод третейского суда о том, что содержащий оговорку договор недействителен, не влечет за собой в силу закона недействительность оговорки.

Законодатель предоставляет определенные возможности сторонам в разрешении вопроса о компетенции третейского суда. Так, сторона вправе заявить об отсутствии у третейского суда компетенции рассматривать переданный на его разрешение спор до представления ею первого заявления по существу спора. Сторона вправе заявить о превышении третейским судом его компетенции, если в ходе третейского разбирательства предмет третейского разбирательства станет вопросом, рассмотрение которого не предусмотрено третейским соглашением либо который не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с федеральным законом или правилами третейского разбирательства. Третейский суд обязан рассмотреть заявление. По результатам рассмотрения заявления выносится определение.

Если третейский суд при рассмотрении вопроса о своей компетенции выносит определение об отсутствии у третейского суда компетенции в рассмотрении спора, то третейский суд не может рассматривать спор по существу.

Что касается постоянно действующих третейских судов, то они осуществляют третейское разбирательство в соответствии с правилами постоянно действующего третейского суда, в случае если стороны не договорились о применении других правил третейского разбирательства. Третейский суд для разрешения конкретного спора осуществляет третейское разбирательство в соответствии с правилами, согласованными сторонами.

Если стороны не договорились об ином, то место третейского разбирательства определяется третейским судом для разрешения конкретного спора с учетом всех обстоятельств дела, включая фактор удобства для сторон. В постоянно действующем третейском суде место третейского разбирательства определяется в соответствии с правилами постоянно действующего третейского суда. Если в правилах нет указания на место третейского разбирательства либо порядок его определения, то место третейского разбирательства определяется составом третейского суда с учетом всех обстоятельств дела, включая фактор удобства для сторон.

Итак, можно сделать вывод, что третейское соглашение играет большую роль. Как отмечал еще Павел: «Соглашение сторон о передаче спора на разрешение третейского суда (compromissum) действует подобно судебному порядку и имеет целью окончание споров». Необходимо соблюдать все требования к нему, установленные законодателем, а в этих рамках максимально полно использовать возможность закрепить индивидуальные условия, что будет своего рода дополнительной защитой прав договаривающихся сторон.

Порядок рассмотрения дела в третейском суде

Для того чтобы спор был рассмотрен в третейском суде, истец должен подать исковое заявление, копия которого передается ответчику.

В исковом заявлении согласно ст. 23 Закона должны быть указаны:

- 1) дата искового заявления;
- 2) наименования и места нахождения организаций, являющихся сторонами третейского разбирательства; фамилии, имена, отчества, даты и места рождения, места жительства и места работы граждан — предпринимателей и граждан, являющихся сторонами третейского разбирательства;
- 3) обоснование компетенции третейского суда;
- 4) требования истца;
- 5) обстоятельства, на которых истец основывает свои требования;
- 6) доказательства, подтверждающие основания исковых требований;
- 7) цена иска;

8) перечень прилагаемых к исковому заявлению документов и иных материалов.

Исковое заявление должно быть подписано истцом или его представителем. В случае если исковое заявление подписано представителем истца, к исковому заявлению должны быть приложены доверенность или иной документ, удостоверяющий полномочия представителя.

Правилами третейского разбирательства могут быть предусмотрены дополнительные требования к содержанию искового заявления. Эти требования практически идентичны положениям ст. 131 ГПК РФ и ст. 125 АПК РФ. Исключение составляет положение о компетенции третейского суда, что отражает специфику самого третейского суда.

Ответчик вправе представить истцу и в третейский суд отзыв на исковое заявление, изложив в нем свои возражения против иска (ст. 23 Закона). Отзыв на исковое заявление представляется истцу и в третейский суд в порядке и сроки, которые предусмотрены правилами третейского разбирательства. Если правилами третейского разбирательства срок представления отзыва на исковое заявление не определен, то указанный отзыв представляется до первого заседания третейского суда.

В ходе третейского разбирательства сторона вправе изменить или дополнить свои исковые требования или возражения против иска (п. 5 ст. 23 Закона).

Ответчик согласно ст. 24 Закона о третейских судах вправе предъявить истцу встречный иск при условии, что существует взаимная связь встречного требования с требованиями истца, а также при условии, что встречный иск может быть рассмотрен третейским судом в соответствии с третейским соглашением. Встречный иск может быть предъявлен в ходе третейского разбирательства до принятия решения третейским судом, если сторонами не согласован иной срок для предъявления встречного иска.

Истец вправе представить возражения против встречного иска в порядке и сроки, которые предусмотрены правилами третейского разбирательства.

Если стороны не договорились об ином, то ответчик вправе в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации потребовать зачета встречного требования.

Статья 25 Закона «Полномочия третейского суда распорядиться о принятии обеспечительных мер» устанавливает, что если стороны не договорились об ином, то третейский суд может по просьбе любой стороны распорядиться о принятии какой-либо стороной таких обеспечительных мер в отношении предмета спора, которые он считает необходимыми. Это повторяет соответствующим положениям ГПК РФ и АПК РФ в решении вопроса об обеспечении иска.

Третейский суд может потребовать от любой стороны предоставить надлежащее обеспечение в связи с такими мерами.

Обращение стороны в компетентный суд с заявлением об обеспечении иска и принятие компетентным судом обеспечительных мер не могут рассматриваться как несовместимые с соглашением о передаче спора в третейский суд или как отказ от такого соглашения.

Заявление об обеспечении иска подается стороной в компетентный суд по месту осуществления третейского разбирательства или месту нахождения имущества, в отношении которого могут быть приняты обеспечительные меры. К заявлению об обеспечении иска прилагаются доказательства предъявления иска в третейский суд, определение третейского суда о принятии обеспечительных мер, а также доказательства уплаты государственной пошлины в порядке и размере, которые установлены федеральным законом.

Рассмотрение компетентным судом заявления об обеспечении иска, рассматриваемого в третейском суде, и вынесение им определения об обеспечении иска или об отказе в его обеспечении осуществляются в порядке, установленном арбитражным процессуальным или гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации (ст. 139—146 ГПК РФ; ст. 91 АПК РФ).

Определение об обеспечении иска, рассматриваемого в третейском суде, может быть отменено компетентным судом, вынесшим это определение, по заявлению одной из сторон. Решение третейского суда об отказе в удовлетворении исковых требований является основанием для отмены компетентным судом обеспечительных мер.

Помимо прав у сторон есть и обязанности. Так, каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на обоснование своих требований и возраже-

ний. Третейский суд вправе, если сочтет представленные доказательства недостаточными, предложить сторонам представить дополнительные доказательства.

Если стороны не договорились об ином, то третейское разбирательство осуществляется в заседании третейского суда с участием сторон или их представителей. Сторонам должно быть заблаговременно направлено уведомление о времени и месте заседания третейского суда. Копии всех документов и иных материалов, а также иная информация, которые представляются третейскому суду одной из сторон, должны быть переданы третейским судом другой стороне, если иное не предусмотрено соглашением сторон. Экспертные заключения, на которых третейский суд основывает свое решение, должны быть переданы третейским судом сторонам.

Важно, что непредставление документов и иных материалов, в том числе неявка на заседание третейского суда сторон или их представителей, надлежащим образом уведомленных о времени и месте заседания третейского суда, не являются препятствием для третейского разбирательства и принятия решения третейским судом, если причина непредставления документов и иных материалов или неявки сторон на заседание третейского суда признана им неуважительной.

Непредставление ответчиком возражений против иска не может рассматриваться как признание требований истца.

3. РЕШЕНИЕ ТРЕТЕЙСКОГО СУДА. ИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЯ ТРЕТЕЙСКОГО СУДА

Решение третейского суда

Уже отмечалось, что стороны, заключившие третейское соглашение, принимают на себя обязанность добровольно исполнять решение третейского суда. Именно поэтому стороны и третейский суд должны прилагать все усилия к тому, чтобы решение третейского суда было юридически исполнимо (ст. 31 Закона).

После исследования обстоятельств дела третейский суд большинством голосов третейских судей, входящих в состав третейского суда, принимает решение.

Решение объявляется в заседании третейского суда. Третейский суд вправе объявить только резолютивную часть ре-

шения. В этом случае, если стороны не согласовали срок для направления решения, мотивированное решение должно быть направлено сторонам в срок, не превышающий 15 дней со дня объявления резолютивной части решения. Если признает необходимым, третейский суд вправе отложить принятие решения и вызвать стороны на дополнительное заседание.

По ходатайству сторон третейский суд принимает решение об утверждении мирового соглашения, если мировое соглашение не противоречит законам и иным нормативным правовым актам и не нарушает прав и законных интересов других лиц. Содержание мирового соглашения излагается в решении третейского суда.

Решение третейского суда считается принятым в месте третейского разбирательства и в день, когда оно подписано третейскими судьями, входящими в состав третейского суда. Решение третейского суда излагается в письменной форме и подписывается третейскими судьями, входящими в состав третейского суда, в том числе третейским судьей, имеющим особое мнение (ст.33 ФЗ). Особое мнение третейского судьи прилагается к решению третейского суда. Если третейское разбирательство осуществлялось коллегиально, то решение может быть подписано большинством третейских судей, входящих в состав третейского суда, при условии указания уважительной причины отсутствия подписей других третейских судей.

В решении третейского суда согласно п. 2 ст. 33 должны быть указаны:

- 1) дата принятия решения;
- 2) место третейского разбирательства;
- 3) состав третейского суда и порядок его формирования;
- 4) наименования и места нахождения организаций, являющихся сторонами третейского разбирательства; фамилии, имена, отчества, даты и места рождения, места жительства и места работы граждан — предпринимателей и граждан, являющихся сторонами третейского разбирательства;
- 5) обоснование компетенции третейского суда;
- 6) требования истца и возражения ответчика, ходатайства сторон;
- 7) обстоятельства дела, установленные третейским судом, доказательства, на которых основаны выводы третейского суда об этих обстоятельствах, законы и иные нормативные право-

вые акты, которыми руководствовался третейский суд при принятии решения.

Резолютивная часть решения должна содержать выводы третейского суда об удовлетворении или отказе в удовлетворении каждого заявленного искового требования. В резолютивной части указываются сумма расходов, связанных с разрешением спора в третейском суде, распределение указанных расходов между сторонами, а при необходимости — срок и порядок исполнения принятого решения. После принятия решения каждой стороне должен быть вручен либо направлен экземпляр решения.

Если стороны не договорились об ином, то любая из сторон, уведомив об этом другую сторону, может в течение 10 дней после получения решения третейского суда обратиться в тот же третейский суд с заявлением о принятии дополнительного решения в отношении требований, которые были заявлены в ходе третейского разбирательства, однако не нашли отражения в решении. Указанное заявление должно быть в течение 10 дней после его получения рассмотрено составом третейского суда, разрешившим спор.

По результатам рассмотрения соответствующего заявления принимается либо дополнительное решение, которое является составной частью решения третейского суда, либо определение об отказе в удовлетворении заявления о принятии дополнительного решения.

Если соглашение сторон не устанавливает иное, то любая из сторон, уведомив об этом другую сторону, может в течение 10 дней после получения решения третейского суда обратиться в тот же третейский суд с заявлением о разъяснении решения. Заявление о разъяснении решения должно быть рассмотрено в течение 10 дней после его получения составом третейского суда, разрешившим спор.

Третейский суд вправе разъяснить принятое им решение, не изменяя его содержания.

По результатам рассмотрения соответствующего заявления выносится либо определение о разъяснении решения, которое является составной частью решения третейского суда, либо определение об отказе в разъяснении решения.

Третейский суд вправе по заявлению любой из сторон или по своей инициативе исправить допущенные описки, опечатки, арифметические ошибки.

Об исправлении описок, опечаток, арифметических ошибок третейский суд выносит определение, которое является составной частью решения.

По вопросам, не затрагивающим существа спора, третейский суд выносит определение.

Третейский суд выносит определение о прекращении третейского разбирательства в случаях, если:

- истец отказывается от своего требования, если только ответчик не заявит возражения против прекращения третейского разбирательства в связи с наличием у него законного интереса в разрешении спора по существу;
- стороны достигли соглашения о прекращении третейского разбирательства;
- третейский суд вынес определение об отсутствии у третейского суда компетенции рассматривать переданный на его разрешение спор;
- третейский суд принял решение об утверждении письменного мирового соглашения;
- организация, являющаяся стороной третейского разбирательства, ликвидирована;
- гражданин — предприниматель либо гражданин, являющийся стороной третейского разбирательства, умер либо объявлен умершим или признан безвестно отсутствующим;
- имеется вступившее в законную силу, принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение суда общей юрисдикции, арбитражного суда или третейского суда.

