

ЭКЗАМЕН НА ЗВАНИЕ АДВОКАТА

Часть 2

Учебно-практическое пособие

6-е издание, исправленное

Под редакцией И. Л. Трунова, Л. К. Айвар

**Рекомендовано Международным союзом юристов
в качестве учебника**

**Ответы на вопросы, утвержденные Советом Федеральной
палаты адвокатов Российской Федерации 28 января 2016 г.**

**Книга доступна
в электронной библиотечной системе
biblio-online.ru**

**Москва
Юрайт
2017**

УДК 347
ББК 67.75
Э36

Ответственный редактор, руководитель авторского коллектива:

Трунов Игорь Леонидович — доктор юридических наук, кандидат экономических наук, профессор, академик РАЕН, почетный адвокат России.

Научный редактор:

Айвар Людмила Константиновна — доктор юридических наук, профессор, академик РАЕН, почетный адвокат России.

Учебно-практическое пособие подготовлено на базе коллегии адвокатов г. Москвы «Трунов, Айвар и партнеры» (www.trunov.ru). При подготовке настоящего издания авторский коллектив использовал СПС КонсультантПлюс.

Рецензенты:

Антонян Ю. М. — доктор юридических наук, профессор, заслуженный деятель науки Российской Федерации;

Требков А. Д. — кандидат юридических наук, заслуженный юрист Российской Федерации, председатель Международного союза юристов.

Э36 **Экзамен на звание адвоката. В 2 ч. Часть 2** : учеб.-практ. пособие / Федеральная палата адвокатов Российской Федерации ; под ред. И. Л. Трунова, Л. К. Айвар. — 6-е изд., испр. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 592 с. — Серия : Профессиональная практика.

ISBN 978-5-534-01664-2 (ч. 2)

ISBN 978-5-534-01665-9

Книга подготовлена квалифицированным авторским коллективом, в состав которого вошли ученые-практики, известные практикующие адвокаты с большим опытом адвокатской деятельности. Данное издание — это справочник по вопросам экзаменационных билетов при приеме квалификационного экзамена от лиц, претендующих на получение статуса адвоката. Все нормативные документы приведены в соответствии со справочной правовой системой КонсультантПлюс.

Издание отражает требования, предъявляемые к претенденту при сдаче квалификационного экзамена, и содержит ответы на 236 вопросов, утвержденных Советом Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации 28 января 2016 г. и включенных в экзаменационные билеты.

Рекомендовано поступающим в адвокатуру для подготовки к сдаче квалификационного экзамена на присвоение статуса адвоката.

УДК 347
ББК 67.75



Все права защищены. Никакая часть данной книги не может быть воспроизведена в какой бы то ни было форме без письменного разрешения владельцев авторских прав. Правовую поддержку издательства обеспечивает юридическая компания «Дельфи».

ISBN 978-5-534-01664-2 (ч. 2)
ISBN 978-5-534-01665-9

© Коллектив авторов, 2012
© Коллектив авторов, 2016, с изменениями
© ООО «Издательство Юрайт», 2017

СОДЕРЖАНИЕ

Авторский коллектив.....	4
Принятые сокращения	6
АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС.....	8
АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ПРОЦЕСС	125
УГОЛОВНОЕ ПРАВО	181
УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС	297
ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ АДВОКАТА НА СТАДИИ ИСПОЛНЕНИЯ ПРИГОВОРА.....	464
НАЛОГОВОЕ ПРАВО	472
ПРОИЗВОДСТВО В КОНСТИТУЦИОННОМ СУДЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.....	481
МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО	495
ПРОИЗВОДСТВО В ЕВРОПЕЙСКОМ СУДЕ ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА	505
ЗАЩИТА ОТДЕЛЬНЫХ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ ГРАЖДАН.....	540
Приложения	567
Приложение 1	572
Приложение 2	573
Приложение 3	575
Приложение 4.....	576

Трунов Игорь Леонидович — ответственный редактор, руководитель авторского коллектива, доктор юридических наук, кандидат экономических наук, профессор, академик РАЕН; президент Союза адвокатов России; заместитель председателя Международного союза юристов; национальный президент Всемирной ассоциации юристов; руководитель отделения права Российской академии естественных наук; председатель президиума коллегии адвокатов «Трунов, Айвар и партнеры»; почетный адвокат России; автор более 500 научных трудов — «История Российской адвокатуры» (в соавторстве с Л. К. Айвар, А. В. Дмитриевым); «Гарантии независимости адвоката. Ответственность адвоката» (в соавторстве с Л. К. Айвар, Г. Н. Ясиновским); «Гражданское право» (в соавторстве с Г. Н. Ясиновским); «Административный процесс» (в соавторстве с Л. К. Айвар); «Трудовое право»; «Уголовный процесс»; «Деятельность адвоката на стадии исполнения приговора»; «Производство в Конституционном Суде Российской Федерации»; «Жилищное право» (в соавторстве с В. В. Никитиным); «Гражданский процесс» (в соавторстве с Л. К. Айвар, В. В. Никитиным, Г. Н. Ясиновским); «Арбитражный процесс» (в соавторстве с В. В. Никитиным, Л. К. Айвар, Г. Н. Ясиновским);

Айвар Людмила Константиновна — научный редактор, профессор, доктор юридических наук, академик РАЕН; первый вице-президент Союза адвокатов России; почетный адвокат России; заместитель председателя коллегии адвокатов «Трунов, Айвар и партнеры»; автор более 300 научных трудов — «История Российской адвокатуры» (в соавторстве с И. Л. Труновым, А. В. Дмитриевым); «Принципы работы адвокатуры. Адвокатура как общественный институт»; «Статус адвоката. Органы адвокатского образования»; «Отношения адвоката с доверителем»; «Адвокатская этика»; «Гарантии независимости адвоката. Ответственность адвоката» (в соавторстве с И. Л. Труновым, Г. Н. Ясиновским); «Юридическая техника работы адвоката»; «Гражданское право»; «Гражданский процесс» (в соавторстве с И. Л. Труновым, В. В. Никитиным, Г. Н. Ясиновским); «Административный процесс» (в соавторстве с И. Л. Труновым); «Уголовное право» (в соавторстве с Л. Г. Матвеевым); «Арбитражный процесс» (в соавторстве с И. Л. Труновым, В. В. Никитиным, Г. Н. Ясиновским); «Налоговое право»; «Международное право»; «Производство в Европейском Суде по правам человека»; «Защита отдельных конституционных прав граждан» (в соавторстве с А. Ю. Кирьяновым);

Кирьянов Артем Юрьевич — кандидат юридических наук; член-корреспондент РАЕН — «Защита отдельных конституционных прав граждан» (в соавторстве с Л. К. Айвар);

Дмитриев Анатолий Владимирович — адвокат коллегии адвокатов «Трунов, Айвар и партнеры» — «История Российской адвокатуры» (в соавторстве с И. Л. Труновым, Л. К. Айвар);

Алексеева Татьяна Олеговна — адвокат коллегии адвокатов «Трунов, Айвар и партнеры» — «Семейное право» (в соавторстве с И. Л. Труновым, Л. К. Айвар);

Матвеев Леонид Германович — адвокат коллегии адвокатов «Трунов, Айвар и партнеры» — «Уголовное право» (в соавторстве с Л. К. Айвар);

Никитин Владимир Валерьевич — кандидат политических наук; преподаватель Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации, адвокат Московской городской коллегии адвокатов, директор АНО «Центр международного частного права» — «Жилищное право» (в соавторстве с И. Л. Труновым); «Гражданский процесс» (в соавторстве с И. Л. Труновым, Л. К. Айвар, Г. Н. Ясиновским); «Арбитражный процесс» (в соавторстве с И. Л. Труновым, Л. К. Айвар, Г. Н. Ясиновским);

Ясиновский Герман Николаевич — адвокат, председатель президиума Московской коллегии адвокатов «Международный правовой центр» — «Гарантии независимости адвоката. Ответственность адвоката» (в соавторстве с Л. К. Айвар, И. Л. Труновым); «Гражданское право» (в соавторстве с И. Л. Труновым, Л. К. Айвар); «Арбитражный процесс» (в соавторстве с И. Л. Труновым, Л. К. Айвар, В. В. Никитиным);

Комаровская Марианна Васильевна — адвокат коллегии адвокатов «Трунов, Айвар и партнеры» — «Производство в Европейском Суде по правам человека» (в соавторстве с Л. К. Айвар);

Кудинова Галина Владимировна — главный бухгалтер коллегии адвокатов «Трунов, Айвар и партнеры» — «Статус адвоката. Органы адвокатуры и адвокатские образования» (в соавторстве с Л. К. Айвар).

Нормативные документы

Конституция РФ — Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных законами РФ о поправках к Конституции от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ)

Всеобщая декларация прав человека — Всеобщая декларация прав человека, принята Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г.

Конвенция о защите прав человека и основных свобод — Конвенция о защите прав человека и основных свобод (ETS № 5) (Рим, 4 ноября 1950 г.)

Международный пакт о гражданских и политических правах — Международный пакт о гражданских и политических правах, принят 16 декабря 1966 г. Резолюцией 2200 (XXI) на 1496-м пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН

АПК — Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ

ГК — Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ; часть вторая от 26.01.1996 № 14-ФЗ; часть третья от 26.11.2001 № 146-ФЗ; часть четвертая от 18.12.2006 № 230-ФЗ

ГПК — Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ

ЖК — Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 188-ФЗ

ЗК — Земельный кодекс Российской Федерации от 25.10.2001 № 136-ФЗ

КАС — Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации — Федеральный закон от 08.03.2015 № 22-ФЗ

КоАП — Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ

КТМ — Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30.04.1999 № 81-ФЗ

НК — Налоговый кодекс Российской Федерации: часть первая от 31.07.1998 № 146-ФЗ; часть вторая — от 05.08.2000 № 117-ФЗ

СК — Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ

ТК — Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ

УИК — Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации от 08.01.1997 № 1-ФЗ

УК — Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ

УПК — Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации 18.12.2001 № 174-ФЗ

Закон об адвокатуре — Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»

КПЭА; Кодекс профессиональной этики адвоката — Кодекс профессиональной этики адвоката, принятый Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003

Прочие сокращения¹

АП — адвокатская палата

ВАС РФ — Высший Арбитражный Суд Российской Федерации

ВС РФ — Верховный Суд Российской Федерации

ДТП — дорожно-транспортное происшествие

ЕГРИП — Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей

ЕГРП — Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним

ЕГРЮЛ — Единый государственный реестр юридических лиц

КС РФ — Конституционный Суд Российской Федерации

МРОТ — минимальный размер оплаты труда

РСФСР — Российская Советская Федеративная Социалистическая Республика

РФ — Российская Федерация

СИЗО — следственный изолятор

СМИ — средства массовой информации

СССР — Союз Советских Социалистических Республик

Федеральная палата адвокатов — Федеральная палата адвокатов Российской Федерации

ЭВМ — электронная вычислительная машина

ЮК — юридическая консультация

¹ Наименования органов власти сокращены в тексте в соответствии с Перечнем полных и сокращенных наименований федеральных органов исполнительной власти, утвержденным распоряжением Администрации Президента РФ № 943 и Аппарата Правительства РФ № 788 от 16.07.2008.

232. Арбитражные суды в Российской Федерации. Система, полномочия

В соответствии с конституционным принципом разделения властей (ст. 10 Конституции РФ), государственная власть в Российской Федерации разделяется на три ветви: законодательную, исполнительную и судебную. Органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны.

Государственную власть в Российской Федерации в соответствии с ч. 1 ст. 11 Конституции РФ осуществляют Президент РФ; Федеральное Собрание РФ; Правительство РФ; суды РФ.

Арбитражные суды РФ являются федеральным органом государственной власти. Согласно ст. 1 Федерального конституционного закона от 28.04.1995 № 1-ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации» арбитражные суды в Российской Федерации являются федеральными судами и входят в судебную систему РФ.

Систему арбитражных судов составляют арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды); арбитражные апелляционные суды; арбитражные суды первой инстанции (арбитражные суды субъектов РФ); специализированные арбитражные суды.

Арбитражные суды осуществляют правосудие путем разрешения экономических споров и рассмотрения иных дел, отнесенных к их компетенции. В соответствии со ст. 1 АПК правосудие в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности осуществляется арбитражными судами в Российской Федерации путем разрешения экономических споров и рассмотрения иных дел по правилам, установленным законодательством о судопроизводстве в арбитражных судах. С учетом указанных норм арбитражные суды РФ относятся к судам специальной юрисдикции.

Полномочия, порядок образования и деятельности арбитражных судов в Российской Федерации устанавливаются: Конституцией РФ; федеральными конституционными законами от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации»; «Об арбитражных судах в Российской Федерации»; иными федеральными конституционными законами, АПК.

Основные принципы деятельности арбитражных судов в Российской Федерации близки основным принципам судов общей юрисдикции и базируются на: законности; независимости судей; равенства организаций и граждан перед законом и судом; состязательности и равноправия сторон; гласности разбирательства дел.

