

Подготовка и ведение судебных дел в условиях судебной реформы

**Цветков Игорь Васильевич,
профессор МГУ им. М.В. Ломоносова, доктор юридических наук, научный
эксперт «Пепеляев Групп»**

г. Москва, 2016г.

Основные направления и промежуточные
результаты:

1. Ликвидация ВАС РФ и передача его функций ВС РФ

Результаты:

- существенное повышение правовой неопределенности в арбитражном процессе: «О внесении изменений в ФЗ «Об арбитражных судах»..... от 04.06.2014 №8-ФЗ

Ст. 3 «Разъяснения по вопросам судебной практики, данные Пленумом ВАС РФ, сохраняют свою силу до принятия соответствующих решений Пленумом ВС РФ»

- вторая кассация в арбитражном процессе (неопределенность)
- надзорное производство в превратилось в фикцию

2. Реформа процессуального законодательства (КАС, ГПК, КоАП РФ) + Закон «Об арбитраже (третейском разбирательстве) в РФ» от 29.12.15 №382-ФЗ

3. Возможные организационные изменения

1 Кодекс административного судопроизводства (21-ФЗ от 08.03.2015), вступил в действие с 15.09.2015

- 1) Пока применяется **только судами общей юрисдикции** при рассмотрении ими дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений, в т.ч.:
- об оспаривании нормативных актов;
 - об оспаривании решений, действий (бездействия) органов госуд. власти и местного самоуправления, их должностных лиц;
 - об оспаривании результатов определения кадастровой стоимости;
 - о взыскании обязательных платежей и санкций с физических лиц

Не применяется при производстве по делам об административных правонарушениях – КоАП РФ

КАС продолжение

2) Основная проблема – разграничение подведомственности дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов госуд. власти и местного самоуправления, их должностных лиц между арбитражными судами и судами общей юрисдикции.

Ориентирь:

- ст. 27, 29, 33 АПК РФ (критерии – статус заявителя и связан ли спор с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности

- Обзор судебной практики Верховного суда РФ, утв. Президиумом ВС РФ 24.12.2014

КАС продолжение

**Обзор судебной практики Верховного суда РФ, утв.
Президиумом ВС РФ 24.12.2014**

Если объективная сторона административного правонарушения, совершенного лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, выражается в действиях (бездействии), направленных на нарушение или невыполнение норм законодательства в сфере 1) санитарно-эпидемиологического благополучия населения, 2) в области охраны окружающей среды и природопользования, 3) безопасности дорожного движения, 4) пожарной безопасности, 5) законодательства о труде и охране труда, жалобы на постановления административных органов о привлечении к административной ответственности **в любом случае подлежат рассмотрению в судах общей юрисдикции**

2. Изменения в АПК РФ и ГПК РФ

1) Закон от 29.06.2015 № 195-ФЗ

- ст. 3 АПК дополнена частью 5 – процессуальная аналогия

«в случае отсутствия нормы процессуального права, регулирующей отношения, возникшие в ходе судопроизводства в арбитражных судах, арбитражные суды применяют норму, регулирующую сходные отношения (аналогия права), а при отсутствии такой нормы действуют исходя из принципов осуществления правосудия в РФ (аналогия права)»

Изменения в АПК РФ и ГПК РФ

2) Закон от 29.12.2015 № 391-ФЗ

- ст. 69 АПК дополнена частью 5 – освобождение от доказывания *«обстоятельства, подтвержденные нотариусом при совершении нотариального действия, не требуют доказывания, если подлинность нотариально оформленного документа не опровергнута в порядке, установленном ст. 161 АПК (заявление о фальсификации доказательств) или если нотариальный акт не был отменен в порядке, установленном ГПК для рассмотрения заявлений о совершенных нотариальных действиях или об отказе в их совершении»*

- в ГПК РФ Глава 37 «Рассмотрение заявлений о совершенных нотариальных действиях», т.е. заявление об отмене совершенного нотариального действия

- *отличается от схожей нормы в ст. 61 ГПК РФ «заявление о подложности + «или не установлено существенное нарушение порядка совершения нотариального действия»*

Изменения в АПК РФ и ГПК РФ

3) Закон от 29.12.2015 № 393-ФЗ (в связи с принятием закона о юрисдикционных иммунитетах иностранного государства)

- АПК и ГПК дополнены соответственно главами 33.1 и 45.1 «Производство по делам с участием иностранного государства»

Изменения в действующие АПК РФ и ГПК

РФ

4) Закон от 29.12.2015 № 409 – ФЗ (в связи с принятием закона «Об арбитраже...») вступает в силу с 01.09. 2016, частично с 01.01.2017

- в АПК - производство по делам об оспаривании решений третейских судов, о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда

- ст. 225.1 «дела по корпоративным спорам» и компетенция третейских судов по их рассмотрению

- новая категория дел – связанных с выполнением арбитражными судами функций содействия в отношении третейского суда и порядок производства по ним (отвод третейского судьи, назначение третейского судьи и прекращение полномочий третейского судьи)

- соответствующие изменения и дополнения в ГПК

Изменения в действующие АПК РФ и КАС

РФ

5) Закон от 15.02.2016 № 18 – ФЗ (в связи с Постановлением КС от 31.03.2015 6-П об оспаривании актов, содержащих разъяснения законодательства)

- обязанность доказывания соответствия положений оспариваемого акта разъясняемым им нормативным положениям возлагается на орган или должностное лицо, которые приняли оспариваемый акт;

Правовая позиция КС РФ – чтобы стать предметом оспаривания такой акт посредством содержащихся в нем разъяснений фактически должен устанавливать (отменять, изменять) правила, обязательные для неопределенного круга лиц, рассчитанные на неоднократное применение и тем самым оказывающие общерегулирующее воздействие на отношения. Если разъяснения не выходят за рамки адекватного истолкования (интерпретации) положений законодательства и не влекут изменения правового регулирования в их проверке может быть отказано.

Изменения в действующие АПК РФ и ГПК РФ

6) Закон от 02.03.2016 № 45-ФЗ (вступил в силу 01 июня 2016)

- 1) Вводится упрощенное производство в гражданском процессе:
 - решение принимается путем вынесения резолютивной части,
 - в случае подачи апелляционной жалобы или по заявлению лиц и представителей (может быть подано в течение 5 дней со дня подписания резолютивной части) составляется мотивированное решение
 - решение вступает в силу: (1) по истечении 15 дней со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба, представление, (2) по истечении срока на подачу апелляционной жалобы, если составлялось мотивированное решение, (3) со дня принятия определения по апел. Жалобе.
 - апел. Жалоба рассматривается судьей единолично без вызова лиц (может вызвать)

Изменения в действующие АПК РФ и ГПК РФ

- Апел. жалоба рассматривается судьей единолично без вызова лиц (может вызвать), дополнительные доказательства по общему правилу не принимаются
 - Кассационная жалоба рассматривается без вызова лиц (могут вызвать)
- 2) В АПК РФ немного изменены нормы об упрощенном производстве (ч. 5 ст.227), апелляционные и кассационные жалобы, в т.ч. в КЭС ВС, будут рассматриваются по общему правилу без вызова сторон (могут вызвать)

Изменения в АПК РФ

7) Закон от 02.03.2016 № 47-ФЗ (вступил в силу с 01 июня 2016)

1) вводится обязательный досудебный порядок урегулирования гражданско-правовых споров (иск может быть предъявлен по истечении 30 календарных дней со дня направления претензии (требования), **если иные срок и (или) порядок не установлены законом либо договором ???**, за исключением дел об установлении фактов, имеющих юридическое значение, дел о банкротстве, дел по корпоративным спорам, дел о защите прав группы лиц, дел о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок

Споры из административных и иных публичных отношений могут быть переданы на рассмотрение арбитражного суда после соблюдения досудебного порядка, если он установлен фед. Законом

Новая редакция ст. 126, 148 АПК – за исключением случаев, если его соблюдение не предусмотрено федеральным законом ???

2) возврат к частным определениям (ст. 188.1)

3) совершенствование процедуры упрощенного производства:

- увеличение цены иска до 500 т.р. (для ЮЛ), 250 т.р. (ИП), по делам о взыскании обязательных платежей и санкций от 100 до 200 т.р.

