

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ВОЛГОГРАДСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

К.И. Карабанова

**КУРС ЛЕКЦИЙ
ПО АРБИТРАЖНОМУ ПРОЦЕССУ**

Волгоград 2002

ББК 67.99(28ос)922.1я73

К21

Научный редактор
зав. кафедрой гражданского права и процесса
Волгоградского государственного университета,
профессор *Альвин Алексеевич Травкин*

Рецензенты:

доктор юридических наук, доцент
кафедры гражданско-правовых дисциплин ВЮА МВД России
Ю.В. Черячукин;
судья арбитражного суда Волгоградской области
В.И. Коротенко

Рекомендовано к печати в качестве учебного пособия
кафедрой гражданского права и процесса
(протокол № 1 от 10.09.2002 г.)

Печатается в авторской редакции

Карабанова К.И.

К21

Курс лекций по арбитражному процессу. — Волгоград:
Изд-во ВолГУ, 2002. — 344 с.

ISBN 5-85534-636-6

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, особенности производства в арбитражном суде по отдельным категориям дел, 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.

Пособие включает основные источники по каждой теме и перечень контрольных вопросов для подготовки к зачету.

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

ISBN 5-85534-636-6



© К.И. Карабанова, 2002

© Издательство Волгоградского
государственного университета, 2002

СОДЕРЖАНИЕ

Тема 1. Из истории арбитражного судоустройства и судопроизводства	4
Тема 2. Понятие арбитражного процессуального права	15
Тема 3. Принципы арбитражного процессуального права	29
Тема 4. Подведомственность и подсудность споров арбитражному суду	50
Тема 5. Участники арбитражного процесса	65
Тема 6. Иск	88
Тема 7. Доказательства	109
Тема 8. Арбитражные расходы	139
Тема 9. Процессуальные сроки	146
Тема 10. Исковое производство в арбитражном суде 1-й инстанции	149
Тема 11. Особенности производства в арбитражном суде по отдельным категориям дел	181
Тема 12. Апелляционное производство	194
Тема 13. Кассационное производство	208
Тема 14. Пересмотр судебных актов в порядке надзора	221
Тема 15. Пересмотр судебных актов арбитражного суда по вновь открывшимся обстоятельствам	232
Тема 16. Производство по делам с участием иностранцев	237
Тема 17. Третейские суды в РФ	253
Тема 18. Международный коммерческий арбитраж	270
Тема 19. Исполнение судебных актов	318
Контрольные вопросы к зачету по дисциплине «Арбитражный процесс»	339

Тема 1. ИЗ ИСТОРИИ АРБИТРАЖНОГО СУДОУСТРОЙСТВА И СУДОПРОИЗВОДСТВА

Литература

Арбитражное судопроизводство: появились новые правила // Экономика и жизнь. 1995. № 28.

Арбитражный суд России: опыт и проблемы реализации нового законодательства: круглый стол // Государство и право. 1995. № 10.

Бойков Д. Новое законодательство об арбитражных судах // Российская юстиция. 1995. № 8.

Краткое обозрение истории судоустройства и судопроизводства в России. М., 1955.

Моргунов С. АПК РФ: отдельные статьи нуждаются в конкретизации // Российская юстиция. 1996. № 8.

Моргунов С. О некоторых вопросах совершенствования арбитражного процессуального законодательства // Хозяйство и право. 1996. № 9.

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

Шерстюк В. АПК: изменения, продиктованные жизнью // Экономика и жизнь. 1995. № 45—46.

* * *

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

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

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.

С развитием 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 судогворение, 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 Волынской земле, Псковскую судную грамоту 1397—1467 годов.

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

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 отбывать».

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 таможняx. 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**.

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 — таможняx, 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

² Ратуша — орган городского самоуправления.

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 Государным 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».

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 конторе 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 секретаря.

«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 присутственных мест, то коммерческий суд дает сторонам свидетельство в том, что она действительно производящемуся 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 троекратного 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 неправоые 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.Победоносцева, 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 судам.

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 Оборона (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 период 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 процесса.

Новые Правила рассмотрения хозяйственных споров принимались в 1963, 1976 годах и после их утверждения постановлением Совета Министров СССР от 5 июня 1980 года стали единственными 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, коллегиальное 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 законода-

тельстве 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 прописана 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.

Тема 2. ПОНЯТИЕ АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

Вопросы

1. Понятие арбитражного процесса, арбитражная процессуальная форма, задачи судопроизводства в арбитражных судах, источники арбитражного процессуального права.
2. Система и состав арбитражных судов РФ. Стадии арбитражного процесса.

Нормативные акты

Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24.07.02 // Российская газета от 27.07.02.

ФЗ «О третейских судах в РФ» от 24.07.02 // Российская газета от 27.07.02.

Закон РФ «О международном коммерческом арбитраже» от 7.07.93 // Российская газета от 14.08.1993.

ФЗ «Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов РФ» от 30.05.01 // Российская газета от 2.06.2001.

ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» от 8.01.1998 // СЗ РФ. 1998. № 2.

Закон РФ «О государственной пошлине» от 9.12.1991 (с изм. и доп.) // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 11.

ФКЗ «О судебной системе РФ» от 31.12.1996 // Российская газета от 6.01.1997.

ФЗ «Об арбитражных судах РФ» от 28.04.95 // СЗ РФ. 1995. № 18.

ФЗ «О судебных приставах» от 21.07.97 // Российская газета от 5.08.97.

ФЗ «Об исполнительном производстве» от 21.07.97 // Российская газета от 5.08.97.

Литература

Абова Т.Е. Арбитражный процесс в СССР: понятие, основные принципы. М., 1985.

Арбитраж в СССР. М., 1981.

Арбитражный процесс в СССР. М., 1983.

Арбитражный процесс. М., 1994.

Арбитражный процесс. М., 1996.

Ариффулина А. Специализированные суды: оптимистический взгляд в будущее // Российская юстиция. 2001. № 9.

Гапеев В.Н. Правосудие и арбитраж. Ростов-на-Дону, 1983.

Гапеев В.Н. Сущность арбитражной формы защиты права. Ростов-на-Дону, 1971.

Завидов Б. О некоторых противоречиях арбитражного процессуального законодательства // Хозяйство и право. 1997. № 9.

Зайцев И.М. Сущность хозяйственных споров. Саратов, 1974.

Каллистратова Р.Ф. Государственный арбитраж. М., 1973.

Клеандров М., Притыка Д. Арбитражный суд: проблемы организации и деятельности // Государство и право. 2001. № 1.

Логинов Л.В. Сущность государственного арбитража. М., 1968.

Майкова Л. АПК: комментарий // Вестник ВАС РФ. 1996. № 7

Межправительственное соглашение о принципах торгово-экономического сотрудничества от 5.11.91 // Вестник ВАС РФ. 1993. № 1.

Побирченко И.Г. Хозяйственные споры и формы их разрешения. Харьков, 1971.

Побирченко И.Г. Советский арбитражный процесс. Киев. 1988.

Полонский В. Некоторые тонкости арбитражного процесса // Закон. 1996. № 6.

Руднев В. Специализированные федеральные суды // Законодательство и экономика. 2000. № 4.

Сборник международных договоров о взаимной правовой помощи по гражданским и уголовным делам. М., 1988.

Соглашение о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности государств — участников СНГ от 20.03.92 // Хозяйство и право. 1992. № 8

Фурсов Д. Отрасль арбитражного процессуального права в системе права // Законодательство и экономика. 1999. № 1.

Хозяйственное право. М., 1970.

Шерстюк В. Общие положения (комментарий к АПК РФ) // Хозяйство и право. 1995. № 10.

Шерстюк В.М. Новые положения АПК РФ. М., 1996.

Яковлев В. У арбитражных судов один критерий — закон // Экономика и жизнь. 1995. № 38.

Яковлев В. Шестопал Я. Новые вехи, новые и старые проблемы арбитражного суда // Закон. 1996. № 5.

1. Понятие арбитражного процесса, арбитражная процессуальная форма, задачи судопроизводства в арбитражных судах, источники арбитражного процессуального права

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 поэтапное движение дела по возникшему в процессе предпринимательской деятельности спору, вытекающему из гражданских правоотношений (экономические споры) либо из административных правоотношений.

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, т. е. к процессуальным вопросам, но не к разрешению существа дела. Чтобы избежать этого, арбитражный процессуальный закон определяет, кто может обратиться в суд и от кого принимаются заявления, 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 иском 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 предприятиям, организациям, 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 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 судопроизводства 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 всех федеральных законов основным является Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24.07.02, который регламентирует порядок арбитражного судопроизводства, а также Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)», устанавливающий правила рассмотрения дел данной категории.

3. Иные федеральные законы и законы РФ, которые в той либо иной степени содержат нормы арбитражного 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 арбитражного процессуального права:

1. Указы Президента РФ и постановления Правительства РФ. В качестве примера постановления Правительства РФ как источника арбитражного процессуального права можно отметить постановление от 17 февраля 1998 г. № 202 «О государственном органе по делам о банкротстве и финансовому оздоровлению», изданное в связи с введением в действие с 1 марта 1998 г. Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)». Правительство РФ установило, что государственным органом по делам о банкротстве и финансовому оздоровлению в соответствии с Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)» является Федеральная служба России по делам о несостоятельности и финансовому оздоровлению. Федеральная служба России по делам о несостоятельности и финансовому оздоровлению уполномочена представлять интересы Российской Федерации как кредитора по денежным обязательствам и обязательным платежам при рассмотрении дел о несостоятельности (банкротстве) организаций¹.

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.

¹ См.: ВВАС РФ. 1997. № 8. С. 12.

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 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).

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.

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

³ ВВАС РФ. 1995. № 11. С. 82—85.

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.)². В письме Высшего Арбитражного Суда РФ от 16 августа 1995 г. № ОМ-230 «О перечне международных договоров, в исполнении которых участвуют арбитражные суды» приведен перечень таких договоров и соглашений³.

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 суды республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов (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.

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.

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.

Стадии арбитражного процесса.

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

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

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 арбитра-

ражного 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 поступ-

ления 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. 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.

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 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. 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 меся-

цев 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.

Тема 3. **ПРИНЦИПЫ АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА**

Вопросы

1. Понятие и классификация принципов арбитражного процессуального права.
2. Судоустройственные принципы, их характеристика.
3. Судопроизводственные принципы, их характеристика.

Литература

Авдюков М.Г. Принцип законности в гражданском судопроизводстве. М., 1970.

Завидов В. АПК РФ: основные идеи и принципы // Российская юстиция. 1996. № 3.

Рехтер В. Проблемы реализации принципа состязательности в арбитражном процессе // Вестник ВАС РФ. 1999. № 11.

Тараненко В.Ф. Принципы арбитражного процесса. М., 1988.

1. Понятие и классификация принципов арбитражного процессуального права

В каждой отрасли права выделяются основополагающие начала, определяющие содержание норм данной отрасли права, ее место, роль и назначение в системе права, характеризующие содержание правоприменения и правореализационного процесса в целом. Такие основные начала отрасли права, объективированные и отраженные в содержании ее норм, получили название принципов права. Принципы любой отрасли права имеют важнейшее значение для построения нормативной основы любой отрасли и ее применения. Они выступают в качестве своеобразного фундамента, на котором строится нормативная база той или иной отрасли права.

¹ См.: Арбитражный процесс: Учебник / Под ред. В.В. Яркова. М., 1999. С. 40

Длительное время вопрос о принципах во многом имел идеологическое значение, что затрудняло его понимание и осмысление. В настоящее время пришло время научного изучения принципов права, в том числе арбитражного процессуального, с учетом истории развития и новых социально-экономических реалий нашего государства¹.

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. Клеймана, К.И. Комиссарова, Ю.К. Осипова, В.М. Семенова, В.Ф. Тараненко, Н.А. Чечиной, К.С. Юдельсона и многих других, но наиболее интересный анализ понятия, системы и содержания отдельных принципов гражданского процессуального права был сделан профессором В.М. Семеновым в его многочисленных работах по этой тематике. Значительная часть обоснованных В.М.Семеновым положений вполне применима к пониманию современной системы принципов арбитражного процессуального права.

Сложно дать какое-либо однозначное и исчерпывающее определение принципов арбитражного процессуального права, так как оно всегда будет грешить неполнотой. Следует остановиться на наиболее общих и важнейших чертах понятия принципов арбитражного процессуального права, которые разработаны в науке гражданского и арбитражного процессов.

1. Принципы — это исторические категории, выработанные на протяжении длительного развития гражданского процесса. В этом смысле они являются элементом человеческой культуры, ценностями идеологического порядка, такими, как разделение властей, правовое государство, гражданское общество, равенство, независимость и диспозитивность субъектов гражданского общества.

2. Принципы — это такие идеи, которые закреплены в нормах арбитражного процессуального права и имеют нормативный характер. Принципы закреплены в Конституции РФ, ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» и «Об арбитражных судах в Российской Федерации», АПК.

Способ нормативного закрепления принципов арбитражного процессуального права в нормативной ткани законодательства может быть двояким. Во-первых, есть принципы, которые непосредственно формулируются в нормах права в виде конкрет-

ных нормативных предписаний, например принципы независимости судей арбитражного суда, равенства перед законом и судом. Это так называемые нормы-принципы. Во-вторых, понятие принципов выводится из содержания ряда норм арбитражного процессуального права, например принцип диспозитивности.

Важная особенность принципов арбитражного процессуального права — то обстоятельство, что они воплощают в себе основные черты данной отрасли права с юридической стороны, дополнительно характеризуют арбитражное процессуальное право как отрасль права.

Можно дать следующее определение принципов арбитражного процессуального права — это закрепленные в нормах арбитражного процессуального права правовые положения, касающиеся отправления правосудия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности и отражающие особенности данной отрасли права.

Значение принципов арбитражного процессуального права двояко и заключается в следующем: 1) принципы являются ориентиром в нормотворческой деятельности при совершенствовании арбитражного процессуального законодательства; 2) принципы позволяют арбитражному суду обеспечить правильное понимание арбитражного процессуального законодательства и верно его применять в соответствии с действительным смыслом.

Принципы состоят между собой в определенной взаимосвязи, обусловленной различными факторами объективного порядка. Система принципов — это совокупность всех принципов арбитражного процессуального права в их взаимосвязи и взаимообусловленности. В юридической науке существуют самые различные взгляды на систему принципов и их количество, поскольку возможны самые различные их классификации, например: (1) на судоустройственные и судопроизводственные, т. е. по функциональному признаку, (2) по сфере действия, (3) по правовому источнику, в котором закреплено содержание принципа.

На современном уровне развития системы гражданской юрисдикции можно говорить о значительной общности принципов организации и деятельности органов гражданской юрисдикции, которые совпадают по многим своим составляющим. В гражданском и арбитражном процессуальном праве в настоящее вре-

мя практически отсутствуют отраслевые принципы, которые в основном приобрели межотраслевой характер, действуя во всех сферах гражданской юрисдикции. Например, принцип диспозитивности характерен не только для гражданского процессуального, но и для арбитражного процессуального права, а также конституционного судопроизводства, нотариального производства, третейского разбирательства, исполнительного производства. То же самое относится к принципам состязательности и равноправия сторон, которые приобрели не только межотраслевой, но и конституционный характер (ст. 19 и 123 Конституции РФ). Изложенное объясняется значительным сходством арбитражной процессуальной и гражданской процессуальной форм, единством основных начал деятельности всех органов судебной власти.

Ряд принципов постепенно трансформировался и изменился под влиянием социально-правовых реалий и законодательства. Например, принцип процессуальной активности суда в гражданском процессе, справедливо обоснованный В.М. Семеновым и соответствовавший имевшему место в советский период уровню законодательства и задач суда, трансформировался в ходе судебного-правовой реформы в принцип судейского руководства. Другой основополагающий процессуальный принцип объективной истины фактически свелся к установлению юридической истины, соответствующей материалам дела. Такое развитие весьма симптоматично и отражает новые социально-правовые реалии, в которых действуют органы судебной власти при осуществлении правосудия.

Сохраняется сложившееся деление принципов на:

1) общеправовые — действующие во всех без исключения отраслях права, например законности;

2) межотраслевые — закрепленные в нормах нескольких отраслей права, как правило, близких по характеру. Сюда относятся практически все принципы судоустройственного характера, закрепленные в ГПК, АПК, ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации», например гласность судебного разбирательства, а также принципы судопроизводственного характера;

3) отраслевые — закреплены в нормах только одной конкретной отрасли права. Ранее в арбитражном процессуальном пра-

ве к таковым относили целый ряд принципов, например принципы арбитражирования, доарбитражного урегулирования, однако теперь все они утратили свое значение, поскольку не имеют нормативной основы. Поэтому в настоящее время выделить сугубо отраслевые принципы для арбитражного процессуального права, которые не были бы одновременно присущи и другим отраслям процессуального права (входящим в сферу гражданской юрисдикции) вряд ли возможно.

Вместе с тем следует отметить некоторое отличие в содержании ряда одноименных принципов, а также новые акценты в самом их названии, также определяемом сущностными чертами арбитражной процессуальной формы. Принцип сочетания коллегиального и единоличного рассмотрения дел в арбитражном процессуальном праве отличается от одноименного принципа в гражданском процессуальном праве тем, что коллегиальность в арбитражном судопроизводстве обеспечивается, во-первых, за счет участия арбитражных заседателей (которые имеют очень мало общего с народными заседателями), во-вторых, за счет коллегиального рассмотрения некоторых категорий дел в арбитражных судах субъектов РФ коллегией из трех профессиональных судей. То же самое касается отличий принципа устности судебного разбирательства в гражданском процессуальном праве от принципа сочетания устности и письменности судебного разбирательства в арбитражном процессуальном праве, который характеризует специфику арбитражного процесса, связанную с преимущественным исследованием в ходе процесса письменных доказательств;

4) принципы отдельных институтов арбитражного процессуального права, например принципы межотраслевых институтов подведомственности (разрешения споров о праве и иных дел преимущественно государственными органами), института доказательств (допустимости средств доказывания, относимости доказательств).

При классификации принципов на конституционные и закрепленные в отраслевом законодательстве отметим расширение числа конституционных принципов — это наиболее важные принципы межотраслевого характера, имеющие особое политико-правовое значение. Ввиду значения судебной власти эти важнейшие начала ее функционирования непосредственно закреплены прямо в Конституции РФ. К их числу относятся: осуществле-

ние правосудия только судом (ст. 118); независимость судей и подчинение их только Конституции и федеральному закону (ст. 120); несменяемость судей (ст. 121); гласность судебного разбирательства (ст. 123); состязательность и равноправие сторон (ст. 19, 123).

Для учебных целей наиболее понятной является классификация принципов арбитражного процессуального права на судоустройственные и судопроизводственные. 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; доступность судебной защиты прав и законных интересов; юридическая истина; судейское руководство; 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 представляет собой такое правило, по которому реализация полномочий, отнесенных к ведению органов судебной власти, может осуществляться только судами, созданными в соответствии с законом. Данный принцип характеризует место органов судебной власти в системе разделения властей, когда (в наиболее обобщенном виде) органы законодательной власти должны принимать нормативные акты, органы исполнительной власти обеспечивают их практическую реализацию, а органы судебной власти разрешают конфликты.

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.

В соответствии со смыслом ст. 118 Конституции РФ и ст. 1 Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации» судебная власть в России в сфере хозяйственной юрисдикции (по делам, отнесенным к ведению арбитражных судов) может осуществляться только арбитражными судами в лице арбитражных судей и привлекаемых в установленном законом порядке к осуществлению правосудия арбитражных заседателей. Никакие другие органы и лица не вправе принимать на себя осуществление правосудия. Не допускается создание каких-либо чрезвычайных судов. Судебная власть самостоятельна и осуществляется независимо от законодательной и исполнительной властей. Тем самым законодатель обеспечивает специализацию каждого из государственных и судебных органов на решении определенного круга вопросов, не допуская пересечение их компетенции.

В ряде случаев дела, отнесенные к ведению арбитражных судов, могут разрешаться другими органами, например третейскими судами, в том числе международными коммерческими арбитражами, органами административной юрисдикции. Однако деятельность указанных органов по разрешению правовых конфликтов не является правосудием и не может лишить заинтересованных лиц права на обращение в арбитражный суд за защитой.

Так, согласно АПК 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 Конституции РФ и федеральному закону представляет собой такое правило, согласно которому судьи при осуществлении правосудия принимают судебные акты без влияния каких-либо других органов и лиц и основываясь только на нормативных актах.

Данный принцип сочетает в себе одновременно два начала: независимость судей, которая в то же время одновременно ограничивается необходимостью их подчинения Конституции РФ и федеральным законам. Какое бы то ни было постороннее воздействие на судей арбитражных судов, вмешательство в их деятельность любых государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, организаций, должностных лиц или граждан недопустимы и влекут за собой установленную законом ответственность. Гарантии независимости судей арбитражного суда устанавливаются Федеральным законом «О статусе судей в Российской Федерации», а также законодательством об арбитражном судопроизводстве и судопроизводстве.

Вместе с тем судьи не свободны при осуществлении своих функций и вынесении решения — они связаны Конституцией РФ и федеральным законом, которые определяют формы и пределы реализации предоставленных им полномочий. Не случайно, что процессуальное законодательство при регулировании полномочий суда в основном использует метод предписания с целью снизить возможности проявления судейского усмотрения. Кроме того, в соответствии со ст. 15 Конституции РФ она имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. Если арбитражный суд при рассмотрении дела установит несоответствие акта государственного или иного органа, а равно должностного лица Конституции РФ, федеральным конституционным и федеральным законам, общепризнанным принципам и нормам международного права, международному договору России, конституции (уставу) субъекта РФ, закону субъекта РФ, то он должен принять решение в соответствии с правовыми положениями, имеющими наибольшую юридическую силу. Данное положение следует из ст. 5 Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации».

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 Арбитражного Суда с учетом мнения законодательного (представительного) органа соответствующего субъекта Российской Федерации. Назначение кандидатов на должности судей производится только при наличии положительного заключения соответствующей квалификационной коллегии судей. В случае отклонения представленной кандидатуры на должность судьи федерального арбитражного суда соответствующая квалификационная коллегия судей при наличии повторного заявления кандидата имеет право, рассмотрев основания отклонения, повторно дать положительное заключение для назначения кандидата на должность судьи.

Независимость судьи обеспечивается также предусмотренной законом процедурой осуществления правосудия; запретом под угрозой ответственности чьего бы то ни было вмешательства в деятельность по осуществлению правосудия; установленным

порядком приостановления и прекращения полномочий судьи; правом судьи на отставку; неприкосновенностью судьи; системой органов судейского сообщества; несменяемостью судей (поскольку полномочия судей не ограничиваются каким-либо сроком) и другими юридическими гарантиями.

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 желающим убе-

даться 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.

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

При коллегиальном рассмотрении дела вопросы, возникающие при рассмотрении дела арбитражным судом в коллегиальном составе, 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 объявляется. 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.

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 ли-

² См.: Советское гражданское процессуальное право / Под ред. М.А. Гурвича. М., 1957. С. 39.

цам, не владеющим русским языком, обеспечивается право полного ознакомления с материалами дела, участия в судебных действиях через переводчика и право выступать в арбитражном суде на родном языке.

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 Федерального конституционного закона «О судебной системе Российской Федерации» и ст. 7 АПК. Согласно приведенным нормативным предписаниям правосудие в арбитражном суде осуществляется на началах равенства перед законом и судом организаций независимо от места нахождения, подчиненности, формы собственности, а граждан — независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств.

Из принципа равенства перед законом и судом вытекает, что правосудие осуществляется независимо от правового статуса участников процесса, их имущественного положения, формы собственности и других критериев; процессуальное положение участников арбитражного судопроизводства определяется только арбитражным процессуальным законодательством и никаким другим; процессуальный порядок разрешения дел, подведомственных арбитражным судам, определяется арбитражной процессуальной формой.

3. Судопроизводственные принципы арбитражного процессуального права

Принцип диспозитивности выводится из содержания целого ряда норм арбитражного процессуального права и представляет собой такое правило, согласно которому заинтересованные в исходе дела лица вправе самостоятельно распоряжаться принадлежащими им субъективными материальными правами и процессуальными средствами их защиты.

Принцип диспозитивности является, по образному выражению М.А. Гурвича, двигающим началом гражданского процесса². Данный вывод полностью относится и к арбитражному процессу. Принцип диспозитивности связывает движение и развитие дела по стадиям арбитражного процесса, судьбу предмета спора с усмотрением самих заинтересованных лиц — истца и ответчика. Динамика дела во многом определяется и актами саморегуляции поведения сторон в рамках арбитражного процесса. АПК с самого начала предусматривал более диспозитивную модель поведения сторон в отличие от гражданского процесса.

В содержание принципа диспозитивности в арбитражном процессуальном праве входят следующие основные элементы: 1) возбуждение дела в арбитражном суде; 2) определение характера и объема исковых требований и возражений, возможность их изменения; 3) распоряжение материальными правами и процессуальными средствами их защиты, в частности отказ от иска, признание иска, заключение мирового соглашения; 4) возбуждение апелляционного, кассационного производства, постановка вопроса о пересмотре дела в надзорном порядке и по вновь открывшимся обстоятельствам; 5) требование принудительного исполнения судебного акта арбитражного суда.

При этом свобода распоряжения субъективными материальными правами в соответствии с принципом диспозитивности заключается в следующем: 1) право истца изменить основания или предмет иска, но не одновременно; 2) увеличить или уменьшить размер исковых требований; 3) истец может отказаться от заявленного иска, заключить с ответчиком мировое соглашение на основе взаимных уступок, ответчик может признать иск.

Однако целый ряд таких процессуальных действий, как отказ истца от иска, уменьшение размера исковых требований, признание иска, заключение мирового соглашения сторонами, подлежит контролю со стороны арбитражного суда. Арбитражный суд вправе отказать в признании таких действий, если это противоречит законам и иным правовым актам или при этом нарушаются права и законные интересы других лиц. В таких случаях арбитражный суд рассматривает спор по существу. Таким образом, в силу начал судейского руководства суд вправе конт-

ролировать осуществление ряда важнейших диспозитивных действий сторон.

Свобода распоряжения процессуальными средствами защиты в арбитражном судопроизводстве выражается в следующем:

1) Истец имеет право выбора — предъявлять иск в защиту нарушенного права или не предъявлять, хотя в отдельных случаях это возможно помимо его воли. Кроме того, в отдельных случаях, предусмотренных федеральным законом, арбитражный суд вправе выйти за пределы заявленных требований и рассмотреть ряд правовых вопросов по собственной инициативе, независимо от того, заявлялись ли одной из сторон соответствующие требования.

2) Предъявив иск, истец вправе потребовать его обеспечения с целью гарантировать реальное исполнение решения суда.

3) Ответчик может предъявить встречный иск.

4) Если удовлетворено ходатайство истца об обеспечении иска, ответчик вправе обратиться со встречным ходатайством об отмене мер обеспечения либо потребовать от истца предоставления обеспечения возмещения возможных для ответчика убытков.

5) Все лица, участвующие в деле, могут обжаловать решение (путем подачи апелляционной, кассационной жалоб) и определение арбитражного суда. Обжалование является правом, но не обязанностью лиц, участвующих в деле.

6) Если жалоба была подана, то арбитражный суд может предложить лицу, подавшему жалобу, отказаться от нее.

7) Получив решение арбитражного суда, вынесенное в его пользу, заинтересованное лицо вправе не требовать реального исполнения данного решения.

Таким образом, говорить о неограниченном действии принципа диспозитивности вряд ли возможно. Осуществление многих диспозитивных действий сторон находится под контролем арбитражного суда, а в ряде случаев арбитражный суд вправе разрешить и те требования, которые не заявлялись сторонами. Тем самым обеспечивается разумный баланс частного и публичного в арбитражном процессе, который в свою очередь является проявлением необходимости сочетания и поиска путей оптимального соотношения публично-правового и частноправового начал в гражданском обороте.

Принцип состязательности в настоящее время представляет собой конституционный принцип арбитражного процессуально-

го права, зафиксированный в ст. 14, 30, 50, 123 Конституции РФ. Данный принцип представляет собой правило, по которому заинтересованные в исходе дела лица вправе отстаивать свою правоту в споре путем представления доказательств; участия в исследовании доказательств, представленных другими лицами; путем высказывания своего мнения по всем вопросам, подлежащим рассмотрению в судебном заседании.

Существо данного принципа состоит в том, что стороны состязаются перед арбитражным судом, убеждая его при помощи различных доказательств в своей правоте в споре. Принцип состязательности отражает один из объективных законов природы, общества и познания — закон единства и борьбы противоположностей. Это тот самый случай, когда в споре должна родиться истина. Состязательность предполагает возложение бремени доказывания на сами стороны и снятие по общему правилу с арбитражного суда обязанности по сбору доказательств.

Состязательное начало процесса отражает его действующую модель и определяет мотивацию поведения сторон в арбитражном суде. В этом смысле состязательное начало является «душой» состязательного процесса. В зависимости от модели процесса — состязательной или следственной — строится вся система судопроизводства и доказательственной активности сторон. Каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать те обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений. Сами доказательства представляются лицами, участвующими в деле. Как видно, состязательный процесс предполагает более инициативную и ответственную модель поведения сторон.

Состязательное начало в арбитражном судопроизводстве заключается в основном в следующем: 1) действия арбитражного суда зависят от требований истца и возражений ответчика, арбитражный суд разрешает дело в объеме заявленных сторонами требований; 2) состязательный порядок вытекает из существа гражданских прав, составляющих частную сферу лица, а поэтому состоящих в его свободном распоряжении; 3) возможность свободного использования сторонами средств доказывания; 4) возможность для сторон участвовать в рассмотрении дела лично либо через представителя; 5) каждая сторона самостоятельно доказывает факты, лежащие в обосновании ее требований и возражений.

Принцип доступности судебной защиты прав и законных интересов в арбитражном процессуальном праве представляет собой такое правило, в соответствии с которым всякое заинтересованное лицо вправе обратиться в порядке, предусмотренном законом, в арбитражный суд за защитой прав и интересов и отстаивать их в судебном процессе. При этом отказ от права на обращение в арбитражный суд недопустим и недействителен. Условия договоров, содержащие отказ от права на обращение в арбитражный суд, являются ничтожными.

Принцип доступности судебной защиты прав и законных интересов сформулирован в ст. 46, 48 (и других статьях) Конституции РФ и нормах арбитражного процессуального законодательства.

Основными элементами данного принципа являются следующие:

- 1) возможность каждого заинтересованного лица обратиться в соответствии со ст. 46 Конституции РФ за судебной защитой в соответствующий компетентный суд России, в том числе и в арбитражный. Право на обращение в арбитражный суд сформулировано в виде общего дозволения — любое заинтересованное лицо вправе обратиться за судебной защитой. При этом в качестве наиболее общих условий возникновения права на обращение в суд выступают процессуальная правоспособность и подведомственность;
- 2) доступность судебной защиты в арбитражном судопроизводстве выражается также в наличии у сторон и иных лиц, участвующих в деле, широких процессуальных прав и возложении на арбитражный суд обязанности оказывать им содействие в их осуществлении;
- 3) доступность судебной защиты связана с исчерпывающим регулированием в арбитражном процессуальном законодательстве перечня оснований для приостановления производства по делу, прекращения производства по делу либо оставления заявления без рассмотрения. Доступность судебной защиты связана с широкой возможностью апел-

⁴ См.: Васьковский Е.В. Курс гражданского процесса. М., 1913. С. 375—377.

ляционного и кассационного обжалования решения арбитражного суда, в участии сторон в реальном исполнении судебных актов арбитражных судов в исполнительном производстве.

В настоящее время вполне правомерна постановка вопроса о выделении и обосновании принципа доступности юридической помощи нуждающимся в ней гражданам. Данное начало прямо вытекает из содержания ст. 48 Конституции РФ, устанавливающей право граждан на получение квалифицированной юридической помощи. Речь идет о создании правовых, финансовых и организационных предпосылок для доступности юридической помощи всем нуждающимся в ней гражданам. Органом, обеспечивающим доступность юридической помощи в арбитражном суде, является система адвокатуры как осуществляющая в том числе и публично-правовые функции.

Доступность правосудия имеет как судопроизводственные, так и судоустройственные аспекты, поскольку определяется также и решением вопросов организации правосудия: насколько она удобна для «потребителя» с точки зрения территориального расположения, процедур возбуждения дела, динамики движения дела и других вопросов процессуальной формы. Важным элементом при характеристике принципа доступности правосудия является вопрос о праве на обращение в арбитражный суд за судебной защитой.

Принцип юридической истины в арбитражном процессуальном праве представляет собой такое правило, согласно которому арбитражный суд разрешает подведомственные ему дела в пределах представленных сторонами доказательств. Иногда данный принцип называют принципом формальной истины, имея в виду, что арбитражный суд не должен стремиться выяснить подлинные взаимоотношения сторон.

