

МИНИСТЕРСТВО СЕЛЬСКОГО ХОЗЯЙСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
ИРКУТСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ АГРАРНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМ. А.А. ЕЖЕВСКОГО

Н. А. Константинова

Арбитражное право

*Учебное пособие для студентов очной, заочной, дистанционной форм
обучения по специальности 38.05.01 «Экономическая безопасность», в том
числе, для самостоятельной работы*

Молодежный 2020

УДК 347.918(075.8)

К 65

Рекомендовано к изданию научно-методическим советом ФГБОУ ВО ИрГАУ им. А.А. Ежевского протокол № 4 от 25 мая 2020 г.

Рецензенты:

к.э.н., доцент Попова И.В;

Доктор юридических наук, профессор, зав. кафедрой правового и национального обеспечения национальной безопасности БГУ, Чуксина В.В.

Константинова, Н. А.

Арбитражное право : учебное пособие для студентов очной, заочной, дистанционной форм обучения по спец. 38.05.01 «Экономическая безопасность», в том числе, для самостоятельной работы / Н. А. Константинова ; Иркут. гос. аграр. ун-т. – Молодежный : Изд-во ИрГАУ, 2020. – 155 с.

Рассмотрены основные темы по дисциплине Арбитражное право, пособие содержит краткий конспект лекций. Предложены юридические ситуации по арбитражному процессу для закрепления пройденного теоретического материала. Для студентов заочной и дистанционной форм обучения предложены варианты контрольных работ с заданиями.

Учебное пособие предназначено для студентов по специальности 38.05.01 «Экономическая безопасность».

© Константинова Н.А., 2020

© Иркутский государственный аграрный университет
им. А.А. Ежевского, 2020

СОДЕРЖАНИЕ:

| | |
|--|------------|
| Введение..... | 3 |
| Часть I. Учебный материал по дисциплине «Арбитражное право»..... | 6 |
| Тема1. Понятие, предмет и система арбитражного права..... | 6 |
| Тема2. Понятие и виды подведомственности и подсудности..... | 8 |
| Тема3. Участники арбитражного процесса..... | 11 |
| Тема4. Доказательства и доказывание в арбитражном процессе..... | 29 |
| Тема5. Исковое судопроизводство..... | 55 |
| Тема6. Судебное разбирательство..... | 70 |
| Тема7. Апелляционное производство..... | 85 |
| Тема8. Кассационное производство..... | 95 |
| Тема9. Надзорное производство..... | 101 |
| Тема10. Альтернативные методы разрешения споров..... | 106 |
| Тема 11. Третейское судопроизводство..... | 111 |
| Часть II. Методические указания и практические задания студентам заочной и дистанционной форм обучения..... | 128 |
| I. Методические указания студентам по выполнению контрольной работы..... | 128 |
| II. Требования к выполнению контрольной работы..... | 129 |
| III. Теоретические вопросы..... | 131 |
| IV. Практические юридические ситуации (задачи)..... | 133 |
| Глоссарий по дисциплине «Арбитражное право»..... | 149 |
| Список рекомендуемой литературы..... | 155 |

ВВЕДЕНИЕ

Учебное пособие предназначено студентам очной, заочной и дистанционной форм обучения по специальности «Экономическая безопасность».

Целью освоения дисциплины «Арбитражное право» является овладение студентами знаний в области арбитражного процесса, формирование у студентов личностных качеств, общекультурных и профессиональных компетенций, развитие навыков их реализации в области обеспечения законности и правопорядка в сфере экономики, социально-экономической деятельности хозяйствующих субъектов, информационно-аналитической деятельности в соответствии с ФГОС ВО по специальности «Экономическая безопасность».

В результате освоения дисциплины студент должен:

Знать:

- действующую структуру судебной системы Российской Федерации, место в ней арбитражных судов;
- понятие арбитражного процесса;
- стадии арбитражного процесса, виды производств арбитражного процесса;

Уметь:

- оперировать юридическими понятиями и категориями арбитражного процессуального права;
- анализировать, толковать и правильно применять нормы арбитражного процессуального права;
- принимать решения по вопросам, возникающим в ходе судопроизводства по экономических спорам и иным делам в арбитражных судах.

- составлять юридические и служебные документы.

Владеть:

- терминологией арбитражного процессуального права;
- навыками анализа различных правовых явлений в области судопроизводства в арбитражном суде, процессуальных юридических фактов;
- навыками реализации норм материального и процессуального права.

Содержание дисциплины «Арбитражное право»:

1. Предмет, метод и принципы арбитражного процесса
2. Подведомственность и подсудность арбитражных судов.
3. Участники арбитражного процесса. Представительство в суде.
4. Доказательства и доказывание.
5. Судебные расходы.
6. Судебные штрафы.
7. Иск и возбуждение дела в арбитражном суде.
8. Судебное разбирательство в арбитражном суде первой инстанции
9. Производство по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений
10. Рассмотрение дел о несостоятельности (банкротстве).
11. Производство по пересмотру судебных актов арбитражных судов (апелляция, кассация, надзор).
12. Альтернативные способы разрешения экономических споров.
13. Разрешение экономических споров третейским судом.

Учебно-методическое пособие состоит из двух основных частей. Первая часть включает в себя учебные материалы по основным темам гражданского и арбитражного процесса, предназначена для самостоятельного изучения студентами в дополнение к учебникам из списка литературы. Вторая часть

состоит из тематики контрольных работ и практических заданий для студентов заочной и дистанционной форм обучения.

Часть I. Учебный материал по дисциплине «Арбитражное право»

Тема 1: Понятие, предмет и система арбитражного права.

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

Арбитражные суды России были образованы с принятием в 1991-1992 гг. Закона РФ "Об арбитражном суде" и первого АПК. Существовавшая в советский период система государственных арбитражей как органов разрешения хозяйственных споров была упразднена в этот же период. Необходимость дальнейшего совершенствования арбитражного процессуального законодательства привела к разработке и принятию в 1995 г. двух новых актов: Федерального конституционного закона "Об арбитражных судах в Российской Федерации" и АПК. В 2002 г. был принят новый АПК, введенный в действие полностью с 1 января 2003 г. Все это привело к дальнейшему развитию системы разрешения экономических споров, связанных с предпринимательской и иной экономической деятельностью.

Систему арбитражных судов в Российской Федерации составляют:

арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды);

арбитражные апелляционные суды;

арбитражные суды первой инстанции в республиках, краях, областях, городах федерального значения, автономной области, автономных округах (далее - арбитражные суды субъектов Российской Федерации);

специализированные арбитражные суды.

При изучении арбитражного процесса следует иметь в виду

принципиальное различие концепций правосудия в судах общей юрисдикции и арбитражных судах, отраженных в АПК и ГПК. Арбитражные суды по правилам АПК одновременно осуществляют гражданское и административное судопроизводство по подведомственным им делам. В ГПК же имеет место отождествление гражданского процесса и гражданского судопроизводства. Любые категории дел, подведомственных судам общей юрисдикции, рассматриваются только по правилам гражданского судопроизводства (см. ст. 1-5 ГПК), в связи с чем возникает вопрос, например, о процессуальной форме рассмотрения дел, перечисленных в гл. 23-26 ГПК. Однако в целом следует отметить тенденцию к сближению процессуальной формы разрешения дел в гражданском и арбитражном процессах. Так, процессуальная форма в новом АПК стала более глубокой и детализированной. Если в гражданском процессе теперь нет народных заседателей, то, наоборот, в арбитражном процессе отдельные категории дел в суде первой инстанции рассматриваются с участием арбитражных заседателей. В то же время в ГПК появился такой институт, который ранее был до этого только в АПК, как возвращение искового заявления, и ряд других правил, оправдавших себя ранее в арбитражном процессе.

Арбитражный процесс - это система последовательно осуществляемых процессуальных действий, совершаемых арбитражным судом и другими участниками судопроизводства в связи с рассмотрением и разрешением конкретного дела.

Арбитражный процесс состоит из шести стадий:

- производство в арбитражном суде первой инстанции;
- производство в апелляционной инстанции;
- производство в кассационной инстанции;
- производство в порядке надзора;

пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам судебных актов арбитражного суда, вступивших в законную силу;

- исполнение судебных актов.

Прохождение дела по всем стадиям арбитражного процесса не является обязательным, а определяется заинтересованными лицами - участниками производства по данному делу. Обязательным является разрешение дела по первой инстанции, а затем - по волеизъявлению истца - исполнение решения арбитражного суда.

В свою очередь каждая стадия арбитражного процесса подразделяется на три этапа:

- возбуждение производства в соответствующей стадии;
- подготовка дела к рассмотрению;
- разрешение его в соответствующей стадии.

В числе основных нормативных источников арбитражного процесса следует отметить помимо Федерального конституционного закона "Об арбитражных судах" и АПК также Федеральный закон "О несостоятельности (банкротстве)", Закон РФ "О государственной пошлине".

Арбитражное процессуальное законодательство строится на основании определенных принципов, которые имеют преимущественно общий характер для всех судов (общей юрисдикции, арбитражных, конституционного) и действуют при осуществлении ими судебной власти. Межотраслевой характер арбитражного процесса проявляется в классификации принципов на судоустройственные и судопроизводственные. Судоустройственные принципы характеризуют организационное построение системы арбитражных судов, а судопроизводственные - содержательную сторону деятельности арбитражного суда и его участников.

К числу судоустройственных принципов арбитражного процессуального права относятся:

- осуществление правосудия только судом;
- законность;
- независимость судей;
- гласность судебного разбирательства;
- автономия арбитражных судов в судебной системе России;

- региональное построение арбитражных судов кассационной инстанции;
- 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;
- доступ к судебной защите прав и законных интересов (доступ к правосудию);
- юридическая истина;
- судебское руководство;
- равноправие сторон арбитражного процесса;
- сочетание устности и письменности судебного разбирательства;
- непосредственность судебного разбирательства¹.

Тема 2. Понятие и виды подведомственности. Понятие и виды подсудности.

Подведомственность в гражданском процессуальном праве понимают в нескольких значениях.

Как правовой институт, представляющий собой совокупность норм, регулирующих порядок рассмотрения спора тем или иным юрисдикционным органом. Как одна из предпосылок получения права на предъявление иска. И наконец, как предметная компетенция соответствующих юрисдикционных органов по рассмотрению и разрешению спорных правовых вопросов.

Подведомственностью называют разграничение компетенции между судами общей юрисдикции, с одной стороны, и всеми иными

¹ Арбитражный процесс [Электронный учебник] : учеб. для вузов / под ред. М. К. Треушникова, 2007.

юрисдикционными органами, которые могут рассматривать правовые конфликты, с другой стороны. Подведомственность обусловлена несколькими критериями: по характеру спорного материального правоотношения; исходя из субъектного состава; по бесспорности заявленных требований; исходя из условий договора; по уровню принятия нормативно-правового акта.

Подведомственность судов общей юрисдикции определяется по так называемому остаточному принципу: все что неподведомственно Арбитражным судам относится к компетенции Судов общей юрисдикции. К подведомственности Арбитражных судов относятся категории дел, обладающие следующими критериями:

1) **спор возник между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями** как между собой, так и с государством и гражданами, не обладающими статусом индивидуального предпринимателя;

2) **спор носит экономический характер и вытекает из предпринимательской деятельности.** Следует также обратить внимание на то, что Арбитражные суды рассматривают не только дела в порядке искового производства, но и упрощенного, и публичного производств.

3) **корпоративные споры;**

4) **о защите интеллектуальных прав** с участием организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами, а также по спорам, отнесенным к подсудности Суда по интеллектуальным правам

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

Несмотря на наличие критериев подведомственности в судебной практике нередко возникают проблемы в разграничении подведомственности между Судами общей юрисдикции и Арбитражными судами. В теории и практике гражданского процесса были выработаны некоторые пути выхода из коллизий подведомственности:

1) при разграничении подведомственности учитывается природа Арбитражного суда как органа судебной власти, в сфере предпринимательской, экономической деятельности;

2) некоторые дела исключительно подведомственны Арбитражным судам, независимо от характера требований (специальная подведомственность ст. 33 АПК РФ);

3) нарушение правил подведомственности влечет отказ в принятии иска (п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК РФ), либо прекращение производства по делу

4) если суд отказал в принятии иска или прекратил производство по делу по мотиву неподведомственности, то Арбитражный суд обязан принять дело к своему производству;

5) если дело одновременно подведомственно Арбитражному суду и Суду общей юрисдикции и разделение этих требований невозможно, то дело рассматривается Судом общей юрисдикции.

Подведомственность подразделяется на несколько видов: **исключительную, альтернативную, договорную и императивную.**

Исключительная подведомственность заключается в том, что дело может быть рассмотрено только судом, рассмотрение иным органом исключается.

Альтернативная подведомственность - это подведомственность в соответствие с правилами которой спор может быть рассмотрен по выбору заинтересованного лица, как в суде, так и в другом юрисдикционном органе. В то же время, разрешение спора в административном порядке не лишает стороны права обратиться суд.

По правилам **договорной** подведомственности стороны путем заключения договора вправе выбрать тот орган, который будет рассматривать их спор, например, третейский суд.

Императивная подведомственность состоит в том, что спор становится подведомствен суду только в случае соблюдения досудебного порядка урегулирования спора.

II. Подсудность.

Институт подсудности разграничивает подведомственные арбитражным судам дела между различными звеньями судебной-арбитражной системы. Для арбитражного процесса характерны два вида подсудности - **родовая и территориальная.**

Родовая подсудность разграничивает дела между арбитражными судами различного уровня.

Территориальная подсудность разграничивает компетенцию арбитражных судов одного звена, т.е. практически краевых, областных и приравненных к ним арбитражных судов субъектов РФ. Территориальная подсудность может быть *общей, альтернативной, исключительной, по связи дел и договорной.*

В соответствии с правилами общей территориальной подсудности иск предъявляется в арбитражный суд субъекта РФ по месту нахождения или месту жительства ответчика (ст. 35 АПК). Дела о несостоятельности (банкротстве) юридических лиц и граждан рассматриваются по месту нахождения должника - юридического лица или по месту жительства гражданина (ст. 33 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

Согласно п. 2 ст. 54 ГК место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации, если в соответствии с законом в учредительных документах не указано иное. Наименование и место нахождения юридического лица указываются в его учредительных документах.

Правила альтернативной подсудности по выбору истца установлены ст. 36 АПК. Например, иск к ответчику, место нахождения или место жительства которого неизвестно, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения его имущества либо по его последнему известному месту нахождения или месту жительства в Российской Федерации. Иск к ответчику, находящемуся или проживающему на территории иностранного государства, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения на территории Российской Федерации имущества ответчика.

Исключительная подсудность характеризуется тем, что дело должно быть рассмотрено только строго определенным в АПК арбитражным судом (ст. 38 АПК). Например, 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.

Подсудность по связи дел характеризуется тем, что независимо от территориальной принадлежности спор подлежит разбирательству в арбитражном суде, где рассматривается другое дело, с которым связан спор. Так, встречный иск независимо от его подсудности предъявляется по месту рассмотрения первоначального иска (ч. 10 ст. 38 АПК). В этот же арбитражный суд предъявляется исковое заявление третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора (ст. 50 АПК).

В соответствии с правилами договорной подсудности (ст. 37 АПК) общая территориальная и альтернативная подсудность, установленная в АПК, могут быть изменены по соглашению сторон (пророгационные соглашения)¹.

Тема 3. Участники арбитражного процесса.

Все участники арбитражного процесса подразделяются на четыре группы:

- арбитражные суды как органы, разрешающие споры;
- лица, участвующие в деле, защищающие свои либо чужие права и имеющие юридическую заинтересованность в исходе арбитражного процесса;
- судебные представители, которые обеспечивают лицам, участвующим в деле, возможность их участия в деле, и представляющие их интересы в арбитражном суде;

¹ Гражданский процесс: учебник для вузов / под ред. М.К. Треушников. - М.: Издательский Дом «Городец», 2010.

- лица, содействующие деятельности арбитражного суда в силу обязанностей по представлению доказательственной информации и в иных случаях (свидетели, эксперты, переводчики и т.д.).

Лицами, участвующими в деле, признаются:

- стороны, третьи лица;
- заявители и заинтересованные лица - по делам особого производства, о несостоятельности (банкротстве);
- прокурор, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, обратившиеся в арбитражный суд в случаях, предусмотренных АПК.

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 (ч. 2 ст. 27 АПК).

Истцами (заявителями) являются организации и граждане, предъявившие иск (подавшие заявление) или в интересах которых предъявлен иск. Ответчиками являются организации и граждане, к которым предъявлено исковое требование. Арбитражная процессуальная правосубъектность возникает для организаций с момента их государственной регистрации в качестве юридических лиц, для граждан - с момента их государственной регистрации в качестве предпринимателя без образования юридического лица; для органов государственной власти - с момента их образования и наделения соответствующей компетенцией. Неюридические лица могут быть субъектами арбитражного процесса только в случаях, прямо предусмотренных законом.

Иск может быть предъявлен совместно несколькими истцами или одновременно к нескольким ответчикам (процессуальное соучастие). При этом каждый из соучастников по отношению к другой стороне выступает в арбитражном процессе самостоятельно. Арбитражный суд вправе также с согласия истца произвести замену ненадлежащего ответчика на надлежащего в порядке ст. 47 АПК.

В случае выбытия одной из сторон в спорном или установленном судебным актом арбитражного суда правоотношении вследствие реорганизации юридического лица, уступки требования, перевода долга, смерти гражданина и других случаях арбитражный суд производит замену этой стороны ее правопреемником, указывая об этом в решении, определении или постановлении. Правопреемство возможно на любой стадии арбитражного процесса. Для правопреемника все действия, совершенные до его вступления в процесс, обязательны в той мере, в какой они были обязательны для лица, которое правопреемник заменил.

Прокурор принимает участие в арбитражном процессе в случаях, предусмотренных в АПК, путем обращения с исками и заявлениями согласно ст. 52 АПК для защиты прав и законных интересов организаций и граждан, имущественных интересов Российской Федерации, ее субъектов и муниципальных образований. Прокурор также вправе вступить в дело, рассматриваемое арбитражным судом, в целях обеспечения законности по делам, указанным в ч. 1 ст. 52 АПК.

В арбитражном процессе на основании ст. 53 АПК могут участвовать государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы. В случаях, предусмотренных федеральным законом, данные органы вправе обращаться с заявлениями и исками в защиту публичных интересов.

В качестве общих положений участия в арбитражном процессе прокурора, государственных и иных органов отметим, что они несут обязанности и пользуются всеми правами истца. Отказ указанных органов и прокурора от предъявленного ими иска не лишает истца права требовать разрешения спора по существу.

В арбитражном, как и гражданском процессе, участвуют два вида третьих лиц: заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора и не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора. Третьи лица с самостоятельными требованиями могут вступить в дело до принятия арбитражным судом решения и пользуются правами и несут

обязанности истца, за исключением необходимости соблюдения претензионного или иного досудебного порядка урегулирования спора с ответчиком, когда это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором. Что касается третьих лиц без самостоятельных требований, то они 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 сторон¹.

После возбуждения дела в суде спорящие лица становятся субъектами гражданских процессуальных правоотношений и попадают в сферу регулирования гражданского процессуального права. Участники материальных правоотношений теперь начинают именоваться **истцом и ответчиком** или *сторонами гражданского процесса*. В каждом гражданском деле, рассматриваемом судом, только две стороны - *истец и ответчик*. Не имеет при этом значения количество лиц, участвующих на той либо иной стороне. Например, оспариваемое право может принадлежать одновременно нескольким лицам на праве долевой собственности. Предъявляя иск в защиту своих интересов, они все являются одной стороной - истцом.

Истец - это лицо, субъективные материальные права или охраняемые законом интересы которого нарушены или оспариваются и в силу этого нуждаются в защите.

Истец выступает в качестве активной стороны в гражданском процессе, так как именно он возбуждает дело с целью защиты своих прав и охраняемых законом интересов.

Следует иметь в виду, что понятие истца и лица, возбуждающего дело, не всегда полностью совпадают. Они не во всех случаях тождественны. В гражданском процессе допускается возбуждение гражданского дела в

¹ Арбитражный процесс [Электронный учебник] : учеб. для вузов / под ред. М. К. Треушникова, 2007.

интересах других лиц прокурором (ст. 45 ГПК), а также органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями или гражданами (ст. 46 ГПК). Например, на основании ст. 43 Закона РФ "О защите прав потребителей" общественные объединения потребителей вправе обращаться в суд с заявлениями в защиту прав потребителей. В случае приобретения гражданином некачественного товара с иском о защите его имущественных прав к продавцу может обратиться общественное объединение потребителей.

Ответчик - это лицо, которое привлекается к ответу в связи с заявлением истца о том, что нарушены или оспариваются его субъективные права или охраняемые законом интересы. Ответчик рассматривается в качестве пассивной стороны в гражданском процессе.

Таким образом, в качестве сторон всегда следует рассматривать субъектов спорного материального правоотношения.

Гражданские процессуальные права и обязанности сторон

Стороны в гражданском процессе наделяются целым комплексом процессуальных прав и обязанностей, позволяющих им защищать свои интересы в суде, равно как дающих возможность суду воздействовать на их процессуальную деятельность.

Права и обязанности сторон делятся на общие и специальные.

Общие - это такие процессуальные права сторон, которыми наделены все лица, участвующие в деле, включая стороны.

Истец обладает следующими **специальными правами**: изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований либо отказаться от иска. Истец также дает согласие на замену ненадлежащего ответчика надлежащим. Ответчик вправе признать иск полностью или в части, а также предъявить встречный иск. **Специальными правами** сторон, которые они осуществляют по взаимному согласию, являются: заключение мирового соглашения (ст. 39 ГПК); изменение подведомственности (ч. 3 ст. 3 ГПК) либо подсудности дела (ст. 32 ГПК).

Суд контролирует осуществление ряда специальных полномочий сторон. В частности, в соответствии с ч. 2 ст. 39 ГПК суд не принимает отказ истца от иска, признание иска ответчиком и не утверждает мировое соглашение сторон, если это противоречит закону или нарушает права и законные интересы других лиц.

Стороны в гражданском процессе не только наделены процессуальными правами, но и несут определенные процессуальные **обязанности**, которые также подразделяются на **общие и специальные**.

Общие процессуальные обязанности сторон в основном сводятся к следующему. Стороны обязаны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами; соблюдать в судебном заседании установленный порядок (ст. 158 ГПК), соблюдать ряд других правил, например давать свои показания и объяснения стоя.

Специальные процессуальные обязанности сторон различны и зависят от характера конкретных процессуальных действий, стадии гражданского процесса. Так, в соответствии со ст. 131 ГПК истец должен указать ряд обязательных сведений в исковом заявлении. Согласно ст. 132 ГПК истец обязан приложить к исковому заявлению необходимые документы. Статья 56 ГПК указывает, что каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом и т.д.

Лица, участвующие в деле, наделяются комплексом процессуальных прав и обязанностей. В частности, все лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства, участвовать в исследовании доказательств, обжаловать судебные акты арбитражного суда и пользоваться другими процессуальными правами, предоставленными им ст. 41 и др. АПК. Лица, участвующие в деле, обязаны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами.

Ряд процессуальных прав имеют только стороны. 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 в порядке, предусмотренном гл. 15 АПК. Однако 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.

Третьи лица в гражданском процессе

Статья 34 ГПК среди лиц, участвующих в деле, *называет третьих лиц.*

Третьи лица участвуют в гражданском процессе наравне со сторонами.

В соответствии с ГПК третьи лица подразделяются на два вида, а именно: третьи лица, **заявляющие самостоятельные требования** относительно предмета спора, и третьи лица, **не заявляющие самостоятельных требований** относительно предмета спора. Каждый вид третьих лиц имеет как собственные особенности, так и общие черты.

Рассмотрим общие черты третьих лиц.

Во-первых, третьи лица отнесены к лицам, участвующим в деле, в силу их **юридической заинтересованности в исходе** дела, хотя степень заинтересованности различна у каждого вида третьих лиц.

Так, третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, имеют собственные притязания на предмет спора. Третьи лица, не заявляющие требований относительно предмета спора, не являются участниками спорного материального правоотношения.

Во-вторых, *третьи лица всегда вступают в начатый гражданский процесс*. В силу принципа диспозитивности третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, могут вступать в начатый гражданский процесс только по собственной инициативе. Невозможно привлечение этих лиц в процесс помимо их воли. И наоборот, третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, могут вступить в процесс и могут привлекаться в начатый процесс.

Таким образом, **третьи лица** - это такие лица, участвующие в деле, которые вступают в начатый гражданский процесс, **имеют определенную юридическую заинтересованность в исходе дела** в силу влияния судебного решения на их права и обязанности.

Значение участия третьих лиц в гражданском процессе обусловлено рядом обстоятельств.

Во-первых, это путь к правильному и обоснованному разрешению дела, так как позволяет установить все обстоятельства по делу, собрать воедино и исследовать все имеющиеся доказательства.

Во-вторых, это средство процессуальной экономии, поскольку при рассмотрении, например, регрессных исков нет необходимости вновь устанавливать факты, отраженные в решении по первоначальному иску.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора

В соответствии со ст. 42 ГПК третьи лица, заявляющие требования относительно предмета спора, могут вступить в дело до постановления судом решения. Они пользуются всеми правами и несут все обязанности истца.

Например, бывшие супруги спорят о разделе дома. Истец (бывший супруг) предъявляет иск о разделе дома к ответчику (бывшей супруге), претендуя на половину дома. В дело вступает мать ответчика, утверждая, что дом построен на ее средства, и заявляет свои требования на весь дом. В данном случае мать является третьим лицом, заявляющим самостоятельные

требования относительно предмета спора. Т.е. третье лицо имеет юридическую заинтересованность в исходе дела и вступает в начатый в суде процесс.

Однако для третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, характерны и специфические черты, отличающие его от другого вида третьих лиц (третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора). Рассмотрим характерные черты третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора.

1) **третьи лица заявляют самостоятельное требование** относительно предмета, о котором спорят стороны. Так, в приведенном примере это спор о праве собственности на дом. На предмет спора претендуют как стороны, так и третье лицо.

2) **третьи лица, заявляющие самостоятельные требования** относительно предмета спора, **вступают в процесс добровольно путем подачи искового заявления.** Как уже отмечалось, привлечение данного вида третьих лиц в процесс помимо их воли невозможно.

3) **они вступают всегда в начатый процесс** до вынесения судом решения по делу. Практически третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора, может вступить в процесс, начиная со стадии подготовки дела и до удаления суда в совещательную комнату для вынесения решения по делу. Например, в нашем примере если бы мать подала заявление о праве собственности на дом до возникновения дела в суде между ее дочерью и бывшим зятем, то она и была бы истцом по делу. Но поскольку дело уже существует в суде, то заявление собственных притязаний на предмет спора возможно лишь путем вступления в процесс в качестве третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора.

4) **третьи лица, заявляющие самостоятельные требования** относительно предмета спора, **могут претендовать на весь предмет спора**

или на его часть. В приведенном примере третье лицо могло претендовать на долю дома, что обуславливается конкретными обстоятельствами дела. К примеру, дом до замужества ответчицы был унаследован в долях матерью и ее дочерью. Следовательно, у каждой появляется право собственности на свою долю. В этом случае третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора (в нашем примере - мать ответчика), претендует на определенную долю спорного имущества.

5) как правило, **интересы третьего лица**, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, **противостоят обеим сторонам**, но могут противостоят одной из сторон (истцу), не совпадая при этом с интересами противоположной стороны. В рассматриваемом примере дан классический случай, когда интересы третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, противостоят интересам обеих сторон (при заявлении требований о праве собственности на дом). В то же время иногда интересы третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, могут противостоят интересам только одной стороны. Например, истец предъявил иск к ответчику о выселении последнего. Третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора, может вступить в жилищный спор с требованием о выселении истца, не заявляя претензий к ответчику. В то же время здесь нет соучастия на стороне ответчика, так как интересы ответчика и третьего лица не совпадают, хотя и противостоят интересам истца.

Таким образом, третье лицо, заявляющее самостоятельные требования относительно предмета спора, - это такое участвующее в деле лицо, которое защищает в процессе свои притязания на предмет спора путем подачи иска и вступления в начатое дело.

Права и обязанности третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора, соответствуют правам сторон. В связи с этим на них распространяются все общие права, предусмотренные ст.

35 ГПК, а также специальные права, указанные в ст. 38 ГПК. Так, к третьему лицу, заявляющему самостоятельные требования относительно предмета спора, может быть предъявлен *встречный иск*, это лицо может заключить *мировое соглашение*, изменить основание иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований и проч.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора

В соответствии со ст. 43 ГПК третьи лица, *не заявляющие самостоятельных* требований относительно предмета спора, могут вступить в дело на стороне истца или ответчика до принятия судом первой инстанции судебного постановления по делу, если решение по делу может повлиять на их права и обязанности по отношению к одной из сторон. Также третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, могут быть привлечены к участию в деле по инициативе как лиц, участвующих в деле, так и суда. Раньше третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора, назывались "*пособниками стороны*", что очень четко определяет характер их участия в деле.