- решение принимается путем подписания судьей резол. Части, которая размещается на сайте суда,

- по заявлению лица, участвующего в деле, суд составляет мотивированное решение в течении 5 дней со дня поступления заявления, заявление может быть подано в течении 5 дней с со дня размещения резолютивки на сайте

- увеличены сроки: (1) вступления в законную силу решения – 15 дней со дня принятия, если не подана апел. Жалоба, (2) апел. обжалования – 15 дней со дня принятия (если составлялось мотивированное решение – со дня принятия в полном объеме)

- 4) введение приказного производства в арбитражном процессе (3 категории споров, приказ вступает в законную силу по истечении 10 дней со дня истечения срока для представления возражений, может быть обжалован **в кассационном порядке** в 2-х месячный срок; наличие оснований для пересмотра только процессуальные нарушения, которые являются безусловным основанием для отмены, заседание в кассации без вызова сторон)
- возможность кассационного обжалования в ВС РФ судебных актов, для которых не предусмотрена возможность обжалования в первую кассацию (ст. 291.1)

Изменения в АПК РФ

8) Закон от 01.05.2016 № 137-ФЗ

- изменения в ст. 153.1 АПК (появилась возможность привлекать суды общей юрисдикции к проведению судебных заседаний путем использования систем ВКС по ходатайству лица, участвующего в деле)

Изменения в АПК РФ

9) Закон от 23.06.2016 № 220-ФЗ (применение электронных документов в деятельности органов судебной власти, вступает в силу с 01.01.2017)

- АПК, ГПК, КАС РФ

- по общему правилу решение, определение АС суда выполняется в форме электронного документа (в гражданском процессе и административном процессе может быть выполнено в форме электронного документа). По ходатайству участвующих в деле лиц решения на бумажном носителе могут быть направлены им в 5-дневный срок

- допускается подача заявлений об обеспечении иска и об обеспечении имущественных интересов, подписанное усиленной квалифицированной ЭП посредством заполнения формы на сайте суда

- в ГПК и КАС норма об извещении лишь посредством размещения информации на сайте суда и о риске наступления неблагоприятных последствий в результате непринятия мер по получению информации о движении дела (ст. 113 ГПК и ст. 96 КАС)

Изменения в АПК РФ

Ряд Законопроектов, например:

- **№ 738694-6** о внесении изменений в ГПК и АПК РФ (в стадии предварительного рассмотрения) - о процессуальной недобросовестности и ее правовых последствиях
- **Постановление Пленума ВС от 14.04.2016 № 14** о внесении изменений в АПК - о дополнении АПК РФ ст. 127.1 «Отказ в принятии искового заявления», определение может быть обжаловано

1. Постановление **Пленума** ВС РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении некоторых положений части 1 ГК РФ...
2. Постановление Пленума ВС РФ от 30.06.2015 №28 «О некоторых вопросах рассмотрения дел об оспаривании кадастровой стоимости»
3. Постановление Пленума ВС РФ от 29.-9.2015 №43 «О некоторых вопросах применения норм ГК об исковой давности»
4. Постановление Пленума ВС РФ от 13.10.2015 № 45 «О некоторых вопросах применения процедур в делах о несостоятельности (банкротстве) граждан»

5. Постановление Пленума ВС РФ от 21.01.2016 № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела»
6. Постановление Пленума ВС РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении некоторых положений ГК РФ об ответственности за нарушение обязательств»
7. Постановление Пленума ВС РФ от 29.03.2016 № 11 «О некоторых вопросах рассмотрения дел о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок...»
8. Постановление Пленума ВС РФ от 14.04.2016 № 13 «О судебной практике применения законодательства о дисциплинарной ответственности судей» !!!
9. Постановление Пленума ВС РФ от 12.05.2016 «О некоторых вопросах применения судами таможенного законодательства»

Обзоры судебной практики

- 1) утв. Президиумом ВС РФ 24.12.2014
 - порядок заверения и выдачи копий судебных актов при их обжаловании в ВС РФ;
 - подведомственность
- 2) Утв. Президиумом ВС РФ 04.03.2015 (N°1/15)
 - подведомственность
 - злоупотребление правом как основание признание сделки ничтожной по ст. 168 ГК
- 3) Утв. Президиумом ВС РФ от 26.06.2015 (N° 2/15)
 - удостоверение доверенности печатью организации
 - передоверие полномочий судебного представителя
 - акт контрольной закупки – допустимое доказательство факта невыдачи кассового чека по делам о привлечении к адм. ответственности по ч. 2 ст. 14.5 КоАП РФ

Обзоры судебной практики

4) утв. Президиумом ВС РФ 25.11. 2015 (№3/15)

- Под нарушением единообразия в толковании и применении норм права понимается содержащееся в судебном акте такое толкование и применение правовых норм, которое противоречит разъяснениям, содержащимся в постановлении Пленума или Президиума ВС РФ
- Ненадлежащее и недобросовестное исполнение судьей профессиональных обязанностей, грубое и систематическое нарушение процессуального законодательства по отправлению правосудия, приведшее к искажению фундаментальных принципов судопроизводства и грубому нарушению прав участников процесса, являются дисциплинарным проступком, влекущим досрочное прекращение полномочий судьи

5) утв. Президиумом ВС РФ 23.12.2015 (№4/15)

- **Несоблюдение досудебного порядка не является безусловным основанием для оставления иска без рассмотрения, можно отклонять довод ответчика на основании ч.5 ст. 159 АПК**

Обзоры судебной практики

б) утв. Президиумом ВС РФ 13.04.2016 (№1/16)

- Если требование о компенсации вреда, причиненного окружающей среде юридическими лицами или ИП при осуществлении ими хозяйственной деятельности **вытекает из экономических отношений этих субъектов**, то они подлежат рассмотрению в арбитражном суде (ссылка на Обзор №1/15 – что в нем сформулирована правовая позиция о том, что процессуальное законодательство разграничивает компетенцию АС и СОЮ по критериям субъектного состава и участия в предпринимательской и иной экономической деятельности. Если требование вытекает из осуществляемых субъектом экономических отношений – то дело подведомственно АС. Если требование не связано с осуществлением экономической деятельности – то подведомственность СОЮ
- Изготовление и вручение сторонам по делу различных по содержанию судебных решений, отличных от принятых и ранее оглашенных в судебном заседании, является основанием для **лишения полномочий судьи**

Обзоры судебной практики

7) утв. Президиумом ВС РФ 16.03.2016 «Обзор по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных нарушениях в указанной сфере»

- предупреждение антимонопольного органа может быть оспорено в судебном порядке

8) утв. Президиумом ВС РФ от 06.07.2016 (N°2/16)

Дополнительные источники правового регулирования процессуальных отношений

1. Регламент арбитражных судов (Постановление Пленума ВАС от 05.06.1996 N°7)
2. Регламент ВС РФ (Постановление Пленума ВС от 07.08.2014 N°2)
3. Порядок подачи документов в арбитражные суды в электронном виде (Постановление Пленума ВАС от 08.11.2013 N°80)
4. Временный порядок подачи документов в электронном виде в ВС РФ (утв. Президиумом ВС от 05.11.2014) – *не применяется при обращениях по делам об административных правонарушениях, только в письменном виде*
5. Инструкция по делопроизводству в арбитражных судах (Постановление Пленума ВАС от 25.12.2013 N°100)
6. Инструкция по делопроизводству в ВС РФ (приказ председателя ВС от 8.05.2015 N°32--п)

Критерии эффективности и риски

1. Достижимость планируемого юридического и экономического (хозяйственного) результата: судебного и итогового (исполнимость судебного акта)
2. Содержание и объем необходимой процессуальной работы
3. Затрачиваемое время (во всех инстанциях + исполнит. производство)
4. Финансовые издержки (сбор доказательств, представительство, госпошлина, экспертизы и др.)
5. Сопутствующие риски (конфиденциальность и коммерческая тайна, инициирование уголовных и административных дел , черный пиар и др.).