Решение третейского суда для разрешения конкретного спора в месячный срок после его принятия направляется вместе с материалами по делу для хранения в компетентный суд.

Если правилами постоянно действующего третейского суда не определен иной срок, то рассмотренное в постоянно действующем третейском суде дело хранится в данном третейском суде в течение пяти лет с даты принятия по нему решения.

Если в третейском соглашении не предусмотрено, что решение третейского суда является окончательным, то решение третейского суда может быть оспорено участвующей в деле стороной путем подачи заявления об отмене решения в ком-

петентный суд в течение трех месяцев со дня получения стороной, подавшей заявление, решения третейского суда.

Решение третейского суда может быть отменено компетентным судом лишь в случаях, если:

1) сторона, подавшая заявление об отмене решения третейского суда, представит доказательства того, что:

- третейское соглашение является недействительным по основаниям, предусмотренным законом;
- решение третейского суда вынесено по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения. Если постановления третейского суда по вопросам, которые охватываются третейским соглашением, могут быть отделены от постановлений по вопросам, которые не охватываются таким соглашением, то может быть отменена только та часть решения третейского суда, которая содержит постановления по вопросам, не охватываемым третейским соглашением;
- состав третейского суда или третейское разбирательство не соответствовали положениям закона;
- сторона, против которой принято решение третейского суда, не была должным образом уведомлена об избрании (назначении) третейских судей или о времени и месте заседания третейского суда либо по другим причинам не могла представить третейскому суду свои объяснения;

2) компетентный суд установит, что:

- спор, рассмотренный третейским судом, в соответствии с федеральным законом не может быть предметом третейского разбирательства;
- решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права.

В случае отмены решения третейского суда компетентным судом любая из сторон вправе в соответствии с третейским соглашением обратиться в третейский суд. Однако в случае, если решение третейского суда отменено полностью или частично вследствие недействительности третейского соглашения или потому, что решение принято по спору, не предусмотренному

третейским соглашением или не подпадающему под его условия, либо содержит постановления по вопросам, не охватываемым третейским соглашением, соответствующий спор дальнейшему рассмотрению в третейском суде не подлежит.

Исполнение решения третейского суда

Решение третейского суда исполняется добровольно в порядке и сроки, которые установлены в данном решении.

Если в решении третейского суда срок не установлен, то оно подлежит немедленному исполнению.

Если решение третейского суда не исполнено добровольно в установленный срок, то оно подлежит принудительному исполнению. Принудительное исполнение решения третейского суда осуществляется по правилам исполнительного производства, действующим на момент исполнения решения третейского суда, на основе выданного компетентным судом исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда (далее — исполнительный лист).

Заявление о выдаче исполнительного листа подается в компетентный суд стороной, в пользу которой было вынесено решение.

К заявлению о выдаче исполнительного листа прилагаются:

1) оригинал или копия решения третейского суда. Копия решения постоянно действующего третейского суда заверяется председателем этого третейского суда, копия решения третейского суда для разрешения конкретного спора должна быть нотариально удостоверенной;

2) оригинал или копия третейского соглашения, заключенного в соответствии с законом;

3) документы, подтверждающие уплату государственной пошлины в порядке и размере, которые установлены федеральным законом.

Заявление о выдаче исполнительного листа может быть подано не позднее трех лет со дня окончания срока для добровольного исполнения решения третейского суда.

Заявление о выдаче исполнительного листа, которое было подано с пропуском установленного срока либо к которому не были приложены необходимые документы, возвращается компетентным судом без рассмотрения, о чем выносится

определение, которое может быть обжаловано в порядке, установленном арбитражным процессуальным или гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации.

Компетентный суд вправе восстановить срок на подачу заявления о выдаче исполнительного листа, если найдет причины пропуска указанного срока уважительными.

Заявление о выдаче исполнительного листа рассматривается судьей компетентного суда единолично в течение одного месяца со дня поступления заявления в компетентный суд. О времени и месте рассмотрения указанного заявления уведомляются стороны, однако неявка сторон или одной стороны не является препятствием к рассмотрению заявления.

По результатам рассмотрения заявления о выдаче исполнительного листа компетентный суд выносит определение о выдаче исполнительного листа либо об отказе в выдаче исполнительного листа.

Определение компетентного суда о выдаче исполнительного листа подлежит немедленному исполнению.

Определение компетентного суда о выдаче исполнительного листа или об отказе в выдаче исполнительного листа может быть обжаловано в порядке, установленном арбитражным процессуальным или гражданским процессуальным законодательством Российской Федерации.

При рассмотрении заявления о выдаче исполнительного листа компетентный суд не вправе исследовать обстоятельства, установленные третейским судом, либо пересматривать решение третейского суда по существу.

Компетентный суд выносит определение об отказе в выдаче исполнительного листа в случаях, если:

1) сторона, против которой было принято решение третейского суда, представит в компетентный суд доказательства того, что:

- третейское соглашение является недействительным;
- решение третейского суда принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением или не подпадающему под его условия, или содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы третейского соглашения. Если постановления третейского суда по вопросам, охватываемым третейским соглашением, могут быть отделены от тех, которые не ох-

вываются таким соглашением, то в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение той части решения третейского суда, которая содержит постановления по вопросам, охватываемым третейским соглашением, не может быть отказано;

- состав третейского суда или третейское разбирательство не соответствовали требованиям закона;
- сторона, против которой было принято решение третейского суда, не была должным образом уведомлена об избрании (назначении) третейских судей или о времени и месте заседания третейского суда либо по другим причинам не могла представить третейскому суду свои объяснения;

2) компетентный суд установит, что:

- спор не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с федеральным законом;
- решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права.

В заключении необходимо отметить, что принятие Закона о третейских судах создало более благоприятную обстановку для деятельности третейских судов. Закон обобщил и закрепил достижения предшествующей практики, как отечественной, так и мировой в данном вопросе. Следует согласиться с выводами Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ Яковлева В.Ф. о том, что в России создались очень благоприятные условия для развития третейского разбирательства. Символичен факт практически одновременного принятия в 2002 году нового АПК РФ и Закона о третейских судах. Впервые введено правило о том, что государственный суд может применять обеспечительные меры в отношении исполнения будущих решений третейских судов. Все это способствует развитию различных общественных отношений, совершенствованию защиты прав и охраняемых законом интересов граждан и организаций.

ПРИМЕЧАНИЯ

¹ Дигесты Юстиниана (Книга IV, Титул VIII).

ГЛАВА 17

Международный коммерческий арбитраж

1. Понятие и виды

МЕЖДУНАРОДНОГО КОММЕРЧЕСКОГО АРБИТРАЖА

Предпочтительность разрешения международных коммерческих споров посредством международного арбитража на сегодняшний день почти ни у кого в мире не вызывает сомнений. Даже в тех регионах мира, где признание международного арбитража долгое время практически отсутствовало — например, в некоторых странах Латинской Америки («Доктрина Кальво»), произошли радикальные изменения в этой области, в результате чего там были приняты современные законы об арбитраже и эти страны подписали Нью-Йоркскую конвенцию 1958 года¹.

Каковы же преимущества международного коммерческого арбитража?

Стороны, выбирая арбитраж, могут так организовать проведение судебного разбирательства, что оно будет оптимально соответствовать международному характеру спора. При этом стороны могут заранее определить наиболее важные черты процедуры разрешения спора в отношении:

- места проведения арбитражного разбирательства;
- языка арбитражного разбирательства;
- правил арбитражного разбирательства;
- количества арбитров и их квалификации;
- права (или норм права), применимого к арбитражному разбирательству.

Таким образом, *международный коммерческий арбитраж* — это третейский суд, постоянно действующий или специально созданный в каждом конкретном случае, основной целью которого является рассмотрение и разрешение по существу международного коммерческого спора в определенной процессуальной форме путем вынесения обязательного для спорящих сторон решения. Сущность арбитража заключается в том, что он имеет третейскую природу, то есть формируется на основании соглашения между спорящими сторонами, при

их непосредственном участии и под их контролем. В этом смысле можно утверждать, что арбитраж является институтом, существенно отличающимся от института государственных судов, которые представляют собой органы судебной системы какого-либо государства. Международный коммерческий арбитраж создается для разрешения особой категории споров, а именно споров, носящих коммерческий характер, то есть вытекающих из гражданско-правовых и главным образом торговых сделок, а также включающих в себя «иностранный элемент» в той или иной форме.

В науке международного частного права достаточно долго велись дискуссии о юридической природе арбитража и его месте в системе юрисдикционных органов². Проанализировав высказанные различными учеными мысли по данному вопросу, Н. Ерпылева выделила три основные точки зрения³.

1) Договорная концепция юридической природы арбитража в качестве главного аргумента приводит утверждение о том, что арбитражное соглашение, лежащее в основе передачи спора на разрешение в арбитраж, представляет собой обычный гражданско-правовой договор. Предметом такого договора выступает выбор сторонами вида арбитража, времени и места проведения арбитражного разбирательства, определение самой процедуры арбитражного разбирательства и материального права, подлежащего применению арбитрами. В силу того, что в основе арбитражного соглашения лежит воля сторон передать спор на разрешение в арбитраж, договорный характер такого соглашения определяет договорную природу самого арбитража. Признание арбитражного соглашения в качестве гражданско-правового договора, содержащего элементы материального характера и регулируемого материальным правом, позволяет утверждать о возможности постановки коллизийной проблемы (например, по вопросам о форме арбитражного соглашения, основаниях его недействительности, правосубъектности сторон такого соглашения), что создает предпосылки для применения иностранного права.

2) Процессуальная концепция предполагает признание арбитража в качестве особой формы правосудия, осуществляемого от имени государства. Арбитражное соглашение в этом контексте рассматривается лишь как соглашение процессуального характера, основной целью которого явля-

ется исключение юрисдикции государственного суда. Элемент государственности сторонники данной концепции видят в том, что ряд вопросов арбитражного процесса может быть разрешен только при участии государственных судебных органов. К их числу относятся вопросы, связанные с признанием арбитражного соглашения юридически действительным, с определением компетенции арбитража, с осуществлением признания и исполнения арбитражного решения. При решении этих вопросов будет применяться право того государства, на территории которого происходит арбитражное разбирательство или к суду которого сделаны соответствующие обращения. На практике такая квалификация вышеупомянутых действий в качестве процессуальных влечет за собой невозможность применения иностранного права и, следовательно, применение лишь соответствующего внутригосударственного (национального) права, что исключает постановку коллизийной проблемы.

3) Смешанная концепция сочетает в себе основные положения двух предыдущих концепций и рассматривает арбитраж как самостоятельный институт, включающий в себя и материально-правовые, и процессуально-правовые элементы. Такой подход позволяет обеспечить применение не только собственного права того государства, где происходит арбитражное разбирательство, но и соответствующего иностранного права, к которому отсылает применяемая коллизийно-правовая норма. В этом случае можно говорить о ситуации расщепления коллизийных привязок, когда к единому арбитражному соглашению будет применяться комплекс коллизийных норм в отношении формы соглашения или других условий его действительности, правосубъектности сторон и т. д. В то же время вопросы взаимоотношений арбитража и государственного суда (например, допустимость спора в качестве предмета арбитражного разбирательства, принятие обеспечительных мер, приведение в исполнение арбитражного решения) будут разрешаться на основании процессуального права того государства, на территории которого имеет место арбитражное разбирательство, или того государства, где испрашивается исполнение арбитражного решения.

В силу того, что международный коммерческий арбитраж является важнейшим институтом международного част-

ного права, общие положения международного частного права об источниках правового регулирования применимы и к арбитражу. Основными источниками права, регулируемыми вопросы международного коммерческого арбитража, выступают международные договоры и внутригосударственное (национальное) законодательство. Международные договоры представлены целым рядом документов как универсального, так и регионального характера. К их числу относятся:

- Нью-Йоркская конвенция 1958 г. о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений, носящая универсальный характер и объединяющая в числе участников свыше 120 государств;

- Европейская конвенция 1961 г. о международном коммерческом арбитраже, широко известная в российской юридической литературе как Европейская конвенция о внешне-торговом арбитраже;

- Европейская конвенция 1966 г., устанавливающая Единообразный закон об арбитраже, принятая и действующая в рамках Совета Европы⁴;

- Межамериканская конвенция 1975 г. о международном коммерческом арбитраже, действующая в большой группе латиноамериканских государств, и целый ряд других конвенций.