В качестве примера участия третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, можно привести следующее дело. Потерпевший в результате дорожно-транспортного происшествия предъявляет иск о возмещении вреда, причиненного его здоровью, к владельцу источника повышенной опасности, например к трамвайно-троллейбусному управлению (ПТУ). Третьим лицом, не заявляющим самостоятельных требований относительно предмета спора, на стороне ответчика в процессе будет участвовать водитель троллейбуса, совершивший наезд на потерпевшего.

Рассмотрим черты третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора.

- 1) третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований

относительно предмета спора, **не являются субъектами спорного материального правоотношения.** Между третьим лицом и стороной иной характер отношений. В нашем примере между истцом (потерпевшим) и ответчиком (ТТУ) отношения по возмещению вреда, причиненного здоровью гражданина. Между ответчиком, на чьей стороне выступает третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований относительно предмета спора, и самим третьим лицом - трудовые правоотношения.

2) между третьим лицом, не заявляющим самостоятельных требований относительно предмета спора, и противоположной стороной (т.е. иной стороной, не на которой участвует в процессе третье лицо) **нет материально-правовых отношений.** В нашем примере водитель не несет имущественную ответственность непосредственно перед истцом. ТТУ вправе предъявить к водителю регрессный иск в новом процессе.

3) основание участия в деле третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, - **юридическая заинтересованность в исходе дела.** Юридическая заинтересованность предполагает влияние решения суда на права и обязанности третьего лица. Как правило, это возможность предъявления регрессного иска, но может быть и иной характер юридической заинтересованности. Например, по делам о взыскании алиментов на содержание несовершеннолетнего ребенка третьими лицами, не заявляющими самостоятельных требований относительно предмета спора, привлекаются те, кому ответчик уже выплачивает алименты. В этом случае юридическая заинтересованность третьего лица заключается в сохранении того размера алиментов, который он уже получает (на этот размер способно повлиять решение суда об удовлетворении заявленного иска). Вынесенное решение по спору между истцом и ответчиком при условии привлечения в процесс третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, имеет преюдициальное значение. Это означает, что при разрешении регрессного иска в суде не подлежат доказыванию повторно те факты, которые были установлены в решении по

первоначальному иску.

4) третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, **выступают на стороне истца или ответчика**. Чаще всего третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, **участвуют на стороне ответчика**. Однако не исключены случаи участия третьих лиц и на стороне истца. Например, при уступке требований новый кредитор предъявляет иск к должнику. На стороне истца может быть привлечен старый кредитор.

5) третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, **вступают в процесс путем подачи заявления либо привлекаются к участию в деле по определению судьи (суда)**. Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, могут привлекаться к процессу по ходатайству лиц, участвующих в деле, и по инициативе суда.

Таким образом, **третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований** относительно предмета спора, - это такие участвующие в деле лица, которые привлекаются или вступают в процесс на стороне истца или ответчика и имеют юридическую заинтересованность в исходе дела, но при отсутствии материально-правовых отношений с противоположной стороной.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, отличаются от соучастников (соистцов и соучастников) по ряду оснований. Третьи лица не связаны материально-правовыми отношениями с противоположной стороной в отличие от соучастников. Третьи лица находятся в материально-правовой связи только с тем лицом, на стороне которого они участвуют.

Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, пользуются **правами и несут обязанности** сторон, за исключением права на изменение основания и предмета иска, увеличения или уменьшения размера исковых требований, а также права на

отказ от иска, признание иска или заключение мирового соглашения, требование принудительного исполнения судебного решения. Поскольку третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, не являются субъектами спорного материального правоотношения, то к ним *не может быть предъявлен встречный иск. Они также не могут предъявлять встречный иск.*

Участие в гражданском процессе государственных органов, органов местного самоуправления, организаций и граждан, защищающих права других лиц

В основном участвуют в гражданском процессе в порядке **государственные органы и органы местного самоуправления.** Любой из указанных органов является, как правило, юридическим лицом и может защищать в гражданском процессе собственные (учитывая условность данного термина применительно к государственным органам) имущественные интересы, например по искам о возмещении вреда, иным гражданско-правовым спорам. В таких делах данные органы занимают положение *истцов, ответчиков, третьих лиц* как субъекты спорных материальных правоотношений.

Однако они участвуют в гражданском процессе с целью защиты не собственных интересов, а интересов других лиц, а также неопределенного круга лиц. При этом участие в гражданском процессе государственных органов и органов местного самоуправления чаще всего связано с их компетенцией и реализацией полномочий в определенной сфере управления. Например, на органы опеки и попечительства возложены обязанности по защите прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан. Поэтому указанные органы участвуют в гражданском процессе, защищая права граждан.

Главной целью института защиты прав других лиц в гражданском процессе является оказание помощи и содействия в судебной защите лицам,

которые сами не в состоянии в силу состояния здоровья, нетрудоспособности, возраста осуществить ее самостоятельно. В этом плане существование в гражданском процессе института защиты прав других лиц социально оправданно и является одной из гарантий осуществления конституционного права каждого на судебную защиту его прав и свобод (ст. 46 Конституции РФ).

Защита прав других лиц осуществляется в двух формах.

Во-первых, путем обращения в суд с заявлениями в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц либо неопределенного круга лиц (ст. 46 ГПК). Такое право возбуждения дела предоставлено как государственным органам, органам местного самоуправления, так и организациям и гражданам. Здесь предусмотрен максимально широкий круг лиц, имеющих право на обращение в суд в защиту прав и интересов других лиц либо неопределенного круга лиц.

Во-вторых, государственные органы и органы местного самоуправления могут быть привлечены судом к участию в процессе или вступить в процесс по своей инициативе либо по инициативе лиц, участвующих в деле, для дачи заключения по делу в целях осуществления возложенных на них обязанностей и защиты прав, свобод и законных интересов других лиц или интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований (ст. 47 ГПК). Как видно, право дачи заключения предоставлено только государственным органам и органам местного самоуправления.

Обращение в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц

Обращение в суд в защиту прав других лиц возможно только по их просьбе. Такое согласие, очевидно, должно быть выражено в письменной форме и может найти подтверждение в личном участии лица, чьи права защищаются поданным иском, в гражданском процессе. При обращении в суд в защиту недееспособных или несовершеннолетних граждан иск может быть предъявлен независимо от просьбы их законных представителей или иного

заинтересованного лица. Обращение в суд в интересах недееспособных и несовершеннолетних лиц позволяет более быстро и эффективно защищать права таких граждан, не способных самостоятельно обращаться в суд в силу отсутствия у них полной гражданской процессуальной дееспособности.

Так, органы опеки и попечительства вправе в соответствии с СК возбуждать следующие дела: о признании брака недействительным, если брак заключен с лицом, не достигшим брачного возраста, при отсутствии разрешения на заключение брака до достижения этим лицом брачного возраста; о лишении родительских прав; об ограничении родительских прав; о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей.

В гражданском процессе возможна не только защита определенного круга других лиц. В настоящее время возможно возбуждение дел и в защиту неопределенного круга лиц, если в момент возбуждения дела невозможно установить полностью всех участников группы, права и интересы которых нарушены. Здесь обращение в суд происходит независимо от просьбы самих заинтересованных лиц, поскольку исками о защите неопределенного круга лиц защищаются публичные интересы, например при прекращении экологически вредной деятельности, либо частные интересы большой группы лиц, например потребителей.

Таким образом, можно говорить о том, что по общему правилу предъявление иска в защиту прав других лиц возможно только при одновременном наличии двух условий - это:

- 1) прямое указание в федеральном законе;
- 2) наличие просьбы заинтересованного лица, в отношении которого закон допускает такое возбуждение дела государственными органами, органами местного самоуправления и другими субъектами (ст. 46 ГПК). Только при возбуждении дел в защиту недееспособных лиц и неопределенного круга лиц такого согласия не требуется, однако также необходимо специальное указание в законе о возможности обращения в суд государственных органов и других субъектов

(ст. 46 ГПК)¹.

Тема 4. Доказательства и доказывание в арбитражном процессе.

Доказательствами по делу в арбитражном процессе являются полученные в предусмотренном АПК и другими федеральными законами порядке сведения о фактах, на основании которых арбитражный суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела (ст. 64 АПК).

В качестве доказательств допускаются письменные и вещественные доказательства, объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, показания свидетелей, аудио- и видеозаписи, иные документы и материалы. Таким образом, перечень средств доказывания в АПК более широкий, чем по правилам ГПК. Также не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона.

Более полно в АПК раскрыты правила об обязанности доказывания, представлении и истребовании доказательств (ст. 65 и 66 АПК). Так, каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений. Обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия государственными органами, органами местного самоуправления, иными органами, должностными лицами оспариваемых актов, решений, совершения действий (бездействия), возлагается на соответствующий орган или должностное лицо. Обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела, определяются арбитражным судом на основании

¹ Гражданский процесс: учебник для вузов/ под ред. В.В. Яркова. М., 2004.

требований и возражений лиц, участвующих в деле, в соответствии с подлежащими применению нормами материального права.

Особенно интересным является требование о необходимости для каждого лица, участвующего в деле, раскрыть доказательства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений, перед другими лицами, участвующими в деле, до начала судебного заседания, если иное не установлено АПК. При этом лица, участвующие в деле, вправе ссылаться только на те доказательства, с которыми другие лица, участвующие в деле, были ознакомлены заблаговременно¹.

В остальном виды средств доказывания, правила относимости и допустимости доказательств, их собирания, исследования и оценка, определение предмета доказывания и оснований освобождения от доказывания не имеют особой специфики в арбитражном процессе. Регламентация процессуальной деятельности по доказыванию здесь совпадает по основным своим составляющим (за отдельными исключениями) с порядком, установленным в гражданском процессе.

I. Доказывание - это процесс обоснования какого-то положения, процесс выведения нового знания на основе исследованного. Кроме того, доказывание это еще и процесс познания, которое подчиняется общим закономерностям и использует методы познавательной деятельности. Например, наблюдение и описание (осмотр на месте), обнаружение и фиксация (экспертиза), моделирование, реставрация, реконструкция (используются на протяжении всего процесса доказывания, когда воссоздаются события, послужившие поводом к судебному разбирательству). В процессе доказывания также используются законы логики, например, индукция - субъекты доказывания идут от частных разнородных фактов к общему выводу, дедукция - от общих нормативных предписаний суд или стороны приходят к выводу относительно конкретного предмет доказывания.

¹ Арбитражный процесс [Электронный учебник] : учеб. для вузов / под ред. М. К. Треушникова, 2007.

Доказывание в гражданском процессуальном праве - это тоже способ познания, который однако обладает своими специфическими чертами.

Основной задачей гражданского судопроизводства является правильное рассмотрение и разрешение гражданского дела, и вынесение законного и обоснованного решения. Суд не может разрешить ни одного дела не установив его обстоятельств, которые подлежат установлению в процессе доказывания. Доказывание являясь неотъемлемой частью гражданского процесса, осуществляется в процессуальной форме. Процессуальная форма доказывания имеет следующие специфические черты:

- 1) законодательное закрепление и императивность (сочетание норм материального и процессуального права);
- 2) детальность правой регламентации (последовательность);
- 3) подчиненность доказывания принципам гражданского процесса (процесс доказывания является состязательным);
- 4) универсальность процессуальной формы (действует на всех стадиях гражданского процесса, применима ко всем видам судопроизводства).

Гражданское процессуальное доказывание - это деятельность субъектов доказывания в процессе рассмотрения и разрешения спора по обоснованию обстоятельств с целью его разрешения. Таким образом, целью гражданского процессуального доказывания является *разрешение судебного спора*.

В силу четкого императивного законодательного урегулирования процесса доказывания суд не может использовать в качестве доказательств те, которые были добыты вне процесса, или не в соответствии с процессуальным законом. Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда (ст. 55 ГПК РФ). Факты которые стали известны суду вне судебного заседания не могут быть положены в основу судебного решения, даже если судья стал свидетелем какого-то факта, имеющего значение для дела. В таком случае судье должен быть *заявлен отвод* и он должен быть допрошен в качестве свидетеля. Это правило исключает предвзятое отношение судьи, и стороны

могут реализовать свое право по предоставлению и исследованию доказательств. Только в некоторых случаях юридические факты могут восприниматься судьей непосредственно и не требуют доказательств. Например, если ответчик в судебном заседании возвратит истцу долг.

Субъектами процесса доказывания являются суд и лица, участвующие в деле. Лица, содействующие правосудию несут ответственность не за доказывание, а за добросовестное выполнение ими процессуальных обязанностей, т.к. выполняют роль источника доказательств. Суд определяет обстоятельства имеющие значение для дела, указывает, какой стороне их надлежит доказывать, истребует доказательства, если это необходимо. Стороны, в свою очередь, предоставляют доказательства суду, т.к. в силу состязательности процесса каждая из сторон должна доказывать те обстоятельства, на которые она ссылается в обоснование своих требований и возражений.

II. Доказывание представляет собой процесс, состоящий из последовательно сменяющих друг друга стадий по:

- 1) представлению,
- 2) собиранию,
- 3) исследованию доказательств,
- 4) а также их оценку.

Представляют доказательства стороны и другие участвующие в деле лица. Представление доказательств относится к одному из важнейших процессуальных прав и является одной из основных обязанностей. Способ предоставления доказательств зависит от вида доказательств. Например, если это свидетельские показания, то стороны подают ходатайство о вызове свидетеля, который и подтверждает те или иные обстоятельства. Письменные доказательства предоставляются непосредственно суду, причем оригиналы, а не копии. Заявляют ходатайства об истребовании доказательств и т.д.

Собиранием доказательств занимается суд. Он принимает доказательства предоставленные сторонами, вызывает и заслушивает

свидетелей, выносит определение о назначении экспертизы и т.д. Если доказательства находятся у других лиц или органов публичной власти, то суд, по ходатайству сторон, выносит определение об их истребовании и т.д. Направляет вызовы свидетелям.

Собирание доказательств начинается с момента приема искового заявления, проводится во время подготовки к судебному разбирательству и должно быть закончено к судебному заседанию, хотя закон допускает собирание доказательств и во время судебного заседания, если это необходимо (дополнительные доказательства).

Судебные доказательства также собираются путем судебных поручений и с помощью обеспечения доказательств. Судебное поручение направляется в другой суд, если, например, необходимо опросить свидетелей в другом городе, или осмотреть вещественное доказательство (недвижимое имущество). Судебные поручения выполняются в срок до одного месяца, с момента получения. Выполняется судебное поручение в судебном заседании соответствующего суда с выполнением всех процессуальных правил, лица участвующие в деле извещаются, однако, их неявка не препятствует выполнению судебного поручения. Протоколы и все собранные доказательства направляются в суд, рассматривающий дело.

Исследуются доказательства в судебном заседании с соблюдением всех принципов гражданского процесса. Суд исследует доказательства с соблюдением принципов непосредственности, гласности, устности, непрерывности, состязательности. В судебном заседании заслушиваются объяснения сторон, показания свидетелей, оглашаются письменные доказательства, оглашаются заключения экспертов и т.д. В исследовании доказательств участвуют все лица, заинтересованные в исходе дела. Поэтому кроме суда, вопросы свидетелям могут задавать и стороны, они также могут осматривать вещественные доказательства, знакомиться с письменными доказательствами, требовать занесения протокол полученных данных. Если

доказательства были получены путем судебных поручений, то протоколы оглашаются и рассматриваются в судебном заседании.

Например, в суде рассматривалось дело по иску о праве собственности на часть дома. Суд вынес решение, обосновывая его, в частности, данными заключения эксперта. Ответчик обжаловал решение, ссылаясь на то, что у сторон не были испрошены вопросы к эксперту, чем был нарушен порядок назначения экспертизы, определенный в ГПК: каждое лицо, участвующее в деле, вправе представить суду вопросы, которые должны быть разъяснены экспертом. Здесь нарушена процессуальная форма получения доказательств.

Оценка доказательств – определение судом достоверности, силы и достаточности доказательств. Оценку доказательств всегда осуществляет только суд на основе принципов, установленных законом (ст. 67 ГПК РФ)

На основе проведенного исследования суд делает вывод о доказанности или недоказанности фактов, подлежащих установлению по делу. Достоверность доказательств означает, что полученные сведения соответствуют действительности. О достоверности доказательств можно судить по доброкачественности источника. Например, способен ли свидетель правильно воспринять обстоятельства, мог ли он их запомнить, правдиво ли дает показания. Суд также должен проверить компетентность экспертов и т.д.

Достаточность доказательств свидетельствует о том можно ли на основ полученных сведений достоверно сделать вывод о наличии или отсутствии искомых фактов. Если этого сделать нельзя, тогда необходимо исследовать дополнительные доказательства. Достаточность выражается не в количестве доказательств, а в возможности сделать вывод о наличии или отсутствии того или иного факта.

Принципы оценки доказательств установлены ст. 67 ГПК РФ:

1. Суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению.
2. Доказательства оцениваются в полном объеме и беспристрастно.
3. Никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы.

Суд сам должен определить силу и достоверность каждого доказательства в отдельности и всех в совокупности. Вышестоящая инстанция также не может давать указания как оценить то или иное доказательство. Оценка доказательств судом носит властный характер. Окончательную оценку доказательствам суд дает в совещательной комнате, когда выносит решение.

III. Предметом доказывания называют совокупность юридических фактов от установления которых зависит разрешение дела по существу. Эту совокупность юридических фактов называют еще искомыми фактами. Предмет доказывания формируется исходя из фактов основания иска, фактов повода к иску, фактов активной (доказывающие наличие или отсутствие права у истца) и пассивной (доказывающие наличие или отсутствие обязанности у ответчика) легитимации. Таким образом в формировании предмета доказывания участвуют стороны, но окончательно предмет доказывания формируется судом исходя из нормы материального права, регулирующей спорное правоотношение.

В предмет доказывания входят следующие факты:

- 1) факты материально-правового характера;
- 2) факты, имеющие процессуальное значение.

Также существует совокупность фактов, которые не входят в предмет доказывания, но способствуют установлению искомых фактов, либо выполняют превентивную, вспомогательную роль. Факты установленные судом для воспитательных, превентивных, проверочных функций, необходимы для вынесения частного определения, от таких фактов не зависит разрешение дела по существу.

Таким образом, **предмет доказывания** - это совокупность обстоятельств, предусмотренных нормами материального и процессуального права, установление которых необходимо для разрешения дела по существу.

IV. Обязанности по доказыванию называют еще бременем доказывания.

Бремя доказывания распределяется исходя их принципа состязательности следующим образом: каждая из сторон должна доказывать

те обстоятельства, на которые она ссылается в обоснование своих требований или возражений (ст. 56 ГПК РФ). Истец, предъявляя иск, указывает те факты, на основе которых он предъявляет требования, и эти факты он обязан доказать. Ответчик также должен доказать те факты, которыми он обосновывает свои возражения. Доказательства предоставляют либо самостоятельно, либо при содействии суда. Если сторона не доказала те факты, которыми обосновывает свои требования или возражения, то решение выносится не в ее пользу.

Бремя доказывания распределяется исходя из общего правила из которого существуют исключения. На распределение обязанностей по доказыванию оказывают влияния так называемые доказательственные презумпции. Презумпции свое название получили от латинского слова "**praesumptio**", что означает "предположение".

Доказательственная **презумпция** – это установленное законом предположение о том, что определенный факт существует, если доказаны некоторые другие факты, связанные с ним. Значение доказательственной презумпции заключается в том, что она, устанавливая предположение о существовании какого-либо факта, тем самым освобождает одну из сторон от необходимости доказывания, а на другую возлагает бремя его опровержения. В связи с этим на последнюю переносится и возможность наступления невыгодных последствий, связанных с тем, что презумпция не опровергнута. Например, презумпция вины или презумпция отцовства.

Следует отметить, что все доказательственные презумпции, действующие в гражданском процессе РФ, являются опровержимыми, возможность опровержения обеспечивает условия для вынесения обоснованного решения. Несмотря на существование доказательственной презумпции, суд все равно должен проверить существовал ли презюмируемый факт или нет.

Помимо правила, устанавливающего порядок распределения бремени доказывания, существует и правило, в соответствии с которым сторона освобождается от обязанности по доказыванию.

Существует три вида фактов, которые не требуют доказывания и могут быть положены в обоснование решения суда, без проведения процедуры по доказыванию.

1. Общеизвестные факты. Общеизвестными признаются факты, о которых знает широкий круг лиц, в том числе и судьи. В соответствии с ч. 1 ст. 61 ГПК РФ обстоятельства, признанные судом общеизвестными, не нуждаются в доказывании.

Степень распространенности фактов может быть разной.

Общеизвестные факты принято подразделять на:

1) всемирно известные факты - это факты, известные во всем мире. Дата аварии на Чернобыльской АЭС (26 апреля 1986 г.) является общеизвестным фактом. В силу масштабности последствий этой аварии она стала известной далеко за пределами Украины. К всемирно известным датам можно отнести начало мировых войн и проч.;

2) факты, известные на территории Российской Федерации. Например, факты начала и окончания Великой Отечественной войны (22 июня 1941 г. и 9 мая 1945 г.) и т.д.;

3) локально известные факты - факты, известные на ограниченной территории. К локальным общеизвестным фактам могут относиться пожары, наводнения, сходы лавин и проч., имевшие место в районе, городе, области. Общеизвестность факта относительна и зависит также от времени, истекшего после события. Общеизвестные факты не доказываются, потому что их истинность очевидна. Если факт известен на небольшой территории, то суд просто указывает об этом в решении. Общеизвестным фактом может быть признан любой инстанцией.

2. Преюдициально установленные факты.

Эти факты установлены ранее вынесенным и вступившим в законную силу приговором или решением суда (общей юрисдикции или арбитражным) по другому делу. Иногда в основу решения суда ложатся те факты, которые ранее уже исследовались судом и были доказаны. Суд не вправе их проверять в новом судебном заседании, потому, что они уже были установлены судебным постановлением, вступившим в законную силу – п. 2 ст. 61 ГПК РФ.

Содержащиеся в решении суда о фактах имеют обязательное значение только в отношении участвовавших в деле лиц, на которых распространяется законная сила судебного решения. Если лицо не было привлечено к участию в деле, то для него эти факты не имеют преюдициального значения. А если оно было привлечено, но не участвовало, то – имеют.

Преюдициальное значение могут иметь и те факты, которые установлены приговором по уголовному делу, ч. 4 ст. 61 ГПК РФ – вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу, обязателен для суда, рассматривающего дело о гражданско-правовых последствиях действий лица, в отношении которого был вынесен приговор суда.

Преюдициальными являются выводы приговора только по двум вопросам: 1) имели место сами действия и 2) совершены ли они данным лицом. Другие факты данного приговора не имеют преюдициального значения для гражданского дела. Например, размер ущерба устанавливается судом заново.

Преюдицию может содержать только приговор и решение, другие судебные постановления а также постановления прокурорско-следственных и административных органов, преюдиции не содержат.

3. Факты, признанные стороной или бесспорные факты. Если одна из сторон признает обстоятельства, на которые другая ссылается в обоснование свои требований или возражений, то другую сторону это освобождает от доказывания. Признание заносится в протокол судебного заседания, если признание изложено в письменном виде, то оно прилагается к материалам дела. Признанный факт – это факт в отношении которого доказывание уже

осуществлено. Процессуальная форма признания закреплена п.п. 2 и 3 ст. 68 ГПК РФ.

Если у суда появятся основания полагать, что признание совершено в целях сокрытия действительных обстоятельств или под влиянием обмана, насилия, угрозы, заблуждения, то суд не принимает такое признание, о чем выносит определение. Такие факты подлежат доказыванию на общих основаниях¹.

V. Понятие доказательств

Доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке **сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон**, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела. Из легального определения видно, что ГПК РФ в качестве доказательств называет сведения о фактах.

В то же время в абз. 2 п. 1 ст. 55 ГПК РФ говорится о доказательствах как о средствах доказывания: сведения могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов. Кроме того, далее в ГПК РФ законодатель говорит о доказательствах как о средствах доказывания. Закон породил двойственную природу доказательств, и это не могло не найти своего отражения в научной литературе. Сведения о фактах – это информация, необходимая для рассмотрения дела. Средства доказывания – источник необходимой информации. В основу доказывания безусловно положены сведения о фактах, хотя от источника зависит насколько полученная информация достоверна. В научной литературе преобладает точка зрения согласно которой доказательства - это одновременно и сведения о фактах и средства доказывания, которые относятся как содержание и процессуальная форма.

¹ Гражданский процесс: учебник для вузов/ под ред. В.В. Яркова.М.:, 2004.

Доказательства – это предусмотренные процессуальным законом средства доказывания, а также сведения об обстоятельствах дела, из них полученные.

По содержанию доказательства бывают **прямые и косвенные**. Прямые доказательства позволяют сделать однозначный вывод о существовании или отсутствии факта. Косвенные доказательства, это такие доказательства из которых можно сделать несколько вероятных выводов.

По процессу формирования доказательства делятся на **первоначальные (первоисточники) и производные** (копии, воспроизводят содержание другого доказательства). Так, показания свидетеля, данные со слов очевидца, копия договора, фотография недоброкачественного товара и проч. - это примеры производных доказательств.

По источнику доказательства бывают **личными и предметными**.

Личные – объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей. **Предметные** – письменные и вещественные. Личные – доказательства исходят от человека и доводятся до суда человеком; предметные – сведения о фактах получают из предметов неживой природы, вещей. Обсуждается вопрос о том к какому виду доказательств относится заключение эксперта, к личным или к предметным, некоторые авторы называют их смешанными доказательствами: эксперт, изучая вещественные доказательства, преобразует полученные из этого источника доказательства и сам становится источником доказательств. В то же время в качестве доказательства абз. 2 п. 1 ст. 55 ГПК РФ закрепляет именно заключение эксперта, составленное в письменной форме (ст. 86 ГПК РФ), вполне логично относить заключение эксперта к письменным предметным доказательствам. Вызывает вопросы природа аудио- и видеозаписей. ГПК РФ называет их в качестве самостоятельного вида доказательств, определяя тем самым, что в зависимости от ситуации аудио- и видеозаписи могут быть либо личными либо предметными доказательствами.

Перечень доказательств, закрепленный в абз. 2 п. 1 ст. 55 ГПК РФ является исчерпывающим. В то же время, к доказательствам относят

консультации специалиста (ст. 188 ГПК РФ), а также возможность предоставлять некоторые виды доказательств на электронных носителях (ст.ст. 71 и 77 ГПК РФ), при этом они не включены в перечень ст. 55 ГПК РФ. Использование электронных доказательств в гражданском судопроизводстве является весьма затруднительным. Гражданское процессуальное законодательство не закрепляет электронные доказательства в качестве самостоятельного вида доказательств, в то же время допускает возможность фиксации письменных доказательств и аудио- и видеозаписей на электронных носителях, т.е. выделяет только особый способ фиксации доказательств. Законодатель допускает использование электронных носителей в качестве доказательств только в том случае, когда возможно установить их достоверность, при этом не устанавливает критерии такой достоверности. В то же время особенность электронных носителей как раз и заключается в том, что информация на них с достаточной легкостью поддается изменениям, внесение которых доказать очень трудно.

VI. После того как суд определит предмет доказывания, будет распределено бремя доказывания, суду станет ясно какие из представленных доказательств могут быть допущены и нужны ли дополнительные доказательства.

Разрешая вопрос о том какие из доказательств могут быть допущены суд руководствуется правилами **относимости и допустимости** доказательств.

Относимость доказательств – правило, в соответствии с которым суд должен **допускать и исследовать только относящиеся к делу доказательства** (ст.59 ГПК РФ). Относимыми являются те доказательства, которые могут подтвердить или опровергнуть существование факта, входящего в предмет доказывания. Относимость каждого доказательства определяется судом.

Понятие относимости связано с содержанием доказательств, т.е. с наличием объективной связи с информацией, содержащейся в источнике доказательства, с фактами, наличие или отсутствие которых надлежит

установить. Правило об относимости доказательств позволяет правильно определить объем доказательственного материала и отобрать только те доказательства, которые имеют значение для дела и устранить все лишние.

Допустимость доказательств – правило, содержащее предусмотренные законом **ограничения в использовании доказательств, для установления определенных фактов** (ст. 60 ГПК РФ).

Эти ограничения заключаются в том, что:

1. Суд может использовать только те доказательства, которые предусмотрены законом: объяснения сторон и третьих лиц, свидетельские показания, письменные и вещественные доказательства, заключения экспертов, аудио- и видео записи.

2. Обстоятельства дела могут быть подтверждены только определенными средствами доказывания и не могут подтверждены никакими другими. Причем, такие ограничения чаще установлены не процессуальным правом, а материальным (письменная форма сделки не может быть доказана свидетельскими показаниями или установить наличие психического расстройства у гражданина признаваемого недееспособным можно только на основе экспертизы). Допустимость доказательства определяется законом, правило допустимости направлено на обеспечение процесса наиболее надежными видами доказательств.