Из принципа юридической истины вытекают следующие требования: 1) арбитражный суд исследует обстоятельства дела в пределах доказательственной информации, представленной сторонами; 2) арбитражный суд не собирает по своей инициативе доказательства; 3) при отказе стороны от представления по требованию арбитражного суда письменного либо вещественного доказательства арбитражный суд вправе разрешить дело на основании имеющихся в деле доказательств.

Принцип судейского руководства обосновывался известным русским ученым Е.В. Васьковским⁴ 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 процессе.

ражном судом деле; неисполнение требований и распоряжений арбитражного суда, неуважение к нему влекут за собой процессуальную и иную ответственность.

Принцип процессуального равноправия сторон представляет собой такое правило, в соответствии с которым арбитражным процессуальным законодательством обеспечивается равенство участвующих в деле лиц при обращении в арбитражный суд, в предоставлении равных возможностей использования процессуальных средств защиты своих интересов в арбитражном суде. Данный принцип вытекает (помимо ст. 123 Конституции РФ) из содержания норм арбитражного процессуального права — ст. 8 АПК РФ (стороны пользуются равными процессуальными правами).

Содержание данного принципа заключается в следующем:

- 1) Равенство сторон при обращении в арбитражный суд: истец подает иск, а ответчик вправе предъявить встречный иск; истец возбуждает дело, а копия искового заявления предоставляется ответчику и т. д.
- 2) Равенство возможностей защиты прав в суде: истец может отказаться от иска, а ответчик — от встречного иска. Ответчик может признать иск, стороны могут заключить мировое соглашение, а также договор об изменении подведомственности или подсудности. У сторон имеются равные права по апелляционному и кассационному обжалованию, постановке вопроса о пересмотре дела в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам, по заявлению ходатайств перед судом. Согласно АПК заявления и ходатайства лиц, участвующих в деле, об истребовании новых доказательств и по всем другим вопросам, связанным с судебным разбирательством дела, разрешаются определениями арбитражного суда после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле. Арбитражный суд должен в равной мере стремиться обеспечить участие в процессе обеих сторон.
- 3) Равные возможности участия сторон в доказательственной деятельности. Однако в настоящее время главная про-

⁴ См.: Фурсов Д.А. Процессуальный режим деятельности арбитражного суда первой инстанции. М., 1997. С. 56

блема заключается в необходимости обеспечить не только юридическое, но и фактическое равенство сторон. Данная проблема уже обосновывалась в связи с характеристикой принципа доступности судебной защиты прав и законных интересов.

Поэтому кратко отметим возникающие в основном вопросы: резко выросла стоимость юридических услуг; после устранения из процесса следственных начал бремя доказывания возлагается на стороны, что требует квалифицированного юридического сопровождения деятельности сторон; нет равенства в судебных расходах.

Полная состязательность возможна лишь в условиях юридического и фактического равенства сторон, создания необходимых предпосылок подлинно состязательного процесса.

Принцип сочетания устности и письменности судебного разбирательства в арбитражном процессуальном праве характеризует специфику арбитражного процесса, связанную с преимущественным исследованием в ходе процесса письменных доказательств. Данный принцип представляет собой такое правило, в соответствии с которым арбитражный суд исследует доказательства и фиксирует полученную устным путем информацию в письменной форме.

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 доказательств⁴.

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 раскрывать имеющиеся у них письменные доказательства.

⁴ См.: Семенов В.М. Указ. соч. С. 106.

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. Как подчеркивает В.М. Семенов, непрерывность в разбирательстве одного судебного дела имеет большое значение для формирования внутреннего судебного убеждения, обеспечивает учет судом всех обстоятельств дела и цельность впечатлений суда от материалов дела, сосредоточивает внимание судей только на одном деле и его особенностях⁵.

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 исследования доказательств в арбитражном процессуальном праве представляет собой такое правило, согласно которому арбитражный суд обязан непосредственно исследовать и воспринять все доказательства по делу (ст. 10 АПК), т. е. заслушать объяснения лиц, участву-

ющих в деле, показания свидетелей, заключения экспертов, ознакомиться с письменными доказательствами, осмотреть вещественные доказательства. Тем самым обеспечивается личное восприятие судьями арбитражного суда всего доказательственного материала.

В отдельных случаях, когда, например, собрание доказательств осуществлялось путем направления судебного поручения, непосредственность восприятия доказательств обеспечивается путем ознакомления судей и лиц, участвующих в деле, с его результатами, зафиксированными в соответствующих документах.

Тема 4. ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ И ПОДСУДНОСТЬ СПОРОВ АРБИТРАЖНОМУ СУДУ

Вопросы

1. Значение и порядок доарбитражного урегулирования споров.
2. Понятие подведомственности, ее виды.
3. Подведомственность споров арбитражному суду в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. Специальная подведомственность дел арбитражным судам.
4. Понятие подсудности, ее виды.

Литература

Абсалямов А., Ярков В. Правила подведомственности арбитражному суду споров, возникающих из административно-правовых отношений // Вестник ВАС РФ. 2001. № 6.

Андреева Т. О подведомственности дел арбитражным судам // Хозяйство и право. 1997. № 8.

Андреева Т. Подведомственность и подсудность // Закон. 1995. № 9.

Анохин В.С. Защита прав предпринимателей в арбитражном суде. Воронеж, 1994.

Богатырев В. Споры о подведомственности дел, возникающих из административных правоотношений // Вестник ВАС РФ. 2001. № 12.

Громова Н. Судебное усмотрение и административная юрисдикция арбитражных судов // Вестник ВАС РФ. 2001. № 5.

¹ См.: Курс советского гражданского процессуального права. М.: Изд-во «Наука», 1981. Т. 2. С. 6; Гражданский процесс. М.: Изд-во «Бек», 1995. 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 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.

Зайцев И.М. Арбитражное рассмотрение преддоговорных споров. Саратов, 1973.

Куликова Л. Досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров // Хозяйство и право. 1996. № 8.

Обзор судебной практики рассмотрения дел, касающихся вопросов подведомственности и подсудности (По материалам Президиума ВАС РФ) // Хозяйство и право. 1997. № 3—6.

Осипов Ю.К. Подведомственность юридических дел. Свердловск. 1973.

Пелевин С. Критерии подведомственности гражданских дел // Правоведение. 1990. № 1.

Фурсов Д. Претензионный и внесудебный порядок урегулирования споров // Хозяйство и право. 1995. № 5.

Шерстюк В. Подведомственность // Хозяйство и право. 1995. № 10.

1. Значение и порядок доарбитражного урегулирования споров

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

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).

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

⁷ Цит. по: Жуйков В. Судебная защита прав граждан и юридических лиц. М., 1997. С. 5.

Досудебный порядок урегулирования споров предусмотрен, в частности:

1. Кодексом торгового мореплавания РФ от 30.04.99.
2. Воздушным кодексом РФ от 19.03.97.
3. ФЗ «Транспортный Устав железных дорог РФ» от 08.01.98.
4. ФЗ «О связи» от 16.02.95 и др.

Порядок предъявления и рассмотрения претензии в каждом случае 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.

2. Понятие подведомственности, ее виды

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 **способом, 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»⁶.

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 сторон⁷.

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, т. е. 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, уполномоченных 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 уполномочил 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, уполномоченного на их разрешение, могут быть по соглашению заинтересованных лиц переданы на разрешение другого органа (третьего суда и т. п.);

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

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

«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 спо-

⁹ Цит. по: Фурсов Д. Отрасль арбитражного процессуального права в системе права // Законодательство и экономика. 1999. № 1. С. 51.

ров 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, принятая всенародным голосованием, 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 суд»⁸.

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

Сегодня в России существуют специализированные суды, которым подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности (ст. 27 АПК РФ 2002 года). Причем характер спора — экономический — является основным критерием в определении подведомственности, а субъектный состав участников — дополнительным. 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.).

Таким образом, определяющий критерий для споров, рассматриваемых арбитражным судом, — экономический характер спора.

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 разрешают экономические споры и рассматривают иные дела с участием организаций, являю-

щихся 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.

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

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:

1) дела об оспаривании нормативных правовых актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, федеральных органов исполнительной власти, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

2) дела об оспаривании ненормативных правовых актов Президента Российской Федерации, Совета Федерации и Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, не соответствующих закону и затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

3) экономические споры между Российской Федерацией и субъектами Российской Федерации, между субъектами Российской Федерации.

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 выбирать между арбитражным судом по месту нахождения ответчика и другим арбитражным судом. Так, иск к ответчику, место нахож-

дения 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 нахождения 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 исполнение 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, спе-

циальные 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.

Тема 5. УЧАСТНИКИ АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССА

Вопросы

1. Понятие и классификация участников арбитражного процесса.
2. Формирование состава суда. Единоличное и коллегиальное рассмотрение дел. Привлечение к рассмотрению дел арбитражных заседателей. Отводы.
3. Стороны в арбитражном процессе, их права и обязанности. Замена ненадлежащего ответчика.
4. Процессуальное правопреемство, основания.
5. Процессуальное соучастие: понятие и виды.
6. Понятие и виды третьих лиц, их права и обязанности.
7. Участие прокурора в арбитражном процессе.
8. Особенности участия в арбитражном процессе государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов.
9. Понятие судебного представительства, виды представительства, полномочия представителя.

Литература

«О документах, подтверждающих полномочия прокурора на участие в заседании арбитражного суда по рассмотрению дел, возбужденных по искам прокуроров (Информ. письмо от 9.07.96) // Вестник ВАС РФ. 1996. № 11

«О задачах органов прокуратуры по реализации полномочий в арбитражном процессе»: приказ Генеральной Прокуратуры РФ от 24.10.96 №59 // Вестник ВАС РФ. 1997. № 1.

Владимиров В. О некоторых аспектах замены ненадлежащей стороны // Хозяйство и право. 1996. № 12.

Власов А. Адвоката надо считать «лицом, участвующим в деле» // Российская юстиция. 2001. № 6.

Гапеев В.Н. Участники гражданского и арбитражного процесса (сравнительный анализ правового положения). Ростов-на-Дону, 1988.

Громошина Н. Процессуальное соучастие. М., 1988.

Каллистратова Р. Лица, участвующие в деле и иные участники арбитражного процесса // Вестник ВАС РФ. 1996. № 2.

Карев М. Прокурор в арбитражном процессе // Дело и право. 1995. № 10

Каюров С. Индивидуальный предприниматель в арбитражном процессе // Хозяйство и право. 1996. № 9.

Лившиц Н. Представительство в арбитражном суде // Вестник ВАС РФ. 1996. № 3.

Нестерова Н. Защита прав предпринимателей арбитражными судами // Государство и право. 1997. № 1.

Предприниматель и арбитражный суд. М., 1992.

Розенберг Я. Представительство по гражданским делам в суде и арбитраже. Рига, 1981.

Скловский К. Множественность лиц в представительстве // Хозяйство и право. 1998. № 1.

Чирков О. Свидетель в арбитражном процессе // Хозяйство и право. 1996. № 9.

Шакарян М. Учение о сторонах в советском гражданском процессе. М., 1983.

Шерстюк В. Судебное представительство по гражданским делам. М., 1984.

1. Понятие и классификация участников арбитражного процесса

Процессуальная деятельность субъектов арбитражного процесса происходит в рамках арбитражного процессуального отношения, возникающего по каждому делу, подведомственному арбитражному суду. Субъекты арбитражного процессуального права подразделяются на четыре группы: 1) арбитражные суды как органы, разрешающие споры; 2) лица, участвующие в деле, защищающие свои либо чужие права и законные интересы и имеющие юридическую заинтересованность в исходе арбитражного процесса; 3) лица, содействующие деятельности арбитражного суда в силу обязанностей по представлению доказательственной информации и в иных случаях (свидетели, эксперты, переводчики, помощник судьи и секретарь судебного заседания); 4) представители, которые обеспечивают лицам, участвующим в деле, возможность их участия в деле и представляющие их интересы в арбитражном суде.

Первая группа субъектов арбитражного процессуального права включает в себя арбитражные суды различного уровня. Арбитражные суды как субъекты арбитражного процессуального права подразделяются на две группы: рассматривающие дела по существу (арбитражные суды субъектов РФ и Высший Арбитраж-

ный Суд РФ по делам, отнесенным к его ведению) и осуществляющие полномочия по пересмотру вынесенных судебных актов (суды субъектов РФ в лице апелляционных коллегий, федеральные арбитражные суды округов, Высший Арбитражный Суд РФ). Судебные полномочия осуществляют судьи арбитражных судов, назначенные в установленном законом порядке. Судебные полномочия осуществляют также арбитражные заседатели.

Правовое положение арбитражного суда среди участников арбитражного процесса отличается рядом особенностей. Арбитражный суд наделен властными полномочиями по ведению процесса и руководству судебным разбирательством, которые связаны с осуществлением им функций судебного руководства. Процессуальные действия арбитражного суда в значительной степени определяют динамику дела.

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

Выделение лиц, участвующих в деле, основано на определенных критериях. Следует отметить наличие юридической заинтересованности в исходе дела, которая определяет и стимулирует процессуальную деятельность лиц, участвующих в деле. В силу этого лица, участвующие в деле, наделены правом активно влиять на его движение, возможностью защищать и аргументировать свою правовую позицию.

Для успешного осуществления своих функций лица, участвующие в деле, наделяются широким кругом процессуальных прав и обязанностей. В частности, все лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с его материалами, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства, участвовать в их исследовании, задавать вопросы участникам арбитражного процесса, заявлять ходатайства, давать устные и письменные объяснения арбитражному суду, представлять свои доводы и соображения по всем возникающим в ходе арбитражного процесса вопросам, возражать против ходатайств, доводов и соображений других лиц, участвующих в деле, обжаловать су-

дебные акты арбитражного суда и пользоваться другими процессуальными правами, предоставленными им АПК.

Лица, участвующие в деле, обязаны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами. Кроме того, на них возложен и ряд процессуальных обязанностей в соответствии с АПК, например, подчиняться распоряжениям председательствующего, обращаться к арбитражному суду и давать свои объяснения стоя и т. д.

Основными участниками арбитражного процесса являются стороны — истец и ответчик. В связи со спором между ними возникает арбитражный процесс, и перед арбитражным судом стоит задача по его разрешению. Стороны имеют равные возможности по правовой защите своих прав и законных интересов.

Третьи лица вступают в уже начатый процесс и в зависимости от характера своей заинтересованности, связи со спорным материальным правоотношением и сторонами подразделяются на два вида: третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора, и третьи лица, не заявляющие на предмет спора самостоятельных требований.

Заявители и иные заинтересованные лица участвуют в делах особого производства. Еще одну группу составляют участники арбитражного процесса по делу о несостоятельности (банкротстве), где наряду с заявителями, заинтересованными лицами участвуют и другие лица.

Прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы вправе обратиться с иском в арбитражный суд. Участие данных субъектов характеризуется защитой не собственных, а интересов других лиц, и одновременно государства и общества.

Лица, содействующие осуществлению правосудия в арбитражном процессе: свидетели, эксперты, переводчики, помощник судьи и секретарь судебного заседания. АПК именует их иными участниками арбитражного процесса. Правовой статус лиц, содействующих осуществлению правосудия в арбитражном процессе, характеризуется необходимостью выполнять обязанности перед арбитражным судом — сообщать необходимую доказательственную информацию, осуществлять полный правильный и своевременный перевод и др.

Представители в арбитражном процессе защищают интересы представляемых ими лиц.

Процессуальная правоспособность и процессуальная дееспособность.

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.

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

2. Формирование состава суда. Единоличное и коллегиальное рассмотрение дел. Привлечение к рассмотрению дел арбитражных заседателей. Отводы

Дела в первой инстанции арбитражного суда рассматриваются судьей единолично, если коллегиальное рассмотрение дела не предусмотрено АПК РФ. Коллегиальное рассмотрение дел в арбитражном суде первой инстанции осуществляется в составе трех судей или судьи и двух арбитражных заседателей.

В первой инстанции арбитражного суда коллегиальным составом судей рассматриваются:

- 1) дела, относящиеся к подсудности Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации;
- 2) дела об оспаривании нормативных правовых актов;
- 3) дела о несостоятельности (банкротстве), если иное не установлено федеральным законом;
- 4) дела, направленные в арбитражный суд первой инстанции на новое рассмотрение с указанием на коллегиальное рассмотрение.

Арбитражный суд первой инстанции в составе судьи и двух арбитражных заседателей рассматривает экономические

споры и иные дела, возникающие из гражданских и иных правоотношений, если какая-либо из сторон заявит ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей.

Не подлежат рассмотрению с участием арбитражных заседателей дела, специально предусмотренные АПК РФ, а также дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, и дела особого производства.

Дела в арбитражном суде апелляционной и кассационной инстанций, а также в порядке надзора рассматриваются коллегиально в составе трех или иного нечетного количества судей, если иное не установлено АПК РФ.

При коллегиальном рассмотрении дела один из судей председательствует в судебном заседании.

В случае, если АПК РФ судье предоставлено право единолично рассматривать дела и разрешать отдельные процессуальные вопросы, судья действует от имени арбитражного суда.

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

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

Замена судьи или одного из судей возможна в случае:

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

После замены судьи рассмотрение дела начинается сначала.

В арбитражных судах первой инстанции возможно рассмотрение дела с участием арбитражных заседателей.

Арбитражными заседателями арбитражных судов субъектов Российской Федерации (далее — арбитражные заседатели) являются граждане Российской Федерации, наделенные в порядке, установленном законом, полномочиями по осуществлению правосудия при рассмотрении арбитражными судами субъектов Российской Федерации в первой инстанции подведомственных им дел, возникающих из гражданских правоотношений.

Арбитражные заседатели привлекаются к рассмотрению дел по ходатайству стороны. Указанное ходатайство может быть заявлено до начала рассмотрения дела по существу.

Арбитражные заседатели принимают участие в рассмотрении дела и принятии решения наравне с профессиональными судьями. При осуществлении правосудия они пользуются правами и несут обязанности судьи.

Арбитражные заседатели, участвующие в осуществлении правосудия, независимы и подчиняются только Конституции Российской Федерации и закону.

Участие граждан в осуществлении правосудия в качестве арбитражных заседателей является их гражданским долгом.

Арбитражными заседателями могут быть граждане, достигшие 25 лет, с безупречной репутацией, имеющие высшее профессиональное образование и стаж работы в сфере экономической, финансовой, юридической, управленческой или предпринимательской деятельности не менее пяти лет.

Арбитражными заседателями не могут быть:

- 1) лица, имеющие не снятую или не погашенную в установленном законом порядке судимость;
- 2) лица, совершившие поступок, умаляющий авторитет судебной власти;
- 3) лица, признанные недееспособными или ограниченно дееспособными вступившим в законную силу решением суда;
- 4) лица, замещающие государственные должности, предусмотренные Федеральным законом «Об основах государственной службы Российской Федерации» и другими федеральными законами, а также лица, замещающие выборные должности в органах местного самоуправления;
- 5) прокуроры, военнослужащие, следователи, адвокаты, нотариусы, лица, принадлежащие к руководящему и оперативному составу органов внутренних дел Российской Федерации, Государственной противопожарной службы Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий, органов федеральной службы безопасности, федеральных органов налоговой полиции, таможенных органов Российской Федерации, органов, исполняющих наказа-

ния, а также лица, осуществляющие частную детективную деятельность на основе специального разрешения (лицензии);

б) лица, состоящие на учете в наркологических или психоневрологических диспансерах.

Арбитражный заседатель, впервые приступивший к исполнению своих обязанностей, в открытом судебном заседании приносит присягу следующего содержания:

«Торжественно клянусь честно и добросовестно исполнять свои обязанности, осуществлять правосудие, подчиняясь только закону, быть беспристрастным и справедливым, как велят мне гражданский долг и совесть».

Списки арбитражных заседателей формируют арбитражные суды субъектов Российской Федерации на основе предложений о кандидатурах арбитражных заседателей, направленных в указанные суды торгово-промышленными палатами, ассоциациями и объединениями предпринимателей, иными общественными и профессиональными объединениями.

Списки арбитражных заседателей представляются арбитражными судами субъектов Российской Федерации в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации и утверждаются Пленумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

Утвержденные списки арбитражных заседателей публикуются в «Вестнике Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации» и могут быть опубликованы в иных средствах массовой информации.

Численность арбитражных заседателей в арбитражном суде субъекта Российской Федерации определяется из расчета не менее двух арбитражных заседателей на одного судью арбитражного суда, рассматривающего дела в первой инстанции.

Арбитражный заседатель осуществляет свои полномочия в течение двух лет.

По истечении срока полномочий арбитражный заседатель может быть повторно включен в списки арбитражных заседателей в порядке, предусмотренном законом.

Срок полномочий арбитражного заседателя, истекший в процессе рассмотрения дела с его участием, может быть продлен председателем соответствующего арбитражного суда до окончания рассмотрения дела по существу.

На арбитражного заседателя и членов его семьи в период осуществления им правосудия распространяются гарантии неприкосновенности судей и членов их семей, установленные Конституцией Российской Федерации, ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации», Законом РФ «О статусе судей в Российской Федерации», ФЗ «О народных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации».

Время исполнения арбитражным заседателем полномочий по осуществлению правосудия учитывается при исчислении ему всех видов трудового стажа.

За арбитражным заседателем в период осуществления им правосудия сохраняются средний заработок по основному месту работы, а также гарантии и льготы, предусмотренные законом.

Ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей должно быть заявлено стороной не позднее чем за один месяц до начала судебного разбирательства. Такое ходатайство может быть заявлено при каждом новом рассмотрении дела.

Суд обязан при подготовке дела к судебному разбирательству разъяснить сторонам их право заявлять такое ходатайство.

Если ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей удовлетворено, каждая из сторон выбирает кандидатуру арбитражного заседателя для рассмотрения дела из списка арбитражных заседателей, утвержденного в установленном федеральным законом порядке для данного арбитражного суда, и заявляет о выбранной кандидатуре суду не позднее десяти дней до начала судебного разбирательства.

Если сторона в указанный срок не заявит о выбранной кандидатуре арбитражного заседателя, суд вправе самостоятельно определить такую кандидатуру.

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

Арбитражный заседатель не может быть председательствующим в судебном заседании.

Вопросы, возникающие при рассмотрении дела судом в коллегиальном составе, разрешаются судьями большинством голосов. Никто из судей не вправе воздержаться от голосования. Судья — председательствующий в заседании — голосует последним.

Судья, не согласный с мнением большинства, обязан подписать судебный акт и вправе изложить в письменной форме особое мнение, которое приобщается к делу, но не оглашается.

Судья не может участвовать в рассмотрении дела и подлежит отводу, если он:

1) при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в нем в качестве судьи и его повторное участие в рассмотрении дела в соответствии с требованиями АПК РФ является недопустимым;

2) при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в нем в качестве прокурора, помощника судьи, секретаря судебного заседания, представителя, эксперта, переводчика или свидетеля;

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

4) является родственником лица, участвующего в деле, или его представителя;

5) лично, прямо или косвенно заинтересован в исходе дела либо имеются иные обстоятельства, которые могут вызвать сомнение 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.

В состав арбитражного суда, рассматривающего дело, не могут входить лица, являющиеся родственниками.

По основаниям, предусмотренным пунктами 1—4, отводу подлежит также арбитражный заседатель.

Судья, принимавший участие в рассмотрении дела в арбитражном суде первой инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в судах апелляционной и кассационной инстанций, а также в порядке надзора.

Судья, принимавший участие в рассмотрении дела в арбитражном суде апелляционной инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в судах первой и кассационной инстанций, а также в порядке надзора.

Судья, принимавший участие в рассмотрении дела в арбитражном суде кассационной инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого дела в судах первой и апелляционной инстанций, а также в порядке надзора.

Судья, принимавший участие в рассмотрении дела в порядке надзора, не может участвовать в рассмотрении этого дела в судах первой, апелляционной и кассационной инстанций.

Помощник судьи, секретарь судебного заседания, эксперт, переводчик не могут участвовать в рассмотрении дела и подлежат отводу по основаниям, предусмотренным АПК РФ.

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

Участие помощника судьи, секретаря судебного заседания, эксперта, переводчика в предыдущем рассмотрении арбитражным судом данного дела в качестве соответственно помощника судьи, секретаря судебного заседания, эксперта, переводчика не является основанием для их отвода.

В случае заявления отвода арбитражный суд заслушивает мнение лиц, участвующих в деле, а также лица, которому заявлен отвод, если отводимый желает дать объяснения.

Вопрос об отводе судьи, рассматривающего дело единолично, разрешается председателем арбитражного суда, заместителем председателя арбитражного суда или председателем судебного состава.

Вопрос об отводе судьи при рассмотрении дела в коллегиальном составе разрешается этим же составом суда большинством голосов в отсутствие судьи, которому заявлен отвод. При равном числе голосов, поданных за отвод и против отвода, судья считается отведенным.

Вопрос об отводе, заявленном несколькими судьям или всему рассматривающему дело составу суда, разрешается председателем арбитражного суда, заместителем председателя арбитражного суда или председателем судебного состава.

Вопрос об отводе помощника судьи, секретаря судебного заседания, эксперта, переводчика разрешается составом суда, рассматривающим дело.

По результатам рассмотрения вопроса о самоотводе или об отводе выносится определение.

Судья, заявивший самоотвод, а также судья, в отношении которого удовлетворено заявление об отводе, заменяется другим судьей.

В случае удовлетворения заявления о самоотводе или об отводе судьи, либо нескольких судей, либо всего состава суда дело рассматривается в том же арбитражном суде, но в ином составе судей.

3. Стороны в арбитражном процессе, их права и обязанности. Замена ненадлежащего ответчика

В соответствии со ст. 44 АПК сторонами в деле являются истец и ответчик. В качестве истцов рассматриваются организации или граждане, предъявившие иск в своих интересах или в интересах которых предъявлен иск. Ответчиками являются организации и граждане, к которым предъявлено исковое требование.

Сторонами в арбитражном процессе могут быть организации независимо от формы собственности; государственные органы, органы местного самоуправления, организации, в том числе и не являющиеся юридическими лицами.

Из содержания ст. 44 АПК следует, что сторонами в арбитражном процессе являются участники спорного материального правоотношения, т. е. лицо, имеющее право требования (кредитор), и лицо, на котором лежит обязанность исполнить обязательство (должник). В арбитражном процессе кредитор становится истцом, а должник — ответчиком. В тех случаях, когда арбитражный суд рассматривает экономический спор из административных правоотношений, то сторонами в деле являются участники этих отношений. Правила АПК допускают возбуждение дела в арбитражном суде помимо воли самих заинтересованных лиц, в частности, субъектами, защищающими публичные интересы (прокурором, государственными органами), например о признании сделки приватизации недействительной, но в любом случае стороной в деле будут рассматриваться участники спорного материального правоотношения.

Стороны с целью защиты своих материальных прав и законных интересов наделяются равными процессуальными правами. Права сторон подразделяются на две большие группы. Во-первых, общие процессуальные права, которые помимо сторон предоставлены всем другим лицам, участвующим в деле. Во-вто-

рых, процессуальные права, предоставленные только сторонам в арбитражном процессе. Так, согласно ст. 49 АПК РФ 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.

Однако осуществление подобных процессуальных действий сторон находится под контролем арбитражного суда. Арбитражный суд не принимает отказ от иска, уменьшение размера исковых требований, признание иска, не утверждает мировое соглашение, если это противоречит законам и иным нормативным правовым актам или нарушает права и законные интересы других лиц. В этих случаях суд рассматривает спор по существу. Здесь проявляется начало судейского руководства в арбитражном процессе, связанное с осуществлением судом властных полномочий по руководству ходом процесса.

Равенство правовых возможностей сторон заключается в том, что у них одинаковые возможности по использованию процессуальных средств своей защиты. Истец вправе предъявить иск, а ответчик — обратиться в арбитражный суд с встречным иском либо представить отзыв на исковое заявление. Истец вправе ходатайствовать о принятии арбитражным судом мер по обеспечению иска. Ответчик в свою очередь вправе заявить ходатайство об отмене мер обеспечения иска либо потребовать от истца предоставления обеспечения возможных для ответчика убытков в связи с применением указанных мер. Изменение предмета иска означает изменение материально-правового требования истца к ответчику. Изменение основания иска означает изменение обстоятельств, на которых истец основывает свое требование к ответчику. Из понятий предмета и основания иска вытекает, что если требование о при-

знании сделки недействительной заменяется требованием о расторжении договора и приводятся иные основания этого изменения, то имеет место изменение предмета и основания иска.

Одновременное изменение предмета и основания иска АПК не допускает. Под увеличением размера исковых требований следует понимать увеличение суммы иска по тому же требованию, которое было заявлено истцом в исковом заявлении. Увеличение размера исковых требований не может быть связано с предъявлением дополнительных исковых требований, которые не были заявлены истцом в исковом заявлении. Например, требование о применении имущественных санкций не может расцениваться как увеличение размера требований по иску о взыскании основной задолженности. Такое требование может быть заявлено самостоятельно.

Стороны имеют не только права, но и обязанности, ряд из которых специфичен и возложен только на стороны. Истец при предъявлении искового заявления обязан соблюдать установленные законом его форму и содержание; обязан направить другим лицам, участвующим в деле, копии искового заявления и приложенных к нему документов, которые у них отсутствуют.

Замена ненадлежащего ответчика.

В случае, если при подготовке дела к судебному разбирательству или во время судебного разбирательства в суде первой инстанции будет установлено, что иск предъявлен не к тому лицу, которое должно отвечать по иску, арбитражный суд может по ходатайству или с согласия истца допустить замену ненадлежащего ответчика надлежащим.

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

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

О замене ненадлежащего ответчика надлежащим или привлечении надлежащего ответчика в качестве второго ответчика арбитражный суд выносит определение.

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.

4. Процессуальное правопреемство, основания

В случае выбытия одной из сторон в спорном или установленном решением арбитражного суда правоотношении вследствие реорганизации юридического лица, уступки требования, перевода долга, смерти гражданина и других случаях арбитражный суд производит замену такой стороны ее правопреемником, указывая об этом в судебном акте.

Правопреемство основано на юридических фактах гражданского права и отражает взаимосвязь материального и арбитражного процессуального права. В каждом конкретном случае для решения вопроса о возможности правопреемства арбитражному суду и лицам, участвующим в деле, необходимо анализировать соответствующий фактические обстоятельства, предусмотренные гражданским законодательством.

Правопреемство возможно на любой стадии арбитражного процесса как в суде первой инстанции, так и в апелляционном, кассационном, надзорном производствах, а также в рамках исполнительного производства на основании постановления судебного пристава-исполнителя. Для правопреемника все действия, совершенные до его вступления в процесс, обязательны в той мере, в какой они были обязательны для лица, которое правопреемник заменил.

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

5. Процессуальное соучастие: понятие и виды

Иск может быть предъявлен совместно несколькими истцами или одновременно к нескольким ответчикам (процессуальное соучастие). При этом каждый из соучастников по отношению к другой стороне в арбитражном процессе выступает самостоятельно. АПК не содержит подробного регламен-

та процессуального соучастия. В данном случае все правила о видах соучастия и его классификации (активное, пассивное и смешанное, факультативное и обязательное), выработанные в гражданском процессуальном праве, вполне применимы и к арбитражному процессу.

Целесообразность и необходимость процессуального соучастия определяются нормами материального права.

Соучастники имеют дополнительное право, связанное с возможностью поручить ведение дела одному из соучастников.

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

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

После привлечения к участию в деле другого ответчика рассмотрение дела производится с самого начала.

6. Понятие и виды третьих лиц, их права и обязанности.

В арбитражном процессе участие третьих лиц обусловлено многосубъектностью материальных правоотношений и необходимостью участия в деле самых различных субъектов с целью защитить их права и законные интересы. Например, две организации спорят о праве собственности на объект недвижимости, а в дело желает вступить другая организация либо государство в лице соответствующего органа по управлению государственным имуществом, заявляя о принадлежности данного объекта не истцу и не ответчику, а себе. Процессуальной формой такого участия будет вступление в процесс в качестве третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора. В другом случае, например, может быть предъявлен иск заказчиком к подрядчику о взыскании убытков, причиненных некачественным выполнением работ по договору по вине субподрядчика, выполнявшего дан-

ный вид работ. Такой субподрядчик вправе участвовать в арбитражном процессе в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований на предмет спора, на стороне ответчика с целью защиты от будущего регрессного иска.

Таким образом, в арбитражном процессе участвуют два вида третьих лиц: заявляющие самостоятельные требования на предмет спора и не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора.