Национальное законодательство представлено внутригосударственными актами (обычно законами) о международном коммерческом арбитраже. В России в настоящее время существует и применяется Закон РФ «О международном коммерческом арбитраже» от 7 июля 1993 г. (далее — Закон РФ).

Наиболее существенным аспектом юридической природы арбитража выступает его негосударственный характер, что позволяет отличить его от государственного суда. Арбитраж — это третейский суд, компетентный рассматривать спор только в случае наличия арбитражного соглашения между спорящими сторонами, то есть в случае явно выраженного согласия обеих сторон. Суд — это орган судебной системы государства, наделяемый компетенцией в силу прямого указания национального права, а не в силу соглашения сторон. Особенно рельефно различие в юридической природе этих юрисдикционных органов проявляется в тех случаях, когда согласительного характера арбитража недостаточно для решения отдельных процессуальных вопросов. В этом случае налицо прямая

зависимость арбитража от государственного суда, которая выражается в законодательном закреплении за арбитражем права обращаться к суду в определенных ситуациях.

Следует согласиться с выводом Н. Ерпылевой, что государственный суд и коммерческий арбитраж представляют собой самостоятельные юрисдикционные органы, имеющие различную юридическую природу⁵. На практике это различие проявляется в том, что целый ряд вопросов процессуального характера, возникающих в ходе арбитражного разбирательства, может быть разрешен при непосредственном участии государственного суда с использованием его властных полномочий.

Существует два вида международного коммерческого арбитража: институционный и изолированный. *Институционный арбитраж* является постоянно действующим органом, созданным, как правило, при торговой палате, торгово-промышленном союзе или ассоциации. В основе его создания лежит учредительный документ — устав, статут или положение, которые и определяют правовой статус арбитража, его внутриорганизационную структуру, механизм функционирования, состав и компетенцию. Порядок рассмотрения споров закрепляется в арбитражном регламенте, представляющем собой правила процедуры данного институционного арбитража⁶. *Изолированный арбитраж (арбитраж ad hoc)* создается только лишь для разрешения конкретного спора⁷ и после вынесения решения прекращает свое существование⁷. Правовой статус изолированного арбитража целиком и полностью основывается на арбитражном соглашении спорящих сторон, которые сами определяют правила процедуры рассмотрения спора в таком арбитраже. Обычно это делается путем прямой отсылки к уже существующим международным документам рекомендательного характера — Арбитражному регламенту ЕЭК ООН 1966 г.⁸ и Арбитражному регламенту ЮНСИТРАЛ 1976 г.⁹

Признанными центрами международного коммерческого арбитража в мире являются Международный арбитражный суд Международной торговой палаты, Арбитражный институт при Стокгольмской Торговой палате, а также Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате РФ. Эти арбитражи являются институционными.

Международный арбитражный суд Международной торговой палаты (International Court of Arbitration, International Chamber of Commerce) является арбитражным органом при Международной Торговой палате (Франция) и функционирует с 1923 г.

Арбитражный институт при Стокгольмской Торговой палате (Arbitration Institute, Stockholm Chamber of Commerce) является арбитражным органом при Стокгольмской Торговой палате (Швеция) и функционирует с 1917 г.

Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате РФ, который в 2002 году отметил свое 70-летие. Был создан как постоянно действующий арбитражный институт — Внешнеторговая арбитражная комиссия при Всесоюзной торговой палате (ВТАК). Немаловажную роль в признании ВТАК как у нас в стране, так и за рубежом арбитражным институтом, заслуживающим высокого доверия, сыграло то обстоятельство, что в его состав входили ведущие специалисты в области правового регулирования внешнеэкономической деятельности, представители юридической науки и практики: М.М. Агарков, Г.В. Амфитеатов, И.С. Перетерский и др. Среди возглавлявших ее в разные годы специалистов были: Д.М. Генкин, С.Н. Братусь, В.С. Поздняков и др. (в настоящее время Председателем МКАС является проф. А.С. Комаров). ВТАК принимала решения на основании соответствующих норм иностранного материального права, учитывала также международные обычаи и коммерческую практику. Высокий профессионализм судей ВТАК вывел ее в число одной из лучших организаций подобного рода (например, в судебной практике США имел место прецедент, когда суд признал соглашение о передаче спора на разрешение ВТАК даже несмотря на то, что такое соглашение было заключено между двумя зарегистрированными в США фирмами)¹⁰. Необходимо отметить, что и в настоящее время МКАС при ТПП подсудны споры, даже если обе стороны находятся за пределами РФ. Более подробно деятельность МКАС при ТПП РФ будет рассмотрена ниже.

2. АРБИТРАЖНОЕ СОГЛАШЕНИЕ

Арбитражное соглашение — это соглашение сторон о передаче в арбитраж всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между ними в связи с каким-либо конкретным правоотношением, независимо от того, носило оно договорный характер или нет. Арбитражное соглашение может быть заключено в виде арбитражной оговорки в договоре или в виде отдельного соглашения (ст. 7 Закона РФ).

Существуют два вида арбитражных соглашений: арбитражная оговорка и арбитражный компромисс. *Арбитражная оговорка* является одним из условий и, следовательно, составной частью международного коммерческого контракта. Арбитражная оговорка включается в текст контракта на стадии его разработки и подписания, когда о конкретном споре между сторонами по контракту не может быть и речи. Это означает, что арбитражная оговорка направлена в будущее и носит в этом смысле перспективный характер. Она предусматривает передачу в арбитраж тех споров, которые только лишь могут возникнуть в будущем. Но, даже и являясь составной частью контракта, арбитражная оговорка имеет по отношению к нему самостоятельный характер. На это прямо указывает российский Закон 1993 г., утверждая, что арбитражная оговорка, являющаяся частью договора, должна трактоваться как соглашение, не зависящее от других условий договора (п. 1 ст. 16). *Арбитражный компромисс*, или третейская запись, выступает как отдельное арбитражное соглашение, отличное от основного контракта и заключенное сторонами уже после возникновения конкретного спора. В этом смысле арбитражный компромисс¹¹ направлен в прошлое и носит ретроспективный характер.

Форма арбитражного соглашения — письменная. Однако есть страны, где законодательство не предусматривает обязательного письменного оформления арбитражного соглашения (например, Швеция)¹². Стороны должны учитывать, что отсутствие письменного соглашения может не только затруднить доказывание существования такого соглашения, но и процедуру признания и приведения в исполнение решения иностранного арбитража в другом государстве в соответствии с Нью-Йоркской конвенцией 1958 года, которая говорит о при-

знании договаривающимися государствами арбитражных соглашений, которые были заключены в *письменной форме*.

В соответствии со ст. 7 Закона РФ соглашение считается заключенным в письменной форме, если оно содержится в документе, подписанном сторонами, или заключено путем обмена письмами, сообщениями по телетайпу, телеграфу или с использованием иных средств электросвязи, обеспечивающих фиксацию такого соглашения, либо путем обмена искомым заявлением и отзывом на иск, в которых одна из сторон утверждает о наличии соглашения, а другая против этого не возражает. Ссылка в договоре на документ, содержащий арбитражную оговорку, является арбитражным соглашением при условии, что договор заключен в письменной форме и данная ссылка такова, что делает упомянутую оговорку частью договора.

Чтобы арбитражная оговорка не стала впоследствии предметом оспаривания, нужно следовать типовой арбитражной оговорке, рекомендованной соответствующим арбитражным институтом. Например, Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате РФ (МКАС при ТПП РФ) рекомендует следующую формулировку: «Все споры, разногласия или требования, возникающие из настоящего договора (соглашения) или в связи с ним, в том числе касающиеся его исполнения, нарушения, прекращения или недействительности, подлежат разрешению в МКАС при ТПП РФ в соответствии с его Регламентом». В приведенном примере оговорка не включает таких положений как место проведения разбирательства, язык и применимое материальное право. Это объясняется тем, что в соответствии с Регламентом МКАС при ТПП РФ, если сторонами не оговорено иное, местом проведения слушаний является Москва, а языком разбирательства — русский язык. Фактически у всех известных в мире арбитражных институтов (Стокгольма, Парижа, Лондона) есть разработанные ими типовые арбитражные оговорки.

Сторонам следует иметь в виду, что если в контрактах, составленных на двух языках, содержатся разные по содержанию формулировки в отношении компетентного третейского суда, то при наличии указания на приоритет текста на одном из языков принимается во внимание данный текст. Если же оба текста контракта имеют одинаковую силу, может быть

исследован вопрос, какой именно текст был составлен ранее, из чего будет сделан вывод, какой суд сторонами имелся в виду.

Оговорка о применимом праве также имеет «подводные камни», о которых сторонам лучше знать заранее. Например, оговорка о применении законодательства РФ вызывает много споров и трактовок, поскольку по этому вопросу отсутствует единая практика. Как отмечает проф. М.Г. Розенберг, спорным является приравнивание понятий законодательства и права¹³. Одни авторы считают, что законодательство включает и право, и международные договоры, в которых участвует Россия; по мнению других — международные соглашения не входят в право РФ.

Нам представляется, что содержащийся в формулировке ст. 15 Конституции РФ¹⁴ термин «правовая система» логически шире понятия права, они соотносятся как целое и часть. *Правовая система* — это целостное единство правовых норм национального права. Формой выражения *права* являются законы и иные правовые акты. Термин «нормы права», очевидно, шире термина «законодательство». Под термином «*законодательство*» обычно понимается совокупность актов высших органов государственной власти и управления. Приоритет международных норм над любым правовым актом РФ делает бессмысленным уточнение круга актов, входящих в состав права или законодательства РФ. Думается, что в данном конкретном случае эти термины можно считать идентичными. Поэтому даже если стороны употребляют в оговорке термин «законодательство РФ», то речь все равно идет о приоритетном применении международных конвенций, в которых участвует Россия, перед нормами внутреннего права. Однако, поскольку термин «право» шире термина «законодательство», лучше употреблять в оговорке его.

Необходимо отметить еще несколько особенностей арбитражной оговорки, которые учитываются МКАС при ТПП РФ:

- сфера действия арбитражного соглашения является ограниченной. Арбитражное соглашение распространяется только на заключившие его стороны (стороны контракта). Третье лицо может быть привлечено к участию в деле только с его согласия;
- в случае признания недействительным контракта, содержащего арбитражную оговорку, арбитражная ого-

- ворка расценивается как самостоятельное арбитражное соглашение и сохраняет свое действие;
- в случае уступки прав по контракту, содержащему арбитражную оговорку, цессионарию переходят права и обязанности, предусмотренные арбитражной оговоркой.

3. МЕЖДУНАРОДНЫЙ КОММЕРЧЕСКИЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД ПРИ ТПП РФ

Постоянно действующие третейские суды созданы практически во всех странах мира. В России основным постоянно действующим третейским судом является Международный коммерческий арбитражный суд при ТПП РФ (далее — МКАС). По числу рассматриваемых ежегодно споров МКАС находится в ряду мировых лидеров, оставляя позади себя такие признанные центры международного коммерческого арбитража как Международный арбитражный суд при МТП, Арбитражный суд при Стокгольмской Торговой палате, и целый ряд других. В МКАС в год поступает в среднем 450 исков¹⁵.

В МКАС могут по соглашению сторон передаваться:

- споры из договорных и иных гражданско — правовых отношений, возникающие при осуществлении внешне-торговых и иных видов международных экономических связей, если коммерческое предприятие хотя бы одной из сторон спора находится за границей, а также
- споры предприятий с иностранными инвестициями и международных объединений и организаций, созданных на территории Российской Федерации, между собой, споры между их участниками, а равно их споры с другими субъектами права Российской Федерации.

Следует согласиться с выводом проф. М.Г. Розенберга, что «предметная компетенция МКАС ограничена спорами из гражданско-правовых отношений»¹⁶.

Гражданско — правовые отношения, споры из которых могут быть переданы на разрешение МКАС, включают, в частности, отношения по купле — продаже (поставке) товаров, выполнению работ, оказанию услуг, обмену товарами и (или) услугами, перевозке грузов и пассажиров, торговому представительству и посредничеству, аренде (лизингу), научно — техническому обмену, обмену другими результатами творческой

деятельности, сооружению промышленных и иных объектов, лицензионным операциям, инвестициям, кредитно — расчетным операциям, страхованию, совместному предпринимательству и другим формам промышленной и предпринимательской кооперации.

Международный коммерческий арбитражный суд принимает к своему рассмотрению и споры, подлежащие его юрисдикции в силу международных договоров РФ.

Процедура арбитражного разбирательства.

Стороны могут по своему усмотрению договориться о процедуре ведения разбирательства третейским судом.

В отсутствие такого соглашения третейский суд может вести арбитражное разбирательство таким образом, какой считает надлежащим.