Правило допустимости бывает с **негативным и позитивным содержанием**.

С **позитивным** – закон предписывает обязательное использование определенных средств доказывания (психическое расстройство – судебно-психиатрическая экспертиза).

С **негативным** – закон исключает из числа доказательств определенные виды доказательств (несоблюдение простой письменной формы).

VII. Объяснения в процессе дают стороны (истец и ответчик), третьи лица, прокурор, обращающийся в защиту прав и интересов других лиц, заявители по делам особого производства. Сообщать суду об обстоятельствах

дела – это право каждой стороны. Доказательствами объяснения сторон являются в той части, в которой содержат информацию об обстоятельствах дела. Их ходатайства, умозаключения и правовая оценка обсуждаемых вопросов доказательствами не являются. Особенность данного вида доказательств заключается в том, что стороны лучше других осведомлены об обстоятельствах дела, поэтому и могут больше сообщить, но информация исходит от заинтересованных лиц, что и должен учитывать суд при оценке таких доказательств.

В законе не существует нормы об ответственности за отказ от дачи объяснений, также как и не существует нормы об ответственности за дачу заведомо ложных объяснений, потому как это противоречило бы принципам диспозитивности и состязательности.

Объяснения стороны дают *в письменной и устной форме*. Объяснения сторон суд заслушивает сразу же после доклада дела, а письменные объяснения содержатся в том числе и в исковом заявлении.

Объяснения сторон можно подразделить на *утверждения и признание*.

Утверждения – сообщения стороны о фактах, в установлении которых заинтересована сама сторона.

Признание – подтверждение стороной фактов, обязанность по доказыванию которых лежит на другой стороне.

Признание может быть судебным и внесудебным. Судебное – в процессе, и оно является основанием освобождения от доказывания. Внесудебное – вне процесса, такое признание будет доказываться на общих основаниях.

Не следует путать признание факта и признание иска. Признание иска – распорядительное действие ответчика, направленное на окончание процесса.

Признание факта – сообщение суду сведений о том, что этот факт имел или не имел места в действительности.

VIII. Свидетельские показания – сами сообщения, сделанные свидетелем суду. Свидетель – очевидец событий, лицо, вызванное судом для дачи показаний об известных ему обстоятельствах дела.

Свидетелем может быть любое лицо, которому известно что-то об обстоятельствах дела. Однако, закон делает несколько исключений. В соответствии со ст. 51 Конституции РФ и п.4 ст. 69 ГПК РФ вправе отказаться от дачи свидетельских показаний: гражданин против самого себя; супруг против супруга, дети, в том числе усыновленные, против родителей, усыновителей, родители, усыновители против детей, в том числе усыновленных; братья, сестры друг против друга, дедушка, бабушка против внуков и внуки против дедушки, бабушки; депутаты законодательных органов - в отношении сведений, ставших им известными в связи с исполнением депутатских полномочий; Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации - в отношении сведений, ставших ему известными в связи с выполнением своих обязанностей. В соответствии с п. 3 ст. 69 ГПК РФ не могут быть вызваны и допрошены в качестве свидетелей: представители по гражданскому делу или защитники по уголовному делу, делу об административном правонарушении - об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника; судьи, присяжные, народные или арбитражные заседатели - в вопросах, возникавших в совещательной комнате в связи с обсуждением обстоятельств дела при вынесении решения суда или приговора; священнослужители религиозных организаций, прошедших государственную регистрацию, - об обстоятельствах, которые стали им известны из исповеди.

Для достоверности показаний не имеет значение был ли свидетель намеренно привлечен к восприятию событий или случайно оказался в таком положении. Как правило, свидетели дают показания о тех обстоятельствах, которые воспринимались ими лично. Однако, свидетель может сообщать и те сведения, которые стали ему известны от другого лица, при этом, он должен сообщить источник своей информации. Не являются доказательствами

сведения, сообщенные свидетелем, если он не может указать источник своей осведомленности.

Свидетелем является только то лицо, которое вызвано в суд путем направления повестки в установленной форме. Свидетеля суд может вызвать по своей инициативе или по ходатайству сторон. Лицо, ходатайствующее о вызове свидетеля, обязано указать, какие обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела, может подтвердить свидетель, и сообщить суду его имя, отчество, фамилию и место жительства.

Каждый свидетель обладает правами и обязанностями. Лицо, вызванное в качестве свидетеля, обязано:

- 1) явиться в суд в назначенное время
- 2) дать правдивые показания.

Если свидетель получив повестку не является в суд без уважительных причин, то на него может быть наложен штраф, а при неявке по вторичному вызову – принудительный привод. За дачу заведомо ложного показания и за отказ от дачи показаний свидетель несет ответственность, предусмотренную УК РФ. В Конституции РФ ст. 51 – никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга, близких родственников. Поэтому, в данном случае отказ от дачи показаний не влечет уголовной ответственности.

Свидетель имеет право на возмещение расходов, связанных с вызовом в суд, и на получение денежной компенсации в связи с потерей времени. Может просить о допросе в месте своего пребывания, если он вследствие болезни, старости, инвалидности или других уважительных причин не в состоянии явиться по вызову суда. Может давать объяснения на родном языке и пользоваться услугами переводчика. Использовать при даче показаний письменные материалы, если его показания связаны с цифровыми данными (если их трудно удержать в памяти), эти материалы могут быть приобщены к делу.

Процессуальной формой получения показаний является *допрос*. Показания свидетели дают устно, допрашивается в судебном заседании. Если

в качестве свидетеля выступает лицо, не достигшее 16 лет, то это сопряжено с выполнением некоторых дополнительных правил. Если ребенку нет 14 лет, то в процессе обязательно должен присутствовать педагогический работник (от 14 до 16 – педагог вызывается по усмотрению суда). Могут быть вызваны родители. В случае необходимости из зала суда может быть удалено то лицо, которое может повлиять на дачу несовершеннолетним показаний, об этом суд выносит определение. После допроса это лицо возвращается, ему сообщают содержание показаний, и оно может задать вопросы.

При оценке свидетельских показаний суд должен учитывать те обстоятельства, при которых воспринимались события – темнота, шум, неожиданность, страх, количество времени, которое прошло с момента событий и т.п. Учитывать также и личные качества самого свидетеля – возраст, развитость органов чувств, память, уровень знаний, культурные качества и т.п. Также необходимо обратить внимание на возможную заинтересованность свидетеля в исходе дела.

IX. В соответствии со ст. 71 ГПК РФ **письменными доказательствами** являются содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела, акты, договоры, справки, деловая корреспонденция, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой, графической записи, в том числе полученные посредством факсимильной, электронной или иной связи, либо иным способом, позволяющим установить достоверность документа. К письменным доказательствам относятся, в том числе, приговоры и решения суда, иные судебные постановления, протоколы совершения процессуальных действий, протоколы судебных заседаний, приложения к протоколам совершения процессуальных действий (схемы, планы, карты, чертежи).

Отличительной чертой письменных доказательств является то, что необходимые для суда сведения воспринимаются из содержания текста, а содержание текста выражено условными письменными знаками. Способом восприятия данных доказательств является прочтение, а основное место среди

этих письменных знаков занимают буквы, но могут быть также и цифры, знаки, применяемые в ЭВМ, иероглифы, нотные знаки, шифр, топографические обозначения, телеграфные или стенографические знаки.

К письменным доказательствам ГПК РФ относит документы. Каждый документ должен иметь юридическую силу, т.е. содержать определенные реквизиты (которые отличаются, в зависимости от вида документа); кроме того, документы должны быть доступны для прочтения. Письменные доказательства имеют очень большое значение в гражданском процессе, потому что в большинстве случаев стороны изъявляют свою волю с помощью письменных документов – договоры, переписка, акты гражданского состояния. С помощью письменных доказательств облегчается процедура доказывания, в письменной форме четко выражена воля сторон.

Письменные доказательства классифицируются по нескольким основаниям:

По субъекту: официальные и частные (неофициальные). Официальные документы исходят от органов публичной власти, организаций, их должностных лиц при осуществлении ими должностных полномочий, функций. Для таких документов характерна определена форма и реквизиты, установленные законом, также особый порядок их составления. Если орган публичной власти издает акт не соответствующий его компетенции или с нарушением формы, то он является недействительным. В таких случаях их нельзя использовать в качестве доказательств. Неофициальные документы исходят от граждан и не имеют формального характера.

По содержанию: распорядительные и осведомительные. Распорядительные документы носят властно-волевой характер, содержат акты воли, направленные на возникновение, изменение и прекращение правоотношений. К ним относятся акты публичной власти и управления, различного рода акты юридических лиц, сделки. Осведомительные содержат только сведения об определенных фактах, сообщения о них.

По форме: простой и квалифицированной формы. Простая форма – документ не содержит никакого удостоверения или регистрации. Квалифицированная – нотариальное удостоверение или государственная регистрация. Конечно же, для того, чтобы служить доказательством документ должен быть составлен в соответствующей форме.

По характеру источника: подлинники и копии. В суд предоставляются подлинники, хотя к материалам дела могут быть приобщены копии.

Письменное доказательство оглашается и приобщается к делу. Не оглашаются только те документы, которые содержат тайну. Лицо, ходатайствующее о приобщении доказательства к делу, должно сообщить какие сведения, имеющие значения для дела в нем содержатся. Если лицо ходатайствует об истребовании доказательства, то оно должно сообщить, где оно находится и по каким причинам он не может его получить самостоятельно. Если лицо у которого истребуется доказательство не может его предоставить, оно должно сообщить об этом в течении 5 дней с момента получения запроса, с указанием причин, иначе с него может быть взыскан штраф, в размере до 1000 рублей с должностных лиц и в размере до 500 рублей с граждан.

После вступления решения суда в законную силу подлинники могут быть возвращены их владельцам.

В качестве доказательств могут быть использованы документы и на иностранном языке. Они будут являться доказательствами, если не опровергается их подлинность и если они легализованы в установленном законом порядке.

Статья 408 ГПК РФ закрепляет порядок признания выданных, составленных или удостоверенных компетентными органами иностранных государств.

Во-первых, такие документы должны быть переведены на русский язык, перевод должен быть соответствующим образом заверен, а во-вторых, такие

документы должны быть легализованы. Процедура легализации является сложной, длительной и дорогостоящей.

Она складывается из последовательно сменяющих друг друга этапов проверки достоверности подписей, печати, штампов, форм и т.п. Детали предусмотрены ст. 55 Консульского устава СССР 1976 г. Для значительного упрощения порядка документооборота 5 октября 1961г. была совершена Конвенция, отменяющая требование легализации иностранных официальных документов (далее - Конвенция 1961 г.), в которой участвует и Российская Федерация с 1992 г. Правда, термин «легализация» фигурирует в ст. 2 Конвенции 1961 г., но она сведена лишь к формальным действиям - представлению дипломатическим и консульским службам документа для удостоверения подлинности подписи, качества, в котором выступало подписавшее документ лицо, а при необходимости - подлинности печати и штампа.

Единственной формальностью, которая может потребоваться для удостоверения, является проставление специально назначенным компетентным органом государства, где документ был совершен, так называемого апостиля (ст. 3). Образец этого штампа дан в приложении к Конвенции 1961 г., заполненный образец не нуждается ни в каком дополнительном заверении (ст. 4). Наконец, международными конвенциями и двусторонними договорами о правовой помощи могут быть предусмотрены еще более упрощенные варианты или даже полное освобождение их от легализации. Хорошая иллюстрация - ст. 13 Минской конвенции 1993 г., действующей в рамках СНГ. Документы, изготовленные или засвидетельствованные учреждением или уполномоченным лицом в пределах их компетенции на территории одного из участников Конвенции по установленной форме и скрепленные гербовой печатью, принимаются на территориях других участников Конвенции без каких-либо дополнительных или специальных подтверждений.

Но следует подчеркнуть, что никакая форма удостоверения иностранного официального документа не придает ему добавочной доказательственной силы. Содержащаяся в таком документе информация исследуется и оценивается общем порядке (ст. 67 ГПК РФ).

Х. Вещественными доказательствами являются предметы, которые по своим признакам (по внешнему виду, по свойствам, по месту нахождения) могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела (ст. 73 ГПК РФ).

На исследование вещественного доказательства влияют его размеры, свойства и многое другое. Так, одни доказательства могут быть доставлены в суд и там проводится их исследование. Другие вещественные доказательства (земельные участки, строения и проч.) по понятным причинам не могут быть представлены в суд, и их осмотр осуществляется на месте. При этом может проводиться фотографирование, видеосъемка. В качестве вещественных доказательств используются различные предметы, иногда вещи одновременно являются предметом спора и вещественными доказательствами. Как и другие доказательства вещественные предоставляются сторонами или истребуются судом. Вещественные доказательства приобщаются к делу. Небольшие предметы хранятся в конверте, подшиваемом к делу. Остальные либо сдаются в камеру хранения, либо хранятся в месте их нахождения. Если вещественное доказательство предоставляется суду, то исследуется непосредственно в зале судебного заседания. Некоторые доказательства могут быть исследованы в месте их нахождения. Вещественные доказательства, подвергающиеся быстрой порче подлежат исследованию немедленно, все лица извещаются о месте и времени судебного заседания, но их неявка не препятствует осмотру. После осмотра вещи возвращаются владельцу. Исследуются доказательства путем осмотра. При осмотре могут присутствовать специалисты.

После вступления решения суда в законную силу вещественные доказательства возвращаются тем лицам от которых они были получены, или тем лицам права которых на эти вещи были установлены судом. Предметы,

которые не могут находиться в собственности граждан, передаются государству или организациям.

XI. Статья 77 ГПК РФ предусматривает, что в суд могут быть предоставлены **аудио- и видеозаписи**, в том числе на электронном и ином носителе. Это могут быть аудио- и видеокассеты, лазерные диски, мобильные телефоны, диктофоны и т.п. Помимо всего прочего, лицо, предоставляющее данный вид доказательства в суд, должно указать при каких условиях и кем осуществлялась запись. Это необходимо, чтобы проверить подлинность и достоверность данного доказательства.

Аудио- и видеозаписи прослушиваются и просматриваются судом в зале заседания, или в ином оборудованном для этих целей помещении. После прослушивания и просмотра записей заслушиваются лица, участвующие в деле, они дают свои объяснения как по поводу зафиксированных событий, так и по поводу достоверности и подлинности самой записи. При прослушивании или просмотре могут быть привлечены специалисты, если этого будет не достаточно, то может быть назначена экспертиза.

Видео- и аудиозаписи хранятся в суде, предоставившим их лицам, как правило, не возвращаются (возвращаются только в исключительных случаях). Однако, по ходатайству лица, участвующего в деле, может быть выдана копия, изготовленная за его счет. Осуществляется путем вынесения определения.

XII. При рассмотрении гражданских дел иногда требуются специальные познания в различных областях знаний. Для разрешения таких вопросов привлекается эксперт, который дает свое заключение, данное заключение и является доказательством, т.к. содержит интересующие суд сведения.

Экспертиза – само исследование, проводимое экспертами на основании специальных познаний. Заключение эксперта – вывод, сделанный экспертом, заключение составляется в письменной форме.

В гражданском судопроизводстве наиболее частыми являются почерковедческие, товароведческие, строительно-технические, судебно-медицинские, судебно-психиатрические, психологические экспертизы и т.д.

С помощью почерковедческой экспертизы может быть установлена подлинность подписей в договорах и проч. Товароведческая экспертиза предназначена для изучения готовых товаров, их свойств, соответствия качества товара государственным стандартам, степени снижения сортности товара, соответствия качества товара преysкурантной или договорной цене и проч. По делам о разделе дома может быть назначена строительно-техническая экспертиза. Помощь судебно-медицинской экспертизы, в частности метод генотипоскопии, используется в делах об установлении отцовства.

Эксперт – лицо, обладающее специальными познаниями и привлеченное судом к участию в процессе для дачи заключения по вопросам, требующих таких познаний. Экспертами могут быть только люди, но не организации. Только люди обладают специальными знаниями, и только они могут они нести ответственность. Экспертиза проводится специальными экспертными учреждениями, одним или несколькими экспертами.

Эксперту также может быть заявлен отвод по правилам ст. 18 ГПК РФ: если он заинтересован в исходе дела либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнения в его объективности и беспристрастности; если он находился или находится в служебной или иной зависимости от кого-либо из лиц участвующих в деле, или представителя; если он является родственником или свойственником кого-либо из лиц, участвующих в деле, либо их представителей; если обнаружилась его некомпетентность.

Экспертиза назначается либо по инициативе суда, либо по инициативе сторон, в некоторых случаях назначение экспертизы обязательно. О назначении экспертизы суд выносит определение. В определении суд назначает срок в течение которого должна быть произведена экспертиза, а также ставит вопросы перед экспертом, на которые он должен ответить. Каждое из лиц, участвующих в деле вправе представить суду свои вопросы для эксперта, но окончательно круг вопросов устанавливает суд. Поставленные вопросы формируют объем и направление экспертизы. Основной обязанностью эксперта является проведение полного исследования

предоставленных объектов и дача обоснованного объективного заключения. Также он обязан являться в суд для дачи объяснений, ответа на вопросы, связанные с экспертным заключением. За дачу заведомо ложного заключения он несет уголовную ответственность. За нарушение сроков экспертизы, установленных судом, на эксперта может быть наложен штраф до 5000 рублей (абз. 4 п. 1 ст. 85 ГПК РФ). В том случае если сторона отказывается от предварительной оплаты экспертизы, то эксперт все равно обязан ее произвести и направить в суд свое заключение вместе с заявлением о возмещении расходов (ст. 85 ГПК РФ). Чтобы провести экспертизу, эксперту необходимо предоставить соответствующие материалы. Если одна из сторон уклоняется от предоставления этих материалов, то суд в зависимости от того какая из сторон уклоняется от экспертизы, а также какое значение для нее он имеет значение, вправе признать факт, для выяснения которого была назначена экспертиза, установленным или опровергнутым.

В заключении эксперта содержится описание проведенного исследования, сделанные выводы и обоснованные ответы на поставленные судом вопросы.

Заключение эксперта оценивается на общих основаниях, оно не имеет для суда обязательной силы, а носит рекомендательный характер. В некоторых случаях эксперт может быть вызван в зал судебного заседания для разъяснения сделанных в заключении выводов. Если эксперт, проводивший экспертизу не явится по повторному вызову в суд, суд может вызвать другого эксперта, который однако будет выступать в качестве специалиста, так как эксперта отличает особый процессуальный статус.

Если суд не согласен с заключением эксперта, он должен это мотивировать, в то же время свое согласие с заключением эксперта суд мотивировать не должен (п. 3 ст. 86 ГПК РФ).

Гражданский процессуальный кодекс закрепляет несколько видов экспертиз (ст.ст. 82,82,87 ГПК РФ):

Комплексная – экспертиза, проводимая экспертами различных областей знаний и различных научных направлений.

К таким экспертизам можно отнести, например, психолого-лингвистическую экспертизу, где участвуют специалисты двух сфер знаний (психологи и лингвисты). Медицинская экспертиза может носить комплексный характер, поскольку затрагивает зачастую разные направления в пределах одной области знания (медицины). Так, по делам о компенсации морального вреда может быть проведена медицинская экспертиза экспертами в области психиатрии, терапии и проч.

Комплексная экспертиза поручается нескольким экспертам. По результатам проведенных исследований эксперты формулируют общий вывод об обстоятельствах и излагают его в заключении, которое подписывается всеми экспертами. Эксперты, которые не участвовали в формулировании общего вывода или не согласны с ним, подписывают только свою исследовательскую часть заключения (ч. 2 ст. 82 ГПК).

Комиссионная – проводится несколькими экспертами одной специальности. Вывод делает всеми экспертами сообща и подписывается ими, тот эксперт, который не согласен с сделанным выводом, вправе дать отдельное заключение.

Дополнительная экспертиза проводится в случае неполноты или неясности заключения эксперта, суд может поручить проведение дополнительной экспертизы тому же или другому эксперту.

Повторная экспертиза проводится в том случае, если суд не согласен с заключением эксперта, если его правильность или обоснованность вызывают сомнения или имеются противоречивые заключения нескольких экспертов.

XIII. Лица, участвующие в деле, имеющие основания опасаться, что представление необходимых для них доказательств окажется впоследствии не возможным или затруднительным, могут просить суд об обеспечении этих доказательств. Заявление об обеспечении доказательств подается в суд, в котором рассматривается дело или в районе деятельности которого должны

быть произведены процессуальные действия по обеспечению доказательств. В заявлении должны быть указаны содержание рассматриваемого дела; сведения о сторонах и месте их проживания или месте их нахождения; доказательства, которые необходимо обеспечить; обстоятельства, для подтверждения которых необходимы эти доказательства; причины, побудившие заявителя обратиться с просьбой об обеспечении доказательств. На определение судьи об отказе в обеспечении доказательств может быть подана частная жалоба. Протоколы и все собранные в порядке обеспечения доказательств материалы передаются в суд, рассматривающий дело, с уведомлением об этом лиц, участвующих в деле¹.

Тема 5. Исковое судопроизводство.

Основное количество гражданских дел в судах общей юрисдикции рассматривается в порядке искового производства - это дела, возникающие из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений.

Исковое судопроизводство является основным видом гражданского судопроизводства. В большинстве случаев защита гражданских прав осуществляется с помощью иска. Для исковой формы защиты характерны следующие признаки, которые отличают ее от иных форм защиты гражданских прав в суде:

1) наличие материально-правового требования, вытекающего из нарушенного или оспариваемого права;

2) наличие спора о субъективном праве, т.е. суд проверяет наличие или отсутствие субъективного права, по поводу которого возник спор;

¹ Гражданский процесс: учебник для вузов/ под ред. В.В. Яркова.М.:, 2004.

3) наличие сторон с противоположными интересами, эти стороны равноправны и наделены полномочиями по защите своих прав и интересов в суде;

4) дела искового судопроизводства возбуждаются путем подачи иска (искового заявления).

Исковое судопроизводство – это урегулированная нормами ГПК деятельность суда по рассмотрению и разрешению споров о субъективном праве или охраняемом законом интересе, возникающих из гражданских, семейных, трудовых и иных материальных правоотношений.

II. Иск в гражданском процессуальном праве традиционно понимается в двух смыслах: **материальном и процессуальном**.

В материальном смысле, иск - это материально-правовое требование истца к ответчику, в процессуальном смысле, иск - это средство защиты нарушенного права, обращенное к суду. В ГПК РФ употребляются два термина: иск и исковое заявление, которые соотносятся соответственно как требование и форма его выражения.

Иск имеет свою *структуру*. В юридической литературе существует множество точек зрения относительно количества и сущности элементов структуры иска, остановимся только на трех из них.

Традиционно в качестве элементов иска выделяют **предмет и основание** иска. При этом предметом иска является требование истца, вытекающее из спорного материального правоотношения; основание - это обстоятельства на которых истец основывает свои требования.

В соответствие с другой точкой зрения у иска **три элемента: предмет, основание и содержание**. Предмет - указанное истцом субъективное право о котором он просит суд вынести решение. Основание – обстоятельства, с которыми истец связывает свое требование. Содержание – это действия суда, совершения которого просит истец, обращаясь за защитой нарушенного или оспариваемого права.

Сторонники третьей точки зрения предполагают, что структура иска **состоит из предмета, основания и субъектов.**

В соответствие с правилами п. 1 ст. 39 ГПК РФ и пп. 2 и 3 п.1 ст. 134 ГПК РФ **различают внутреннее и внешнее тождество исков.** Тождество исков устанавливается исходя из совокупности трех элементов: предмета, основания и субъектного состава. **Правило о внутреннем тождестве** устанавливает запрет для истца одновременно изменить предмет и основание иска. Если сторона изменила предмет или основание иска, то измененный иск остался тождественным изначально поданному, потому что оба эти иска обеспечивают единый интерес.

Правило о внешнем тождестве закрепляет невозможность повторного рассмотрения судом того же иска. Внешнее тождество устанавливается при сравнении двух исков, если лицо повторно обращается в суд с иском, в котором сохраняются стороны, предмет и основание, то такой иск не может быть принят к повторному рассмотрению и разрешению судом. Причем факты, обосновывающие иск индивидуализируют его только в том случае, если они совершились и были рассмотрены судом до удаления в совещательную комнату, факты, совершившиеся после, создают новое основание, и на них решение суда не распространяется.

III. Существует две **основных классификации исков: материально-правовая и процессуально-правовая.**

В соответствие с **материально-правовой классификацией** иски подразделяются в зависимости от категории материальных правоотношений: семейные, трудовые, гражданско-правовые, административные и т.д. Предъявление каждого из указанных видов исков сопровождается определенными особенностями: необходимость соблюдения претензионного порядка разрешения споров, срок подачи требования, субъектный состав и т.д. Разделение исков по данным основаниям позволяет правильно определить подведомственность спора, субъектов спора, выявить направление и объем судебной защиты. Данная классификация также положена в основу судебной

статистики, увеличению их числа или уменьшению можно проследить состояние конкретных социальных процессов.

В соответствии с процессуально-правовой классификацией иски бывают:

1. О присуждении.

2. О признании.

3. Преобразовательные иски.

Иски о присуждении – исполнительные иски, это иски, в которых истец требует обязать ответчика совершить определенное действие или воздержаться от него. В практике данные иски наиболее распространены. Например, иск о взыскании суммы долга, виндикационный иск, иск о выселении, о взыскании алиментов и т.д.

Прежде чем суд удовлетворит данный иск и обяжет ответчика совершить определенное действие, он должен установить принадлежит ли истцу субъективное право, в защиту которого он обращается с иском. Предметом иска о присуждении является материально-правовое требование истца направленное на присуждение ответчика к совершению определенного действия в пользу истца или на воздержание от совершения какого-либо действия. Основанием такого иска будут юридические факты, подтверждающие возникновение субъективного права, а также факты, свидетельствующие о нарушении данного права, неисполнение обязанности.

Иски о признании – установительные иски, они направлены на подтверждение существования или отсутствия субъективного права. В данном случае целью иска является устранение неопределенности существования прав и обязанностей, без присуждения к совершению какого-либо действия. К таким искам относятся иски о признании права собственности, иск о признании сделки недействительной. Очень часто иски о признании предшествуют искам о присуждении.

Иски о признании делятся на положительные и отрицательные. В том случае если иск направлен на признание спорного права, то данный иск

является положительным иском, если же он направлен на признание отсутствия спорного права – то отрицательным.

Предметом установительных исков будет материально-правовое требование о признании наличия или отсутствия спорного субъективного права. Основанием положительного иска будут факты, с которыми истец связывает возникновение спорного права. Основанием отрицательного иска будут факты, в следствие которых, по утверждению истца право не могло возникнуть.

Преобразовательные иски – иски, направлены на изменение или прекращение существующего с ответчиком правоотношения. Решением суда по данному иску в правоотношение между субъектами вносится что то новое. К таким искам относятся: иски о расторжении договора в одностороннем порядке, выдел доли из общего имущества.

Выносить решения по преобразовательным искам суд может только в случаях, указанных в законе, если есть факты, с которыми закон связывает изменение или прекращение правоотношений в одностороннем порядке.

Предметом данного иска является требование истца в одностороннем порядке изменить или прекратить правоотношение. Основанием иска являются следующие факты, с которыми связано правоотношение, подлежащее изменению или прекращению и факты, с которыми связано правомочие на изменение или прекращение правоотношения.

В преобразовательных исках ответчик не обязывается к совершению определенного действия. Суд не ограничивается признанием права за истцом, он реализует это право своим властным решением, в результате чего правоотношение прекращается или изменяется. При этом суд не создает новых прав, а только защищает право истца на изменение или прекращение правоотношения, которое может быть осуществлено только по решению суда¹.

Возможны два случая предъявления **преобразовательного иска**:

¹ Гражданский процесс: учебник для вузов/ под ред. В.В. Яркова.М.:, 2004.

1) если правоотношение может быть изменено или прекращено только судом (расторжение брака, лишение родительских прав);

2) если необходимость обращения в суд вызвана отсутствием согласия одной из сторон на изменение или прекращение правоотношения (расторжение договора в одностороннем порядке, выдел доли).

В юридической литературе также выделяют и иные виды исков, например, иски в защиту прав неопределенного круга лиц или групповые иски (массовые иски), а также косвенные (производные иски). Основанием данной классификации является характер защищаемых интересов.

IV. Традиционно разделяют понятия: право на иск в материальном и в процессуальном смысле. Право на иск в материальном смысле – это право на удовлетворение иска, которое утрачивается с истечением срока исковой давности (однако, только в том случае, если ответчик заявит об истечении срока давности в судебном заседании). Право на иск в процессуальном смысле – это право на предъявление иска. Наличие права на предъявление иска проверяется при подаче искового заявления, наличие права на удовлетворение иска выясняется в ходе судебного разбирательства. Если у истца отсутствует право на предъявление иска, то в принятии искового заявления должно быть отказано. Если у истца существует право на предъявление и право на удовлетворение иска, то его нарушенное или оспоренное право получит надлежащую судебную защиту.