Стадии процессуальной работы

1. Досудебная подготовка дела
2. Судебная подготовка дела
3. Ведение дела в суде первой инстанции
4. Ведение дела в судах апелляционной, кассационной и надзорной инстанции (пересмотр судебных актов)
5. Сопровождение дела на стадии исполнительного производства

- новая ст. 308.3 ГК РФ, Постановление Пленума ВС РФ от 24.03.2016 №7 «О некоторых вопросах применения положений ГК РФ об ответственности за нарушение обязательств» - **судебная неустойка** на случай неисполнения судебного акта об исполнении обязательства в натуре, начисление процентов по ст. 395 ГК на данную неустойку не допускается, не применяется в случае неисполнения денежных обязательств, может быть присуждена судом только по заявлению истца, в случае **удовлетворения иска отказ в присуждении этой неустойки не допускается**

- ✓ Правовая квалификация конфликта (спора);
- ✓ Выбор способа судебной защиты **СРОКИ и СОБЛЮДЕНИЕ ДОСУДЕБНОГО ПОРЯДКА !!!**
- ✓ Определение юрисдикции спора **ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ и ПОДСУДНОСТЬ**
- ✓ Формулирование требования (предмета иска);
- ✓ Правовое обоснование (аргументация) позиции по спору **РАЗНЫЕ ТРЕБОВАНИЯ;**
- ✓ Определения предмета доказывания **НЕ ДЛЯ ВСЕХ ДЕЛ**
- ✓ Подбор и анализ доказательств **НЕ ДЛЯ ВСЕХ ДЕЛ**
 - относимость (ст. 67 АПК РФ)
 - допустимость (ст. 68 АПК РФ)
 - достоверность (ст. 71 АПК РФ)
 - достаточность (ст. 71 АПК РФ)
 - убедительность
- ✓ Выбор и формулирование оснований иска (Постановление ПрВАС от 9.10.2012 №5150/12 – юридические факты, с которыми нормы материального права связывают возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей субъектов спорного материального правоотношения)

Влияет на применение норм права и объем Проц.

Работы

1. По правовой природе спора:

Гражданско-правовые и публично-правовые (административные)

2. По виду гражданско-правового или публично-правового спора:

- Договорные, деликтные, о праве собственности и др.
- Об оспаривании нормативных, ненормативных актов, решений, действий, об оспаривании результатов определения кадастровой стоимости и др.

3. По содержанию:

1. материально-правовые (**нет процесса доказывания**) искл. ч. 2 ст. 14 АПК
2. фактологические (**процесс доказывания выходит на первый план**)
3. процедурные (**комплексный характер: правовое обоснование + доказывание в усеченном виде**)

Содержание процессуальной работы

1. Подготовка убедительного правового обоснования

1) Усиление судебными прецедентами

Проблема применимости прецедента!!!!

2) Официальные разъяснения уполномоченных органов

3) Ссылка на авторитетов

Изложение обоснования в иске (отзыве) - простота и ясность

2. Озвучивание в суде - простота и доступность восприятия,

пробуждение у судьи интереса к делу

3. Подготовка проекта судебного акта (п. 9.2 Инструкции по делопроизводству в арбитражных судах - проекты судебных актов могут быть поданы лицами, участвующими в деле, с соответствующим ходатайством, в том числе в электронном виде, и приобщаются к материалам судебного дела)

Содержание процессуальной работы

1. Доказывание:

1) факта процедурного нарушения

2) факта нарушения прав и законных интересов заявителя (если требуется)

3) соблюдения сроков обращения в суд (если требуется)

Распределение бремени доказывания (например ч.11 ст. 226 КАС, ч.5 ст. 247 КАС и др.)

2. Обоснование существенности нарушения

а) в силу прямого указания закона – прав. обосн.

б) по смыслу закона (судебный прецедент) – прав. обосн.

в) применительно к фактическим обстоятельствам дела с учетом тяжести последствий нарушения –

доказывание !!!

1. Уяснение и анализ предмета доказывания (ЧТО?)

1) набор обстоятельств – нормы материального права + судебные прецеденты

Ч.2 ст. 65 АПК РФ – обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела, определяются арбитражным судом.....в соответствии с подлежащими применению нормами материального права

Ч.2 ст. 56 ГПК РФ – суд определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела,выносит обстоятельства на обсуждение, даже если стороны на какие-либо из них не ссылались.

Ч.3 ст. 62 КАС – обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела, определяются судом в соответствии с нормами материального права, подлежащими применению к спорным правоотношениям, исходя из требований и возражений лиц, участвующих в деле При этом суд не связан основаниями и доводами заявленных требований по делам об оспаривании нормативных актов , актов, решений, действий (бездействий)...

Содержание процессуальной работы

1. Уяснение и анализ предмета доказывания (ЧТО?)

2) юридический статус обстоятельств:

а) недоказываемые обстоятельства:

- общеизвестные (ч.1 ст. 69 АПК РФ, ч.1 ст. 61 ГПК РФ, ч.1 ст. 64 КАС)

- преюдициальные (2,3,4 ст. 69 АПК РФ, ч.2,3,4,5 ГПК РФ, ч.2,3 ст. 64 КАС)

ВАЖНО: Разные правила преюдиции

Преюдиция

1. **Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу решением арбитражного суда:**
 - обязательны в арбитражном деле, если в нем участвуют те же лица
 - в гражданском деле - не должны доказываться и не могут оспариваться лицами, участвовавшими в арбитражном деле
 - обязательны в административном деле, в котором участвуют лица, в отношении которых установлены эти обстоятельства, или лица, относящиеся к категории лиц, в отношении которой установлены эти обстоятельства

Дополнительно для арбитражного дела преюдициальный характер носят не только решения, но и определения и постановления арбитражных судов (т.к. в ч.2 ст. 69 АПК указаны судебные акты)

Преюдиция

2. Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу **решением СОЮ по гражданскому делу:**

- обязательны в арбитражном деле, если они имеют отношение к лицам, участвующим в арбитражном деле
!Постановление Президиума ВАС от 17.07.2007 N°11974/06

- обязательны в гражданском деле, если в нем участвуют те же лица

- обязательны в административном деле, в котором участвуют лица, в отношении которых установлены эти обстоятельства, или лица, относящиеся к категории лиц, в отношении которой установлены эти обстоятельства

Дополнительно для гражданского дела преюдициальный характер носят не только решения, но и определения, судебные приказы, постановления СОЮ (т.к. в ч.2 ст. 61 ГПК указаны судебные постановления)

Преюдиция

3. Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу **приговором по уголовному делу:**

- обязательны в арбитражном деле по вопросам о том, имели ли место определенные действия и совершены ли они определенным лицом

- обязательны в гражданском деле по вопросам о том, имели ли место определенные действия и совершены ли они лицом, в отношении которого вынесен приговор

- обязательны в административном деле, по вопросам о том, имели ли место определенные действия и совершены ли они лицом, в отношении которого вынесен приговор

Дополнительно для административного дела преюдициальный характер носят не только приговоры, но и иные постановления судов по уголовному делу (ч.2 ст. 64 КАС)

Преюдиция

4. Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу **решением СОЮ по административному делу**:
 - обязательны в административном деле, в котором участвуют лица, в отношении которых установлены эти обстоятельства, или лица, относящиеся к категории лиц, в отношении которой установлены эти обстоятельства
5. Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу **постановлением суда (АС или СОЮ) по делу об административном правонарушении**
 - обязательны в административном деле, по вопросам о том, имели ли место определенные действия и совершены ли они лицом, в отношении которого вынесено постановление суда по делу об административном правонарушении

Уяснение предмета доказывания

б) «условно доказываемые:

- презюмируемые (процессуальные презумпции):
закон+прецедент. Пр. Пост. Плен.ВС от 12.5.16 «О применении тамож зак-
ва»

- признанные сторонами (ст. 70 АПК РФ, ст. 68 ГПК РФ, ст. 65 КАС РФ):

1) прямо признанные – в письменной и устной форме.

Устное признание заносится в протокол, в арбитражном и административном процессе дополнительно удостоверяются подписями сторон.

Соглашения **СТОРОН** об обстоятельствах – допустимы в арбитражном и административном процессе, в гражданском пока нет

2) прямо не оспоренные – только в арбитражном процессе (ч. 3.1) **Постановление Президиума ВАС от 15.10.2013 №8127/13 !!!**

Признанные сторонами и принятые судом обстоятельства не доказываются (ГПК), не проверяются судом (АПК и КАС)

Уяснение предмета доказывания

в) Изначально доказываемые

- если несогласие другой стороны с такими обстоятельствами вытекает из представляемых в суд доказательств (претензионная переписка, акт приемки с разногласиями и др.)

- в силу закона для определенных видов споров. Например: в спорах кадастровой стоимости административный истец должен представить доказательства рыночной стоимости объекта (ст. 247, 248 КАС

! Постановление Президиума ВАС от 24.03.2009 N°14786/08 –

Оценка судом доказательств по своему убеждению не означает допустимости их

необоснованной оценки, при которой тождественные обстоятельства получают диаметрально противоположное толкование. Такая оценка не может быть признана объективной. Суд может сделать иной вывод при качественном изменении самой совокупности доказательств.