Арбитражное разбирательство в отношении конкретного спора начинается в день, когда просьба о передаче этого спора в арбитраж получена ответчиком, если стороны не договорились об ином.

МКАС принимает меры к тому, чтобы разбирательство дела по возможности было завершено в срок не более 180 дней со дня образования состава арбитража (избрания или назначения единоличного арбитра).

Слушание дела ведется на русском языке. С согласия сторон МКАС может провести слушание и на другом языке.

МКАС принимает решение о том, проводить ли устное слушание дела для представления доказательств или для устных прений либо осуществлять разбирательство только на основе документов и других материалов.

Все заявления, документы или другая информация, представляемые одной из сторон третейскому суду, должны быть переданы другой стороне. Сторонам должны быть переданы любые заключения экспертов или другие документы, имеющие доказательственное значение, на которых третейский суд может основываться при вынесении своего решения.

При арбитражном разбирательстве, осуществляемом коллегией арбитров, любое решение третейского суда, если стороны не договорились об ином, должно быть вынесено большинством арбитров. Однако вопросы процедуры могут разрешаться арбитром, являющимся председателем третейс-

кого суда, если он будет уполномочен на это сторонами или всеми другими арбитрами.

Арбитражное решение должно быть вынесено в письменной форме и подписано единоличным арбитром или арбитрами. При арбитражном разбирательстве, осуществляемом коллегией арбитров, достаточно наличия подписей большинства членов третейского суда при условии указания причины отсутствия других подписей.

В арбитражном решении должны быть указаны мотивы, на которых оно основано, вывод об удовлетворении или отклонении исковых требований, сумма арбитражного сбора и расходы по делу, их распределение между сторонами.

В арбитражном решении должны быть указаны его дата и место арбитража.

После вынесения арбитражного решения каждой стороне должна быть передана его копия, подписанная арбитрами.

Если в ходе арбитражного разбирательства стороны урегулируют спор, третейский суд прекращает разбирательство и по просьбе сторон и при отсутствии возражений с его стороны фиксирует это урегулирование в виде арбитражного решения на согласованных условиях.

Арбитражное решение на согласованных условиях имеет ту же силу и подлежит исполнению так же, как и любое другое арбитражное решение по существу спора.

Как известно, судебное разбирательство в арбитражном суде РФ имеет две формы окончания производства по делу без вынесения решения: прекращение производства по делу или оставление иска без рассмотрения. Арбитражное же разбирательство прекращается окончательным арбитражным решением или постановлением о прекращении арбитражного разбирательства, когда:

- истец отказывается от своего требования, если только ответчик не выдвинет возражений против прекращения разбирательства и третейский суд не признает законный интерес ответчика в окончательном урегулировании спора;
- стороны договариваются о прекращении разбирательства;
- третейский суд находит, что продолжение разбирательства стало по каким-либо причинам ненужным или невозможным.

Решения МКАС исполняются сторонами добровольно в установленный в решении срок. Если срок исполнения в решении не указан, оно подлежит немедленному исполнению. Решения, не исполненные добровольно в указанный срок, приводятся в исполнение в соответствии с законом и международными договорами.

4. ПРИЗНАНИЕ И ИСПОЛНЕНИЕ ИНОСТРАННЫХ АРБИТРАЖНЫХ РЕШЕНИЙ

Основы международного режима признания и исполнения иностранных арбитражных решений были заложены Нью-Йоркской конвенцией 1958 г., которая носит универсальный характер и включает в состав ее участников свыше 120 государств. Конвенция применяется исключительно к «иностраным арбитражным решениям», то есть таким решениям, которые вынесены на территории государства иного, чем то государство, где испрашивается их признание и приведение в исполнение (п. 1 ст. 1). По общему смыслу конвенция распространяется на любое иностранное арбитражное решение независимо от того, вынесено оно на территории государства — участника конвенции или нет.

Каждое государство — участник конвенции признает арбитражные решения как обязательные и приводит их в исполнение в соответствии с процессуальными нормами той территории, где испрашивается признание и приведение в исполнение этих решений. К признанию и приведению в исполнение арбитражных решений, к которым применяется вышеназванная конвенция, не должны применяться существенно более обременительные условия или более высокие пошлины или сборы, чем те, которые существуют для признания и приведения в исполнение внутренних решений (ст. 111).

*Правовые режимы признания и исполнения решений иностранных судов и арбитражей могут быть различными*¹⁷.

1. Исполнение решения иностранного суда как вынесенного российским судом, без каких-либо оговорок. Такой режим исполнения предусмотрен Соглашением между РФ и Республикой Беларусь, согласно которому судебные акты компетентных судов не нуждаются в специальной процедуре при-

знания и исполняются в таком же порядке, что и судебные акты судов своего государства на основании исполнительных документов судов, принявших решение. Исполнительные документы подписываются судьей, скрепляются печатью, представляются на русском языке и не требуют легализации.

2. Исполнение решения иностранного суда при облегченной процедуре его проверки, по ходатайству заинтересованной стороны, с исследованием возможных возражений должника. Такой порядок установлен, в частности, Киевским соглашением между государствами СНГ, подписавшими его.

3. Обращение в суд государства по месту исполнения с ходатайством о принудительном исполнении в рамках определенной правовой процедуры, в которой рассматривается как заявление взыскателя, так и возражения должника, получившей название экзекватуры (*exequatur*). Данная процедура применяется в отношениях между государствами, которые, как правило, не связаны общим экономическим пространством и имеют существенные различия в содержании правовых систем. Такой порядок установлен, например, Конвенцией 1958 года в отношении арбитражных решений, многими двусторонними договорами нашей страны о правовой помощи и правовых отношениях с другими государствами.

4. Выделяют еще один порядок признания и исполнения иностранных решений особого вида — обращенных против государства. Речь идет о решениях некоторых международных судов и арбитражей, образованных и действующих на основе международных соглашений и договоров¹⁸. Например, решения Европейского суда по правам человека исполняются непосредственно на территориях государств — членов Совета Европы. Принудительное исполнение таких решений обеспечивается международными обязательствами государств, которые под угрозой приостановления их членства в Совете Европы либо исключения из данной организации обязаны исполнять решение данного суда. Другой такой орган — Международный центр по разрешению инвестиционных споров (ICSID)¹⁹. Это международный арбитраж, решения которого не могут проводиться для целей принудительного исполнения через процедуру экзекватуры либо иной проверки.

Арбитражными судами РФ признаются и приводятся в исполнение решения судов иностранных государств, приня-

тые ими по спорам и иным делам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности (иностранные суды), решения третейских судов и международных коммерческих арбитражей, принятые ими на территориях иностранных государств по спорам и иным делам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности (иностранные арбитражные решения), если признание и приведение в исполнение таких решений предусмотрено международным договором РФ и федеральным законом (ст. 241 АПК РФ).

Вопросы признания и приведения в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения разрешаются арбитражным судом по заявлению стороны в споре, рассмотренном иностранным судом, или стороны третейского разбирательства.

Заявление о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения подается стороной в споре, в пользу которой состоялось решение (далее — взыскатель), в арбитражный суд субъекта РФ по месту нахождения или месту жительства должника либо, если место нахождения или место жительства должника неизвестно, по месту нахождения имущества должника.

Заявление о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения подается в письменной форме и должно быть подписано взыскателем или его представителем.

В заявлении должны быть указаны:

- 1) наименование арбитражного суда, в который подается заявление;
- 2) наименование и место нахождения иностранного суда либо наименование и состав третейского суда или международного коммерческого арбитража, место его нахождения;
- 3) наименование взыскателя, его место нахождения или место жительства;
- 4) наименование должника, его место нахождения или место жительства;
- 5) сведения о решении иностранного суда или об иностранном арбитражном решении, о признании и приведении в исполнение которых ходатайствует взыскатель;

б) ходатайство взыскателя о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда или иностранного арбитражного решения;

7) перечень прилагаемых документов.

В заявлении о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения могут быть также указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты взыскателя, должника, их представителей и иные сведения.

К заявлению о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда прилагаются:

1) удостоверенная надлежащим образом копия решения иностранного суда или иностранного арбитражного решения, о признании и приведении в исполнение которых ходатайствует взыскатель;

2) документ, удостоверенный надлежащим образом и подтверждающий вступление решения иностранного суда в законную силу, если это не указано в тексте самого решения;

3) документ, удостоверенный надлежащим образом и подтверждающий, что должник был своевременно и в надлежащей форме извещен о разбирательстве дела в иностранном суде, о признании и приведении в исполнение решения которого ходатайствует взыскатель;

4) доверенность или иной документ, удостоверенные надлежащим образом и подтверждающие полномочия лица, подписавшего заявление в арбитражный суд;

5) документ, подтверждающий направление должнику копии заявления о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда;

б) заверенный надлежащим образом перевод документов на русский язык.

К заявлению о признании и приведении в исполнение иностранного арбитражного решения, если международным договором РФ не предусмотрено иное, прилагаются:

1) надлежащим образом заверенное подлинное иностранное арбитражное решение или его надлежащим образом заверенная копия;

2) подлинное соглашение о третейском разбирательстве или его надлежащим образом заверенная копия;

3) надлежащим образом заверенный перевод документов на русский язык.

К заявлению о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения прилагается также документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в порядке и в размере, которые установлены федеральным законом для уплаты государственной пошлины при подаче в арбитражный суд заявления о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Заявление о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения рассматривается в судебном заседании судьей единолично в срок, не превышающий месяца со дня его поступления в арбитражный суд, по правилам АПК РФ, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации.

Арбитражный суд извещает лиц, участвующих в деле, о времени и месте судебного заседания. Неявка указанных лиц, извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения дела.

При рассмотрении дела арбитражный суд в судебном заседании устанавливает наличие или отсутствие оснований для признания и приведения в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения путем исследования представленных в арбитражный суд доказательств, обоснования заявленных требований и возражений.

При рассмотрении дела арбитражный суд не вправе пересматривать решение иностранного суда по существу.

Арбитражный суд отказывает в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда полностью или в части в случае, если:

1) решение по закону государства, на территории которого оно принято, не вступило в законную силу;

2) сторона, против которой принято решение, не была своевременно и надлежащим образом извещена о времени и месте рассмотрения дела или по другим причинам не могла представить в суд свои объяснения;

3) рассмотрение дела в соответствии с международным договором Российской Федерации или федеральным законом

относится к исключительной компетенции суда в Российской Федерации;

4) имеется вступившее в законную силу решение суда в Российской Федерации, принятое по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям;

5) на рассмотрении суда в РФ находится дело по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям, производство по которому возбуждено до возбуждения производства по делу в иностранном суде, или суд в Российской Федерации первым принял к своему производству заявление по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям;

6) истек срок давности приведения решения иностранного суда к принудительному исполнению и этот срок не восстановлен арбитражным судом;

7) исполнение решения иностранного суда противоречило бы публичному порядку Российской Федерации.

По результатам рассмотрения заявления о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения арбитражный суд выносит определение по правилам, установленным АПК РФ для принятия решения.

В определении по делу о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения должны содержаться:

1) наименование и место нахождения иностранного суда либо наименование и состав третейского суда или международного коммерческого арбитража, принявших решение;

2) наименования взыскателя и должника;

3) сведения о решении иностранного суда или об иностранном арбитражном решении, о признании и приведении в исполнение которого ходатайствовал взыскатель;

4) указание на признание и приведение в исполнение решения иностранного суда или иностранного арбитражного решения либо на отказ в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда или иностранного арбитражного решения.

Определение арбитражного суда по делу о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда или иностранного арбитражного решения может быть обжалова-

но в арбитражный суд кассационной инстанции в течение месяца со дня вынесения определения.

Принудительное исполнение решения иностранного суда или иностранного арбитражного решения производится на основании исполнительного листа, выдаваемого арбитражным судом, вынесшим определение о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда или иностранного арбитражного решения, в порядке, предусмотренном АПК РФ и федеральным законом об исполнительном производстве.

Решение иностранного суда или иностранное арбитражное решение может быть предъявлено к принудительному исполнению в срок, не превышающий трех лет со дня вступления его в законную силу. В случае пропуска указанного срока он может быть восстановлен арбитражным судом по ходатайству взыскателя.

ПРИМЕЧАНИЯ

¹ Более подробно об этом см.: Содерлунд К. Международный коммерческий арбитраж: развитие арбитражного законодательства, правил и практики // Законодательство и экономика. 2002. № 12. С. 50 и др.