Предмет спора — это материальный объект, по поводу которого ведется спор между истцом и ответчиком, например вещи, денежные средства и т. д. Критерием допуска третьих лиц с самостоятельными требованиями в арбитражный процесс является правовая связь со спорным материальным правоотношением, с предметом спора. Третьих лиц без самостоятельных требований на предмет спора характеризует более опосредованная связь с истцом или ответчиком. Критерий для решения вопроса — на чьей стороне должно выступать третье лицо — содержится в ст. 51 АПК РФ: третье лицо вправе вступить или привлекается к участию в деле, если решение арбитражного суда может повлиять на его права и обязанности по отношению к одной из сторон. Если решение арбитражного суда повлияет на права и обязанности третьего лица по отношению к ответчику, то на его стороне третье лицо и участвует в арбитражном процессе. Если решение арбитражного суда повлияет на права и обязанности третьего лица по отношению к истцу, то тогда оно участвует на стороне истца.

Третьи лица с самостоятельными требованиями могут вступить в дело до принятия арбитражным судом решения, пользуются правами и несут обязанности истца. Поэтому третье лицо с самостоятельными требованиями должно обратиться в арбитражный суд с соблюдением правил подсудности (по месту рассмотрения основного иска), правил оформления и подачи искового заявления, уплатить государственную пошлину. Вместе с тем на третье лицо, заявляющее самостоятельные требования на предмет спора, не распространяется правило о необходимости соблюдать досудебный (претензионный) порядок урегулирования спора с ответчиком, когда это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором. Количество третьих лиц с самостоятельными требованиями на предмет спора может быть самым раз-

личным и зависит от числа лиц, претендующих на предмет спора.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора, могут вступить в дело на стороне истца или ответчика по собственной инициативе либо могут быть привлечены к участию в арбитражном процессе также по ходатайству сторон или по инициативе арбитражного суда. Такое вступление возможно до принятия арбитражным судом решения, если решение по делу может повлиять на их права и обязанности по отношению к одной из сторон. Необходимость участия третьих лиц без самостоятельных требований в арбитражном процессе, связанная с защитой их материальных прав и законных интересов, может быть вызвана самыми различными фактическими обстоятельствами. Во-первых, необходимостью защиты от возможного будущего регрессного требования. Во-вторых, когда состоявшееся в пользу одной организации (третье лицо) решение государственного или иного органа (ответчик) нарушило права или законные интересы другой организации (истец), и др.

Если третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора, пользуются правами и несут обязанности истца, то третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований, хотя и имеют процессуальные права и обязанности сторон, но не имеют права на изменение основания или предмета иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований, отказ от иска, признание иска или заключение мирового соглашения, требования принудительного исполнения судебного решения.

7. Участие прокурора в арбитражном процессе

Прокурор вправе обратиться в арбитражный суд:

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

- с иском о признании недействительными 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;
- с иском о применении последствий недействительности ничтожной сделки, совершенной органами государственной власти Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, государственными и муниципальными унитарными предприятиями, государственными учреждениями, а также юридическими лицами, в уставном капитале (фонде) которых есть доля участия Российской Федерации, доля участия субъектов Российской Федерации, доля участия муниципальных образований.

По вышеуказанным делам прокурор вправе вступить в дело, рассматриваемое арбитражным судом, на любой стадии арбитражного процесса с процессуальными правами и обязанностями лица, участвующего в деле, в целях обеспечения законности.

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

Прокурор, обратившийся в арбитражный суд, пользуется процессуальными правами и несет процессуальные обязанности истца.

Отказ прокурора от предъявленного им иска не лишает истца права требовать рассмотрения дела по существу, если истец участвует в деле.

8. Особенности участия в арбитражном процессе государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов

Другой формой защиты публичноправовых интересов в арбитражном процессе является участие в деле государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов. Данный институт арбитражного процесса схож с институтом защиты прав других лиц в гражданском процессе. Однако в отличие от него, в арбитражном процессе государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы вправе только обратиться с иском в арбитражный суд в защиту государственных и общественных интересов в случаях, предусмотренных федеральным законом. АПК не предусматривает такой формы участия, как дача заключения.

Право государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов на возбуждение дела в суде связано с двумя обстоятельствами: во-первых, такое обращение в суд возможно в случаях, предусмотренных федеральным законом и, во-вторых, в защиту публичных интересов.

Одновременно любой из государственных органов и органов местного самоуправления может выступать в арбитражном процессе как обычный субъект гражданского оборота, например по искам, связанным с ремонтом занимаемого помещения, приобретением необходимого для работы оборудования, использованием коммунальных услуг, причинением вреда имуществу и др. В таких случаях соответствующий государственный орган занимает положение обычной стороны в арбитражном процессе.

Порядок обращения в арбитражный суд государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, а также их процессуальное положение близки к статусу прокурора в арбитражном процессе. Данные органы обращаются в арбитражный суд в общем порядке, определенном АПК. Вместе с тем государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы имеют право обращаться в арбитражный суд в защиту государственных и общественных интересов без соблюдения досудебного (претензионного) порядка урегулирования споров.

На данных органах лежит бремя доказывания заявленных требований. Орган, предъявивший исковое заявление, несет обя-

занности, пользуется правами истца, кроме права на заключение мирового соглашения. Отказ органа от предъявленного им иска не лишает истца права требовать рассмотрения дела по существу, если истец участвует в деле.

При отказе истца от иска, который был предъявлен в его интересах, суд оставляет иск без рассмотрения. Вместе с тем во многих случаях защита государственных и общественных интересов в арбитражном процессе не связана с защитой интересов конкретных лиц в данном процессе (например, иск о ликвидации юридического лица, осуществляющего профессиональную деятельность на фондовом рынке), поэтому развитие процесса зависит целиком от соответствующего органа, обратившегося с иском в арбитражный суд.

10. Понятие судебного представительства, виды представительства, полномочия представителя

Граждане вправе вести свои дела в арбитражном суде лично или через представителей. Ведение дела лично не лишает гражданина права иметь представителей.

Права и законные интересы недееспособных граждан защищают в арбитражном процессе их законные представители — родители, усыновители, опекуны или попечители, которые могут поручить ведение дела в арбитражном суде другому избранному ими представителю.

Таким образом, представительство в арбитражном процессе может быть законным и договорным.

Представителями граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, могут выступать в арбитражном суде адвокаты и иные оказывающие юридическую помощь лица.

Дела организаций ведут в арбитражном суде их органы, действующие в соответствии с федеральным законом, иным нормативным правовым актом или учредительными документами организаций.

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

Представителями организаций могут выступать в арбитражном суде по должности руководители организаций, действующие в пределах полномочий, предусмотренных федеральным законом, иным нормативным правовым актом, учредительными докумен-

тами, или лица, состоящие в штате указанных организаций, либо адвокаты.

Представителем в арбитражном суде может быть дееспособное лицо с надлежащим образом оформленными и подтвержденными полномочиями на ведение дела.

Представителями в арбитражном суде не могут быть судьи, следователи, прокуроры, помощники судей и работники аппарата суда. Данное правило не распространяется на случаи, если указанные лица выступают в арбитражном суде в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей.

Представителями в арбитражном суде не могут быть лица, не обладающие полной дееспособностью либо состоящие под опекой или попечительством.

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

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

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

Полномочия других представителей на ведение дела в арбитражном суде должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с законом, а в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации или законом, в ином документе.

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

Представитель вправе совершать от имени представляемого им лица все процессуальные действия, за исключением действий, которые должны быть специально оговорены в доверенности.

В доверенности, выданной представляемым лицом, или ином документе должно быть специально оговорено право пред-

ставителя на подписание искового заявления и отзыва на исковое заявление, заявления об обеспечении иска, передачу дела в третейский суд, полный или частичный отказ от исковых требований и признание иска, изменение основания или предмета иска, заключение мирового соглашения и соглашения по фактическим обстоятельствам, передачу своих полномочий представителя другому лицу (пере доверие), а также право на подписание заявления о пересмотре судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам, обжалование судебного акта арбитражного суда, получение присужденных денежных средств или иного имущества.

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

Арбитражный суд решает вопрос о признании полномочий лиц, участвующих в деле, и их представителей и допуске их к участию в судебном заседании на основании исследования документов, предъявленных указанными лицами суду.

Документы, подтверждающие полномочия указанных лиц, при необходимости приобщаются к делу, или сведения о них заносятся в протокол судебного заседания.

В случае непредставления лицом, участвующим в деле, его представителем необходимых документов в подтверждение полномочий или представления документов, не соответствующих требованиям, установленным АПК РФ и другими законами, а также в случае нарушения правил о представительстве, установленных АПК РФ, арбитражный суд отказывает в признании полномочий соответствующего лица на участие в деле, на что указывается в протоколе судебного заседания.

¹ Арбитражный процесс: Учебник / Под ред. В. Яркова. М., 1999. С. 175.

Тема 6. ИСК

Вопросы

1. Понятие иска, его элементы и виды.
2. Процессуальные средства защиты ответчика против иска.
3. Распоряжение исковыми средствами защиты права.
4. Обеспечительные меры. Встречное обеспечение. Отмена обеспечения иска.

Литература

Анисимова Л. Встречный иск и возражения против иска // Правоведение. 1961. № 8.

Гаврилов Э. Взыскание убытков, причиненных мерами по обеспечению иска // Российская юстиция. 1997. № 7.

Гурвич М. Право на иск. М., 1949.

Добровольский А. Исковая форма защиты права. М., 1965.

Добровольский А., Иванова С. Основные проблемы исковой формы защиты права. М., 1979.

Жуков А., Пашин С. Иски и претензии. М., 1992.

Клейн Н. Встречный иск в суде и арбитраже. М., 1964.

Кожухарь А. Право на судебную защиту в исковом производстве. Кишинев, 1989.

Мурадян Э. Превентивные иски // Государство и право. 2001. № 4.

Осокина Г. Право на защиту в исковом судопроизводстве. Томск, 1990.

Осокина Г. Проблемы иска и права на иск. Томск, 1989.

Резниченко И. Психологические аспекты искового производства. Владивосток, 1989.

^{1a} См.: Юдельсон К.С. Советский гражданский процесс. М., 1956. С. 200.

² См.: Советский гражданский процесс / Под ред. К.И. Комиссарова и В.М. Семенова. М., 1988. С. 230—233.

³ См.: Комиссаров К.И. Право на иск и прекращение производства по делу (некоторые вопросы) // Сб. учен. тр. СЮИ. Вып. 9. Свердловск, 1969. С. 160.

⁴ См.: Добровольский А.А., Иванова С.А. Основные проблемы исковой формы защиты прав. М., 1979. С. 18, 19; и др.

Рожкова М. Предмет и основание иска в судебно-арбитражном процессе // Вестник ВАС РФ. 2000. № 9.

Фалькович М. Обеспечение иска и судебные расходы // Закон. 1995. № 9.

Щеглов В. Иск о судебной защите гражданского права. Томск, 1987.

1. Понятие иска в арбитражном процессе, его элементы и виды

Понятие иска. В соответствии со ст. 4 АПК заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов в порядке, установленном АПК. Арбитражное судопроизводство не подразделяется на виды, но тем не менее в нем в качестве основного регламента можно выделить правила искового производства, являющиеся основой для рассмотрения большинства подведомственных арбитражным судам дел. Дела особого производства и о несостоятельности (банкротстве) возбуждаются путем подачи заявления.

Таким образом, иск — одно из средств возбуждения арбитражного процесса по конкретному делу. Само понятие иска традиционно является одним из самых спорных вопросов в процессуальной науке¹. Наиболее общее определение иска, вбирающее в себя различные подходы, заключается в том, что под иском понимается требование истца к ответчику о защите его права или законного интереса, обращенное через арбитражный суд первой инстанции. Иск выступает в качестве процессуального средства защиты интересов истца, которым спор передается на рассмотрение арбитражного суда. При этом арбитражное процессуальное и гражданское законодательство различают понятие иска в процессуальном и в материальном праве. Иск в процессуальном смысле представляет собой обращенное в арбитражный суд первой инстанции требование о защите своих прав и интересов. В этом аспекте иск есть средство возбуждения арбитражного процесса. Иск в материальном смысле — это право на удовлетворение своих исковых требований. 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. Юдельсон^{1а}, В.М. Семенов², К.И. Комиссаров³ и ряд других ученых рассматривали иск как категорию гражданского процессуального права. Эта точка зрения близка к позиции М.А. Гурвича и представляется наиболее 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. Иванова⁴ 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. Общепринято 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.

Под **основанием иска** рассматриваются фактические обстоятельства, из которых вытекает право требования истца, на которых истец их основывает. Следует подчеркнуть, что истец в исковом заявлении должен указывать не любые, а фактические обстоятельства. При этом не любые факты могут быть приведены истцом в основание иска, а следует привести юридические факты, т. е. такие обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение, изменение, прекращение правоотношений либо иные правовые последствия. При необходимости истец должен произвести и указать расчет взыскиваемой 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.

Факты, входящие в основание иска, традиционно в процессуальном праве подразделяются на три группы:

1. Факты активной легитимации. Истец должен доказать, что право на иск принадлежит ему. Это факты, указывающие на связь требования с определенным субъектом, заявившим это требование, то есть истцом.

2. Факты пассивной легитимации. Истец должен доказать, что именно то лицо, к которому предъявлен иск, обязано отвечать по этому иску. Это факты, указывающие на связь определенной обязанности с ответчиком.

3. Факт повода к иску — когда субъективное материальное право или охраняемый законом интерес утрачивают определенность из-за их нарушения или оспаривания обязанными лицами. Для возникновения иска необходим законный повод и этот повод заключается обыкновенно в нарушении права. Нарушением права называется фактическое состояние, действие или упущение, которое противоречит праву или мешает его осуществлению.

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, т. е. вид истребуемой истцом судебной 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 нет тождества исков — можно вновь обращаться с иском в арбитражный суд.

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

3. Предмет иска является основанием для классификации исков по процессуально-правовому признаку и по характеру защищаемых интересов.

Виды исков. Иски классифицируются по различным основаниям: 1) по цели, предмету иска проводится процессуально-правовая классификация исков; 2) по объекту защиты — материально-правовая; 3) по характеру защищаемого интереса в арбитражном процессе.

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

Иск о признании имеет целью защитить интересы истца, полагающего, что у него есть определенное субъективное право,

⁵ 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.

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.

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 искомом 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, на основании представленных сторонами доказательств толкуя понятия разумности действий и добросовестности участников гражданских правоотношений, злоупотребления правом и т. д. Во всех подобных случаях решение арбитражного суда носит преобразовательный характер и судебное решение выступает в качестве юридического факта материального права, объективируя в себе весь результат судебной деятельности⁵.

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 причинения внедоговорного вреда, из авторского, изобретательского права и т. д. Иски из обязательственных правоотношений в свою очередь подразделяются на иски из договоров купли-продажи, дарения, мены, хранения и т. д. Классификация исков по материально-правовому признаку может быть достаточно детальной и углубленной.

По характеру защищаемого интереса иски в арбитражном процессе также можно подразделить на личные, в защиту государственных и общественных интересов, в защиту прав других лиц и производные (косвенные) иски. Данная классификация основана на том, чьи интересы защищает истец и кто является выгодоприобретателем по решению арбитражного суда, поскольку тем самым определяются особенности предъявления иска, ведения дела в суде и судебного решения. Такая классификация исков связана с появлением новых частноправовых способов защиты гражданских прав и их отражением в системе процессуального права.

Личные иски направлены на защиту собственных интересов истца, когда он сам является участником спорного материального правоотношения и непосредственным выгодоприобретателем по

судебному решению. Личные иски — основа рассмотрения значительного числа отнесенных к подведомственности арбитражных судов дел, например иски участников обязательственных правоотношений, связанные с исполнением взаимных обязательств.

Иски в защиту публичных интересов направлены в основном на защиту имущественных прав государства либо интересов общества, когда невозможно выделить конкретного выгодоприобретателя, например иски прокурора или уполномоченных органов исполнительной власти о признании сделки приватизации недействительной в интересах государства.

Иски в защиту интересов других лиц направлены на защиту интересов не самого истца, а других лиц, когда истец в силу закона уполномочен на возбуждение дел в их интересах. Возможна одновременная защита как указанных публичных интересов, так и прав других лиц.

Косвенные (производные) иски направлены на защиту прав акционерных обществ, обществ с ограниченной ответственностью в случае незаконных действий их управляющих, по вине которых причинены убытки обществу, поскольку по данному виду исков прямым выгодоприобретателем являются сами общества, в пользу которых взыскивается присужденное.

Данный вид иска давно известен праву многих развитых стран и отражает возможность обеспечить принуждение со стороны общества или группы его акционеров к определенному варианту поведения менеджеров общества, разрешая тем самым конфликты между владельцами общества и его управляющими.

Концепция косвенного иска произошла из практики английского траста, т. е. доверительного управления чужим имуществом. Обязанности директоров общества, корпорации происходят от принципа траста — управления чужим имуществом и средствами его владельцев-акционеров. Поскольку менеджеры управляют чужим имуществом, на них возлагается так называемая доверительная ответственность, управляющие должны действовать наиболее эффективно в интересах корпорации, в конечном счете — акционеров, относясь к исполнению своих обязанностей с «должной заботой». Все приведенные термины имеют достаточно определенное толкование и понимание в современном законодательстве и судебной практике США, Великобритании и других

стран с развитым корпоративным правом. Сами косвенные иски возникли в связи с тем, что по мере того, как акции «распылялись» среди множества акционеров, исчезала фигура единичного собственника корпорации, управление сосредоточивалось в руках менеджеров, действовавших подчас в своих собственных интересах, а не в интересах нанявших их акционеров. Такие конфликты интересов и стали первопричиной появления косвенных исков как правового средства воздействия отдельных групп акционеров на менеджеров корпораций.

Такова современная классификация исков, позволяющая учитывать самые различные процессуально- и материально-правовые особенности предъявляемых требований в арбитражные суды. Следует отметить необходимость выбрать 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 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.

Защита ответчика против иска может происходить путем использования материально-правовых и процессуально-правовых средств защиты.

Ответчик вправе выдвинуть **возражения против иска** — материально-правовые и процессуально-правовые. Право и возможность для ответчика выдвигать подобные возражения вытекают из состязательного характера арбитражного процесса.

Материально-правовая защита ответчика против иска происходит в плане материального права, с тем чтобы опровергнуть данный иск по существу. Ответчик может утверждать и до-

казывать, что нет закона, на котором основывается требование истца, что данный закон утратил силу либо он имеется, но не распространяется на данные правовые отношения. Ответчик вправе ссылаться на отсутствие всех или отдельных оснований иска, которые предусмотрены нормой материального права, на пропуск срока исковой давности, неправильную правовую оценку фактических обстоятельств дела и иные материально-правовые юридические факты. Арбитражный суд будет сопоставлять нормы материального права с фактическими обстоятельствами дела и может обнаружить, что отсутствуют те юридические факты, на которые ссылается истец.

Главная цель и смысл материально-правовых возражений против иска — это приведение доводов о том, что отсутствует субъективное материальное право, о защите которого просит истец. Последствием успешной материально-правовой защиты против иска будет вынесение арбитражным судом решения об отказе истцу в удовлетворении его требований.

Процессуально-правовые возражения против иска — это доводы ответчика, которыми он стремится доказать неправомерность данного судебного процесса. Ответчик может утверждать и доказывать, что дело неподведомственно арбитражному суду, имеются иные обстоятельства, препятствующие либо свидетельствующие о невозможности рассматривать данное дело в суде. Последствием успешной процессуально-правовой защиты будет вынесение определения суда о прекращении производства по делу либо об оставлении заявления без рассмотрения.

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. 132 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 истцу 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 представлении 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 закон-

чивается 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 эк-

земляров 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 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;

б) 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 обеспечении 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 решается 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.

В случае, 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 орга-

ны, 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 кото-

рым 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 имущественных интересов 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.

¹ Арбитражный процесс: Учебник для вузов / Под ред. проф. М. Треушникова. М., 1997. С. 87.

² См.: Юдельсон К.С. Проблема доказывания в советском гражданском процессе. М., 1951. С. 33; см. также: Алексеев С.С. Общая теория права. Т. 2. М., 1982. С. 336.

Тема 7. ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

Вопросы

1. Понятие и классификация доказательств. Предмет доказывания.
2. Относимость, допустимость доказательств, представление и истребование доказательств. Основания освобождения от доказывания. Освобождение от доказывания обстоятельств, признанных сторонами.
3. Оценка доказательств, обеспечение доказательств, судебные поручения.
4. Отдельные виды доказательств.

Литература

Амосов С. Бремя доказывания в арбитражном процессе // Российская юстиция. 1998. № 5.

Амосов С. Предмет доказывания в арбитражном процессе // Хозяйство и право. 1997. № 9.

Ванеева Л. Судебное познание в советском гражданском процессе. Владивосток, 1972.

Веденеев Е. Полномочия суда в доказывании по делу в условиях совершенствования гражданского и арбитражного судопроизводства // Государство и право. 2001. № 10.

Власов А., Завидов Б., Гусев О. Отдельные аспекты доказывания в современном арбитражном процессе // Арбитражный и гражданский процесс. 2002. № 2.

Гусаков Ю. Участие суда в собирании доказательств // Вестник ВАС РФ. 1999. № 6.

Зажицкий В. Доказательственное право в арбитражном, гражданском и уголовном процессе: сравнительный анализ // Российская юстиция. 1993. № 2.

Зайцев И., Афанасьев С. Бесспорные обстоятельства в гражданском деле // Российская юстиция. 1998. № 3.

Иванов О. Судебные доказательства в гражданском процессе. Иркутск, 1974.

³ См.: Курьлев С.В. Доказывание и его место в процессе познания // Тр. Иркут. гос. ун-та. Т. 13. 1955. С. 65.

Клейнман А. Основные вопросы теории доказательств в советском гражданском процессе. М., 1950.

Курылев С. Основы теории доказывания в советском правосудии. Минск, 1969.

Матеров Н., Логинова О. О назначении экспертизы в арбитражном процессе // Вестник ВАС РФ. 2001. № 8.

Пучинский В. Доказательства // Вестник ВАС РФ. 1996. № 4.

Сверчков В. Фальсификация доказательств // Законность. 2001. № 11.

Треушников М. Доказательства и доказывание в советском гражданском процессе. М., 1982.

Треушников М. Относимость и допустимость доказательств в гражданском процессе. М., 1981.

Юдельсон К. Проблема доказывания в советском гражданском процессе. М., 1951.

1. Понятие и классификация доказательств.

Предмет доказывания

Основные положения теории судебного доказывания, разработанные специалистами в области общей теории права, гражданского и уголовного процессов, в равной степени применимы к сфере арбитражного судопроизводства, поскольку отражают принципиальные аспекты, связанные с деятельностью судов по установлению фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела ¹.

В юридической литературе нет единства мнений по наиболее важным вопросам доказывания — сущности, субъектам и др. Есть две главные концепции относительно понятия судебного доказывания. В основе первой из них лежит суждение о судебном доказывании как способе познания фактических обстоятельств дела. Так, по мнению К.С. Юдельсона, под судебным доказыванием следует понимать «деятельность субъектов процесса по установлению при помощи указанных законом процессуальных средств и способов объективной истинности наличия или отсутствия фактов, необходимых для разрешения спора между сторонами...»²

Авторы, придерживающиеся иной концепции, полагают, что под доказыванием подразумевается деятельность, имеющая цель убедить суд в истинности рассматриваемых им фактов. В концентрированном виде эта идея выражена С.В.

Курьлевым: «...доказывание — не познание, доказывание для познания»³.

Если подходить буквально к толкованию правовых норм, регулирующих отношения, связанные с судебным доказыванием, то может сложиться впечатление, что в арбитражном процессуальном законодательстве нашла выражение концепция судебного доказывания как средства убеждения суда, поскольку термин «доказывание» применяется только относительно деятельности сторон, но не суда, например, каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений. Вместе с тем, говоря о понятии судебного доказывания в арбитражном процессе, нельзя не учитывать того, что сущность данного понятия определяет весь механизм правового регулирования доказательственной деятельности.

Конечно, в судебном доказывании присутствует элемент убеждения суда. Вместе с тем деятельность субъектов процесса, в том числе и суда, связанная с познанием фактических обстоятельств дела, занимает весьма важное положение в процессе судебного доказывания.

Арбитражный суд принимает участие в процессе судебного доказывания. Он вправе потребовать от сторон, лиц, участвующих в деле, представления необходимых доказательств, если сочтет невозможным рассмотреть дело на основании имеющихся доказательств, совершать иные действия, направленные на установление фактических обстоятельств дела. Суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, всесторонне полно и объективно исследуя все обстоятельства дела. Иными словами, решающее значение имеет не то, чтобы стороны убедили арбитражный суд в наличии или отсутствии искомых фактов, а то, чтобы суд сам убедился в этом, т. е. познал фактические обстоятельства дела.

В этой связи именно познание определяет сущность судебного доказывания в арбитражном процессе. Познание в рамках судебного доказывания реализуется в единстве двух видов деятельности: мыслительной (логической), подчиненной законам логического мышления, и практической (процессуальной), т. е. процессуальных действий, совершаемых лицами, участвующими в деле, и судом, на основе правовых

норм, содержащихся в арбитражном процессуальном законодательстве.

Исходя из сказанного, можно дать следующее определение судебного доказывания в арбитражном процессе. ***Доказывание в арбитражном процессе — это логико-практическая деятельность лиц, участвующих в деле, и суда по установлению наличия или отсутствия обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела.***

В процессе доказывания средствами установления обстоятельств, имеющих значение для дела, выступают судебные доказательства.

Доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основании которых арбитражный суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела.

В качестве доказательств допускаются письменные и вещественные доказательства, объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, показания свидетелей, аудио- и видеозаписи, иные документы и материалы.

Не допускается использование доказательств, полученных с нарушением закона.

Судебные доказательства — понятие, включающее в себя два тесно взаимосвязанных элемента: фактические данные как содержание доказательств и средства доказывания как процессуальная форма.

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. Процессуальная форма выступает в качестве гарантии достоверности получаемой судом информации. Сведения о фактах могут быть получены судом только из предусмотренных законом средств доказывания, которыми, как отмечалось, являются письменные и веществен-

ные 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 (информации о 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 авторов. Однако в процессуальной литературе высказывались и другие мнения относительно понятия судебных доказательств.

Приведенные положения относительно понятия судебных доказательств были выработаны процессуальной теорией относительно гражданского и уголовного судопроизводства. Концепция судебных доказательств как единства содержания и процессуальной формы применима и к арбитражному судопроизводству. Доказательства, используемые в судебном доказывании при рассмотрении дел в порядке арбитражного судопроизводства, также имеют и содержание (сведения, информацию о фактах), и регламентируемую законом процессуальную форму (средства доказывания).

Может быть дано следующее определение судебных доказательств в арбитражном процессе. ***Судебными доказательствами являются сведения о фактах, способные подтвердить наличие или отсутствие обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела, выраженные в предусмотренных законом средствах доказывания.***

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 формированию сведений о фактах — ***первоначальные и производные доказательства***; источнику доказательств — ***личные и вещественные доказательства***.

Прямые и косвенные доказательства.

Прямые доказательства — это доказательства, содержание которых имеет однозначную связь с искомым фактом, т. е. из содержания доказательства можно сделать единственный вывод о наличии или отсутствии факта, входящего в предмет доказывания по делу. Например, товарно-транспортная накладная с соответствующей отметкой — прямое доказательство перевозки груза.

Косвенные доказательства — доказательства, имеющие многозначную связь с искомым фактом, т. е. из содержания доказательства можно сделать несколько в равной степени вероятных выводов о наличии или отсутствии фактов, имеющих значение для дела. Отсюда следует весьма важный в теоретическом и практическом смысле вывод: наличие или отсутствие искомого факта не может быть установлено на основании одного косвенного доказательства. Лишь оценка косвенного доказательства в совокупности с другими доказательствами или оценка нескольких косвенных доказательств может дать достоверные сведения об искомом факте.

Первоначальные и производные доказательства.

Первоначальными являются доказательства, сформированные в процессе непосредственного воздействия искомого факта (события, действия) на источник доказательства, из которого впоследствии при рассмотрении дела будет получена информация о данном факте. Например, подлинники документов, являющиеся письменными доказательствами, или показания свидетеля, бывшего очевидцем события, наличие или отсутствие которого устанавливает арбитражный суд в процессе доказывания по делу.

Производные доказательства передают сведения, полученные из других источников. Например, копии документов, протоколы, составленные при выполнении арбитражного судебного поручения, показания свидетеля, которому информация об искомых фактах стала известна из других источников, в частности, со слов других лиц, из содержания документов и т. п.

Иными словами, производные доказательства не являются первоисточниками доказательств.

Личные и вещественные доказательства.

К личным доказательствам относятся объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов. Личными доказательства признаются потому, что исходят от физических лиц, одновременно являющихся источниками сведений о фактах.

В число **вещественных доказательств** входят письменные и вещественные доказательства, т. е. объекты неживой природы, несущие следы, отпечатки событий, явлений, действий, наличие или отсутствие которых устанавливается в процессе доказывания при рассмотрении дела в арбитражном суде.

Предмет доказывания.

Судебное доказывание направлено на установление обстоятельств, имеющих значение для дела, или фактических обстоятельств дела, т. е. различного характера фактов.

В процессуальной теории традиционно под предметом доказывания понимается совокупность фактов, имеющих материально-правовое значение, установление которых необходимо для вынесения судом законного и обоснованного решения по делу.

Факты, имеющие материально-правовое значение, или юридические факты. Это факты, с наличием или отсутствием которых закон связывает возможность возникновения, изменения или прекращения материально-правовых отношений между их субъектами. Установление фактов материально-правового значения имеет главенствующее значение при рассмотрении дела в арбитражном суде, поскольку в первую очередь от правильного их определения и установления зависит правильное разрешение дела.

Все юридически значимые факты, входящие в предмет доказывания, образуют фактический состав по делу. Фактический состав формируется исходя из оснований иска и возражений ответчика, а также из норм материального права, подлежащих применению.

Объем юридически значимых фактов, входящих в предмет доказывания, может изменяться в процессе рассмотрения спора. Во-первых, истец имеет право дополнить или изменить основание иска, ответчик — привести в обоснование своих возражений дополнительные юридически значимые

факты. С согласия истца арбитражный суд вправе изменить основание иска. 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.

Равно как и гражданским судам, арбитражному суду при рассмотрении споров приходится встречаться с необходимостью определения предмета доказывания на основании норм материального права с относительно неопределенной диспозицией. Например, в случаях разрешения споров о возмещении вреда тогда, когда следует учитывать вину потерпевшего. Указанные правовые нормы сконструированы с расчетом на судебное усмотрение без конкретных юридически значимых фактов, с которыми связаны правовые последствия.

Следует отметить, что в процессе разбирательства дела возникает необходимость установления не только фактов материально-правового характера, но и иных. В том числе фактов, имеющих процессуальное значение, т. е. фактов с наличием или отсутствием которых связана возможность возникновения, изменения или прекращения процессуальных правоотношений. В частности, правоотношения, связанных с возбуждением дела (например, соблюдения претензионного порядка рассмотрения спора, когда это предусмотрено федеральным законом или договором), приостановлением (например, пребывание гражданина-ответчика в действующей части Вооруженных Сил), прекращением производства по делу (например, наличие факта ликвидации организации, выступающей стороной по делу), оставления иска без рассмотрения (например, факт нахождения в производстве органа, разрешающего споры, дела между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям) и др.

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

Относимость и допустимость — необходимые качественные характеристики судебного доказательства.

Относимость доказательств.

Арбитражный суд принимает только те доказательства, которые имеют отношение к рассматриваемому делу (ст. 67 АПК РФ).

Относимость доказательств — свойство, связанное с содержанием судебных доказательств. Сущность относимости доказательств состоит в наличии объективной связи между содержанием доказательства и искомым фактом. Отсутствие такой связи означает, что информация не является продуктом отражения искомого факта, а следовательно, не может быть использована в процессе судебного доказывания.

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, установление действительных обстоятельств дела, затягивает процесс рассмотрения дела.

Арбитражный суд не принимает поступившие в суд документы, содержащие ходатайства о поддержке лиц, участвующих в деле, или оценку их деятельности, иные документы, не имеющие отношения к установлению обстоятельств по рассматриваемому делу, и отказывает в приобщении их к материалам дела. На отказ в приобщении к материалам дела таких документов суд указывает в протоколе судебного заседания.

Допустимость доказательств.

Допустимость доказательств связана с их процессуальной формой, т. е. средствами доказывания.

Допустимость доказательств — это установленное законодательством требование, ограничивающее использование конкретных средств доказывания, или требование, предписывающее обязательное использование конкретных средств доказывания при установлении определенных фактических обстоятельств дела при осуществлении доказывания в процессе рассмотрения отдельного вида дел в порядке арбитражного судопроизводства.

В отличие от относимости доказательств допустимость — это не объективно присущее доказательству свойство. Данным свойством судебное доказательство наделено законодателем, условно говоря, искусственно в целях обеспечения гарантий достоверности получаемой и используемой судом информации об искомых фактах. Собственно существование самой процессуальной формы доказательства — средств доказывания — обусловлено необходимостью гарантировать достоверность его содержания. Наличие процессуальной формы является одним из специфических свойств судебных доказательств, позволяющих отделить судебные доказательства от доказательств несудебных, используемых при рассмотрении дел в других юрисдикционных органах.