До 1 августа 2014 г. последней судебной инстанцией системы арбитражных судов являлся Высший Арбитражный Суд РФ. Федеральный конституционный закон о поправке к Конституции РФ от 05.02.2014 № 2-ФКЗ «О Верховном Суде Российской Федерации и прокуратуре Российской Федерации» исключил из Конституции РФ упоминания о Высшем Арби-

тражном Суде РФ и определил, что высшей инстанцией по экономическим спорам является ВС РФ. Федеральный закон от 28.06.2014 № 186-ФЗ «О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации» завершил оформление ликвидации Высшего Арбитражного Суда РФ.

Полномочия ВС РФ в части экономических споров: Коллегия по экономическим спорам является второй кассационной инстанцией, при этом, если дело не принято Коллегией по экономическим спорам ВС РФ, Председатель ВС РФ и его заместитель могут с этим не согласиться. Надзорной инстанцией является Президиум ВС РФ, при этом, если дело не принято к рассмотрению Президиумом ВС РФ, Председатель ВС РФ и его заместитель могут внести представление о надзорном пересмотре дела.

Арбитражные суды округов (10 судов) проверяют в кассационной инстанции законность вступивших в законную силу судебных актов судов; субъектов РФ; арбитражных апелляционных судов; вступившие в законную силу решения Суда по интеллектуальным правам; пересматривает по вновь открывшимся обстоятельствам принятые ими и вступившие в законную силу судебные акты.

Арбитражные апелляционные суды (21 суд) проверяют в апелляционной инстанции законность и обоснованность судебных актов арбитражных судов субъектов РФ, принятых ими в первой инстанции и не вступивших в законную силу; пересматривает по вновь открывшимся обстоятельствам принятые этим арбитражным апелляционным судом и вступившие в законную силу судебные акты.

Арбитражные суды субъектов РФ (суды республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов (84 суда)) рассматривают дела в качестве суда первой инстанции; пересматривают по вновь открывшимся обстоятельствам принятые ими и вступившие в законную силу судебные акты.

Федеральными конституционными законами от 23.06.2014 № 10-ФКЗ и от 22.12.2014 № 18-ФКЗ созданы Арбитражный суд Республики Крым, Арбитражный суд города Севастополя и Двадцать первый арбитражный апелляционный суд, осуществляющий апелляционное производство. Кассационную проверку по актам этих судов проводит Арбитражный суд Центрального округа (г. Калуга).

233. Общие критерии подведомственности дел арбитражным судам. Специальная подведомственность. Особенности подведомственности отдельных категорий дел

Общий критерий подведомственности дел арбитражного суда установлен в ст. 27 АПК и состоит в следующем: арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности.

Арбитражные суды разрешают экономические споры и рассматривают иные дела с участием организаций, являющихся юридическими лицами;

граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, а в случаях установленных федеральными законами, с участием Российской Федерации, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, образований, не имеющих статуса юридического лица, и граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя.

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

Законодатель установил изъятие из правил об экономической подсудности в отношении группы споров, затрагивающих интеллектуальные права. К подсудности арбитражных судов не отнесены споры по интеллектуальным правам, рассматриваемые Московским городским судом — Московский городской суд рассматривает в качестве суда первой инстанции гражданские дела, которые связаны с защитой исключительных прав на фильмы, в том числе кинофильмы, телефильмы, в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети Интернет, по которым им приняты предварительные обеспечительные меры в соответствии со ст. 144.1 ГПК.

К подведомственности арбитражных судов отнесены административные дела, связанные с оспариванием нормативных правовых актов государственной власти, если рассмотрение таких дел пересекается с общей компетенцией Суда по интеллектуальным правам (Федеральным законом от 28.06.2014 № 186-ФЗ из компетенции арбитражных судов изъято оспаривание иных нормативных правовых актов экономического характера и передано в компетенцию судов общей юрисдикции). Также в порядке административного судопроизводства арбитражные суды рассматривают дела об оспаривании ненормативных правовых актов, решений, действий и бездействий государственных органов, органов местного самоуправления, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Наряду с общей подведомственностью арбитражных дел для отдельных категорий дел установлена специальная последовательность, предусмотренная ст. 32.1 и 33 АПК.

В арбитражных судах также подлежат рассмотрению дела:

- по корпоративным спорам (ст. 2251 АПК);
- спорам об отказе в государственной регистрации, уклонении от государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей;
- спорам, вытекающим из деятельности депозитариев, связанным с учетом прав на акции и иные ценные бумаги и с осуществлением предусмотренных федеральным законом иных прав и обязанностей;

- спорам, вытекающим из деятельности государственных корпораций и связанным с их правовым положением, порядком управления ими, их созданием, реорганизацией, ликвидацией, организацией и полномочиями их органов, ответственностью лиц, входящих в их органы;

- спорам о защите интеллектуальных прав с участием организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами, а также по спорам, отнесенным к подсудности Суда по интеллектуальным правам в соответствии с ч. 4 ст. 34 АПК;

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

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

Дела, подведомственные арбитражным судам, рассматриваются в первой инстанции арбитражными судами республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов, за исключением дел, отнесенных к подсудности ВАС РФ и федеральных арбитражных судов округов и Суда по интеллектуальным правам.

В 2014 г. из подведомственности арбитражных судов были исключены дела, связанные с оспариванием нормативных правовых актов, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, также из компетенции арбитражных судов исключены дела по оспариванию кадастровой стоимости объектов недвижимости.

С 1 июля 2015 г. арбитражные суды рассматривают дела о несостоятельности (банкротстве) юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, а также дела о банкротстве граждан, которые прекратили деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, но денежные обязательства и (или) обязанность по уплате обязательных платежей которых возникли в результате осуществления ими предпринимательской деятельности. (Дела о банкротстве граждан, не являющихся индивидуальными предпринимателями, отнесены к подведомственности судов общей юрисдикции.)

Суд по интеллектуальным правам в качестве суда первой инстанции рассматривает:

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

- 2) дела по спорам о предоставлении или прекращении правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и пред-

приятый (за исключением объектов авторских и смежных прав, топологий интегральных микросхем), в том числе:

- об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности, федерального органа исполнительной власти по селекционным достижениям и их должностных лиц, а также органов, уполномоченных Правительством РФ рассматривать заявки на выдачу патента на секретные изобретения;
- оспаривании решений федерального антимонопольного органа о признании недобросовестной конкуренцией действий, связанных с приобретением исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, товаров, работ, услуг и предприятий;
- установлении патентообладателя;
- о признании недействительными патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец или селекционное достижение, решения о предоставлении правовой охраны товарному знаку, наименованию места происхождения товара и о предоставлении исключительного права на такое наименование, если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их признания недействительными;
- досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования.

В соответствии с гл. 30 АПК арбитражные суды рассматривают дела:

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

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

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

В соответствии с п. 5 постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 18.08.1992 № 12/12 «О некоторых вопросах подведомственности дел судам и арбитражным судам», если объединяются несколько связанных между собой требований, одни из которых подведомственны суду общей юрисдикции, а другие — арбитражному суду, все требования подлежат рассмотрению в суде общей юрисдикции.

234. Родовая и территориальная подсудность в арбитражном процессе

Подсудностью называют основанный на законе порядок определения конкретного суда, который компетентен рассмотреть дело по первой инстанции.

Существуют два вида подсудности в арбитражном процессе — родовая и территориальная.

В зависимости от категории спора родовая подсудность позволяет разграничить компетенцию между арбитражными судами различных уровней, при этом критерием родовой подсудности является предмет спора.

Дела, подведомственные арбитражным судам, рассматриваются в первой инстанции арбитражными судами субъектов РФ, за исключением дел, отнесенных к подсудности Суда по интеллектуальным правам и арбитражных судов округов.

Основой разграничения компетенции арбитражных судов одного уровня, в зависимости от места рассмотрения спора, является территориальная подсудность. В соответствии с АПК территориальная подсудность может быть: а) общей; б) альтернативной; в) договорной; г) исключительной.

По правилам общей подсудности (ст. 35 АПК) иск предъявляется в арбитражный суд субъекта РФ по месту нахождения или месту жительства ответчика. Местом нахождения организации (юридического лица) является место ее государственной регистрации в качестве юридического лица. Место нахождения юридического лица закрепляется в его учредительных документах и содержится в ЕГРЮЛ. Юридическое лицо несет в полной мере риск неполучения судебной корреспонденции, включая уведомления, направленные на адрес, внесенный в ЕГРЮЛ. Правило общей подсудности применяется, когда не установлены иные правила определения подсудности.

В ст. 36 АПК закреплена альтернативная подсудность. По указанным в статье критериям истец имеет возможность выбрать арбитражный суд того субъекта РФ, в который он намерен обратиться за защитой своих прав.

Иск к ответчику, место нахождения которого неизвестно, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения его имущества или по его последнему известному месту нахождения или месту жительства в Российской Федерации.

При нахождении нескольких ответчиков на территории разных субъектов РФ иск предъявляется в арбитражный суд по выбору истца по месту нахождения или месту жительства одного из ответчиков.

Иск к ответчику, находящемуся или проживающему на территории иностранного государства, может быть предъявлен в арбитражный суд на территории РФ только при условии нахождения имущества ответчика на территории РФ.

Иск, вытекающий из договора, в котором указано место его исполнения, может быть предъявлен также в арбитражный суд по месту исполнения договора. При этом необходимо иметь в виду, что для арбитражного суда место подписания договора и даже адрес выполнения работ по договору строительного подряда не всегда является местом исполнения этого договора, а значит, в договоре, для применения альтернативной подсудности необходимо указывать место его исполнения.

Иск, вытекающий из деятельности филиала и (или) представительства юридического лица, расположенных вне места нахождения юридического лица, может быть предъявлен в арбитражный суд по месту нахождения представительства юридического лица или его филиала.

По исковым требованиям о возмещении убытков, причиненных столкновением судов, взыскании вознаграждения за оказание помощи и спасание на море, иск может предъявляться в арбитражный суд по месту нахождения судна ответчика или по адресу порта приписки судна ответчика либо по месту причинения убытков.

При этом право выбора между арбитражными судами, которым подсудно дело по правилам по альтернативной подсудности, принадлежит истцу.

В соответствии со ст. 37 АПК правила о договорной подсудности позволяют сторонам по соглашению сторон изменить общую и альтернативную подсудность. Дело также может быть передано на рассмотрение в третейский суд (коммерческий арбитраж).

Исключительная подсудность установлена законом для рассмотрения определенных категорий споров и исключает возможность выбора истцом подсудности. В основе определения исключительной подсудности лежит предмет требования, специфика которого и предопределяет место рассмотрения спора.

Так, в соответствии со ст. 38 АПК 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 — в арбитражный суд по месту их государственной регистрации.

Иск к перевозчику, и в том числе в случае, если перевозчик является одним из ответчиков, предъявляется в арбитражный суд по месту нахождения перевозчика.

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

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

Заявление по корпоративному спору (ст. 225.1 АПК) подается в арбитражный суд по месту нахождения такого юридического лица.

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

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

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

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

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

В соответствии со ст. 39 АПК дело, принятое арбитражным судом к своему производству с соблюдением правил подсудности, должно быть рассмотрено им по существу, хотя бы в дальнейшем оно стало подсудным другому арбитражному суду.

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

- ответчик, место нахождения или место жительства которого не было известно ранее, заявит ходатайство о передаче дела в арбитражный суд по месту его нахождения или месту жительства;
- обе стороны заявили ходатайство о рассмотрении дела по месту нахождения большинства доказательств;
- при рассмотрении дела в суде выяснилось, что оно было принято к производству с нарушением правил подсудности;
- при рассмотрении дела в суде было установлено, что лицом, участвующим в деле, является тот же арбитражный суд;
- после отвода одного или нескольких судей либо по другим причинам невозможно сформировать состав суда для рассмотрения данного дела.

По результатам рассмотрения арбитражным судом вопроса о передаче дела на рассмотрение другого арбитражного суда выносится определение, которое может быть обжаловано в арбитражный суд апелляционной инстанции в 10-дневный срок со дня его вынесения. Жалоба на это определение рассматривается без вызова сторон в пятидневный срок со дня ее поступления в суд.

Дело и определение направляются в соответствующий арбитражный суд по истечении срока, предусмотренного для обжалования этого определения, а в случае подачи жалобы — после принятия постановления суда об оставлении жалобы без удовлетворения.

К подсудности арбитражных судов округов в качестве судов первой инстанции относится рассмотрение заявления о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок.

Дело, направленное из одного арбитражного суда в другой, должно быть принято к рассмотрению судом, в который оно направлено. Споры о подсудности между арбитражными судами в Российской Федерации не допускаются.

235. Состав арбитражного суда (сочетание единоличного и коллегиального начал; порядок формирования; привлечение к рассмотрению дел арбитражных заседателей). Отводы в арбитражном процессе и порядок их разрешения

В соответствии со ст. 17 АПК судебные дела в арбитражном суде первой инстанции рассматриваются судьей единолично, если коллегиальное рассмотрение дела не предусмотрено ч. 2 ст. 17 АПК. Коллегиальное рассмотрение дел в арбитражном суде первой инстанции осуществляется в составе трех судей или судьи и двух арбитражных заседателей.