² Основные проблемы правового регулирования Международного коммерческого арбитража стали предметом исследования в фундаментальной статье Ерпылевой Н. Международный коммерческий арбитраж: современные проблемы теории и практики // Арбитражный и гражданский процесс. 2002. № 1; См. также: Ерпылева Н. Актуальные проблемы МКА // Законодательство и экономика. 2002. № 2, 3.

³ Ерпылева Н. Указ. соч. С. 23.

⁴ Совет Европы — международная межправительственная организация регионального характера, целью которой выступает развитие сотрудничества европейских государств в экономической, политической, правовой и культурной областях. Россия стала членом Совета Европы в 1996 г. В настоящее время число членов этой авторитетной международной организации превышает 40 государств.

⁵ Ерпылева Н. Указ. соч. С. 26.

⁶ Ерпылева Н. Указ. соч. С. 30.

⁷ См.: Зыкин И.С. Взаимодействие институционального арбитража и арбитража *ad hoc*. // Международное частное право: современная практика. С. 280—289.

⁸ Международное частное право. Сборник нормативных документов. М., 1994. С. 514—525.

⁹ Там же. С. 493—513.

¹⁰ См.: Вилкова Н. Международный коммерческий арбитраж в современном мире: проблемы и перспективы // Вестник ВАС РФ. 2002. № 12. С. 98.

¹¹ Ерпылева Н. Указ. соч. С. 26.

¹² Более подробно об этом см.: Степаненко Е. Основания для передачи спора на рассмотрение МКАС при ТПП РФ // Хозяйство и право. 2002. № 5. С. 71.

¹³ См.: Вилкова Н. МКА в современном мире: проблемы и перспективы // Вестник ВАС РФ. 2002. № 12. С. 104.

¹⁴ Пункт 4 ст. 15 Конституции РФ: «Общепризнанные нормы и принципы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора». Приоритет международных правовых норм над внутренними установлен не только Конституцией РФ, но и закреплён в отраслевом законодательстве, в частности, в гражданском. В ст. 7 ГК РФ говорится: «Если международным договором РФ установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора».

¹⁵ См. подробнее: Комаров А.С. Рассмотрение споров МКАС при ТПП РФ // Закон. 1996. № 7. С. 57—60.

¹⁶ См.: Розенберг М.Г. Контракт международной купли-продажи. М., 2000. С. 33.

¹⁷ См.: Комментарий к АПК РФ / Под ред. проф. В.В. Яркова. М., 2003. С. 532. Комментарий к главе 31 — В.В. Яркова.

¹⁸ См.: Комментарий к АПК РФ / Под ред. проф. В.В. Яркова. М., 2003. С. 532. Комментарий к главе 31 — В.В. Яркова.

¹⁹ *Международный центр по урегулированию инвестиционных споров (МЦУИС)* — создан в 1966 году в целях содействия увеличению потоков международных инвестиций путем предоставления услуг по арбитражному разбирательству и урегулированию споров между правительствами и иностранными инвесторами.

ГЛАВА 18

Исполнение судебных актов

1. ОБЩИЕ УСЛОВИЯ СОВЕРШЕНИЯ ИСПОЛНИТЕЛЬНЫХ ДЕЙСТВИЙ

Исполнительное производство в арбитражном процессе представляет собой установленный законом порядок принудительной реализации судебных актов и регулируется ФЗ «Об исполнительном производстве» и ФЗ «О судебных приставах» от 21.07.1997, а также разделом VII АПК РФ. При принудительном исполнении судебных актов судебные приставы руководствуются следующими общими положениями:

1. Место совершения исполнительных действий для юридического лица — по его местонахождению или его имущества.

2. Время совершения исполнительных действий — в рабочие дни с 6 до 22 часов; в нерабочие дни и в ночное время (с 22 до 6 часов утра) исполнительные действия могут быть совершены с письменного разрешения старшего судебного пристава в предусмотренных законом случаях.

3. *Возбуждается* исполнительное производство по заявлению взыскателя или его представителя (при наличии у него соответствующих полномочий), законного представителя.

4. Сроки совершения исполнительных действий: *общий срок* — два месяца со дня поступления исполнительного документа к судебному приставу.

Некоторые исполнительные документы подлежат немедленному исполнению.

5. Исполнительный лист может быть предъявлен к исполнению в следующие сроки:

- 1) в течение трех лет со дня вступления судебного акта в законную силу, или со следующего дня после дня принятия судебного акта, подлежащего немедленному исполнению, или со дня окончания срока, установленного при отсрочке или рассрочке исполнения судебного акта;
- 2) в течение трех месяцев со дня вынесения определения о восстановлении пропущенного срока для предъявления исполнительного листа к исполнению.

В случае, если исполнение судебного акта было приостановлено, время, на которое исполнение приостанавливалось, не засчитывается в срок, установленный для предъявления исполнительного листа к исполнению.

Срок предъявления исполнительного листа к исполнению прерывается предъявлением его к исполнению, если федеральным законом не установлено иное, частичным исполнением судебного акта.

В случае возвращения исполнительного листа взыскателю в связи с невозможностью его исполнения новый срок для предъявления исполнительного листа к исполнению исчисляется со дня его возвращения.

6. При наличии обстоятельств, затрудняющих исполнение судебного акта, арбитражный суд, выдавший исполнительный лист, по заявлению взыскателя, должника или судебного пристава — исполнителя вправе *отсрочить или рассрочить исполнение судебного акта, изменить способ и порядок его исполнения.*

Заявление об отсрочке или о рассрочке исполнения судебного акта, об изменении способа и порядка его исполнения рассматривается арбитражным судом в месячный срок со дня поступления заявления в арбитражный суд в судебном заседании с извещением взыскателя, должника и судебного пристава — исполнителя. Неявка указанных лиц, извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения заявления.

По результатам рассмотрения заявления выносится определение.

Копии определения направляются взыскателю, должнику и судебному приставу — исполнителю.

В случае предоставления должнику отсрочки или рассрочки исполнения судебного акта арбитражный суд вправе по заявлению взыскателя принять меры по обеспечению исполнения судебного акта.

7. Если приведенный в исполнение судебный акт отменен полностью или в части и принят новый судебный акт о полном или частичном отказе в иске, либо иск оставлен без рассмотрения, либо производство по делу прекращено, ответчику возвращается все то, что было взыскано с него в пользу

истца по отмененному или измененному в соответствующей части судебному акту (*поворот исполнения судебного акта*).

Если не приведенный в исполнение судебный акт отменен полностью или в части и принят новый судебный акт о полном или частичном отказе в иске, либо иск оставлен без рассмотрения полностью или в части, либо производство по делу прекращено, арбитражный суд принимает судебный акт о полном или частичном прекращении взыскания по отмененному в соответствующей части судебному акту.

8. При наличии обстоятельств, препятствующих совершению отдельных исполнительных действий, арбитражный суд по заявлению взыскателя, должника или судебного пристава — исполнителя может *отложить* исполнительные действия по исполнительному производству, возбужденному на основании исполнительного листа, выданного арбитражным судом.

Отложение исполнительных действий производится арбитражным судом, выдавшим исполнительный лист, или арбитражным судом по месту нахождения судебного пристава — исполнителя.

Заявление об отложении исполнительных действий рассматривается арбитражным судом в десятидневный срок. По результатам рассмотрения заявления суд выносит определение. В определении об отложении исполнительных действий указывается дата, до которой откладываются исполнительные действия, или событие, наступление которого является основанием для возобновления судебным приставом — исполнителем исполнительных действий. Копии определения об отложении исполнительных действий направляются взыскателю, должнику и судебному приставу — исполнителю.

9. Совершение исполнительных действий может быть *приостановлено* при наличии обстоятельств, делающих невозможным их совершение в течение срока, который не может быть определен заранее. Закон «Об исполнительном производстве» содержит исчерпывающий перечень оснований для приостановления исполнительного производства (ст. 20 — основания для обязательного приостановления, ст. 21 — по усмотрению суда). Приостановление исполнительного производства производится арбитражным судом, выдавшим исполнительный лист, либо арбитражным судом по месту нахождения судебного пристава — исполнителя.

10. *Прекращение* исполнительного производства представляет собой необратимый отказ от него по предусмотренным в законе основаниям (основания перечислены в ст. 23 Закона об исполнительном производстве). Прекращенное исполнительное производство не может быть начато вновь. Прекращение исполнительного производства производится арбитражным судом, выдавшим исполнительный лист, либо арбитражным судом по месту нахождения судебного пристава — исполнителя.

11. Исполнительный документ может быть *возвращен* взыскателю ввиду невозможности осуществить взыскание в данное время. Возвращение исполнительного документа не является препятствием для нового предъявления указанного документа к исполнению в пределах установленного законом срока.

2. ОРГАНЫ ПРИНУДИТЕЛЬНОГО ИСПОЛНЕНИЯ

К органам принудительного исполнения относится служба судебных приставов. Судебным приставом может быть гражданин РФ, достигший 20-летнего возраста, имеющий среднее общее или среднее профессиональное образование (для старшего судебного пристава — высшее юридическое образование). Судебный пристав-исполнитель не может участвовать в совершении исполнительных действий и подлежит отводу, если он состоит в родственных отношениях со сторонами, их представителями или другими лицами, участвующими в исполнительном производстве, а также если пристав-исполнитель заинтересован в исходе исполнительного производства или имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнения в его беспристрастности. Невыполнение требований судебного пристава и действия, препятствующие исполнению возложенных на него обязанностей, влекут установленную законом ответственность. Налоговые органы, банки и иные кредитные учреждения также могут исполнять требования судебных актов и актов иных органов в предусмотренных законом случаях. Но указанные органы не являются органами принудительного исполнения.

Служба судебных приставов входит в систему органов Министерства юстиции Российской Федерации.

Службу судебных приставов возглавляет главный судебный пристав Российской Федерации.

Службы судебных приставов в субъектах Российской Федерации возглавляют главные судебные приставы субъектов Российской Федерации.

Непосредственное осуществление функций по исполнению судебных актов и актов других органов возлагается на судебных приставов — исполнителей, объединенных в районные, межрайонные или соответствующие им согласно административно — территориальному делению субъектов Российской Федерации подразделения судебных приставов, возглавляемые старшими судебными приставами.

Требования судебного пристава — исполнителя по исполнению судебных актов и актов других органов обязательны для всех органов, организаций, должностных лиц и граждан на всей территории Российской Федерации.

В случае невыполнения требований судебного пристава — исполнителя он применяет меры, предусмотренные законом.

Сопротивление судебному приставу — исполнителю при осуществлении им функций по исполнению судебных актов и актов других органов влечет ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

3. ПОНЯТИЕ ИСПОЛНИТЕЛЬНОГО ДОКУМЕНТА. ТРЕБОВАНИЯ, ПРЕДЪЯВЛЯЕМЫЕ К НЕМУ

Для возбуждения исполнительного производства необходимо предъявить *исполнительный документ*, который выдается на основании юрисдикционного акта (юрисдикционный акт, который, согласно закону, подлежит исполнению по правилам исполнительного производства, является *основанием исполнения*). Так, на основании решения суда выдается исполнительный лист.

Исполнительными документами являются:

1) исполнительные листы, выдаваемые судами на основании:

- принимаемых ими судебных актов;
- решений Международного коммерческого арбитража и иных третейских судов;
- решений иностранных судов и арбитражей;
- решений межгосударственных органов по защите прав и свобод человека;

- 2) судебные приказы;
- 3) нотариально удостоверенные соглашения об уплате алиментов;
- 4) удостоверения комиссии по трудовым спорам, выдаваемые на основании ее решений;
- 5) оформленные в установленном порядке требования органов, осуществляющих контрольные функции, о взыскании денежных средств с отметкой банка или иной кредитной организации о полном или частичном неисполнении взыскания в связи с отсутствием на счетах должника денежных средств, достаточных для удовлетворения требований взыскателя, если законодательством Российской Федерации не установлен иной порядок исполнения указанных исполнительных документов;
- 6) постановления органов (должностных лиц), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях;
- 7) постановления судебного пристава — исполнителя;
- 8) постановления иных органов в случаях, предусмотренных федеральным законом.

В случае утраты подлинника исполнительного документа основанием для взыскания является его дубликат, выдаваемый судом или другим органом, вынесшим соответствующий акт, в порядке, предусмотренном федеральным законом.