Право на предъявление иска – это одна из форм права на обращение суд за судебной защитой нарушенного права, которое провозглашено и гарантировано Конституцией РФ. Это право предоставлено физическим лицам, организациям, как российским, так и иностранным, а также лицам без гражданства и органам публичной власти РФ.

Процессуальные предпосылки права на предъявление иска закреплены ст.134 ГПК РФ, к таким предпосылкам относятся:

1. **Процессуальная правоспособность** – это способность иметь процессуальные права и нести обязанности, которая у граждан возникает с

рождения, а прекращается смертью. У юридических лиц правоспособность возникает с момента государственной регистрации, прекращается с момента внесения в реестр записи о ликвидации данного юридического лица. Кроме того, ГПК РФ не связывает процессуальную правоспособность со статусом юридического лица, т.е. правом на судебную защиту обладают все организации - публично-правовые образования, политические партии, общественные организации. Правом на судебную защиту также обладают органы государственной власти и местного самоуправления.

2. Подведомственность дела суду - п. 1 ст. 134 ГПК РФ. Заявление должно подлежать рассмотрению и разрешению в порядке гражданского судопроизводства - ст. 22 ГПК РФ.

3. Отсутствие права у лица, подающего иск - п. 1 ст. 134 ГПК РФ. Суд не вправе рассматривать и разрешать заявление, поданное от своего имени, в котором оспариваются акты, не затрагивающие права и интересы заявителя. В научной литературе не раз отмечалось, что данная предпосылка не может относиться к процессуальным предпосылкам права на предъявление иска, потому как наличие или отсутствие субъективного права, требующего защиты, суд сможет установить только в судебном заседании, а не на этапе подачи искового заявления. Следовательно, данная предпосылка относится к предпосылкам права на иск в материальном смысле.

4. Отсутствие вступившего в законную силу решения суда по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, т.е. по тождественному иску, а также при наличии решения суда о прекращении дела в связи с принятием отказа от иска или утверждением мирового соглашения -

5. Отсутствие ставшего обязательным для сторон и принятого по тождественному иску решения третейского суда, за исключением тех случаев когда суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда - п. 3 ст. 134 ГПК РФ.

Первая и вторая предпосылки относятся к положительным предпосылкам права на предъявление иска, четвертая и пятая – к

отрицательным. Все из названных предпосылок являются общими предпосылками права на предъявление иска, существуют еще и специальные для отдельных категорий споров. Например, досудебный порядок рассмотрения спора. Если будут отсутствовать специальные предпосылки, то в принятии искового заявления будет отказано, если же это обнаружится на этапе рассмотрения дела, то производство должно быть прекращено.

V. В соответствии с ГПК РФ стороны равноправны, что обеспечивает им равные возможности для защиты своих интересов при разрешении спора. Ответчик вправе защищаться от предъявленного ему иска, средствами осуществления этого права являются возражения против иска и встречный иск.

Возражения – это объяснения ответчика, обосновывающие неправомерность предъявленного к нему иска, служащие для защиты его интересов.

Возражения могут носить как материально-правовой, так и процессуально-правовой характер. Материально-правовые возражения направлены против заявленных истцом требований, процессуально-правовые – на опровержение правомерности процесса, его возникновения, продолжения. Процессуальные возражения, как правило, основаны на нормах процессуального права, могут, например, состоять в указании суду на отсутствие права на предъявление иска, на наличие оснований для отложения заседания, приостановление или прекращение процесса. Материально-правовые возражения опровергают фактическую или правовую обоснованность иска. Например, ответчик может указать на то, что истцом не предоставлены доказательства основания иска, либо опровергнуть факты, предоставив свои доказательства.

Встречный иск – это самостоятельное исковое требование, заявленное ответчиком в уже возникшем процессе для совместного рассмотрения с первоначальным иском.

Встречный иск содействует скорому отправлению правосудия с меньшими затратами сил, средств и времени. Помимо этого, такое рассмотрение служит гарантией защиты прав как истца так и ответчика, способствуя более полному и правильному рассмотрению дела, исключает вынесение противоречивых решений. Судья должен разъяснить соответствующее право ответчику.

Встречный иск предъявляется по всем правилам предъявления первоначального иска, до удаления суда в совещательную комнату. При предъявлении встречного иска стороны меняются местами: истец становится ответчиком, а ответчик – истцом. Для встречного иска установлено особое правило подсудности – он рассматривается независимо от его подсудности по месту рассмотрения первоначального иска, подсудность встречного иска не может быть изменена по соглашению сторон.

Встречный иск должен быть связан с первоначальным, иначе их совместное рассмотрение невозможно. Определение об отказе в принятии встречного иска не может быть обжаловано, потому что не исключает возможности предъявления самостоятельного иска. Встречный иск всегда должен быть рассмотрен и разрешен судом, независимо от того, как будет разрешен основной спор, и это должно быть отражено в вынесенном решении суда по данному делу.

Установлены следующие условия принятия встречного иска и его рассмотрение совместно с первоначальным ст. 138 ГПК РФ:

1. Если встречное требование направлено к зачету первоначального. Зачету подлежат однородные требования - ст. 410 ГК РФ. Встречный и первоначальный иски могут вытекать из одного или из разных оснований. Сущность связи этих исков состоит в возможности удовлетворения требований истца путем зачета требований ответчика. В данном случае встречный иск не исключает удовлетворения первоначального иска. Ответчик вообще не оспаривает предъявленное к нему требование, а просит зачесть свое. Для вынесения решения суд должен проверить обоснованность

требований каждой из сторон, а также допускается ли зачет требований по правилам ст. 411 ГК РФ.

2. Если встречное требование полностью или в части исключает удовлетворение первоначального. Такой встречный иск полностью или в части опровергает основание первоначального, в данном случае удовлетворен может быть только один из исков, либо полностью, либо в части.

3. Если между встречным и первоначальным исками имеется взаимная связь и их совместное рассмотрение приведет к правильному и быстрому рассмотрению споров. Взаимная связь возникает в том случае, когда требования истца и ответчика вытекают из одного правоотношения и когда в обоснование обоих требований приводятся общие факты.

При принятии встречного иска, судья откладывает судебное заседание. В определении об отложении дела указывается мотивы отложения и дата нового судебного заседания, а срок рассмотрения и разрешения дела исчисляется с момента принятия встречного иска.

VI. Принцип диспозитивности, закрепленный ГПК РФ, является одним из определяющих в регулировании гражданских процессуальных правоотношений, в соответствии с ним стороны могут влиять на ход процесса.

Истец вправе изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований, отказаться от иска. Ответчик вправе признать иск. Стороны могут окончить дело мировым соглашением.

В ст. 39 ГПК РФ установлен запрет для истца на одновременное изменение предмета и основания иска, потому что будет нарушено внутреннее тождество, т.е. по сути будет подан другой иск в защиту иного права или интереса.

Если же в результате изменения иска защищаемый интерес останется прежним, то иск не утратит своего тождества, это может быть достигнуто только в том случае если истцу будет позволено изменить либо предмет, либо основание иска.

Изменение основания иска может заключаться в замене первоначально указанных обстоятельств, обосновывающих требования, новыми, во внесении дополнительных обстоятельств, либо в исключении некоторых их указанных. Изменение предмета допустимо при сохранении основания, когда истец заменяет первоначальное требование другим. Это возможно, например, в случае закрепления в законе альтернативных требований, которые защищают один интерес.

Истец может увеличить или уменьшить размер исковых требований, при этом увеличение или уменьшение размера исковых требований влечет изменение объекта иска, но не его предмета или основания. Поэтому данное право истца ничем не ограничено, следует только учитывать, что при увеличении суммы требования, необходимо доплата государственной пошлины, при уменьшении цены иска государственная пошлина соответственно должна быть возвращена.

Изменение предмета или основания иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований осуществляется по заявлению (ходатайству) истца.

Отказ от иска - одностороннее распорядительное действие истца направленное на безоговорочное отречение истца от защиты своего права или интереса. Истец может отказаться от иска полностью или в части, если его требование делимо. При отказе истца от иска суд выносит определение о прекращении производства по делу. Прежде чем принять отказ суд должен выяснить его причины, разъяснить истцу его последствия - ст. 39 ГПК РФ. Несоблюдение этих условий влечет отмену определения суда о прекращении производства по делу.

Отказ от иска, заявленный прокурором, не лишает истца права вновь подать этот иск.

Признание иска - безоговорочное согласие ответчика с исковым требованием, направленное на окончание процесса. При этом решение суд всегда выносит в пользу истца. Признание иска должно быть свободным

волеизъявлением, и соответствовать субъективной обязанности ответчика. Однако, суд может принять признание и в том случае если это не соответствует действительной обязанности ответчика, но не противоречит закону, не нарушает чьи-либо права, не связано с недобросовестными действиями истца или с заблуждением ответчика - ст. 39 ГПК РФ.

Возникший между сторонами спор может быть урегулирован сторонами добровольно путем заключения мирового соглашения. Мировое соглашение - это сделка, заключенная сторонами, и утвержденная судом, в которой истец и ответчик по-новому определяют свои права и обязанности и прекращают возникший между ними спор.

Мировое соглашение может быть внесудебным и судебным. внесудебное мировое соглашение заключается до обращения сторонами в суд, однако, юридическую силу оно приобретает только после утверждения его судом. Судебное мировое соглашение заключается в процессе рассмотрения дела судом. Мировое соглашения считается заключенным при наличии следующих условий:

1) оно должно быть совершено по всем правилам, установленным для сделок, если в сделке будет присутствовать один из пороков, влекущих ее недействительность, то такое мировое соглашение не может быть утверждено судом;

2) субъектами мирового соглашения могут быть только стороны и третье лицо, заявляющее самостоятельные требования;

3) оно должно быть направлено на окончание судебного дела ст. 39 ГПК РФ;

4) оно должно быть удовлетворено судом путем занесения в протокол судебного заседания его условий, стороны должны расписаться в этом протоколе, либо текст мирового соглашения, подписанного сторонами, приобщается материалам дела, что также фиксируется в протоколе ст. 173 ГПК РФ; 5) условия мирового соглашения должны быть четко и ясно

определены, что-бы не породить новые споры, кроме того стороны обязательно должны решить вопрос о распределении судебных расходов;

б) оно должно быть утверждено судом ст. 173 ГПК РФ, т.е. суд должен вынести определение об утверждении мирового соглашения и прекращении производства по делу;

7) мировое соглашение вступает в силу с момента вступления в силу, определения, которым оно было утверждено;

8) суд должен разъяснить сторонам последствия мирового соглашения: стороны не могут повторно обратиться в суд с тождественным иском; на определение об утверждении мирового соглашения может быть выдан исполнительный лист.

Истец вправе просить о соединении нескольких исковых требований в одном исковом заявлении - ст. 151 ГПК РФ, данное его право вытекает из принципов диспозитивности и состязательности. Рассмотрение и разрешение нескольких связанных между собой дел должно способствовать сокращению затрат времени и средств, обеспечивать правильное и своевременное разрешение спора, препятствовать вынесению противоречивых решений. Судья вправе выделить одно или несколько из соединенных требований, если признает, что их раздельное рассмотрение будет целесообразнее, приведя в обоснование такого решения соответствующие мотивы. Вопрос о соединении или разъединении исковых требований судья решает единолично. При соединении нескольких исковых требований каждое из них сохраняет самостоятельное значение на протяжении всего процесса, и по каждому суд должен дать отдельный ответ выносимом решении.

Определяющим условием в соединении исковых требований, является то, что соединяемые требования связаны между собой, например, такие требования вытекают из одного правоотношения (объективное соединение исков). Связь заявленных требований также может быть обеспечена наличием процессуального соучастия (субъективное соединение исков).

VII. Предъявляя иск, истец преследует цель добиться осуществления своего требования, однако, встречаются случаи, когда исполнить вынесенное в пользу истца решение затруднительно или невозможно. Такое положение может наступить в результате недобросовестных действий должника, когда он производит отчуждение имущества, предпринимает действия к сокрытию этого имущества, либо имущество обесценивается в результате его использования или ненадлежащего обращения. Подобную угрозу можно предотвратить запрещением ответчику отчуждать спорное имущество, пользоваться им в течение определенного периода времени, пока по делу не будет вынесено решение. Такие меры и составляют обеспечение иска, которое гарантирует возможность реализации исковых требований в случае удовлетворения иска.

Иск обеспечивается судьей по заявлению лиц, участвующих в деле, во всяком положении дела ст. 139 ГПК РФ. Перечень обеспечительных мер установлен ст. 140 ГПК РФ. Гражданское процессуальное законодательство не предусматривает обеспечение будущего иска. может иметь место как в отношении первоначального, так и в отношении встречного исков, причем как в целом так и части. Определение об обеспечении иска всегда принимается с учетом охраны прав и интересов других лиц, участвующих в деле. Обеспечительные меры накладываются только в том случае, если непринятие мер по обеспечению приведет к затруднению или сделает невозможным исполнение решения суда. Обязанность по доказыванию данных обстоятельств лежит на истце. Ходатайство об обеспечении иска рассматривается в день его поступления без извещения ответчика и других лиц, участвующих в деле, о принятии обеспечительных мер суд выносит определение.

При нарушении обеспечительных мер, наложенных судом, в некоторых случаях виновные лица подвергаются штрафу. Истец также вправе в судебном порядке требовать от этих лиц возмещения убытков, причиненных неисполнением определения суда об обеспечении иска.

Судья или суд, допуская обеспечение иска, может потребовать от истца предоставления обеспечения возможных для ответчика убытков. Ответчик после вступления в законную силу решения суда, которым в иске отказано, вправе предъявить к истцу иск о возмещении убытков, причиненных ему мерами по обеспечению иска, принятыми по просьбе истца.

Предусматривает возможность замены одного вида обеспечения иска другим – ст. 141 ГПК РФ. Вопрос о замене одного вида обеспечения другим разрешается в судебном заседании, лица, участвующие в деле извещаются о времени и месте судебного заседания, однако, их неявка не служит препятствием к рассмотрению.

Законом закреплена возможность отмены обеспечительных мер тем же судом, которым они были наложены - ст. 144 ГПК РФ. Отмена может произойти как по инициативе суда, так и по инициативе сторон. Отменяется, как правило, в том случае если изменились или исчезли условия, послужившие основанием для обеспечения. Если в иске отказано, то это не повлечет автоматической отмены обеспечительных мер, ответчик должен подать соответствующее ходатайство. На все определения по вопросам обеспечения иска может быть подана частная жалоба, в то же время определение о наложении обеспечительных мер продолжает действовать даже если на него подана частная жалоба, или решение по делу обжалуется.

Обеспечительные меры могут быть приняты не только в исковом производстве, но и, например, в публичном, когда заявитель просит приостановить действие того нормативного акта, который обжалует.

VIII. Предъявление иска представляет собой одностороннее волеизъявление, адресованное суду. Последствием подачи искового заявления является возбуждение гражданского процесса, возникновение гражданских процессуальных правоотношений. Для того, чтобы суд вынес определение о принятии иска и о возбуждении судопроизводства, истцом должен быть соблюден ряд требований, предусмотренных ст.ст. 131,132, 134, 135. 136 ГПК

РФ. Вопрос о принятии искового заявления должен быть решен судом в течение пяти дней с момента поступления иска в суд¹.

Тема 6. Судебное разбирательство.

Производство в арбитражном суде первой инстанции получило в новом АПК дифференциацию на виды судопроизводства, которые имеют место и в гражданском процессе. Правила рассмотрения дел, подведомственных арбитражным судам, теперь различны, хотя их основу составляют, как и в гражданском процессе, правила искового производства.

Арбитражный процесс возбуждается путем подачи искового заявления в арбитражный суд (ст. 125 АПК). Оно подписывается истцом или его представителем. Установлен большой перечень документов, которые должны быть приложены к исковому заявлению (ст. 126 АПК).

Судья единолично решает вопрос о принятии искового заявления. В зависимости от установленного фактического состава судья выносит определение о принятии дела к производству (ст. 127 АПК), об оставлении его без движения (ст. 128 АПК) либо возвращении искового заявления (ст. 129 АПК) истцу. В отличие от ГПК в АПК нет оснований к отказу в принятии искового заявления, в связи с чем арбитражные суды обязаны принимать к производству все заявления, в том числе и явно неподведомственные им. В этом случае производство по делу должно быть прекращено на стадии судебного разбирательства, однако отказать в принятии заявления нельзя.

Поскольку арбитражный процесс построен на принципе состязательности, то АПК закрепляет необходимость обмена сторон документами. Не только истец посылает заранее ответчику исковое заявление со всеми необходимыми документами, но и ответчик в соответствии со ст. 131 АПК направляет арбитражному суду и лицам, участвующим в деле, отзыв на исковое заявление, в котором заранее излагает мотивы, по которым он

¹ Гражданский процесс: учебник для вузов / под ред. М.К. Треушникова.- М., 2010.

полностью или частично отклоняет требования истца, со ссылкой на соответствующие доказательства. Такой обмен документами до его разбирательства в судебном заседании позволяет каждой из сторон подготовиться к процессу, еще раз взвесить свои доводы и подготовить аргументы и доказательства в свою защиту.

В настоящее время в АПК в качестве обязательной выделена стадия подготовки дела к судебному разбирательству (гл. 14 АПК).

С целью подготовки к рассмотрению дела в заседании судья:

- 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, совершает другие действия.

Интересной новеллой АПК является правило о проведении предварительного судебного заседания (ст. 136 АПК), на котором решается вопрос о готовности дела к судебному разбирательству. Дело должно быть рассмотрено и решение принято в срок, не превышающий месяца со дня вынесения определения суда о назначении к судебному разбирательству, если АПК не установлено иное.

Процесс разрешения дел в арбитражном процессе менее формализован в отличие от гражданского процесса. Споры разрешаются в заседании арбитражного суда с участием сторон, иных лиц, участвующих в деле, и их представителей. 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 (ст. 154 АПК).

Арбитражный суд в заседании заслушивает истца и ответчика или их представителей, других лиц, участвующих в деле, показания свидетелей, заключения экспертов, знакомится с письменными доказательствами, осматривает вещественные доказательства.

В арбитражном процессе возможно совершение таких действий арбитражным судом, как перерыв в заседании (ст. 163 АПК), отложение судебного разбирательства (ст. 158 АПК), приостановление производства по делу (гл. 16 АПК), прекращение производства по делу (гл. 18 АПК), оставление заявления без рассмотрения (гл. 17 АПК), стороны вправе заключить мировое соглашение (гл. 15 АПК).

В арбитражном процессе ведется протокол судебного заседания (ст. 155 АПК), в котором фиксируются все процессуальные действия, совершаемые в ходе судебного разбирательства, а также могут использоваться иные способы фиксации хода судопроизводства (стенографическая запись, аудио-и видеозапись).

Решение арбитражного суда принимается практически по тем же правилам и в том же порядке, что и в гражданском процессе. Изготовление решения в полном объеме может быть отложено, но не более чем на пять дней. Решение излагается в письменной форме и подписывается судьей (судьями). Имеется ряд особенностей, которые присущи резолютивной части решений об удовлетворении иска (ст. 171-175 АПК)¹.

Решение арбитражного суда вступает в законную силу по истечении месячного срока после его принятия, если на него не была подана апелляционная жалоба. В случае подачи апелляционной жалобы решение,

¹ Арбитражный процесс [Электронный учебник] : учеб. для вузов / под ред. М. К. Треушникова, 2007.

если оно не было отменено, вступает в законную силу после вынесения постановления апелляционной инстанцией.

I. Судебное разбирательство гражданских дел является основной, центральной частью производства в суде первой инстанции, где происходит рассмотрение и разрешение гражданского дела по существу. Судебное разбирательство проходит в соответствии со строгим порядком, все процессуальные действия совершаются в определенной последовательности, соблюдение которой является гарантией вынесения законного и обоснованного решения. Судебное разбирательство происходит в форме **судебного заседания** ст. 155 ГПК РФ.

По общему правилу гражданские дела рассматриваются и разрешаются до истечения двух месяцев со дня поступления в суд искового заявления, а **мировым судьей до истечения одного месяца** со дня принятия заявления к производству п. 1. ст. 154 ГПК РФ. ГПК РФ могут быть установлены сокращенные сроки рассмотрения, например, дела о восстановлении на работе, о взыскании алиментов должны быть разрешены до истечения одного месяца со дня принятия искового заявления, а заявления об оспаривании решений, действий или бездействий органов публичной власти до истечения десяти дней. Оканчивается судебное разбирательство днем принятия **решения по существу спора**, либо вынесением **определения о прекращении производства** по делу или оставления заявления без рассмотрения. Если в производстве соединено несколько требований, для одного из которых предусмотрен специальный срок, а для других общих, то дело должно быть рассмотрено до истечения срока, предусмотренного общим правилом.

Установлен и особый порядок судебного заседания, которым обеспечивается уважение к суду. При входе в судебный зал судей, все присутствующие встают, решения и определения суда заслушиваются стоя. К суду обращаются «Уважаемый суд!» (ст. 158 ГПК РФ). Все объяснения и показания дают стоя. Порядок в судебном заседании и безопасность участников процесса обеспечивает специальная служба судебных приставов.

Судебным заседанием руководит судья, рассматривающий дело единолично, либо председательствующий состава судей, если дело рассматривается коллегиально. Порядок в судебном заседании обеспечивается возможностью применить к нарушителю мер принуждения - **предупреждение, штраф, удаление из зала судебного заседания.**

Судебное разбирательство состоит из последовательно сменяющих друг друга частей: 1) подготовительная часть; 2) рассмотрение дела по существу; 3) судебные прения; 4) вынесение и объявление решения.

II. Подготовительная часть судебного разбирательства

В этой части судебного заседания суд решает вопрос о возможности или невозможности рассмотрения дела по существу в данном составе суда, при неявке кого-то из состава лиц, участвующих в деле или лиц, содействующих правосудию.

В начале председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотрению. Секретарь судебного заседания докладывает проверяет явку лиц, выясняются причины неявки и вопрос о надлежащем уведомлении не явившихся лиц.

Председательствующий устанавливает личности всех явившихся лиц, как участвующих в деле, так и содействующих правосудию. Свидетели удаляются из зала судебного заседания, причем допрошенные и не допрошенные свидетели не должны находиться вместе.

Объявляется состав суда, сообщается, кто будет участвовать в судебном заседании в качестве секретаря, лиц участвующих в деле и лиц содействующих правосудию. Разъясняется право заявлять отводы и самоотводы - ст.ст. 16-21

Суд разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности ст. 39 ГПК РФ. Председательствующий выясняет, есть ли ходатайства и рассматривает их, учитывая мнение лиц, участвующих в деле, по результатам выносит определение.

Рассматривается вопрос о возможности рассмотрения дела без участия не явившихся лиц, суд либо откладывает рассмотрение дела, либо рассматривает без их участия. Стороны вправе просить суд о рассмотрении дела в их отсутствие и направлении им копии решения ст. 167 ГПК РФ. Суд не вправе признать обязательным участие в деле сторон, если они просили рассмотреть дело в их отсутствие. Исключением являются дела, возникающие из публичных правоотношений, когда суд может признать обязательной явку представителя органа власти.

После совершения всех этих действий суд переходит к рассмотрению дела по существу.

III. Рассмотрение дела по существу начинается с доклада председательствующего или кого-либо из судей, в котором кратко излагается суть дела, требования истца, возражения ответчика, основания заявленных требований и возражений, имеющиеся в деле доказательства, излагается суть встречного требования, если оно подано.

После этого, судья выясняет, поддерживают ли стороны свои требования и возражения, и не желают ли они заключить мирового соглашения. Суд уточняет по каким основаниям и в каком размере стороны поддерживают или признают иск, на каких условиях стороны хотели бы заключить мировое соглашение. В случае необходимости суд может предоставить сторонам время, чтобы они сформулировали условия, и откладывает судебное заседание либо объявляет перерыв. Мировое соглашение, признание и отказ от иска фиксируются в протоколе, и суд выносит **либо определение, либо решение**.

Далее суд переходит к **исследованию доказательств**. В начале заслушиваются объяснения истца и участвующего на его стороне третьего лица, потом ответчика и участвующего на его стороне третьего лица, третьи лица, заявляющие самостоятельные требования дают свои объяснения после истца и ответчика. Затем объяснения дают остальные лица, участвующие в деле. Представители дают объяснения в свою очередь, в зависимости от того, кого они представляют в процессе, представляемые, однако, не лишаются

права давать объяснения наряду с представителями. Если в процессе участвует прокурор или представители органов власти, обратившиеся за защитой прав и интересов других лиц, то они дают объяснения первыми. Каждое из лиц, участвующих в деле вправе задавать вопросы по окончании объяснений. Суд вправе задавать вопросы в любой момент дачи объяснений.

Свидетели допрашиваются отдельно в отсутствие других, после допроса свидетель остается в зале судебного заседания. Допрос осуществляется в **следующем порядке:**

суд устанавливает личность свидетеля, разъясняет его права и обязанности, предупреждает об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний, о чем у свидетеля берется подписка, суд выясняет отношение свидетеля к лицам, участвующим в деле, после этого свидетелю предлагается в форме свободного рассказа изложить все, что ему известно по делу.

Если какую-то информацию свидетель не воспринимал лично, он обязан указать источник этой информации. После того как он закончит изложение ему могут быть заданы вопросы. Первым вопросы задает то лицо, по ходатайству которого свидетель был вызван, затем другие лица. Суд вправе задавать вопросы в любой момент дачи показаний. Показания свидетелей, изложенные в письменном виде (полученные по судебным поручениям, или при отложении дела) оглашаются.

Допрос несовершеннолетнего имеет свои особенности: он не предупреждается о даче заведомо ложных показаний, если не достиг 16 лет; при допросе от свидетеля 14 до 16 лет может присутствовать педагог, если допрашивается свидетель не достигший до 14 лет педагог должен присутствовать, в случае необходимости могут присутствовать и родители несовершеннолетнего. Родители и педагог могут задавать свидетелю вопросы, высказывать свои соображения по поводу личности допрашиваемого и содержания данных им показаний, по окончании допроса свидетель не достигший 16 лет удаляется из зала судебного заседания.

Исследование письменных доказательств происходит в форме восприятия и изучения. Письменные доказательства и протоколы их осмотра оглашаются.

После оглашения предъявляются лицам, участвующим в деле, а по мере необходимости экспертам, свидетелям, специалистам. Личная переписка может быть оглашена и исследована в закрытом судебном заседании, а в открытом судебном заседании только с согласия этих лиц.

Исследование вещественных доказательств происходит в форме осмотра и предъявления их лицам, участвующим в деле. Остальная процедура идентична исследованию письменных доказательств.

Аудио- или видеозаписи исследуются посредством просмотра и прослушивания, которое осуществляется либо в зале судебного заседания, либо в специально оборудованном для этого помещении. В протоколе судебного заседания указываются признаки воспроизводящих источников и время воспроизведения. После воспроизведения лица, участвующие в деле, могут давать объяснения. В любой момент исследования записи она может быть остановлена, или может быть повторена полностью или в части, по ходатайству лиц или по инициативе суда.

В процессе исследования доказательств может присутствовать специалист – лицо, обладающее специальными знаниями, привлеченное судом для дачи консультации, пояснений, оказания помощи при исследовании тех или иных доказательств.

Далее **исследуется заключение эксперта**, оно оглашается, эксперту задаются вопросы, он дает объяснения (если он присутствует по вызову суда). Вопросы первым задает то лицо по инициативе которого экспертиза была назначена. Заключение эксперта не имеет для суда заранее установленной силы и исследуется наравне с другими доказательствами.

После исследования всех доказательств суд дает слово для заключения прокурору, представителю государственного органа или органа местного самоуправления.

После исследования всех доказательств и заслушивания заключения прокурора и органов власти, суд переходит к судебным прениям¹.

IV. Судебные прения состоят из речей, участвующих в деле лиц, их представителей. При судебных прениях участвующие в деле лица высказывают свое мнение как следует разрешить дело, для этого они в своих речах анализируют исследованные доказательства, приводят аргументы в обоснование своего взгляда, предлагают свою правовую квалификацию правоотношения. Участие в судебных прениях является их правом, а не обязанностью. Первыми в судебных прениях выступает истец, потом ответчик. Третьи лица не заявляющие самостоятельных требований выступают после истца или ответчика, на стороне которых участвуют в деле. Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования выступает последним. Если в деле участвует прокурор или органы власти, обратившиеся в защиту прав и законных интересов других лиц, то они выступают первыми. После произнесения речей всеми лицами, они могут выступить с репликами, право последней реплики принадлежит ответчику. Если в судебных прениях обнаружится пробел в исследовании доказательств или обстоятельств дела, то суд должен вынести определение о возобновлении рассмотрения дела по существу. После окончания рассмотрения дела по существу судебные прения проходят в общем порядке ст. 191 ГПК РФ.