В соответствии с ч. 3 ст. 17 АПК арбитражный суд первой инстанции в составе судьи и двух арбитражных заседателей рассматривает экономические споры и иные дела, возникающие из гражданских и иных правоотношений, если одна из сторон заявит ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей. При этом не подлежат рассмотрению с участием арбитражных заседателей дела, предусмотренные ч. 2 ст. 17 АПК, а также дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, и дела особого производства.

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

Формирование состава суда для рассмотрения конкретного дела, в том числе с участием арбитражных заседателей, осуществляется с учетом нагрузки и специализации судей. Обязательным условием является исключение влияния на формирование состава суда лиц, заинтересованных в исходе судебного разбирательства, что достигается, в том числе использованием автоматизированной информационной системы.

При рассмотрении дела с арбитражными заседателями последние пользуются правами и несут обязанности судьи. При этом судья и арбитражный заседатель при рассмотрении дела, разрешении всех вопросов, возникающих при рассмотрении и принятии судебных актов, пользуются равными процессуальными правами. При коллегиальном рассмотрении дела один из судей председательствует в судебном заседании. Возникающие при рассмотрении дела судом в коллегиальном составе вопросы разрешаются судьями большинством голосов, при этом никто из судей не вправе воздержаться от голосования, а судья, председательствующий в заседании, в соответствии с нормой права ст. 20 АПК голосует последним. Судья, не согласный с мнением большинства, обязан подписать судебный акт, но вправе изложить в письменной форме особое мнение, которое приобщается к делу, но не оглашается.

В соответствии со ст. 21 АПК судья не может участвовать в рассмотрении дела и подлежит отводу, если он:

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

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

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

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

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

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

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

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

Наличие информации о поступившем в арбитражный суд внепроцессуальном обращении по делу, находящемуся в производстве судьи арбитражного суда, само по себе не может рассматриваться в качестве основания для отвода судьи арбитражного суда.

Согласно ст. 22 АПК судья, принимавший участие в рассмотрении дела в арбитражном суде первой инстанции, не может участвовать в рассмотрении этого же дела в судах апелляционной и кассационной инстанций, а также в порядке надзора.

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

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

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

Помощник судьи, секретарь судебного заседания, эксперт, специалист, переводчик не могут участвовать в рассмотрении дела и подлежат отводу по основаниям, предусмотренным для отвода судей арбитражных судов. Основанием для отвода эксперта является также проведение им ревизии или проверки, материалы которых стали поводом для обращения в арбитражный суд или используются при рассмотрении дела.

При наличии законных оснований судья, арбитражный заседатель, помощник судьи, секретарь судебного заседания, эксперт, переводчик, специалист обязаны заявить самоотвод. По тем же основаниям отвод может быть заявлен лицами, участвующими в деле. Согласно ст. 24 АПК отвод помощнику судьи, секретарю судебного заседания, эксперту, переводчику может

быть рассмотрен также по инициативе суда. Самоотвод или отвод должен быть мотивирован и заявлен до начала рассмотрения дела по существу. В ходе рассмотрения дела заявление о самоотводе или об отводе допускается только в случае, если основание самоотвода или отвода стало известно лицу, заявляющему самоотвод или отвод, после начала рассмотрения дела по существу. Повторное заявление об отводе по тем же основаниям не может быть подано тем же лицом.

В соответствии со ст. 25 АПК в случаях заявления сторонами дела отвода арбитражный суд заслушивает мнение лиц, участвующих в деле, а также лица, которому заявлен отвод, если отводимый желает дать объяснения.

Вопрос об отводе судьи, рассматривающего дело единолично, разрешается председателем арбитражного суда, заместителем председателя арбитражного суда или председателем судебного состава. Вопрос об отводе судьи при рассмотрении дела в коллегиальном составе разрешается этим же составом суда большинством голосов в отсутствие судьи, которому заявлен отвод. При равном числе голосов, поданных за отвод и против отвода, судья считается отведенным. Вопрос об отводе, заявленном несколькими судьями или всему рассматривающему дело составу суда, разрешается председателем арбитражного суда, заместителем председателя арбитражного суда или председателем судебного состава.

Вопрос об отводе помощника судьи, секретаря судебного заседания, эксперта, переводчика разрешается составом суда, рассматривающим дело. По результатам рассмотрения вопроса о самоотводе или об отводе выносятся определения.

Судья, заявивший самоотвод, а также судья, в отношении которого удовлетворено заявление об отводе, заменяется другим судьей (ст. 26 АПК).

Если в результате удовлетворения самоотводов и отводов невозможно сформировать новый состав суда для рассмотрения данного дела в том же арбитражном суде, дело передается в другой арбитражный суд того же уровня.

236. Участники арбитражного процесса

Лица, участвующие в деле и иные участники процесса существенно отличаются друг от друга целями участия в процессе, своим статусом и объемом процессуальных прав.

В соответствии со ст. 40 АПК к лицам, участвующим в деле, относятся:

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

Статьей 54 АПК определены иные участники процесса. К этим лицам относятся как представители субъектов, указанных в ст. 40 АПК, так и со-

действующие осуществлению правосудия лица — эксперты, свидетели, переводчики, помощник судьи и секретарь судебного заседания.

Статьями 41 и 42 АПК определены права и обязанности как лиц, участвующих в деле, так и лиц, не участвовавших в деле, но о правах и об обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт.

Лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии; заявлять отводы; представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, представленными другими лицами, участвующими в деле, до начала судебного разбирательства; участвовать в исследовании доказательств; задавать вопросы другим участникам арбитражного процесса, заявлять ходатайства, делать заявления, давать объяснения арбитражному суду, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам; знакомиться с ходатайствами, заявленными другими лицами, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле; знать о жалобах, поданных другими лицами, участвующими в деле, знать о принятых по данному делу судебных актах и получать копии судебных актов, принимаемых в виде отдельного документа; знакомиться с особым мнением судьи по делу; обжаловать судебные акты; пользоваться иными процессуальными правами, предоставленными им АПК и другими федеральными законами.

Лица, участвующие в деле, также вправе представлять в арбитражный суд документы в электронном виде, заполнять формы документов, размещенных на официальном сайте арбитражного суда в информационно-телекоммуникационной сети Интернет, в порядке, установленном в пределах своих полномочий Верховным Судом РФ.

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

Злоупотребление процессуальными правами лицами, участвующими в деле, влечет за собой для этих лиц предусмотренные АПК неблагоприятные последствия.

Лица, участвующие в деле, несут процессуальные обязанности, предусмотренные АПК и другими федеральными законами или возложенные на них арбитражным судом в соответствии с АПК.

Неисполнение процессуальных обязанностей лицами, участвующими в деле, влечет за собой для этих лиц предусмотренные АПК последствия.

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

237. Участие в арбитражном процессе сторон и третьих лиц

В соответствии со ст. 44 АПК сторонами в арбитражном процессе являются истец и ответчик, при этом истцами являются организации и граждане,

предъявившие иск в защиту своих прав и законных интересов, а ответчиками — организации и граждане, к которым предъявлен иск.

Стороны пользуются равными процессуальными правами.

Нормами АПК, в частности ст. 46 АПК, допускается участие в деле нескольких истцов или ответчиков, при этом иск может быть предъявлен в арбитражный суд совместно несколькими истцами или к нескольким ответчикам (процессуальное соучастие). Каждый из истцов или ответчиков выступает в процессе самостоятельно. Соучастники могут поручить ведение дела одному или нескольким из соучастников.

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

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

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

В случае если при подготовке дела к судебному разбирательству или во время судебного разбирательства в суде первой инстанции будет установлено, что иск предъявлен не к тому лицу, которое должно отвечать по иску, арбитражный суд может по ходатайству или с согласия истца допустить замену ненадлежащего ответчика надлежащим (ст. 47 АПК).

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

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

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

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

АПК допускает процессуальное правопреемство (ст. 48 АПК). Так, в случаях выбытия одной из сторон в спорном или установленном судебным актом арбитражного суда правоотношении (реорганизация юридического лица, уступка требования, перевод долга, смерть гражданина и другие случаи перемены лиц в обязательствах) арбитражный суд производит замену этой стороны ее правопреемником и указывает на это в соответствующем судебном акте, который может быть обжалован. Правопреемство возможно на любой стадии арбитражного процесса. Для правопреемника все действия, совершенные в арбитражном процессе до вступления правопреемника в дело, обязательны в той мере, в какой они были обязательны для лица, которое правопреемник заменил.

Так как процессуальное правопреемство возможно и на этапе исполнительного производства, такой механизм применяется для замены стороны

истца при исполнительном производстве в случаях, если истец переуступает свои права по исполнительному документу другому лицу. В этом случае истец подает в суд ходатайство о процессуальном правопреемстве и прилагает документы о сделке по переводу долга ответчика. Удовлетворяя ходатайство о процессуальном правопреемстве, суд создает правовые основания для выдачи измененного исполнительного листа на имя нового кредитора.

Истец согласно ст. 49 АПК 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, а также отказаться от исковых требований полностью или частично. Следует обратить внимание на то, что согласно ст. 49 АПК одновременная замена основания и предмета исковых требований не допускается. Также в арбитражном процессе не допускается заявление дополнительных требований; по дополнительным требованиям должен быть заявлен отдельный иск.

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.

При этом 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.

В отдельную группу участников выделяются третьи лица, которые в зависимости от субъективного интереса к исходу дела подразделяются на третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, и третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора. Общими чертами являются:

- интересы третьих лиц не совпадают с интересами истца или ответчика;
- вступают в уже начатый процесс, о чем выносится определение суда;
- обладают правом на вступление в дело до принятия решения арбитражным судом первой инстанции;
- при вступлении в дело третьего лица рассмотрение дела в первой инстанции арбитражного суда производится с самого начала;
- лицо, ходатайствовавшее о привлечении третьего лица, вправе обжаловать определение об отказе во вступлении в дело третьего лица в 10-дневный срок в арбитражный суд апелляционной инстанции.

Отличительными чертами третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, являются:

- участие в деле на стороне истца или ответчика;
- инициаторами вступления в дело могут быть:
 - а) само третье лицо;
 - б) стороны;
 - в) суд;

- обладают правами и обязанностями стороны, за исключением прав:
 - а) на изменение основания или предмета иска;
 - б) увеличение или уменьшение размера исковых требований;
 - в) на отказ от иска, признание иска или заключение мирового соглашения, предъявление встречного иска;
 - г) требование принудительного исполнения судебного акта;
- принимаемый по делу судебный акт может повлиять на их права или обязанности по отношению к одной из сторон.

Отличительные черты третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования относительно предмета спора, таковы:

- являются субъектами спорного материального правоотношения;
- их интересы могут противостоять только интересам одной стороны или обеих сторон (и истца и ответчика);
- пользуются правами и несут обязанности истца, за исключением обязанности соблюдения претензионного или иного досудебного порядка урегулирования спора.

238. Участие в арбитражном процессе прокурора, государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, выступающих в защиту публичных интересов

Целью участия прокурора в арбитражном процессе является защита государственных и общественных интересов в случаях, прямо указанных АПК. Статьей 52 АПК установлен исчерпывающий перечень оснований обращения прокурора в арбитражный суд:

- с заявлениями об оспаривании нормативных правовых актов, ненормативных правовых актов органов государственной власти РФ, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, затрагивающих права и законные интересы организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;
- с иском о признании недействительными сделок, совершенных органами государственной власти РФ, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, государственными и муниципальными унитарными предприятиями, государственными учреждениями, а также юридическими лицами, в уставном капитале (фонде) которых есть доля участия Российской Федерации, доля участия субъектов РФ, доля участия муниципальных образований;
- с иском о применении последствий недействительности ничтожной сделки, совершенной органами государственной власти РФ, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, государственными и муниципальными унитарными предприятиями, государственными учреждениями, а также юридическими лицами, в уставном капитале (фонде) которых есть доля участия Российской Федерации, доля участия субъектов РФ, доля участия муниципальных образований;

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

Обращение в ВС РФ направляет Генеральный прокурор РФ или заместитель Генерального прокурора РФ, в арбитражный суд субъекта РФ направляют также прокурор субъекта РФ и приравненные к ним прокуроры и заместители.

Как результат, в арбитражном процессе допускается участие прокурора в одной из двух форм:

- 1) предъявление иска в защиту чужих интересов;
- 2) вступление в дело на любой стадии арбитражного процесса для дачи заключения по делу.

Прокурор в арбитражном процессе является самостоятельным участником и наделен равными с истцом процессуальными правами и обязанностями лица, участвующего в деле. По делам, указанным в ч. 1 ст. 52 АПК, прокурор вправе вступить в дело на любой стадии арбитражного процесса с процессуальными правами и обязанностями лица, участвующего в деле, в целях обеспечения законности.

Кроме прокурора в арбитражный суд с исками или заявлениями в защиту публичных интересов могут обратиться государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы, но только в случаях, предусмотренных федеральными законами. Аналогичное право предоставлено организациям и гражданам в случаях, предусмотренных АПК и федеральными законами. В обращении государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, а также граждан и организаций в арбитражный суд должно быть указано, в чем заключается нарушение публичных интересов, послужившее основанием для обращения в арбитражный суд (ст. 53 АПК).