В исполнительном листе должны быть указаны:

- 1) наименование арбитражного суда, выдавшего исполнительный лист; наименование и место нахождения иностранного суда, третейского суда или международного коммерческого арбитража, если исполнительный лист выдан арбитражным судом на основании решения такого суда;
- 2) дело, по которому выдан исполнительный лист, и номер дела;
- 3) дата принятия судебного акта, подлежащего исполнению;
- 4) наименование взыскателя — организации и должника — организации, их место нахождения; фамилия, имя, отчество взыскателя — гражданина и должника — гражданина, их место жительства, дата, место рождения; место работы должника — гражданина или дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;
- 5) резолютивная часть судебного акта;

б) дата вступления судебного акта в законную силу;

7) дата выдачи исполнительного листа и срок предъявления его к исполнению.

Если до выдачи исполнительного листа арбитражным судом предоставлена отсрочка или рассрочка исполнения судебного акта, в исполнительном листе указывается, с какого времени начинается течение срока действия исполнительного листа.

Исполнительный лист подписывается судьей и заверяется гербовой печатью арбитражного суда.

Исполнительный лист на основании судебного акта, принятого арбитражным судом первой или апелляционной инстанции, выдается тем судом, который принял соответствующий судебный акт.

Исполнительный лист на основании судебного акта, принятого арбитражным судом кассационной инстанции или Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации, выдается соответствующим арбитражным судом, рассматривавшим дело в первой инстанции.

Исполнительный лист выдается после вступления судебного акта в законную силу, за исключением случаев немедленного исполнения. Исполнительный лист выдается взыскателю или по его ходатайству направляется для исполнения непосредственно арбитражным судом. Исполнительный лист на взыскание денежных средств в доход бюджета направляется арбитражным судом в налоговый орган, иной уполномоченный государственный орган по месту нахождения должника.

По каждому судебному акту выдается один исполнительный лист, если иное не установлено АПК РФ.

В случаях, если судебный акт принят в пользу нескольких истцов или против нескольких ответчиков либо если исполнение должно быть произведено в различных местах, арбитражный суд по ходатайству взыскателя выдает несколько исполнительных листов с точным указанием в каждом из них места исполнения или той части судебного акта, которая подлежит исполнению по данному исполнительному листу.

На основании судебного акта о взыскании денежных сумм с солидарных ответчиков по ходатайству взыскателя арбитражный суд может выдать несколько исполнительных листов по числу солидарных ответчиков с указанием в каждом из них

общей суммы взыскания, наименований всех ответчиков и их солидарной ответственности.

Взыскатель, пропустивший срок для предъявления исполнительного листа к исполнению, вправе обратиться в арбитражный суд первой инстанции, рассматривавший дело, с заявлением о восстановлении пропущенного срока, если восстановление указанного срока предусмотрено федеральным законом.

В случае утраты исполнительного листа арбитражный суд, принявший судебный акт, может по заявлению взыскателя выдать дубликат исполнительного листа.

Заявление о выдаче дубликата исполнительного листа может быть подано до истечения срока, установленного для предъявления исполнительного листа к исполнению, за исключением случаев, если исполнительный лист был утрачен судебным приставом — исполнителем или другим осуществляющим исполнение лицом и взыскателю стало об этом известно после истечения срока, установленного для предъявления исполнительного листа к исполнению. В этих случаях заявление о выдаче дубликата исполнительного листа может быть подано в течение месяца со дня, когда взыскателю стало известно об утрате исполнительного листа.

Заявление взыскателя о выдаче дубликата исполнительного листа рассматривается арбитражным судом в судебном заседании в срок, не превышающий десяти дней со дня поступления заявления в суд. Лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания. Неявка указанных лиц, извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, не является препятствием для рассмотрения заявления.

Определение арбитражного суда о выдаче дубликата исполнительного листа или об отказе в выдаче дубликата может быть обжаловано.

4. Лица, участвующие в исполнительном производстве

Среди лиц, участвующих в исполнительном производстве, можно выделить:

Стороны — взыскатель и должник. *Взыскатель* — гражданин или организация, в пользу или в интересах которых выдан

исполнительный документ. *Должник* — гражданин или организация, обязанные по исполнительному документу совершить определенные действия (передать денежные средства и иное имущество, исполнить иные обязанности или запреты, предусмотренные исполнительным документом) или воздержаться от их совершения. В исполнительном производстве возможно *соучастие* как на стороне взыскателя, так и должника. Стороны при совершении исполнительных действий имеют право знакомиться с материалами исполнительного производства, делать выписки из них, снимать копии, представлять дополнительные материалы, заявлять ходатайства, отводы, обжаловать действия (бездействия) судебного пристава.

В случае выбытия одной из сторон (смерть гражданина, реорганизация юридического лица, уступка требования, перевод долга) судебный пристав — исполнитель обязан своим постановлением произвести замену этой стороны ее правопреемником. Для правопреемника все действия, совершенные до его вступления в исполнительное производство, обязательны в той мере, в какой они были бы обязательны для стороны, которую правопреемник заменил.

Граждане могут участвовать в исполнительном производстве самостоятельно или через представителей. Личное участие гражданина в исполнительном производстве не лишает его права иметь представителя. Если по исполнительному документу на должника возложены обязанности, которые он может исполнить только лично, то при их исполнении должник не вправе действовать через представителя.

Участие организаций в исполнительном производстве осуществляется через их органы или должностных лиц, которые действуют в пределах полномочий, предоставленных им законами, иными нормативными правовыми актами или учредительными документами, либо через представителей указанных органов и должностных лиц.

Лица, представляющие организацию, обязаны иметь документы, подтверждающие их должностное положение и полномочия.

Представитель, участвующий в исполнительном производстве, имеет право на совершение от имени представляемого всех действий, связанных с исполнительным производством.

В доверенности, выдаваемой представляемым, должны быть специально оговорены полномочия представителя на совершение следующих действий:

- 1) предъявление и отзыв исполнительного документа;
- 2) передача полномочий другому лицу (передоверие);
- 3) обжалование действий судебного пристава — исполнителя;
- 4) получение присужденного имущества (в том числе денег).

Представителями в исполнительном производстве не могут быть лица, не достигшие возраста 18 лет или состоящие под опекой или попечительством.

Судьи, следователи, прокуроры, работники службы судебных приставов и аппарата суда не могут быть представителями в исполнительном производстве.

Данное правило не распространяется на случаи, когда указанные лица участвуют в исполнительном производстве в качестве уполномоченных соответствующих судов, прокуратор или как законные представители.

В качестве *понятых* в исполнительном производстве могут быть приглашены любые дееспособные граждане, достигшие 18 лет, не заинтересованные в совершении исполнительных действий и не состоящие между собой или с участниками исполнительного производства в родстве, подчиненности или подконтрольности. Количество понятых — не менее двух человек. Присутствие понятых обязательно при совершении исполнительных действий, связанных со вскрытием помещений и хранилищ, занимаемых должником или другими лицами либо принадлежащих должнику или другим лицам, осмотром, арестом, изъятием и передачей имущества должника. Понятые имеют право на компенсацию расходов, понесенных ими в связи с исполнением обязанностей понятых.

Специалист может быть назначен судебным приставом по своей инициативе или по ходатайству сторон для разъяснения возникающих при совершении исполнительных действий вопросов, требующих специальных знаний. Специалист дает заключение в письменной форме. За отказ или уклонение от дачи заключения или дачу заведомо ложного заключения специалист несет установленную законом ответственность.

5. МЕРЫ ПРИНУДИТЕЛЬНОГО ИСПОЛНЕНИЯ. ПОРЯДОК ОБРАЩЕНИЯ ВЗЫСКАНИЯ НА ИМУЩЕСТВО ДОЛЖНИКА

Судебный пристав обязан принять к исполнению исполнительный документ от суда или иного органа, его выдавшего, либо от взыскателя и возбудить исполнительное производство, если не истек срок предъявления его к исполнению и данный документ соответствует требованиям, предусмотренным законом. Судебный пристав в трехдневный срок со дня поступления к нему исполнительного документа выносит постановление о возбуждении исполнительного производства. В данном постановлении судебный пристав устанавливает срок для добровольного исполнения содержащегося в нем требования, который не может превышать пяти дней со дня возбуждения исполнительного производства и уведомляет должника о принудительном исполнении указанных требований по истечении установленного срока со взысканием исполнительского сбора и расходов по совершению исполнительных действий. Судебный пристав вправе одновременно с вынесением данного постановления произвести опись имущества должника и наложить на него арест, о чем указывается в постановлении. Такие действия могут быть совершены по заявлению взыскателя для обеспечения исполнения исполнительного документа. По истечении срока для добровольного исполнения судебный пристав применяет меры принудительного исполнения.

Мерами принудительного исполнения являются:

- 1) обращение взыскания на имущество должника путем наложения ареста на имущество и его реализации;
- 2) обращение взыскания на заработную плату, пенсию, стипендию и иные виды доходов должника;
- 3) обращение взыскания на денежные средства и иное имущество должника, находящееся у других лиц;
- 4) изъятие у должника и передача взыскателю определенных предметов, указанных в исполнительном документе;
- 5) иные меры в соответствии с законодательством.

Взыскание по исполнительным документам обращается в первую очередь на денежные средства должника в рублях и иностранной валюте и иные ценности, в том числе находя-

щиеся в банках и иных кредитных организациях. При отсутствии у должника денежных средств, достаточных для удовлетворения требований взыскателя, взыскание обращается на принадлежащее должнику имущество, за исключением имущества, на которое в соответствии с федеральным законом не может быть обращено взыскание. Арест на имущество должника налагается не позднее одного месяца со дня вручения должнику постановления о возбуждении исполнительного производства, а в необходимых случаях — одновременно с его вручением. Арест имущества включает в себя следующие действия судебного пристава-исполнителя: составление описи, объявление запрета на распоряжение имуществом, при необходимости — ограничение права пользования имуществом, его изъятие или передача на хранение. Опись имущества должника-организации осуществляется в присутствии представителей организации. Действия по описи имущества оформляются *актом описи и ареста имущества*. Арестованное имущество подлежит изъятию для дальнейшей реализации. Срок изъятия устанавливается судебным приставом-исполнителем, однако изъятие может быть произведено не ранее пяти дней после наложения ареста. Изъятие оформляется *актом изъятия*. Оценка имущества должника производится судебным приставом-исполнителем по рыночным ценам, действующим на день исполнения исполнительного документа, за исключением случаев, когда оценка производится по регулируемым ценам. Ст. 59 Закона об исполнительном производстве предусматривает особенности ареста и реализации имущества должника-организации.

Арест и реализация имущества должника-организации осуществляется в следующей *очередности*:

- *в первую очередь* — имущества, непосредственно не участвующего в производстве (ценные бумаги, денежные средства на депозитных и иных счетах должника, валютные ценности, легковой автотранспорт, предметы дизайна офисов и иное);
- *во вторую очередь* — готовой продукции (товаров), а также иных материальных ценностей, непосредственно не участвующих в производстве и не предназначенных для непосредственного участия в нем;

- *в третью очередь* — объектов недвижимого имущества, а также сырья и материалов, станков, оборудования, других основных средств, предназначенных для непосредственного участия в производстве.

Из денежной суммы, взысканной судебным приставом-исполнителем с должника, оплачивается исполнительский сбор, погашаются штрафы, наложенные на должника в процессе исполнения исполнительного документа, возмещаются расходы по совершению исполнительных действий. Оставшаяся денежная сумма используется для удовлетворения требований взыскателя. При недостаточности взысканной с должника денежной суммы для удовлетворения всех требований по исполнительным документам, указанная сумма распределяется между взыскателями в определенной очередности, установленной законом. Реализация имущества осуществляется, как правило, с торгов.

Реализация имущества осуществляется, как правило, с торгов.

6. ПОРЯДОК РЕАЛИЗАЦИИ ИМУЩЕСТВА

В целях создания единой системы реализации арестованного, конфискованного и иного имущества и обеспечения эффективного государственного контроля за процессом его реализации Правительство Российской Федерации наделило исключительно Российский фонд федерального имущества функциями специализированной организации по реализации имущества, арестованного во исполнение судебных актов или актов других органов, которым предоставлено право принимать решения об обращении взыскания на имущество, а также по распоряжению и реализации конфискованного, движимого бесхозяйного, изъятого и иного имущества, обращенного в собственность государства по основаниям, предусмотренным законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Российский фонд федерального имущества осуществляет реализацию имущества как на внутреннем, так и на внешнем рынке, имеет право на основании договоров привлекать к реализации имущества отобранных им на конкурсной основе юридических и физических лиц¹.

Отделения Фонда — обособленные подразделения Фонда, созданные в установленном порядке и выполняющие в соответствии со своими Положениями и указаниями Фонда все или часть функций Российского фонда федерального имущества на территории соответствующего федерального округа или субъекта Российской Федерации (соответственно межрегиональное отделение Фонда и региональное отделение Фонда).

