**РАЗДЕЛ 2. ПРОИЗВОДСТВО В АРБИТРАЖНОМ СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ**

**ТЕМА № 7**

**ВОЗБУЖДЕНИЕ И РАССМОТРЕНИЕ ДЕЛА В АРБИТРАЖНОМ СУДЕ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ**

**ПЛАН**

1. Понятие иска в арбитражном процессе
2. Подготовка дела к судебному разбирательству
   1. Задачи подготовки дела к судебному разбирательству
   2. Срок подготовки дела к судебному разбирательству
   3. Действия по подготовке дела к судебному разбирательству
3. Предварительное судебное заседание
4. Назначение дела к судебному разбирательству

5. Особенности разбирательства дела в арбитражном суде

**1. Понятие иска в арбитражном процессе**

Иск занимает важное место среди других институтов арбитражного процессуального права. Как в суде общей юрисдикции, так и в арбитражном суде иск является важным процессуальным средством защиты нарушенного или оспариваемого права. Закон закрепляет право каждого заинтересованного лица обратиться в арбитражный суд с требованием о защите своего нарушенного или оспариваемого права и законного интереса (ч. 1 ст. 4 АПК ДНР).

Иск - сложная теоретическая конструкция, правовая природа которого и единое понятие не выработано наукой процессуального права. Не содержит определения иска и арбитражное процессуальное законодательство. Будучи сложным правовым понятием, иск имеет две стороны:

1) процессуально-правовую - обращение в арбитражный суд с просьбой о разрешении возникшего спора по существу и о защите нарушенного или оспариваемого права или охраняемого законом интереса;

2) материально-правовую - спорное материально-правовое требование истца к ответчику, которое указано в исковом заявлении и подлежит рассмотрению по существу в строго установленном законом порядке.

Таким образом, в случае возникновения материально-правового спора иск является процессуальным способом судебной защиты нарушенных или оспариваемых прав в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности по экономическим спорам и иным делам, возникающим из гражданских правоотношений.

Каждый иск имеет составные части, которыми исчерпывается его содержание. Содержание иска составляют два его элемента - основание и предмет иска.

Значение элементов иска состоит в том, что они являются средством индивидуализации каждого конкретного иска. По элементам иска один иск отличается от другого, в зависимости от элементов иска определяется направленность и объем исследования дела, проводится определение тождества исков. Элементы иска необходимы и для такого важного процессуального института, как изменение предмета или основания иска.

Предметом иска следует считать то конкретное материально-правовое требование истца к ответчику, которое вытекает из спорного материально-правового отношения и по поводу которого арбитражный суд должен вынести решение по делу (п. 4 ч. 2 ст. 118 АПК ДНР).

Основание иска - это сложный фактический состав, поскольку трудно представить себе, что основание иска состоит из одного юридического факта, из которого вытекает требование истца к ответчику. Эти юридические факты, фактические обстоятельства составляют фактическое основание иска. Неправильное определение основания иска является поводом для отмены решения суда. В основание иска входит также повод к иску - то, что непосредственно побуждает истца обратиться в суд, например отказ в удовлетворении претензии.

Некоторые авторы (М.А. Гурвич, Н.А. Авдеенко) выделяют третий элемент иска - содержание, определяя его как указанную истцом форму судебной защиты, просьбу истца о признании или присуждении. Г.Л. Осокина выделяет еще один элемент иска - стороны, который по ее мнению, имеет значение при определении тождества исков и раскрывает содержание иска с точки зрения того, кто в чьих интересах ищет защиты, и того, кто отвечает по иску. Теория выделения в иске третьего элемента не получила признания среди ученых-процессуалистов.

Принято делить иски на виды в зависимости от их процессуальной цели, преследуемой истцом при предъявлении им иска к ответчику, т.е. в зависимости от характера того спорного материально-правового требования, которое предъявляет истец к ответчику. Существуют иски о присуждении и иски о признании.