Процессуальная форма может выступать в качестве гарантии достоверности информации в силу того, что процессуальную форму доказательство приобретает не изначально, а при работе с доказательствами в процессе рассмотрения дела при соблюдении установленных законодательством правил.

Поясним это на примере. Если допрос свидетеля проведен с нарушением установленных требований, в частности свидетель не был перед началом допроса предупрежден об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного показания или отказ от дачи показания, доказательство не приобретает необходимой процессуальной формы, т. е. качества средства доказывания. В данном случае нельзя говорить о показаниях свидетеля как средстве доказывания, предусмотренном законом, и суд получает в свое распоряжение некое объяснение очевидца событий, которое не может быть использовано в процессе судебного доказывания. В рассмотренном примере доказательство не приобрело процессуальной формы в силу того, что отсутствовал механизм, предупреждающий возможность сообщения лицом, вызванным в качестве свидетеля, ложных сведений.

Общее правило допустимости доказательств в арбитражном процессе состоит в том, что в процессе доказывания могут использоваться только средства доказывания, предусмотренные законом.

Специальные правила устанавливаются различными нормативными актами применительно к отдельным видам дел, рассматриваемых арбитражными судами. Как отмечалось, данные правила могут указывать на недопустимость каких-либо средств доказывания или предписывать обязательное использование определенных средств доказывания.

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.

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, мо-

гут 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.

Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда по ранее рассмотренному делу, не доказываются вновь при рассмотрении арбитражным судом другого дела, в котором участвуют те же лица.

Вступившее в законную силу решение суда общей юрисдикции по ранее рассмотренному гражданскому делу обязательно для арбитражного суда, рассматривающего дело, по вопросам об обстоятельствах, установленных решением суда общей юрисдикции и имеющих отношение к лицам, участвующим в деле.

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 обстоятельств 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.

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

Полная и всесторонняя оценка арбитражным судом доказательств имеет важнейшее значение для вынесения законного и обоснованного решения.

Оценка доказательств имеет логическую и правовую сторону.

Логическая сторона оценки доказательств состоит в совершении мыслительных операций по анализу качественных характеристик доказательств, их взаимосвязи.

Арбитражный суд оценивает доказательства с точки зрения их качественных характеристик: относимости, допустимости

мости, достоверности, а также достаточности. Причем оценка может иметь предварительный характер — на начальных этапах доказывания — и окончательный — при вынесении решения арбитражным судом.

Вопросы, связанные с относимостью и допустимостью доказательств, были рассмотрены выше. Остановимся на проблемах определения достоверности доказательств и установления их достаточности.

Сомнения в достоверности доказательства могут возникнуть при наличии ряда обстоятельств.

Первые из них связаны с источником доказательственной информации. Источник доказательства становится таковым в силу того, что является объектом, воспринявшим в той или иной форме информацию о факте, устанавливаемом судом при рассмотрении дела. На качество восприятия источником информации может оказать влияние целый ряд факторов. Например, способность к адекватному восприятию информации может быть связана с приобретенными профессиональными навыками. Так, достоверность заключения эксперта зависит прежде всего от правильного выбора лица, назначенного в качестве эксперта. Адекватность восприятия может зависеть и от психофизиологических особенностей лица, привлекаемого, в частности, в качестве свидетеля, либо от физических свойств предмета, используемого как вещественное доказательство, и т. п.

Немаловажное значение имеет изучение способности источника к сохранению информации (полноты, продолжительности), в частности вещественного доказательства, свидетеля.

Сомнения в достоверности источника письменного доказательства могут возникнуть, например, при наличии дефектов в его оформлении, в частности при отсутствии необходимых реквизитов в официальных документах, или при нарушении порядка составления соответствующих документов, или при его несоответствии установленной форме и т. п.

Достоверность доказательств может подвергаться сомнению не только в связи с дефектами источника доказательственной информации, а, например, если есть два или более доказательства с противоположным содержанием. В данном случае достоверность одного и недостоверность другого доказательства устанавливаются путем их сопоставления с иными доказательствами.

ми, имеющимися в деле, или истребования дополнительных доказательств, способных разрешить противоречие.

Достаточность доказательств — понятие, относящееся к заключительному этапу судебного доказывания. Цель определения достаточности доказательств — в соответствии с качественными характеристиками произвести отбор доказательств, на основе которых можно сделать истинный вывод о наличии или отсутствии искомых фактов. Определить достаточность доказательств — значит признать установленным то или иное обстоятельство, имеющее значение для дела. Вывод о достаточности — итог исследования и окончательной оценки доказательств, итог, венчающий доказательственную деятельность.

Говоря о достаточности доказательств, необходимо подчеркнуть весьма важное обстоятельство. Формальная ориентация при оценке доказательств с точки зрения их достаточности на требования, которым должно удовлетворять доказательство: относимость, допустимость, достоверность, — может привести к судебным ошибкам. Достаточность доказательств не может быть обеспечена механическим суммированием относимых по содержанию, допустимых по форме и достоверных доказательств. Перед судом стоит задача — отобрать не любые относимые, допустимые и достоверные доказательства, а в первую очередь те из них, которые обладают наибольшим ценностным потенциалом.

Ценность — свойство любой информации, которое является выражением ее полезности. Для того чтобы установить искомые обстоятельства дела, важно использовать доказательства, обладающие наибольшим объемом информационного содержания, т. е. доказательства, с помощью которых можно получить наиболее исчерпывающие знания о наличии или отсутствии фактов, входящих в предмет доказывания по делу. Очевидно, что у всех относимых к делу доказательств объем информационного содержания может быть неодинаков, а в силу этого при их исследовании и оценке можно получить различные знания по полноте и степени конкретизации.

В этой связи первым критерием, определяющим ценностный потенциал доказательства, его полезность, является количество информации, составляющей его содержание. Вместе с тем само количество информации может не иметь ценности в силу ее недостаточности. Поэтому вторым критерием выступает

степень гарантии достоверности используемой доказательственной информации.

К числу доказательств, предположительно несущих наибольшее количество информации при высокой степени ее достоверности, относятся необходимые доказательства. Понятие «необходимые доказательства» известно гражданской процессуальной теории и судебной практике. В равной степени оно может быть использовано применительно к арбитражному судопроизводству и подпадает под более общее понятие — «допустимые доказательства».

Необходимые доказательства — это доказательства, которые должны быть использованы в процессе доказывания, хотя на это отсутствует указание в нормативных актах. В качестве необходимых доказательств в большинстве случаев выступают различного рода официальные документы, являющиеся формализованным отражением имевших место событий, действий, составленных в соответствии с определенным порядком и правилами, отвечающими установленным требованиям относительно их формы, содержания, реквизитов.

В процессуальной литературе зачастую ставится знак равенства между понятиями «достаточность доказательств» и «полнота доказательств». Данные понятия весьма близки, однако между ними есть и очевидное различие.

Сходство заключается в том, что при определении полноты и достаточности перед судом стоит задача отбора необходимого количества доказательств для установления искомых обстоятельств дела, исходя из их качественных характеристик.

Различие определяется тем, что, во-первых, деятельность по обеспечению полноты и достаточности направлена на достижение всевозможных целей, во-вторых, неодинаков субъектный состав данных видов деятельности, ее содержание и правовой характер, в-третьих, понятия не совпадают по объему.

«Полнота» и «достаточность» — понятия, относящиеся к различным этапам доказывания. «Полнота» — понятие, связанное с подготовительным этапом судебного доказывания — собиранием доказательств. Целью обеспечения полноты доказательств является создание условий для всестороннего изучения всех обстоятельств дела. Установить полноту доказательственного материала — означает сделать вывод о том, что все искомые фак-

ты «обеспечены» доказательствами в объеме, требуемом для того, чтобы иметь возможность установить наличие или отсутствие искомых фактов, и эти доказательства предположительно имеют необходимые качественные характеристики. Действия по обеспечению полноты доказательств, как правило, совершаются судьей единолично, поскольку в основном они осуществляются при подготовке дела к судебному разбирательству.

«Достаточность», как отмечалось, — понятие, относящееся к заключительному этапу доказывания. Доказательства, составляющие достаточность, отбираются из всего объема доказательственного материала, используемого в процессе судебного доказывания, т. е. из совокупности доказательств, составляющих полноту доказательственного материала. Наличие необходимых качественных характеристик доказательств установлено судом в судебном заседании, и на основании данных доказательств всем составом суда делается окончательный вывод о наличии или отсутствии искомых фактов.

В соответствии со ст. 71 АПК РФ арбитражный суд оценивает все доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств, руководствуясь при этом действующим законодательством.

Никакие доказательства не имеют для арбитражного суда заранее установленной силы.

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.

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.

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 своем конкретном выражении. 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.

Письменные доказательства имеют вещественную основу, как правило, бумагу, хотя теоретически, возможно, это могут быть и другие предметы — дерево, металл, на которые знаками (буквами, символами и др.) нанесен текст (чернилами, краской, механическими средствами и т. п.), содержащий определенную информацию.

Сведения, необходимые суду для установления искомого обстоятельства дела, воспринимаются из содержания данного текста, а не из свойств предмета, на которые он нанесен. Этим определяется отличие письменных доказательств от вещественных, так как вещественные доказательства внешне также могут представлять некие предметы с нанесенным текстом.

В арбитражном процессе наиболее распространены официальные письменные доказательства. Все официальные письменные доказательства условно могут быть объединены в одно родовое понятие «документы». Официальный характер данным письменным доказательствам придает то обстоятельство, что они исходят от государственных органов, предприятий, организаций, учреждений, должностных или специально уполномоченных лиц в связи с реализацией ими своей компетенции.

Для официальных документов характерно наличие определенной формы, порядка их издания, составления, выдачи, необходимых реквизитов.

Вместе с тем очевидно, что официальные письменные доказательства весьма различны по субъектному составу лиц,

от которых они исходят, по содержанию, форме, правовой направленности.

Официальными письменными доказательствами могут быть, например, и акт органа государственного управления, и письмо должностного лица организации, и справка, выдаваемая соответствующим органом.

В этой связи необходима более детальная классификация официальных письменных доказательств.

Первая группа — это собственно акты, имеющие властно-волевой характер, в которых реализуется воля либо одного субъекта, наделенного соответствующими полномочиями, в пределах своей компетенции, либо нескольких субъектов. Это акты распорядительного характера, и их принятие влечет за собой юридически значимые последствия.

К их числу можно отнести акты органов государственной власти и управления; акты иных органов, предприятий, учреждений, организаций; акты должностных лиц; сделки, заключаемые организациями, гражданами-предпринимателями в письменной форме.

В данном случае не имеет значения наименование акта. Это может быть, например, постановление, решение, договор, приказ и т. п. В некоторых случаях тот или иной документ может именоваться актом, но собственно к актам не относиться, в частности акт поставки продукции ненадлежащего качества, составляемый покупателем (получателем) данной продукции.

Необходимо четко представлять правовую сущность актов, поскольку они в качестве письменных доказательств широко применяются в арбитражной практике. Разрешение многих споров требует использования именно этих, необходимых по делу, доказательств. Это и споры о признании недействительными (полностью или частично) актов государственных и иных органов; о возмещении убытков, причиненных организациям и гражданам-предпринимателям неправомерными актами, и др.

Вторая группа — документы, в которых предположительно устанавливается наличие или отсутствие юридически значимых фактов. Прежде всего это различного рода акты, протоколы, заключения компетентных органов, составленные в ходе проводимых проверок, обследований и т. п. Составление такого рода документов как формы установления и фиксации собы-

тии, действий имеет достаточно широкое распространение в практике государственных и иных органов, организаций, а в ряде случаев является необходимым требованием в их деятельности. Этим определяется частое использование такого рода документов в качестве письменных доказательств в арбитражном судопроизводстве.

Третья группа — документы, в которых подтверждается наличие или отсутствие юридически значимых фактов. Данные документы имеют информационный характер. Число таких документов весьма велико и разнообразно: справки, платежные поручения, квитанции, счета, наряды-заказы, накладные и т. п. Данные документы также имеют весьма важное значение. Например, если не будет представлена копия платежного получения в подтверждение факта уплаты госпошлины (когда исковое заявление должно быть оплачено пошлиной), заявление возвращается истцу.

В арбитражном судопроизводстве наиболее распространены документы простой письменной формы. Так, например, законом установлена простая письменная форма для договоров безвозмездного пользования имуществом, поручения, комиссии, хранения и др. Однако в качестве письменных доказательств используются и документы (договоры), требующие нотариального удостоверения.

Арбитражное процессуальное законодательство допускает возможность использования в процессе рассмотрения дела и неофициальных (частных) письменных доказательств. К неофициальным относятся доказательства, исходящие от граждан, в том числе от граждан-предпринимателей, но тогда, когда это не связано с осуществлением ими своих функций предпринимателя.

Необходимо отличать письменные доказательства от объяснений сторон, других лиц, участвующих в деле, показаний свидетелей, заключений экспертов, даваемых в письменном виде. Последние являются личными доказательствами в письменной форме, а не письменными доказательствами.

Письменные доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле по собственной инициативе или по требованию арбитражного суда. Арбитражный суд может по ходатайству лиц, участвующих в деле, истребовать письменные доказательства от других лиц, участвующих

или не участвующих в деле. Подлинные документы представляются, когда обстоятельства дела согласно законодательству должны быть удостоверены только такими документами. Суд может потребовать представления подлинника документа и в иных случаях по своему усмотрению.

Подлинные документы, имеющиеся в деле, могут быть возвращены по ходатайству лиц, их представивших, после вступления решения арбитражного суда в законную силу, а если суд придет к выводу, что возвращение не нанесет ущерба правильно-му разрешению спора, — в процессе производства по делу до вступления решения в законную силу. При этом в деле обязательно остается заверенная судьей копия документа (ст. 75 АПК РФ).

Вещественные доказательства.

В арбитражном процессуальном законодательстве вещественные доказательства определяются как предметы, которые своим внешним видом, свойствами, местом их нахождения или иными признаками могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для дела (ст. 76 АПК РФ).

В законодательстве не может быть дан исчерпывающий перечень предметов (объектов), которые способны выступить в качестве вещественных доказательств при рассмотрении дел в порядке арбитражного судопроизводства.

Предметы используются как вещественные доказательства в силу того, что обладают способностью к отражению событий, явлений, действий, бездействия, имевших место в прошлом. Отражение проявляется в виде изменения свойств предмета, отпечатков, следов и т. п.

Вещественное доказательство может выступать как собственно доказательство и одновременно как объект спора. И тогда суд должен принять меры, направленные на сохранение имущества путем наложения на него ареста.

В тех случаях, когда вещественные доказательства являются предметами, изменяющими свои свойства, либо существуют другие основания для опасения, что до начала судебного разбирательства они не сохранятся в неизменном виде, или по иным причинам их представление станет невозможным или затруднительным, судьей должны производиться действия по обеспечению доказательств в порядке ст. 72 АПК

РФ. Может быть проведена повторная проверка качества продукции (товаров), произведен осмотр вещественных доказательств с отражением результатов осмотра в протоколе.

Вещественные доказательства представляются сторонами, другими лицами, участвующими в деле, истребуются судом от указанных лиц, а также от лиц, не участвующих в деле. Порядок истребования вещественных доказательств аналогичен истребованию письменных доказательств. Лицо, ходатайствующее об истребовании вещественного доказательства, должно обозначить это доказательство, описать его и указать местонахождение. Доказательство направляется в арбитражный суд. Вместе с тем суд может с учетом конкретных обстоятельств выдать лицу, участвующему в деле, запрос на право получения доказательства для представления в арбитражный суд.

Продукты и другие вещи, подвергающиеся быстрой порче, немедленно осматриваются и исследуются арбитражным судом в том месте, где они находятся. О месте и времени осмотра и исследования извещаются лица, участвующие в деле. Неявка извещенных лиц не препятствует осмотру и исследованию доказательств.

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.

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 вернуть 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.

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 которо-

го 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.

Проведение экспертизы может быть поручено нескольким экспертам.

Лица, участвующие в деле, могут присутствовать при проведении экспертизы, за исключением случаев, если такое присутствие способно помешать нормальной работе экспертов, но не вправе вмешиваться в ход исследований.

При составлении экспертом заключения и на стадии совещания экспертов и формулирования выводов, если судебная экспертиза проводится комиссией экспертов, присутствие участников арбитражного процесса не допускается.

Комиссионная экспертиза проводится не менее чем двумя экспертами одной специальности. Комиссионный характер экспертизы определяется арбитражным судом.

В случае, если по результатам проведенных исследований мнения экспертов по поставленным вопросам совпадают, экспертами составляется единое заключение. В случае возникновения разногласий каждый из экспертов, участвовавших в проведении экспертизы, дает отдельное заключение по вопросам, вызвавшим разногласия экспертов.

Комплексная экспертиза проводится не менее чем двумя экспертами разных специальностей.

В 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:

- 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.

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.

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.

Объяснения сторон и других лиц, участвующих в деле.

Объяснения сторон и иных лиц, участвующих в деле, являются одним из видов личных доказательств. Объяснения сторон как средства доказывания обязательно используются в любом деле, поскольку это первоначальный, исходный доказательственный материал, на котором основываются требования истца и возражения ответчика. Участие в процессе других лиц — третьих лиц, государственных и иных органов, прокурора — также обязательно предполагает дачу объяснений по существу рассматриваемых обстоятельств.

Стороны, третьи лица с самостоятельными требованиями занимают применительно к процессу доказывания двоякое положение. С одной стороны, они субъекты материальных правовых отношений, по поводу которых возник спор, юридически заинтересованные в исходе дела; с другой — источники доказательств. Поэтому объяснения сторон, условно говоря, имеют две самостоятельные, но тесно взаимосвязанные части, одна из них — требования и возражения сторон относительно спорного материально-правового отношения, другая — собственно сведения о фактах, положенных в обоснование данных требований и возражений.

Следует подчеркнуть, что стороной в процессе могут выступать прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, когда они, предъявляя иски в защиту государственных и общественных интересов, занимают процессуальное положение истца, но не субъекты материально-правовых отношений. Объяснения указанных лиц, как правило, выступают лишь в качестве производных доказательств, поскольку они непосредственно не воспринимают факты, связанные со спорным материальным правоотношением, и информация об искомых фактах становится им известна из других источников.

Объяснения сторон и других лиц, участвующих в деле, могут быть даны в устной и письменной формах. В письменном виде объяснения сторон содержатся в исковом заявлении и в отзыве на исковое заявление. В устной форме объяснения даются в ходе судебного разбирательства. По предложению арбитражного суда лицо, участвующее в деле, может изложить свои объяснения в письменном виде.

Дача объяснений — право стороны. В этой связи в законодательстве не предусмотрены санкции за отказ от дачи объяс-

нений, 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.

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

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

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

Тема 8. АРБИТРАЖНЫЕ РАСХОДЫ

Вопросы

1. Понятие судебных расходов, госпошлина, цена иска.
2. Издержки, распределение судебных расходов между лицами, участвующими в деле.

Нормативные акты

Закон РФ «О государственной пошлине» от 9.12.1991 (с изм. и доп.) // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 11.

«О некоторых вопросах применения арбитражными судами законодательства РФ о госпошлине». Постановление Пленума ВАС РФ от 20.03.97 // Российская газета от 22.04.97.

Литература

Кожемяко А. Проблемы уплаты госпошлины // Вестник ВАС РФ. 1998. № 2.

Макаров Г. О некоторых вопросах взимания госпошлины // Хозяйство и право. 1998. № 7.

Фалькович М. Судебные расходы // Вестник ВАС РФ. 1996. № 11.

1. Понятие судебных расходов, госпошлина, 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.

По делам, рассматриваемым в арбитражных судах, государственная пошлина взимается в следующих размерах (см. табл. 1).

Таблица 1

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

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

6) 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. Издержки, распределение судебных расходов между лицами, участвующими в деле

К судебным издержкам, связанным с рассмотрением дела в арбитражном суде, относятся денежные суммы, подлежащие выплате экспертам, свидетелям, переводчикам, расходы, связанные с проведением осмотра доказательств на месте, расходы на оплату услуг адвокатов и иных лиц, оказывающих юридическую помощь (представителей), и другие расходы, понесенные лицами, участвующими в деле, в связи с рассмотрением дела в арбитражном суде.

Экспертам, свидетелям и переводчикам возмещаются понесенные ими в связи с явкой в арбитражный суд расходы на проезд, 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.

Денежные суммы, подлежащие выплате экспертам и свидетелям, вносятся на депозитный счет арбитражного суда лицом, заявившим соответствующее ходатайство, в срок, установленный арбитражным судом. Если указанное ходатайство заявлено обеими сторонами, требуемые денежные суммы вносятся сторонами на депозитный счет арбитражного суда в равных частях.

В случае, если в установленный арбитражным судом срок на депозитный счет арбитражного суда не были внесены денежные суммы, подлежащие выплате экспертам и свидетелям, арбитражный суд вправе отклонить ходатайство о назначении экспертизы и вызове свидетелей, если дело может быть рассмотрено и решение принято на основании других представленных сторонами доказательств.

Денежные суммы, причитающиеся экспертам, свидетелям и переводчикам, выплачиваются по выполнении ими своих обязанностей.

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 со стороны, проигравшей дело.

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.

Тема 9. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ

Понятие и виды процессуальных сроков. Приостановление, восстановление, продление процессуальных сроков

Сроки совершения процессуальных действий определяются точной календарной датой, указанием на событие, которое обязательно должно наступить, или периодом, в течение которого действие может быть совершено.

Процессуальные сроки исчисляются годами, месяцами и днями. В сроки, исчисляемые днями, не включаются нерабочие дни.

Течение процессуального срока, исчисляемого годами, месяцами или днями, начинается на следующий день после календарной даты или дня наступления события, которыми определено начало процессуального срока.

Процессуальный срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующий месяц и число последнего года установленного срока.

Процессуальный срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца установленного срока. Если окончание процессуального срока, исчисляемого месяцами, приходится на месяц, который соответствующего числа не имеет, срок истекает в последний день этого месяца.

Процессуальный срок, исчисляемый днями, истекает в последний день установленного срока.

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.

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.

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.

Тема 10. ИСКОВОЕ ПРОИЗВОДСТВО В АРБИТРАЖНОМ СУДЕ 1-Й ИНСТАНЦИИ

Вопросы

1. Порядок предъявления иска в арбитражный суд, форма и содержание искового заявления, документы, прилагаемые к исковому заявлению. Отзыв на исковое заявление.
2. Оставление искового заявления без движения. Возвращение искового заявления.
3. Стадия подготовки дела к судебному разбирательству: задачи стадии, действия судьи, предварительное судебное заседание, назначение дела к судебному разбирательству.
4. Судебное разбирательство: порядок проведения судебного заседания, протокол, последствия неявки кого-либо из лиц в судебное заседание, отложение судебного разбирательства.
5. Мировое соглашение: форма и содержание, утверждение его арбитражным судом, порядок исполнения.
6. Приостановление производства по делу.
7. Оставление искового заявления без рассмотрения.
8. Прекращение производства по делу.
9. Сущность и содержание решения арбитражного суда, объявление решения.
10. Дополнительное решение. Разъяснение решения. Исправление описок, опечаток, арифметических ошибок. Вступление решения в законную силу. Обжалование решения. Исполнение решения.
11. Определение арбитражного суда, его содержание, исполнение, порядок и сроки обжалования.

Литература

Березий А., Мусин В. О преюдиции судебных актов // Вестник ВАС РФ. 2001. № 6.

Блажеев В., Тараненко В. Возбуждение и рассмотрение дел в арбитражных судах. М., 1994.

Гаврилов И. Решение арбитражного суда // Хозяйство и право. 1998. № 5.

Гаврилов Э. Замена судьи в гражданском и арбитражном процессе // Российская юстиция. 2001. № 7.

Каллистратова Р. Разрешение споров в государственном арбитраже. М., 1961.

Коваленко А., Орлов М. Неопровержимость судебных актов в российском арбитражном процессе // Арбитражный и гражданский процесс. 2002. № 1.

Костров Д. Ваш спор в арбитражном суде. М., 1996.

Майкова Л. Прекращение производства по делу. Оставление иска без рассмотрения // Вестник ВАС РФ. 1996. № 7.

Майкова Л. Приостановление производства по делу // Вестник ВАС РФ. 1996. № 6.

Матеров Н., Судаков Г. О языке решения арбитражного суда // Вестник ВАС РФ. 2000. № 3.

Поляков Ю. Об основаниях оставления иска без рассмотрения в арбитражном процессе // Хозяйство и право. 1996. № 9.

Решенкин А., Павлов Н. О языке судопроизводства и стиле судебного акта // Вестник ВАС РФ. 2001. № 7.

Францифоров Ю., Громов Н. Когда нарушены требования АПК об отводе судьи, эксперта и переводчика // Законность. 2001. № 2.

Черкасов А., Громов Н. Законная сила судебного решения в арбитражном процессе // Законность. 2001. № 9.

Шерстюк В. Производство в арбитражном суде 1 инстанции // Хозяйство и право. 1995. № 12.

1. Порядок предъявления иска в арбитражный суд, форма и содержание искового заявления, документы, прилагаемые к исковому заявлению. Отзыв на исковое заявление

Исковое заявление подается в арбитражный суд в письменной форме. Исковое заявление подписывается истцом или его представителем.

В искомом 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.

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 установленном 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;

б) копии определения арбитражного суда об обеспечении имущественных интересов до предъявления иска;

7) документы, подтверждающие соблюдение истцом претензионного или иного досудебного порядка, если он предусмотрен федеральным законом или договором;

8) проект договора, если заявлено требование о понуждении заключить договор.

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 указывается на подготовку дела к судебному разбирательству, 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:

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.

2. Оставление искового заявления без движения. Возвращение искового заявления

Арбитражный суд, установив при рассмотрении вопроса о принятии искового заявления к производству, что оно подано с нарушением требований, установленных АПК РФ, выносит определение об оставлении заявления без движения.

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, если при рассмотрении вопроса о принятии заявления установит, что:

- 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.

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.

3. Стадия подготовки дела к судебному разбирательству: задачи стадии, действия судьи, предварительное судебное заседание, назначение дела к судебному разбирательству.

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.

На подготовку дела к судебному разбирательству может быть указано в определении о принятии заявления к производству.

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

Задачами подготовки дела к судебному разбирательству являются 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.

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:

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;

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

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:

- 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.

4. Судебное разбирательство: порядок проведения судебного заседания, протокол, последствия неявки кого-либо из лиц в судебное заседание, отложение судебного разбирательства

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 в судебном заседании арбитражного суда с обязательным извещением лиц, участвующих в деле, о времени и месте заседания.

Судья, а при коллегиальном рассмотрении дела председательствующий в судебном заседании:

1) открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотрению;

2) проверяет явку в судебное заседание лиц, участвующих в деле, их представителей и иных участников арбитражного процесса, устанавливает их личность и проверяет полномочия; устанавливает, извещены ли надлежащим образом лица, не явившиеся в судебное заседание, и какие имеются сведения о причинах их неявки;

3) выясняет вопрос о возможности слушания дела;

4) объявляет состав арбитражного суда, сообщает, кто ведет протокол судебного заседания, кто участвует в качестве эксперта, переводчика, и разъясняет лицам, участвующим в деле, их право заявлять отводы;

5) разъясняет лицам, участвующим в деле, и иным участникам арбитражного процесса их процессуальные права и обязанности;

6) удаляет из зала судебного заседания явившихся свидетелей до начала их допроса;

7) предупреждает переводчика об уголовной ответственности за заведомо неправильный перевод, эксперта за дачу заведомо ложного заключения, свидетелей (непосредственно перед их допросом) за дачу заведомо ложных показаний и отказ от дачи показаний;

8) определяет с учетом мнений лиц, участвующих в деле, последовательность проведения процессуальных действий;

9) выясняет, поддерживает ли истец иск, признает ли иск ответчик, не хотят ли стороны закончить дело мировым соглашением, о чем делаются соответствующие записи в протоколе судебного заседания;

10) руководит судебным заседанием, обеспечивает условия для всестороннего и полного исследования доказательств и обстоятельств дела, обеспечивает рассмотрение заявлений и ходатайств лиц, участвующих в деле;

11) принимает меры по обеспечению в судебном заседании надлежащего порядка.

При входе судей в зал судебного заседания все присутствующие в зале встают. Решение арбитражного суда все находящиеся в зале судебного заседания лица выслушивают стоя.

Лица, участвующие в деле, и иные участники арбитражного процесса обращаются к арбитражному суду со словами: “Уважаемый суд!”. Свои объяснения и показания суду, вопросы другим лицам, участвующим в деле, ответы на вопросы они дают стоя. Отступление от этого правила может быть допущено только с разрешения суда.

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.

Арбитражный суд может подвергнуть лицо, нарушающее порядок в судебном заседании или не подчиняющееся законным распоряжениям председательствующего, судебному штрафу.

В ходе каждого судебного заседания арбитражного суда первой инстанции, а также при совершении отдельных процессуальных действий вне судебного заседания ведется протокол.

В протоколе судебного заседания указываются:

- 1) год, месяц, число и место проведения судебного заседания;
- 2) время начала и окончания судебного заседания;
- 3) наименование арбитражного суда, рассматривающего дело, состав суда;
- 4) наименование и номер дела;
- 5) сведения о явке лиц, участвующих в деле, и иных участников арбитражного процесса; сведения о представленных суду и предъявленных для обозрения документах, удостоверяющих личность и подтверждающих надлежащие полномочия лиц, участвующих в деле, и их представителей;

б) сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, и иным участникам арбитражного процесса их процессуальных прав и обязанностей;

7) сведения о предупреждении об уголовной ответственности переводчика за заведомо неправильный перевод, свидетелей за дачу заведомо ложных показаний и отказ от дачи показаний, эксперта за дачу заведомо ложного заключения;

8) устные заявления и ходатайства лиц, участвующих в деле;

9) соглашения сторон по фактическим обстоятельствам дела и заявленным требованиям и возражениям;

10) объяснения лиц, участвующих в деле, показания свидетелей, пояснения экспертов по своим заключениям;

11) определения, вынесенные судом без удаления из зала судебного заседания;

12) результаты проведенных в судебном заседании осмотров и других действий по исследованию доказательств;

13) дата составления протокола.

В протоколе о совершении отдельного процессуального действия указываются также сведения, полученные в результате совершения этого процессуального действия.

Протокол ведет судья, рассматривающий дело, либо секретарь судебного заседания или помощник судьи.

Протокол составляется в письменной форме. Он может быть написан от руки, или напечатан на машинке, или составлен с использованием компьютера. Протокол подписывается председательствующим в судебном заседании и секретарем судебного заседания или помощником судьи, который вел протокол судебного заседания, не позднее следующего дня после дня окончания судебного заседания, а протокол о совершении отдельного процессуального действия — непосредственно после совершения отдельного процессуального действия.

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

Лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с протоколами судебного заседания и отдельных процессуальных действий и представлять замечания относительно полноты и правильности их составления в трехдневный срок после подписания соответствующего протокола. К замечаниям могут быть приложены материальные носители проведенной лицом, участвующим в деле, аудио- и (или) видеозаписи судебного заседания.

Замечания на протокол, представленные в арбитражный суд по истечении трехдневного срока, судом не рассматриваются и возвращаются лицу, представившему эти замечания.

О принятии или об отклонении замечаний на протокол арбитражный суд выносит определение не позднее следующего дня после дня поступления замечаний в суд. Замечания на протокол и определение суда приобщаются к протоколу.

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

Непредставление отзыва на исковое заявление или дополнительных доказательств, которые арбитражный суд предложил представить лицам, участвующим в деле, не является препятствием к рассмотрению дела по имеющимся в деле доказательствам.

Стороны вправе известить арбитражный суд о возможности рассмотрения дела в их отсутствие.

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.

В случае, 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.

В случае, 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, а также 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.

При отложении 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.

Заявления и ходатайства лиц, участвующих в деле, о достигнутых ими соглашениях по обстоятельствам дела, существу заявленных требований и возражений, об истребовании новых доказательств и по всем другим вопросам, связанным с разбирательством дела, обосновываются лицами, участвующими в деле, и подаются в письменной форме или заносятся в протокол судебного заседания, разрешаются арбитражным судом после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле.

По результатам рассмотрения заявлений и ходатайств арбитражный суд выносит определения.

Лицо, которому отказано в удовлетворении ходатайства, в том числе при подготовке дела к судебному разбирательству, в предварительном заседании, вправе заявить его вновь в ходе дальнейшего судебного разбирательства.

В случае, если в одном заявлении соединены требование об установлении оснований ответственности ответчика и связанное с ним требование о применении мер ответственности, арбитражный суд вправе с согласия сторон рассмотреть такие требования в отдельных судебных заседаниях.

О рассмотрении дела в отдельных судебных заседаниях выносится определение.