V. Итог рассмотрения дела оформляется в виде решения, которое оглашается в зале судебного заседания. Решение выносится немедленно после разбирательства дела, чтобы не делать перерыва суд может отложить составление мотивировочной части на срок до пяти дней - ст. 199 ГПК РФ. Решение принимается в совещательной комнате, в которую кроме судьи (судей) никто не допускается, судьи не вправе оглашать те сведения, которые им станут известны при вынесении решения. Разглашение тайны совещательной комнаты влечет безусловную отмену решения. Решение принимается большинством голосов, председательствующий голосует

¹ Гражданский процесс: учебник для вузов/ под ред. В.В. Яркова. М., 2004.

последним, никто из судей не вправе отказаться от голосования, судья не согласный с мнением большинства излагает особое мнение письменно. Особое мнение не оглашается, но прилагается к материалам дела - ст.ст. 15, 197 ГПК РФ, лица участвующие в деле могут с ним ознакомиться. В совещательной комнате при вынесении решения суд сначала оценивает все доказательства, потом дает квалификацию отношений сторон и решает вопрос о том будет иск удовлетворен или нет. Решает вопрос о распределении судебных расходов, о необходимости немедленного исполнения судебного решения. Если суд решит, что необходимо исследовать новые обстоятельства, то он выносит определение о возобновлении судебного разбирательства.

После того как суд постановит судебное решение он возвращается в зал судебного заседания и оглашает решение. В случае если составление мотивировочной части было отложено то оглашаются только вводная, описательная и резолютивная части решения. После оглашения решения суд выясняет, понятно ли его содержание лицам, участвующим в деле, разъясняет порядок и срок его обжалования.

VI. В соответствии с принципом непрерывности, до рассмотрения данного конкретного дела **суд не вправе рассматривать и разрешать другие дела**. Рассмотрение нескольких дел одновременно может привести к нарушению целостности восприятия доказательств, обстоятельств дела и как следствие этого привести к вынесению неправильного решения. В содержание **принципа непрерывности** входит требование о немедленном вынесении и объявлении решения после окончания судебного разбирательства. Поэтому **судебное заседание происходит непрерывно** за исключением времени назначенного для перерыва, перерыв может быть объявлен для отдыха, при удовлетворении ходатайства об истребовании доказательств до их предоставления, при удовлетворении ходатайства о вопросе дополнительного свидетеля – для предоставления дополнительного времени необходимого для подготовки другим лицам, участвующим в деле, и по другим причинам. После перерыва судебное заседание продолжается, а не начинается заново.

Существует мнение, что не будет нарушен принцип непрерывности, если суд во время объявленного перерыва вынесет судебный приказ, потому как он выносится без судебного разбирательства – ст. 126 ГПК РФ.

Помимо перерыва к временной остановки судебного разбирательства относится отложение разбирательства дела, т.е. перенос рассмотрение дела на другое время для совершения необходимых процессуальных действий. После отложения рассмотрение дела начинается заново, тем самым не нарушается принцип непрерывности. При отложении суд может рассматривать иные дела в это время. В определении об отложении дела суд **назначает новое время и дату судебного разбирательства**, о чем извещаются лица, участвующие в деле и содействующие правосудию. При назначении следующего заседания суд должен учитывать процессуальные сроки, в которые дело должно быть рассмотрено.

Определение об отложении обжалованию не подлежит. После отложения, если стороны знакомы с материалами дела и не настаивают на повторении объяснений всеми участниками дела, а состав суда остается неизменным, суд вправе предоставить участникам процесса возможность подтвердить ранее данные объяснения без их повторения, дополнить их, задать дополнительные вопросы п. 4 ст.169 ГПК РФ.

Существует две группы основания для отложения дела: **обязательные и факультативные. Обязательным основанием** для отложения является

- неявка в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле, в отношении которых отсутствуют сведения об их извещении - абз. 1 ч. 2 ст. 167 ГПК РФ.

К факультативным относятся:

- неявка кого-либо их лиц, участвующих в процессе; предъявление встречного иска;
- необходимость предъявления или истребования дополнительных доказательств;

- привлечение к участию в деле других лиц;
- по ходатайству обеих сторон в случае принятия ими решения о проведении процедуры медиации; и в иных случаях.

Законом не установлено сроков на которые суд может отложить дело, за исключением того случая, когда суд откладывает дело при принятии сторонами решения о проведении процедуры медиации, тогда суд может отложить дело на **срок не превышающий шестидесяти дней**.

Еще одной формой временной остановки судебного разбирательства является *приостановление производства по делу*. Приостановление производства по делу - это временное прекращение выполнения процессуальных действий (по причинам, которые не зависят от суда и других участников процесса). Основания приостановления производства по делу также делятся на обязательные и факультативные.

Суд обязан приостановить производство по делу в соответствии со ст. ст. 215, 217 ГПКРФ:

1) в случае смерти гражданина или реорганизации юридического лица, если спорное правоотношение допускает правопреемство – до вступления процесс правопреемника; о том возможно ли правопреемство или нет, суд решает сам исходя из обстоятельств дела и характера правоотношения, если правоотношение не допускает правопреемства, то суд производство по делу прекращает;

2) в случае признания недееспособной одной из сторон, либо отсутствия у недееспособной стороны законного представителя – до назначения законного представителя;

3) в случае участия ответчика в боевых действиях, в выполнении задач в условиях чрезвычайного или военного положения, а также в условиях военных конфликтов или наличие просьбы истца, выполняющего названные задачи, – до прекращения боевых действий и т.д.; если в боевых действиях участвует ответчик, то суд приостанавливает производство по делу без его просьбы, если истец, то суд должен приостановить производство по делу

только по его просьбе (т.е. истец должен заявить соответствующее ходатайство);

4) в случае невозможности рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого в порядке гражданского, административного или уголовного судопроизводства – до принятия решения по другому делу; как правило, такое решение суда может иметь преюдициальное значение для приостановленного дела;

5) обращение суда в Конституционный суд РФ с запросом о соответствии закона, подлежащего применению, Конституции РФ – до принятия Конституционным судом соответствующего акта.

Суд вправе приостановить производство по делу в соответствии со ст. 216 ГПК РФ в случае:

- 1) если одна из сторон находится в лечебном учреждении;
- 2) розыска ответчика;
- 3) назначения судом экспертизы;
- 4) назначения органом опеки и попечительства обследования условий жизни усыновителей по делу об усыновлении (удочерении) и другим делам, затрагивающим права и законные интересы детей;
- 5) направления судом судебного поручения.

Для факультативных основания приостановления производства по делу закон не предусматривает сроков, такие сроки назначаются судом исходя из особенностей рассматриваемого дела.

Перечень обстоятельств, для обязательного или факультативного приостановления производства по делу является исчерпывающим. Приостановление производства по делу при наличии обязательных оснований возможно только по инициативе суда, при наличии факультативных оснований также и по инициативе лиц, участвующих в деле.. После того как истечет срок на который было приостановлено производство и будут устранены препятствия, послужившие основанием для приостановления, суд возобновляет производство по своей инициативе или по инициативе лиц,

участвующих в деле, о чем выносит определение. После возобновления производства, разбирательство дела начинается с самого начала. Срок на который дело было приостановлено не засчитывается в срок в течение которого дело должно быть рассмотрено по существу.

VII. Существует две **формы окончания гражданского дела** без вынесения решения по существу: прекращение производства по делу и оставление заявления без рассмотрения.

Прекращение производства по делу – это одна из форм окончания дела без вынесения решения, препятствующая обращению в суд с тождественным иском.

Все основания прекращения производства по делу установлены ст. 220 ГПК РФ, и их можно поделить на две группы:

1. Обстоятельства, свидетельствующие об отсутствии у истца (заявителя) права на предъявление иска – дело не подлежит рассмотрению в порядке гражданского судопроизводства по основаниям п. 1, ч. 1 ст. 134 ГПК (заявление подлежит разрешению в ином судебном порядке; заявление подано в защиту прав и интересов другого лица, государственным органом, органом местного самоуправления, гражданином, которым законом такого права не предоставлено; в заявлении поданном от собственного имени оспариваются акты, которые не затрагивают права и интересы заявителя), имеется вступившее в законную силу решение суда или третейского суда по тождественному иску, смерть одной из сторон или ликвидация юридического лица, если правоотношение не допускает правопреемства (если они имели место до возбуждения производства по делу) абз. 2, 3, 6, 7 ст 220 ГПК РФ.

2. Обстоятельства возникающие после возбуждении дела и свидетельствующие о ликвидации спора – истец, отказался от иска и отказ принят судом, стороны заключили мировое соглашение и оно утверждено судом, смерть одной из сторон или ликвидация юридического лица, если правоотношение не допускает правопреемства (если они имели место после возбуждения дела) абз. 4, 5, 7 ст. 220 ГПК РФ.

Прекратить производство по делу может не только суд первой инстанции, но также и апелляционной, кассационной, надзорной инстанций. Указанные в ст. 220 ГПК РФ основания прекращения производства по делу применяются не только в исковом производстве, но и в иных видах судопроизводства. Производство по делу прекращается определением суда, в котором указывается, что повторное обращение в суд с тождественным иском не допускается. В то же время следует учитывать ряд обстоятельств: суд общей юрисдикции не может прекратить производство по делу в том случае, если решение по тождественному иску было вынесено арбитражным судом; последствия прекращения производства по делу в связи с отказом истца от иска касаются только истца; если производство по делу прекращено в связи с тем, что заявление подано в защиту прав и интересов другого лица, органом власти, гражданином, которым законом такого права не предоставлено, либо в заявлении поданном от собственного имени оспариваются акты, которые не затрагивают права и интересы заявителя, то запрет на повторное обращение в суд касается только заявителей, а не предполагаемых субъектов спорного правоотношения (сторон).

Оставление заявления без рассмотрения – одна из форм окончания дела без вынесения решения, не препятствующая повторному обращению в суд с тождественным иском. Данная форма применяется, как правило, ввиду нарушения заинтересованными лицами условий реализации права на обращение в суд.

Основания оставления заявления без рассмотрения предусмотрены ст. 222 ГПК РФ, их можно подразделить на следующие три группы:

1. Обстоятельства, которые существовали в момент возбуждения дела – абз 2-5 ст. 222 ГПК РФ – истцом не соблюден досудебный порядок урегулирования споров; заявление подано недееспособным; заявление подписано не уполномоченным лицом или лицом, не имеющим право на его предъявление; в производстве суда имеется дело, возбужденное по тождественному иску.

2. Обстоятельства, возникшие после возбуждения дела и свидетельствующие о том, что стороны не исполняют, возложенные на них процессуальные обязанности – абз. 7, 8 ст. 222 ГПК РФ – стороны, не просившие о рассмотрении дела в их отсутствие, не явились по повторному вызову; истец не явился по повторному вызову, а ответчик не требует рассмотрения дела по существу; определение об оставлении без рассмотрения может быть отменено судом если одна из сторон докажет уважительность причин своей неявки и невозможность своевременного сообщения их суду.

3. Имеется соглашение о передаче спора на рассмотрение и разрешение третейского суда и от ответчика до начала рассмотрения дела по существу поступило возражение относительно рассмотрения спора в суде - абз. 6 ст. 222 ГПК РФ, хотя, такое соглашение может быть заключено сторонами как до так и после возбуждения дела, до того как суд удалиться в со вещательную комнату, тем не менее, суд может оставить заявление без рассмотрения только при наличии двух условий: 1) соглашения о передаче дела на рассмотрение третейского суда и 2) возражения ответчика о рассмотрении спора в суде, которое поступило до начала рассмотрения дела по существу.

Об оставлении заявления без рассмотрения суд выносит **определение**, которое не препятствует повторному обращению в суд, поэтому в определении должно быть указано, как устранить обстоятельства препятствующие рассмотрению дела ст. 223 ГПК РФ. После того как эти обстоятельства будут устранены, заинтересованное лицо вправе вновь обратиться с заявлением в общем порядке¹.

Тема 7: Апелляционное производство.

Решения арбитражных судов могут быть пересмотрены в порядке апелляции, кассации, надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам.

В соответствии с правилом двухинстанционности апелляционная инстанция повторно рассматривает спор по имеющимся в деле и

¹ Гражданский процесс: учебник для вузов / под ред. М.К. Треушникова.- М.:, 2010.

дополнительно представленным доказательствам. Дополнительные доказательства принимаются арбитражным судом апелляционной инстанции, если заявитель обосновал невозможность их представления в суде первой инстанции по причинам, не зависящим от него. В апелляционной инстанции не принимаются и не рассматриваются новые требования, которые не были предъявлены при рассмотрении дела в первой инстанции. Право апелляционного обжалования принадлежит лицам, участвующим в деле. Апелляционная жалоба подается в течение месяца после принятия арбитражным судом решения и рассматривается в течение месяца со дня ее поступления в арбитражный суд.

Арбитражный суд, рассмотрев дело в апелляционной инстанции, вправе:

- оставить решение суда без изменения, а жалобу без удовлетворения;
- отменить решение или изменить решение суда первой инстанции полностью или в части и принять по делу новый судебный акт;
- отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу или оставить заявление без рассмотрения полностью или в части.

Кассационная инстанция проверяет законность решений и постановлений, принятых арбитражными судами субъектов РФ в первой и апелляционной инстанциях. Право подачи кассационной жалобы принадлежит также лицам, участвующим в деле, в течение двух месяцев после вступления в законную силу решения или постановления арбитражного суда. Основания для отмены или изменения решения арбитражного суда в кассационной инстанции более жесткие и формализованные, чем в апелляционной инстанции.

Основаниями к изменению или отмене судебного акта в порядке надзора являются следующие:

- во-первых, если оспариваемый судебный акт нарушает единообразие в толковании и применении арбитражными судами норм права;

- во-вторых, если он препятствует принятию законного решения по другому делу;

- в-третьих, если он нарушает права и законные интересы неопределенного круга лиц или иные публичные интересы.

Пересмотр судебных актов арбитражных судов по вновь открывшимся обстоятельствам производится по инициативе лиц, участвующих в деле, не позднее трех месяцев со дня установления обстоятельств, которые не были и не могли быть известны заявителям, а также по ряду других оснований, указанных в ст. 311 АПК. По результатам пересмотра выносятся решение, постановление об отмене судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам либо определение об отказе в пересмотре.

Исполнение решений арбитражного суда, вступивших в законную силу, осуществляется по правилам исполнительного производства, предусмотренным Федеральным законом "Об исполнительном производстве".

Судебное решение, вынесенное судом первой инстанции, может быть обжаловано в вышестоящую инстанцию. Обжалование - это один из способов проверки законности и обоснованности вынесенного судебного акта.

Действующее гражданское процессуальное законодательство предусматривает следующие способы проверки:

1) производство в суде апелляционной инстанции;

2) производство в суде кассационной инстанции;

3) пересмотр судебных актов в порядке надзора;

4) пересмотр судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам.

В каждом обществе система обжалования судебных решений строится в соответствии с экономическими, политическими и социальными интересами господствующих слоев населения. В мировой практике судебного

строительства наиболее типичными являются апелляционная и кассационная формы обжалования.

Апелляционная система зародилась в Римской империи, где можно было последовательно жаловаться на решения нижестоящих судей вышестоящим вплоть до императора.

I. Апелляция – от лат. Apellatio (призвать кого-либо к вмешательству в спор).

Апелляция была известна еще дореволюционным процессуалистам и рассматривалась ими как просьба стороны, считающей решение суда первой инстанции во всем или в известной части неправильным, о новом рассмотрении и перерешении дела судом вышестоящей инстанции. Апелляция приносится на не вступившее в законную силу решение, определение мирового судьи; апелляция может быть допущена только один раз.

Апелляционное производство – это производство по пересмотру судебных постановлений, принятых первой инстанцией и не вступивших в законную силу (ст.ст. 320-335 ГПК РФ).

Апелляционная жалоба может быть подана в течение одного месяца со дня принятия решения в окончательной форме (т.е. с момента составления мотивировочной части судебного решения). Апелляционная жалоба подается в суд вышестоящей инстанции. Решения мирового судьи обжалуются в районный суд, решения районного суда - в суд субъекта РФ, решения суда субъекта – в Судебные коллегии по гражданским или административным делам, решения ВС РФ, принятые им по первой инстанции, - в Апелляционную коллегию ВС РФ. В районном суде апелляционная жалоба рассматривается единолично судьей, во всех остальных судах - коллегиально. Обжаловано может быть решение как в целом, так и его часть, и в том и в другом случае решение не вступает в законную силу.

Правом подавать апелляционную жалобу обладают лица, участвовавшие в деле, а также лица, которые не были привлечены к участию в деле, но суд

разрешил вопрос об их правах и обязанностях, то есть они были лишены прав, ограничены в правах, наделены правами или на них были возложены обязанности. При этом такие лица не обязательно должны быть указаны в мотивировочной или резолютивной частях судебного постановления. Апелляционное представление может подать прокурор, участвовавший при рассмотрении дела с целью защиты прав и интересов других лиц или с целью дачи заключения по делу. В соответствии со ст.ст. 4, 34, 35, 46 и 47 ГПК РФ правом апелляционного обжалования обладают также лица, которые в предусмотренных законом случаях обращаются в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц или вступают в процесс для дачи заключения по делу.

В апелляционной жалобе должно содержаться указание на решение суда, которое обжалуется, требования лица, подающего жалобу и основания по которым оно считает решение суда неправильным. В апелляционной жалобе заявитель не может ссылаться на новые доказательства, за исключением тех, которые не могли быть представлены в суд первой инстанции, а также не вправе заявлять требования, которые не были заявлены в суде первой инстанции. В то же время, лица не привлеченные к участию в деле вправе предъявлять новые доказательства и новые требования.

Апелляционная жалоба подается через суд первой инстанции, в то же время, жалоба, поданная непосредственно в суд апелляционной инстанции не возвращается, а направляется сопроводительным письмом в суд, вынесший решение, о чем сообщается лицу, подавшему жалобу. В том случае, если был пропущен срок на подачу апелляции, то он может быть восстановлен при наличии уважительных причин. Ходатайство о восстановлении срока подается вместе с апелляционной жалобой в суде первой инстанции, по итогам рассмотрения ходатайства суд выносит соответствующее определение, которое может быть обжаловано.

Суд первой инстанции решает вопрос принять апелляционную жалобу или нет, жалоба может быть возвращена по основаниям ст. 324 ГПК РФ, а так же оставлена без движения на основании ст. 323 ГПК РФ.

Суд первой инстанции получив жалобу проверяет наличие в ней оснований для предъявления новых доказательств, обоснования нарушений прав лиц, не привлеченных к участию в деле, а также наличие новых требований. При этом суд первой инстанции не вправе давать оценку уважительности причин представления новых доказательств, а также не вправе оставить без движения апелляционные жалобу, содержащую материально-правовые требования, ранее не заявленные, но которые суду первой инстанции с учетом положений ч. 3 ст. 196 ГПК РФ следовало разрешить по своей инициативе в случаях, предусмотренных федеральным законом.

В том случае, если была подана апелляционная жалоба на судебное постановление не подлежащее обжалованию в апелляционном порядке, суд выносит определение о возвращении такой жалобы.

После поступления апелляционной жалобы, поданной в соответствии с требованиями закона, суд первой инстанции направляет ее, со всеми копиями документов к ней приложенных, лицам, участвующим в деле. Лица, участвующие в деле, вправе ознакомиться с материалами дела и представить свои возражения. По истечении срока на апелляционное обжалование суд первой инстанции направляет все материалы дела в суд апелляционной инстанции.

II. Суд апелляционной инстанции принимает апелляционную жалобу и проводит подготовку дела к судебному разбирательству. Все апелляционные жалобы, представления, поданные на одно судебное постановление суда первой инстанции, должны назначаться к рассмотрению и рассматриваться в одном судебном заседании суда апелляционной инстанции.

Суд апелляционной инстанции рассматривает дела по правилам производства в суде первой инстанции с учетом особенностей,

предусмотренных гл. 39 ГПК РФ. При рассмотрении дела в суде апелляционной инстанции не применяются правила о соединении и разъединении нескольких исковых 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. Однако, стороны могут отказаться от иска, признать иск, заключить мировое соглашение после принятия апелляционной жалобы. Распорядительные действия сторон должны быть выражены в поданных суду апелляционной инстанции заявлениях в письменной форме. В случае, если отказ истца от иска, признание иска ответчиком, условия мирового соглашения сторон были заявлены в судебном заседании, они заносятся в протокол судебного заседания и подписываются сторонами. При принятии отказа истца от иска или при утверждении мирового соглашения сторон суд апелляционной инстанции отменяет принятое решение суда и прекращает производство по делу. В случае признания ответчиком иска и принятия его судом апелляционной инстанции, принимается решение об удовлетворении заявленных истцом требований.

Суд апелляционной инстанции проверяет и дает оценку фактическим обстоятельствам дела их юридическую квалификацию в пределах доводов апелляционных жалобы, представления и в рамках тех требований, которые уже были предметом рассмотрения в суде первой инстанции. В то же время суд апелляционной инстанции в интересах законности может проверить обжалуемое постановление в полном объеме. При этом под интересами законности понимается необходимость проверки правильности применения судом первой инстанции норм материального и процессуального права в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов участников гражданских, трудовых (служебных) и иных правоотношений, а также в целях защиты семьи, материнства, отцовства, детства; социальной защиты; обеспечения права на жилище; охраны здоровья; обеспечения права на благоприятную окружающую среду; защиты права на

образование и других прав и свобод человека и гражданина; в целях защиты прав и законных интересов неопределенного круга лиц и публичных интересов и в иных случаях необходимости охранения правопорядка. Интересам законности не отвечает применение судом первой инстанции норм материального и процессуального права с нарушением правил действия законов во времени, пространстве и по кругу лиц.

Суд апелляционной инстанции рассматривает дело и в случае неявки лиц, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания.

Отметим, что при наличии нарушений, перечисленных в п. 4 ст. 330 ГПК РФ, суд апелляционной инстанции переходит к рассмотрению дела по правилам первой инстанции без учета особенностей, предусмотренных гл. 39 ГПК РФ, о чем выносится соответствующее определение, которое не подлежит обжалованию. Необходимо учитывать, что и при рассмотрении дела в качестве апелляционной инстанции и по правилам суда первой инстанции, суд апелляционной инстанции не вправе оставить требование без рассмотрения (ст. 222 ГПК РФ), если не явились, надлежащим образом уведомленные, стороны процесса.

При рассмотрении апелляционной жалобы суд решает вопрос о принятии новых доказательств, если они были представлены, принятые доказательства исследуются. Суд апелляционной инстанции сам может поставить вопрос о предоставлении лицами новых доказательств в том случае если суд первой инстанции неправильно определил предмет доказывания или распределил бремя доказывания.

В случае, когда суд апелляционной инстанции рассматривал дело с учетом особенностей, предусмотренных гл. 39 ГПК РФ, и после вынесения апелляционного определения поступили апелляционные жалобы, от других лиц, которым был восстановлен пропущенный срок апелляционного обжалования, суд апелляционной инстанции принимает такие жалобы к

своему производству и рассматривает их в порядке, предусмотренном гл. 39 ГПК РФ.

Если при рассмотрении вновь поступивших апелляционных жалоб суд апелляционной инстанции придет к выводу о незаконности и необоснованности судебного постановления суда первой инстанции, то оно отменяется вместе с ранее вынесенным апелляционным определением и принимается новое апелляционное определение.

Если при рассмотрении дела суд апелляционной инстанции переходил на основании ч. 5 ст. 330 ГПК РФ к рассмотрению дела по правилам производства в суде первой инстанции без учета особенностей, предусмотренных гл. 39 ГПК РФ, то лица, которые обладали правом подать апелляционные жалобу, представление, но не обжаловали судебное постановление суда первой инстанции вправе обратиться за защитой своих прав и законных интересов в суд кассационной инстанции. Поступившие апелляционные жалобы, представления от таких лиц подлежат возвращению судом первой инстанции

III. По результатам рассмотрения апелляционных жалобы, представления суд апелляционной инстанции вправе:

1) оставить решение суда первой инстанции без изменения, апелляционные жалобу, представление без удовлетворения;

2) отменить или изменить решение суда первой инстанции полностью или в части и принять по делу новое решение;

3) отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения полностью или в части;

4) оставить апелляционные жалобу, представление без рассмотрения по существу, если жалоба, представление поданы по истечении срока апелляционного обжалования и не решен вопрос о восстановлении этого срока.

Отметим, что суд апелляционной инстанции не вправе отправить дело на новой рассмотрение, но в случае обнаружения нарушений, которые не могут быть устранены в порядке апелляционного производства, суд апелляционной инстанции рассматривает дело в качестве суда первой инстанции.

Основаниями для отмены или изменения решения суда в апелляционном порядке являются:

- 1) неправильное определение обстоятельств, имеющих значение для дела;
- 2) недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела;
- 3) несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, обстоятельствам дела;
- 4) нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права.

Закон разъясняет, что является неправильным применением норм материального права: неприменение закона, подлежащего применению; применение закона, не подлежащего применению; неправильное истолкование закона.

Нарушение или неправильное применение норм процессуального права является основанием для изменения или отмены решения суда первой инстанции, если это нарушение привело или могло привести к принятию неправильного решения. Правильное по существу решение суда первой инстанции не может быть отменено по одним только формальным соображениям.

В то же время ГПК РФ предусматривает основания по которым решение суда первой инстанции в любом случае подлежит отмене, а суд апелляционной инстанции начинает рассматривать дело по правилам производства в первой инстанции:

- 1) рассмотрение дела 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, на котором ведется судебное производство;

4) принятие судом решения о правах и об обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;

5) решение суда не подписано судьей или кем-либо из судей либо решение суда подписано не тем судьей или не теми судьями, которые входили в состав суда, рассматривавшего дело;

6) отсутствие в деле протокола судебного заседания;

7) нарушение правила о тайне совещания судей при принятии решения.

По итогам рассмотрения жалобы выносится апелляционное определение, которое вступает в силу немедленно, даже в том случае, если было отложено составление мотивировочной части определения, при этом суд должен разъяснить когда стороны могут ознакомиться с мотивировочной частью апелляционного определения. В определении суда апелляционной инстанции обязательно указывается на распределение между сторонами судебных расходов, в том числе расходов, понесенных в связи с подачей апелляционных жалоб.

Кассационная система пересмотра дел возникла во Франции, а затем была воспринята многими государствами. Рассмотрение дел там сосредоточено в едином для всей страны судебном органе. Кассационный суд совершенно не вдается в проверку фактических обстоятельств дела, поскольку их установление считается прерогативой судов первой и апелляционной инстанций. Он проверяет дело только сточки зрения соблюдения нижестоящими судами норм материального и процессуального права и лишь в пределах поводов, указанных в жалобе¹.

Тема 8. Кассационное производство.

¹ Гражданский процесс: учебник для вузов/ под ред. В.В. Яркова.М.:, 2004.

I. Понятие кассационного производства. Порядок подачи кассационной жалобы.

II. Порядок и пределы рассмотрения и разрешения кассационной жалобы судом кассационной инстанции.

III. Полномочия суда кассационной инстанции.

I. Кассационное производство - это производство по пересмотру судебных постановлений вступивших в законную силу, за исключением постановлений ВС РФ (ст.ст. 376-391 ГПК РФ).

Кассационная жалоба может быть подана **в течение шести месяцев** со дня вступления решения в силу, при условии, что лицами имеющими право кассационного обжалования были исчерпаны иные установленные способы обжалования судебного постановления до дня вступления его в законную силу.

Кассационная жалоба подается на апелляционные определения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов; на апелляционные определения районных судов; на вступившие в законную силу судебные приказы, решения и определения районных судов и мировых судей - соответственно в президиум верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа; на постановления президиумов верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов; на апелляционные определения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, а также на вступившие в законную силу решения и определения районных судов, принятые ими по первой инстанции, если указанные решения и определения были обжалованы в президиум соответственно верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного

округа, - в Судебную коллегия по административным делам Верховного Суда Российской Федерации, Судебную коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации.

Правом кассационного обжалования обладают **лица, участвовавшие в деле, а также лица, которые не были привлечены к участию** в деле, но суд разрешил вопрос об их правах и обязанностях, то есть они были лишены прав, ограничены в правах, наделены правами или на них были возложены обязанности.

Кассационное представление может подать Генеральный прокурор Российской Федерации и его заместители - в любой суд кассационной инстанции; прокурор республики, края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа - соответственно в президиум верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа. В соответствии со ст.ст. 4, 34, 35, 46 и 47 ГПК РФ правом кассационного обжалования обладают также лица, которые в предусмотренных законом случаях обращаются в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц или вступают в процесс для дачи заключения по делу.

Кассационная жалоба подается *непосредственно* в суд кассационной инстанции. В жалобе обязательно должно содержаться указание на обжалуемые судебные постановления; на то в чем заключаются существенные нарушения норм материального и процессуального права, допущенные судом, просьба лица, подавшего жалобу. К кассационной жалобе должна быть приложена копия обжалуемого судебного акта, заверенная соответствующим судом. Если жалоба подана лицом, не участвовавшим при рассмотрении дела, то в ней должно содержаться указание на то в чем заключаются нарушения его прав. В кассационной жалобе не может содержаться ссылка на новые доказательства или новые требования, которые ранее не были предметом рассмотрения. В жалобе также должно быть указание на ранее вынесенные

судебные акты первой, апелляционной и кассационной инстанциями. Лицо, подающее жалобу также должно доказать, что им или другими лицами, участвовавшими в деле, были использованы иные способы обжалования, до вступления судебного акта в силу.