2. Уяснение вопроса распределения бремени доказывания (КТО??)

Нормы материального и процессуального права + судебные прецеденты

Правила распределения бремени доказывания в арбитражном, гражданском и административном процессе имеют отличия

1. Распределение бремени доказывания в арбитражном процессе

Каждое лицо должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений. Обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия госорганами и иными органами, их должностными лицами оспариваемых актов, решений, совершения действия (бездействия) возлагается на соответствующий орган или должностное лицо (ч.1 ст. 65 АПК РФ)

В судебных прецедентах – детализация правил распределения бремени доказывания

Распределение бремени доказывания в арбитражном процессе

Примеры прецедентов в арбитражном процессе:

- *Постановление Президиума ВАС от 29.01.2013 №11524/12* – распределение бремени доказывания в споре о возврате неосновательно полученного должно строиться исходя из объективной невозможности доказывания факта отсутствия правоотношений между сторонами, поэтому суду необходимо делать вывод о возложении бремени доказывания обратного (наличие какого-либо правового основания) на ответчика
- *Постановление Пленума ВАС от 30.07.2013 №62* – возложение обязанности доказывания добросовестности и разумности на директора
- *Постановление Пленума ВАС РФ от 16.05.2014 №28 «О некоторых вопросах, связанных с оспариванием крупных сделок и сделок с заинтересованностью»* – перечень обстоятельств, которые должен доказать истец и ответчик

2. Распределение бремени доказывания в гражданском процессе

1. Каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Суд определяет.....какой стороне надлежит доказывать обстоятельства, имеющие значение для дела (ст. 56 ГПК)

2. Обязанность по доказыванию обстоятельств, послуживших основанием для принятия нормативного правового акта, его законности, а также законности оспариваемых решений, действия (бездействия) возлагается на соответствующий орган или должностное лицо госорганами и иными органами, их должностными лицами (ч.4 ст. 249 ГПК РФ)

3. Распределение бремени доказывания в административном процессе

1) Общие правила – ст. 62 КАКС

Лица, участвующие в деле, обязаны доказывать обстоятельства, на которые они ссылаются как на основания своих требований или возражений, если иной порядок распределения обязанностей доказывания по административным делам не предусмотрен КАС.

Обязанность доказывания законности НПА, решений, действий (бездействий) должностных лиц, возлагается на соответствующие органы и лиц. Указанные органы и лица обязаны подтверждать факты, на которые они ссылаются как на основания своих возражений. Административные истцы **не обязаны доказывать** незаконность оспариваемых нормативных актов, решений, действий (бездействия), **но обязаны:**

3. Распределение бремени доказывания в административном процессе

- указывать, каким нормативным актам противоречат оспариваемые акты, решения, действия (бездействие);
- Подтверждать сведения о том, что оспариваемым нормативным актом, решением, действием (бездействием) нарушены или могут быть нарушены права, свободы и законные интересы административного истца
- подтверждать иные факты, на которые административный истец ссылается как на основание своих требований

2) **Специальные правила** – применительно к отдельным категориям споров. Например, ч. 9 ст. 213; ч.11 ст. 226; ч.5 ст. 247 КАС

Содержание процессуальной работы :продолжение

3. Анализ и формирование доказательственной базы (КАК ??)

1. Определение допустимого способа доказывания

Пример: Постановление Президиума ВАС от 6.11.2012 №7697/12 – допустимые способы доказывания нарушения авторских прав на произведение архитектуры (допустимо как при сравнении проекта с проектом, так и проекта с объектом или объекта с объектом)

2. Требования к доказательствам

Доказательства - это полученные в предусмотренном федеральными законами **сведения о фактах** на основании которых суд устанавливает наличие или отсутствие имеющих значение для дела обстоятельств (ч. 1 ст. 64 АПК РФ, ч. 1 ст. 55 ГПК РФ, ч.1 ст. 59 ГПК РФ)

Содержание процессуальной работы :продолжение

Виды доказательств:

- 1) Письменные,
- 2) устные
- 3) вещественные
- 4) иные доказательства

Письменные доказательства

- **в арбитражном процессе** – это договоры, акты, справки, деловая корреспонденция, иные документы, выполненные в форме цифровой, графической записи или иным способом, позволяющим установить достоверность документа (ч.1 ст. 75 АПК)

документы, полученные посредством факсимильной, электронной или иной связи, в том числе с использованием сети Интернет, а также документы, подписанные электронной подписью в порядке, установленном законодательством РФ, допускаются в качестве письменных доказательств в случаях и в порядке, предусмотренных АПК, федеральными законами, иными нормативными актами **или договором** (ч. 3 ст. 75 АПК РФ)

Письменные доказательства

в гражданском процессе - акты, договоры, справки, деловая корреспонденция, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой, графической записи, в том числе полученные посредством факсимильной, электронной или другой связи, с использованием сети Интернет, документы, подписанные электронной подписью в порядке, установленном законодательством РФ, либо выполненные иным позволяющим установить достоверность документа способом (ч.1 ст. 71 ГПК)

Лица, участвующие в деле, вправе представлять в суд документы как на бумажном носителе, так и в электронном виде, в том числе в форме электронного документа, подписанного электронной подписью в порядке, установленном законодательством РФ. Документы в электронном виде (электронные документы) выполняются в форме, установленной для этих документов законодательством РФ, или в свободной форме, если законодательством РФ форма таких документов не установлена. Если копии документов представлены в электронном виде суд может потребовать представления **подлинников документов (ч. 1.1, 1.2 ГПК)**

Письменные доказательства

в административном процессе - это договоры, акты, справки, деловая корреспонденция, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой, графической записи, полученные посредством факсимильной, электронной или другой связи, в т.ч. сети Интернет, по каналу видеоконференц-связи или иным способом, позволяющим установить достоверность документа (ч.1 ст. 70 КАС).

Документы, полученные посредством факсимильной, электронной или иной связи, в том числе с использованием сети Интернет, а также документы, подписанные электронной подписью в порядке, установленном законодательством РФ, допускаются в качестве письменных доказательств в случаях и в порядке, которые предусмотрены КАС, другими федеральными законами, иными нормативными правовыми актами. Если копии документов представлены в суд в электронном виде суд может потребовать **представления подлинников этих документов (ч. 1.1 ст. 70 КАС)**

Письменные доказательства

Таким образом письменные доказательства:

- 1) на бумажных носителях
- 2) на электронных носителях (электронные доказательства)

Электронные доказательства традиционно разграничивают на:

1) электронные документы – это документированная информация, представленная в электронной форме, то есть в виде, пригодном для восприятия человеком с использованием ЭВМ, а также для передачи по информационно-телекоммуникационным сетям или обработки в информационных системах (ст. 2 ФЗ «Об информации, информационных технологиях и защите информации» N°149-ФЗ)

Письменные доказательства

Обязательный реквизит электронного документа – электронная подпись, которая представляет собой информацию в электронной форме, которая присоединена к другой информации в электронной форме (подписываемой информации) и используется для определения лица, подписывающего информацию

ФЗ от 6.04.2011 №63-ФЗ «Об электронной подписи» - ст. 6
Условия признания эл. документов равнозначными документам на бумажном носителе, подпис. Собственноручной подписью)

ст. 75 АПК – суд может потребовать представить оригиналы документов, копии которых представленных в суд в электронном виде

Электронный образ документа – электронная копия документа, изготовленная путем сканирования на бумажном носителе (П. 12 Инструкции по делопроизводству в АС)

Письменные доказательства

2) электронные сообщения – это информация, переданная или полученная пользователем информационно-телекоммуникационной сети (ст. 2 Фз «Об информации, информационных технологиях и защите информации» N°149-ФЗ).

ВАЖНО!!! Не могут использоваться для подтверждения фактов, которые согласно закону или соглашению могут доказываться только документальной формой – бумажной с собственноручной подписью или электронной с ЭП.

Требования к электронным сообщениям арбитражных судов – п.3.2.15 Инструкции по делопроизводству Электронное сообщение – это электронное письмо (входящее, исходящее), структурированное определенным образом. Обязательным реквизитом является подпись отправителя, каковой является информация о судье или работнике суда, отправившем сообщение, включая его ФИО, должность, почтовый адрес и адрес сайта суда .

Письменные доказательства

Особенности представления электронных доказательств:

1) демонстрация подлинника электронного доказательства на ЭВМ (ноутбуке)

Постановление Президиума ВАС от 20.9.2011 N°5365/11 – сущность электронного документа заключена в его электронной форме

2) представление электронных копий электронных доказательств (на флэш-карте, диске и т.д.)