При отказе в удовлетворении требования об установлении оснований ответственности ответчика арбитражный суд не рассматривает связанное с ним требование о применении мер ответственности и второе судебное заседание не проводит.

В случае удовлетворения требования об установлении оснований ответственности ответчика арбитражный суд сразу же или

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

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

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

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

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

Результаты рассмотрения заявления о фальсификации доказательства арбитражный суд отражает в протоколе судебного заседания.

При рассмотрении дела арбитражный суд должен непосредственно исследовать доказательства по делу: ознакомиться с письменными доказательствами, осмотреть вещественные доказатель-

ства, 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. При этом первым задает вопросы лицо, по ходатайству которого были вызваны эксперты и свидетели.

Арбитражный суд по ходатайству лица, участвующего в деле, или по своей инициативе может объявить перерыв в судебном заседании.

Перерыв в судебном заседании может быть объявлен на срок, не превышающий пяти дней.

На перерыв в пределах дня судебного заседания и время, когда заседание будет продолжено, указывается в протоколе судебного заседания.

О перерыве на более длительный срок арбитражный суд выносит определение, которое заносится в протокол судебного заседания. В определении указываются время и место продолжения судебного заседания.

После окончания перерыва судебное заседание продолжается, о чем объявляет председательствующий в судебном заседании. Повторное рассмотрение исследованных до перерыва доказательств не производится, в том числе при замене представителей лиц, участвующих в деле.

Лица, участвующие в деле и присутствовавшие в зале судебного заседания до объявления перерыва, считаются надлежащим образом извещенными о времени и месте судебного заседа-

ния, и их неявка в судебное заседание после окончания перерыва не является препятствием для его продолжения.

После завершения исследования всех доказательств председательствующий в судебном заседании выясняет у лиц, участвующих в деле, не желают ли они чем-либо дополнить материалы дела. При отсутствии таких заявлений председательствующий в судебном заседании объявляет исследование доказательств законченным и суд переходит к судебным прениям.

Судебные прения состоят из устных выступлений лиц, участвующих в деле, и их представителей. 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 заседания.

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 рас-

смотрение дела по существу законченным и арбитражный суд удаляется для принятия решения, о чем объявляется присутствующим в зале судебного заседания.

5. Мировое соглашение: форма и содержание, утверждение его арбитражным судом, порядок исполнения

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.

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.

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.

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.

6. 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.

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.

Арбитражный суд возобновляет производство по делу по заявлению лиц, участвующих в деле, или по своей инициативе после устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление, 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.

7. 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 разбирательства до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, если любая из сторон заявит по этому основанию возражение в отношении рассмотрения дела в арбитражном суде, за исключением случаев, если арбитражный суд установит, что это соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено;

7) исковое заявление не подписано или подписано лицом, не имеющим права подписывать его, либо лицом, должностное положение которого не указано.

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.

8. 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 третейского 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.

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.

9. Сущность и содержание решения арбитражного суда, объявление решения

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.

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 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 первоначально 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.

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.

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.

10. 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:

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 ар-

битражного 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, участвующих

щих 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.

11. Определение арбитражного суда, его содержание, исполнение, порядок и сроки обжалования.

Определение выносится арбитражным судом в письменной форме в виде отдельного судебного акта или протокольного определения.

Определение в виде отдельного судебного акта арбитражный суд выносит во всех случаях, если АПК РФ предусмотрена возможность обжалования определения отдельно от обжалования судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу.

В других случаях арбитражный суд вправе вынести определение как в виде отдельного судебного акта, так и в виде протокольного определения.

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:

- 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.

Тема 11. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА В АРБИТРАЖНОМ СУДЕ ПО ОТДЕЛЬНЫМ КАТЕГОРИЯМ ДЕЛ

Вопросы

1. Основания и порядок рассмотрения дел в порядке упрощенного производства. Порядок обжалования такого решения.
2. Оспаривание решений третейских судов. Порядок оформления и рассмотрения заявления, основания для отмены решения третейского суда, определение арбитражного суда по данной категории дел.
3. Выдача исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда. Порядок оформления и рассмотрения заявления, основания для отказа в выдаче исполнительного листа, определение арбитражного суда по данной категории дел.
4. Признание и приведение в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений. Порядок оформления и рассмотрения заявления, основания для отказа в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения. Определение арбитражного суда по данной категории дел. Принудительное исполнение.

1. Основания и порядок рассмотрения дел в порядке упрощенного производства. Порядок обжалования такого решения

В случае, если требования истца носят бесспорный характер, признаются ответчиком или иск заявлен на незначительную сумму, дело может быть рассмотрено в порядке упрощенного производства.

Дело рассматривается в порядке упрощенного производства по ходатайству истца при отсутствии возражений ответчика или по предложению арбитражного суда при согласии сторон.

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 РФ.

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

В определении о принятии искового заявления к производству арбитражный суд указывает на возможность рассмотрения дела в порядке упрощенного производства и устанавливает пятнадцатидневный срок для представления сторонами возражений в отношении рассмотрения дела в порядке упрощенного производства, а также для представления отзыва на заявленные требования или других доказательств.

При рассмотрении дел в порядке упрощенного производства судебное заседание проводится без вызова сторон. Судом исследуются только письменные доказательства, а также отзыв, объяснения по существу заявленных требований, представленные в письменной форме, другие документы.

В случае, если должник возражает в отношении заявленных требований, а также если сторона возражает в отношении рассмотрения дела в порядке упрощенного производства, арбитражный суд выносит определение о рассмотрении этого дела по общим правилам искового производства, установленным АПК РФ.

Решение по результатам рассмотрения дела в порядке упрощенного производства может быть принято только в том случае, если должник не представил возражений по существу заявленных требований в установленный судом срок.

Копия решения направляется лицам, участвующим в деле, не позднее следующего дня после дня его принятия.

Решение может быть обжаловано в срок, не превышающий месяца со дня его принятия, в арбитражный суд апелляционной инстанции.

2. Оспаривание решений третейских судов. Порядок оформления и рассмотрения заявления, основания для отмены решения третейского суда, определение арбитражного суда по данной категории дел

Оспаривание в арбитражном суде решений третейских судов и международных коммерческих арбитражей, принятых на территории Российской Федерации (третейские суды) по спорам, возникающим из гражданских правоотношений при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности, может быть осуществлено лицами, участвующими в третейском разбирательстве, путем подачи заявления в арбитражный суд об отмене решения третейского суда.

Заявление об отмене решения третейского суда подается в арбитражный суд субъекта Российской Федерации, на территории которого принято решение третейского суда, в срок, не превышающий трех месяцев со дня получения оспариваемого решения стороной, обратившейся с заявлением, если иное не установлено международным договором Российской Федерации или федеральным законом.

Заявление об отмене решения третейского суда оплачивается государственной пошлиной в размере, предусмотренном федеральным законом для оплаты заявления о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

В предусмотренных международным договором Российской Федерации случаях может быть оспорено иностранное арбитражное решение, при принятии которого применены нормы законодательства Российской Федерации, путем подачи заявления об

отмене такого решения 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 — стороны третейского разбирательства.

Заявление об отмене решения третейского суда подается в письменной форме и подписывается лицом, оспаривающим решение, или его представителем.

В заявлении об отмене решения третейского суда должны быть указаны:

- 1) наименование арбитражного суда, в который подается заявление;
- 2) наименование и состав третейского суда, принявшего решение, место его нахождения;
- 3) наименование сторон третейского разбирательства, их место нахождения или место жительства;
- 4) дата и место принятия решения третейского суда, его номер;
- 5) дата получения оспариваемого решения третейского суда стороной, обратившейся с заявлением об отмене указанного решения;
- 6) требование заявителя об отмене решения третейского суда, основания, по которым оно оспаривается.

В заявлении могут быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты и иные сведения.

К заявлению об отмене решения третейского суда прилагаются:

- 1) надлежащим образом заверенное подлинное решение третейского суда или его надлежащим образом заверенная копия. Копия решения постоянно действующего третейского суда может быть заверена председателем третейского суда; копия решения третейского суда для разрешения конкретного спора должна быть нотариально удостоверена;
- 2) подлинное соглашение о третейском разбирательстве или его надлежащим образом заверенная копия;
- 3) документы, представляемые в обоснование требования об отмене решения третейского суда;
- 4) документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в порядке и в размере, которые установлены федеральным законом;

5) уведомление о вручении или иной подтверждающий направление копии заявления об отмене решения третейского суда другой стороне третейского разбирательства документ;

б) доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия лица на подписание заявления.

Заявление об отмене решения третейского суда, поданное с нарушением требований, предусмотренных АПК РФ, оставляется без движения или возвращается лицу, его подавшему.

Заявление об отмене решения третейского суда рассматривается судьей единолично в срок, не превышающий месяца со дня его поступления в арбитражный суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и вынесение определения.

При подготовке дела к судебному разбирательству по ходатайству обеих сторон третейского разбирательства судья может истребовать из третейского суда материалы дела, решение по которому оспаривается в арбитражном суде, по правилам, которые предусмотрены АПК РФ для истребования доказательств.

Стороны третейского разбирательства извещаются арбитражным судом 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 отмены решения третейского суда, предусмотренных АПК РФ, путем исследования представленных в суд доказательств в обоснование заявленных требований и возражений.

Решение третейского суда может быть отменено в случаях, если сторона, обратившаяся в арбитражный суд с заявлением об отмене решения третейского суда, представит арбитражному суду доказательства того, что:

1) третейское соглашение недействительно по основаниям, предусмотренным федеральным законом;

2) сторона не была должным образом уведомлена об избрании (назначении) третейских судей или о третейском разбирательстве, в том числе о времени и месте заседания третейского суда, либо по другим уважительным причинам не могла представить третейскому суду свои объяснения;

3) 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 по вопросам, охватываемым третейским соглашением, могут быть отделены от тех, которые не охватываются таким соглашением, арбитражный суд может отменить только ту часть решения третейского суда, которая содержит постановления по вопросам, не охватываемым соглашением о передаче спора на рассмотрение третейского суда;

4) состав третейского суда или процедура третейского разбирательства не соответствовали соглашению сторон или федеральному закону.

Арбитражный суд отменяет решение третейского суда, если установит, что:

1) спор, рассмотренный третейским судом, не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с федеральным законом;

2) решение третейского суда нарушает основополагающие принципы российского права.

Решение международного коммерческого арбитража может быть отменено арбитражным судом по основаниям, предусмотренным международным договором Российской Федерации и федеральным законом о международном коммерческом арбитраже.

По результатам рассмотрения заявления об отмене решения третейского суда арбитражный суд выносит определение.

В определении арбитражного суда по делу об оспаривании решения третейского суда должны содержаться:

1) сведения об оспариваемом решении третейского суда и о месте его принятия;

2) сведения о наименовании и составе третейского суда, принявшего оспариваемое решение;

3) наименование сторон третейского разбирательства;

4) указание на отмену решения третейского суда полностью или в части либо отказ в удовлетворении требования заявителя полностью или в части.

Отмена решения третейского суда не препятствует сторонам третейского разбирательства повторно обратиться в третейский суд, если возможность обращения в третейский суд не утрачена,

или в арбитражный суд по общим правилам, предусмотренным АПК РФ.

В случае, если решение третейского суда отменено арбитражным судом полностью либо в части вследствие недействительности соглашения о третейском разбирательстве, или оно было принято по спору, не предусмотренному третейским соглашением, или не подпадает под его условия, или содержит постановления по вопросам, не охватываемым соглашением о третейском разбирательстве, стороны третейского разбирательства могут обратиться за разрешением такого спора в арбитражный суд по общим правилам, предусмотренным АПК РФ.

Определение арбитражного суда по делу об оспаривании решения третейского суда может быть обжаловано в арбитражный суд кассационной инстанции в течение месяца со дня вынесения определения.

В случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации и федеральным законом, любая сторона третейского разбирательства может обратиться в арбитражный суд с заявлением об отмене постановления третейского суда предварительного характера о наличии у него компетенции.

Заявление по вопросу компетенции третейского суда может быть подано в течение месяца после получения стороной уведомления о постановлении третейского суда.

По результатам рассмотрения заявления арбитражный суд выносит определение об отмене постановления третейского суда о наличии у него компетенции или об отказе в удовлетворении требования заявителя.

3. Выдача исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда. Порядок оформления и рассмотрения заявления, основания для отказа в выдаче исполнительного листа, определение арбитражного суда по данной категории дел

Вопрос о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение принятых на территории Российской Федерации решений третейских судов и международных коммерческих арбитражей (третейские суды) по спору, возникшему из гражданских правоотношений при осуществлении предприниматель-

ской и иной экономической деятельности, рассматривается арбитражным судом по заявлению стороны третейского разбирательства, в пользу которой принято решение третейского суда.

Заявление о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда подается в арбитражный суд субъекта Российской Федерации по месту нахождения или месту жительства должника либо, если место нахождения или место жительства неизвестно, по месту нахождения имущества должника — стороны третейского разбирательства.

Заявление о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда подается в письменной форме и должно быть подписано лицом, в пользу которого принято решение, или его представителем.

В заявлении о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда должны быть указаны:

- 1) наименование арбитражного суда, в который подается заявление;
- 2) наименование и состав третейского суда, принявшего решение, место его нахождения;
- 3) наименование сторон третейского разбирательства, их место нахождения или место жительства;
- 4) дата и место принятия решения третейского суда;
- 5) требование заявителя о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

В заявлении могут быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты и иные сведения.

К заявлению о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда прилагаются:

- 1) надлежащим образом заверенное подлинное решение третейского суда или его надлежащим образом заверенная копия. Копия решения постоянно действующего третейского суда может быть заверена председателем третейского суда; копия решения третейского суда для разрешения конкретного спора должна быть нотариально удостоверена;
- 2) подлинное соглашение о третейском разбирательстве или его надлежащим образом заверенная копия;
- 3) документ, подтверждающий уплату государственной пошлины;

4) уведомление о вручении или иной документ, подтверждающий направление копии заявления о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда другой стороне третейского разбирательства;

5) доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия лица на подписание заявления.

Заявление о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда, поданное с нарушением требований, предусмотренных АПК РФ оставляется без движения или возвращается лицу, его подавшему.

Заявление о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда рассматривается судьей единолично в срок, не превышающий месяца со дня его поступления в арбитражный суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и вынесение определения.

При подготовке дела к судебному разбирательству по ходатайству лиц, участвующих в деле, судья может истребовать из третейского суда материалы дела, по которому испрашивается исполнительный лист, по правилам, предусмотренным АПК РФ для истребования доказательств.

Стороны третейского разбирательства извещаются арбитражным судом 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 выдачи исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда, путем исследования представленных в суд доказательств обоснования заявленных требований и возражений.

Арбитражный суд может отказать в выдаче исполнительного листа в случаях, если сторона третейского разбирательства, против которой принято решение третейского суда, представит доказательства того, что:

1) третейское соглашение недействительно по основаниям, предусмотренным федеральным законом;

2) сторона не была должным образом уведомлена об избрании (назначении) третейских судей или о третейском разбирательстве, в том числе о времени и месте заседания третейского

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 Российской Федерации 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;
- 6) 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, удостоверяющий надлежащим образом и подтверждающий вступление решения иностранного суда в законную силу, если это не указано в тексте самого решения;

3) документ, удостоверяющий 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, удостоверяющие 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 Российской Федерации 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 Российской Федерации 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

¹ Борисова Е. Институт апелляции в гражданском процессе. М., 1996. С. 34.

заявление по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям;

б) истек срок давности приведения решения иностранного суда к принудительному исполнению и этот срок не восстановлен арбитражным судом;

в) 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 обжаловано 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.

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.

Тема 12. АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Вопросы

1. Понятие и виды апелляции. Право апелляционного обжалования, срок подачи, форма и содержание апелляционной жалобы. Отзыв на апелляционную жалобу.
2. Оставление апелляционной жалобы без движения, возвращение апелляционной жалобы. Прекращение производства по апелляционной жалобе. Порядок, срок, пределы рассмотрения апелляционной жалобы.
3. Полномочия арбитражного суда апелляционной инстанции. Основания для изменения или отмены решения суда первой инстанции. Постановление арбитражного суда апелляционной инстанции.

Литература

Борисова Е. Апелляция в гражданском и арбитражном процессе. М., 1997.

Шерстюк В. Предъявление апелляционной жалобы в арбитражный суд // Хозяйство и право. 1996. № 10.

1. Понятие и виды апелляции. Право апелляционного обжалования, срок подачи, форма и содержание апелляционной жалобы. Отзыв на апелляционную жалобу

Исследование института апелляции невозможно без определения ее понятия и признаков¹. 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 пер-

¹ Верещагин А. О недостатках принятой системы изложения судебных решений // Журнал Министерства Юстиции. СПб., 1905. № 9.

вой инстанции во всем или в известной части неправильным, о новом рассмотрении и перерешении дела судом вышестоящей инстанции. Следовательно, целью апелляции является перерешение, т. е. 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 предоставленном сторонами материале;
- 4) апелляционный суд, пересматривая дело, рассматривает как вопросы факта, так и вопросы права, т. е. 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 (*tantum devolutum quantum appellatum*) и предметом решения суда первой инстанции. Новые требования, не являвшиеся предметом решения суда первой инстанции, не могут быть предъявлены в апелляционном производстве.

В науке выделяется **два вида апелляции** — полная и неполная. Первая закреплена в законодательстве Франции, Италии, вторая — в законодательстве Австрии, Германии. Каждый из видов апелляции имеет свои характерные признаки и отличительные черты.

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.

Необходимо отметить, что 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, т. е. 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 ре-

шением первой инстанции, определяет или об утверждении, или об отмене, или об изменении обжалованного решения»⁴.

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 допускается 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, т. е. 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 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.

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.

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:

- 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.

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.

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.

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.

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, 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.

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.

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, общении к делу или об истребовании письменных и веществен-

ных 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.

В случае, если в порядке апелляционного производства обжалуется только часть решения, арбитражный суд апелляционной инстанции проверяет законность и обоснованность решения только в обжалуемой части, если при этом лица, участвующие в деле, не заявят возражений.

Вне зависимости от доводов, содержащихся в апелляционной жалобе, арбитражный суд апелляционной инстанции проверяет, не нарушены ли судом первой инстанции нормы процессуального права, являющиеся основанием для отмены решения арбитражного суда первой инстанции.

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:

- 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:

- 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 су-

дебных 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.

Тема 13. КАССАЦИОННОЕ ПРОИЗВОДСТВО

Вопросы

1. Право кассационного обжалования, срок и порядок подачи, форма и содержание кассационной жалобы. Отзыв на кассационную жалобу.
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.
3. Полномочия арбитражного суда кассационной инстанции. Основания для изменения или отмены решения суда первой инстанции, постановления суда апелляционной инстанции. Постановление арбитражного суда кассационной инстанции.

Литература

Арсенов И. Вопросы кассационного производства в проекте нового АПК РФ // Вестник ВАС РФ. 2001. № 8.

Ефросинин Д. Несогласие прокурора с решением по арбитражному делу: жалоба или протест? // Законность. 2001. № 7.

Соловьева Л. О некоторых вопросах рассмотрения дел в кассационной инстанции // Хозяйство и право. 1997. № 1.

Шерстюк В. Производство в арбитражном суде кассационной инстанции // Вестник ВАС РФ. 1995. № 12.

Шерстюк В. Производство по пересмотру решений // Вестник ВАС РФ. 1996. № 2.

Шпачева Т. Некоторые проблемы применения норм процессуального права в кассационной инстанции // Вестник ВАС РФ. 1999. № 10.

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 результате 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 (Борисова Е.А., Нагорная Э.Н.).

До настоящего времени в литературе продолжают споры о том, какой стадией судебного контроля должна являться кассационная проверка судебных решений: промежуточной либо высшей, завершающей (Юков М.К., Нагорная Э.Н., Скворцов О.Ю.).

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.

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 обжалуемого 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 кассационной жалобы и прилагаемых к ней документов, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением о вручении либо вручить их другим участвующим в деле лицам или их представителям лично под расписку.

К кассационной жалобе прилагаются:

- 1) копия обжалуемого судебного акта;
- 2) документы, подтверждающие уплату государственной пошлины в установленных порядке и размере или право на получение льготы по уплате государственной пошлины, либо ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины, об уменьшении ее размера;

3) документы, подтверждающие направление или вручение другим лицам, участвующим в деле, копий кассационной жалобы и документов, которые у них отсутствуют;

4) доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия на подписание кассационной жалобы.

Кассационная жалоба, поданная с соблюдением требований, предъявляемых 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 кассационной 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 особен-

ностями, 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 основанием для отмены решения арбитражного суда первой инстанции, постановления арбитражного суда апелляционной инстанции.

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;

б) 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.

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.

Тема 14. ПЕРЕСМОТР СУДЕБНЫХ АКТОВ В ПОРЯДКЕ НАДЗОРА

Вопросы

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 ВАС РФ.
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.
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.

Литература

Ефросинин Д. Несогласие прокурора с решением по арбитражному делу: жалоба или протест? // Законность. 2001. № 7.

Кожемяко А. Надзорная инстанция — лишнее звено в арбитражном процессе // Российская юстиция. 2001. № 7.

Шерстюк В. Производство по пересмотру решений // Вестник ВАС РФ. 1996. № 2.

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 ВАС РФ

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 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 Федерации в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для возвращения.

Лицо, участвующее в деле, направляет отзыв на заявление или представление о пересмотре судебного акта в порядке надзора с приложением документов, подтверждающих возражения относительно пересмотра, другим лицам, участвующим в деле, и в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации.

К отзыву, направляемому в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, прилагается также документ, подтверждающий направление копий отзыва другим лицам, участвующим в деле.

Отзыв направляется заказным письмом с уведомлением о вручении в установленный судом срок, обеспечивающий возможность ознакомления с отзывом до начала рассмотрения заявления или представления Президиумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

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 депозит-

ный 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 Россий-

ской 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 заявлении или представлении, а также из содержания оспариваемого судебного акта.

Для решения вопроса о наличии оснований для пересмотра судебного акта в порядке надзора суд может истребовать дело из арбитражного суда, о чем выносится определение.

При наличии 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, осно-

вания 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.

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.

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».

Тема 15. ПЕРЕСМОТР СУДЕБНЫХ АКТОВ АРБИТРАЖНОГО СУДА ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ

Вопросы

1. Основания пересмотра судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам. Порядок, срок подачи, форма, содержание заявления. Возвращение заявления. Судебные акты, принимаемые арбитражным судом по результатам рассмотрения заявления.

Литература

Громов Н., Цыбулевская О., Францифоров Ю. О совершенствовании процессуальной регламентации института рассмотрения арбитражных дел по вновь открывшимся обстоятельствам // Вестник ВАС РФ. 2000. № 6.

Жильцова Н., Францифоров Ю., Громов Н. Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам судебных актов арбитражного суда, вступивших в законную силу // Законность. 2001. № 5.

Фалькович М. Пересмотр судебных актов арбитражного суда по вновь открывшимся обстоятельствам // Вестник ВАС РФ. 1999. № 1.

* *
* *

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 недействительной сделка, повлекшая за собой принятие незаконного или необоснованного судебного акта по данному делу;

6) 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 ос-

нованием 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 открывшиеся обстоятельства;
- 2) копия судебного акта, о пересмотре которого ходатайствует заявитель;
- 3) документ, подтверждающий направление другим лицам, участвующим в деле, копий заявления и документов, которые у них отсутствуют;

4) доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия лица на подписание заявления.

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 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.

В случае отмены судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам дело повторно рассматривается тем же арбитражным судом, которым отменен ранее принятый им судебный акт, в общем порядке.

Арбитражный суд вправе повторно рассмотреть дело непосредственно после отмены судебного акта в том же судебном заседании, если лица, участвующие в деле, или их представители присутствуют в судебном заседании и не заявили возражений относительно рассмотрения дела по существу в том же судебном заседании.

Копии определения об отказе в удовлетворении заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам направляются лицам, участвующим в деле.

Решение, постановление арбитражного суда об отмене судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам и определение об отказе в удовлетворении заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам могут быть обжалованы.

Тема 16. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННЫХ ЛИЦ

Вопросы

1. Компетенция арбитражных судов РФ по делам с участием иностранных лиц. Исключительная компетенция. Соглашение об определении компетенции арбитражных судов РФ. Судебный иммунитет.
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.

Нормативные акты

О применении иностранных документов на территории РФ. Письмо ГК РФ от 17.05.95.

О проставлении апостиля. Письмо Минюста РФ от 17.03.92.

О некоторых вопросах проставления апостиля. Письмо Минюста РФ от 7.08.92.

Инструкция о консульской легализации. Утв. Министерством иностранных дел СССР 6.07.84.

Литература

Вардина М. О праве, применимом к договорным обязательствам в странах ЕС // Хозяйство и право. 1997. № 4.

Ефремов Л. О некоторых вопросах применения международных договоров о взаимном оказании правовой помощи в работе арбитражных судов // Хозяйство и право. 1998. № 3.

Ефремов Л. Статус конвенций и типовых законов // Вестник ВАС РФ. 2000. № 2.

¹ Бублик В. Договор международной купли-продажи товаров: как избежать ошибок при его оформлении и исполнении // Хозяйство и право. 1999. № 4. С. 96.

Кайгородова А. Условия и порядок проставления апостиля // Законодательство и экономика. 2001. № 11.

Каламкарян Р. Эстоппель как отдельный принцип международного права // Государство и право. 2001. № 4.

Лукашук И. Нормы международного частного права в правовой системе России. М., 1997.

Миронов А. Судебные поручения по гражданским и семейным делам: международно-правовой аспект // Российская юстиция. 1999. № 2.

Нешатаева Т. О некоторых проблемах, возникающих при рассмотрении споров с участием иностранных лиц // Вестник ВАС РФ. 1996. № 10.

Нешатаева Т. Право иностранных фирм на судебную защиту в РФ // Вестник ВАС РФ. 1998. № 5.

О действии международных договоров РФ применительно к вопросам арбитражного процесса. Постановление Пленума ВАС РФ от 11.06.99 № 8 // Вестник ВАС РФ. 1999. № 8.

Павлова Н. Юридический статус иностранного лица // Вестник ВАС РФ. 1999. № 10.

Пучинский В. Производство по делам с участием иностранных лиц // Хозяйство и право. 1996. № 5.

Розенберг М. О статусе международных конвенций // Вестник ВАС РФ. 2000. № 2.

Сейнаров Б., Березий А. Гарантия правовой защиты интересов иностранных инвесторов в России и судебно-арбитражная практика // Вестник ВАС РФ. 2000. № 4.

Шебанова Н. Некоторые вопросы рассмотрения споров с участием иностранных лиц в арбитражных судах РФ // Вестник ВАС РФ. 2000. № 5.

Шебанова Н. О подготовке к рассмотрению в арбитражных судах дел с участием иностранных лиц // Вестник ВАС РФ. 1997. № 1.

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 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 о компетенции 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 деятельности, которые требуют регистрации или выдачи патента либо свидетельства в Российской Федерации;

4) по спорам о признании недействительными записей в государственных реестрах (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 воз-

никнуть 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.

Оговорка о применимом праве.

Множественность нормативно-правовых источников внешнеторговой 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.

Общим правилом о применимом праве является свобода участников внешнеэкономической деятельности в выборе права, применимого к регулированию их отношений (п. 5 ст. 1 и п. 1 ст. 28 Закона РФ от 7 июля 1993 года «О международном коммерческом арбитраже»; ст. VII Европейской конвенции о внешнеторговом арбитраже, подписанной в Женеве 21 апреля 1961 г.). Следовательно, если нет прямого указания российского законодательства о действии конкретного нормативного акта (а такие указания обычно принимаются в отношении внешнеторговых контрактов, заключаемых на основании межправительственных соглашений РФ), участники внешнеэкономических связей вправе по своему усмотрению решить данный вопрос посредством оговорки о применимом праве (принцип автономии воли сторон гражданско-правового соглашения).

Важно отметить, что, если в качестве применимого права избирается российское, это не означает выбор отдельных российских законов, а предполагает защищаемую судами РФ дого-

² О применении иностранных документов на территории РФ. Письмо ГТК РФ от 17.05.95.

воренность 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 Кодексом, 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.

Итак, проблема применимого права возникает тогда, когда стороны самостоятельно не решили вопрос о праве, которому будут подчиняться их отношения. При этом выбор сторонами в качестве места рассмотрения споров арбитражного суда Российской Федерации не означает автоматического подчинения сделки сторон российскому праву. Отсутствие волеизъявления сторон в отношении применимого права показывает, что выбор права осуществляет суд, компетентный рассматривать данный спор.

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. Специальный акт о правовом режиме международного договора — Федеральный закон 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: 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. Высший Арбитражный Суд РФ уточнил, что арбитражный суд при разрешении спора, вытекающего из внешнеэкономической сделки, регулируемой российским правом, отношения по которой подпадают под действие международного договора, руководствуется нормами международного договора. Вопросы, не урегулированные международным договором, регламентируются российским правом. Поэтому если между сторонами возник спор, например, по порядку заключения внешнеторговой сделки, он разрешается по правилам Венской конвенции в первую очередь, а нормы ГК о порядке заключения гражданско-правовых соглашений будут применяться субсидиарно.

Конкуренция российского и иностранного права разрешается по правилу, согласно которому иностранное право применяется к гражданским правоотношениям в Российской Федерации в следующих случаях: когда это прямо предусмотрено законодательными актами Российской Федерации; когда это следует из международного договора, к которому присоединилась Россия; когда законодательство Российской Федерации и международный договор «молчат» по поводу возможности применения иностранного права к правоотношениям российских субъектов права, но такая возможность предусматривается соглашением сторон внешнеэкономического правоотношения.

³ Кайгородова А. Условия и порядок проставления апостиля // Законодательство и экономика. 2001. № 11. С. 41.

Существуют два правила о неприменении норм права иностранных государств. Данные нормы не применяются в Российской Федерации тогда, когда это противоречило бы основам российского правопорядка — в подобных случаях применяется национальное законодательство. При этом отказ в применении иностранного права к правоотношениям российских лиц не может основываться на отличии политико-экономической системы России от политической или экономической системы иностранного государства.

Кроме того, иностранное право не применяется в том случае, если содержание его норм не установлено. Здесь действуют нормы российского права.

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.

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

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 АПК, 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.

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 представление апостиля².

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, проставляемые 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 Федерации³. 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, автоном-

ных 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 ЗАГС — 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 им 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 предъявителя 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 предъявленный 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 па документах, исходящих от подведомственных им органов, обязаны 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 ЗАГС других субъек-

тов. 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.

Следует отметить, что 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 ус-

луг, 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 Гаагской 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, то Гаагская конвенция предусматривает отход от этих положений в том случае, если указанные в них формальности являются более строгими, чем проставление апостиля.

Между сторонами — участницами Гаагской конвенции могут быть заключены международные договоры об оказании пра-

вовой 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 Гаагской конвенции Россия подписала вышеуказанные международные договоры с девятью странами: Боснией и Герцеговиной, Венгрией, Грецией, Италией, Латвией, Литвой, Македонией, Финляндией и Хорватией.

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 АПК, 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.

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).....

Тема 17. ТРЕТЕЙСКИЕ СУДЫ В РФ

Вопросы

1. Общие положения о третейском разбирательстве. Третейское соглашение. Порядок рассмотрения дела в третейском суде.
2. Решение третейского суда. Исполнение решения третейского суда.

Нормативные акты

ФЗ «О третейских судах в РФ» от 24.07.02 // Российская газета. 2002. 27 июля.

Литература

Виноградова Е. Альтернативное разрешение споров // Вестник ВАС РФ. 1997. № 8.

Виноградова Е. Законодательство о третейских судах // Хозяйство и право. 1992. № 10.

Виноградова Е. К вопросу о так называемом «статусе» постоянно действующего третейского суда // Хозяйство и право. 1994. № 3.

Виноградова Е. Третейский суд в России: законодательство, практика, комментарий. М., 1993.

Виноградова Е. Третейский суд: настоящее и будущее // Хозяйство и право. 1992. № 2.

Волков А. Торговые третейские суды. СПб., 1913.

Каллистратова Р. Еще раз о третейских судах // Хозяйство и право. 1993. № 9.

Комаров А. Основополагающие принципы третейского суда // Вестник ВАС РФ. 2001. № 4.

Нешатаева Т., Старженецкий В. Третейские и государственные суды. Проблема прав на правосудие // Вестник ВАС РФ. 2000. № 10.

Новоселова Л. Правовое регулирование деятельности третейских судов // Хозяйство и право. 1992. № 12.

Попов А. Арбитражные и третейские суды: основы взаимоотношений // Хозяйство и право. 1992. № 3.

1. Общие положения о третейском разбирательстве. Третейское соглашение. Порядок рассмотрения дела в третейском суде

Третейский суд обладает существенной спецификой по сравнению с судом общей компетенции и арбитражным судом. Как суд общей компетенции, так и арбитражный суд являются государственными органами. В отличие от этого третейский суд имеет не государственную, а общественную природу.