В делах, рассматриваемых арбитражными судами, выступают финансовые органы, органы по управлению имуществом, налоговые, таможенные органы, государственные регуляторы.

Уполномоченный при Президенте РФ по защите прав предпринимателей, уполномоченные по защите прав предпринимателей в субъектах РФ, обратившиеся в арбитражный суд, пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности истца. Уполномоченный при Президенте РФ по защите прав предпринимателей вправе выступить на стороне истца или ответчика в качестве самостоятельного лица, не заявляющего исковых требований. Он также вправе обжаловать вступившие в законную силу судебные акты, если полагает, что они разрешили вопросы, затрагивающие права не участвовавших в процессе лиц.

239. Представительство в арбитражном процессе.

Круг лиц, которые могут быть представителями

В соответствии со ст. 48 Конституции РФ каждому лицу гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи.

Согласно ГК граждане и юридического лица могут иметь представителя, действующего на основании доверенности. Лица, которые могут быть представителями в арбитражном суде, перечислены в ст. 59 АПК. При этом ведение дела лично не лишает гражданина права иметь представителей.

В арбитражном, как и в гражданском процессе, существует два вида представительства, а именно — договорное (по соглашению заинтересованного лица на основании доверенности) и в силу закона (законное). В первом случае в качестве представителей могут выступать адвокаты и иные оказывающие юридическую помощь лица; во втором — близкие родственники.

В соответствии с ч. 3 ст. 59 АПК представителями граждан в арбитражном суде могут выступать адвокаты и иные оказывающие юридическую помощь лица. При этом оформление и подтверждение полномочий представителя регламентировано ст. 61 АПК.

Следует отметить, что в отличие от ГПК, АПК не содержит указания на то, что полномочия адвоката в арбитражном процессе могут быть удостоверены ордером. В связи с этим в арбитражных судах сложилась практика, согласно которой адвокаты не допускаются в процесс только на основании ордера без доверенности.

Руководители юридических лиц (иные лица, представляющие интересы юридических лиц) обязаны представить в арбитражный суд:

- документы, свидетельствующие о том, что они наделены надлежащими полномочиями;
- учредительные документы организации, из которых арбитражный суд может установить, что данное лицо обладает необходимыми полномочиями для того, чтобы представлять интересы организации в арбитражном суде.

Имеются случаи возврата апелляционных, кассационных и надзорных жалоб, поданных представителями, приложившими только доверенность на подписание жалобы без документа, устанавливающего полномочия руководителя организации, подписавшего доверенность. При этом наличие в деле выписки из ЕГРЮЛ далеко не всегда рассматривается как достаточное доказательство полномочий руководителя организации. Так как возврат жалобы на решение суда первой инстанции зачастую влечет пропуск сроков на обжалование по неуважительной причине, рекомендуется во всех подобных случаях прикладывать к доверенности документ о полномочиях руководителя.

Эти правила распространяются также на случаи, когда интересы государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов в арбитражном суде представляют их руководители (иные должностные лица либо государственные и муниципальные служащие). Последние должны представить арбитражному суду приказ о назначении на должность, предполагающей наличие права действовать без доверенности (либо доверенности на ведение дел в арбитражном суде).

Доказательствами того, что руководитель юридического лица, явившийся в арбитражный суд, является руководителем, должны служить устав юридического лица, протокол (решение) органа юридического лица, который вправе назначать (избирать) руководителя и свежая выписка из ЕГРЮЛ.

Интересы работников должника в арбитражном процессе представляет лицо, уполномоченное работниками должника.

К участию в деле законный представитель допускается на основании документов, подтверждающих правовые отношения с представляемым.

Участие законного представителя не исключает возможности одновременного участия в деле адвоката или иного лица в качестве представителя.

В любом случае представителем в арбитражном процессе может быть лицо, которое соответствует требованиям ст. 60 АПК, согласно которой представителями в арбитражном суде не могут быть судьи, арбитражные заседатели, следователи, прокуроры, помощники судей и работники аппарата суда. Данное правило не распространяется на случаи, если указанные лица выступают в арбитражном суде в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей.

Не могут быть представителями налогоплательщика (в том числе по налоговым спорам) должностные лица налоговых органов (ст. 29 НК).

240. Средства доказывания (виды доказательств) в арбитражном процессе, особенности их исследования

Средствами доказывания в арбитражном процессе являются письменные и вещественные доказательства, объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, показания свидетелей, аудио- и видеозаписи, иные документы и материалы.

В современной процессуальной науке понимание доказательства носит двойственный характер. Некоторые процессуалисты считают, что судебные доказательства — это средства, используемые судом для установления фактических обстоятельств дела, другие, что доказательства — сведения о тех фактах, которые надо установить¹. На наш взгляд, правильнее было бы считать, что доказательства — это сведения о фактах, а также средства, с помощью которых эти сведения могут быть получены.

Статья 64 АПК определяет, что *доказательствами* по делу являются полученные в предусмотренном порядке² 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. Как и в гражданском праве, арбитражный процесс при оценке доказательств исходит из двух фундаментальных принципов: относимости и допустимости.

Разумеется, что при сборе доказательств не должны нарушаться конституционный принцип (ст. 23 Конституции РФ) неприкосновенности

¹ Решетникова И. В. Справочник по доказыванию в гражданском судопроизводстве. М. : Норма, 2010.

² Доказательства должны быть получены в порядке, предусмотренном не только АПК, но и другими федеральными законами, в частности определенными в письме ВАС РФ от 25.05.2004 № С1-7/УП-600.

частной жизни, право на личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени. Каждый имеет право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых и телеграфных и иных сообщений. Ограничение этого права допускается только на основании судебного решения. *Доказательства должны быть относимыми и допустимыми.*

В зависимости от источника доказательства можно классифицировать на: первоначальные (факты первоисточника) и производные (полученные посредством другого доказательства); в зависимости от возможности сделать определенный или предположительный вывод о доказываемом факте: прямые и косвенные; по источнику доказательства: личные, вещественные, смешанные.

В процессе судебного доказывания участвуют различные субъекты, которые выполняют соответствующие функции. Суд исследует представленные сторонами доказательства, предлагает сторонам собрать дополнительные доказательства по делу, содействует в истребовании доказательств, оценивает доказательства, отражая свой вывод в решении суда. Лица, участвующие в деле, приводят доказательства фактов, подтверждающих их правовую позицию по делу. В результате совокупности деятельности различных субъектов гражданских процессуальных правоотношений и происходит доказывание по делу в суде.

Исследование доказательств составляет основное содержание процесса рассмотрения дела по существу (ст. 162 АПК), которое строится на основе принципов непосредственности судебного разбирательства, процессуального равноправия сторон и состязательности. Доказательства, непосредственно не исследованные судом, не могут быть положены в основу судебного акта.

Арбитражный суд вправе произвести осмотр и исследование письменных и вещественных доказательств по месту их нахождения в случае невозможности или затруднительности доставки их в суд (ч. 1 ст. 78 АПК). Если вещественное доказательство подвергается быстрой порче, то оно осматривается и исследуется арбитражным судом в месте его нахождения в порядке ст. 79 АПК.

Анализируя судебную практику по налоговым спорам, в части практики применения арбитражным судом показаний свидетелей, полученных налоговыми органами, как средство доказывания в арбитражном процессе, можно сделать следующий вывод. Зачастую налоговыми органами нарушаются обязательные условия, предшествующие проведению допроса свидетелей. К ним относятся: установление личности допрашиваемого; предупреждение об ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний либо за дачу заведомо ложных показаний; допрос может быть проведен только в пределах срока проведения налоговой проверки; должен быть проведен надлежащим субъектом; допрос может быть осуществлен только в отношении лиц, на которых не распространяются ограничения, и т.д. Как следствие, в основу решения арбитражного суда ложатся письменные доказательства, полученные с нарушением установленных правил (см. постановление Пле-

нума ВАС РФ от 10.04.2008 № 22 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с применением ст. 169 Гражданского кодекса Российской Федерации»). Факты уклонения ответчика от уплаты налогов, нарушения им налогового законодательства не подлежат доказыванию, исследованию и оценке судом в гражданско-правовом споре о признании сделки недействительной, так как данные обстоятельства не входят в предмет доказывания по такому спору, а подлежат установлению при рассмотрении налогового спора с учетом норм налогового законодательства (п. 7 постановления). Поэтому своевременно оказанная квалифицированная помощь адвоката является не чем иным, как средством недопущения необоснованных требований со стороны фискальных органов.

Много вопросов вызывает применение такого средства доказывания, как электронные почтовые сообщения, публикации информации в сети Интернет. Поскольку определение понятия «письменное доказательство» закреплено в п. 1 ст. 75 АПК, данный вид доказательства должен быть выполнен способом, позволяющим установить достоверность документа. В этих целях (как соответствующий источник доказательств) используется нотариальный протокол осмотра страницы Интернета (ст. 102, 103 Основ законодательства РФ о нотариате).

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

241. Обязанность доказывания в арбитражном процессе.

Порядок представления и раскрытия доказательств.

Полномочия арбитражного суд по собиранию доказательств, основания их применения

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 соответствующие орган или должностное лицо.

Каждое лицо, участвующее в деле, должно *раскрыть доказательства*, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений, перед другими лицами, участвующими в деле, до начала судебного заседания или в пределах срока, установленного судом, если иное не установлено АПК. Лица, участвующие в деле, вправе ссылаться только на те доказательства, с которыми другие лица, участвующие в деле, были ознакомлены заблаговременно.

В случае если доказательства представлены с нарушением порядка представления доказательств, установленного АПК, в том числе с нарушением срока представления доказательств, установленного судом, арбитражный суд вправе отнести на лицо, участвующее в деле и допустившее такое нарушение, судебные расходы независимо от результатов рассмотрения дела в соответствии с АПК.

Данный институт раскрытия доказательств воспринят российским арбитражным процессом из англосаксонского права. Раскрытие доказательств направлено в первую очередь на устранение эффекта неожиданности для сторон в процессе рассмотрения дела, а также в целях предупреждения сокрытия относимых доказательств и введения стороны в заблуждение. Арбитражный суд вправе отнести на лицо, участвующее в деле и допустившее такое нарушение, судебные расходы, независимо от результатов рассмотрения дела (ст. 111 АПК). Такая мера применяется судом как средство ограничения злоупотребления процессуальными правами участниками арбитражного процесса. Однако, как следует из п. 35 информационного письма Президиума ВАС РФ от 13.08.2004 № 82, доказательства, не раскрытые лицами, участвующими в деле, до начала судебного заседания, представленные на стадии исследования доказательств, должны быть исследованы арбитражным судом первой инстанции независимо от причин, по которым нарушен порядок раскрытия доказательств.

Доказательства представляются лицами, участвующими в деле. Копии документов, представленных в суд лицом, участвующим в деле, направляются им другим лицам, участвующим в деле, если у них эти документы отсутствуют.

Арбитражный суд вправе предложить лицам, участвующим в деле, представить дополнительные доказательства, необходимые для выяснения обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения дела и принятия законного и обоснованного судебного акта до начала судебного заседания или в пределах срока, установленного судом.

Как и в гражданском процессе, лицо, участвующее в деле и не имеющее возможности самостоятельно получить необходимое доказательство от лица, у которого оно находится, вправе обратиться в арбитражный суд с ходатайством об истребовании данного доказательства. В ходатайстве должно быть обозначено доказательство, указано, какие именно обстоятельства, имеющие значение для дела, могут быть установлены этим доказательством, указаны причины, препятствующие получению доказательства, и место его нахождения. Суд может истребовать необходимые доказательства по своей инициативе. Об истребовании доказательств арбитражный суд выносит определение.

Лицо, у которого находится истребуемое доказательство, направляет его непосредственно в арбитражный суд. При необходимости (в целях недопустимости нарушения процессуальных сроков рассмотрения дела) истребуемое доказательство может быть выдано на руки лицу, имеющему соответствующий запрос. Если лицо, от которого арбитражным судом ис-

требуется доказательство, не имеет возможности его представить вообще или в установленный судом срок, оно обязано известить об этом суд с указанием причин непредставления в пятидневный срок со дня получения копии определения об истребовании доказательства. В случае неисполнения обязанности представить истребуемое судом доказательство по причинам, признанным арбитражным судом неуважительными, либо неизвещения суда о невозможности представления доказательства судом налагается судебный штраф.

Наложение судебных штрафов не освобождает лицо, у которого находится истребуемое доказательство, от обязанности представить его в арбитражный суд.

В соответствии со ст. 72 АПК лицами, участвующими в деле, может быть заявлено об обеспечении доказательств в том случае, если у них имеются основания опасаться, что представление доказательств станет невозможным или затруднительным. Суд в данном случае принимает предварительные обеспечительные меры по правилам ст. 99 АПК.

Арбитражный суд, рассматривающий дело, в случае невозможности получения доказательства, находящегося на территории другого субъекта, вправе в соответствии со ст. 73 АПК поручить соответствующему арбитражному суду произвести определенные процессуальные действия (ст. 66, 74 АПК).