Письменные доказательства

Особенности представления электронных доказательств:

- 3) представление распечаток электронных доказательств на бумажном носителе для приобщения к материалам дела:
- на распечатке электронного документа должна быть указано, что оригинал заверен ЭП, и надо прилагать выданный удостоверяющим центром сертификат ключа проверки ЭП на бумажном носителе, который подтверждает принадлежность ключа владельцу сертификата (ст. 14 закона 63-ФЗ);
 - Распечатка электронных сообщений – желательно оформить заверенный нотариусом протокол осмотра электронного почтового ящика (должен составляться до возбуждения дела судом)

Электронные доказательства

Протокол осмотра электронного почтового ящика удостоверяет факт наличия на определенную дату в конкретном электронном почтовом ящике электронных сообщений с конкретной информацией, поступивших с определенных адресов и направленных на определенные адреса. Сами электронные письма распечатываются и подшиваются к протоколу.

В случае невозможности представления протокола осмотра электронного почтового ящика – можно представить распечатки и продемонстрировать в судебном заседании «оригинал» доказательства.

В случае оспаривания оппонентом факта направления электронного сообщения - **проблема доказывания принадлежности почтового ящика**

Письменные доказательства

К письменным доказательствам также относятся:

1) В арбитражном процессе - протоколы судебных заседаний отдельных процессуальных действий (ч. 2 ст. 75 АПК РФ), а именно:

а) аудиопротоколирование (обязательно в ходе каждого судебного заседания в первой и апелляционной инстанции, а также при совершении процессуальных действий вне судебного заседания). Это основная форма протоколирования.

Инструкция по делопроизводству: В предварительном заседании аудиопротоколирование обязательно, если присутствует только одна из сторон. Материальный носитель аудиозаписи приобщается к протоколу и помещается в материалы дела. Файлы аудиозаписи сохраняются в информационной системе АС. Если факт перерыва записи выявлен после оглашения резолютивной части – составляется акт об отсутствии аудиопротокола.

Протоколирование в арбитражном процессе

П. 22 Постановления Пленума ВАС от 17.02.2011 №12 – если посредством аудиозаписи зафиксированы сведения, послужившие основанием для принятия судебного акта, то отсутствие аудиозаписи судебного заседания (аудиопрототокола) на материальном носителе при несохранении файла аудиозаписи в информационной системе суда и невозможности его восстановления ЯВЛЯЕТСЯ ОСНОВАНИЕМ ДЛЯ ОТМЕНЫ СУДЕБНОГО АКТА В ЛЮБОМ СЛУЧАЕ

Протоколирование в арбитражном процессе

Б) письменный протокол . Дополнительная форма (ст. 155 АПК)
Но!!! Замечания подаются на письменный протокол, в течение 3-х дней после его подписания.

П. 12.5 Инструкции по делопроизводству в АС – лицо должно быть ознакомлено с протоколом и аудиопротоколом в день обращения, замечания на протокол должны быть приняты судом в течение всего рабочего дня вне зависимости от установленного режима работы приемной.

Но!!! Выдача копии протокола осуществляется в разумный срок – Информационное письмо ВАС от 12.03.2013 N°155 «О порядке выдачи копий документов»

Протокол подлежит размещению в КАД в режиме ограниченного доступа (п. 7.4 Инструкции по делопроизводству)

Письменные доказательства

К письменным доказательствам также относятся:

2) В административном процессе - судебные акты, протоколы судебных заседаний и отдельных процессуальных действий (ч. 1 ст. 70 КАС), а именно:

А) аудиопротоколирование (обязательно в ходе каждого судебного заседания первой и апелляционной инстанции, включая предварительное).

Б) письменный протокол (ст. 204 КАС)

Замечания на письменный протокол – в течение 3-х дней со дня подписания (ст. 207 КАС)

Письменные доказательства

К письменным доказательствам также относятся:

3) В гражданском процессе - приговоры и решения суда, иные судебные постановления, протоколы судебных заседаний и отдельных процессуальных действий (ч. 1 ст. 71 ГПК)

А) письменный протокол - составляется в ходе каждого судебного заседания суда первой и апелляционной инстанции(ст. 228-230 ГПК)

Замечания на протокол – в течение 5-ти дней со дня подписания (ст. 231 ГПК)

Письменные доказательства

Письменными доказательствами также являются:

А) заключения экспертов:

- в письменной форме ст. 86 АПК РФ
- в письменной форме ст. 86 ГПК РФ
- в письменной или устной (если экспертиза проводится в судебном заседании) форме ст. 82 КАС РФ

Б) консультации специалиста в письменной форме (в гражданском и административном процессе)?????

СПОРНЫЙ ВОПРОС

1. Письменные доказательства

Назначение экспертизы:

1. В арбитражном процессе – по ходатайству или с согласия участвующих в деле лиц. По инициативе суда – в случаях, когда (1) проведение экспертизы предусмотрено законом или договором или (2) необходимо для проверки заявления о фальсификации доказательств (ст. 82 АПК)
2. В гражданском процессе – по усмотрению суда (ст. 79 ГПК)
3. В административном процессе – по ходатайству участвующих в деле лиц. По инициативе суда - в случаях, когда (1) проведение экспертизы предусмотрено законом или (2) необходимо для проверки заявления о фальсификации доказательств либо (3) необходимо в связи с выявленными обстоятельствами и представленными доказательствами (ст. 77 КАКС)

Разъяснения по вопросам назначения и проведения экспертизы

Постановление Пленума ВАС от 04.04.2014 №23 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами законодательства об экспертизе»

1. Письменные доказательства:

Общие правила представления:

1. Представляются в подлиннике или надлежащим образом заверенной копии
2. Если представлена копия и не представлен оригинал - суд не вправе считать доказанным факт, подтверждаемый только копией документа, если утрачен или не передан в суд оригинал документа, а представленные суду копии этого документа не тождественны между собой и невозможно установить подлинное содержание первоисточника с помощью других доказательств (ч. 6 ст. 71 АПК, ч. 7 ст. 84 КАС, ч. 7 ст. 67 ГПК)
3. Если представляется документ на иностранном языке – с надлежащим образом заверенным переводом на русский язык
4. Если представляется иностранный, в т.ч. официальный документ – должен быть легализован или апостилирован в соответствии с международными договорами РФ.

2. Устные доказательства:

1) Объяснения участвующих в деле лиц (ст. 81 АПК, 68 ГПК, 68 КАС)

2) Свидетельские показания (ст. 88 АПК, 69 ГПК, 69 КАС)

Важно: по общему правилу по ходатайству участников процесса. В арбитражном и административном процессе по инициативе суда – лицо, участвовавшее в составлении документа, исследуемого как письменное доказательство, либо в создании или изменении предмета, исследуемого как вещественное доказательство

3) Пояснения эксперта (ст. 86 АПК, 187 ГПК, 82 КАС) ?????

4) Консультация специалиста (ст. 87.1 АПК, 188 ГПК, 169 КАС)???? **СПОРНЫЙ ВОПРОС**

3. Вещественные доказательства:

Предметы (ст. 76 АПК, 73 ГПК, 72 КАС)

4. Иные документы и материалы :

- Материалы фото-и киносъемки, аудио- и видеозаписи и иные носители информации (ст. 89 АПК)
- Аудио и видеозаписи (ст. 77 ГПК, 76 КАС)
- П. 14 Постановления Пленума ВАС от 8.10.2012 N°61 «Об обеспечении гласности в арбитражном процессе» – материалы фото-киносъемки, видеозаписи судебного заседания являются допустимыми доказательствами при наличии разрешения арбитражного суда на проведение фото-киносъемки..., сведения о чем должны быть отражены в материалах дела. При приобщении к материалам дела аудиозаписи судебного заседания следует учитывать, что специального разрешения на использование средств аудиозаписи в процессе не требуется.
- П. 13, 14 Постановления Пленума ВС «Об открытости и гласности судопроизводства» от 13.12.2012 N°35

ТРЕБОВАНИЯ К ДОКАЗАТЕЛЬСТВАМ:

1) относимость (ст. 67 АПК, 59 ГПК, 60 КАС)

2) допустимость (ст. 68 АПК, 60 ГПК, 61 КАС)

- ч. 4 ст. 164 АПК – участники судебных прений не вправе ссылаться на доказательства, которые признаны судом недопустимыми

- ч. 3, 4 ст. 61 КАС – суд признает доказательства недопустимыми по письменному ходатайству лица, участвующему в деле, или по своей инициативе. При рассмотрении **ходатайства об исключении доказательств из дела в виду их недопустимости бремя доказывания обстоятельств, на которых основано ходатайство, возлагается на заявившее ходатайство лицо**

3) достоверность (ст. 71 АПК, 67 ГПК, 84 КАС)

4) полнота (комплектность, достаточность) ст. 71 АПК, 67 ГПК, 84 КАС)

5) Убедительность (для суда)

5. Способы формирования доказательственной базы:

1) самостоятельный сбор и представление в суд (ст. 66 АПК, 57 ГПК)

Особенности представления доказательств с использованием систем ВКС (п. 8.3.7 Инструкции по делопроизводству в АС, п. 23 Постановления Пленума ВАС от 17.02.2011 №12) – можно 1) устные доказательства и 2) письменные доказательства при условии наличия технических средств (документ-камера). Вещественные доказательства нельзя.