До недавнего времени порядок рассмотрения дел в третейском суде был различным в зависимости от субъектного состава участников. Дела между гражданами рассматривались по правилам приложения № 3 к ГПК РСФСР, между организациями — на основе Временного положения о третейском суде для разрешения экономических споров от 24.06.92.

С принятием ФЗ «О третейских судах в РФ» от 24.07.02 порядок рассмотрения дел стал единым и вышеуказанные нормы утратили силу. В законе используются следующие 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.

В Российской Федерации могут образовываться постоянно действующие третейские суды и третейские суды для разрешения конкретного спора.

Постоянно действующие третейские суды образуются 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.

Постоянно действующие третейские суды не могут быть образованы при федеральных органах государственной власти, органах государственной власти субъектов Российской Федерации и органах местного самоуправления.

Спор может быть передан на разрешение третейского суда при наличии заключенного между сторонами третейского соглашения.

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 до-

говору в целом (договор присоединения), действительно, если такое соглашение заключено после возникновения оснований для предъявления иска.

Третейское соглашение в отношении спора, который находится на разрешении в суде общей юрисдикции или арбитражном суде, может быть заключено до принятия решения по спору компетентным судом.

Третейский суд разрешает споры 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.

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

Третейский суд принимает решение 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.

Третейское соглашение заключается 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.

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.

Стороны могут определить число третейских судей, которое должно быть нечетным.

Если стороны не договорились об ином, то для разрешения конкретного спора избираются (назначаются) три третейских судьи.

Если правилами постоянно действующего третейского суда не определено число третейских судей, то избираются (назначаются) три третейских судьи.

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.

В третейском суде для разрешения конкретного спора формирование состава третейского суда производится в порядке, согласованном сторонами.

Если стороны не договорились об ином, то формирование состава третейского суда для разрешения конкретного спора производится в следующем порядке:

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 спора в третейском суде прекращается и данный спор может быть передан на разрешение компетентного суда.

Третейский суд 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. Для этой цели третейское соглашение, заключенное в виде оговорки в договоре, должно рассматриваться как не зависящее от других условий договора. Вывод третейского суда о том, что содержащий оговорку договор недействителен, не влечет за собой в силу закона недействительность оговорки.

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.

Третейское разбирательство осуществляется на основе принципов законности, конфиденциальности, независимости и беспристрастности третейских судей, диспозитивности, состязательности и равноправия сторон.

Постоянно действующий третейский суд осуществляет третейское разбирательство в соответствии с правилами постоянно действующего третейского суда, 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.

В третейском суде для разрешения конкретного спора стороны могут по своему усмотрению договориться о месте третейского разбирательства.

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 постоянно действующего третейского суда 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.

Третейский судья не вправе разглашать сведения, ставшие известными ему в ходе третейского разбирательства, без согласия сторон или их правопреемников.

Третейский судья не может быть допрошен в качестве свидетеля о сведениях, ставших ему известными в ходе третейского разбирательства.

Истец излагает свои требования в исковом заявлении, которое в письменной форме передается в третейский суд. Копия искового заявления передается ответчику.

В исковом заявлении 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.

Ответчик вправе представить истцу и в третейский суд отзыв на исковое заявление, изложив в нем свои возражения против иска. 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.

Ответчик 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.

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.

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, рассматриваемого в третейском суде, 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.

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.

Каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на обоснование своих требований и возражений. Третейский суд вправе, если сочтет представленные доказательства недостаточными, предложить сторонам представить дополнительные доказательства.

Каждой стороне должны быть предоставлены равные возможности для изложения своей позиции и защиты своих прав и интересов.

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.

Если стороны не договорились об ином, то копии всех документов и иных материалов, а также иная информация, которые представляются третейскому суду одной из сторон, должны быть переданы третейским судом другой стороне. Экспертные заключения, на которых третейский суд основывает свое решение, должны быть переданы третейским судом сторонам.

Если стороны не договорились об ином, то состав третейского суда рассматривает дело в закрытом заседании.

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.

Если стороны не договорились об ином, то третейский суд может назначить экспертизу для разъяснения возникающих при разрешении спора вопросов, требующих специальных познаний, и потребовать от любой из сторон представления необходимых для проведения экспертизы документов, иных материалов или предметов.

Если стороны не договорились об ином, то третейский суд может назначить одного или нескольких экспертов.

Если стороны не договорились об ином, то в заседании третейского суда ведется протокол.

2. Решение третейского суда. Исполнение решения третейского суда

Стороны, заключившие третейское соглашение, принимают на себя обязанность добровольно исполнять решение третейского

суда. Стороны и третейский суд прилагают все усилия к тому, чтобы решение третейского суда было юридически исполнимо.

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 решения. 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.

Третейский суд вправе, если признает это необходимым, 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. 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 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 ра-

боты 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 правовые 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 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 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 выносятся 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 компетентный 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 тре-

¹ Ерпылева Н. Международный коммерческий арбитраж: современные проблемы теории и практики // Арбитражный и гражданский процесс. 2002. № 1. С. 23.

² Шмиттгофф К. Экспорт: право и практика международной торговли. М., 1993. С. 342

тейского 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.

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 третейс-

³ Ерпылева Н. Указ. соч. С. 23.

кого 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, ус-

тановленные 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 охватываются 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.

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.

Тема 18. **МЕЖДУНАРОДНЫЙ КОММЕРЧЕСКИЙ АРБИТРАЖ**

Вопросы

1. Понятие и виды международного коммерческого арбитража.
2. Арбитражное соглашение.
3. Международный коммерческий арбитраж в РФ.
4. Признание и исполнение иностранных арбитражных решений.

Нормативные акты

Закон РФ «О международном коммерческом арбитраже» от 7.07.93 // Российская газета от 14.08.1993

Литература

Ануров В. Юридическая природа международного коммерческого арбитража. М., Проспект. 2000.

Ерпылева Н. Международный коммерческий арбитраж: современные проблемы теории и практики // Арбитражный и гражданский процесс. 2002. № 1.

Ефремов Л. Статус Европейской конвенции о внешнеторговом арбитраже // Вестник ВАС РФ. 2000. № 2.

Зыкин И., Розенберг М. Международный договор и иностранное право в практике Международного коммерческого арбитражного суда // Государство и право. 2001. № 1.

Кабатов В. Применимое право при разрешении споров в Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-промышленной палате РФ // Хозяйство и право. 1998. № 5—6.

Косова М. Исполнение решений иностранных третейских судов // Российская юстиция. 2001. № 1.

Морозова Ю. Отказ в признании и приведении в исполнение иностранных судебных и арбитражных решений: основания публичного характера // Вестник ВАС РФ. 2000. № 7.

Никифоров И. Доказательства в международном коммерческом арбитраже // Хозяйство и право. 2001. № 10.

⁵ Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета РФ. 1993. № 32, ст. 1240.

Степаненко Е. Как применять оговорку о публичном порядке при исполнении иностранных арбитражных решений // *Хозяйство и право*. 2001. № 3.

Тимохов Ю. Рассмотрение в российских судах ходатайств о признании, исполнении и отмене решений международного коммерческого арбитража // *Хозяйство и право*. 2001. № 6.

1. Понятие и виды международного коммерческого арбитража

Одним из важнейших институтов современного международного частного права является международный коммерческий арбитраж. Имея длительную и многогранную историю своего правового развития, международный коммерческий арбитраж превратился к настоящему времени в широко известный и часто используемый инструмент урегулирования внешнеэкономических споров гражданско-правового характера наряду с судебной процедурой⁶. Более того, по сравнению с судебным разбирательством международных коммерческих споров арбитраж имеет целый ряд преимуществ, которые неоднократно подчеркивались как в зарубежной, так и в отечественной юридической литературе. Во-первых, используя арбитражную процедуру рассмотрения спора, стороны международного коммерческого контракта могут доверить разрешение их разногласий арбитрам, которые будут избраны ими самими; поскольку стороны находятся в разных государствах, законодательство которых порой исходит из правовых концепций, имеющих в своей основе различные традиции и культуру, они обычно не склонны обращаться в национальные суды, хотя в большинстве государств специальные коммерческие суды функционируют хорошо и эффективно отправляют правосудие. Во-вторых, стороны отдают предпочтение завершенности, а не педантичной юридической четкости. Арбитражное решение является, по крайней мере в принципе, окончательным, судебное же дело может быть передано в апелляционную инстанцию, а затем и в вышестоящую, и до того, как по делу будет вынесено окончательное решение, может пройти очень много времени. В-третьих, арбитраж проходит за закрытыми дверя-

⁶ Дмитриева Г., Филимонова М. *Международное частное право*. Действующие нормативные акты. М., 1999. С. 520—530.

ми, а не в открытом судебном заседании, что при определенных обстоятельствах становится очевидным преимуществом².

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, т. е. формируется на основании соглашения между спорящими сторонами, при их непосредственном участии и под их контролем. В этом смысле можно утверждать, что арбитраж является институтом, полностью противоположным институту 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, т. е. вытекающих из гражданско-правовых и главным образом торговых сделок, а также включающих в себя «иностраннный 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 органов³. Проанализировав высказанные учеными мысли по данному вопросу, можно выделить как минимум три различные точки зрения.

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 ар-

² Более подробно об этом см.: Комаров А.С. Международные соглашения в области внешнеэкономического арбитража // Закон. 1995. № 12. С. 50—54.

битражного 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 является 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 применимая коллизионно-правовая норма. В этом случае можно говорить о ситуации расщепления коллизионных привязок, когда к единому арбитражному соглашению будет применяться комплекс коллизионных 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 частного права, общие положения международного частного права об источниках правового регулирования применимы и к арбитражу. Основными источниками права, регулирующими 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 внешнеторговом арбитраже;
- Европейская конвенция 1966 г., устанавливающая Единый 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.⁵ (в дальнейшем — Закон 1993 г.). Этот закон был разработан в соответствии с основными положениями Типового закона ЮНСИТРАЛ 1985 г., что прямо подчеркивается в его преамбуле. В связи с этим следует особо отметить роль нормативных документов неюридического характера в системе источников права, регулирующих деятельность международного коммерческого арбитража. К их числу относятся не только вышеуказанный Типовой закон о международном коммерческом арбитраже 1985 г., разработанный под эгидой и в рамках ЮНСИТРАЛ, но и Арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ 1976 г., а также Арбитражный регламент ЕЭК ООН 1966 г., предусматривающие порядок формирования и функционирования «изолированного арбитража». По своей природе данные документы не носят юридически обязательного характера, а имеют лишь рекомендательный характер. Однако их большая значимость и филигранная техника юридического языка обусловили широкую применимость этих документов на практике. Национальные законы различных государств о международном коммерческом арбитраже, разработанные на основании Типового закона ЮНСИТРАЛ 1985 г., позволяют говорить об унификации международного частного права в данной области на внутригосударственном уровне. Воплотившись в нормы национального законодательства, положения Типового закона приобретают юридически обязательный характер и, кроме того, являются унифицированными по своей сути. Что же касается норм Арбитражных регламентов, то их практическое применение обусловлено прямой отсылкой к их положениям в арбитражном соглашении между спорящими сторонами. В этом случае процедура арбитражного разбирательства и все вопросы, связанные с ней, будут разрешены только на основании этих регламентов.

В качестве примера рассмотрим более подробно структуру и содержание Европейской конвенции 1961 г. о внешнеторговом арбитраже⁶ и Закон РФ «О международном коммерческом арбитраже» от 7 июля 1993 г. Европейская конвенция 1961 г. была разработана под эгидой Европейской Экономической Комис-

сии ООН (ЕЭК ООН) и принята в Женеве при участии не только европейских государств, но и некоторыми странами с других континентов. В настоящее время в состав ее участников входит около 30 государств, в том числе и Россия как правопреемница СССР. Конвенция включает преамбулу, 10 статей и приложение, регулируя целый ряд важных вопросов, касающихся арбитражного рассмотрения международных коммерческих споров:

- возможность для публично-правовых юридических лиц обращаться в арбитраж;
- право иностранных граждан быть арбитрами;
- отвод арбитражного суда по неподсудности;
- подсудность государственным судам;
- выбор права, подлежащего применению арбитрами при решении спора по существу;
- вынесение мотивированного решения;
- основания объявления арбитражного решения недействительным.

Европейская конвенция 1961 г. дает определение основных понятий, относящихся к международному коммерческому арбитражу, в том числе понятий арбитража и арбитражного соглашения (ст. I). Большое практическое значение имеют положения, регулирующие формирование арбитража в случае, когда стороны предусмотрели рассмотрение споров не в постоянно действующем арбитражном органе, а в «изолированном» арбитраже, создаваемом только для разрешения конкретного дела. Конвенцией предусмотрена важная роль в «изолированном» арбитраже председателя компетентной торговой палаты, который выполняет следующие важные функции (п. 4 ст. IV):

- 1) назначает единоличного арбитра, если это было согласовано сторонами, арбитра-председателя, суперарбитра или третьего арбитра;
- 2) производит замещение арбитра (или арбитров) в соответствующих случаях;
- 3) устанавливает местонахождение арбитражного суда;

⁸ Ерпылева Н. Указ. соч. С. 26.

4) устанавливает либо непосредственно, либо путем ссылки на регламент какого-либо постоянного арбитражного органа правила процедуры, которых должны придерживаться арбитры, если последние за отсутствием договоренности между сторонами сами не установили правил своей процедуры.

Кроме председателя компетентной торговой палаты данные функции может также выполнять и специальный комитет, состав и характер деятельности которого определены в Приложении к конвенции. В случае, когда сторона желает прибегнуть к помощи специального комитета, она должна направить свою просьбу Исполнительному секретарю ЕЭК ООН.

Конвенция закрепила иерархию коллизионных норм, которыми надлежит руководствоваться при выборе подлежащего применению материального права. Во-первых, в соответствии с принципом автономии воли стороны в споре могут по своему усмотрению устанавливать с общего согласия право, подлежащее применению арбитрами при решении спора по существу. Во-вторых, если не имеется указаний сторон о подлежащем применению праве, арбитры будут применять закон, установленный в соответствии с коллизионной нормой, которую арбитры сочтут в данном случае применимой (п. 1 ст. VII).

Завершая общую характеристику Европейской конвенции 1961 г., следует отметить, что в целом ее положения создают гарантии осуществления арбитражного разбирательства в соответствии с общепризнанными на международном уровне стандартами, что в особенности важно в случае формирования «изолированного» арбитража⁷.

Российский Закон «О международном коммерческом арбитраже», разработанный на основании Типового закона ЮНСИТРАЛ и принятый в 1993 г., состоит из преамбулы, 36 статей и двух приложений, представляя собой весьма объемный и детальный документ. Закон включает в себя положения, регулирующие:

- арбитражные соглашения;
- состав арбитража и его компетенцию;
- ведение арбитражного разбирательства и его прекращение;
- вынесение арбитражного решения и основания для его оспаривания;
- признание и приведение в исполнение арбитражных решений.

Российский закон дает определение основных понятий, относящихся к международному коммерческому арбитражу, в частности понятий арбитража, третейского суда и суда (ст. 2). Следует отметить полное совпадение определений арбитража в российском законе и в Европейской конвенции 1961 г. Оба документа понимают под арбитражем любой арбитраж независимо от того, образуется ли он специально для рассмотрения отдельного дела или осуществляется постоянно действующим арбитражным учреждением. Закон наделил существенными полномочиями Президента Торгово-Промышленной палаты РФ (ТПП РФ), которые особенно важны при рассмотрении спора в «изолированном» арбитраже на территории России. К ним относятся полномочия по назначению арбитра или суперарбитра (п. 3—4 ст. 1); по отводу арбитра (п. 3 ст. 13); по прекращению полномочий (мандата) арбитра (п. 1 ст. 14). Нетрудно заметить, что и эти положения перекликаются с соответствующими нормами Европейской конвенции 1961 г. Что же касается выбора применимого права, то правила российского закона почти дословно воспроизводят текст ст. VII конвенции. В силу указаний российского закона арбитраж решает спор в соответствии с такими нормами права, которые стороны избрали в качестве применимых к существу спора. При отсутствии какого-либо указания сторон арбитраж применяет право, определенное в соответствии с коллизионными нормами, которые он считает применимыми. Во всех случаях арбитраж принимает решение в соответствии с условиями договора и с учетом торговых обычаев, применимых к данной сделке (ст. 28).

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, т. е. в случае явно выраженного согласия обеих сторон. Суд — это орган судебной системы государства, наделяемый компетенцией в силу законодательства, 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 согласи-

тельного характера арбитража недостаточно для решения отдельных процессуальных вопросов. В этом случае наличие прямая зависимость арбитража от государственного суда, которая выражается в законодательном закреплении за арбитражем права обращаться к суду в определенных ситуациях. Закон 1993 г. закрепляет пять оснований, по которым во время арбитражного разбирательства можно обратиться к суду с просьбой о совершении юридически значимых действий. К ним относятся следующие основания:

1) любая сторона арбитражного разбирательства вправе обратиться в суд с просьбой о принятии мер по обеспечению иска. Вынесение судом определения о принятии таких мер не является несовместимым с арбитражным соглашением (ст. 9);

2) любая сторона арбитражного разбирательства вправе обратиться в суд с просьбой о принятии решения по постановлению арбитража о том, что он обладает компетенцией. Суд может признать ходатайство стороны необоснованным и отклонить его либо постановить, что арбитраж некомпетентен рассматривать спор по существу (п. 3 ст. 16);

3) любая сторона арбитражного разбирательства, а также сам третейский суд вправе обратиться к суду с просьбой о содействии в получении доказательств. Суд может выполнить эту просьбу, руководствуясь правилами, касающимися обеспечения доказательств, в том числе судебных поручений (ст. 27);

4) сторона, против которой вынесено арбитражное решение, вправе его оспорить в суде путем подачи ходатайства об отмене такого решения. Ходатайство об отмене не может быть заявлено по истечении трех месяцев со дня получения стороной, заявляющей это ходатайство, арбитражного решения. Решение может быть оспорено лишь по основаниям, четко указанным в законе, перечень которых является исчерпывающим (ст. 34);

5) сторона, в пользу которой вынесено арбитражное решение, вправе ходатайствовать перед судом о его признании и приведении в исполнение независимо от того, в какой стране оно было вынесено (ст. 35).

Из всего вышеизложенного следует, что государственный суд и коммерческий арбитраж представляют собой самостоятельные юрисдикционные органы, имеющие различную юридическую природу. 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.

2. Арбитражное соглашение

В основе функционирования международного коммерческого арбитража лежит арбитражное соглашение спорящих сторон. 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 (п. 1 ст. 7 Закона 1993 г.). Сущность арбитражного соглашения в международном частном праве выражается в том, что оно закрепляет взаимосогласованное волеизъявление сторон международного коммерческого контракта передать возникший или могущий возникнуть между ними спор на разрешение в международный коммерческий арбитраж. По своей юридической природе арбитражное соглашение является гражданско-правовым договором, носящим самостоятельный характер по отношению к основному контракту независимо от его вида.

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, 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 согла-

шение, отличное от основного контракта и заключенное сторонами уже после возникновения конкретного спора. В этом смысле арбитражный компромисс направлен в прошлое и носит ретроспективный характер. Совершенно очевидна самостоятельность арбитражного компромисса по отношению к коммерческому контракту.

Поскольку арбитражное соглашение выступает как гражданско-правовой договор, то общеправовые основания действительности договоров применимы и к нему. Однако в силу важности этого вопроса применительно к международному коммерческому арбитражу остановимся на нем более подробно⁸. Наличие «иностранного элемента» в арбитражном соглашении придает особую значимость следующим основаниям для признания его юридически действительным:

1) Надлежащая правосубъектность сторон такого соглашения и добровольность их волеизъявления.

В силу того, что чаще всего «иностранный элемент» в арбитражном соглашении представлен сторонами, имеющими различную государственную принадлежность, вопрос надлежащей правосубъектности сторон будет регулироваться в соответствии с применимым национальным правом. На основании широко распространенных коллизионных норм правосубъектность физических лиц определяется их личным законом (законом гражданства или законом местожительства), а правосубъектность юридических лиц — законом юридического лица (законом места его инкорпорации, законом «оседлости» или законом места ведения основной хозяйственной деятельности). Для того чтобы арбитражное соглашение было признано действительным, стороны, его заключившие, должны иметь надлежащую правосубъектность в соответствии с правом, регулирующим их личный статус. Добровольность волеизъявления сторон предполагает выражение подлинного намерения сторон обратиться в арбитраж, свободное от обмана, угроз, ошибки или заблуждения. Лишь в этом случае можно признать волеизъявление сторон формирующим их истинное намерение выбрать арбитражное разбирательство как средство разрешения спора между ними. Таким образом, в основе арбитражного соглашения лежат взаимосогласованные воли сторон без каких-либо дефектов и изъянов.

2) Допустимость спора в качестве предмета арбитражного разбирательства.

В законодательстве различных государств по-разному определено, какие именно споры могут быть предметом арбитражного разбирательства, а какие подлежат рассмотрению только в судебном порядке. В соответствии с этим устанавливается и сфера действия арбитражного соглашения. Так, российское законодательство предусматривает, что в международный коммерческий арбитраж могут передаваться:

- споры из договорных и других гражданско-правовых отношений, возникающие при осуществлении внешнеторговых и иных видов международных экономических связей, если коммерческое предприятие хотя бы одной из сторон находится за границей, а также
- споры предприятий с иностранными инвестициями и международных объединений и организаций, созданных на территории РФ, между собой, споры между их участниками, а равно их споры с другими субъектами права РФ (п. 2 ст. 2 Закона 1993 г).

В некоторых странах законодательно предусмотрены ограничения предметной компетенции арбитража, что выражается в запрещении арбитражу рассматривать споры некоммерческого характера (например, связанные с защитой прав потребителей); споры, затрагивающие публичный порядок; споры, связанные с процедурой банкротства и ликвидации предприятий; споры, затрагивающие интересы государства, и т. д. Помимо национально-го законодательства и некоторые международные конвенции изымают определенные категории споров из предметной компетенции арбитража. Например, Варшавская конвенция 1929 г. об унификации некоторых правил, касающихся международных воздушных перевозок, предусматривает разрешение споров, вытекающих из договоров международной воздушной перевозки грузов, пассажиров и багажа, в государственном суде по месту жительства перевозчика либо по месту нахождения главного управленческого органа предприятия-перевозчика, либо по месту назначения перевозки (ст. 28).

Особое значение вопроса о правильном определении предметной компетенции арбитража обусловлено его влиянием в дальнейшем на процесс признания и приведения в исполнение

вынесенного арбитражного решения. Так, Европейская конвенция 1961 г. предусматривает, что суд, в котором возбуждено дело о наличии или действительности арбитражного соглашения, может не признать его действительным, если по закону его страны спор не может быть предметом арбитражного разбирательства (п. 2 ст. VI). В соответствии с Нью-Йоркской конвенцией 1958 г. в признании и приведении в исполнение арбитражного решения на территории любого государства — участника конвенции может быть отказано, если по законам этого государства объект спора не может быть предметом арбитражного разбирательства (п. 2 ст. V).

3) Надлежащая форма арбитражного соглашения.

При решении вопроса о форме арбитражного соглашения необходимо учитывать императивные нормы национального законодательства по этому вопросу. Большинство государств, требует соблюдения письменной формы арбитражного соглашения, в то время когда некоторые государства предоставляют возможность его заключения и в устной форме (например, Дания, Швеция). Российское право рассматривает арбитражное соглашение как внешнеэкономическую сделку и тем самым требует его совершения в письменной форме под угрозой признания его недействительным. Так, Гражданский кодекс РФ говорит о том, что несоблюдение простой письменной формы внешнеэкономической сделки влечет недействительность сделки (п. 3 ст. 162). Закон 1993 г. более полно раскрывает понятие письменной формы арбитражного соглашения. Согласно п. 2 ст. 8 арбитражное соглашение заключается в письменной форме. 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.

Согласно п. 1 ст. II Нью-Йоркской конвенции 1958 г. каждое договаривающееся государство признает **письменное соглашение**, по которому стороны обязуются передавать в арбитраж споры, возникшие или могущие возникнуть между ними в связи с каким-либо конкретным договорным или иным правоотношением, объект которого может быть предметом арбитражного разбирательства. В Европейской конвенции 1961 г. под арбитражным соглашением понимается **арбитражная оговорка в письменной сделке или отдельное соглашение, подписанное сторонами**, а в отношениях между государствами, ни один из законов которых не требует письменной формы для арбитражного соглашения, заключенное в форме, разрешенной данными законами (п. 2 ст. 1). Из этого следует, что арбитражные соглашения могут быть заключены **в любой форме**, если закон ни одного из государств — участников конвенции не требует обязательной письменной формы. В связи с тем, что требования Нью-Йоркской и Европейской конвенций к форме арбитражного соглашения отличаются друг от друга, возникают определенные трудности для субъектов тех государств, которые участвуют в обеих конвенциях. Для их преодоления рекомендуется в любом случае использовать письменную форму.

Арбитражное соглашение должно быть изложено ясным и четким языком, касаться конкретного правоотношения, из которого может возникнуть спор, и не содержать двусмысленных выражений. Арбитражное соглашение, выраженное в неясной форме, с большой долей вероятности может быть признано недействительным. Во избежание подобного рода неприятностей арбитражные институты и ассоциация рекомендуют типовые формы арбитражных соглашений. В частности, МТП рекомендует использовать следующую типовую арбитражную оговорку: любые споры, возникающие в связи с настоящим контрактом, под-

⁹ См.: Зыкин И.С. Взаимодействие институционального арбитража и арбитража *ad hoc* // Международное частное право: современная практика. С. 280—289.

¹⁰ Международное частное право. Сборник нормативных документов. М., 1994. С. 514—525.

¹¹ Там же. С. 493—513.

лежат окончательному урегулированию в соответствии с Арбитражным регламентом Международной Торговой палаты, одним или несколькими арбитрами, назначенными в соответствии с этим регламентом.

Основное значение арбитражного соглашения заключается в том, что именно оно наделяет международный коммерческий арбитраж компетенцией, т. е. правомочием рассматривать спор, возникающий из правоотношений определенного вида. Следовательно, пределы возложенных на арбитраж полномочий (т. е. его компетенция) определяются самими сторонами в споре путем заключения арбитражного соглашения. Арбитражное соглашение не только непосредственно наделяет компетенцией «изолированный» арбитраж, но и может ограничить общую компетенцию институционального арбитража, закрепленную в его статуте и регламенте. Это осуществимо путем отнесения к его компетенции лишь определенных категорий споров, связанных с конкретными видами правоотношений. Таким образом, международный коммерческий арбитраж наделяется компетенцией в результате взаимосогласованного волеизъявления сторон международного коммерческого контракта, которое закреплено в арбитражном соглашении в виде арбитражной оговорки и арбитражного компромисса.

Процессуально-правовым последствием действительного арбитражного соглашения выступает исключение юрисдикции государственного суда. Это означает, что в случае обращения одной из спорящих сторон в суд в нарушение арбитражного соглашения, суд обязан отказаться от рассмотрения спора, признав себя некомпетентным. В юридической науке и законодательстве различают два вида некомпетентности государственного суда: абсолютную и относительную. Абсолютная некомпетентность означает, что в случае обращения в суд одной из спорящих сторон при наличии действительного арбитражного соглашения суд по своей инициативе должен признать себя некомпетентным и отказаться в

¹² Ашера Д. Международный арбитражный суд МТП // Хозяйство и право. 1996. № 10. С. 162—166.

возбуждении гражданского судопроизводства по данному делу. На данной позиции стоит законодательство Китая, Венгрии, Чехии, Словакии и ряда других стран. Относительная некомпетентность предполагает, что в случае обращения в суд одной из спорящих сторон при наличии арбитражного соглашения суд признает себя некомпетентным только при заявлении отвода. Непредставление в суд возражений против судебного рассмотрения спора той стороной, к которой предъявлен иск в суде, расценивается как молчаливое признание компетенции государственного суда и отказ от заключенного ранее арбитражного соглашения. Относительная некомпетентность государственного суда закреплена в законодательстве большинства государств, в том числе и России. Так, в соответствии с Законом 1993 г. суд, в который подан иск по вопросу, являющемуся предметом арбитражного соглашения, должен, если любая из сторон попросит об этом не позднее представления своего первого заявления по существу спора, прекратить производство и направить стороны в арбитраж, если не найдет, что соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено (п. 1 ст. 8).

Международные договоры в области коммерческого арбитража предусматривают, что при отводе государственного суда на основании имеющегося арбитражного соглашения суд решает вопрос о наличии или действительности арбитражного соглашения. Так, Нью-Йоркская конвенция 1958 г. говорит о том, что суд Договаривающегося Государства, если к нему поступает иск по вопросу, по которому стороны заключили арбитражное соглашение, должен, по просьбе одной из сторон, направить стороны в арбитраж, если не найдет, что упомянутое соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено (п. 3 ст. II). Европейская конвенция 1961 г. более подробно останавливается на этом вопросе и содержит специальную статью VI «Подсудность государственным судам». Конвенция указывает, что отвод государственного суда по неподсудности, основанный на наличии арбитражного соглашения и заявленный в государственном суде, в котором возбуждено дело одной из сторон в арбитражном соглашении, должен быть заявлен под угрозой утраты права за пропуском срока до или в момент представления возражений по существу иска в зависимости от того, рассматривает

ли закон страны суда такой отвод как вопрос процессуального или материального права (п. 1 ст. VI).

При вынесении решения по вопросу о наличии или действительности арбитражного соглашения государственные суды Договаривающихся Государств, в которых поднят этот вопрос, должны будут руководствоваться, если вопрос касается правоспособности сторон, законом, который к ним применяется, а по другим вопросам:

а) законом, которому стороны подчинили арбитражное соглашение;

б) при отсутствии указаний на этот счет — законом страны, в которой должно быть вынесено решение;

с) при отсутствии указаний на закон, которому стороны подчинили арбитражное соглашение, и если в тот момент, когда этот вопрос представлен на разрешение государственного суда, невозможно установить, в какой стране должно быть вынесено арбитражное решение, — законом, применимым в силу коллизионной нормы государственного суда, в котором возбуждено дело (п. 2 ст. VI).

Если одна из сторон в арбитражном соглашении подала заявление с просьбой об арбитраже, то государственный суд, в который может в последующем обратиться другая сторона с иском по тому же предмету или вопросу об отсутствии, недействительности или утрате силы арбитражным соглашением, должен отложить вынесение решения по вопросу о компетенции арбитражного суда до тех пор, пока арбитражный суд не вынесет решения по существу дела, поскольку у государственного суда нет достаточно существенных оснований для отступления от этого правила (п. 3 ст. VI).

Вопрос о том, обладает ли арбитраж компетенцией для разрешения конкретного международного коммерческого спора, решается самим арбитражем. Это может быть сделано сразу же после его формирования или же в решении, вынесенном по существу спора. Кроме того, даже в случае признания себя компетентным, арбитраж не вправе выйти за пределы своей компетенции, определенной в арбитражном соглашении. Российский Закон 1993 г. прямо указывает, что третейский суд (арбитраж) может сам вынести постановление о своей компетенции, в том числе по любым возражениям относительно наличия или дей-

ствительности арбитражного соглашения. Для этой цели арбитражная оговорка, являющаяся частью договора, должна трактоваться как соглашение, не зависящее от других условий договора. Решение третейского суда о том, что договор ничтожен, не влечет за собой в силу закона недействительность арбитражной оговорки. Заявление об отсутствии у третейского суда компетенции может быть сделано не позднее представления возражений по иску. Назначение стороной арбитра или ее участие в назначении арбитра не лишает сторону права сделать такое заявление. Заявление о том, что третейский суд превышает пределы своей компетенции, должно быть сделано, как только вопрос, который, по мнению стороны, выходит за эти пределы, будет поставлен в ходе арбитражного разбирательства. Третейский суд может в любом из этих случаев принять заявление, сделанное позднее, если он сочтет поддержку оправданной (п. 1—2 ст. 16).

Еще более детальное правовое регулирование вопроса о компетенции арбитража содержится в Европейской конвенции 1961 г. Конвенция предполагает, что отвод арбитражного суда любой из сторон по неподсудности должен быть заявлен в арбитражном суде не позднее представления соответствующей стороной своего искового заявления или своих возражений по существу дела, если этот отвод основывается на отсутствии или недействительности арбитражного соглашения или утраты им силы.