Представители Фонда — юридические лица, отобранные в установленном порядке Российским фондом федерального имущества и уполномоченные заключенным с ним договором поручения и доверенностью на осуществление от имени Фонда действий по реализации имущества на территории соответствующего субъекта Российской Федерации, в том числе путем организации и проведения торгов.

Для того, чтобы представлять себе механизм организации и проведения торгов, нужно усвоить следующую терминологию:

Торги — комплекс мероприятий по продаже имущества, осуществляемый в соответствии с правилами, установленными статьями 447—449 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Организатор торгов — Российский фонд федерального имущества (отделение Фонда) либо по его поручению представитель Фонда, непосредственно осуществляющие подготовку и проведение торгов.

День проведения торгов — день, в течение которого проводятся торги и подводятся итоги торгов.

Предмет торгов — выставленное на торги имущество.

Минимальная начальная цена продажи имущества — указанная в заявке на реализацию имущества рыночная стоимость выставленного на торги имущества, установленная государственным органом, передавшим имущество для реализации, либо по его поручению оценщиком.

Начальная цена продажи дебиторской задолженности — указанная в заявке государственного органа стоимость выставленной на торги дебиторской задолженности, равная сумме основного долга (без учета штрафных санкций) дебитора по всем обязательствам, включенным для реализации в один лот.

Минимальная цена продажи дебиторской задолженности — указанная в заявке на реализацию рыночная стоимость

выставленной на торги дебиторской задолженности, установленная государственным органом, передавшим ее для реализации, либо по его поручению оценщиком.

Заявитель — лицо, подающее организатору торгов заявку на участие в торгах и прилагаемые к ней документы, перечень которых предусмотрен извещением о проведении торгов.

Претендент — лицо, чья заявка на участие в торгах принята и зарегистрирована организатором торгов в журнале приема и регистрации заявок.

Участник торгов — претендент, допущенный комиссией по проведению торгов к участию в торгах.

Торги проводятся по поступившим от государственных органов заявкам на реализацию имущества.

Вместе с заявками Фонд (отделение Фонда, представитель Фонда) принимает от государственных органов документацию, которая в соответствии с федеральным законодательством и иными нормативными правовыми актами, а также соглашениями, заключенными Фондом (отделениями Фонда) и государственными органами (территориальными подразделениями государственных органов), должна прилагаться к заявкам на реализацию имущества.

Торги являются открытыми по составу участников и проводятся в форме аукциона, а в случаях, предусмотренных федеральным законодательством и иными нормативными правовыми актами, — в форме конкурса. При этом торги могут быть закрытыми по форме подачи участниками предложений по цене имущества.

В предусмотренных федеральным законодательством и иными нормативными правовыми актами случаях торги могут быть закрытыми по составу участников.

В случае, если федеральным законодательством и иными нормативными правовыми актами предусмотрена продажа конкретной категории имущества путем организации и проведения торгов в форме конкурса, торги проводятся в соответствии с условиями, установленными государственным органом, передавшим имущество для реализации.

Если иное не предусмотрено федеральным законодательством, торги по продаже имущества должны быть проведены в течение двух месяцев со дня получения Фондом (отделением Фонда) или представителем Фонда (если Фонд предоставил

ему такие полномочия) от государственного органа заявки на реализацию имущества.

В предусмотренных законодательством Российской Федерации случаях Фонд и представители Фонда для осуществления деятельности по реализации отдельных категорий имущества должны обладать соответствующими специальными разрешениями (лицензиями).

Для проведения торгов распоряжением (приказом) организатора торгов создается комиссия по проведению торгов в количестве не менее трех человек (далее — комиссия).

Численный и персональный состав комиссии устанавливается в зависимости от места проведения торгов, категории и количества реализуемого имущества. Представитель государственного органа, передавшего имущество для реализации, включается в состав комиссии по письменному требованию данного государственного органа.

Комиссия осуществляет следующие функции:

- подводит итоги приема и регистрации заявок и принимает решение о допуске претендентов к участию в торгах;
- принимает решение об определении победителя торгов;
- принимает решение об объявлении торгов несостоявшимися, аннулировании результатов торгов;
- принимает иные решения, предусмотренные федеральным законодательством.

Извещение о проведении торгов (далее — извещение) должно быть опубликовано организатором торгов не менее чем за 30 дней до объявленной даты проведения торгов.

Указанный срок исчисляется со дня, следующего за днем публикации извещения.

Организатор торгов осуществляет прием заявок на участие в торгах в установленный извещением срок.

Общая продолжительность приема заявок должна быть не менее 15 дней.

В случае подачи заявки с прилагаемыми к ней документами представителем заявителя организатор торгов должен проверить документ, удостоверяющий право представителя действовать от имени заявителя.

При составлении извещения о проведении торгов организатор торгов должен определить размер задатка, вносимого

заявителем для участия в торгах, сроки его внесения, а также порядок заключения договора о задатке.

Размер задатка определяется в соответствии с нормами, установленными федеральным законодательством и иными нормативными правовыми актами в отношении продажи на торгах отдельных категорий имущества. При этом размер задатка не может быть менее 10 процентов от минимальной начальной цены продажи имущества (минимальной цены продажи дебиторской задолженности), за исключением случаев реализации имущества, заложенного по договору об ипотеке. В этих случаях размер задатка не может превышать 5 процентов от минимальной начальной цены продажи заложенного имущества.

Дата окончания срока внесения задатка не может быть установлена позднее даты окончания срока приема заявок.

Комиссия по проведению торгов не допускает претендента к участию в торгах в случае, если:

претендент не может быть покупателем в соответствии с законодательством Российской Федерации;

представленные документы оформлены с нарушением требований законодательства Российской Федерации;

не подтверждено поступление в установленный срок задатка на счет, указанный в договоре о задатке.

Перечень оснований для отказа претенденту в участии в торгах является исчерпывающим.

Продажа выставленного на торги имущества осуществляется по наивысшей предложенной цене, при этом цена продажи не может быть ниже установленной минимальной начальной цены продажи имущества, за исключением проведения торгов по продаже дебиторской задолженности.

Цена продажи выставленной на торги дебиторской задолженности не может опускаться ниже установленной минимальной цены продажи дебиторской задолженности.

При проведении аукциона победителем признается лицо, предложившее наиболее высокую цену за предмет торгов.

Аукцион, в котором принял участие только один участник, признается несостоявшимся.

Аукцион, за исключением аукциона по продаже дебиторской задолженности, проводится в следующем порядке:

1) Аукцион ведет в присутствии комиссии по проведению торгов назначаемый комиссией аукционист, который обязан подчиняться любым указаниям, связанным с проведением аукциона, получаемым от комиссии.

2) Аукционист объявляет о начале аукциона в час, указанный в извещении о проведении торгов.

Перед началом торгов комиссия выдает участникам аукциона билеты участников торгов, в которых указываются присвоенные комиссией регистрационные номера участников торгов (номер билета).

3) Аукцион начинается с оглашения аукционистом наименования, основных характеристик и минимальной начальной цены продажи предмета торгов, а также шага аукциона. Шаг аукциона устанавливается комиссией в пределах от 1 до 10 процентов минимальной начальной цены продажи предмета торгов и остается единым в течение всего аукциона.

4) Участник торгов подает заявку на покупку предмета торгов по объявленной цене (в том числе минимальной начальной цене продажи имущества) поднятием выданного ему билета участника торгов.

Каждую последующую цену аукционист назначает путем увеличения текущей цены (в том числе минимальной начальной цены продажи имущества) на величину установленного шага аукциона.

После объявления очередной цены аукционист называет номер билета участника аукциона, который, по мнению аукциониста, первым поднял билет, и указывает на участника, его поднявшего. Затем аукционист объявляет следующую цену в соответствии с шагом аукциона.д) Если ни один из участников торгов не поднял билет после оглашения минимальной начальной цены продажи выставленного на торги имущества, такое имущество после троекратного объявления указанной цены снимается с продажи.

Аукцион завершается, если после троекратного объявления очередной цены ни один из участников аукциона не поднял билет.

Победителем аукциона признается участник, номер билета которого был назван аукционистом последним.

5) По завершении аукциона аукционист объявляет о продаже предмета торгов, при этом аукционист называет цену, по

которой продан предмет торгов, и номер билета победителя аукциона. Окончание аукциона фиксируется объявлением аукциониста.

От каждого участника торгов может присутствовать на аукционе не более двух представителей, один из которых наделен только полномочиями наблюдателя на основании соответствующей доверенности.

При проведении аукциона, закрытого по форме подачи предложения по цене, победителем признается лицо, предложившее наиболее высокую цену за предмет торгов.

При проведении конкурса победителем признается лицо, которое, по заключению комиссии, предложило лучшие условия.

При равенстве предложений победителем признается тот участник, чья заявка была подана раньше.

Запечатанные конверты с предложениями участников торгов вскрываются в установленный день и час на открытом заседании комиссии. Перед вскрытием конвертов комиссия проверяет целостность указанных конвертов, что фиксируется в протоколе о результатах торгов. Цена должна быть указана числом и прописью. В случае, если указания цены числом и прописью не совпадают, комиссия принимает во внимание цену, указанную прописью. Предложения, содержащие цену ниже начальной, не рассматриваются.

При вскрытии конвертов и оглашении предложений с разрешения комиссии могут присутствовать все участники торгов или их представители, имеющие надлежащим образом оформленные доверенности, а также представители средств массовой информации.

После вскрытия конвертов и оглашения предложений комиссия удаляется на совещание для обсуждения и оценки предложений. Участники торгов и их представители не вправе находиться при обсуждении и оценке предложений.

Комиссия принимает решение об объявлении торгов несостоявшимися в случаях, когда:

- а) для участия в торгах не подано ни одной заявки;
- б) в торгах участвовал только один участник;
- в) ни один из участников торгов, проводимых в форме аукциона, после троекратного объявления минимальной начальной цены продажи имущества не поднял билет;

г) ни один из участников аукциона по продаже дебиторской задолженности после троекратного объявления минимальной цены продажи дебиторской задолженности не поднял билет;

д) ни один из участников торгов, проводимых в форме конкурса по решению комиссии, не внес предложения, соответствующие условиям конкурса.

Решение комиссии об объявлении торгов несостоявшимися оформляется протоколом.

Решение об объявлении торгов несостоявшимися должно быть принято не позднее чем на следующий день после того, как имело место какое-либо из вышеуказанных обстоятельств.

В случае признания торгов несостоявшимися, за исключением признания несостоявшимися торгов по продаже дебиторской задолженности, организатор торгов в течение одного рабочего дня со дня принятия комиссией решения об объявлении торгов несостоявшимися письменно уведомляет об этом государственный орган, передавший имущество для реализации, а также направляет ему на согласование проект извещения. Если организатором торгов является представитель Фонда, то одновременно с уведомлением государственного органа организатор торгов направляет уведомление о признании торгов несостоявшимися в Фонд (отделение Фонда).

Организатор торгов вправе, по согласованию с государственным органом, передавшим имущество для реализации, объявить повторное проведение торгов, за исключением случаев признания несостоявшимися торгов по продаже дебиторской задолженности. Повторные торги объявляются не ранее чем через десять дней после объявления торгов несостоявшимися и проводятся с соблюдением правил, установленных для первых торгов.

Переоценка переданного для реализации имущества в процессе подготовки к проведению повторных торгов осуществляется в случае, если такая возможность предусмотрена федеральным законодательством и иными нормативными правовыми актами.

Итоги торгов подводятся комиссией, которая в день проведения торгов принимает решение об определении победителя торгов. Указанное решение комиссии оформляется протоколом об определении победителя торгов.

В день проведения торгов на основании оформленного решения комиссии об определении победителя торгов организатор торгов и победитель торгов подписывают протокол о результатах торгов, имеющий силу договора.

В случае если организатором торгов является представитель Фонда и при этом в составе комиссии по проведению торгов отсутствует сотрудник Фонда (отделения Фонда), то подписанный протокол о результатах торгов в течение одного рабочего дня со дня его подписания направляется организатором торгов на утверждение в Фонд (отделение Фонда). Указанный протокол подлежит утверждению в течение одного рабочего дня со дня его поступления в Фонд (отделение Фонда) и приобретает юридическую силу договора с момента утверждения.

Если победитель торгов в установленный срок не подпишет протокол о результатах торгов, имеющий силу договора, то он теряет право на подписание указанного протокола и утрачивает внесенный им задаток. В этом случае комиссия по проведению торгов на следующий день после истечения срока подписания протокола о результатах торгов принимает решение об аннулировании результатов торгов.