- ходатайство об истребовании доказательств (ст.66 АПК, 57 ГПК, 63 КАС), в т.ч. у участвующих в деле лиц

Соблюдать требования к содержанию заявления

- заявление об обеспечении доказательств (ст. 72 АПК, 64 ГПК);

- ходатайство о получении доказательств судом в порядке судебного поручения (ст. 73 АПК, 62 ГПК, 66 КАС)

Содержание процессуальной работы: продолжение

ОЧЕНЬ ВАЖНО:

Исходя из качества имеющейся доказательственной базы
следует выстраивать **СИСТЕМУ УБЕДИТЕЛЬНЫХ
ДОКАЗАТЕЛЬСТВ** и фактологических аргументов

Система фактологических аргументов должна
сохраняться во всех инстанциях: она может дополняться
новыми фактами, но ни в коем случае не меняться
(первоначальные факты заменяются новыми)

Совокупность конкретных требований и процесс.

действий

ДОПУСТИМОСТЬ И ОПТИМАЛЬНОСТЬ.

Определяются нормами материального, процессуального права и судебными прецедентами.

Пр.:

1. Постановление Пленума ВАС от 11.07.2011 №54 «О некоторых вопросах разрешения споров, возникающих из договоров по поводу недвижимости, которая будет создана или приобретена в будущем»
2. п. 8 Информационного письма Президиума ВАС от 9.12.2010 №143 «О практике применения ст. 222 ГК РФ» (в случае предъявления собственником земельного участка иска о признании права собственности на самовольную постройку осуществившее постройку лицо вправе предъявить встречный или самостоятельный иск о возмещении своих расходов на ее создание

Продолжение

СРОКИ СУДЕБНОЙ ЗАЩИТЫ

Материальные (срок исковой давности) и процессуальные

Постановление Пленума ВАС от 25.12.2013 N°99 «о процессуальных сроках»:

- п. 32 судам следует учитывать, что необоснованное восстановление судом пропущенного срока обращения в суд может привести к нарушению принципа правовой определенности, поэтому восстановление может иметь место лишь при наличии существенных объективных обстоятельств, не позволивших заинтересованному лицу, добивающемуся восстановления срока, защитить свои права
- п. 37 если факт пропуска срока на подачу жалобы установлен после принятия жалобы к производству, арбитражный суд выясняет причины пропуска: признав причины уважительными суд продолжает рассмотрение дела, в ином случае – прекращает производство по жалобе

Продолжение

- п. 34 не могут рассматриваться в качестве уважительных причин внутренние организационные проблемы юридического лица, обратившегося в суд
- п.38 направление лицом документов по почте незадолго до истечения срока, установленного судом, и без учета нормативов доставки и контрольных сроков пересылки почтовой корреспонденции, повлекшее поступление в суд такой корреспонденции по истечении установленного судом срока, не может расцениваться как своевременное исполнение требований суда

ДОСУДЕБНЫЙ ПОРЯДОК - закон и прецеденты

Споры об изменении и расторжении договора, налоговые споры, споры о кадастровой стоимости и др.

1. Статьи 90-99 АПК РФ, 139-144 ГПК РФ,
2. Статьи 85-91 КАС **Меры предварительной защиты по административному иску**
3. Постановление Пленума ВАС от 12.10.2006 №55 «О применении арб. судами обеспечительных мер»
4. **Требование к оформлению и содержанию заявлений** – только в письменном виде (п.2 Постановления Пленума ВАС от 17.02.2011) с обоснованием наличия предусмотренных ст. 90 АПК РФ оснований для принятия обеспечительных мер и подтверждение их доказательствами
5. **Внесение встречного обеспечения.**

Помнить, что заявление об ОМ рассматривается только после принятия дела к производству!!!! Но возможны предварительные обеспечительные меры

1. Статьи 133-137 АПК, ст. 147-153 ГПК, 132-139 КАС
2. Постановление Пленума ВАС РФ от 20.12.2006 № 65 «О подготовке дела к судебному разбирательству»
3. Постановление Пленума ВС РФ от 24.06.2008 №11 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству»

ВНИМАНИЕ:

- Изучать содержание определений, неукоснительно совершать указанные в них действия в установленные судом сроки (иначе риск утраты права на совершение процессуальных действий)
- при невозможности своевременно исполнить – ходатайство о продлении установленных судом процессуальных сроков в порядке ст. 118 АПК РФ, 111 ГПК РФ.

Продолжение

самостоятельно отслеживать информацию о движении дела в порядке ст. 121 АПК, причем не только на сайте суда:

- Неразмещение информации на сайте не является препятствием для проведения судебного заседания и безусловным основанием для отмены судебного акта (п.14, 15 Постановления Пленума №12 от 17.02.2011;
- извещение вручается уполномоченному на получение корреспонденции лицу (полномочие может явствовать из обстановки-секретарь, сотрудник канцелярии) п. 8 Постановления №12
- извещение направляется по адресу в ЕГРЮЛ

Суд принял – стороны отслеживают:

после получения первого судебного акта по делу о принятии заявления к производству суда бремя контроля за движением дела – на сторонах.

Первый судебный акт (п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ №12), п. 5.1 ИДАС):

- 1) Определение о принятии заявления к производству и возбуждении дела – для лица, участвующего в деле,
- 2) Определение о привлечении в качестве третьего лица к участию в деле, о вступлении в дело – для лица, вступившего в дело позднее
- 3) Определение о принятии апелляционной (кассационной) жалобы, заявления о пересмотре в порядке надзора – для лица, не участвовавшего в деле, но обжаловавшего судебный акт, принятый о его правах и обязанностях

Дальнейшие извещения – право, а не обязанность суда. + закреплён официальный статус информации на веб-сайтах судов.

П.15 Постановления Пленума №12 –отсутствие в материалах дела документов о размещении информации на сайте суда – не является основанием для отмены судебного акта при наличии доказательств извещения в порядке ч. 3 ст. 121 АПК РФ.

Продолжение

- Своевременно заявлять ходатайства (о назначении экспертизы, о вызове свидетелей, о предоставлении дополнительных доказательств и т.д, иначе риск применения ст. 159 АПК
- по отдельным делам предварительное судебное заседание может судом не проводиться (п.21 Постановления Пленума N°65)
- Предварительное заседание может проводиться с использованием видеоконференц-связи – ст. 136 АПК
- Аудиозапись обязательна, если присутствует только одна из сторон (п.16 Постановления Пленума N°12)

В арбитражном процессе ст. 137 АПК – если (а) в предварительном заседании **присутствуют** лица, участвующие в деле (то есть, **даже если они возражают**) либо (б) такие лица отсутствуют, но извещены о времени и месте судебного заседания и ими не были заявлены возражения относительно рассмотрения дела в их отсутствие).

В гражданском процессе ст. 152 ГПК – не предусмотрен

В административном процессе ст. 139 КАС – если отсутствуют обстоятельства, препятствующие этому

ФОРМЫ СУДЕБНОГО ПРОЦЕССА

1. Стандартная (устная) – с проведением судебных заседаний и судебных прений

- с физическим присутствием участвующих в деле лиц
- с использованием ВКС (в арбитражный процесс – по ходатайству ст. 153.1 АПК, в гражданском процессе и административном процессе – по ходатайству или по инициативе суда ст. 155.1 ГПК, 142 КАС)

2. Нестандартная (письменная)

- 1) в арбитражном процессе – упрощенное производство (Постановление Пленума ВАС от 8.10.2012 №62 «О некоторых вопросах рассмотрения дел в порядке упрощенного производства»)
- 2) в гражданском процессе – приказное производство
- 3) в административном процессе – упрощенное производство

Направления процессуальной работы:

- 1 С оппонентом** – выражается в процессуальном противоборстве.
- 2. С судьей** - выражается в процессуальном взаимодействии (противоборства быть не должно).