Если он основывается на том, что поставленный вопрос превышает полномочия арбитра, то как только будет поставлен в ходе арбитражного процесса вопрос, который, по мнению выдвигающей возражение стороны, выходит за пределы компетенции арбитра. Заявление об отводе, сделанное на более поздних стадиях арбитражного процесса, может быть удовлетворено, если арбитражный суд найдет причину просрочки уважительной. Возражения против компетенции арбитражного суда, не выдвинутые в установленные сроки, не могут быть выдвинуты на более поздней стадии арбитражного процесса, а также в государственном суде при обращении к нему с просьбой о рассмотрении дела по существу или об исполнении арбитражного решения, если только эти возражения не касаются таких вопросов, возбуждение которых не предоставляется свободному усмотрению сторон в силу закона, применимого арбитром, или соответственно в силу

закона, подлежащего применению компетентным государственным судом согласно коллизионной норме страны суда. Решение арбитра о пропуске срока может быть обжаловано в государственном суде. Арбитражный суд, против которого заявлен отвод о неподсудности, не должен отказываться от разбирательства дела и имеет право сам вынести решение по вопросу о своей компетенции или о наличии или действительности арбитражного соглашения или сделки, составной частью которой это соглашение является, с тем, однако, что указанное решение арбитражного суда может быть впоследствии обжаловано в компетентном государственном суде в соответствии с законом страны суда (ст. V).

*Виды международного коммерческого арбитража.
Институционный арбитраж во Франции, Швеции
и Великобритании.*

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 арбитража. **Изолированный арбитраж (арбитраж ad hoc)** создается только лишь для разрешения конкретного спора и после вынесения решения прекращает свое существование⁹. 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.¹⁰ и Арбитражному регламенту ЮНСИТРАЛ 1976 г.¹¹ В практике торгового арбитража предпоч-

тение отдается институциональному арбитражу, поэтому остановимся на нем более подробно.

МЕЖДУНАРОДНЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД МЕЖДУНАРОДНОЙ ТОРГОВОЙ ПАЛАТЫ (International Court of Arbitration, International Chamber of Commerce). Международный арбитражный суд МТП (в дальнейшем — Суд) является арбитражным органом при Международной Торговой палате (Франция) и функционирует с 1923 г. За период своего существования Суд рассмотрел более 8000 дел, относящихся к категории международных коммерческих споров между физическими и юридическими лицами, приобретя уникальный опыт и высокую мировую репутацию¹². Суд действует на основании Устава и Внутреннего регламента, которые определяют организационную структуру и механизм его функционирования. Суд состоит из Председателя, заместителей Председателя, Генерального секретаря, а также членов. Члены Суда назначаются на три года Советом МТП по предложению Национальных комитетов. Каждый Национальный комитет представлен одним членом (ст. 3 Устава). Основной функцией Суда является обеспечение надлежащего применения Примирительного и Арбитражного регламентов МТП (ст. 1). Решения Суда принимаются большинством голосов, причем голос Председателя является решающим при равенстве голосов. Заседания Суда действительны при условии, что на них присутствует минимум 6 членов. Генеральный секретарь МТП и Генеральный секретарь Суда имеют только совещательный голос. Работа Суда имеет конфиденциальный характер, который должно уважать любое лицо, участвующее в его работе в каком бы то ни было качестве. Председатель, заместитель Председателя, а также члены Секретариата Суда не могут выступать в качестве арбитров или советников в делах, передаваемых в арбитраж МТП. Члены Суда не могут быть непосредственно назначены Судом в качестве соарбитров, единоличного арбитра или председателя арбитражного трибунала. Они могут быть, однако, предложены на эти должности одной или несколькими сторона-

¹³ Регламент Арбитражного института Стокгольмской торговой палаты, вступивший в силу с 1 апреля 1999 г. // Журнал международного частного права. 1999. № 4 (26). С. 63—76.

ми при условии утверждения Судом (ст. 2 Внутреннего регламента). Члены Суда в силу своего положения независимы по отношению к Национальным комитетам, по предложению которых они были назначены Советом МТП. Любая информация, полученная ими при выполнении своих должностных функций, рассматривается как конфиденциальная, за исключением тех случаев, когда Председатель или Генеральный секретарь Суда обратились к ним с просьбой сообщить эту информацию соответствующему Национальному комитету (ст. 3 Внутреннего регламента). Суд учреждает Комитет Суда, состоящий из Председателя и двух членов. Председатель Суда выступает в качестве Председателя Комитета. Два других члена Комитета назначаются Судом из числа заместителей Председателя и других членов Суда. Комитет собирается по указанию Председателя, кворум составляют два члена Комитета. Комитет уполномочен принимать любые решения в рамках юрисдикции Суда, за исключением решений, касающихся отвода арбитров; утверждений о том, что арбитр не выполняет своих функций; одобрения проектов решений, вынесенных в соответствии с мировым соглашением. Решения Комитета принимаются единогласно. Если Комитет не может вынести решение или считает предпочтительным воздержаться от его принятия, он передает дело на очередную пленарную сессию Суда, внося любые предложения, которые сочтет нужными (ст. 4—5 Внутреннего регламента).

Арбитражное разбирательство конкретного международного коммерческого спора происходит в соответствии с Арбитражным регламентом МТП, новая редакция которого вступила в силу с 1 января 1998 г. Международный арбитражный суд сам не разрешает споры (п. 2 ст. 1.). Если стороны не договорились об ином, он назначает или подтверждает назначение арбитров, учитывая при этом их гражданство, местожительство и другие связи со странами, к которым принадлежат стороны или арбитры. Споры могут быть разрешены единоличным арбитром или тремя арбитрами. Если стороны договорились о разрешении спора единоличным арбитром, они могут по взаимному согласию выдвинуть его кандидатуру для последующего утверждения Судом. Арбитр независим от выдвинувшей его стороны. Если какая-либо сторона не выдвинет арбитра, назначение производится Судом. Третий

арбитр, выполняющий функции председателя арбитражного трибунала, назначается Судом, если стороны не договорились о том, что выдвигаемые ими арбитры выбирают третьего арбитра в установленный срок. В таком случае Суд утверждает назначение этого третьего арбитра. Если оба арбитра в течение срока, установленного сторонами или Судом, не достигают договоренности относительно третьего арбитра, он назначается Судом (п. 1—4 ст. 8). Если Суд собирается назначить единоличного арбитра или председателя арбитражного трибунала, он проводит это назначение, сделав предварительно запрос о такой кандидатуре в соответствующем Национальном комитете МТП. Единоличный арбитр или председатель арбитражного трибунала выбираются из страны, к которой не принадлежат стороны. Суд свободен в выборе любого лица, которое он считает компетентным, сообщив об этом Национальному комитету страны, гражданином которой является это лицо. Любой арбитр, назначаемый или утверждаемый Судом, должен быть и оставаться независимым от спорящих сторон. Требование об отводе арбитра, основанное на утверждении о недостаточной независимости или любом другом мотиве, оформляется путем передачи Генеральному секретарю Суда письменного заявления с указанием фактов и обстоятельств, на которых основывается это требование. Замена арбитра происходит в случае его смерти, в случае принятия Судом его отвода или его заявления об отставке, по просьбе спорящих сторон, а также если Суд решит, что ему препятствуют выполнять свои функции или он не выполняет свои функции в соответствии с Регламентом и в установленные сроки. Решения Суда, касающиеся назначения, утверждения, отвода или замены арбитра, являются окончательными (ст. 9—11).

Сторона, желающая обратиться в Суд, направляет свое исковое заявление в Секретариат Суда через Национальный комитет или непосредственно. Исковое заявление должно содержать следующую информацию:

- 1) полное наименование сторон и их адреса;
- 2) изложение характера дела;
- 3) арбитражное соглашение и документы, позволяющие ясно установить обстоятельства дела;

4) все детали относительно арбитров и их выбора. Секретариат направляет копию искового заявления и приложенных к нему документов арбитражному трибуналу, который на основании представленных материалов или в присутствии сторон составляет документ, получивший название «Условия разбирательства» (Terms of Reference). Он должен включать следующие положения:

- 1) полное наименование сторон и их адреса;
- 2) фамилии и адреса арбитров;
- 3) место арбитражного разбирательства;
- 4) применимые Правила процедуры;
- 5) исковые требования истца и встречные иски ответчика с указанием требуемых денежных сумм (п. 1 ст. 18).

Условия разбирательства должны быть подписаны сторонами и арбитражным трибуналом в течение 2 месяцев со дня получения им копии искового заявления из Секретариата. Подписанные Условия разбирательства должны быть представлены Суду для одобрения (п. 2 ст. 18). Правовое значение Условий разбирательства заключается в том, что после их подписания сторонами и арбитражным трибуналом, а также утверждения Судом, ни одна из сторон не вправе заявлять новые иски или встречные иски, выходящие за рамки изложенных в Условиях разбирательства (ст. 19).

Место арбитражного разбирательства устанавливается Судом, если таковое не согласовано сторонами (п. 1 ст. 14). Стороны свободны в определении материального права, которое должно применяться арбитрами к существу спора. Если стороны не указали применимое право, арбитры применяют закон, к которому отсылает коллизийная норма, которую они сочтут применимой. Во всех случаях арбитры учитывают положения контракта и относящиеся к делу торговые обычаи (п. 1—3 ст. 17). Арбитры приступают к арбитражному разбирательству после изучения письменных заявлений сторон и всех документов по делу. Арбитражный трибунал заслушивает стороны в их личном присутствии по их просьбе или по собственной инициативе. Арбитры могут назначить одного или нескольких экспертов, принять их заключения или заслушать персонально (ст. 20—21).

Срок, в течение которого арбитры должны вынести решение, устанавливается в 6 месяцев. Суд может по мотивированной

просьбе арбитров или по собственной инициативе продлить этот срок, если сочтет это необходимым. Если были назначены три арбитра, решение выносится большинством голосов. При отсутствии большинства голосов решение выносится только председателем арбитражного трибунала (ст. 24—25). Арбитражное решение наряду с рассмотрением дела по существу устанавливает сумму арбитражных расходов и определяет, какая из сторон должна нести расходы или в какой пропорции они распределяются между сторонами. Арбитражные расходы включают гонорары арбитров и административные расходы; расходы арбитра, если таковые имеются; гонорары и издержки любых экспертов; обычные юридические расходы, понесенные сторонами (ст. 31).

Арбитражное решение считается вынесенным в месте арбитражного разбирательства и в день, когда оно подписано арбитрами (п. 3 ст. 25). Прежде чем подписать решение, арбитры представляют его проект Суду. Суд может внести изменения в форму решения, не затрагивая его по существу. Решение не подписывается, пока оно не будет одобрено Судом по его форме (ст. 27). После вынесения решения Секретариат Суда передает его сторонам при условии, что все арбитражные расходы были полностью уплачены Суду. Арбитражное решение является окончательным. Передавая спор в Суд, стороны обязуются в незамедлительном исполнении его решения и отказываются от любой формы обжалования (п. 6 ст. 28).

По всем вопросам, которые прямо не предусмотрены в Регламенте, Международный Арбитражный Суд и арбитры действуют в соответствии с его духом и буквой, а также прилагают все усилия для принятия исполнимого арбитражного решения (ст. 35).

АРБИТРАЖНЫЙ ИНСТИТУТ СТОКГОЛЬМСКОЙ ТОРГОВОЙ ПАЛАТЫ (Arbitration Institute, Stockholm Chamber of Commerce). Арбитражный институт СТП (в дальнейшем — Институт) является арбитражным органом при Стокгольмской Торговой палате (Швеция) и функционирует с 1917 г. Институт рассматривает в год около 100 дел, относящихся к категории международных коммерческих споров, и имеет широкую известность во всем мире. Институт действует на основании Регламента, включающего в себя раздел об организации Института и Арбитражный регламент, которые определяют состав и организационную

структуру Института, а также правила процедуры рассмотрения в нем коммерческих споров, носящих международный характер. Институт имеет Правление, состоящее из шести членов, которые назначаются на срок 3 года Советом директоров Стокгольмской Торговой палаты. Совет директоров назначает Председателя и заместителя Председателя из членов Правления Института. Председатель и заместитель Председателя должны быть юристами. При наличии чрезвычайных причин Совет директоров имеет право освободить члена Правления от занимаемой должности. Два члена Правления образуют кворум. Решения Правления принимаются простым большинством голосов, причем голос Председателя является решающим при равенстве голосов. Председатель и заместитель Председателя имеют право принимать решения от имени Правления по срочным вопросам. Решения Правления являются окончательными и не могут быть пересмотрены Палатой. Институт имеет Секретариат, которым руководит Генеральный секретарь. Генеральный секретарь должен быть юристом (ст. 2—4 Регламента).

Арбитражное разбирательство конкретного международного коммерческого спора происходит в соответствии с Арбитражным регламентом Института, новая редакция которого вступила в силу с 1 апреля 1999 г.¹³ Арбитражный институт сам не разрешает споры. Его основными функциями являются содействие сторонам в выборе арбитров, организация проведения заседаний арбитража, а также оказание иной помощи в осуществлении арбитражного процесса. Если стороны не договорились о числе арбитров, то назначаются три арбитра. Если стороны договорились о рассмотрении спора единоличным арбитром, то его назначение производится Институтом. В случае рассмотрения спора коллегией арбитров каждая сторона назначает равное число арбитров, Институт — одного арбитра, председательствующего в арбитражном трибунале. По договоренности сторон Институт может назначить всех членов арбитражного трибунала. Если сторона не назначит арбитра в течение срока, установленного Институтом, то его назначение производится Институтом. Лицо, которому предлагают назначение в качестве арбитра, должно уведомить обратившееся к нему лицо о любых обстоятельствах, могущих поколебать доверие к его беспристрастности или независимости,

что может впоследствии послужить основанием для его дисквалификации. При наличии дисквалифицирующих арбитра обстоятельств ему может быть заявлен отвод. Отвод арбитра должен быть заявлен не позднее 15 дней с момента, когда стороне стали известны вышеупомянутые обстоятельства. Если сторона не заявляет об отводе в течение установленного срока, она считается отказавшейся от своего права заявить отвод. Решение об отводе принимается Институтом. Если арбитр не выполняет должным образом свои обязанности или фактически не имеет возможности их выполнять, он может быть освобожден по решению Института (ст. 16—19 Регламента)

Возбуждение арбитражного производства осуществляется путем подачи искового заявления истцом в адрес Института. Исковое заявление должно содержать:

- 1) наименование и адреса сторон;
- 2) краткое описание существа спора;
- 3) изложение требований истца;
- 4) копию арбитражного соглашения;
- 5) заявление о назначении арбитра или арбитров, если это предусмотрено избранной процедурой (ст. 5).

Ответчику предоставлено право изложить свои возражения против заявленных требований или предъявить встречный иск. Любой встречный иск или требование о зачете должны основываться на арбитражном соглашении. Если ответчик желает выдвинуть возражения в отношении действительности или применимости арбитражного соглашения, об этом следует заявить в ответе Институту с указанием соответствующих оснований. Объяснения ответчика направляются истцу, который имеет возможность сделать свои комментарии. Если ответчик не представляет объяснений по существу спора, то это не препятствует дальнейшему производству по делу (ст. 10).

После завершения обмена письменными заявлениями и документами и при наличии компетенции Институт:

- принимает решение о числе арбитров, если оно не было согласовано сторонами;
- назначает председателя арбитражного трибунала, а в случае необходимости и других арбитров, а также единоличного арбитра;

- определяет место проведения арбитража, если стороны не сделали это;
- устанавливает размер аванса на покрытие арбитражных расходов и срок, в течение которого каждая сторона должна уплатить причитающуюся с нее часть (ст. 13).

После образования арбитражного трибунала и внесения аванса на покрытие арбитражных расходов Институт передает дело для слушания и разрешения составу арбитража (ст. 15).

Арбитражный трибунал должен осуществлять разбирательство дела беспристрастно, конфиденциально и без задержки. Каждой стороне предоставляется возможность разъяснить свою позицию по делу (ст. 20). Как правило, по делу проводится устное слушание. Если в ходе разбирательства происходит замена арбитра, вновь образованный арбитражный трибунал сообщает о том, следует ли повторять и в какой степени предыдущее устное слушание (ст. 25). По просьбе арбитражного трибунала стороны предоставляют доказательства, на которых основываются их требования и возражения. Арбитражный трибунал может отклонить представленные ему доказательства, если сочтет, что они не имеют отношения к делу. Стороны или арбитражный трибунал могут требовать привлечения к делу экспертов и представления ими экспертного заключения (ст. 27). Сторона, которая в ходе разбирательства в течение разумного времени не заявляет возражений против любых отклонений от положений арбитражного соглашения или иных процессуальных норм, считается отказавшейся от своего права ссылаться на такие отклонения от процедуры в дальнейшем как на основание дефектности арбитражного решения (ст. 29).

Арбитражное решение выносится в месте арбитражного разбирательства не позднее шести месяцев со дня передачи дела арбитражному трибуналу. Решение выносится большинством голосов арбитров (при равенстве голосов мнение председателя является решающим) и должно содержать приказ и обосновывающие его мотивы. Арбитр может приложить к решению свое особое мнение. Арбитражный трибунал устанавливает в решении поряд-

¹⁴ Ерпишева Н. Указ. соч. С. 35

док уплаты и распределение арбитражных расходов (ст. 32—33).

В течение 30 дней с момента получения арбитражного решения любая из сторон может заявить ходатайство об исправлении арифметических или технических ошибок в решении, а также о его толковании (ст. 37). После завершения арбитражного разбирательства арбитражный трибунал должен представить Институту копию арбитражного решения, письменных постановлений по делу, а также все протоколы по нему (ст. 38).

Вопросы о применимом праве, а также о признании и исполнении вынесенного арбитражного решения урегулированы в Регламенте и в действующем в Швеции законодательстве, в частности в Законе «Об арбитраже», новая редакция которого вступила в силу с 1 апреля 1999 г. В отношении права, применимого к существу спорного правоотношения, Регламент устанавливает принцип автономии воли сторон. Если стороны не выбрали подлежащее применению право, его определит арбитраж в соответствии с коллизионными нормами, которые он сочтет приемлемыми в данном случае (ст. 24 Регламента). Как правило, ими выступают коллизионные нормы шведского права. Арбитражное решение является окончательным и обязательным с момента его вынесения (ст. 36 Регламента). Что же касается признания и исполнения на территории Швеции иностранных арбитражных решений, то на этот вопрос существенное влияние оказывает участие Швеции в Нью-Йоркской конвенции 1958 г.

ЛОНДОНСКИЙ МЕЖДУНАРОДНЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ СУД (London Court of International Arbitration). Лондонский Международный Арбитражный Суд (в дальнейшем — Суд) — это арбитражный орган, созданный в 1892 г. как Лондонская арбитражная палата и претерпевший целый ряд изменений за более чем столетнюю историю своей деятельности. В настоящее время Суд выступает как самостоятельное юридическое лицо в организационно-правовой форме общества с ограниченной ответственностью, в число учредителей которого входят Лондонская торгово-промышленная палата, муниципалитет Лондонского сити и Уставный институт арбитража. Суд функционирует на основании Арбитражного регламента, новая редакция которого вступила в силу 1 января 1998 г. Число международных коммер-

ческих споров, передаваемых непосредственно в Суд, ежегодно составляет 60—70 и заметно возрастает.

Регламент Суда предусматривает, что арбитражное производство возбуждается путем подачи искового заявления истцом, которое должно включать:

- 1) наименование и адреса сторон в арбитражном разбирательстве;
- 2) арбитражное соглашение сторон;
- 3) изложение характера и обстоятельств спора, а также исковых требований;
- 4) заявление о назначении арбитра или арбитров;
- 5) сбор, установленный в Положении об арбитражных сборах и расходах.

Дата получения Секретарем Суда обращения в арбитраж (искового заявления) считается датой начала арбитражного разбирательства. Ответчику предлагается в 30-дневный срок после получения копии искового заявления направить Секретарю Суда свое заявление, в котором он может признать или отвергнуть исковые требования в целом или в части, указать на возможность предъявления встречного иска, предложить кандидатуру арбитра от своего имени (ст. 1—2).

Арбитражное разбирательство может производиться как единоличным арбитром, так и коллегией арбитров (арбитражным трибуналом). Все арбитры (независимо от того, выдвинуты они сторонами или нет) должны быть и оставаться во все времена полностью независимыми и беспристрастными и не должны выступать в роли защитников ни для одной из сторон. Каждый арбитр подписывает декларацию о том, что отсутствуют такие обстоятельства, которые могут вызвать оправданные сомнения относительно его беспристрастности или независимости, и что он незамедлительно сообщит о любых таких обстоятельствах Суду и всем сторонам в случае, если они возникнут после подписания декларации и до завершения арбитражного разбирательства (п. 2—3 ст. 5). Обычно назначается единоличный арбитр, если только стороны не договорились об ином или Суд не признает, что арбитражный трибунал в составе трех членов является более целесообразным. Только Суд вправе назначать арбитров, и такое назначение производится от имени Суда его Президентом или Вице-Президентом. Суд назначает арбитров с учетом любых спе-

циальных методов или критериев выбора, согласованных сторонами. При выборе арбитров принимаются во внимание характер контракта, характер и обстоятельства спора, национальность, местонахождение и языки сторон (п. 5 ст. 5). Арбитру может быть заявлен отвод, если существуют факты, вызывающие обоснованные сомнения относительно его беспристрастности и независимости. Сторона может заявить отвод арбитру, кандидатуру которого она выдвинула, лишь по причинам, которые стали ей известны после его назначения (п. 3 ст. 10). Решения Суда в отношении назначения и отвода арбитров являются окончательными. Такие решения по своему характеру считаются административными, и Суд не обязан приводить их мотивы. В пределах, допускаемых законом, действующим в месте проведения арбитражного разбирательства, стороны считаются отказавшимися от любого права на обжалование в государственном суде в отношении любых таких решений.

Регламент предполагает проведение письменной стадии арбитражного разбирательства и устных слушаний, если стороны не договорились об ином (ст. 15, 19). Письменная стадия означает представление документов и иных письменных материалов, на которых истец и ответчик основывают свои требования и возражения. В процессе слушания по делу могут быть допрошены свидетели и эксперты, оглашены экспертные заключения и другие документы.

Стороны сами могут определить место проведения арбитражного разбирательства. Если они не воспользовались этой возможностью, местом арбитража будет Лондон или другое более целесообразное место по усмотрению суда. Арбитражное разбирательство ведется на языке, на котором составлено арбитражное соглашение, если стороны не договорились об ином. Любая сторона может быть представлена практикующими юристами или другими лицами при условии предъявления такого доказательства их полномочий, какое арбитражный трибунал может потребовать (ст. 16—18).

¹⁵ Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ, 1995, № 8.

Особый интерес представляет ст. 22 Регламента, говорящая о дополнительных полномочиях арбитражного трибунала. При условии соблюдения обязательных ограничений применимого закона арбитражный трибунал вправе по ходатайству одной из сторон либо по собственной инициативе:

- 1) определить, какие правовые нормы являются применимыми к контракту, арбитражному соглашению или спорному вопросу между сторонами;
- 2) разрешить присоединение других сторон к арбитражному разбирательству;
- 3) разрешить любой из сторон изменить искивые требования или встречный иск;
- 4) обязать стороны предъявить любое имущество для осмотра в их присутствии арбитражным трибуналом или экспертом;
- 5) обязать стороны представить арбитражному трибуналу для осмотра любые документы, имеющиеся в их владении и распоряжении, которые трибунал сочтет относящимися к делу.

Эти дополнительные полномочия значительно укрепляют позицию арбитражного трибунала, что существенно влияет на обоснованность выносимого решения.

Арбитражный трибунал выносит решение в письменной форме и, если стороны не договорились об ином, указывает мотивы, на которых основано это решение. В арбитражном решении должна быть указана дата его вынесения, а также должны содержаться подписи арбитра или арбитров. Если при наличии коллегии арбитров они не достигают договоренности по какому-либо вопросу, решение принимается большинством голосов. В отсутствие решения большинства по какому-либо вопросу председатель арбитражного трибунала выносит арбитражное решение единолично (п. 1—3 ст. 26). Соглашаясь на арбитражное разбирательство, стороны обязуются выполнить арбитражное решение без промедления и отказываются от своего права на любую форму апелляции или обжалования в суде, насколько такой отказ может быть сделан юридически действительным способом. Арбитражные решения являются окончательными и обязательными для сторон со дня их вынесения (п. 9 ст. 26). Арбитражный трибунал должен указать в решении итоговую сумму арбитражных издержек при условии подтверждения Судом того, что эта

сумма соответствует Положению об арбитражных сборах и расходах. Арбитражный трибунал имеет полномочия постановить в решении, что вся сумма или часть расходов одной стороны (помимо арбитражных издержек) должна оплачиваться другой стороной (п. 1—3 ст. 28).

Сторона, которая знает о том, что какое-либо положение или требование Регламента не было соблюдено, и тем не менее продолжает участвовать в арбитражном разбирательстве, не заявив немедленно возражений против такого несоблюдения, считается отказавшейся от своего права на возражение. По всем вопросам, специально не оговоренным в Регламенте, Суд и арбитражный трибунал действуют в духе Регламента и прилагают все разумные усилия к обеспечению того, чтобы арбитражное решение было юридически исполнимым (ст. 32).

Проанализировав содержание регламентов наиболее известных и авторитетных институционных арбитражей, можно сделать вывод о том, что, несмотря на различия в деталях регулирования, существуют общие подходы в их организации и функционировании:

- институционный арбитраж осуществляет жесткий административный контроль за назначением, отводом и заменой арбитров;
- к арбитрам предъявляются жесткие требования в отношении их беспристрастности и независимости, а обоснованные сомнения в этом ведут к их безусловной дисквалификации;
- арбитражное решение выносится в месте арбитражного разбирательства большинством голосов арбитров и вступает в силу с момента его вынесения, являясь окончательным для сторон и обязательным к безусловному исполнению ¹⁴.

3. Международный коммерческий арбитраж в Российской Федерации

На территории Российской Федерации функционируют два институционных арбитража, задачей которых является разрешение международных коммерческих споров — Международный Коммерческий Арбитражный Суд (МКАС) и Морская Арбитражная Комиссия (МАК) при Торгово-Промышленной палате РФ. Оба институционных арбитража функционируют на ос-

новании Положений, содержащихся в приложениях к Закону 1993 г., и выступают в качестве правопреемников существовавших ранее арбитражных органов — Внешнеторговой Арбитражной Комиссии (ВТАК) и Морской Арбитражной Комиссии (МАК) при Всесоюзной Торговой палате соответственно. МКАС и МАК являются самостоятельными постоянно действующими арбитражными учреждениями (третейскими судами), осуществляющими свою деятельность на основании Закона РФ «О международном коммерческом арбитраже» от 7 июля 1993 г. ТПП РФ утверждает Регламент МКАС и Регламент МАК, порядок исчисления арбитражного сбора, ставки гонораров арбитров и других расходов МКАС и МАК, оказывает иное содействие в их деятельности.

В МКАС могут по соглашению сторон передаваться:

- споры из договорных и иных гражданско-правовых отношений, возникающие при осуществлении внешнеторговых 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.

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, 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. МКАС принимает к своему рассмотрению и споры, подлежащие его юрисдикции в силу международных договоров.

МАК разрешает споры, которые вытекают из договорных и других гражданско-правовых отношений, возникающих из торгового мореплавания, независимо от того, являются сторонами таких отношений субъекты российского и иностранного либо

только российского или только иностранного права. В частности, МАК разрешает споры, вытекающие из отношений:

1) по фрахтованию судов, морской перевозке грузов, а также перевозке грузов в смешанном плавании (река-море);

2) по морской буксировке судов и иных плавучих объектов;

3) по морскому страхованию и перестрахованию;

4) связанных с куплей-продажей, залогом и ремонтом морских судов и иных плавучих объектов;

5) по лоцманской и ледовой проводке, агентскому и иному обслуживанию морских судов, а также судов внутреннего плавания, поскольку соответствующие операции связаны с плаванием таких судов по морским путям;

6) связанных с использованием судов для осуществления научных исследований, добычи полезных ископаемых, гидротехнических и иных работ;

7) по спасению морских судов либо морским судном судна внутреннего плавания, а также по спасанию в морских водах судном внутреннего плавания другого судна внутреннего плавания;

8) связанных с подъемом затонувших в море судов и иного имущества;

9) связанных со столкновением морских судов, морского судна и судна внутреннего плавания, судов внутреннего плавания в морских водах, а также с причинением судном повреждений портовым сооружениям, средствам навигационной обстановки и другим объектам;

10) связанных с причинением повреждений рыболовным сетям и другим орудиям лова, а также с иным причинением вреда при осуществлении морского рыбного промысла.

МАК разрешает также споры, возникающие в связи с плаванием морских судов и судов внутреннего плавания по международным рекам, а равно споры, связанные с осуществлением внутреннего плавания заграничных перевозок. МАК принимает к рассмотрению также споры, которые стороны обязаны передать на ее разрешение в силу международных договоров РФ.

МКАС относится к числу наиболее известных и авторитетных арбитражных органов во всем мире. Такое положение объясняется как продолжительной активной деятельностью этого арбитражного института и значительным количеством рассматриваемых им международных коммерческих споров, так и тради-

ционно высоким профессионализмом их разрешения. 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 институт при Стокгольмской Торговой палате, и целый ряд других. В МКАС в среднем поступает около 450 исков ежегодно. В настоящее время в делах, находящихся в производстве в МКАС, участвуют предприятия, организации и отдельные лица из почти 50 стран мира. Иностранцы участвуют в арбитражном разбирательстве в качестве как истцов, так и ответчиков. Рассмотрение споров в МКАС происходит на основании Регламента, утвержденного президиумом ТПП РФ 8 декабря 1994 г. и вступившего в силу с 1 мая 1995 г.¹⁵ Остановимся более подробно на процедуре арбитражного разбирательства, детально урегулированной в Регламенте МКАС.

Структура и организация деятельности МКАС. Основой организационной структуры МКАС выступает список арбитров, состоящий из лиц, обладающих необходимыми специальными знаниями в области разрешения споров, отнесенных к компетенции МКАС. Список арбитров утверждается Торгово-Промышленной палатой РФ сроком на 5 лет. В нем указываются имя и фамилия арбитра, его образование и место работы, ученая степень и звание, специальность (п. 2 ст. 2 Регламента). Председатель МКАС и его заместители избираются сроком на 5 лет общим собранием лиц, входящих в список арбитров. Председатель представляет МКАС в его сношениях внутри страны и за границей (п. 1—2 ст. 3). Помимо Председателя и его заместителей в организационную структуру МКАС входят Президиум, Секретариат и докладчики.

В состав Президиума МКАС входят по должности председатель МКАС, его заместители, три члена Президиума, избираемые общим собранием лиц, входящих в список арбитров, и лицо, назначаемое Президентом Торгово-Промышленной палаты РФ. Председателем Президиума является Председатель МКАС. Президиум МКАС решает вопросы, отнесенные к его компетенции Регламентом, анализирует арбитражную практику, рассматривает вопросы распространения информации о деятельности МКАС, международных связей МКАС и другие вопросы деятельности

МКАС. В заседаниях Президиума МКАС принимает участие ответственный секретарь МКАС с правом совещательного голоса. Решения Президиума принимаются простым большинством голосов при условии участия в голосовании более половины членов Президиума. Решения Президиума оформляются протоколом. Функции секретаря Президиума выполняет ответственный секретарь МКАС (ст. 4).

Секретариат осуществляет функции, необходимые для обеспечения деятельности МКАС. Секретариат возглавляет ответственный секретарь, назначаемый Торгово-промышленной палатой РФ по согласованию с Председателем МКАС. Ответственный секретарь МКАС имеет заместителей. Распределение обязанностей между ними, а также между другими сотрудниками Секретариата осуществляет ответственный секретарь. При осуществлении функций, связанных с рассмотрением дел в МКАС, Секретариат подчиняется Председателю МКАС (ст. 6).

По каждому делу, по которому начато арбитражное разбирательство, Председателем МКАС назначается докладчик, который ведет протокол слушаний, присутствует на закрытых совещаниях состава арбитража и выполняет его поручения. До формирования состава арбитража докладчик выполняет поручения Председателя МКАС или ответственного секретаря МКАС, относящиеся к арбитражному разбирательству, а также иные функции, определенные Положением о докладчиках, утверждаемым Президиумом. Список докладчиков утверждается Президиумом МКАС сроком на 5 лет. В список докладчиков включаются лица, имеющие высшее юридическое образование и, как правило, владеющие иностранным языком (ст. 5).

Местонахождением МКАС и местом проведения слушаний является г. Москва. Стороны могут согласовать проведение слушаний в другом месте на территории России. Слушание дела ведется на русском языке. С согласия сторон МКАС может провести слушание и на другом языке. 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).

МКАС разрешает споры на основе применимых норм материального права, определенного соглашением сторон, а при от-

сутствии такого соглашения — руководствуясь правом, определенным арбитражем в соответствии с коллизионными нормами, которые он считает применимыми. Во всех случаях арбитраж принимает решение в соответствии с условиями договора и с учетом торговых обычаев, применимых к данной сделке (п. 1 ст. 13).

Формирование состава арбитража и начало арбитражного разбирательства. Арбитражное разбирательство начинается подачей искового заявления в МКАС. Датой подачи искового заявления считается день его вручения МКАС, а при отправке по почте — дата штампа почтового ведомства места отправления (ст. 14).