Наиболее часто в практике рассмотрения споров в арбитражном производстве встречаются иски о присуждении. В тех случаях, когда требование истца к ответчику направлено на присуждение ответчика к исполнению в пользу истца определенной обязанности, вытекающей из спорного правоотношения, речь идет об иске о присуждении, или о так называемом исполнительном иске.

Когда истец предъявляет требование о возмещении убытков, об истребовании имущества из чужого незаконного владения или о возврате из бюджета денежных средств, списанных органами, осуществляющими контрольные функции, в бесспорном (безакцептном) порядке с нарушением требований закона, или кредитор обращается к банку с требованием об исполнении обязательств по банковской гарантии, либо продавец требует от поручителя исполнения денежного обязательства по оплате товара, или о взыскании штрафов, и это требование направлено на присуждение ответчика к совершению определенных действий в пользу истца либо к воздержанию от совершения каких-либо действий (иск о воспрещении) - это будет иск о присуждении.

Помимо процессуально-правовой классификации существует также материально-правовая классификация исков, в основе которой лежит характер спорного материального правоотношения.

Классификация исков по их материально-правовой цели позволяет выявить состав исков, рассматриваемых арбитражными судами и наиболее встречающихся в судебно-арбитражной практике.

Это могут быть, прежде всего, иски, связанные с заключением, изменением, расторжение договоров; о признании договоров недействительными; о неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств; о возмещении вреда (убытков), возникающих из внедоговорных обязательств; иски из бюджетных, налоговых, таможенных правоотношений, о землепользовании, об охране окружающей среды.

Помимо указанных классификаций исков в литературе встречается упоминание о существовании так называемых косвенных (производных исков) и исков о защите неопределенного круга лиц. Однако что касается этих видов исков, то они все по своей классификации могут быть отнесены как к искам о присуждении, так и к искам о признании.

Право на иск включает в себя право на предъявление иска и право на удовлетворение иска. Таким образом, две стороны (материально-правовая и процессуально-правовая) иска как единого понятия проявляются в двух сторонах права на иск. Оба правомочия - право на предъявление иска и право на удовлетворение иска в арбитражном процессе - тесно связаны между собой.

Право на иск - самостоятельное субъективное право истца. Содержание права на иск составляют два правомочия: право на предъявление иска и право на удовлетворение иска. Если у истца имеются в наличии оба правомочия, то он, следовательно, обладает правом на иск и его нарушенное или оспариваемое право получит защиту в арбитражном суде при вынесении решения по делу и может быть реализовано.

Следовательно, право на иск в конкретном арбитражном процессе реализуется, с одной стороны, как право на возбуждение процесса по спору между сторонами, а с другой - оно проявляется как право на положительный результат процесса по этому спору, т.е. как право на получение защиты нарушенного или оспариваемого материального права в арбитражном суде.

Право на судебную защиту в арбитражном процессе реализуется прежде всего в праве на иск в арбитражном процессе.

Наличие или отсутствие права на предъявление иска, т.е. процессуально-правовая сторона права на иск проявляется при предъявлении иска. Если у истца есть право на предъявление иска, то суд принимает заявление к рассмотрению.

Статья 118 АПК ДНР определяет порядок, форму и содержание искового заявления.

Исковое заявление подается в арбитражный суд в письменной форме, также оно может быть подано в арбитражный суд посредством заполнения формы, размещенной на официальном сайте арбитражного суда в сети Интернет.