Пропущенный срок на подачу кассационной жалобы может быть восстановлен судом первой инстанции по правилам ст. 112 ГПК РФ, срок может быть восстановлен только в исключительных случаях, когда суд признает уважительными причины его пропуска по обстоятельствам, объективно исключающим возможность подачи кассационной жалобы в установленный срок (тяжелая болезнь лица, подающего жалобу, его беспомощное состояние и другое), и эти обстоятельства имели место в период не позднее одного года со дня вступления обжалуемого судебного постановления в законную силу. В том случае если суд вынесет определение о восстановлении срока, оно вместе с кассационной жалобой должно быть подано в суд кассационной инстанции.

Кассационная жалоба не соответствующая требованиям закона может быть возвращена по основаниям ст. 379.1 ГПК РФ.

II. Кассационная жалоба, поданная в соответствии с установленными требованиями изучается судьей соответствующего суда. По итогам изучения кассационной жалобы он выносит определение об отказе в передаче кассационной жалобы на рассмотрение в судебном заседании или о передаче кассационной жалобы на рассмотрение в судебном заседании. В определении об отказе в передаче кассационной жалобы на рассмотрение в судебном заседании должны быть указаны мотивы такого отказа, в определении о передаче жалобы на рассмотрение в судебном заседании должны быть указаны основания для такого рассмотрения, а также предложения судьи.

Копии определения, жалоб направляются лицам, участвующим в деле, они также уведомляются о времени и месте судебного заседания. Лица участвующие в деле направляют свои возражения, их неявка не препятствует рассмотрению дела.

Судебное заседание начинается с доклада судьи, который излагает обстоятельства дела, содержание судебных постановлений, принятых по делу, доводы кассационных жалобы, послужившие основаниями для передачи жалобы с делом для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции.

Если лица, участвующие в деле явились, то они вправе дать объяснения по делу, первым дает объяснение лицо, подавшее кассационные жалобу, представление.

По результатам рассмотрения кассационных жалобы, представления с делом президиум суда кассационной инстанции принимает постановление, а Судебная коллегия по административным делам Верховного Суда Российской Федерации и Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации выносят определения. Постановления и определения суда кассационной инстанции вступают в силу со дня их принятия.

III. Суд кассационной инстанции, рассмотрев кассационную жалобу, вправе:

1) оставить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции без изменения, кассационные жалобу, представление без удовлетворения;

2) отменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение в соответствующий суд. При направлении дела на новое рассмотрение суд может указать на необходимость рассмотрения дела в ином составе судей;

3) отменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции полностью либо в части и оставить заявление без рассмотрения либо прекратить производство по делу;

4) оставить в силе одно из принятых по делу судебных постановлений;

5) отменить либо изменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции и принять новое судебное постановление, не

передавая дело на новое рассмотрение, если допущена ошибка в применении и (или) толковании норм материального права;

б) оставить кассационные жалобу, представление без рассмотрения по существу при наличии оснований, предусмотренных ст. 379.1 ГПК РФ.

При рассмотрении дела в кассационном порядке суд проверяет правильность применения и толкования норм материального права и норм процессуального права судами, рассматривавшими дело, только в пределах доводов кассационных жалоб. В то же время, в интересах законности суд кассационной инстанции вправе выйти за пределы доводов кассационной жалобы. Однако, суд кассационной инстанции не вправе проверять законность судебных постановлений в той части, в которой они не обжалуются, а также законность судебных постановлений, которые не обжалуются.

В том случае если суд кассационной инстанции направит дело на новое рассмотрение, то его указания о толковании закона являются обязательными для суда, вновь рассматривающего дело. Тем не менее, суд кассационной ин-

станции не вправе устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены либо были отвергнуты судом первой или апелляционной инстанции, предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, преимуществе одних доказательств перед другими и определять, какое судебное постановление должно быть принято при новом рассмотрении дела.

Основаниями для отмены или изменения судебных постановлений в кассационном порядке являются существенные нарушения норм материального права или норм процессуального права, которые повлияли на исход дела и без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защита охраняемых законом публичных интересов.

Формулировка данного правила не раз подвергалась критике как среди теоретиков, так и среди практиков, но она не была изменена законодателем, что вновь создает трудности в правоприменении. Следует отметить, что закон

не может быть нарушен существенно или не существенно, закон может быть нарушен или не нарушен, но возможно говорить о существенности последствий такого нарушения. Судам кассационной инстанции надлежит оценивать существенность последствий допущенных нарушений норм права, при принятии обжалуемых судебных постановлений, как они повлияли на исход дела, можно ли их устранить и тем самым восстановить и защитить нарушенные права, свободы и интересы.

Обратим внимание, что ГПК РФ допускает так называемую «двойную кассацию», когда кассационная жалоба может быть подана повторно в суд вышестоящей инстанции¹.

Тема 9: Надзорное производство.

I. Надзорное производство - это исключительная стадия судопроизводства по пересмотру судебных постановлений, вступивших в законную силу (ст.ст.391.1-391.14 ГПК РФ).

Надзорная жалоба может быть подана **в течение трех месяцев** со дня вступления судебного постановления в силу. В качестве суда надзорной инстанции выступает Президиум Верховного Суда РФ, постановления которого вступают в силу со дня их принятия, являются окончательными и обжалованию не подлежат.

В суд надзорной инстанции могут быть обжалованы не все судебные акты, а только те, которые перечислены в законе в качестве объектов обжалования, к таким актам относятся:

1) вступившие в законную силу решения верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области, судов автономных округов, принятые ими по первой инстанции, если указанные решения были предметом апелляционного рассмотрения в Верховном Суде Российской Федерации;

¹ Гражданский процесс: учебник для вузов / под ред. М.К. Треушникова.- М., 2010.

2) вступившие в законную силу решения и определения Верховного Суда Российской Федерации, принятые им по первой инстанции, если указанные решения и определения были предметом апелляционного рассмотрения;

3) определения Апелляционной коллегии Верховного Суда Российской Федерации;

4) определения Судебной коллегии по административным делам Верховного Суда Российской Федерации, определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации, вынесенные ими в апелляционном порядке;

5) определения Судебной коллегии по административным делам Верховного Суда Российской Федерации, определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации, вынесенные ими в кассационном порядке.

Правом подавать надзорную жалобу обладают все лица, участвующие в деле, другие лица, если их права и свободы были нарушены принятым судебным актом, а правом надзорного представления обладает Генеральный прокурор РФ и его заместители.

Надзорная жалоба подается непосредственно в Президиум ВС РФ, в ней должно содержаться указание на те акты, которые были приняты судами различных инстанций по данному делу, к жалобе должна быть приложена копия обжалуемого акта, заверенная соответствующим судом, если она подается лицом не участвовавшим в деле, то оно должно указать в чем заключается нарушение его прав и интересов. Надзорная жалоба не соответствующая требованиям закона, возвращается по основаниям ст. 391.4 ГПК РФ. В том случае, если был пропущен срок подачи надзорной жалобы, он может быть восстановлен судом первой инстанции по правилам ст. 112 ГПК РФ.

II. Надзорная жалоба, поданная в соответствии с правилами закона, передается на изучение судье ВС РФ, который по результатам ее изучения

выносит определение об отказе в передаче жалобы на рассмотрение в судебном заседании в Президиуме ВС РФ, либо определение о передаче надзорной жалобы на рассмотрение в судебное заседание в Президиум ВС РФ. Оба определения должны быть мотивированны, а в определении о передаче жалобы на рассмотрение в судебном заседании также должны содержаться предложения судьи.

Президиум ВС РФ принимает дело к рассмотрению, высылает копии определения, копии надзорных жалоб лицам, участвующим в деле, уведомляет их о времени и месте судебного заседания, но их неявка в судебное заседание не является препятствием к рассмотрению дела.

Судебное заседание начинается с доклада судьи, который излагает обстоятельства дела, содержание судебных постановлений, принятых по делу, доводы надзорных жалобы, представления, послужившие основаниями для передачи надзорных жалобы, представления с делом для рассмотрения в судебном заседании Президиума ВС РФ. Если лица, участвующие в деле явились, то они вправе дать объяснения по делу, первым дает объяснения лицо, подавшее надзорные жалобу, представление.

По результатам рассмотрения надзорных жалобы, представления с делом Президиум ВС РФ принимает постановление.

III. Полномочия Президиума ВС РФ при рассмотрении надзорной жалобы заключаются в том, что он вправе:

1) оставить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции без изменения, надзорные жалобу, представление без удовлетворения;

2) отменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение в соответствующий суд. При направлении дела на новое рассмотрение Президиум Верховного Суда Российской Федерации может указать на необходимость рассмотрения дела в ином составе судей;

3) отменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции полностью либо в части и оставить заявление без рассмотрения либо прекратить производство по делу;

4) оставить в силе одно из принятых по делу судебных постановлений;

5) отменить либо изменить постановление суда первой, апелляционной или кассационной инстанции и принять новое судебное постановление, не передавая дело на новое рассмотрение, если допущена ошибка в применении и толковании норм материального права;

б) оставить надзорные жалобу, представление без рассмотрения по существу при наличии оснований, предусмотренных ст. 391.4 ГПК РФ.

При рассмотрении дела в надзорном порядке Президиум ВС РФ проверяет правильность применения и толкования норм материального права и норм процессуального права судами, рассматривавшими дело, в пределах доводов надзорных жалобы, представления. В интересах законности Президиум ВС РФ вправе выйти за пределы доводов надзорных жалобы, представления. При этом Президиум ВС РФ не вправе проверять законность судебных постановлений в той части, в которой они не обжалуются, а также законность судебных постановлений, которые не обжалуются.

При рассмотрении дела в надзорном порядке Президиум ВС РФ не вправе устанавливать или считать доказанными обстоятельства, которые не были установлены либо были отвергнуты судом первой или апелляционной инстанции, либо предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, преимуществе одних доказательств перед другими и определять, какое судебное постановление должно быть принято при новом рассмотрении дела. Указания Президиума ВС РФ о толковании закона являются обязательными для суда, вновь рассматривающего дело.

Судебные постановления, пересматриваемые в порядке надзора, подлежат отмене или изменению, если будет установлено, что обжалуемое судебное постановление нарушает:

1) права и свободы человека и гражданина, гарантированные Конституцией РФ, общепризнанными принципами и нормами международного права, международными договорами РФ;

2) права и законные интересы неопределенного круга лиц или иные публичные интересы;

3) единообразие в толковании и применении судами норм права. Судебные постановления могут быть пересмотрены в порядке надзора также и по представлению Председателя ВС РФ. Председатель ВС РФ или его заместитель по жалобе заинтересованных лиц или по представлению прокурора вправе внести в Президиум ВС РФ представление о пересмотре судебных постановлений в порядке надзора в целях устранения фундаментальных нарушений норм материального права или норм процессуального права, которые повлияли на законность обжалуемых судебных постановлений и лишили участников спорных материальных или процессуальных правоотношений возможности осуществления прав, гарантированных ГПК РФ, в том числе права на доступ к правосудию, права на справедливое судебное разбирательство на основе принципа состязательности и равноправия сторон, либо существенно ограничили эти права.

Жалоба или представление прокурора, могут быть поданы в течение шести месяцев со дня вступления обжалуемых судебных постановлений в законную силу. Дело рассматривается по правилам производства в суде надзорной инстанции, при этом Председатель ВС РФ или его заместитель, внесшие представление, не могут участвовать в рассмотрении данного дела в Президиуме ВС РФ¹.

¹ Гражданский процесс: учебник для вузов/ под ред. В.В. Яркова.- М., 2004.

Тема 10: АЛЬТЕРНАТИВНЫЕ МЕТОДЫ РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ.

Альтернативные методы разрешения споров (третейское судопроизводство, медиация и т.д.) являются таковыми по отношению к обращению в суд общей юрисдикции или арбитражный суд, можно сказать, что их отличает, прежде всего, меньшее участие государства в процессе урегулирования конфликта. Вместе с тем альтернативные методы разрешения споров (далее АРС) надо отличать и от не оформившихся в самостоятельную процедуру или нелегальных вариантов поведения в конфликтной ситуации. Несмотря на альтернативность, эти методы находятся в рамках закона, точнее сказать их использование не нарушает требования действующего законодательства, но иногда находится за рамками правового регулирования, а именно в области психологии, деловой этики.

Актуальность альтернативных методов разрешения гражданско-правовых споров в современной ситуации повышается, т.к. чем больше вариантов поведения есть у специалиста или организации, тем более они конкурентоспособны. Неэффективность одного способа защиты своих прав определяет необходимость использования других. Кроме того, применение АРС учитывает тенденцию к сокращению участия государства в регулировании общественных отношений при одновременной тенденции к саморегулированию.

Выделим некоторые причины, по которым актуальны альтернативные методы:

1) **Скорость разрешения спора.** Не секрет, что государственная система правосудия достаточно медлительна, а АРС в силу меньшей загруженности, возможности оптимизации процедур и т.д. могут быть намного быстрее.

2) **Стоимость разрешения спора.** Использование альтернативных методов может быть более дешевым способом разрешения противоречий между субъектами предпринимательской деятельности.

3) **Конфиденциальность.** В некоторых случаях это очень важная причина для обращения к АРС, т.к. требования действующего законодательства и развитие программ типа «Электронная Россия» приводят к тому, что практически любое решение арбитражных судов уже можно найти в сети Интернет, а это в некоторых случаях может повредить репутации и бизнесу организации. В том числе и по этой причине развиваются АРС в крупных корпорациях (РАО ЕЭС и т.д.)

4) **Статус и репутация органа по разрешению спора.** Репутация российских судов, особенно за рубежом, не безупречна. Соответственно в некоторых случаях, например, когда решение будет исполняться в других государствах, для эффективного разрешения спора необходимо обращаться или в международные судебные органы, или привлекать к урегулированию конфликта зарубежных специалистов (к примеру, судей третейских судов, медиаторов и т.д.).

5) **Свойства достигнутого решения, комфортность процедуры.** В данном случае имеется ввиду, что в некоторых видах АРС учитываются факторы, которые часто не принимаются во внимание в традиционных судебных процедурах, а именно эмоциональное состояние участников спора, психологические отношения между ними. Также при отсутствии жесткой заданности процедуры рассмотрения спора в АРС могут быть лучше учтены экономические аспекты, особенности взаимосвязи организаций и т.д.

Типологию АРС можно проводить **по различным основаниям:**

1. По степени юридической урегулированности:

- юридические (третейское судопроизводство);
- психологические (медиация и т.д.)

2. По свойствам разрешающих спор субъектов:

- российские;
- иностранные;
- международные;
- смешанные

3. По характеру решений:

- обязательные;

- рекомендательные
- 4. По времени деятельности:
- постояннодействующие;
- ad hoc (для отдельных случаев)

Отдельно необходимо остановиться на методах поведения в конфликтной ситуации отчасти связанных с разрешением спора. К таким методам можно отнести использование гуманитарно-правовых технологий (права и PR) для подкрепления своей позиции в реальном или потенциальном споре и экономические механизмы нивелирования негативных последствий спора.

Отчасти к экономическим методам можно отнести страхование ответственности. Использование гуманитарно-правовых технологий помогает усилить собственную позицию в споре, что особо актуально в конфликтах с более крупными организациями. Также PR-сопровождение спора эффективно в тех случаях, когда оппонент не боится чисто юридических последствий разрешения спора не в его пользу. В этом случае создание репутационных рисков может оказать определяющее воздействие. Сразу же стоит отметить, что, когда мы говорим о PR-сопровождении, мы имеем ввиду не только распространение информации в СМИ, но и точечное информирование, создание научно-консультационной и общественной поддержки.

Необходимо отметить, что практика использования APC в различных государствах различается. Например, в США выделяется намного больше методов:

- переговоры (negotiation),
- установление фактов(neutral fact finding),
- независимая предварительная оценка (early neutral evaluation),
- посредничество (mediation),
- примирение (conciliation),
- «оценка жюри присяжных» (summary jury trial),
- заключение эксперта (expert determination),

- арбитраж,
- частное судебное разбирательство (private judging).

Также за рубежом АРС имеют более широкое распространение. При этом как отмечают специалисты, выделяются две модели АРС – модель «создание благоприятных условий» и «определяющая» модель.

Модель «создание благоприятных условий» (facilitative model). Ее смысл заключается в следующем: третья сторона помогает участникам определить предмет спора, выработать возможные варианты его разрешения и предпринять попытку заключения мирового соглашения. Главная цель, которую преследует третья сторона, — создание благоприятных условий для последующего рассмотрения спора, налаживания отношений между сторонами, помощь в проведении переговоров. Полномочия третьей стороны в основном консультационные. К таким методам АРС относятся: переговоры, посредничество, примирение, предварительная независимая оценка, установление фактов, «оценка жюри присяжных».

«Определяющая» модель (determinative model). Речь идет о том, что окончательное решение по делу, оценка или экспертное заключение обязательны для сторон и оформляются в виде определения или решения (арбитра, эксперта). Сюда можно отнести: арбитраж, заключение эксперта, частное судебное разбирательство. Если посмотреть более глубоко, то можно отметить, что использование АРС связано с деятельностью в рамках не только европейской, но и китайской традиции эффективности. Если в рамках представления, сформировавшегося в европейской культуре, эффективность означает движение к поставленной цели, преодолевая сопротивление среды и ее изменения. То традиция, условно называемая китайской, основывается на учете особенностей текущего момента, который и определяет круг возможных тактических целей. Китайская традиция предполагает также использование косвенных тактик влияния на

окружающую действительность, связанных с воздействием не на предмет регулирования, а на окружающую его среду. Работа с факторами, обуславливающими гражданско-правовой спор, часто способствует эффективности АРС, особенно медиации.

Отдельно необходимо остановиться на стратегиях использования АРС. В рамках решения бизнес-задач необходимо учитывать и традиционные, и альтернативные методы разрешения споров, поэтому по степени их взаимодействия можно выделить следующие стратегии:

- АРС используются вместо традиционных методов;
- АРС используются вместе с традиционными методами
- (последовательно, например, получение исполнительного листа по решению третейского суда, или параллельно).
- При использовании АРС в любых вариантах важно учитывать
- **следующие факторы:**
- прагматический, связанный с эффективностью, т.е. возможностью с помощью конкретного вида АРС разрешить спор;
- репутационный, связанный с оценкой использования АРС профессиональным сообществом, общественностью. Репутационный или PR-фактор очень важен в связи с тем, что использование некоторых АРС для обхода требований законодательства и даже совершения преступлений приводит к сокращению сферы применения некоторых АРС (прежде всего, третейского судопроизводства) и негативной оценке факта использования этих методов. Эффективное использование АРС возможно с учетом формирования благоприятной репутации органов и лиц, участвующих в разрешении споров.

Отдельно стоит остановиться на перспективах государственного регулирования альтернативных методов разрешения споров. Нам представляется, что основные тенденции следующие:

1) Расширение сферы применения и спектра АРС (принятие нормативно-правовых актов регламентирующих процедуры медиации и т.д.);

2) Борьба с использованием АРС как способа манипуляции и обхода требований законодательства. Таким образом, освоение альтернативных методов разрешения гражданско-правовых споров, использование или создание соответствующей инфраструктуры с учетом существующих трудностей (прежде всего, репутационного характера) позволяют решать многие споры более эффективно, т.е. быстрее, дешевле и/или качественнее.

Тема 11: Третейское судопроизводство.

Защита прав и законных интересов граждан и организаций возможна в различных формах. Статья 11 ГК РФ среди органов, осуществляющих судебную защиту гражданских прав, называет **третейский суд**.

Поиски эффективных механизмов альтернативных форм урегулирования споров, позволяющих ускорить и упростить их разрешение, а также разгрузить государственные суды, велись российскими юристами на протяжении почти двух веков. О необходимости создания таких механизмов, конкретно третейских судов, еще в 1803 г. писал автор Устава Третейского совестного суда министр юстиции Г.Р. Державин в докладе Александру I.

Право избирать посредников для решения спорных дел предусматривалось в Уставе гражданского судопроизводства 1864 г. Раздел IV книги III Устава включал специальную главу "О третейском суде" (ст. ст. 1367 - 1400).

Декретом о суде N 1 (1917) было закреплено право граждан передавать свои споры о праве гражданском на рассмотрение третейского суда. В период НЭПа эту форму использовали частные предприниматели, заинтересованные в том, чтобы их споры по коммерческим операциям не стали достоянием гласности. В начале 30-х годов прошлого века были образованы два постоянно

действующих третейских суда - Морская арбитражная комиссия и Внешнеторговая арбитражная комиссия.

Существовали определенные пределы использования третейской формы судопроизводства. Первоначально государственным предприятиям было запрещено прибегать к помощи третейского суда, затем запрет распространили на колхозы и организации с их участием. В 1959 г. было допущено формирование третейских судов для разрешения конкретных хозяйственных споров между юридическими лицами.

Начатый еще в Союзе ССР процесс образования третейских судов в настоящее время идет достаточно интенсивно, активизируется их деятельность, возрастает количество. Есть объясняющие это явление причины:

- закрытое производство и повышенные гарантии сохранения коммерческой тайны, что в условиях конкуренции имеет немалое значение,
- быстрота процесса,
- сокращение расходов на ведение дел, выбор удобного для сторон места и времени разбирательства, специализация арбитров и т.п.

Безусловно, перечисленные причины в определенной степени способствуют росту популярности третейских судов прежде всего среди участников предпринимательской деятельности. Среди граждан третейское разбирательство пока в полном мере не развито.

До недавнего времени в Российской Федерации действовали два основных законодательных акта о третейских судах, уполномоченных рассматривать конфликты в хозяйственной сфере: Временное положение о третейском суде для разрешения экономических споров, утвержденное Постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 24 июня 1992 г. N 3115-1, и **Закон Российской Федерации "О международном коммерческом арбитраже" от 7 июля 1993 г.**

Закон 1993 г. стал первым единым нормативным актом, регулирующим организацию и деятельность международного торгового арбитража, специально выделившем Международный коммерческий арбитражный суд (МКАС) и Морскую арбитражную комиссию (МАК) при Торгово-промышленной палате РФ.

В настоящее время действует **ФЗ "О третейских судах в Российской Федерации" от 21 июня 2002 г.**, регулирующий деятельность третейских судов, которые создаются на территории РФ (п. 1 ст. 1 Закона 2002 г.). Действие Закона 2002 г. не распространяется на Международный коммерческий арбитраж, к которому продолжает применяться Закон 1993 г.

Кроме указанных Законов, правовой статус третейских судов определяют также отдельные положения процессуального законодательства - АПК и ГПК РФ, нормы отдельных актов материально-правового содержания.

По соглашению сторон подведомственный суду спор, возникающий из гражданских правоотношений, до принятия судом первой инстанции судебного постановления, которым заканчивается рассмотрение гражданского дела по существу (решения, определения об оставлении искового заявления без рассмотрения, определения о прекращении производства), может быть передан сторонами на рассмотрение третейского суда, если иное не установлено федеральным законом (ч. 3 ст. 3 ГПК РФ). Указание на споры только из гражданских правоотношений означает, что подведомственные суду дела, возникающие *из публичных правоотношений, дела особого производства (гл. 23 - 38 ГПК РФ) в третейском порядке вообще рассмотрению не подлежат.*

В Российской Федерации могут образовываться постоянно действующие третейские суды и третейские суды для разрешения конкретного спора (по принятой в юриспруденции терминологии - **суды ad hoc или разовые**).

Третейские суды ad hoc создаются сторонами, которые в принципе могут самостоятельно определять порядок их образования и правила

разбирательства споров, но с соблюдением предусмотренных Законом обязательных положений, не подлежащих изменению по желанию сторон .

Постоянно действующие третейские суды формируются в качестве стабильных центров, обеспечивающих третейское разбирательство конкретных категорий споров в порядке, устанавливаемом их внутренними документами. Они могут создаваться торговыми палатами, биржами, общественными объединениями предпринимателей и потребителей и иными организациями - юридическими лицами. Вместе с тем необходимо отметить, что не допускается образование третейских судов при федеральных органах государственной власти, органах государственной власти субъектов Российской Федерации и органах местного самоуправления.

Например, Третейский суд ассоциации российских банков, Третейский суд при Союзе юристов, Арбитражная комиссия при Московский межбанковский валютной бирже, Третейский суд при РАО "ЕЭС России" и др. Практически в каждом регионе России при региональных торгово-промышленных палатах созданы третейские суды, например Коммерческий арбитраж при Московской торгово-промышленной палате, Третейский суд при Санкт-Петербургской торгово-промышленной палате, Третейский суд при Вятской торгово-промышленной палате и т.д.

Организация, создающая новый третейский суд для разрешения гражданских споров, должна представить так называемому "компетентному суду", т.е. суду, на территории которого будет находиться этот третейский суд, копии ряда документов: решения о его образовании, положения (устава, регламента) о суде, состава третейских судей.

Обязательным условием принятия третейским судом дела к своему производству является наличие соглашения о передаче на его рассмотрение и разрешение спора в целом или его отдельных частей в связи с конкретным правоотношением. Неизменное требование - заключение соглашения в письменной форме. Оно может быть закреплено сторонами подписанием отдельного документа или *включением в гражданский договор статьи о*

передаче дела в третейский суд. Такие две формы соглашения называют также соответственно **третейская запись** и **третейская оговорка**. Кроме того, в соответствии со ст. 7 Закона 2002 г. соглашение считается письменно оформленным, если оно заключено путем обмена письмами, сообщениями по телетайпу, телеграфу или с использованием других средств электронной или иной связи, обеспечивающих фиксацию такого соглашения.

Третейский суд самостоятельно решает вопрос о наличии или действительности соглашения о передаче спора ему на рассмотрение. Если он придет к заключению об отсутствии или недействительности такого соглашения, сторонам остается только передать спор в суд. Следует учитывать важное положение о том, что вывод суда о недействительности совершенного в письменной форме материально-правового контракта, по существу, не влечет за собой автоматически недействительности включенной в него оговорки (ч. 1 ст. 17 Закона 2002 г.). Это понятие автономности третейского соглашения. Оно может быть аннулировано лишь при обнаружении его собственных недостатков или по взаимной договоренности сторон. Односторонний отказ от соглашения не допускается.

Процессуальные последствия наличия соглашения сторон о передаче спора третейскому суду определены ст. 222 ГПК РФ. Суд оставляет заявление без рассмотрения, если имеется соглашение сторон о передаче данного спора на рассмотрение и разрешение третейского суда и от ответчика до начала рассмотрения дела по существу поступило возражение относительно рассмотрения и разрешения спора в суде. Более того, даже когда никакого соглашения до начала процесса в суде общей юрисдикции не было, стороны не лишены возможности обратиться к третейской форме защиты. Они вправе заключить соответствующее соглашение вплоть до завершения процесса судом первой инстанции (п. 4 ст. 5 Закона 2002 г.).

Одним из главных элементов конструкции третейского производства является то, что *стороны правового спора доверяют его рассмотрение и вынесение решения третьим лицам.* Статья 8 Закона 2002 г. содержит

требования, предъявляемые к **третейскому судье**. Таковым может быть избрано (или назначено) полностью дееспособное физическое лицо, которое сможет обеспечить беспристрастное разрешение спора, прямо или косвенно не заинтересованное в его исходе, независимое от сторон, согласившееся исполнять функцию третейского судьи. Председатель коллегияльного состава или судья, рассматривающий дело единолично, должны иметь **высшее юридическое образование**. Есть и другие критерии, исключающие для гражданина возможность выступать третейским судьей: наличие судимости; привлечение к уголовной ответственности; совершение проступков, несовместимых с профессиональной деятельностью и повлекших исключение из состава работников правоохранительных органов; невозможность быть третейским судьей согласно должностному статусу, определенному федеральным законом.

Число третейских судей при рассмотрении конкретного дела должно быть **нечетным**. Стороны вправе определить количественный состав суда. Однако, если они этого не сделали, применяется общее правило, согласно которому избираются (назначаются) **три судьи**.

Порядок формирования состава третейского суда для рассмотрения конкретного спора регламентирован ст. 10 Закона 2002 г. с учетом вида третейского суда. В *постоянно действующем суде* он предусмотрен правилами **регламента (положения)**, в суде разовом - зависит от пожеланий сторон, руководствующихся разными мотивами (экономии расходов и т.п.). Если они не воспользовались правом определить такую процедуру или разошлись во мнениях, то при составе третейского суда из трех судей, каждая сторона назначает по одному судье, а два последних избирают третьего, который затем выступает как председатель состава.

Избрание или назначение гражданина третейским судьей не означает, что он будет выполнять возложенную на него функцию до полного завершения производства, включая вынесение дополнительного решения, его разъяснение, исправление ошибок, опечаток, арифметических ошибок.