Решение комиссии об аннулировании результатов торгов оформляется протоколом.

Организатор торгов, по согласованию с государственным органом, организует подготовку и публикацию извещения об аннулировании результатов торгов, которое должно быть опубликовано в течение четырнадцати календарных дней со дня принятия комиссией данного решения. Указанное извещение публикуется в том же издании, в котором было опубликовано извещение о проведении торгов.

В случае аннулирования результатов торгов организатор торгов вправе, по согласованию с государственным органом, передавшим имущество для реализации, объявить повторное проведение торгов. Повторные торги объявляются и проводятся с соблюдением правил, установленных для первых торгов.

Оплата приобретаемого на торгах имущества производится в сроки и порядке, которые установлены в протоколе о результатах торгов, имеющем силу договора, а в соответствующих случаях — в договоре купли — продажи имущества.

Оплата имущества в рассрочку не допускается.

Оплата приобретаемого на торгах имущества осуществляется как в наличной, так и в безналичной форме, с соблюдением правил, установленных федеральным законодательством и иными нормативными правовыми актами.

Внесенный победителем торгов задаток засчитывается в счет оплаты продаваемого на торгах имущества.

В случае если победитель торгов, подписавший протокол о результатах торгов, имеющий силу договора, либо заключивший договор купли — продажи имущества, не оплатит в определенный указанными документами срок приобретаемое на торгах имущество, то организатор торгов вправе в установленном порядке расторгнуть такой протокол или договор. При этом победитель торгов теряет право на получение имущества.

Передача имущества победителю торгов и оформление права собственности на него осуществляется в соответствии с федеральным законодательством и иными нормативными правовыми актами, а также протоколом о результатах торгов, имеющим силу договора (в соответствующих случаях договором купли — продажи имущества), после полной оплаты имущества.

Факт оплаты имущества удостоверяется выпиской с соответствующего счета, подтверждающей поступление денежных средств за продаваемое имущество, а в случае внесения наличных денежных средств — приходным кассовым ордером или кассовым чеком.

ПРИМЕЧАНИЯ

¹ Пост. Правительства РФ от 19.04.2002 № 260 // Российская газета от 24.04.02.

² Порядок организации и проведения торгов по продаже арестованного и изъятого имущества, а также конфискованного, бесхозяйного и иного имущества, обращенного в собственность РФ. Утв. распоряжением Российского фонда федерального имущества от 29.11.01 № 418 // Консультант Плюс.

СОДЕРЖАНИЕ

ГЛАВА 1. Из истории арбитражного судоустройства и судопроизводства	3
ГЛАВА 2. Понятие арбитражного процесса	13
1. Понятие арбитражного процесса, арбитражная процессуальная форма, задачи судопроизводства в арбитражных судах, источники арбитражного процессуального права	13
Понятие арбитражного процесса, арбитражная процессуальная форма	13
Задачи судопроизводства в арбитражных судах	21
Источники арбитражного процессуального права	21
2. Система арбитражных судов в РФ. Стадии арбитражного процесса	25
Система арбитражных судов в РФ	25
Стадии арбитражного процесса	28
ГЛАВА 3. Принципы арбитражного процессуального права	34
1. Понятие и классификация принципов арбитражного процессуального права	34
2. Судоустройственные принципы арбитражного процессуального права	35
3. Судопроизводственные принципы арбитражного процессуального права	41
Глава 4. Подведомственность и подсудность споров арбитражному суду	50
1. Значение и порядок доарбитражного урегулирования споров	50
2. Понятие подведомственности, ее виды	51
3. Подведомственность дел арбитражному суду в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. Специальная подведомственность дел арбитражным судам	60
4. Понятие подсудности, ее виды	63

ГЛАВА 5. Субъекты арбитражных процессуальных правоотношений	68
1. Понятие и классификация субъектов арбитражных процессуальных правоотношений	68
2. Суд как обязательный субъект арбитражного процессуального правоотношения	71
Соотношение системы арбитражных судов и инстанционности	71
Состав арбитражного суда, рассматривающего конкретный спор по существу	72
Правила и порядок заявления отводов	75
Права и обязанности суда	78
3. Арбитражная процессуальная правоспособность, арбитражная процессуальная дееспособность	79
4. Процессуальные права и обязанности лиц, участвующих в деле	82
Процессуальные права лиц , участвующих в деле	82
Процессуальные обязанности лиц , участвующих в деле	83
Понятие и основания применения мер процессуальной ответственности	84
5. Стороны и третьи лица в арбитражном процессе	86
Понятие и характерные черты сторон	86
Замена ненадлежащего ответчика	87
Третьи лица в арбитражном процессе	88
6. Процессуальное правопреемство	91
7. Процессуальное соучастие	93
Понятие и характерные черты соучастия	93
Виды соучастия	94
Взаимодействие соучастников в арбитражном процессе	96
8. Прокурор в арбитражном процессе	97
9. Участие в арбитражном процессе государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов	102
10. Участие лиц, содействующих правосудию	105
11. Представительство в арбитражном процессе	110
Понятие судебного представительства	110

ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЯ В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ . ТРЕБОВАНИЯ , ПРЕДЪЯВЛЯЕМЫЕ К ПРЕДСТАВИТЕЛЯМ	112
ОФОРМЛЕНИЕ , ПОДТВЕРЖДЕНИЕ И ПРОВЕРКА ПОЛНОМОЧИЙ ПРЕДСТАВИТЕЛЯ	115
ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ ПРЕДСТАВИТЕЛЕЙ	117
Глава 6. Иск	120
1. Понятие иска в арбитражном процессе, его элементы и виды	120
Понятие иска	120
Элементы иска	122
Виды исков	123
2. Процессуальные средства защиты ответчика против иска	125
3. Распоряжение исковыми средствами защиты права	127
4. Обеспечительные меры. Встречное обеспечение. Отмена обеспечения иска	130
Глава 7. Доказательства	138
1. Понятие и классификация доказательств. Предмет доказывания	138
Понятие и классификация доказательств	138
Предмет доказывания	140
2. Относимость и допустимость доказательств, представление и истребование доказательств. Основания освобождения от доказывания. Освобождение от доказывания обстоятельств, признанных сторонами	142
Относимость доказательств	142
Допустимость доказательств	142
Представление и истребование доказательств	143
Основания освобождения от доказывания	145
Освобождение от доказывания обстоятельств, признанных сторонами	145
3. Оценка доказательств, обеспечение доказательств, судебные поручения	146
4. Отдельные виды доказательств	149

Письменные доказательства	149
Вещественные доказательства	151
Заключение эксперта	153
Свидетельские показания	156
Объяснения сторон и других лиц, участвующих в деле	157
Иные документы и материалы	157
Глава 8. Судебные расходы	162
1. Понятие судебных расходов, государственная пошлина, цена иска	162
2. Судебные издержки	166
Глава 9. Процессуальные сроки	169
Глава 10. Исковое производство в арбитражном суде первой инстанции	172
1. Понятие и сущность искового производства. Отличие его от производства по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений и от производства по отдельным категориям дел	172
2. Порядок предъявления иска в арбитражный суд, форма и содержание искового заявления, документы, прилагаемые к исковому заявлению. Отзыв на исковое заявление	177
3. Оставление искового заявления без движения. Возвращение искового заявления	183
4. Стадия подготовки дела к судебному разбирательству	185
5. Судебное разбирательство	188
6. Мировое соглашение	193
7. Приостановление производства по делу	198
8. Оставление искового заявления без рассмотрения	199
9. Прекращение производства по делу	200
10. Сущность и содержание решения арбитражного суда	201
11. Дополнительное решение. Разъяснение решения. Исправление опечаток, опечаток, арифметических ошибок. Вступление решения в законную силу. Обжалование решения. Исполнение решения	204

12. Определение арбитражного суда, его содержание, исполнение, порядок и сроки обжалования	207
Глава 11. Апелляционное производство	210
1. Понятие и виды апелляции. Право апелляционного обжалования, срок подачи, форма и содержание апелляционной жалобы. Отзыв на апелляционную жалобу	210
2. Оставление апелляционной жалобы без движения, возвращение апелляционной жалобы. Прекращение производства по апелляционной жалобе. Порядок, срок, пределы рассмотрения апелляционной жалобы	216
3. Полномочия арбитражного суда апелляционной инстанции. Основания для изменения или отмены решения суда первой инстанции. Постановление арбитражного суда апелляционной инстанции	221
Глава 12. Кассационное производство	225
1. Право кассационного обжалования, срок и порядок подачи, форма и содержание кассационной жалобы. Отзыв на кассационную жалобу	225
2. Оставление кассационной жалобы без движения, возвращение кассационной жалобы. Прекращение производства по кассационной жалобе. Приостановление исполнения судебных актов арбитражным судом кассационной инстанции. Порядок и срок рассмотрения кассационной жалобы	229
3. Полномочия арбитражного суда кассационной инстанции. Основания для изменения или отмены решения суда первой инстанции, постановления суда апелляционной инстанции. Постановление арбитражного суда кассационной инстанции	232
Глава 13. Пересмотр судебных актов в порядке надзора	239
1. Пересмотр судебных актов в порядке надзора. Порядок надзорного производства. Требования к обращению в ВАС РФ. Принятие заявления или представления к производству. Возвращение заявления или представления. Отзыв на заявление или представление. Приостановление исполнения судебного акта Высшим Арбитражным Судом РФ	239

2. Рассмотрение заявления или представления. Содержание определения о передаче дела в Президиум ВАС РФ. Определение об отказе в передаче дела в Президиум ВАС РФ. Порядок рассмотрения дела в Президиуме ВАС РФ	244
3. Основания для изменения или отмены в порядке надзора судебных актов, вступивших в законную силу. Постановление Президиума ВАС РФ, его содержание и вступление в законную силу	248
Глава 14. Пересмотр судебных актов арбитражного суда по вновь открывшимся обстоятельствам	252
Глава 15. Производство по делам с участием иностранных лиц	257
1. Компетенция арбитражных судов в Российской Федерации по делам с участием иностранцев. Исключительная компетенция. Соглашение об определении компетенции арбитражных судов РФ. Судебный иммунитет	257
2. Порядок рассмотрения дел с участием иностранных лиц, их процессуальные права и обязанности. Требования, предъявляемые к документам иностранного происхождения. Легализация документа. Апостиль. Поручения о выполнении отдельных процессуальных действий	265
Порядок РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННЫХ ЛИЦ, ИХ ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ	265
ТРЕБОВАНИЯ, ПРЕДЪЯВЛЯЕМЫЕ К ДОКУМЕНТАМ ИНОСТРАННОГО ПРОИСХОЖДЕНИЯ. ЛЕГАЛИЗАЦИЯ ДОКУМЕНТА. АПОСТИЛЬ	268
Поручения о выполнении отдельных процессуальных действий	274
Глава 16. Третейские суды в РФ	276
1. История третейских судов в России	276
2. Общие положения о третейском разбирательстве. Третейское соглашение. Порядок рассмотрения дела в третейском суде	279
ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ТРЕТЕЙСКОМ РАЗБИРАТЕЛЬСТВЕ	279
ТРЕТЕЙСКОЕ СОГЛАШЕНИЕ	283
Порядок РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА В ТРЕТЕЙСКОМ СУДЕ	286

3. Решение третейского суда.	
Исполнение решения третейского суда	289
РЕШЕНИЕ ТРЕТЕЙСКОГО СУДА	289
ИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЯ ТРЕТЕЙСКОГО СУДА	294
Глава 17. Международный коммерческий арбитраж	297
1. Понятие и виды	
международного коммерческого арбитража	297
2. Арбитражное соглашение	303
3. Международный коммерческий арбитражный суд	
при ТПП РФ	306
4. Признание и исполнение иностранных	
арбитражных решений	309
Глава 18. Исполнение судебных актов	317
1. Общие условия совершения исполнительных действий	317
2. Органы принудительного исполнения	320
3. Понятие исполнительного документа.	
Требования, предъявляемые к нему	321
4. Лица, участвующие в исполнительном производстве	324
5. Меры принудительного исполнения.	
Порядок обращения взыскания на имущество должника	327
6. Порядок реализации имущества	329

Для заметок

Для заметок

АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС

Учебное пособие

Главный редактор *А.В. Шестакова*
Технический редактор *М.Н. Растегина*

Подписано в печать 20.10.03. Формат 60×84/16.
Бумага офсетная. Гарнитура Garamond. Усл. печ. л. 20,23.
Уч.-изд. л. 21,75. Тираж 100 экз. Заказ . «С» 136.

Издательство Волгоградского государственного университета.
400062, Волгоград, ул. 2-я Продольная, 30.