242. Основания освобождения от доказывания в арбитражном процессе. Соглашение сторон об обстоятельствах и признании стороны

Обстоятельства дела, подлежащие доказыванию, имеют два исключения: это обстоятельства дела, признанные арбитражным судом общеизвестными (ст. 69 АПК) и признание стороной обстоятельств, на которых вторая сторона спора основывает свои требования (ст. 70 АПК).

К *обстоятельствам, признанными общеизвестными*, АПК относит: установленные вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда по ранее рассмотренному делу (с участием тех же лиц); вступившее в законную силу решение суда общей юрисдикции по ранее рассмотренному гражданскому делу (по вопросам об обстоятельствах, установленных решением суда общей юрисдикции и имеющих отношение к лицам, участвующим в деле); вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу по вопросам о том, имели ли место определенные действия и совершены ли они определенным лицом.

Общеизвестные и преюдициально установленные факты не подлежат доказыванию, однако и у данных обстоятельств имеются свои пределы. Так, общеизвестность факта определяется тем, что о нем знают не только лица, участвующие в деле, и суд, но и другие лица. Общеизвестность может устанавливаться границами определенного населенного пункта, местности, страны. Указание в решении на общеизвестность факта, известного в опре-

деленной местности, обязательно, поскольку для вышестоящего суда этот факт может быть неизвестным.

Преюдициальность также может иметь полный и ограниченный характер. Преюдициальное значение в полном объеме имеют факты, установленные постановлением суда общей юрисдикции по гражданскому делу, а также постановления арбитражных судов (например, при рассмотрении регрессных исков). Применительно к вынесенным приговорам суда по уголовному делу принцип преюдициальности действует только в отношении двух фактов: совершения преступления и совершения преступления данным лицом (объективная сторона преступления и субъект преступления).

Преюдициальность не только означает отсутствие необходимости доказывать установленные ранее обстоятельства, но и запрещает их опровержение. Такое положение существует до тех пор, пока судебный акт, в котором установлены эти факты, не будет отменен в порядке, установленном в законе.

В соответствии с ч. 3 ст. 70 АПК *признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения*, освобождает последнюю от необходимости доказывания этих обстоятельств. Такое признание должно быть зафиксировано протоколом судебного заседания и скреплено подписями сторон. Признание, изложенное в письменном виде, приобщается к материалам дела. Обстоятельства, на которые ссылается сторона процесса в обоснование своих требований или возражений, считаются признанными другой стороной, если они прямо не оспорены или несогласие с такими обстоятельствами не вытекает из иных доказательств, обосновывающих представленные возражения относительно существа заявленных требований. С одной стороны, отпадает необходимость доказывать все обстоятельства, с другой стороны, некоторые недобросовестные участники арбитражного процесса сознательно представляют суду информацию о местонахождении ответчика в искаженном виде, лишив его тем самым права участия в судебном заседании и, как следствие, права на судебную защиту. Крайне редко апелляционные и кассационные инстанции арбитражного суда отменяют вынесенное решение по данному обстоятельству. Актуальность этой проблемы подтолкнула Пленум ВАС РФ к изданию постановления от 28.05.2009 № 36 «О применении Арбитражного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел в арбитражном суде апелляционной инстанции», в последующем и корректировке ч. 2 ст. 268 АПК, согласно которой дополнительные доказательства принимаются арбитражным судом апелляционной инстанции и в том случае, если судом первой инстанции было отклонено ходатайство об их истребовании.

Арбитражный суд не принимает признание стороной обстоятельств, если располагает доказательствами, дающими основания полагать, что признание такой стороной указанных обстоятельств совершено в целях сокрытия определенных фактов или под влиянием обмана, насилия, угрозы, заблуждения, на что арбитражным судом указывается в протоколе судебного заседания. В этом случае данные обстоятельства подлежат доказыванию в общем порядке.

243. Обеспечительные меры арбитражного суда (основания, виды и порядок применения). Защита интересов сторон при применении обеспечительных мер

В соответствии со ст. 90, 91 и 99 АПК обеспечительные и предварительные обеспечительные меры (*обеспечительные меры*) могут приниматься судом, если непринятие этих мер может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта, а также в целях предотвращения причинения значительного ущерба заявителю.

Обеспечительные меры должны соответствовать заявленным требованиям, т.е. быть непосредственно связанными с предметом спора, соразмерными заявленному требованию, необходимыми и достаточными для обеспечения исполнения судебного акта или предотвращения ущерба.

Например, согласно п. 1 ст. 103 ГК и п. 1 ст. 47 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» общее собрание акционеров является высшим органом управления акционерного общества. Запрещение проводить общее собрание акционеров фактически означает запрет акционерному обществу осуществлять свою деятельность в той части, в какой она осуществляется посредством принятия решений общим собранием. Такая мера по своему содержанию противоречит смыслу обеспечительных мер, имеющих своей целью защиту интересов заявителя, а не лишение другого лица возможности и права осуществлять свою законную деятельность.

Поэтому суд не может в порядке принятия обеспечительных мер по спорам об обжаловании решений органов управления акционерного общества, о признании недействительными сделок с акциями общества, о применении последствий недействительности таких сделок, о признании недействительным выпуска акций акционерного общества, а также по иным спорам запрещать акционерному обществу, его органам или акционерам проводить годовое или внеочередное общее собрание акционеров.

Суд также не может принимать обеспечительные меры, фактически означающие запрет на проведение общего собрания акционеров, в том числе созывать общее собрание, составлять список акционеров, имеющих право на участие в общем собрании акционеров, предоставлять помещения для проведения собрания, рассылать бюллетени для голосования, подводить итоги голосования по вопросам повестки дня.

Пункт 2 ч. 1 ст. 91 АПК допускает принятие судом обеспечительных мер в виде запрещения ответчику и другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора. На основании указанной нормы суд при наличии условий, предусмотренных в ст. 90 и 91 АПК, вправе запретить годовому или внеочередному общему собранию акционеров принимать решения по отдельным вопросам, включенным в повестку дня, если эти вопросы являются предметом спора или непосредственно с ним связаны, а также в целях обеспечения иска запретить акционерному обществу, его

органам или акционерам исполнять принятое общим собранием решение по определенному вопросу.

При разрешении вопроса о необходимости принятия обеспечительной меры суд, исходя из предмета заявленного искового требования и возможного судебного решения по данному иску, должен удостовериться в том, что в случае удовлетворения искового требования непринятие именно этой меры затруднит или сделает невозможным исполнение судебного акта. О затруднении исполнения судебного акта может свидетельствовать следующее. Для осуществления своих прав, признанных или подтвержденных решением суда, истцу придется обратиться в суд с новым иском о признании недействительным решения общего собрания акционеров по соответствующему вопросу.

Если необходимость принятия обеспечительной меры заявитель обосновывает тем, что в случае непринятия судом этой меры ему будет причинен значительный ущерб, он также должен обосновать возможность причинения такого ущерба, его значительный размер, связь возможного ущерба с предметом спора, а также необходимость и достаточность для его предотвращения именно данной обеспечительной меры.

Принимая решения о применении обеспечительных мер, суду подлежит учитывать, что они не должны приводить акционерное общество к фактической невозможности осуществлять свою деятельность или к существенному затруднению его деятельности, а также к нарушению этим обществом российского законодательства (см. постановление Пленума ВАС РФ от 09.07.2003 № 11 «О практике рассмотрения арбитражными судами заявлений о принятии обеспечительных мер, связанных с запретом проводить общие собрания акционеров»).

244. Предварительные обеспечительные меры арбитражного суда

Статьей 99 АПК предусмотрена возможность участников процесса представить в арбитражный суд заявление о принятии арбитражным судом *предварительных обеспечительных мер*. По своей сути они направлены на обеспечение имущественных интересов заявителя до предъявления иска и допускаются лишь при наличии оснований, содержащихся в ч. 2 ст. 90 АПК (если непринятие этих мер может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта, в том числе того, когда исполнение судебного акта предполагается за пределами Российской Федерации, а также в целях предотвращения причинения значительного ущерба заявителю). Перечень оснований, приведенных в ст. 90 АПК, является исчерпывающим.

Основное отличие предварительных обеспечительных мер от обычных обеспечительных мер заключается в том, что заявление о применении предварительных обеспечительных мер в арбитражный суд подается до предъявления иска.

Заявление подается по месту нахождения заявителя, либо по месту нахождения денежных средств или иного имущества, в отношении которых

заявитель ходатайствует о принятии мер по обеспечению имущественных интересов, либо по месту нарушения прав заявителя.

Согласно ч. 4 ст. 99 АПК при подаче заявления об обеспечении имущественных интересов заявитель представляет в арбитражный суд документ, подтверждающий предоставление встречного обеспечения в размере указанной в заявлении суммы обеспечения имущественных интересов. В случае непредставления этого документа арбитражный суд вправе предложить заявителю предоставить встречное обеспечение в соответствии со ст. 94 АПК и оставляет заявление об обеспечении имущественных интересов без движения до представления документов, подтверждающих произведенное встречное обеспечение. Таким образом, данное условие является обязательным.

Кроме того, заявитель обязан обосновать причины обращения с заявлением о принятии предварительных обеспечительных мер конкретными обстоятельствами, подтверждающими необходимость их принятия, представить доказательства имущественных требований.

В соответствии с ч. 5 ст. 99 АПК в вынесенном по итогам рассмотрения заявления определении суд устанавливает срок, не превышающий 15 дней со дня вынесения определения, для подачи искового заявления по требованию, в связи с которым судом были приняты меры по обеспечению имущественных интересов заявителя. Определение может быть обжаловано, причем не только должником, но и любым другим лицом, права и интересы которого затрагиваются указанным судебным актом. В случае непредставления в арбитражный суд доказательств обращения с иском в арбитражный, третейский или иной суд, суд, вынесший определение об обеспечении имущественных интересов, отменяет предварительные обеспечительные меры.

Согласно ч. 7 ст. 99 исковое заявление подается заявителем в арбитражный суд, который вынес определение об обеспечении имущественных интересов, или иной суд. Заявитель в данном случае обязан сообщить об этом арбитражному суду, вынесшему указанное определение.

Часть 9 ст. 99 АПК определяет последствия трансформации предварительных обеспечительных мер в меры по обеспечению иска. Такая трансформация, по смыслу закона, происходит автоматически, поэтому вынесения арбитражным судом повторного определения об обеспечении иска не требуется.

245. Право на обращение в арбитражный суд, его субъекты и формы осуществления. Предпосылки возникновения права на обращение в суд и условия его реализации, последствия их отсутствия (несоблюдения)

8 февраля 2010 г. вступил в силу Федеральный закон от 04.02.2010 № 5-ФЗ «О ратификации Протокола № 14 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод, вносящего изменения в контрольный механизм Кон-

венции, от 13 мая 2004 года». Намечаемые в данном документе преобразования прежде всего направлены на повышение эффективности как самого Европейского Суда по правам человека, так и национальных судебных систем — основного звена правозащитного механизма.

Конституционно-правовым основанием для реализации *права российских граждан на обращение за судебной защитой* своих нарушенных или оспариваемых прав является в общем смысле ст. 46—54 Конституции РФ (собственно само право на обращение в суд и некоторые гарантии судебной защиты).

Однако, на наш взгляд, было бы неправильно говорить об абсолютном характере этого права (см. письмо ВАС РФ от 14.06.1995 № С1-7/ОП-328, Постановление КС РФ от 03.05.1995 № 4-П). Скорее, абсолютным правом (т.е. правом, не подлежащим никаким ограничениям при каких бы то ни было обстоятельствах) является право на обращение в суд в соответствии с критериями допустимости и соразмерности, что, к сожалению, не гарантирует еще получения судебной защиты.

Никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом. Задачей судопроизводства в арбитражном суде в соответствии со ст. 2 АПК является защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов *лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность*. Статья 4 АПК говорит о том, что правом на обращение в арбитражный суд обладают *заинтересованные лица, к коим ст. 43—44 АПК относит организации и граждан, способных своими действиями осуществлять процессуальные права и исполнять процессуальные обязанности* (т.е. обладателям процессуальной дееспособности). Права и законные интересы недееспособных граждан защищают в арбитражном процессе их законные представители — *родители, усыновители, опекуны и попечители*. В определенном смысле субъектом арбитражного процесса является и *прокурор*.

Обращение в арбитражный суд осуществляется в *форме*:

- искового заявления — по экономическим спорам и иным делам, возникающим из гражданских правоотношений;
- заявления — по делам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, по делам о несостоятельности (банкротстве), по делам особого производства, при обращении о пересмотре судебных актов в порядке надзора и в иных случаях, предусмотренных законом;
- жалобы — при обращении в арбитражный суд апелляционной и кассационной инстанций, а также в иных случаях, предусмотренных законом;
- представления — при обращении Генерального прокурора РФ и его заместителей о пересмотре судебных актов в порядке надзора (ст. 4 АПК).