Процессуальное противоборство

- ✓ выбор оптимальной стратегии и тактики ведения дела;
- ✓ умелое использование процессуального инструментария:
 - заявления, ходатайства
 - соглашения (мировые, о примирении в административном процессе, об обстоятельствах). Постановление Пленума ВАС от 18.07.2014 №50 «О примирении сторон в арбитражном процессе»
 - встречный и параллельный иски
 - заявление о фальсификации доказательств (ст. 161 АПК), о подложности доказательств (ст. 186 ГПК)

Используются для защиты от иска (в т.ч. Встречного)

1. Аргумент о пропуске срока (исковой давности или обращения в суд) – отказ в иске
2. Аргумент о ненадлежащем способе судебной защиты – отказ в иске
3. Аргумент о ненадлежащем истце – отказ в иске
4. Аргумент о ненадлежащем ответчике – отказ в иске, если истец не дал согласия на замену ответчика или привлечения в дело надлежащего ответчика, и законом не предусмотрена возможность привлечения надлежащего ответчика в дело по инициативе суда
5. Аргумент о неподведомственности спора – прекращение производства по делу (ч.1 ст. 159 АПК)

Продолжение

6. Аргумент о недопустимости доказательств – отказ в иске
7. Аргумент о ликвидации истца или ответчика – прекращение производства по делу (ч. 5 ст. 150 АПК)
8. Аргумент о неподведомственности спора – прекращение производства по делу (ч. 1 ст. 150 АПК)
9. Аргумент о несоблюдении обязательного досудебного порядка урегулирования спора - оставление иска без рассмотрения (п.2 ч.1 ст.148 АПК)
10. Аргумент о третейской оговорке – оставление без рассмотрения (п.5 ч.1 ст. 148 АПК)

Продолжение

11. Аргумент о подписании иска неуполномоченным лицом
– оставление иска без рассмотрения (п.7 ч.1 ст. 148 АПК)

12. Аргумент о преюдициальности

Налаживание процессуального взаимодействия с судьей

- ✓ завоевание доверия судьи;
- ✓ процессуальная помощь и содействие;
- ✓ умелое реагирование на допускаемые судьей ошибки.

- ✓ Использование досудебных механизмов урегулирования спора (судебный иск – вынужденная мера, а не способ воздействия на оппонента);
- ✓ Правдоподобное изложение фактов (событий и действий);
- ✓ Представление достоверных доказательств;
- ✓ Не обманывать судью;
- ✓ Точное и своевременное исполнение проц. указаний судьи;
- ✓ Инициатива в оказании помощи судье по совершению отдельных процессуальных действий.

- ✓ Процессуальные заявления, ходатайства и возражения по ходу процесса (лучше – в письменном виде), можно повторно (ст. 159 АПК РФ);
- ✓ замечания на протокол;
- ✓ Аудиозапись судебного заседания (п. 7 ст. 11 АПК РФ) как доказательство ошибки судьи – ч. 7 ст. 155 АПК РФ);
- ✓ Своевременное обжалование промежуточных судебных определений – в п. 6 Постановления Пленума перечень промежуточных определений, которые отдельно не обжалуются);
- ✓ Отвод судье (ст. 21 АПК, 19 ГПК, 34 КАС)
- ✓ Заявление об ускорении дела (ст. 6.1 АПК, 6.1 ГПК, ст. 10 КАС)
- ✓ Использование предусмотренных Кодексами механизмов исправления ошибок судьи (доп. решение, исправление описок, опечаток, арифметических ошибок).
- ✓ Жалоба на действия судьи (Положение о порядке рассмотрения жалоб на действия судей Приказ Председателя ВАС от 30.06.2011 №68, Положение о порядке рассмотрения жалоб и сообщений о совершении судьей дисц. Проступка, Постановление Президиума Совета судей РФ от 30.07.2013

- ✓ в ходатайстве о рассмотрении с участием арбитражных заседателей необходимо **обосновать** особую сложность дела и (или) необходимость специальных знаний в области финансов, экономики или управления;
- ✓ арбитражные заседатели определяются из списка заседателей посредством **случайной выборки** с использованием информационной системы или иным способом, применяемым в суде **для формирования состава суда**;
- ✓ При неявке арбитражного заседателя - возможность перехода судьи к рассмотрению дела единолично судьей

Использование видеоконференц-связи (статья 153.1 АПК РФ, п. 23-28 Постановления Пленума ВАС РФ №12, Раздел 8 Инструкции по делопроизводству в АС):

- условия использования – ходатайство и наличие технических возможностей у суда;
- основания для отказа – отсутствие технических возможностей, закрытое заседание;
- суд, рассматривающий дело, направляет суду, который будет содействовать рассмотрению посредством видеоконференц-связи, поручение в форме определения, содействующий суд проверяет полномочия явившихся лиц;
- при возникновении технических неполадок видеоконференц-связи судебное разбирательства откладывается;
- материальный носитель приобщается к материалам дела и направляется в суд, рассматривающий дело.
- В обоих судах ведутся протоколы судебных заседаний, в т.ч. и в окружном суде, если он осуществляет организацию видеоконференц-связи

Суд вправе отказать в удовлетворении заявления или ходатайства (ч. 5 ст. 159 АПК РФ), если они не были своевременно поданы вследствие **злоупотребления** своим процессуальным правом и явно направлены на **срыв** судебного заседания, **затягивание** судебного процесса, **воспрепятствование** рассмотрению дела и принятию законного и обоснованного судебного акта (за исключением случая, если заявитель не имел возможности подать такое заявление или ходатайство ранее по объективным причинам).

Рекомендация: тщательно обосновывать в письменной форме, как заявление или ходатайство способствует полному и всестороннему рассмотрению дела, почему не заявлено ранее.

Установлен **срок давности подачи заявления о взыскании судебных расходов: 6 месяцев** от принятия судебного акта, которым разрешено дело по существу.

«Судебный акт, которым разрешено дело по существу», – это в том числе постановление суда вышестоящей инстанции, которым принято новое решение или судебный акт оставлен в силе. Если производство в вышестоящей инстанции окончено определением, рассмотрение в этой инстанции может быть уважительной причиной восстановления срока.

По делам, разрешённым **до введения давности**, переходных положений нет. Срок давности следует исчислять **со дня введения срока** (ст. 9 Федерального закона от 24.07.2002 № 96-ФЗ (о введении в действие АПК РФ), Определение КС РФ от 16.12.2008 № 1054-О-П), то есть, с 1 ноября 2010 г.

Исковое требование о взыскании судебных расходов, заявленное вне рамок соответствующего дела, подлежит оставлению без рассмотрения.

Пересмотр

1. Апелляция (гл. 34 АПК , 39 ГПК, 34 КАС)
2. Кассация (в арбитражном процессе две кассации гл. 35 АПК, а гражданском и административном одна гл. 41 ГПК, гл. 35 КАС)
3. Надзор (гл. 36.1 АПК, гл. 41.1 ГПК, гл. 36 КАС)

Цель : исправление ошибок судьи

1. По новым и вновь открывшимся обстоятельствам (гл. 37 АПК , гл. 42 ГПК, гл. 37 КАС)

Цель: исправление объективной ошибки



1. В апелляционном порядке и 1 кассация в арбитражном процессе – жалоба через арбитражный суд первой инстанции

Кассация в гражданском и административном процессе, 2 кассация и в надзорном порядке – жалоба подается в суд кассационной или надзорной инстанции

2. Принцип **последовательности** обжалования (ст. 181, 188, 292 АПК РФ)

Исключение – апелляционный суд отказал в восстановлении пропущенного срока (ст. 181 АПК РФ)

3. В предусмотренных случаях – апелляционного обжалования нет, сразу в кассацию (Определение об утверждении мирового соглашения ст. 141 АПК РФ, Определение об оспаривании решения третейского суда ст. 234 АПК РФ и др.)