Исковое заявление должно быть подписано истцом или его представителем. В исковом заявлении должны быть указаны:

1) наименование арбитражного суда, в который подается исковое заявление;

2) наименование истца, его адрес, если истцом является физическое лицо, его место жительства, дата и место его рождения, место его работы или дата и место его государственной регистрации в качестве физического лица – предпринимателя, номера телефонов, факсов, адреса электронной почты истца;

3) сведения об ответчике: для физического лица – фамилия, имя, отчество (при наличии) и место жительства, а также дата и место рождения, место работы (если они известны) и один из идентификаторов (регистрационный номер учетной карточки налогоплательщика, серия и номер документа, удостоверяющего личность, серия и номер водительского удостоверения, серия и номер свидетельства о регистрации транспортного средства), для юридического лица – наименование и адрес, а также идентификационный код, если они известны;

4) требования истца к ответчику со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты, а при предъявлении иска к нескольким ответчикам – требования к каждому из них;

5) обстоятельства, на которых основаны исковые требования, и подтверждающие такие обстоятельства доказательства;

6) цена иска, если иск подлежит оценке;

7) расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы;

8) сведения о соблюдении истцом претензионного или иного досудебного порядка;

9) сведения о предпринятых стороной (сторонами) действиях, направленных на примирение, если такие действия предпринимались;

10) сведения о мерах, принятых арбитражным судом по обеспечению имущественных интересов до предъявления иска;

11) перечень прилагаемых документов.

Истец обязан направить другим лицам, участвующим в деле, копии искового заявления с приложением документов, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением.

Требования истца должны быть сформулированы в соответствии со способом защиты права, предусмотренного гражданским законодательством (ст. 13 Гражданского кодекса ДНР), с учетом особенностей содержания резолютивной части решения по некоторым категориям споров, обусловленных предметом материально-правовых требований (ст.ст. 172, 176, 197, 203, 207, 212, 217, 223, 232, 257, 268 АПК).

Требования истца, по существу, должны соответствовать содержанию резолютивной части решения.

Все обстоятельства в исковом заявлении излагаются в хронологическом порядке, ясным и понятным языком. В подтверждение каждого обстоятельства должны быть приведены соответствующие доказательства, отвечающие в первую очередь принципам относимости и допустимости.

Расчет взыскиваемой или оспариваемой суммы должен быть составлен со ссылкой на первичные документы: накладные, акты приема-передачи, платежные поручения, квитанции, кассовые ордера и т.п.

В соответствии со ст. 119 АПК к исковому заявлению прилагаются:

1) уведомление о вручении или иные документы, подтверждающие направление другим лицам, участвующим в деле, копий искового заявления и приложенных к нему документов, которые у других лиц, участвующих в деле, отсутствуют;

2) документ, подтверждающий уплату судебного сбора в установленных порядке и размере или право на получение льготы по уплате судебного сбора, либо ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки, об уменьшении размера судебного сбора;

3) документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования;

4) копии свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица или физического лица – предпринимателя;

5) доверенность или иные документы, подтверждающие полномочия на подписание искового заявления;

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

7) документы, подтверждающие соблюдение истцом претензионного или иного досудебного порядка, за исключением случаев, если его соблюдение не предусмотрено законом;

8) документы, подтверждающие совершение стороной (сторонами) действий, направленных на примирение, если такие действия предпринимались и соответствующие документы имеются;

9) проект договора, если заявлено требование о понуждении заключить договор;

10) выписка из Единого государственного реестра юридических лиц и физических лиц – предпринимателей с указанием сведений о местонахождении или месте жительства истца и ответчика и (или) приобретении физическим лицом статуса предпринимателя либо прекращении физическим лицом деятельности в качестве предпринимателя или иной документ, подтверждающий указанные сведения или отсутствие таковых. Такие документы должны быть получены не ранее чем за тридцать дней до дня обращения истца в арбитражный суд.

Документы, прилагаемые к исковому заявлению, могут быть представлены в арбитражный суд в электронном виде (часть 2 ст. 119 АПК).

В случае невозможности представления истцом доказательств должны быть указаны причины невозможности их представления самостоятельно истцом и истец вправе заявить суду ходатайство об их истребовании (ст. 62 АПК).

Одними из основных правовых средств защиты интересов ответчика в арбитражном процессе являются отзыв на иск и предъявление встречного иска. Применение данных средств служит реализации принципа состязательности в арбитражном судопроизводстве.