К *предпосылкам возникновения права* на обращение в арбитражный суд АПК (ст. 4) относит:

- возможность рассмотрения дела арбитражным судом;
- отсутствие вступившего в законную силу решения суда общей юрисдикции или арбитражного суда, определения о прекращении производства

по делу ввиду отказа от иска или заключения мирового соглашения, вынесенных по тождественному делу;

— отсутствие в производстве суда общей юрисдикции, арбитражного суда, третейского суда дела по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

— отсутствие вступившего в законную силу принятого по тождественному спору решения третейского суда, за исключением случаев, если арбитражный суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Возможность рассмотрения дела арбитражным судом поставлена в зависимость от подведомственности дела, процессуальной правоспособности лиц, обращающихся за защитой нарушенных или оспариваемых прав и интересов, а также иных обстоятельств, когда в принятии заявления может быть отказано. Препятствует обращению в суд прекращение производства по делу по любому из оснований, указанных в ст. 150 АПК.

В частности, если для определенной категории споров федеральным законом установлен претензионный или иной досудебный порядок урегулирования либо он предусмотрен договором, спор передается на разрешение арбитражного суда после соблюдения такого порядка. По соглашению сторон подведомственный арбитражному суду спор, возникающий из гражданских правоотношений, до принятия арбитражным судом первой инстанции судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, может быть передан сторонами на рассмотрение третейского суда, если иное не установлено федеральным законом.

246. Предъявление иска в арбитражном процессе. Оставление искового заявления без движения и его возвращение (основания, порядок применения и последствия)

Предъявление иска в арбитражном процессе — это первый процессуальный шаг, с которым законодатель связывает возможное возбуждение производства по делу. В предыдущем вопросе мы уже обозначили зависимость рассмотрения арбитражным судом дела от подведомственности дела, процессуальной правоспособности и иных предпосылок, таких как несоблюдение претензионного порядка и ненадлежащее оформление полномочий и др. Как и любой процессуальный акт, предъявление иска строго регламентировано и должно осуществляться по правилам АПК. Статья 125 АПК содержит обязательные требования к форме и содержанию искового заявления.

Исковое заявление подается в арбитражный суд в письменной форме. Исковое заявление подписывается истцом или его представителем. Исковое заявление также может быть подано в арбитражный суд посредством заполнения формы, размещенной на официальном сайте арбитражного суда в информационно-телекоммуникационной сети Интернет. Данный способ подачи искового заявления в арбитражный суд был введен к применению

Федеральным законом от 27.07.2010 № 228-ФЗ. Система подачи называется «Мой арбитр» и подразумевает подачу процессуальных документов, заполненных в электронной форме с данными истца и ответчика, с приложенными, заверенными документами в любой арбитражный суд РФ через сайт my.arbitr.ru. Данная система позволяет только инициировать процесс, и в дальнейшем документы нужно подать в бумажном виде.

В том случае, если исковое заявление подано в арбитражный суд с соблюдением требований, суд в пятидневный срок выносит определение о принятии искового заявления, которым возбуждается производство по делу. Содержание определения суда должно соответствовать требованиям ст. 127 АПК.

Если арбитражный суд при рассмотрении вопроса о принятии искового заявления к производству установит, что оно подано с нарушением требований, указанных в ст. 125 и 126 АПК, то он выносит определение об *оставлении заявления без движения*. В данном определении суд указывает основания для оставления искового заявления без движения и срок, в течение которого истец должен устранить обстоятельства, послужившие основанием для оставления искового заявления без движения. Копия определения об оставлении искового заявления без движения направляется истцу не позднее следующего дня после дня его вынесения. В случае если обстоятельства, послужившие основанием для оставления искового заявления без движения, будут устранены в срок, установленный в определении арбитражного суда, заявление считается поданным в день его первоначального поступления в суд и принимается к производству арбитражного суда. Время, в течение которого заявление оставалось без движения, не учитывается при определении срока совершения судом процессуальных действий, связанных с рассмотрением заявления, в том числе срока на совершение действий по подготовке дела к судебному разбирательству, срока рассмотрения судом иска.

В случае если указанные определением обстоятельства не будут устранены заявителем в срок, установленный в определении, арбитражный суд *возвращает исковое заявление* и прилагаемые к нему документы в порядке, предусмотренном ст. 129 АПК. Перечень обстоятельств возвращения искового заявления исчерпывающий: дело неподсудно данному арбитражному суду; до вынесения определения о принятии искового заявления к производству арбитражного суда от истца поступило ходатайство о возвращении заявления; не устранены обстоятельства, послужившие основаниями для оставления искового заявления без движения, в срок, установленный в определении суда. Арбитражный суд также возвращает исковое заявление, если отклонено ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины, об уменьшении ее размера. Из АПК исключено такое основание, как невозможность соединения в одном исковом заявлении требований к одному или нескольким ответчикам, соединения нескольких не связанных между собой требований и т.д. Аргументом для законодателя послужило «возникновение риска принятия против-

речащих друг другу судебных актов», что само по себе является новеллой наших процессуальных основ.

Важно уяснить, что возвращение искового заявления не лишает сторону, имеющую юридический интерес, обратиться повторно в суд. О возвращении искового заявления выносится определение, которое содержит в себе основания возвращения заявления, решается вопрос о возврате государственной пошлины из федерального бюджета. Копия определения о возвращении искового заявления направляется истцу не позднее следующего дня после дня вынесения определения или после истечения срока, установленного судом для устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без движения, вместе с заявлением и прилагаемыми к нему документами. Данное определение арбитражного суда о возвращении искового заявления может быть обжаловано. В случае отмены определения исковое заявление считается поданным в день первоначального обращения в арбитражный суд.

Оставление искового заявления без движения является очень распространенным действием арбитражного суда. Основанием для оставления дела без движения является несоблюдение *формальных условий* подачи иска, предусмотренных ст. 125 и 126 АПК. В абсолютном большинстве случаев речь идет о неуплате или недоплате государственной пошлины, о несоответствии такого платежного поручения требованиям к платежным документам, принимаемым арбитражным судом, об отсутствии доказательств направления заявления сторонам, отсутствии полномочий у лица, подписавшего иск и о других, предусмотренных вышеуказанными статьями, основаниях. С момента начала функционирования сервиса ВАС РФ «Мой арбитр» для подачи документов в электронном виде количество «обездвиженных» заявлений существенно увеличилось. При этом у суда даже появилась возможность не принимать поступающие документы по таким признакам, как: нечитаемость, несоответствие формата файла, его расширения, цвета и объема и др. Безусловно, не во всех случаях заявитель согласен с приведенными в определении судом основаниями. Бывает, что они действительно противоречат действующему законодательству и разъяснениям высшей судебной инстанции, однако статистика, публикуемая на официальном сайте ВАС РФ, свидетельствует, что примерно каждое пятое заявление, поданное в арбитражный суд в 2012 г., было оставлено без движения по различным основаниям.

247. Форма и содержание искового заявления, последствия несоблюдения предъявляемых к нему требований. Отзыв на исковое заявление

Статья 125 АПК содержит обязательные требования к форме и содержанию искового заявления. Детальные разъяснения даны в постановлении Пленума ВАС РФ № 12 от 17.02.2011 (в ред. постановления Пленума ВАС РФ от 12.07.2012 № 43). Исковое заявление подается в письменной форме либо

посредством заполнения электронной формы, размещенной на официальном сайте арбитражного суда в информационно-телекоммуникационной сети Интернет, с данными истца и ответчика, с приложенными, заверенными документами в любой арбитражный суд РФ через сайт my.arbitr.ru (данный способ подачи введен к применению Федеральным законом от 27.07.2010 № 228-ФЗ). Исковое заявление подписывается истцом или его представителем. В тексте искового заявления могут содержаться ходатайства, в том числе ходатайства об истребовании доказательств от ответчика или других лиц, о применении обеспечительных мер и др. Истец обязан направить другим лицам, участвующим в деле, копии искового заявления и прилагаемых к нему документов, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением о вручении. Подтверждением направления иска ответчику и третьим лицам является квитанция Почты России об отправке заказного письма. Место нахождения организаций подтверждается распечаткой с сайта налоговой службы либо выпиской из ЕГРЮЛ/ЕГРИП. При подаче в арбитражный суд заявления по делу, возникающему из административных и иных публичных правоотношений, для подтверждения сведений о месте нахождения заинтересованного лица — органа, осуществляющего публичные полномочия, заявителем может быть также представлена распечатанная на бумажном носителе копия официальной страницы сайта этого органа, содержащая информацию о месте его нахождения, заверенная подписью заявителя или его представителя. Положение п. 9 ч. 1 ст. 126 АПК не применяется в случае, когда истцом или ответчиком является иностранное лицо, при этом суд исходит из правил, предусмотренных ч. 3 ст. 254 АПК. Если в качестве истца или ответчика выступает физическое лицо, не являющееся индивидуальным предпринимателем, представление выписки на основании п. 9 ч. 1 ст. 126 АПК не требуется. Полномочия представителя подтверждаются доверенностью на ведение судебного дела, и, в любом случае, прикладываются документы о полномочиях руководителя организации: приказ о назначении (утверждении), о продлении полномочий генерального директора и др.

Особое внимание следует обратить на некоторые исключения из общих правил, которые применимы для электронной подачи иска в суд. Поскольку АПК не предусматривается подача в электронном виде заявления об обеспечении иска, заявления об обеспечении имущественных интересов (ст. 92, 99), ходатайства о приостановлении исполнения судебных актов (ст. 283, 298), то такое заявление (ходатайство) должно быть подано в суд только на бумажном носителе.

Алгоритм подготовки искового заявления в арбитражный суд во многом схож с иском в суд общей юрисдикции. И при наличии предпосылок для обращения в арбитражный суд выглядит следующим образом:

1) определение родовой подсудности (ст. 34—39 АПК) и территориальной подведомственности (ст. 27—33 АПК);

2) указание полного и сокращенного наименования истца (сокращенное необходимо для простоты работы с электронной картотекой дел в последующем), его местонахождения (в том случае, если фактический и юридический адрес не совпадают, обязательно указание адреса для направления корреспонденции), телефона, электронного адреса и пр. Ту же информацию нужно указать в отношении ответчика. К исковому заявлению прилагается выписка из ЕГРЮЛ в отношении как истца, так и ответчика, а также пакет документов о государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя истца. Суду надлежит убедиться, что повестки, определения и прочие процессуальные документы будут направлены в соответствующий адрес;

3) указание требования истца к ответчику (возможно, к ответчикам) со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты; обстоятельства, на которых истец основывает свои требования и подтверждение их надлежаще заверенными копиями; субъектный состав;

4) определение цены иска, квитанция об оплате государственной пошлины. На официальных сайтах ВАС РФ, Арбитражного суда г. Москвы, многих других сайтах существует электронный калькулятор расчета не только государственной пошлины, но и расчета процентов за пользование чужими денежными средствами (ст. 395 ГК) со ссылками на применяемый в данном случае порядок, что значительно упрощает процедуру. В случае если истец имеет право на льготы по оплате государственной пошлины (ст. 333.37 НК), необходимо приложить к исковому заявлению документы, подтверждающие право на льготу. К ходатайству о предоставлении рассрочки по оплате государственной пошлины должна быть приложена справка из Инспекции ФНС России, где зарегистрирован истец, об имеющихся открытых счетах (сроком давности не более месяца) и справка(и) из всех банков, в которых открыты счета с подтверждением отсутствия денежных средств (из практики: не более 5—10 дней). В цену иска помимо основного требования включаются суммы неустойки (штраф, пени) и проценты, но не включаются судебные издержки и судебные расходы. Цена иска, состоящего из нескольких самостоятельных требований, определяется суммой всех требований (ст. 103 АПК). Платежное поручение об оплате государственной пошлины предоставляется в суд в оригинале документа и желательно с выпиской;

5) формирование пакета приложений к исковому заявлению с соблюдением правил относимости, допустимости, достаточности. Нотариальное заверение копий арбитражный суд не требует, но копия, предоставленная в суд, должна иметь оттиск печати и подпись должностного лица предприятия, имеющего право подписи (как правило, главный бухгалтер или руководитель). Впоследствии на обозрение суда истец обязан представить и оригиналы письменных доказательств в соответствии с п. 6 ст. 75 АПК. Составной частью приложения к исковому заявлению являются документы, подтверждающие соблюдение претензионного или иного досудебного порядка урегулирования спора (если предусмотрен), направления ответчи-

ку и другим лицам, участвующим в деле, искового заявления и копий приложений к нему (заказное письмо с уведомлением о вручении (п. 3 ст. 125 АПК)). В том случае, если ранее заявлялось о применении предварительных обеспечительных мер, — определение суда, вынесшего соответствующее определение (ст. 99 АПК). Если заявлено требование о понуждении заключения договора, — проект такого договора;

б) исковое заявление должно быть подписано истцом или его представителем. Право на подписание искового заявления должно быть специально оговорено в доверенности. Доверенность и иные уполномочивающие документы прилагаются к исковому заявлению. В том случае, если исковое заявление подписывает лицо, имеющее право действовать от имени юридического лица без доверенности, в суд представляется приказ о назначении, выписка из решения акционеров и т.д.