4. В предусмотренных случаях – нет кассационного обжалования
- (ч. 4¹ ст. 206 АПК РФ – решение о привлечении к административной ответственности и ч. 5.1 ст. 211 АПК РФ – решение об оспаривании постановления о привлечении к административной ответственности, если штраф ≤ 100 тыс. руб. (для юридических лиц) и ≤ 5 тыс. руб. (для индивидуальных предпринимателей);
- ст. 229 АПК РФ – решение в порядке упрощенного производства
- П. 6.1. Постановления Пленума ВАС №36 от 28.05.2009 – перечень не обжалуемых в кассационном порядке определений

Можно в кассацию – только при наличии безусловных оснований для отмены (ч. 4 ст. 288 АПК РФ)

5. Способ обжалования

Решения (ст. 181 АПК РФ)
Путем подачи жалобы



Определения (ст. 188 АПК РФ)

отдельно от обжалования итогового
судебного акта
Путем подачи жалобы

при обжаловании итогового судебного акта
путем заявления возражений

См. п. 6 Постановления Пленума ВАС
РФ от 28.05.2009 г. №36

6. Сроки обжалования

□ В апелляционном порядке:

- общий срок 1 месяц со дня принятия судебного акта (для решений и определений) (дата изготовления в полном объеме ст. 176 АПК РФ)
- сокращенные (ч. 3 ст. 39 АПК РФ – 10 дней, ч. 5 ст. 211 АПК РФ – 10 дней и др.)

□ в 1 кассации:

- 2 месяца со дня вступления в силу обжалуемого решения, постановления
- сокращенные (ч. 5 ст. 188 АПК РФ – 1 месяц – жалоба на определение апелляционного суда, ч. 7 ст. 195 АПК РФ – 1 месяц – жалоба об оспаривании нормативного акта и др.)

□ в 2 кассации :

- 2 месяца со дня вступления в силу последнего обжалуемого акта

□ в порядке надзора:

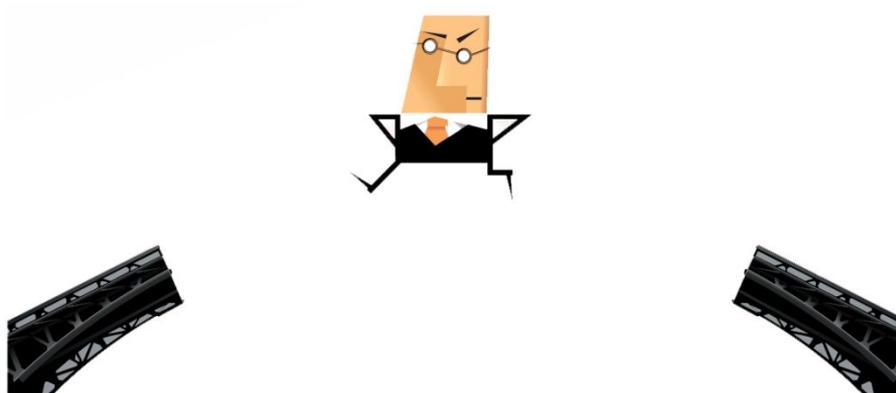
- 3 месяца со дня вступления в силу определения коллегии по экономическим спорам ВС

7. Пропуск срока – возвращение апелляционной, кассационной жалобы, заявления о пересмотре в порядке надзора

Может быть восстановлен по ходатайству стороны, если не истекло 6 месяцев:

- со дня принятия решения (определения) – апелляция
- со дня вступления в законную силу судебного акта (кассация, надзор)

Если пропущен по причинам, **не зависящим от лица**, обратившегося с жалобой



1. Постановление Пленума ВАС от 28.05.2009 №36 «О применении АПК в суде апелляционной инстанции»
2. Постановление Пленума ВС РФ от 19.06.12 №29 «О применении норм ГПК, регламентирующих производство в суде апелляционной инстанции»
3. Два режима апелляционного производства :
 - стандартный - в арбитражном и гражданском процессе судебный акт пересматривается **только в обжалуемой части** (ч.5 ст. 268 АПК, ч.2 ст. 327.1 ГПК), в административном – дело пересматривается в полном объеме (ст. 308 КАС)
 - в режиме суда 1 инстанции при наличии нарушений, предусмотренных ч. 4 ст. 270 АПК РФ, ч.4 ст. 330 ГПК)

В этом случае чем выносится определение о переходе (ч. 6.1 ст. 268 АПК РФ , ч.5 ст. 330 ГПК)

! Стадии исследования доказательств и судебных прений

1. Постановление Пленума ВАС от 24.09.1999 №13 «О применении АПК в арбитражном суде кассационной инстанции»
2. Постановление Пленума ВС РФ от 11.12.2012 №29 «О применении норм ГПК, регулирующих производство в суде кассационной инстанции»

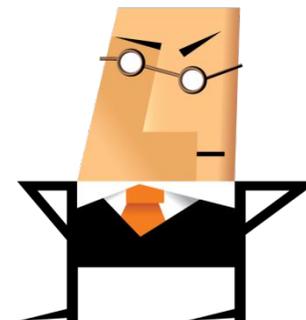
- Нет стадий исследования доказательств и судебных прений, поэтому не ведется протокол судебного заседания

- суд вправе приостановить исполнение обжалуемых судебных актов

- суд проверяет правильность применения норм материального и процессуального права, а также выводы о применении норм права установленным по делу обстоятельствам и имеющимся в деле доказательствам (ст. 286 АПК РФ)

- суд не может устанавливать обстоятельства, оценивать и переоценивать доказательства

1. Президиум ВС РФ
2. Суд не вправе устанавливать обстоятельства, оценивать и переоценивать доказательства
3. Объяснения участвующих в деле лиц



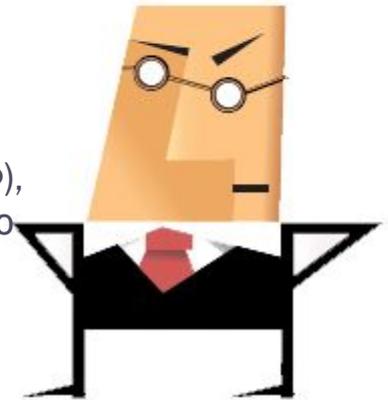
1. Постановление Пленума ВАС РФ от 30.06.2011 № 52 «О применении АПК...»
2. Постановление Пленума ВС РФ от 11.12.2012 №31 «О применении ГПК...»
3. Определение КС РФ от 27.05.2004 г. №211-О



Могут пересматриваться по вновь открывшимся обстоятельствам вступившие в законную силу и неисполненные либо исполненные частично судебные акты, вынесенные до принятия КС РФ решения, в котором выявлен конституционно-правовой смысл нормы

4. Заявление о пересмотре – в суд, принявший судебный акт в срок 3 месяца со дня появления или открытия обстоятельств (ст. 312 АПК РФ), для прецедента – не позднее 6 месяцев со дня вступления в законную силу последнего судебного акта

Пропущенный по **уважительной причине** 3-х мес. срок м.б. восстановлен судом (если не истек предельный 6-ти мес. срок).



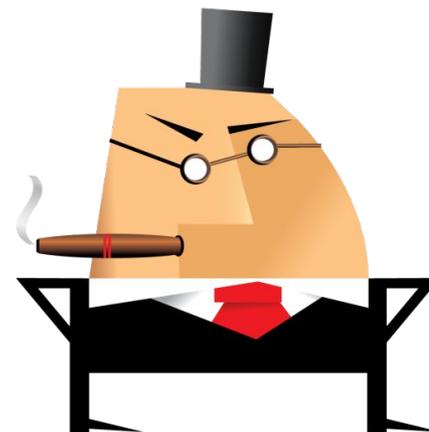
5. Основания пересмотра – ст. 311 АПК, 392 ГПК, 350 КАС, в том числе - **определение (изменение) в постановлении Президиума или Пленума ВС РФ практики применения правовой нормы**
6. Рассмотрение заявления – в судебном заседании

Результат:

- 1) Решение об отмене
- 2) Определение об отказе

Могут быть обжалованы

Пересмотр дела – в общем порядке





Контактная информация

Россия, 123610, Москва,
ЦМТ-II, Краснопресненская
наб., 12, Подъезд 7, 15 этаж
Тел.: + (495) 967-00-07
Факс: +7 (495) 967-00-00
E-mail: info@pgplaw.ru

Россия, 191015, Санкт-Петербург,
Ул. Шпалерная, 54,
Бизнес-центр «Золотая
Шпалерная»
Тел.: +7 (812) 640-60-10
Факс: +7 (812) 640-60-20
E-mail: spb@pgplaw.ru