Прекращение полномочий может наступить в результате удовлетворения заявлений сторон об отводе ранее избранных (или назначенных) третейских судей либо заявлений самих судей о самоотводе.

Новый Закон содержит правила о прекращении полномочий третейского судьи по соглашению сторон или в связи с самоотводом. Но дополнительно предусмотрено, что основанием для такого прекращения полномочий должна быть юридическая или фактическая неспособность третейского судьи участвовать в рассмотрении спора или иные причины его бездействия в течение неопределенно длительного срока. Наконец, полномочия естественно прекращаются смертью третейского судьи. При необходимости замены новый третейский судья избирается (назначается) в соответствии с общими правилами.

Отдельная глава в Законе 2002 г. посвящена расходам, связанным с разрешением спора в третейском суде. Состав расходов конкретизирован в ст. 15: гонорары третейских судей; их издержки, связанные с участием в разбирательстве (оплата проезда к месту заседания или к месту нахождения доказательств); компенсации и вознаграждения таким участникам процесса, как свидетели, переводчики, эксперты; иные дополнительные затраты, определяемые третейским судом.

К регламентам постоянно действующих третейских судов обычно прилагаются положения о третейских (арбитражных) расходах и сборах, а также ставки вознаграждений судьям, докладчикам, руководителям судов. Главный критерий - цена искового требования, служащая базой для исчисления третейского сбора. Сбор может быть уменьшен с учетом состава суда (один или трое членов), частично возвращен при отзыве искового заявления или прекращении производства по делу в связи с другими мотивами. Это удобно, поскольку заинтересованные лица способны заранее довольно точно рассчитать, в какую сумму им обойдется третейское производство. Не исключено, конечно, и некоторое увеличение расходов из-за сложности спора, длительности процедуры и т.п. В третейском суде *ad hoc*

размеры гонораров устанавливаются соглашением сторон, естественно, не без учета мнения избираемых судей.

Третейское разбирательство и разрешение дел

Порядок возникновения, развития и завершения третейского производства неодинаков для двух основных типов третейских судов и даже для судов одной разновидности. Постоянно действующие третейские суды имеют свои регламенты (уставы, положения), обычно утверждаемые руководителями организаций, при которых они состоят.

ГПК РФ и АПК РФ устанавливают одинаковый режим работы для всех государственных учреждений правосудия, напротив, регламент каждого постоянно действующего третейского суда имеет оригинальные черты.

Заинтересованным лицам, заключившим третейское соглашение с указанием конкретного постоянного суда, когда приходит время такое соглашение реализовывать, следует ознакомиться с правилами процедуры данного суда. Незнание и соответственно несоблюдение положений, регламентирующих, например, порядок направления необходимых материалов, их содержание, сроки совершения различных действий и т.п. может иметь последствием неблагоприятный результат процесса.

Без такого ознакомления затруднительно реализовать полномочие, предоставленное сторонам ч. 1 ст. 19 Закона 2002 г., а именно, договориться "о применении других правил третейского судопроизводства". По буквальному смыслу это значит предложить одному суду работать по правилам другого или по рекомендуемым примерным образцам правил. Но участникам юридического конфликта практически реальнее достигнуть соглашения о том, как они будут действовать в течение и после завершения третейского разбирательства, независимо от предписаний регламента избранного ими постоянного суда.

Применительно к случаям формирования разовых третейских судов, которые, естественно, никаких заранее составленных регламентов не имеют,

ч. 2 ст. 19 Закона предоставляет возможность самим заинтересованным лицам составлять правила работы таких судов. Нереально ожидать, что стороны к заключенному третейскому соглашению будут прилагать развернутый документ, аналогичный по назначению и содержанию стабильным регламентам постоянных судов. Но третейские соглашения и дополнительные материалы (обмен письмами, факсами и т.п.) могут включать отдельные условия, которые надлежит соблюдать при третейском разрешении споров.

В Законе 2002 г. есть немало норм диспозитивного характера. Большинство из них легко обнаружить по формулировке: норма применяется, "если стороны не договорились об ином". Это относится к правилам о численности состава суда, месте третейского разбирательства, принятии обеспечительных мер, участии сторон в заседании, закрытом или открытом заседании, о проведении экспертизы, оспаривании решений третейских судов и др.

Сторонам, которые не имеют намерения корректировать какие-либо моменты третейской процедуры, целесообразно с учетом характера уже возникшего или возможного спора использовать стандартные так называемые "третейские оговорки", предусматриваемые правилами постоянно действующих третейских судов. Каждая оговорка содержит отсылку к регламенту такого суда, и им должен будет руководствоваться суд, организованный для рассмотрения только конкретного дела.

Если контрагенты в отдельный пункт основного договора или в соглашение, заключенное после возникновения конфликта, никаких указаний по вопросам третейского производства не включили, правила разбирательства определяются третейским судом любой разновидности. При этом для постоянных судов применение положений Закона 2002 г. и утвержденных для них регламентов обязательно. Работа судов *ad hoc* также подчинена нормам этого Закона, а в части им не регламентированной судьи действуют по правилам, определяемым ими самостоятельно. В любом случае правила, как согласованные сторонами, так и определенные непосредственно самими

судами не могут противоречить обязательным предписаниям Закона 2002 г. (ч. 3 ст. 19).

Точное определение компетенции третейского суда, к которому обращаются заинтересованные лица по конкретным делам, имеет первостепенное практическое значение. В общей форме вопросы компетенции регламентированы нормами ст. 17 Закона 2002 г. Третейский суд должен до начала рассмотрения дела по существу определить, правомочен ли он рассматривать переданный ему спор с учетом наличия и содержания третейского соглашения. Этот вопрос заслуживает тем более особого внимания, если одна из сторон (точнее обычно ответчик) заявляет, что соглашения нет вообще или оно недействительно. Однако третейский суд, обнаруживший отсутствие у него полномочия разрешать данный спор в силу закона или правил производства, обязан независимо от наличия третейского соглашения и в любой момент процесса, его прекратить. Допущенная судом ошибка в дальнейшем послужит основанием для оспаривания вынесенного решения.

Вывод третейского суда о своей некомпетентности, изложенный в специально вынесенном определении, **приводит к необходимости подачи заинтересованным лицом искового заявления в соответствующий суд.**

Исковое заявление, подаваемое в третейский суд заинтересованным лицом, составляется в письменной форме. Оно должно согласно ст. 23 Закона 2002 г. содержать дату, наименование и реквизиты сторон, обоснование компетенции третейского суда, обстоятельства, на которых истец основывает свое требование, и подтверждающие их доказательства, цену иска (если иск подлежит оценке), перечень прилагаемых к заявлению документов и иных материалов.

Копии заявления и других приобщенных к нему документов передаются ответчику, который в срок, определенный правилами третейского разбирательства, либо до первого заседания третейского суда (если этот срок правила не содержат) вправе представить истцу и в суд отзыв на исковое

заявление, изложив в нем свою позицию. Непредставление ответчиком отзыва не является препятствием к рассмотрению спора и не считается признанием требований истца. Равным образом неявка без уважительных причин сторон (или их представителей) на заседание суда, если они были надлежащим образом извещены о его месте и времени, не препятствует вынесению третейским судом решения по существу спора.

Существенной новеллой Закона 2002 г. является наделение третейского суда полномочием распорядиться **о принятии обеспечительных мер**, если стороны не договорились об ином (ст. 25). После возникновения дела третейский суд по ходатайству любой из сторон может вынести определение об обеспечительных мерах в отношении предмета спора, которые он считает необходимыми. Однако такое определение само по себе не обладает принудительной силой. Для реализации обеспечительных мер заинтересованному лицу надлежит обратиться к компетентному государственному суду, который рассматривает и разрешает заявление.

Статья 18 Закона 2002 г. значительно расширяет, по сравнению с ранее действовавшим законодательством, перечень основных начал третейского разбирательства: это законность, конфиденциальность, независимость и беспристрастность третейских судей, диспозитивность, состязательность, равноправие сторон. Они конкретизируются в соответствующих статьях Закона 2002 г.

С учетом **принципа диспозитивности** в ходе третейского разбирательства истец вправе изменить или дополнить свои исковые требования, а ответчик - возражения на иск. Ответчик также может подать встречный иск или потребовать зачета встречного требования.

Принцип состязательности реализован прежде всего в установленном распределении обязанности доказывания. Каждая сторона должна доказать обстоятельства, на которых она основывает свои требования или возражения. Однако определенной активностью наделен третейский суд, действующий в интересах обеспечения законности. Так, третейский суд вправе, если сочтет

доказательства недостаточными, предложить сторонам представить дополнительные доказательства (ст. 26 Закона 2002 г.). Такого рода предложение должно быть не слишком общим, а конкретным по содержанию с указанием: каких именно доказательств и для установления каких фактов предмета доказывания не хватает.

Принцип равноправия сторон находит нормативное закрепление в ст. 27 Закона 2002 г., предоставляющей каждой стороне равные возможности для изложения своей позиции и защиты своих прав и интересов.

Третьейскому разбирательству органически присуще начало **конфиденциальности**, которое для процессов в государственных судах нехарактерно. Так, третейский суд рассматривает дело в закрытом заседании, на которое отдельные посторонние лица (обычно стажеры, практиканты) допускаются лишь с согласия сторон.

Место разбирательства дела определяется сторонами спора или третейским судом *ad hoc*, исходя из конкретных обстоятельств, с учетом удобства для заинтересованных лиц. В постоянно действующем третейском суде место рассмотрения дела определяется в соответствии с правилами этого суда (ст. 20 Закона 2002 г.). Участники процесса должны своевременно извещаться о заседании третейского суда с использованием средств связи, обеспечивающих фиксирование такого уведомления.

Рассмотрение третейским судом спора может завершиться не только его разрешением по существу, но и определением о прекращении производства по основаниям, исчерпывающе обозначенным в ст. 38 Закона 2002 г. Есть ряд одинаковых оснований прекращения производства в третейских судах и судах общей юрисдикции (ст. 220 ГПК РФ). Но имеют место и различия. Так, третейский суд не проверяет обоснованность отказа истца от иска (ср. с ч. 2 ст. 39 ГПК) и вместе с тем, несмотря на такой отказ, должен продолжить процесс по ходатайству ответчика, заинтересованного в вынесении нормального решения по существу спора. Ликвидировать третейское разбирательство могут стороны по взаимному согласию и без указания каких-либо мотивов.

В случае смерти гражданина, выступавшего стороной по делу, правопреемник его место автоматически не занимает, процесс в третейском суде завершается без вынесения решения. Институт оставления заявления без рассмотрения (ст. ст. 222 - 223 ГПК РФ) Закону 2002 г. неизвестен.

Вынесенное в третейском порядке решение подписывает состав суда. Судья, имеющий иное суждение по существу рассмотренного спора, может изложить его в письменном виде и приложить к решению суда в качестве особого мнения. Поскольку особое мнение прилагается к решению, стороны могут с ним ознакомиться и использовать при оспаривании решения или возражении против его принудительного исполнения (ст. ст. 40 и 45 Закона 2002 г.).

Если третейское разбирательство осуществлялось коллегиально, то решение может быть подписано большинством судей состава третейского суда, а в отношении судей, не подписавших решение, должна быть указана причина отсутствия подписей. Решение считается принятым в месте третейского разбирательства и в день, когда оно подписано третейскими судьями, входящими в состав суда (ст. 33 Закона 2002 г.). Данный Закон предоставляет третейскому суду довольно широкую свободу объявлять сторонам только резолютивную часть решения, а полностью мотивированное решение направить сторонам в срок до 15 дней (ч. 1 ст. 32).

Форма и содержание решения произвольны. Они должны соответствовать требованиям ст. 33 Закона 2002 г. В решении должны быть указаны: дата принятия решения, место третейского разбирательства, состав третейского суда и порядок его формирования, наименование участников спора, обоснование компетенции третейского суда, требования истца и возражения ответчика, ходатайства сторон, обстоятельства дела, установленные судом; доказательства, на которых основаны выводы третейского суда об этих обстоятельствах, законодательство, которым суд руководствовался при принятии решения, содержание принятого решения,

распределение расходов, связанных с рассмотрением дела; при необходимости - срок и порядок исполнения принятого решения.

Однако не исключен и другой вариант. Стороны, заключившие мировое соглашение, могут заявить ходатайство о включении его условий в решение. Третейский суд такое ходатайство удовлетворяет, обязательно проверив соответствие соглашения правовым нормативным актам и отсутствие нарушения прав и охраняемых законом интересов других субъектов. Если такое ходатайство не заявлено или стороны просто сообщают суду об урегулировании спора и даже не предъявляют текста мировой сделки, третейское производство прекращается определением (ч. 3 ст. 32, ст. 38 Закона 2002 г.).

Нормальное решение третейского суда должно основываться на всех обстоятельствах дела, имеющих юридическое значение, подтвержденных исследованными доказательствами. Оценив представленные доказательства, суд должен прийти к правильным и однозначным выводам. Третейский суд руководствуется Конституцией Российской Федерации, федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ, нормативными правовыми актами федеральных органов исполнительной власти и нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления, международными договорами РФ и иными нормативными правовыми актами, действующими на территории РФ. В случаях, когда международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, применяются правила международного договора. Наконец, если отношения сторон прямо не урегулированы нормами права, обычаями делового оборота и точно не определены соглашением сторон, третейский суд обращается к аналогии закона или аналогии права (ст. 6 Закона 2002 г.).

Каждая сторона получает экземпляр полного решения. Обнаруженные в решении арифметические ошибки, опечатки, иные технические погрешности

исправляются по ходатайствам сторон или по инициативе суда (ст. 36 Закона 2002 г.).

Неясность решения создает трудности для его понимания и реализации, чтобы этого избежать у стороны есть право обратиться в течение 10 дней после получения решения в тот же третейский суд за разъяснениями с уведомлением другой стороны. Третейский суд в такой же срок после получения ходатайства дает разъяснение, не изменяя содержания решения. Вынесенное определение считается неотъемлемой составной частью решения (ст. 35 Закона 2002 г.).

Неполнота решения возникает в случаях, когда некоторые требования заявлялись, однако не получили отражения в окончательном решении суда. По ходатайству одной из сторон, заявленному в течение 10 дней после получения решения, третейский суд в 10-дневный срок обязан провести заседание с уведомлением всех заинтересованных лиц и при обнаружении пробелов ликвидировать их дополнительным решением, которое органически входит в решение первоначальное (ст. 34 Закона 2002 г.).

Дело, рассмотренное третейским судом, должно сдаваться на хранение в соответствующий суд по месту рассмотрения спора в месячный срок со дня вынесения решения или храниться в постоянно действующем третейском суде, где оно рассматривалось в течение пяти лет с даты принятия по нему решения, если в правилах не определен другой срок (ст. 39 Закона 2002 г.).

Оспаривание решений третейских судов

Закон 2002 г. предоставляет сторонам возможность оспаривать решение третейского суда. Допустимость оспаривания - новелла данного Закона. Ничего подобного Приложение N 3 не содержало. Но такой институт был известен российскому праву применительно к Международному коммерческому арбитражу. Закон 1993 г. включал раздел VII "Оспаривание арбитражных решений", где ст. 34 фиксировала главные элементы института -

мотивы оспаривания, а также некоторые правила соответствующей процедуры. Эти мотивы дословно воспроизведены ст. 42 Закона 2002 г. И наконец, в разделе VI ГПК РФ 2002 г. есть гл. 46 "Производство по делам об оспаривании решений третейских судов". Включенная в данную главу ст. 421 содержит те же самые мотивы оспаривания, а значит, и основания отмены актов третейских судов.

Таким образом, можно говорить о создании механизма оспаривания решений третейских судов, образуемого связанными между собой нормативными актами. Это позволяет исследовать проблему в целом строить на анализе норм, сосредоточенных в ст. ст. 418 - 422 ГПК РФ, поскольку они регламентируют данную разновидность производства в государственных судах общей юрисдикции. Некоторые различия между порядками оспаривания решений третейских судов по делам международным и внутренним есть, но они невелики.

Согласно ст. 418 ГПК РФ решение третейского суда, принятое на территории РФ, может быть оспорено сторонами третейского разбирательства путем подачи заявления об отмене решения третейского суда. Однако оспаривание недопустимо, если третейским соглашением предусмотрено, что "решение третейского суда является окончательным" (ст. 40 Закона 2002 г.). Хотя такой нормы ч. 1 ст. 34 Закона 1993 г. не содержит, ничто не мешает сторонам включить подобного рода условия в текст арбитражной оговорки.

Заявление об отмене решения третейского суда подается в районный суд, на территории которого принято решение.

Исполнение решения третейского суда

Альтернативные (несудебные) формы рассмотрения споров, к числу которых традиционно относят третейское производство, в принципе рассчитано на то, что заинтересованные лица по своей воле обратившиеся к таким формам, добровольно и в максимально короткие сроки исполнят вынесенные против них решения. Но практика третейских судов свидетельствует об ином. Не так уж редко должники, проигравшие процессы,

своих обязанностей добровольно не исполняют. Тогда, естественно, кредиторам приходится просить компетентные государственные органы обеспечить принудительный порядок реализации решений третейских судов.

С заявлением о выдаче исполнительного листа для принудительного исполнения решения третейского суда по спору, возникшему из гражданских правоотношений, обращается сторона, выигравшая процесс, т.е. обычно истец, имущественные требования которого удовлетворены полностью или частично. Заявление адресуется районному суду по месту жительства или месту нахождения должника, если они неизвестны, то по месту нахождения имущества должника-стороны третейского разбирательства.

Заявление может быть подано не позднее трех лет со дня окончания срока для добровольного исполнения решения третейского суда. Пропуск этого срока служит основанием для возвращения заявления без рассмотрения. При наличии уважительных причин пропуска срок по ходатайству стороны может быть восстановлен судом.

Статья 424 ГПК РФ содержит требования к заявлению о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда. Письменное заявление, подписанное выигравшей процесс стороной или ее уполномоченным представителем, должно содержать сведения о суде, куда оно подается, о третейском суде, который рассмотрел дело, и требование заявителя о выдаче исполнительного листа.

К заявлению должны быть приложены: подлинное решение третейского суда или его копия, заверенные председателем постоянного третейского суда или нотариусом, если дело рассматривал суд *ad hoc*, подлинное соглашение о третейском разбирательстве (или его надлежаще заверенная копия), документ, подтверждающий уплату государственной пошлины, уведомление о вручении копии заявления другой стороне, доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия лица на подписание заявления. Несоблюдение

перечисленных требований приводит к оставлению заявления без движения или его возвращению стороне¹

Часть вторая: Методические указания и практические задания студентам заочной и дистанционной форм обучения.

I. Методические указания студентам по выполнению контрольной работы.

Самостоятельная работа студента заочной и дистанционной форм обучения включает в себя следующие этапы:

Выполнению контрольной работы должно предшествовать самостоятельное изучение студентом рекомендованной литературы и других источников информации, обозначенных в списке.

Ответы на теоретические вопросы должны отражать необходимую и достаточную компетенцию студента, содержать краткие и четкие формулировки, убедительную аргументацию, доказательность и обоснованность выводов, быть логически выстроены. Первое теоретическое задание посвящено основным вопросам, изучаемым в общей части курса. Второе задание представляет собой решение практической юридической ситуации по арбитражному процессу. Если для ответа на первый теоретический вопрос достаточно воспользоваться рекомендуемой учебной и научной литературой при использовании соответствующих нормативных правовых актов (в действующих редакциях), то ответ на второе практическое задание потребует более тщательного изучения действующих нормативно-правовых актов, в частности Арбитражного процессуального кодекса РФ. При ответе на второй вопрос рекомендуется изучающим арбитражный процесс ознакомиться с «Вестником Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации», юридической периодикой (журналами «Хозяйство и право»,

¹ Гражданский процесс: учебник для вузов/ под ред. В.В. Яркова. М.:, 2004.

«Арбитражный и гражданский процесс», «Арбитражная практика», «Российская юстиция», «Юридический мир» и другими юридическими изданиями), справочными электронными правовыми системами, например «Гарант», позволяющими быстро найти необходимое законодательство и судебную практику.

Решения юридических ситуаций должны показать умение анализировать, толковать и правильно применять нормы арбитражного процессуального права; владение навыками анализа различных правовых явлений в области судопроизводства в арбитражном суде, процессуальных юридических фактов; навыками анализа норм арбитражного процессуального права и арбитражных процессуальных правоотношений, являющихся объектами профессиональной деятельности.

Контрольная работа, выполненная без соблюдения требований или не полностью, не зачитывается и возвращается студенту на доработку. В случае, если контрольная работа выполнена не по своему варианту, она преподавателем не зачитывается и возвращается студенту для ее выполнения в соответствии с вариантом, указанным в таблице.

II. Требования к оформлению контрольных работ.

К оформлению контрольных работ предъявляются следующие требования:

- контрольные работы оформляют на листах формата А4 (210x297), текст печатается на одной стороне листа через полтора интервала;
- параметры шрифта: гарнитура шрифта - Times New Roman, начертание - обычный, кегль шрифта - 14 пунктов, цвет текста – авто (черный);

- параметры абзаца: выравнивание текста – по ширине страницы, отступ первой строки -12,5 мм, межстрочный интервал - Полуторный;
- поля страницы для титульного листа: верхнее и нижнее поля – 20 мм; правое и левое поля – 15 мм;
- поля всех остальных страниц: верхнее и нижнее поля – 20 мм, размер левого поля 30 мм, правого – 15 мм;
- на титульном листе указывается название образовательного учреждения, тема работы, название учебного курса, номер группы, форма и курс обучения, Ф.И.О. автора, Ф.И.О. научного руководителя (проверяющего), место и год выполнения работы;
- каждую структурную часть необходимо начинать с нового раздела со следующей страницы (Вставка/Разрыв/Новый раздел, со следующей страницы);
- страницы нумеруют арабскими цифрами, соблюдая сквозную нумерацию по всему тексту. Порядковый номер ставят вверху страницы, справа;
- нумерация страниц начинается с титульного листа, но на титульном листе и на странице «Содержание» номер страницы не указывается, нумерация указывается с цифры 3 (с третьей страницы).

Выбор варианта контрольной работы.

Выбор варианта контрольной работы осуществляется по специальной таблице по первой букве фамилии студента. Студент выбирает один теоретический вопрос и одну задачу, в соответствии с таблицей. Например, студент по фамилии *Ильин* выбирает теоретический вопрос №9 и решает задачу №9:

| Первая буква фамилии | Вариант контрольной работы | Первая буква фамилии | Вариант контрольной работы |
|----------------------|----------------------------|----------------------|----------------------------|
| А | 1 | П | 15 |
| Б | 2 | Р | 16 |
| В | 3 | С | 17 |
| Г | 4 | Т | 18 |
| Д | 5 | У | 19 |
| Е | 6 | Ф | 20 |
| Ж | 7 | Х | 21 |
| З | 8 | Ц | 22 |
| И | 9 | Ч | 23 |
| К | 10 | Ш | 24 |
| Л | 11 | Щ | 25 |
| М | 12 | Э | 26 |
| Н | 13 | Ю | 27 |
| О | 14 | Я | 28 |

III. Теоретические вопросы:

1. Источники арбитражного процессуального права.
2. Роль судебной практики в развитии арбитражного процессуального права и законодательства.
3. Понятие и система принципов арбитражного процессуального права.
4. Арбитражные заседатели в арбитражном процессе.
5. Стороны в арбитражном процессе.
6. Представительство в арбитражном процессе.
7. Понятие доказательства в арбитражном процессе.
8. Предмет доказывания в арбитражном процессе и его структура.
9. Относимость и допустимость доказательств.
10. Объяснения сторон и третьих лиц. Свидетельские показания.
11. Вещественные доказательства. Письменные доказательства.
12. Аудио- и видеозаписи как средства доказывания.
13. Понятие иска в арбитражном процессе.
14. Цель, задачи и значение предварительного судебного заседания.
15. Мирное соглашение и иные примирительные процедуры в арбитражном процессе.

16. Возбуждение дел о несостоятельности (банкротстве).
17. Мировое соглашение в деле о банкротстве.
18. Рассмотрение дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение в арбитражном процессе.
19. Производство по делам с участием иностранных лиц в арбитражном процессе.
20. Апелляционное производство в арбитражном процессе.
21. Полномочия суда кассационной инстанции в арбитражном процессе. Кассационное производство как процессуальный правоприменительный цикл арбитражного процесса.
22. Цели и задачи кассационного пересмотра судебных актов в арбитражном процессе. Право кассационного обжалования судебных актов арбитражных судов как гарантия реализации права на судебную защиту.
23. Надзорное производство как процессуальный правоприменительный цикл арбитражного процесса.
24. Право оспаривания судебных актов арбитражных судов в порядке надзора как гарантии реализации права на судебную защиту. Основания пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам судебных актов арбитражного суда, вступивших в законную силу.
25. Участие арбитражного суда в исполнительном производстве.
26. Подведомственность дел третейским судам.
27. Международный коммерческий арбитраж.
28. Порядок признания и исполнения решений иностранных арбитражей.

IV. Юридические ситуации (задачи).

Юридические задачи решаются с помощью **Арбитражного процессуального кодекса РФ¹**. При выполнении практического задания (юридической ситуации) студенту необходимо дать квалифицированный развернутый ответ со ссылкой на статью нормативно правового акта (АПК РФ).

Задача 1.

Предприниматель Федоров С.И. заключил с предпринимателем Сидоровым А.И. договор обмена жилых помещений, принадлежащих каждому из них на праве частной собственности и используемых для проживания их семей. Впоследствии Федоров С.И. обратился в суд общей юрисдикции с иском о признании договора обмена жилыми помещениями недействительным, мотивируя обращение в суд тем, что его ввели в заблуждение относительно качества жилого помещения. Судья отказал в принятии искового заявления, мотивировав отказ тем, что споры между гражданами-предпринимателями рассматриваются арбитражными судами.

Определите подведомственность спора.

Задача 2.

Заместитель прокурора обратился в Арбитражный суд г. Москвы с иском к Департаменту государственного и муниципального имущества г. Москвы и ООО «Рембытсервис» о признании недействительным договора о передаче в собственность ООО «Рембытсервис» нежилых помещений в порядке взаимозачета. В ходе судебного разбирательства было установлено, что спорный договор был заключен во исполнение постановления правительства г. Москвы. После регистрации права собственности на нежилые помещения в Московском комитете по государственной регистрации прав на недвижимое

¹ Практикум по арбитражному процессу: учебное пособие для студентов юридических вузов и факультетов/ под ред. В.В. Яркова и Л.С. Дегтярева, М.: Волтерс Клувер, 2004.

имущество и сделок с ним ООО «Рембытсервис» продало их ЗАО «Наш дом» и ООО «Консалтинг».

Определите участников дела и их процессуальное положение.

Как должен поступить арбитражный суд при отказе прокурора от иска?

Задача 3.

ОАО «Первоуральское рудоуправление» проведена дополнительная эмиссия акций. ООО «Инвестиционный партнер», являющееся акционером ОАО «Первоуральское рудоуправление», обратилось с иском о признании недействительным выпуска акций, считая, что регистрация выпуска была осуществлена с нарушением ст. 20 Федерального закона «О рынке ценных бумаг». В ходе судебного заседания ОАО «Первоуральское рудоуправление» заявило, что ООО «Инвестиционный партнер» не может являться надлежащим истцом, поскольку норма п. 5 ст. 51 Федерального закона «О рынке ценных бумаг», содержащая исчерпывающий перечень субъектов, уполномоченных обращаться с подобными требованиями, акционеров не упоминает.

Кто может быть надлежащим истцом по данному иску?

Допустима ли замена ненадлежащего истца?

Должна ли привлекаться в данное дело Федеральная комиссия по рынку ценных бумаг (региональное отделение)?

Задача 4.

Выступавший от имени истца генеральный директор акционерного общества «Иддисамм» представил суду в подтверждение своих полномочий служебное удостоверение. В качестве представителя ответчика — муниципального унитарного предприятия «Чистильщик» в суд явился помощник дворника, представивший доверенность, подписанную руководителем предприятия и скрепленную печатью администрации города. От имени истца было заявлено ходатайство о не допуске на процесс представителя ответчика, поскольку он не является адвокатом, не обладает

надлежащей юридической квалификацией, не представил доказательств, что он состоит в штате МУЛ «Чистильщик».

Как должен поступить суд?

Как оформляются и подтверждаются полномочия представителей в арбитражном процессе?

Задача 5.

ООО «Римские каникулы» предъявило иск к предпринимателю Цезареву об истребовании из его незаконного владения здания цирка. От имени истца в суде выступал его директор Брут. В период рассмотрения дела в суд с самостоятельным иском обратился производственный кооператив «Гладиаторы» с требованием о передаче здания цирка ему. С ходатайством о признании полномочий представителя кооператива «Гладиаторы» обратился тот же гражданин Брут, представивший доверенность, в которой было указано, что он является заместителем председателя правления кооператива и уполномочен представлять интересы кооператива в арбитражных судах.