Исковое заявление должно содержать:

- а) наименование и адреса сторон;
- б) требование истца;
- в) обоснование компетенции МКАС;
- г) изложение фактических и правовых обстоятельств, на которых истец основывает свои исковые требования, и ссылку на доказательства, подтверждающие эти обстоятельства;
- д) цену иска;
- е) имена и фамилии арбитра и запасного арбитра, избранных истцом, или просьбу о том, чтобы арбитр или запасной арбитр были назначены Председателем МКАС;
- ж) перечень документов, прилагаемых к исковому заявлению;
- з) подпись истца (ст. 15).

При подаче искового заявления или ходатайства об обеспечении требования истец обязан уплатить регистрационный сбор. До уплаты регистрационного сбора иск или ходатайство не считается поданным. Регистрационный сбор не подлежит возврату. По каждому поданному иску истец обязан уплатить авансом арбитражный сбор. В сумму аванса засчитывается регистрационный сбор, уплаченный истцом при подаче искового заявления. До уплаты аванса арбитражного сбора арбитражное разбирательство по данному иску не ведется, и дело остается без движения. Размер регистрационного и арбитражного сборов, порядок их уплаты и распределения, а также порядок покрытия других расходов по арбитражному разбирательству устанавливаются Положением об арбитражных расходах и сборах, являющимся неотъемлемой частью Регламента (ст. 18). В настоящее время величина регист-

рационного сбора составляет 500 долларов США. Величина арбитражного сбора рассчитывается в зависимости от размера цены иска (исковой суммы); при этом процентная ставка регрессирует по мере увеличения цены иска.

Ответственный секретарь МКАС уведомляет ответчика о подаче искового заявления и направляет ему копию искового заявления и приложенных к нему документов. Одновременно ответственный секретарь МКАС предлагает ответчику в срок не более сорока пяти дней с даты получения копии искового заявления представить по нему свои письменные объяснения, подкрепленные соответствующими доказательствами. В срок не более тридцати дней с даты получения копии искового заявления ответчик должен сообщить имена и фамилии избранных им арбитра и запасного арбитра или заявить просьбу о том, чтобы арбитр и запасной арбитр за него были назначены Председателем МКАС (ст. 19).

Если стороны не договорились о том, что дело рассматривается единоличным арбитром, формируется арбитраж в составе трех арбитров. Предусмотренные Регламентом функции состава арбитража относятся и к единоличному арбитру. Если ответчик не изберет арбитра и запасного арбитра в предусмотренный срок, арбитра и запасного арбитра назначает Председатель МКАС из списка арбитров. Арбитры, избранные сторонами или назначенные Председателем МКАС, избирают председателя состава арбитража из списка арбитров. В этом же порядке они могут также избрать запасного председателя состава арбитража. При наличии двух или более истцов или ответчиков как истцы, так и ответчики избирают по одному арбитру и по одному запасному арбитру. Они могут также заявить просьбу о том, чтобы арбитр и запасной арбитр за них были назначены Председателем МКАС. При недостижении в течение тридцати дней соглашения между истцами или ответчиками арбитр и запасной арбитр назначаются Председателем МКАС из списка арбитров. Указанный срок исчисляется с момента, когда выяснилась необходимость избрания

¹⁶ Ерпылева Н. Указ. соч. С. 38.

по одному арбитру и по одному запасному арбитру от двух и более истцов или ответчиков (ст. 20).

Если по соглашению сторон дело рассматривается единоличным арбитром, единоличный арбитр и запасной единоличный арбитр избираются по договоренности сторон. Они могут также заявить просьбу о том, чтобы единоличный арбитр и запасной единоличный арбитр за них были назначены Председателем МКАС. При недостижении договоренности между сторонами единоличный арбитр и запасной единоличный арбитр назначаются Председателем МКАС из списка арбитров.

При выполнении своих функций арбитры беспристрастны и независимы. Они не являются представителями сторон. Лицо, принимающее на себя функции арбитра, должно сообщить в МКАС о любых обстоятельствах, которые могут вызвать обоснованные сомнения относительно его беспристрастности или независимости в связи со спором, в разрешении которого предполагается его участие. Арбитр должен незамедлительно поставить в известность МКАС о любом таком обстоятельстве, если оно становится ему известным впоследствии в течение арбитражного разбирательства (п. 1 ст. 2).

Важной гарантией беспристрастности и независимости арбитров является право сторон на их отвод. Каждая из сторон вправе заявить об отводе арбитра, председателя состава арбитража или единоличного арбитра, если существуют обстоятельства, вызывающие обоснованные сомнения относительно из беспристрастности или независимости, в частности если можно предположить, что они лично, прямо или косвенно, заинтересованы в исходе дела. Отвод может быть заявлен и в случае, если арбитр не обладает квалификацией, обусловленной соглашением сторон. Письменное заявление сторон об отводе, содержащее его мотивы, должно быть сделано не позднее 15 дней после того, как сторона узнала о формировании состава арбитража, или после того, как сторона узнала об обстоятельствах, которые могут служить основанием для отвода. Заявление об отводе, сделанное позднее указанного срока, рассматривается только в том случае, если причина задержки заявления об отводе будет признана уважительной. Вопрос об отводе арбитра решается другими членами состава арбитража. Если не будет достигнуто соглашение между

ними или если отвод заявлен против двух арбитров или единоличного арбитра, вопрос об отводе решается Президиумом МКАС. Арбитр, председатель состава арбитража или единоличный арбитр могут также заявить о самоотводе по собственной инициативе (ст. 24).

Если арбитр, председатель состава арбитража или единоличный арбитр оказывается юридически и фактически не способным выполнять свои функции или по иным причинам не осуществляет функции без оправданной задержки, полномочия каждого из них могут быть прекращены по соглашению сторон. Полномочия арбитра, председателя состава арбитража или единоличного арбитра также прекращаются при их заявлении о самоотводе. При наличии достаточных оснований и недостижении сторонами соответствующего соглашения каждая из них вправе обратиться в Президиум МКАС с просьбой решить вопрос о прекращении полномочий арбитра, председателя состава арбитража или единоличного арбитра. Президиум МКАС вправе по собственной инициативе решить вопрос о прекращении полномочий арбитра, председателя состава арбитража или единоличного арбитра при наличии достаточных оснований (ст. 25).

Если председатель состава арбитража, единоличный арбитр или арбитр был отведен или не может участвовать в разбирательстве дела по иным причинам, их заменяет соответственно запасной председатель состава арбитража, запасной единоличный арбитр или запасной арбитр. В тех случаях, когда замена не может произойти, новый председатель состава арбитража, единоличный арбитр или арбитр избираются или назначаются в соответствии с Регламентом. Если председатель состава арбитража, единоличный арбитр или арбитр назначались Председателем МКАС, им же осуществляются и новые назначения. В случае необходимости и с учетом мнения сторон измененный состав арбитража может заново рассмотреть вопросы, которые уже рассматривались на предыдущих устных слушаниях по делу, состоявшихся до замены (ст. 26).

Разбирательство дел и вынесение решения. Для изложений сторонами своих позиций на основе представляемых доказательств и для проведения устных прений осуществляется устное слушание дела. Слушание проводится при закрытых дверях. С разрешения состава арбитража и с согласия сторон на слушании могут

присутствовать лица, не участвующие в арбитражном разбирательстве.

Стороны могут вести свои дела в МКАС непосредственно или через должным образом уполномоченных представителей, назначаемых сторонами по своему усмотрению, в том числе из иностранных организаций и граждан. Неявка стороны, надлежащим образом извещенной о времени и месте слушания, не препятствует разбирательству дела и вынесению решения, если только неявившаяся сторона не заявила в письменной форме ходатайство об отложении слушания дела по уважительной причине. Сторона может просить о слушании дела в ее отсутствие (ст. 28).

Стороны могут договориться о разбирательстве спора на основе только письменных материалов, без проведения устного слушания. Состав арбитража может, однако, назначить устное слушание, если представленные материалы окажутся недостаточными для разрешения спора по существу. В случае необходимости по инициативе сторон или состава арбитража слушание дела может быть отложено либо его разбирательство приостановлено. Об отложении слушания дела или о приостановлении арбитражного разбирательства выносятся постановления.

Все документы, представляемые одной из сторон в МКАС, должны быть переданы Секретариатом МКАС другой стороне. Сторонам также должны быть переданы любые заключения экспертов или другие документы, имеющие доказательственное значение, на которых может основываться арбитражное решение.

По просьбе любой из сторон состав арбитража может распорядиться о принятии какой-либо стороной таких обеспечительных мер в отношении предмета спора, которые он сочтет необходимым. Любая сторона до окончания устного слушания дела может без необоснованной задержки изменить или дополнить свои исковые требования или возражения по иску. Ответчик же вправе предъявить встречный иск, вытекающий из того же договора, или заявить требования в целях зачета.

¹⁷ См.: Тихомиров Ю. Рассмотрение в российских судах ходатайств о признании, исполнении и отмене решений международного коммерческого арбитража. // Хозяйство и право. 2001. № 6. С. 107—116.

Стороны должны доказать те обстоятельства, на которые они ссылаются как на основания своих требований или возражений. Состав арбитража может потребовать представления сторонами и иных доказательств. Он вправе также по своему усмотрению назначить проведение экспертизы и испрашивать представление доказательств третьими лицами, а также вызывать и заслушивать свидетелей. Оценка доказательств осуществляется арбитрами по их внутреннему убеждению (ст. 34).

Арбитражное разбирательство прекращается путем вынесения окончательного арбитражного решения, утверждения мирового соглашения между сторонами и принятия постановления о прекращении разбирательства без вынесения решения.

1) Решение принимается на закрытом совещании большинством голосов состава арбитража. Если решение не может быть принято большинством голосов, оно принимается председателем состава арбитража. Арбитр, не согласный с принятым решением, может изложить в письменном виде свое особое мнение, которое приобщается к решению (п. 2 ст. 39). После вынесения решения его резолютивная часть объявляется сторонам устно, а в случае их отсутствия может быть сообщена им письменно. В течение устанавливаемого составом арбитража срока, который не должен, как правило, превышать 30 дней, сторонам направляется мотивированное решение. Состав арбитража по окончании устного слушания может постановить, что арбитражное решение без устного объявления его резолютивной части будет направлено сторонам в срок, который не должен, как правило, превышать 30 дней (ст. 40).

Любая из сторон, уведомив другую сторону, может в течение тридцати дней по получении арбитражного решения просить состав арбитража исправить допущенные в решении ошибки в подсчетах, описки или опечатки либо иные ошибки аналогичного характера. Состав арбитража, если он сочтет просьбу оправданной, должен в течение тридцати дней по ее получении внести соответствующие исправления. При нали-

¹⁸ Муранов А.И. История приведения в исполнение в России одного из решений Арбитражного института Торговой палаты Стокгольма. // Московский журнал международного права. 2000. № 4. С. 423—457.

чий договоренности между сторонами любая из них, уведомив другую сторону, может в течение тридцати дней по получении арбитражного решения просить состав арбитража дать толкование какого-либо конкретного пункта или части решения. Состав арбитража, если он сочтет просьбу оправданной, должен в течение тридцати дней по ее получении дать необходимое толкование. Любая из сторон, уведомив другую сторону, может в течение тридцати дней по получении арбитражного решения просить состав арбитража вынести дополнительное решение в отношении требований, которые были надлежащим образом заявлены в ходе арбитражного разбирательства, однако не были отражены в решении. Состав арбитража, если он сочтет просьбу оправданной, должен в течение шести — десяти дней по ее получении вынести дополнительное арбитражное решение. Постановления об исправлении и толковании решения, а также дополнительное решение являются составной частью арбитражного решения (ст. 42).

2) Если в ходе арбитражного разбирательства стороны сами урегулируют спор, то разбирательство прекращается. По просьбе сторон состав арбитража может зафиксировать это урегулирование в виде арбитражного решения на согласованных условиях, утверждающего мировое соглашение сторон (ст. 43).

3) Если по делу не принимается окончательное решение, арбитражное разбирательство прекращается постановлением о прекращении разбирательства. Постановление о прекращении разбирательства выносится:

а) в случае отказа истца от своего требования, если только ответчик в срок не позднее тридцати дней после получения уведомления об этом не выдвинет возражений против прекращения разбирательства и состав арбитража не признает законный интерес ответчика в окончательном урегулировании спора;

б) в случае наличия договоренности сторон о прекращении арбитражного разбирательства;

в) когда состав арбитража находит, что продолжение разбирательства стало по каким-либо причинам ненужным или невозможным, в частности, при отсутствии предпосылок, необходимых для рассмотрения и разрешения дела по существу, в том числе если из-за бездействия истца дело остается без движения более шести месяцев (ст. 45).

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 (ст. 44).

Как следует из вышеизложенного анализа Регламента МКАС, этот документ в полной мере обеспечивает возможность объективного и всестороннего арбитражного рассмотрения международного коммерческого спора, а также вынесения обоснованного решения, гарантирующего сторонам удовлетворение их справедливых требований при условии его добросовестного и надлежащего исполнения¹⁶.

4. Признание и исполнение иностранных арбитражных решений

Наиболее важным вопросом международного коммерческого арбитража является вопрос о признании и приведении в исполнение арбитражного решения, вынесенного на территории государства, отличного от того, где испрашивается его признание и исполнение. От этого в конечном счете зависят эффективность всего арбитражного разбирательства и справедливое удовлетворение материальных требований сторон. В международном частном праве признание и исполнение иностранного арбитражного решения возможно по двум основаниям: в силу прямого указания внутригосударственного права и в силу международного договора.

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. Следует отметить, что российский закон 1993 г. практически полностью воспроизводит в разделе VIII соответствующие нормы Нью-Йоркской конвенции 1958 г. Конвенция применяется исключительно к «иностранным арбитражным решениям», т. е. 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 конвен-

ция распространяется на любое иностранное арбитражное решение независимо от того, вынесено оно на территории государства — участника конвенции или нет.

Однако такой широкий подход ограничен возможностью для любого государства-участника сделать оговорку о применении конвенции только к тем арбитражным решениям, которые вынесены на территории другого государства-участника, используя принцип взаимности. Практическое значение таких оговорок постепенно утрачивает смысл, т.к. число государств — участников конвенции постоянно увеличивается. Конвенция применяется ко всем арбитражным решениям, будь то решения институционального или изолированного арбитража (п. 2 ст. 1). Конвенция не применяется к арбитражным решениям, вынесенным в том же государстве, где испрашивается их признание и исполнение. Конвенция не применяется и к процедуре оспаривания решения, которая входит в компетенцию суда того государства, на территории которого оно было вынесено.

Процедура признания и исполнения иностранного арбитражного решения заключается в следующем. Сторона, ходатайствующая о признании решения и приведении его в исполнение, при подаче ходатайства в компетентные органы соответствующего государства представляет:

- 1) должным образом заверенное подлинное арбитражное решение или должным образом заверенную копию такового;
- 2) подлинное арбитражное соглашение или должным образом заверенную копию такового.

Если арбитражное решение или соглашение изложено не на официальном языке той страны, где испрашивается признание и приведение в исполнение этого решения, сторона, которая просит о признании и приведении в исполнение этого решения, представляет перевод этих документов на такой язык. Перевод заверяется официальным или присяжным переводчиком либо дипломатическим или консульским учреждением (ст. IV).

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 конвенция, не должны применяться суще-

ственно более обременительные условия или более высокие пошлины или сборы, чем те, которые существуют для признания и приведения в исполнение внутренних решений (ст. 111).

Конвенция устанавливает жестко ограниченный перечень оснований для отказа в признании и исполнении иностранных арбитражных решений. Этот перечень является исчерпывающим и не подлежит расширительному толкованию. В перечень входят 5 оснований для отказа в признании и исполнении решения, на которые может ссылаться сторона, проигравшая арбитражное разбирательство, и 2 основания для отказа по инициативе компетентных органов того государства, где испрашивается признание и исполнение, в силу соображений публичного порядка. В признании и приведении в исполнение арбитражного решения может быть отказано по просьбе той стороны, против которой оно направлено, только если эта сторона представит компетентным органам по месту, где испрашивается признание и приведение в исполнение, доказательства того, что:

а) стороны в арбитражном соглашении были по применимому к ним закону в какой-либо мере недееспособны или это соглашение недействительно по закону, которому стороны это соглашение подчинили, а при отсутствии такого указания — по закону страны, где решение было вынесено, или

б) сторона, против которой вынесено решение, не была должным образом уведомлена о назначении арбитра или об арбитражном разбирательстве или по другим причинам не могла представить свои объяснения, или

в) указанное решение вынесено по спору, не предусмотренному или не подпадающему под условия арбитражного соглашения, или содержит постановления по вопросам, выходящим за пределы арбитражного соглашения с тем, однако, что если постановления по вопросам, охватываемым арбитражным соглашением, могут быть отделены от тех, которые не охватываются таким соглашением, то та часть арбитражного решения, которая содержит постановления по вопросам, охватываемым арбитражным соглашением, может быть признана и приведена в исполнение, или

г) состав арбитражного органа или арбитражный процесс не соответствовали соглашению сторон или, при отсутствии такового, не соответствовали закону той страны, где имел место арбитраж, или

е) решение еще не стало окончательным для сторон или было отменено или приостановлено исполнением компетентным органом страны, где оно было вынесено, или страны, закон которой применяется (п. 1 ст. V).

В признании и приведении в исполнение арбитражного решения может быть также отказано, если компетентный орган страны, в которой испрашивается признание и приведение в исполнение, найдет, что:

а) объект спора не может быть предметом арбитражного разбирательства по законам этой страны или

б) признание и приведение в исполнение этого решения противоречит публичному порядку этой страны (п. 2 ст. V).

Вопрос о принудительном исполнении иностранного арбитражного решения рассматривается по ходатайству взыскателя судами субъектов РФ по месту жительства (нахождения) должника¹⁷. Рассмотрев представленные документы и заслушав объяснения сторон, суд выносит определение о разрешении принудительного исполнения иностранного арбитражного решения. На основании решения иностранного арбитража и вступившего в законную силу определения российского суда выдается исполнительный лист, который направляется в суд по месту исполнения арбитражного решения. Действия по принудительному исполнению решения производятся судебным исполнителем на основании законодательства РФ¹⁸. Решения иностранных арбитражей, не подлежащие принудительному исполнению, признаются без какого-либо дальнейшего производства, если со стороны заинтересованного лица не поступят возражения против этого.

Тема 19. ИСПОЛНЕНИЕ СУДЕБНЫХ АКТОВ

Вопросы

1. Общие условия совершения исполнительных действий.
2. Органы принудительного исполнения.
3. Понятие исполнительного документа, требования, предъявляемые к нему.
4. Лица, участвующие в исполнительном производстве.
5. Меры принудительного исполнения. Порядок обращения взыскания на имущество должника.
6. Порядок реализации имущества.

Нормативные акты

ФЗ «О судебных приставах» от 21.07.97 // Российская газета от 5.08.97.

ФЗ «Об исполнительном производстве» от 21.07.97 // Российская газета от 5.08.97.

Положение о внебюджетном фонде развития исполнительного производства. Утв. постановлением Правительства РФ от 26.06.98 № 659 // Российская газета от 3.07.98.

Положение о порядке и условиях хранения арестованного и изъятого имущества. Утв. постановлением Правительства РФ от 7.07.98 № 723 // Российская газета от 14.08.98.

Порядок наложения ареста на ценные бумаги. Утв. постановлением Правительства РФ от 12.08.98 // Российская газета от 19.08.98.

Разъяснения по некоторым вопросам применения законодательства РФ об исполнительном производстве. Письмо Минюста от 21.12.2000 // Бюллетень Минюста РФ. 2001. № 1.

Литература

Андреев Ю. Исполнение судебных решений // Российская юстиция. 1996. № 12.

Белоусов Л. О некоторых вопросах обжалования в суд действий судебных приставов-исполнителей // Вестник ВАС РФ. 2001. № 11.

Богданов Е. Обжалование действий судебных приставов-исполнителей // Российская юстиция. 2001. № 2.

Бублик В. Исполнение арбитражных решений: законодательство и практика его применения // Хозяйство и право. 1995. № 4.

Валеев Д. Процессуальные нормы надзора и контроля в исполнительном производстве // Законодательство и экономика. 2001. № 5.

Валеев Д. Сроки в исполнительном производстве // Российская юстиция. 2001. № 9

Грицай О. Принципы современного исполнительного производства // Арбитражный и гражданский процесс. 2002. № 6.

Заворотько П.П. Процессуальные гарантии исполнения судебных решений. М., 1974.

Каганцов Я. К вопросу о правовой природе исполнительского сбора // Арбитражный и гражданский процесс. 2002. № 4.

Малешин Д. Понятие стадии исполнительного производства // Арбитражный и гражданский процесс. 2002. № 2.

Нешатаева Т. О некоторых вопросах исполнения решений по экономическим спорам судов государств-участников СНГ // Хозяйство и право. 1998. № 1.

О применении международных договоров и исполнении решений арбитражных судов других государств (инф. письмо от 1.03.96) // Вестник ВАС РФ. 1996. № 12.

Павлов Н. О юридической природе исполнительного листа // Вестник ВАС РФ. 2000. № 7.

Павлов Н., Романенко Н. Отдельные проблемы рассмотрения арбитражным судом споров по освобождению имущества от ареста (исключению его из описи) // Вестник ВАС РФ. 2000. № 1.

Редькин И., Ярков В. Обращение взыскания на ценные бумаги // Рынок ценных бумаг. 1998. № 2.

Сарычев А. Судебный пристав — лицо должностное // Хозяйство и право. 1997. № 6.

Судебная практика по исполнению решений судов общей юрисдикции, арбитражных судов в отношении юридических лиц // Хозяйство и право. 1997. № 9.

Тимофеев Д. Взыскание исполнительского сбора // Российская юстиция. 2001. № 8.

Фалькович М. Арест денежных средств ответчика как мера обеспечения иска // Экономика и жизнь. 1998. № 17—18.

Фалькович М. Исполнение актов арбитражных судов (об АПК РФ) // Экономика и жизнь. 1995. № 38.

Федоренко Н. Особенности разрешения споров, связанных с применением ФЗ «Об исполнительном производстве» // Вестник ВАС РФ. 2001. № 1.

Шерстюк В. Исполнение актов арбитражных судов и иных органов // Хозяйство и право. 1996. № 3.

Шерстюк В. Обращение взыскания на имущество организаций // Хозяйство и право. 1996. № 5.

Ярков В. Обращение взыскания на имущество должника // Хозяйство и право. 1998. № 6.

1. Общие условия совершения исполнительных действий

Исполнительное производство представляет собой установленный законом порядок принудительной реализации юрисдикционных актов. При принудительном исполнении судебных актов и актов других органов в РФ 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.

Немедленному исполнению подлежат следующие исполнительные документы:

- о взыскании алиментов, заработной платы или иной платы за труд, в пределах платежей, исчисленных за один месяц, а также о взыскании всей суммы долга по этим выплатам, *если исполнительным документом* предусмотрено ее немедленное взыскание;

- о восстановлении на работе или в прежней должности незаконно уволенного или переведенного работника;

- по другим делам, если немедленное исполнение требований предусмотрено исполнительным документом или федеральным законом;

5) срок предъявления исполнительного документа к исполнению (для судебных актов арбитражных судов) — шесть месяцев. Этот срок исчисляется со дня вступления акта в законную силу или окончания срока, установленного при отсрочке или рассрочке его исполнения, либо со дня вынесения определения о восстановлении срока, пропущенного для предъявления исполнительного документа к исполнению;

б) при наличии обстоятельств, препятствующих совершению исполнительных действий, судебный пристав по своей инициативе или по заявлению сторон, а также сами стороны вправе обратиться в суд или иной орган, выдавший исполнительный документ, с заявлением об отсрочке или рассрочке его исполнения, а также об изменении способа и порядка исполнения;

7) судебный пристав может *отложить* совершение исполнительных действий по заявлению взыскателя или на основании определения судьи. Перечень оснований для отложения исполнительных действий законом не установлен. При отложении исполнительных действий дата их дальнейшего совершения определяется сразу;

8) 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);

9) *прекращение* исполнительного производства представляет собой необратимый отказ от него по предусмотренным в законе основаниям (основания перечислены в ст. 23 Закона). Прекращенное исполнительное производство не может быть начато вновь;

10) 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 испол-

нительных 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.

Сопrotивление 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. Основание исполнения и исполнительный документ могут совпадать (например, судебный приказ).

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 документе обязательно должны быть указаны:

- 1) наименование суда или другого органа, выдавшего исполнительный документ;
- 2) дело или материалы, по которым выдан исполнительный документ, и их номера;
- 3) дата принятия судебного акта или акта другого органа, подлежащего исполнению;
- 4) наименования взыскателя-организации и должника-организации, их адреса; фамилия, имя, отчество взыскателя-гражданина и должника-гражданина, их место жительства, дата и место рождения должника-гражданина и место его работы;
- 5) резолютивная часть судебного акта или акта другого органа;
- 6) дата вступления в силу судебного акта или акта другого органа;
- 7) дата выдачи исполнительного документа и срок предъявления его к исполнению.

Исполнительный документ, выданный на основании судебного акта, подписывается судьей и заверяется гербовой печатью суда.

Исполнительный документ, выданный на основании акта другого органа, подписывается должностным лицом этого органа, а в установленных федеральным законом случаях — лицом, выписавшим исполнительный документ. Исполнительный документ заверяется печатью органа или лица, его выдавшего.

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 организа-

¹ Пост. Правительства РФ от 19.04.02 № 260 // Российская газета от 24.04.02.

ция, 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, прокуратур 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

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.

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 находящиеся 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 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.

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.

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 основ-

ного 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 имущества².

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.

Основанием для внесения задатка является заключаемый Фондом (отделением Фонда) и заявителем договор о задатке.

Договор о задатке должен предусматривать размер задатка, порядок и сроки его внесения, счет, на который вносится задаток, основания и порядок возврата задатка, а также случаи, при которых задаток не возвращается, и иные необходимые условия.

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:

а) Аукцион ведет в присутствии комиссии по проведению торгов назначаемый комиссией аукционист, который обязан подчиняться любым указаниям, связанным с проведением аукциона, получаемым от комиссии.

б) 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).

в) 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.

г) 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 трехкратного объявления указанной цены снимается с продажи.

Аукцион завершается, если после трехкратного объявления очередной цены ни один из участников аукциона не поднял билет.

Победителем аукциона признается участник, номер билета которого был назван аукционистом последним.

е) 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 решения 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 пред-

ложений. 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.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ К ЗАЧЕТУ ПО ДИСЦИПЛИНЕ «АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС»

1. Понятие арбитражного процесса, арбитражная процессуальная форма, задачи судопроизводства в арбитражных судах, источники арбитражного процессуального права.
2. Система и состав арбитражных судов РФ. Стадии арбитражного процесса.
3. Понятие и классификация принципов арбитражного процессуального права.
4. Судостроительные принципы, их характеристика.
5. Судопроизводственные принципы, их характеристика.
6. Значение и порядок доарбитражного урегулирования споров.
7. Понятие подведомственности, ее виды.
8. Подведомственность споров арбитражному суду в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. Специальная подведомственность дел арбитражным судам
9. Понятие подсудности, ее виды.
10. Понятие и классификация участников арбитражного процесса.
11. Формирование состава суда. Единоличное и коллегиальное рассмотрение дел. Привлечение к рассмотрению дел арбитражных заседателей. Отводы
12. Стороны в арбитражном процессе, их права и обязанности. Замена ненадлежащего ответчика
13. Процессуальное правопреемство, основания.
14. Процессуальное соучастие: понятие и виды.
15. Понятие и виды третьих лиц, их права и обязанности.
16. Участие прокурора в арбитражном процессе.
17. Особенности участия в арбитражном процессе государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов.
18. Понятие судебного представительства, виды представительства, полномочия представителя (в том числе оформление).
19. Понятие иска, его элементы и виды.
20. Процессуальные средства защиты ответчика против иска.
21. Распоряжение исковыми средствами защиты права.

22. Обеспечительные меры. Встречное обеспечение. Отмена обеспечения иска
23. Понятие и классификация доказательств. Предмет доказывания.
24. Относимость, допустимость доказательств, представление и истребование доказательств. Основания освобождения от доказывания. Освобождение от доказывания обстоятельств, признанных сторонами.
25. Оценка доказательств, обеспечение доказательств, судебные поручения.
26. Отдельные виды доказательств
27. Понятие судебных расходов, госпошлина, цена иска.
28. Издержки, распределение судебных расходов между лицами, участвующими в деле.
29. Понятие и виды процессуальных сроков. Приостановление, восстановление, продление процессуальных сроков.
30. Порядок предъявления иска в арбитражный суд, форма и содержание искового заявления, документы, прилагаемые к исковому заявлению. Отзыв на исковое заявление.
31. Оставление искового заявления без движения. Возвращение искового заявления
32. Стадия подготовки дела к судебному разбирательству: задачи стадии, действия судьи, предварительное судебное заседание, назначение дела к судебному разбирательству.
33. Судебное разбирательство: порядок проведения судебного заседания, протокол, последствия неявки кого-либо из лиц в судебное заседание, отложение судебного разбирательства
34. Мировое соглашение: форма и содержание, утверждение его арбитражным судом, порядок исполнения
35. Приостановление производства по делу
36. Оставление искового заявления без рассмотрения
37. Прекращение производства по делу
38. Сущность и содержание решения арбитражного суда, объявление решения.
39. Дополнительное решение. Разъяснение решения. Исправление описок, опечаток, арифметических ошибок. Вступление решения в законную силу. Обжалование решения. Исполнение решения.

40. Определение арбитражного суда, его содержание, исполнение, порядок и сроки обжалования

41. Основания и порядок рассмотрения дел в порядке упрощенного производства. Порядок обжалования такого решения.

42. Оспаривание решений третейских судов. Порядок оформления и рассмотрения заявления, основания для отмены решения третейского суда, определение арбитражного суда по данной категории дел.

43. Выдача исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда. Порядок оформления и рассмотрения заявления, основания для отказа в выдаче исполнительного листа, определение арбитражного суда по данной категории дел.

44. Признание и приведение в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений. Порядок оформления и рассмотрения заявления, основания для отказа в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения. Определение арбитражного суда по данной категории дел. Принудительное исполнение.

45. Понятие и виды апелляции. Право апелляционного обжалования, срок подачи, форма и содержание апелляционной жалобы. Отзыв на апелляционную жалобу

46. Оставление апелляционной жалобы без движения, возвращение апелляционной жалобы. Прекращение производства по апелляционной жалобе. Порядок, срок, пределы рассмотрения апелляционной жалобы

47. Полномочия арбитражного суда апелляционной инстанции. Основания для изменения или отмены решения суда первой инстанции. Постановление арбитражного суда апелляционной инстанции

48. Право кассационного обжалования, срок и порядок подачи, форма и содержание кассационной жалобы. Отзыв на кассационную жалобу

49. 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

50. Полномочия арбитражного суда кассационной инстанции. Основания для изменения или отмены решения суда первой инстанции, постановления суда апелляционной инстанции. Постановление арбитражного суда кассационной инстанции

51. 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 ВАС РФ.

52. 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.

53. 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.

54. Основания пересмотра судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам. Порядок, срок подачи, форма, содержание заявления. Возвращение заявления. Судебные акты, принимаемые арбитражным судом по результатам рассмотрения заявления.

55. Компетенция арбитражных судов РФ по делам с участием иностранных лиц. Исключительная компетенция. Соглашение об определении компетенции арбитражных судов РФ. Судебный иммунитет.

56. 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.

57. Общие положения о третейском разбирательстве. Третейское соглашение. Порядок рассмотрения дела в третейском суде.

58. Решение третейского суда. Исполнение решения третейского суда.

59. Понятие и виды международного коммерческого арбитража. Арбитражное соглашение. МКА в РФ. Признание и исполнение иностранных арбитражных решений.

60. Общие условия совершения исполнительных действий.

61. Органы принудительного исполнения.
62. Понятие исполнительного документа, требования, предъявляемые к нему.
63. Лица, участвующие в исполнительном производстве.
64. Меры принудительного исполнения. Порядок обращения взыскания на имущество должника.
65. Порядок реализации имущества.

Учебное издание

Карабанова Катерина Ивановна

КУРС ЛЕКЦИЙ ПО АРБИТРАЖНОМУ ПРОЦЕССУ

Главный редактор *А.В. Шестакова*

Технический редактор *О.С. Кашук*

Художник *Н.Н. Захарова*

Подписано в печать 03.10 2002 г. Формат 60x84/16.

Бумага офсетная. Гарнитура Таймс. Усл. печ. л. 20,1.

Уч.-изд. л. 21,5. Тираж 150 экз. Заказ . «С» 99.

Издательство Волгоградского государственного университета.

400062, Волгоград, ул. 2-я Продольная, 30.