В случае *несоблюдения* вышеприведенных *требований* ст. 93, 99, 128, 231, 237, 263, 280 АПК предусматривается оставление искового заявления, другого заявления, апелляционной и кассационной жалоб без движения. В определении об оставлении заявления или жалобы без движения судья указывает срок, в течение которого заявитель должен устранить обстоятельства, послужившие основанием для оставления заявления без движения. При определении продолжительности этого срока должно учитываться время, необходимое для устранения упомянутых обстоятельств, а также время на доставку почтовой корреспонденции. После поступления в арбитражный суд сведений об устранении всех обстоятельств, послуживших основанием для оставления заявления без движения, заявление или жалоба принимаются к производству арбитражного суда и считаются поданными в день первоначального обращения.

Время, в течение которого заявление или жалоба оставались без движения, не учитывается при определении срока совершения судом процессуальных действий, связанных с рассмотрением заявления, в том числе срока на совершение действий по подготовке дела к судебному разбирательству (ст. 135 АПК), срока рассмотрения апелляционной и кассационной жалоб (ст. 267, 285 АПК) и т.д. Течение такого срока начинается со дня вынесения определения о принятии заявления или жалобы к производству арбитражного суда.

Если указанные в определении суда обстоятельства не будут устранены в срок, установленный в определении, то арбитражный суд возвращает исковое заявление и прилагаемые к нему документы в соответствии со ст. 129 АПК.

В случае если все необходимые требования соблюдены, суд, принимая исковое заявление, руководствуясь ст. 127, 133—135 АПК, выносит определение о принятии искового заявления к производству, подготовке дела к судебному разбирательству и назначении предварительного судебного заседания. В данном определении в целях выяснения обстоятельств, касающихся существа заявленных требований и возражений, раскрытия доказательств, разъяснения сторонам их прав и обязанностей, последствий

совершения или не совершения ими процессуальных действий, а также для решения задач подготовки дела к судебному разбирательству и совершения необходимых действий, по подготовке дела к судебному разбирательству сторонам назначается собеседование, время и дата проведения предварительного судебного заседания. В этом же определении ответчику предлагается представить суду возражения (отзыв) относительно заявленных требований, поскольку способом реализации процессуальных прав является обмен состязательными документами и раскрытие доказательств. Такой отзыв может быть представлен в арбитражный суд посредством заполнения формы, размещенной на официальном сайте арбитражного суда, рассматривающего дело, в информационно-телекоммуникационной сети Интернет. Документы, прилагаемые к отзыву, могут быть представлены в арбитражный суд в электронном виде.

Отзыв на иск представляет собой документ, в котором ответчик указывает свои возражения материально-правового и (или) процессуального характера относительно заявленных требований. Поэтому отзыв на исковое заявление не только позволяет реализовать ответчику свои процессуальные права, но и направлен на обеспечение справедливого судебного разбирательства в установленные законом сроки, поскольку дает возможность арбитражному суду установить фактические обстоятельства дела, выяснить правовые позиции сторон и других лиц, участвующих в деле.

Отзыв на исковое заявление должен отвечать требованиям, указанным в ст. 131 АПК, и содержать:

- 1) наименование истца, его место нахождения или, если истцом является гражданин, его место жительства;
- 2) наименование ответчика, его место нахождения или, если ответчиком является гражданин, его место жительства, дата и место рождения, место работы или дата и место государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя;
- 3) возражения относительно каждого довода, касающегося существа заявленных требований, со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты, а также на доказательства, обосновывающие возражения;
- 4) перечень прилагаемых к отзыву документов.

В отзыве должны быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты и иные сведения, необходимые для правильного и своевременного рассмотрения дела. К отзыву на исковое заявление прилагаются документы, которые подтверждают доводы и (или) возражения относительно иска, а также документы, которые подтверждают направление копий отзыва и прилагаемых к нему документов истцу и другим лицам, участвующим в деле. Отзыв на исковое заявление подписывается ответчиком или его представителем. К отзыву, подписанному представителем, прилагается доверенность или иной документ, подтверждающие его полномочия на подписание отзыва. Отзыв направляется лицам, участвующим в деле, по почте заказным письмом с уведомлением о вручении. В арбитражный суд отзыв может быть направлен по почте или представлен лично.

АПК не устанавливает конкретный срок представления отзыва, оговаривая лишь, что этот срок должен обеспечивать возможность ознакомления с отзывом до начала судебного заседания. Нарушение норм ст. 131 АПК не влечет за собой применения штрафных санкций. Поэтому непредставление или представление отзыва за несколько минут до начала судебного заседания остается безнаказанным, поскольку закон не предусматривает последствий указанных действий. Более того, согласно ст. 156 АПК непредставление отзыва на исковое заявление или дополнительных доказательств, которые арбитражный суд предложил представить лицам, участвующим в деле, не является препятствием к рассмотрению дела по имеющимся в деле доказательствам.

248. Встречный иск в арбитражном процессе. Порядок предъявления, условия принятия и последствия их отсутствия

Встречный иск — это самостоятельное материально-правовое требование, предъявленное ответчиком истцу в арбитражном суде по месту рассмотрения первоначального иска для их совместного рассмотрения. Встречный иск в арбитражном процессе в последние годы предъявляется чаще. Его стали шире практиковать и по спорам, вытекающим из административных правоотношений, например, когда взыскиваются налоговые санкции, а должники путем встречного заявления оспаривают законность самого акта инспекции. Бывают обратные ситуации, когда заявитель оспаривает правомочность акта налоговой инспекции, а последняя во встречном заявлении просит взыскать с него санкции. Исходя из вышеизложенного, правом *предъявления встречного иска* обладает только ответчик (либо ответчики) по первоначальному иску. Встречный иск, помимо обязательных условий ст. 125, 126 АПК, в соответствии со ст. 132 АПК должен удовлетворять определенным требованиям:

- независимо от подсудности предъявляется по месту рассмотрения первоначального иска до принятия арбитражным судом первой инстанции судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу (т.е. до удаления арбитражного суда в совещательную комнату);
- принимается арбитражным судом в случае, если встречное требование направлено к зачету первоначального требования; удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворение первоначального иска; между встречным и первоначальным имеется взаимная связь и их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению дела.

Несоблюдение требований ч. 1—2 ст. 132 АПК может привести к возврату встречного иска.

Часть 5 ст. 132 АПК регламентирует порядок объединения по собственной инициативе арбитражного суда или по ходатайству лица, участвующего в деле, нескольких дел, требования по которым отвечают условиям первоначального и встречного исков, в одно производство для их совместного

рассмотрения. Основной целью данной нормы, конечно же, служит процессуальная экономия, а также позволяет избежать принятия противоречащих судебных актов по связанным между собой требованиям.

После принятия встречного иска, которое отражается в определении арбитражного суда, рассмотрение дела производится с самого начала, а сторонам предоставляется время для подготовки возражений и формирования правовой позиции по делу.

Принцип равноправия сторон в арбитражном процессе (ст. 8 АПК) выражается в наделении их равными процессуальными правами. Ответчик в полной мере защищает свои интересы как путем процессуальных или материальных правовых возражений, так и путем предъявления встречного иска (ст. 41, 131, 132 АПК). Встречный иск является способом и средством защиты интересов ответчика. Встречным он называется потому, что предъявлен к истцу в уже возникшем процессе. Это самостоятельное материально-правовое требование ответчика к истцу, этим оно отличается от материально-правовых возражений.

В соответствии со ст. 38 АПК встречный иск независимо от его подсудности предъявляется в арбитражный суд по месту рассмотрения первоначального иска. Встречный иск, как уже было сказано выше, является одним из средств защиты против первоначального иска, поэтому с точки зрения правовой природы встречного иска и процессуальной экономии вполне логично, что он должен рассматриваться по месту рассмотрения первоначального иска и совместно с ним. Встречный иск предъявляется по общим правилам предъявления исков: заявление должно отвечать форме и содержанию, изложенным в ст. 125 АПК, должны быть выполнены требования ч. 3 ст. 125 и ст. 126 АПК.

Каждое из условий принятия встречного иска, изложенных в ч. 2 ст. 132 АПК, указывает на наличие определенной связи между первоначальным и встречным исками. Для принятия встречного иска достаточно наличия любого из этих условий. Рассмотрим каждое из них отдельно.

1) Встречный иск принимается, если встречное требование направлено к зачету первоначального требования (п. 1 ч. 3 ст. 132 АПК).

2) Встречный иск принимается, если удовлетворение его исключает полностью или в части удовлетворение первоначального иска (п. 2 ч. 3 ст. 132 АПК).

3) Встречный иск принимается, если между встречным и первоначальными исками имеется взаимная связь и их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному разрешению спора (п. 3 ч. 3 ст. 132 АПК).

Поскольку после принятия судом встречного иска он, как и первоначальный иск, должен быть рассмотрен в полном соответствии с нормами процесса, то и выносимое решение в отношении его должно основываться на принципах законности, обоснованности и мотивированности (ч. 3 ст. 15 АПК). Вводная, описательная и мотивировочная части решения также должны содержать необходимые для этих частей сведения о встречном иске (ст. 170 АПК).

249. Особенности подготовки дела к судебному разбирательству в арбитражном процессе (сроки проведения, процессуальные действия судьи и сторон, предварительное судебное заседание)

Подготовка дела к судебному разбирательству осуществляется судьей единолично по каждому делу, вне зависимости от степени его сложности, срока рассмотрения и других обстоятельств и представляет собой совокупность организационных мер и процессуальных действий судьи, направленных на обеспечение правильного и своевременного рассмотрения дела, единообразного применения положений АПК (см. постановления Пленумов ВАС РФ от 20.12.2006 № 65 «О подготовке дела к судебному разбирательству», от 05.06.1996 № 7 «Об утверждении Регламента арбитражных судов», информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13.08.2004 № 82).

По поручению судьи помощь в подготовке к судебному разбирательству в соответствии со ст. 58 АПК может осуществлять помощник судьи. Данная помощь выражается в организации судебного процесса, его планировании, организации проведения собеседования и предварительного судебного заседания, информировании судьи о наличии доказательств надлежащего извещения лиц, участвующих в деле, об их ходатайствах и заявлениях, связанных с организацией процесса и движением дела, а также информирует лиц, участвующих в деле, их представителей о реквизитах арбитражного суда и информационных ресурсах, из которых они могут получить сведения о движении дела. Помощник судьи не вправе выполнять функции судьи по осуществлению правосудия и совершать действия, влекущие за собой возникновение, изменение либо прекращение прав и обязанностей лиц, участвующих в деле, и других участников арбитражного процесса (ч. 1, 3 ст. 58 АПК).

Определение о подготовке дела к судебному разбирательству обжалованию не подлежит. В нем судья указывает те процессуальные действия, которые он намерен совершить, а также действия, которые надлежит совершить лицам, участвующим в деле, сроки их совершения. В частности, судья в этом определении вправе предложить лицам, участвующим в деле, представить к определенному сроку требующиеся для рассмотрения дела документы, указать меры, принимаемые судьей для оказания сторонам содействия в получении доказательств.

При необходимости судья решает вопросы о вступлении в дело третьих лиц, об истребовании доказательств и другие вопросы, о чем выносит определение. С учетом конкретных обстоятельств дела и сроков рассмотрения подготовка дела к судебному разбирательству может заключаться также в указании в определении суда на необходимость совершения конкретных действий, в том числе представления в арбитражный суд отзыва на заявленные требования, необходимых дополнительных доказательств по делу к дате, названной в определении о подготовке дела к судебному разбирательству.

К задачам подготовки дела к судебному разбирательству относятся определение характера спорного правоотношения и подлежащего применению законодательства. В связи с этим в целях единообразного толкования и применения норм материального права и норм процессуального права судье необходимо в каждом случае при подготовке дела к судебному разбирательству проанализировать судебную практику применения законодательства, регулирующего спорные правоотношения.

Перечень *действий судьи* по подготовке дела к судебному разбирательству, приведенный в ч. 1 ст. 135 АПК, не является исчерпывающим.

Подготавливая дело к судебному разбирательству, судья может пригласить стороны и (или) их представителей для проведения собеседования, известив их об этом в установленном порядке. Для проведения собеседования судья может приглашать стороны и (или) их представителей в суд неоднократно в пределах срока, предусмотренного ст. 134 АПК (см. постановление Пленума ВАС РФ 09.12.2002 № 11 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации»).

Судья вправе провести собеседование с одной из сторон при неявке другой стороны, надлежаще извещенной о времени и месте проведения собеседования. В данном случае при проведении собеседования обязательно ведение протокола.

Судья разъясняет явившимся лицам их права и обязанности. Судья может предложить истцу уточнить свои требования и обстоятельства, на которые он ссылается в обоснование этих требований, а ответчику — суть возражений и их основания; выяснить, какие обстоятельства дела являются спорными, какие доказательства стороны считают достоверными, а какие — недостоверными, какие доказательства, кому и в какой срок необходимо дополнительно представить, не требуется ли для этого оказание содействия со стороны суда. В этой же стадии судьей принимается решение об удовлетворении либо неудовлетворении ходатайств сторон о применении обеспечительных мер.