Ответчик ходатайствовал об отказе в признании полномочий Брута на участие в деле от имени кооператива, поскольку интересы ООО «Римские каникулы» и производственного кооператива «Гладиаторы» противоречат друг другу, а потому их не может представлять одно и то же лицо.

Как должен поступить суд?

Каким образом проверяются полномочия руководителей организаций ?

Задача 6.

АО «Орский механический завод» заключило договор на поставку холодильников с ООО «Ормез-Донецк-Сервис». ООО «Ормез-Донецк-Сервис» свои обязательства по договору не выполнило, и АО «Орский механический завод» обратилось в Арбитражный суд Оренбургской области с иском к ООО «Ормез-Донецк-Сервис» о взыскании 4,2 млн руб. недоплаты за поставленные холодильники. Арбитражный суд Оренбургской области прекратил производство по делу по мотивам неподсудности и передал материалы на рассмотрение в Арбитражный суд Ростовской области — в суд

по месту нахождения ответчика. Арбитражный суд Ростовской области, получив дело, направил его в Высший Арбитражный Суд РФ для определения подсудности.

Дайте оценку действиям суда и определите подсудность спора.

Вариант. Изменится ли решение задачи, если в договоре было предусмотрено условие, что спор разрешается арбитражным судом по месту нахождения заказчика?

Задача 7.

Государственной налоговой инспекцией (ГНИ) 20 апреля 2000 г. была взыскана в безакцептном порядке с крестьянско-фермерского хозяйства «Маугли» задолженность по налогам в размере 90 тыс. руб. Глава хозяйства Пушкинский обратился 18 сентября 2000 г. в арбитражный суд с иском о признании решения ГНИ незаконным и взыскании с нее убытков. Незаконность Действий ГНИ связывалась в том числе с тем, что ранее; в мае 2000 г., была достигнута договоренность Пушкинского с начальником ГНИ об отсрочке в выплате начисленных налогов на три месяца. Убытки же, по мнению истца, причинены тем, что списание со счета хозяйства 90 тыс. руб. не позволило ему исполнить обязательства по договору кредита перед банком «Миссионер», срок исполнения по которому определялся договором 24 апреля 2000 г., а сумма составляла 80 тыс. руб. основного долга и 20 тыс, руб. — процентов по договору. Иных денежных средств на тот момент хозяйство не имело. В результате чего банк в судебном порядке в июле 2000 г. взыскал с хозяйства вышеуказанные суммы и проценты, предусмотренные ст. 395 ГК.

Определите предмет доказывания по делу и распределение обязанности по доказыванию.

Какие доказательства могут быть использованы участниками арбитражного процесса? Является ли решение арбитражного суда в данном случае основанием для освобождения от доказывания?

Изменится ли решение задачи, если в первом раздельном заседании арбитражного суда было признано незаконным решение ГНИ в части взыскания 50 тыс. руб. ?

Задача 8.

Белорусское предприятие «Святослав» обратилось в Арбитражный суд Челябинской области с иском к ООО «Черный металлург» о взыскании стоимости оплаченных и недопоставленных труб, а также процентов за пользование чужими денежными средствами в соответствии со ст. 395 ГК. В судебное заседание, несмотря на определение арбитражного суда, истец представил только ксерокопию договора поставки между ним и ответчиком, выполненную на белорусском языке. Ответчик заключение договора поставки в предварительном заседании подтвердил, однако в заседании суда первой инстанции указал на то, что представленный договор не может быть рассмотрен в качестве доказательства, так как он подлежит легализации. Кроме того, представитель ООО указал на то, что количество труб, подлежащих поставке по представленной ксерокопии договора истцом, не соответствует реальной договоренности, в подтверждение чего также предоставил ксерокопию спорного договора на русском языке. Судья вынес определение о признании заявления ответчика заявлением о фальсификации доказательства и назначил почерковедческую экспертизу обоих договоров.

Правильно ли поступил суд?

Каков порядок исследования письменных доказательств ?

Назовите основания назначения судебной экспертизы.

Задача 9.

Строительная фирма производила работы по договору строительного подряда с воинской частью. Все работы были завершены точно в срок и в полном объеме, о чем составлена расписка представителя воинской части. Однако воинской частью стоимость выполненных работ была оплачена лишь частично, в связи с чем строительная фирма обратилась в суд. В судебном заседании ответчик ссылался на отсутствие бюджетного финансирования.

Определите возможные требования истца, предмет доказывания по делу и необходимые доказательства.

Задача 10.

Представитель ответчика предоставил в судебное заседание суда первой инстанции видеокассеты с записью переговоров руководителей истца и ответчика по поводу спорного соглашения, рассматриваемого в арбитражном суде.

Истец возражал против их исследования, так как они содержат сведения, составляющие коммерческую тайну, кроме того, он не был с ними ознакомлен до судебного заседания. Ответчик указал, что в судебном заседании находятся только представители истца и ответчика, поэтому никакие коммерческие тайны разглашены не будут. Что же касается видеокассет, то он их показал представителю истца перед тем, как войти в зал судебных заседаний, поэтому истец знал о существовании этих видеокассет.

Как следует поступить суду?

Каков порядок исследования и хранения иных документов и материалов?

Задача 11.

На основании договора от 22 ноября 1999 г. № С1345, заключенного между комбинатом и торговым домом по маршрутным железнодорожным накладным № 233-18,343-14, в адрес истца в марте 2000 г. был отгружен уголь. Из общего количества вагонов, полученных комбинатом от железной дороги, часть вагонов поступила по досылочным дорожным ведомостям с проверкой их массы железной дорогой и установлением факта соответствия массы, указанной в основных накладных. При выдаче груза, прибывшего по основным железнодорожным накладным, масса груза железной дорогой не проверялась. Между тем при проверке ее на комбинате обнаружена недостача, что явилось основанием для предъявления иска.

Определите предмет доказывания и необходимые доказательства. Вправе ли ссылаться стороны на показания свидетелей — рабочих, разгрузивших груз?

Задача 12.

АО обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании недействительным решения ИМНС РФ о взыскании с АО налога на прибыль и пени в сумме 70 тыс. руб. и не подлежащим исполнению инкассового поручения на взыскание оспариваемой суммы.

Определите размер государственной пошлины по заявленному требованию.

С кого должна быть взыскана государственная пошлина в случае удовлетворения заявления?

Задача 13.

Глава крестьянского (фермерского) хозяйства Ворончихин обратился в арбитражный суд с иском к ООО «Торговый центр „Екатерининский"» о взыскании задолженности за поставленную овощепродукцию в сумме 80 тыс. руб. К исковому заявлению Ворончихин приложил платежное поручение на

перечисление государственной пошлины в доход федерального бюджета в сумме 2 тыс. руб. Определением судьи арбитражного суда исковое заявление оставлено без движения ввиду отсутствия на платежном поручении отметки банка о перечислении суммы государственной пошлины в бюджет. К установленному судьей сроку Ворончихин представил в арбитражный суд квитанцию Сберегательного банка РФ об уплате государственной пошлины.

Определением судьи арбитражного суда исковое заявление возвращено Ворончихину ввиду непредставления им доказательств уплаты государственной пошлины.

Имеются ли основания к оставлению искового заявления без движения и его возвращению?

Задача 14.

ООО «Коноид» обратилось в арбитражный суд с иском к АО «Союзлифтомонтаж» о взыскании задолженностей по договору строительного подряда в сумме 150 тыс. руб. Ввиду тяжёлого материального положения ООО «Коноид» к его исковому заявлению приложены ходатайство об отсрочке уплаты государственной пошлины и справка обслуживающего банка об отсутствии денежных средств на расчетном счете и наличии картотеки неоплаченных платежных документов к нему. Определением судьи арбитражного суда исковое заявление оставлено без движения по мотиву неуплаты государственной пошлины. При этом в определении указано, что истец не приложил к исковому заявлению доказательств, подтверждающих невозможность получения заемных средств или продажи имущества для уплаты государственной пошлины.

Имеются ли основания к оставлению искового заявления без движения ?

Какие доказательства могут быть представлены в подтверждение тяжелого имущественного положения истца ?

Задача 15.

При подготовке дела по заявлению о признании недействительным постановления ИМНС РФ о наложении штрафа на ИП Саночкина за продажу товаров без применения контрольно-кассового аппарата арбитражный суд по ходатайству заявителя истребовал из подразделения судебных приставов, куда постановление было направлено для исполнения, подлинник оспариваемого постановления. Старший судебный пристав Долгов отказал представителю заявителя в выдаче постановления для его последующего представления в суд ввиду того, что: во-первых, запрос суда не скреплен гербовой печатью; во-вторых, истребуемое постановление — исполнительный документ; до окончания исполнительного производства исполнительный документ не может быть истребован из материалов исполнительного производства. В судебном заседании арбитражный суд, изучив ответ старшего судебного пристава, вынес определение о наложении на него штрафа в размере 3 тыс. руб. Копию определения о наложении штрафа суд направил для сведения и удержания из заработной платы Долгова в управление юстиции области.

Правильно ли поступил арбитражный суд?

Задача 16.

Решением Арбитражного суда Ханты-Мансийского автономного округа с АО «Коммунэнерго» (г. Екатеринбург) в пользу АО «Севергаз» (г. Ханты-Мансийск) взыскано 2 млн руб. задолженности за поставленное топливо. Выданный на основании этого решения исполнительный лист АО «Севергаз» предъявило к счету должника в КБ «Муниципальный банк» (г. Екатеринбург). Банк возвратил исполнительный лист без исполнения со ссылкой на то, что в приложенном к нему инкассовом поручении не указан закон, являющийся основанием списания в бесспорном порядке. АО «Севергаз» обратилось в Арбитражный суд Свердловской области с заявлением о наложении на банк

штрафа в размере 1 млн руб. Определением суда заявление удовлетворено. По апелляционной жалобе банка арбитражный суд апелляционной инстанции определение отменил, в удовлетворении заявления АО «Севергаз» отказал ввиду недоказанности наличия на счете должника денежных средств на момент предъявления к нему исполнительного листа. Постановлением Федерального арбитражного суда Уральского округа по кассационной жалобе АО «Севергаз» определение и постановление арбитражных судов отменены, дело передано на новое рассмотрение для решения вопроса о передаче его по подсудности в Арбитражный суд Ханты-Мансийского автономного округа. Апелляционную и кассационную жалобы КБ «Муниципальный банк» и АО «Севергаз» оплатили в размере 50 тыс. руб.

Имеются ли основания для наложения штрафа на банк?

Соблюден ли порядок наложения штрафа?

На кого должны быть отнесены расходы по государственной пошлине ?

Задача 17.

ООО «Арсенал» обратилось в арбитражный суд с исковым заявлением о взыскании денежных средств за невыполнение принятой заявки на перевозку груза. Решением от 9 февраля 2003 г. в удовлетворении исковых требований отказано. 6 мая 2003 г. истец подал апелляционную жалобу, в которой указал на невозможность своевременной подачи жалобы ввиду отсутствия денег для уплаты государственной пошлины, и просил восстановить пропущенный срок. Судья вынес определение об отказе в восстановлении пропущенного процессуального срока по мотиву пропуска срока для обращения в арбитражный суд с ходатайством о восстановлении пропущенного срока.

Дайте правовую оценку действиям участников арбитражного процесса.

Является ли причина пропуска срока на подачу апелляционной жалобы уважительной?

Задача 18.

Организация получила копию определения арбитражного суда о необходимости представления в суд документов в течение трех дней с

момента его получения: Ввиду того что данные документы находились в ИМНС РФ, руководитель организации направил в арбитражный суд письмо с просьбой восстановить срок, назначенный судом. Арбитражный суд вынес определение о продлении срока представления документов на десять дней.

Кто из участников арбитражного процесса допустил ошибку ?

Задача 19.

12 ноября ОАО «Малахит» подало апелляционную жалобу на решение арбитражного суда от 20 октября по делу о возмещении причиненного ущерба. Определением от 20 ноября апелляционная жалоба возвращена ввиду того, что не устранены обстоятельства, послужившие основанием для оставления жалобы без движения, а именно не представлены документы, подтверждающие направление другим лицам, участвующим в деле, копий апелляционной жалобы. Считая, что подача апелляционной жалобы с нарушением требований, установленных АПК, прерывает течение месячного срока на ее подачу, заявитель 20 декабря подал повторную апелляционную жалобу.

Соблюдены ли процессуальные сроки, установленные в АПК?

Задача 20.

Определите вид иска и его элементы по приведенным ниже требованиям:

а) по требованию ООО «Стройтайм» к ООО «АВВК» о признании права собственности на объект незавершенного строительства — здание гостиницы;

б) по требованию ЗАО «Гипросвязь» к ИП Салодовникову Г.Г. о расторжении договора аренды нежилого помещения и выселении из занимаемого помещения;

в) по требованию ООО «Щит и меч» к МВД РФ о возмещении вреда, причиненного действиями сотрудников милиции.

Задача 21.

МУП «Свердловский район» обратилось в арбитражный суд с иском ОАО «Электроснабжающая организация Свердловской области» о взыскании неосновательного обогащения в размере 9 млн руб. В обеспечение иска МУП «Свердловский район» просило наложить арест на денежные средства ответчика, находящиеся на счетах в банке. Определением арбитражного суда в принятии мер обеспечения иска отказано на том основании, что истцом не представлены данные о счетах должника в банках и доказательства наличия на них денежных средств на момент обращения с ходатайством об обеспечении иска.

Правильно ли определение арбитражного суда ?

Допускается ли одновременное наложение ареста на денежные средства и на иное имущество должника по правилам ст. 91 АПК?

Задача 22.

ООО «Вирус» обратилось в арбитражный суд с заявлением о принятии предварительных обеспечительных мер по будущему иску к МУЛ «Горхлорвода» об обязанности заключить договор энерго-снабжения. В порядке предварительного обеспечения ООО «Вирус» просило запретить ответчику прекращать подачу холодной и горячей воды до принятия арбитражным судом решения по делу. К заявлению о принятии предварительных обеспечительных мер было приложено ходатайство об отсрочке уплаты государственной пошлины.

Подлежит ли просьба ООО «Вирус» удовлетворению? По каким требованиям могут быть применены предварительные обеспечительные меры?

Задача 23.

ООО «Чистый источник» обратилось в арбитражный суд с иском к учреждению юстиции по регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним и к ОАО «Вода — источник жизни» о признании недействительным свидетельства о государственной регистрации права

собственности на производственный цех по разливу вод. ОАО «Вода — источник жизни» предъявило встречный иск к ООО «Чистый источник» и к учреждению, юстиции по регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним о признании недействительными договора купли-продажи объекта недвижимости. В качестве соответчика по встречному иску привлечено ООО «Завод минеральных вод». Суд возвратил встречный иск, поскольку его предъявление приведет к затягиванию процессами вынес решение об удовлетворении первоначального иска.

Правомерны ли действия суда ?

Допускается ли самостоятельное обжалование определения суда о возвращении встречного иска ?

Задача 24.

Первый заместитель прокурора Республики Татарстан в интересах Сберегательного банка РФ в лице Нижнекамского отделения обратился в арбитражный суд с иском о взыскании с коммерческого предприятия 9 тыс. руб. Определением суда заявление возвращено без рассмотрения по мотиву защиты прокурором коммерческой деятельности банка, а не государственных и общественных интересов.

Дайте оценку действиям суда.

Какие дополнительные требования предъявляются действующим арбитражным процессуальным законодательством к прокурору как субъекту, имеющему право возбуждения арбитражного дела ?

Задача 25.

В последний день до истечения срока исковой давности ОАО направило в арбитражный суд исковое заявление, указав в нем, что поручение на уплату государственной пошлины будет дополнительно выслано после выходных дней. Судья арбитражного суда по истечении недели вынес определение о возвращении искового заявления и еще через пять дней направил копию определения вместе с материалами истцу.

Как следует поступить в этой ситуации истцу ?

Может ли он рассчитывать на защиту своих интересов в арбитражном суде?

Задача 26.

Судья арбитражного суда в определении от 25 ноября о принятии к производству искового заявления о взыскании с ООО «Белые паруса» денежных средств по договору купли-продажи указал время и место проведения предварительного судебного заседания. Несмотря на то, что все участники процесса данное определение получили, в предварительное заседание стороны не явились. В адрес арбитражного суда поступило заявление от временного управляющего о том, что в отношении ответчика 2 ноября возбуждено производство по делу о несостоятельности и введено наблюдение. Арбитражный суд в предварительном заседании вынес определение об оставлении искового заявления о взыскании денежных средств с ООО «Белые паруса» без рассмотрения по п. 4 ст. 148 АПК.

Правомерно ли вынесение данного определения?

Задача 27.

В каких из перечисленных случаев может быть заявлен отвод:

- а) помощник судьи оказался зятем адвоката, представляющего интересы ответчика;
- б) после отмены решения в кассационном порядке судья, ранее вынесший это решение, снова начал рассматривать дело в суде первой инстанции;
- в) эксперт, приглашенный в процесс, является заместителем директора ООО «Долгий путь» Иванова, который участвует в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора;
- г) истец заявил, что участие прокурор Лиховцева в предыдущем арбитражном процессе стало причиной для отказа в удовлетворении его требований;
- д) переводчик является мужем двоюродной сестры ответчика;

- е) секретарь судебного заседания и прокурор в процессе являются родственниками;
- ж) судья и истец живут на разных этажах одного подъезда в жилом доме;
- з) арбитражный заседатель живет в одном доме с ответчиком, отношения между ними всегда были крайне неприязненными;
- и) эксперт не имеет специальных познаний по вопросу, который поставлен перед ним судом.

Каков порядок разрешения вопросов, связанных с процессуальными отводами?

Каковы процессуальные последствия отвода участников арбитражного процесса?

Задача 28.

При проверке явки лиц, участвующих в деле, арбитражный суд выявил отсутствие представителей со стороны ответчика. Далее судом было установлено, что исковое заявление и определение суда направлялись ответчику по почтовому адресу, указанному в его учредительных документах, причем определение суда вернулось с пометкой о выбытии адресата.

Как следует поступить арбитражному суду в данном случае?

Что изменится, если определение арбитражного суда вернулось с пометкой органа связи об отсутствии ответчика по указанному адресу?

СЛОВАРЬ ТЕРМИНОВ (ГЛОССАРИЙ)
по дисциплине «Арбитражное право».

Апелляционное производство

стадия гражданского процесса, целью которой является проверка законности и обоснованности не вступивших в законную силу решений и определений.

Арбитражный процесс

это система последовательно осуществляемых процессуальных действий, совершаемых арбитражным судом и другими участниками судопроизводства в связи с рассмотрением и разрешением конкретного дела.

Вещественные доказательства

предметы, которые по своему внешнему виду, свойствам, месту нахождения или по иным признакам могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела.

Взыскатель

гражданин или организация, в пользу или в интересах которых выдан исполнительный документ.

Вид гражданского судопроизводства

определенный характером и спецификой материального правоотношения, являющегося предметом судебного разбирательства, процессуальный порядок рассмотрения и разрешения отдельных групп гражданских дел в суде первой инстанции

Вновь открывшееся обстоятельство

юридический факт, имеющий существенное значение для дела, существовавший в момент разрешения дела, и который не мог быть известен во время рассмотрения дела ни участвующим в деле лицам, ни суду.

Возбуждение гражданского дела

это стадия гражданского судопроизводства, начальный этап процесса, целью которого является инициировать производство по делу путем подачи заявления заинтересованным лицом и принятия его к производству суда

Возражения против иска

это доводы ответчика, опровергающие иск с материально-правовой или процессуальной стороны.

Встречный иск

это самостоятельное требование ответчика к истцу, заявленное в том же процессе для совместного рассмотрения с первоначальным иском.

Государственная пошлина

установленный законом обязательный и действующих на всей территории Российской Федерации сбор, взимаемый за рассмотрение гражданского дела судом и совершение других юридически значимых действий (в том числе – за рассмотрение дела судами апелляционной и кассационной инстанции, выдачу копий документов).

Гражданская процессуальная дееспособность

это способность своими действиями осуществлять процессуальные права, исполнять свои процессуальные обязанности.

Гражданская процессуальная правоспособность

это предоставленная законом способность (возможность) иметь гражданские процессуальные права и нести процессуальные обязанности.

Гражданские процессуальные правоотношения

общественные отношения между судом и участниками процесса, возникающие и развивающиеся при осуществлении правосудия по конкретному делу, урегулированные нормами гражданского процессуального права.

Гражданский процесс

это совокупность процессуальных действий и возникающих в ходе этих действий процессуальных правоотношений, связанных с осуществлением правосудия по гражданским делам.

Гражданское процессуальное право

отрасль права, включающая совокупность норм, регулирующих общественные отношения, возникающие между участниками процесса и судом общей

юрисдикции всех инстанций при осуществлении правосудия по гражданским делам.

Диспозитивность

принцип гражданского судопроизводства, означающий возможность для участвующих в деле лиц, свободно, при активной помощи суда, распоряжаться своими материальными и процессуальными правами.

Договорная подведомственность

подведомственность, при которой выбор органа, разрешающего спор происходит по взаимному согласию сторон, то есть путем заключения договора.

Договорная подсудность

возможность сторон изменить территориальную и альтернативную подсудность по взаимному соглашению, не затрагивая родовую и исключительную подсудности.

Доказательства

полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела.

Доказательственная презумпция

предположение о существовании факта или его отсутствии, пока не доказано иное.

Должник

гражданин или организация, обязанные по исполнительному документу совершить определенные действия (передать денежные средства и иное имущество, исполнить иные обязанности или запреты, предусмотренные исполнительным документом) или воздержаться от совершения определенных действий.

Заочное производство

особый порядок рассмотрения и разрешения гражданского дела, который применяется в случае неявки ответчика, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела, в судебное заседание, в случае, когда он не сообщил суду об уважительных причинах неявки и не просил суд рассмотреть дело в свое отсутствие, а явившийся в судебное заседание истец согласен на рассмотрение дела в порядке заочного производства с предоставлением дополнительных процессуальных гарантий не явившемуся в судебное заседание ответчику.

Иск

облеченное в установленную законом процессуальную форму и обращенное к компетентному органу материально-правовое требование заинтересованного лица к ответчику о защите нарушенного или оспариваемого права (охраняемого законом интерес, возникшего из частно-правовых отношений).

Исключительная судебная подведомственность

разновидность подведомственности, когда данное гражданское дело может быть рассмотрено только судом (общим или арбитражным) и решение дела иным органом исключается.

Исключительная территориальная подсудность

подсудность, при которой для некоторых категорий дел закон точно определяет, какой суд компетентен их разрешить.

Исключительность

такое свойство решения, под которым следует понимать недопустимость (исключение возможности) возбуждения, разбирательства и разрешения судом дела по вторично заявленному иску, тождественному с первоначальным, спор по которому разрешен вступившим в законную силу решением суда.

Истец

это лицо, которое предположительно является обладателем спорного права и которое обращается к суду за защитой.

Кассационное производство

стадия гражданского процесса, охватывающая процессуальные действия суда в коллегиальном составе, а также процессуальные действия других участников процесса, которые направлены на проверку решений и определений суда первой инстанции, не вступивших в законную силу, по жалобе лиц, участвующих в деле, или по представлению прокурора.

Лица, участвующие в деле

это стороны, третьи лица, прокурор, лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц или вступающие в процесс для дачи заключения, заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений.

Мировое соглашение

договор, в котором стороны заново, как правило, путем взаимных уступок, определяют свои права и обязанности в спорном материальном правоотношении.

Надзорное производство

стадия гражданского процесса, целью которой является проверка законности и обоснованности судебных постановлений, вступивших в законную силу.

Протокол судебного заседания

процессуальный документ, в котором фиксируются все совершаемые в ходе судебного разбирательства процессуальные действия.

Процессуальный срок

период времени, установленный законом или назначенный судом, в течение которого необходимо совершить определенное процессуальное действие или совокупность действий.

Свидетель

лицо, которому могут быть известны какие-либо сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела.

Стороны в гражданском процессе

это участвующие в деле лица, спор о материальных правах и охраняемых законом интересах которых рассматривается и разрешается судом.

Судебные расходы

затраты, связанные с рассмотрением дела в суде. В состав судебных расходов входит государственная пошлина и издержки, связанные с рассмотрением дела.

Судебный приказ

постановление судьи, вынесенное на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника по требованиям, указанным в ГПК.

Третейский суд

негосударственный орган, который рассматривает и разрешает гражданские дела, переданные ему на основании заключенного между участниками спора третейского соглашения.

Третьи лица

участники материального правоотношения, связанного со спорным правоотношением, являющимся предметом судебного разбирательства, и вступающие или привлекаемые в начатый между сторонами процесс для защиты своих прав и законных интересов.

Форма защиты права

определяемая законом деятельность компетентных органов по защите права, то есть по установлению фактических обстоятельств, применению к ним норм права, определению способа защиты права, вынесению решения и осуществлению контроля за его исполнением.

Эксперт

лицо, обладающее специальными познаниями в области науки, искусства, техники и ремесла, которому судом в рамках производства поручено проведение исследований для ответа на поставленные вопросы об обстоятельствах, имеющих значение для дела.

Экспертиза

процессуальное действие, состоящее из проведения исследований и дачи заключения экспертом по вопросам, разрешение которых требует

специальных знаний в области науки, техники, искусства или ремесла и которые поставлены перед экспертом судом, в целях установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по конкретному делу.

Список рекомендуемой литературы:

Основная литература:

1. Арбитражный процесс [Электронный учебник] : учеб. для вузов / отв. ред.: Д. Х. Валеев, М. Ю. Челышев, 2010. - 572 с. - Режим доступа: Локальная сеть ИрГАУ :
2. Арбитражный процесс [Электронный учебник] : учеб. для вузов / под ред. М. К. Треушникова, 2007. - 672 с. - Режим доступа: Локальная сеть ИрГАУ
3. Воронов А.П. Арбитражный процесс [Электронный учебник] : практикум : учеб.-метод. пособие для студентов высш. учеб. заведений, обучающихся по направлению "Юриспруденция" и спец. "Юриспруденция" / А. П. Воронов, С. В. Моисеев, В. М. Шерстюк ; под ред. А. П. Воронова, 2014. - 158 с. - Режим доступа: Локальная сеть ИрГАУ :
4. Гражданский процесс: учебник для вузов / под ред. М.К. Треушникова.- М.: Издательский Дом «Городец», 2010. — 816с.
5. Гражданский процесс: учебник для вузов/ под ред. В.В. Яркова.- М.:Волтерс Клувер, 2004. – 448 с.
6. **Арбитражный процесс** [Электронный ресурс] : учебник / А. В. Абсалямов [и др.]. - 7-е изд., перераб. и доп. - М. : Статут, 2017. - 753 с. : нет. - Режим доступа:<https://lib.rucont.ru/efd/670861>. - ISBN 978-5-8354-

1379-9 : Б. ц.
Авт. указаны на с. 4-5
Перейти к внешнему ресурсу <https://lib.rucont.ru/efd/670861>

Дополнительная литература:

1. Арбитражное право [Электронный ресурс] : учеб.-метод. пособие для студентов очн., заочн., дистанц. форм обучения по спец. 080101.65 "Экономическая безопасность" / Иркут. гос. аграр. ун-т им. А. А. Ежевского. - Иркутск: Изд-во ИрГАУ им. А. А. Ежевского, 2015. - 115 с.- (Электронная библиотека ИрГАУ)Режим доступа: http://195.206.39.221/fulltext/i_000822.pdf
2. Заварзин, Сергей Валерьевич. Арбитражный процесс. В вопросах и ответах [Электронный учебник] : Учебное пособие / С. В. Заварзин. - : Институт законовещения и управления Всероссийской полицейской ассоциации, 2013. - 42 с.Режим доступа: <http://rucont.ru/efd/209447>
3. Ковалева О.А. Внесудебные формы защиты гражданских прав [Электронный учебник] : учеб. пособие / О. А. Ковалева, Л. И. Носенко, И. З. Шагивалеева. - Оренбург: ОГУ, 2012. - 206 с.Режим доступа: <http://rucont.ru/efd/187881>
4. Носенко, Л. И.. Разбирательство гражданских дел третейскими судами [Электронный учебник] : учеб. пособие / Л. И. Носенко. - Оренбург: ГОУ ОГУ, 2007. - 114 с.Режим доступа: <http://rucont.ru/efd/193255>
5. Рожкова, Марина Александровна. Судебная практика по делам о защите деловой репутации юридических лиц и предпринимателей. Монография [Электронный учебник] / Марина Александровна Рожкова. - : 2010. - 80 с.Режим доступа: <http://rucont.ru/efd/13230>
6. Константинова, Наталья Александровна. Арбитражное право [Электронный ресурс] : учеб.-метод. пособие для студентов очн., заочн., дистанц. форм обучения по спец. 38.05.01 "Экономическая безопасность" / Н. А. Константинова. - Иркутск: Изд-во ИрГАУ им. А. А. Ежевского, 2017. - 156 с.- (Электронная библиотека ИрГАУ)Режим доступа: http://195.206.39.221/fulltext/i_001135.pdf