Лица, участвующие в деле, пользуются процессуальными правами и несут обязанности, предусмотренные АПК, не только при рассмотрении дела в судебном заседании, но и при подготовке к судебному разбирательству. В целях обеспечения наиболее полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела судья разъясняет участникам процесса их права и обязанности, определяемые ст. 41, 46, 47, 49, 59 АПК, выясняет мнения участвующих в деле лиц в отношении привлечения к рассмотрению дела арбитражных заседателей, если дело в силу ч. 3 ст. 17 АПК может быть рассмотрено с их участием.

Согласно ч. 2 ст. 19 АПК ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей должно быть заявлено стороной не позднее чем за один месяц до начала судебного разбирательства.

На стадии подготовки дела к судебному разбирательству судья принимает меры к примирению сторон. В связи с этим судья разъясняет сторонам

не только их право заключить мировое соглашение, передать дело на рассмотрение третейского суда, обратиться за содействием к посреднику, но и существо и преимущества примирительных процедур, а также правовые последствия этих действий.

Если в судопроизводстве по делу участвуют представители лиц, участвующих в деле, судья проверяет оформление полномочий этих представителей, имея в виду, что право на совершение представителем действий, предусмотренных ч. 2 ст. 62 АПК, должно быть специально оговорено в доверенности, поскольку эти действия связаны с распоряжением материальными и процессуальными правами доверителя.

В процессе подготовки дела к судебному разбирательству судья оказывает сторонам содействие в получении доказательств, необходимых для разрешения дела. Средства доказывания определяются судьей с учетом обстоятельств, имеющих существенное значение для дела, характера заявленных требований и возражений.

При подготовке дела к судебному разбирательству судья по ходатайству лица, участвующего в деле, или с согласия лиц, участвующих в деле, разрешает вопросы о назначении экспертизы. В этих целях судья предлагает лицам, участвующим в деле, сообщить, какой организации или лицу следовало бы поручить проведение экспертизы, представить вопросы, которые должны быть разъяснены при ее проведении.

Подготовка дела к судебному разбирательству проводится в *срок*, определяемый судьей с учетом обстоятельств конкретного дела и необходимости совершения соответствующих процессуальных действий, и завершается проведением предварительного судебного заседания, если в соответствии с АПК не установлено иное. Немногим ранее срок подготовки к судебному разбирательству определялся двумя месяцами.

Если при подготовке дела к судебному разбирательству арбитражный суд установит наличие обстоятельств, предусмотренных ст. 143, 144, 148, 150 АПК, то в предварительном судебном заседании производство по делу может быть приостановлено, заявление оставлено без рассмотрения либо производство по делу прекращено, о чем выносится определение, за исключением случаев, когда производство по делу подлежит прекращению в связи с заключением сторонами мирового соглашения.

Вопрос об оставлении заявления без рассмотрения и прекращении производства по делу разрешается единолично судьей, проводящим подготовку дела к судебному разбирательству, за исключением случаев, когда данное дело подлежит рассмотрению коллегиальным составом, в том числе и при рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей.

Если дело подлежит рассмотрению коллегиальным составом суда, то вопрос об оставлении заявления без рассмотрения и о прекращении производства по делу разрешается названным составом суда в судебном заседании.

Федеральным законом от 25.06.2012 № 86-ФЗ введена норма, согласно которой если при подготовке к судебному разбирательству дела истцом заявлено ходатайство о рассмотрении дела в порядке упрощенного произ-

водства и в арбитражный суд представлено согласие ответчика на рассмотрение дела в порядке упрощенного производства, или суд по своей инициативе предлагает рассмотреть дело в порядке упрощенного производства и при согласии сторон, суд выносит определение о переходе к рассмотрению дела в порядке упрощенного производства. Одновременно с указанным определением сторонам направляются данные, необходимые для идентификации сторон, в целях доступа к материалам дела в электронном виде. Исковое заявление, заявление по данному делу размещаются на официальном сайте соответствующего арбитражного суда в разделе, доступ к которому предоставляется исключительно лицам, участвующим в деле (в режиме ограниченного доступа), не позднее следующего дня после дня вынесения указанного определения.

В предварительном судебном заседании дело рассматривается единолично судьей с извещением сторон и других заинтересованных лиц о времени и месте его проведения. Указанные лица вправе участвовать в предварительном судебном заседании путем использования систем видео-конференц-связи (ст. 153.1 АПК).

В предварительном судебном заседании совершаются процессуальные действия, перечисленные в ч. 2 ст. 136 АПК. Судья разрешает ходатайства сторон; определяет достаточность представленных доказательств, доводит до сведения сторон, какие доказательства имеются в деле; выносит на рассмотрение вопросы, разрешаемые при подготовке дела к судебному разбирательству, и совершает иные процессуальные действия, предусмотренные АПК. В предварительном судебном заседании стороны вправе представлять доказательства, заявлять ходатайства, излагать свои доводы по всем возникающим в заседании вопросам. Суд по ходатайству лиц, участвующих в деле, вправе объявить перерыв в предварительном судебном заседании на срок не более пяти дней для представления ими дополнительных доказательств.

После завершения рассмотрения всех вынесенных в предварительное судебное заседание вопросов арбитражный суд с учетом мнения сторон и привлекаемых к участию в деле третьих лиц решает вопрос о готовности дела к судебному разбирательству.

В предварительном судебном заседании не заслушиваются свидетели, эксперты, не проводятся судебные прения.

Судья, признав дело подготовленным, выносит определение о назначении дела к судебному разбирательству, в котором указывается на окончание подготовки дела и разрешение вопросов о привлечении к делу третьих лиц, принятие встречного иска, соединение или разъединение нескольких требований, привлечение арбитражных заседателей, а также на разрешение других вопросов, если по ним не были вынесены соответствующие определения, время и место проведения судебного заседания в арбитражном суде первой инстанции. Копии определения о назначении дела к судебному разбирательству направляются лицам, участвующим в деле.

250. Судебные извещения лиц, участвующих в деле, и иных участников арбитражного процесса. Последствия неявки в судебное заседание участников арбитражного процесса

Одна из ключевых гарантий справедливого судебного разбирательства обеспечивается в том числе и надлежащим уведомлением лиц, участвующих в деле, о времени и месте рассмотрения дела, совершения определенного процессуального действия. Анализ судебной практики, к сожалению, позволяет сделать вывод о том, что в арбитражном процессе нередки случаи отмены судебных актов в связи с рассмотрением дела в отсутствие кого-либо из участвующих в деле лиц, не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания. Названное основание отмены судебного акта является безусловным.

Согласно ст. 121 АПК лица, участвующие в деле, и иные участники арбитражного процесса извещаются арбитражным судом о принятии искового заявления или заявления к производству и возбуждении производства по делу, о времени и месте судебного заседания или совершения отдельного процессуального действия путем направления копии судебного акта в порядке, установленном АПК, не позднее чем за 15 дней до начала судебного заседания или совершения отдельного процессуального действия, если иное не предусмотрено АПК¹.

Информация о принятии искового заявления или заявления к производству, о времени и месте судебного заседания или совершения отдельного процессуального действия размещается арбитражным судом на официальном сайте арбитражного суда в информационно-телекоммуникационной сети Интернет не позднее чем за 15 дней до начала судебного заседания или совершения отдельного процессуального действия, если иное не предусмотрено АПК. Документы, подтверждающие размещение арбитражным судом на официальном сайте арбитражного суда в информационно-телекоммуникационной сети Интернет указанных сведений, включая дату их размещения, приобщаются к материалам дела.

Судебный акт, которым извещаются или вызываются участники арбитражного процесса, строго регламентирован АПК (ч. 2 ст. 121 АПК) и обязан содержать: наименование и адрес арбитражного суда, адрес официального сайта арбитражного суда в информационно-телекоммуникационной сети Интернет, номера телефонов арбитражного суда, адреса электронной почты, по которым лица, участвующие в деле, могут получить информацию о рассматриваемом деле; время и место судебного заседания или проведения отдельного процессуального действия; наименование лица, извещаемого или вызываемого в суд; наименование дела, по которому осуществляется извещение или вызов, а также указание, в качестве кого лицо вызывается;

¹ Порядок делопроизводства подробно регламентирован приказом ВАС РФ от 25.03.2004 № 27 «Об утверждении инструкции по делопроизводству в Арбитражных судах Российской Федерации».

указание, какие действия и к какому сроку извещаемое или вызываемое лицо вправе или обязано совершить.

В случаях, не терпящих отлагательства, арбитражный суд может извещать или вызвать лиц, участвующих в деле, и иных участников арбитражного процесса телефонограммой, телеграммой, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи.

Судебное извещение, адресованное юридическому лицу, направляется арбитражным судом по месту нахождения юридического лица. Если иск вытекает из деятельности филиала или представительства юридического лица, такое извещение направляется также по месту нахождения этого филиала или представительства. Место нахождения юридического лица, его филиала или представительства определяется на основании выписки из ЕГРЮЛ.

Судебные извещения, адресованные гражданам, в том числе индивидуальным предпринимателям, направляются по месту их жительства. При этом место жительства индивидуального предпринимателя определяется на основании выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей.

Если лицо, участвующее в деле, ведет дело через представителя, судебное извещение направляется также по месту нахождения представителя. При этом надлежащее уведомление представителя стороны в арбитражном процессе не является надлежащим уведомлением самой стороны.

Если лицо, участвующее в деле, заявило ходатайство о направлении судебных извещений по иному адресу, арбитражный суд направляет судебное извещение также по этому адресу. В этом случае судебное извещение считается врученным лицу, участвующему в деле, если оно доставлено по указанному таким лицом адресу.

Иностранные лица извещаются арбитражным судом по правилам, установленным в гл. 12, если иное не предусмотрено АПК или международным договором РФ. Сегодня международными правовыми нормами предусмотрены специальные правила извещения иностранных лиц. В соответствии с Конвенцией о вручении за границей судебных и внесудебных документов по гражданским и торговым делам (Гаага, 15 ноября 1965 г.) каждое договаривающееся государство назначает центральный орган, на который возлагается обязанность принимать и рассматривать запросы о вручении документов, поступающих из других договаривающихся государств.

Лица, участвующие в деле, после получения определения о принятии искового заявления или заявления к производству и возбуждении производства по делу, а лица, вступившие в дело или привлеченные к участию в деле позднее, и иные участники арбитражного процесса после получения первого судебного акта по рассматриваемому делу самостоятельно предпринимают меры по получению информации о движении дела с использованием любых источников такой информации и любых средств связи.

Лица, участвующие в деле, несут риск наступления неблагоприятных последствий в результате непринятия мер по получению информации о движении дела, если суд располагает информацией о том, что указанные

лица надлежащим образом извещены о начавшемся процессе. Как правило, в определении о принятии искового заявления к производству судья разъясняет о том, что в случае *неявки по неуважительным причинам истца и (или) ответчика*, надлежащим образом уведомленных о времени и месте судебного разбирательства, дело будет рассмотрено арбитражным судом в их отсутствие (п. 3 ст. 156 АПК).

Порядок направления арбитражным судом копий судебных актов регламентирован ст. 122 АПК. Копия судебного акта направляется арбитражным судом по почте заказным письмом с уведомлением о вручении либо путем вручения адресату под расписку непосредственно в арбитражном суде или по месту нахождения адресата, а в случаях, не терпящих отлагательства, путем направления телефонограммы, телеграммы, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи.

Если арбитражный суд располагает доказательствами получения лицами, участвующими в деле, и иными участниками арбитражного процесса определения о принятии искового заявления или заявления к производству и возбуждении производства по делу, информации о времени и месте первого судебного заседания, суд вправе известить их о последующих судебных заседаниях и отдельных процессуальных действиях по делу путем направления телефонограммы, телеграммы, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи.

В случае если копия судебного акта вручается адресату или его представителю непосредственно в арбитражном суде либо по месту их нахождения, такое вручение осуществляется под расписку.

В случае если копия судебного акта направляется адресату телефонограммой, телеграммой, по факсимильной связи или электронной почте либо с использованием иных средств связи и способов доставки корреспонденции, на копии переданного текста, остающейся в арбитражном суде, указываются фамилия лица, передавшего этот текст, дата и время его передачи, а также фамилия лица, его принявшего.

В случае если адресат отказался принять, получить копию судебного акта, лицо, ее доставляющее или вручающее, должно зафиксировать отказ путем отметки об этом на уведомлении о вручении или на копии судебного акта, которые подлежат возврату в арбитражный суд.

Документы, подтверждающие направление арбитражным судом копий судебных актов и их получение адресатом в порядке, установленном настоящей статьей (уведомление о вручении, расписка, иные документы), приобщаются к материалам дела.

В случае если место нахождения или место жительства адресата неизвестно, об этом лицом, доставляющим корреспонденцию, делается отметка на подлежащем вручению уведомлении с указанием даты и времени совершенного действия, а также источника информации.

Лица, участвующие в деле, и иные участники арбитражного процесса считаются извещенными надлежащим образом, если к началу судебного заседания, совершения отдельного процессуального действия арбитражный суд располагает сведениями о получении адресатом копии определения