Отзыв на иск является процессуальным средством защиты против иска не только ответчика, но и других лиц, участвующих в деле, и помогает суду четко определить существо спора, его фактическую и правовую основу, а также круг обстоятельств, подлежащих доказыванию. В соответствии с ч. 1 ст. 125 АПК ДНР Ответчик обязан направить или представить в арбитражный суд и лицам, участвующим в деле, отзыв на исковое заявление с указанием возражений относительно предъявленных к нему требований по каждому доводу, содержащемуся в исковом заявлении.

Отзыв направляется в арбитражный суд и лицам, участвующим в деле, заказным письмом с уведомлением о вручении в срок, обеспечивающий возможность ознакомления с ним до начала судебного заседания (ч. 5 ст. 125 АПК).

В отзыве указываются:

1) наименование истца, его адрес или, если истцом является физическое лицо, его место жительства;

2) наименование ответчика, его адрес или, если ответчиком является физическое лицо, его место жительства, дата и место рождения, место работы или дата и место государственной регистрации в качестве физического лица – 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) сведения о предпринятых ответчиком действиях, направленных на примирение, если такие действия предпринимались;

5) мнение ответчика о возможности примирения сторон;

6) перечень прилагаемых к отзыву документов, в том числе подтверждающих совершение ответчиком действий, направленных на примирение, если такие действия предпринимались и соответствующие документы имеются.

Отзыв подписывается ответчиком или его представителем на основании доверенности (ч. 8 ст. 125 АПК).

Непредставление отзыва на исковое заявление не является препятствием для рассмотрения дела по имеющимся в нем материалам (ч. 1 ст. 157 АПК).

Встречный иск является самостоятельным процессуальным средством защиты против первоначального иска. Совместное рассмотрение первоначального и встречного исков позволяет быстрее и правильнее решить все спорные вопросы, устраняет возможность вынесения противоречивых решений по требованиям, упрощает исполнительное производство по делу.

Право предъявления встречного иска предоставлено ответчику по первоначальному иску. Встречный иск может быть предъявлен только к истцу либо к третьему лицу, заявившему тому же ответчику, что и истец, самостоятельные требования относительно предмета спора. Встречный иск не может быть предъявлен к третьему лицу, не заявлявшему самостоятельные требования относительно предмета спора, а также к прокурору или государственному органу, выступающим в арбитражном процессе по делам, по которым они вправе обратиться в арбитражный суд.

Встречный иск может быть предъявлен в арбитражном суде первой инстанции, в том числе при повторном рассмотрении дела после отмены судебного решения вышестоящими судебными инстанциями.

Порядок предъявления встречного иска и условия его принятия судом определены в ст. 126 АПК, согласно которой ответчик до принятия арбитражным судом первой инстанции судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, вправе предъявить истцу встречный иск для рассмотрения его совместно с первоначальным иском.

Предъявление встречного иска осуществляется по общим правилам предъявления исков.

Встречный иск принимается арбитражным судом в случае, если:

1) встречное требование направлено к зачету первоначального требования;

2) удовлетворение встречного иска исключает полностью или в части удовлетворение первоначального иска;

3) между встречным и первоначальным исками имеется взаимная связь и их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению дела.

Если отсутствуют данные условия, арбитражный суд возвращает встречный иск по общим правилам, предусмотренным ст. 123 АПК (ч. 4 ст. 126 АПК). Определение о возвращении встречного иска может быть обжаловано.

Арбитражный суд, установив при рассмотрении вопроса о принятии искового заявления к производству, что оно подано с нарушениями требований, установленных ст.ст. 118 и 119 АПК, т.е. исковое заявление не соответствует требованиям, предъявляемым к форме и содержанию искового заявления, и к нему не приложены необходимые документы, выносит определение об оставлении искового заявления без движения (ч. 1 ст. 122 АПК).

В данном определении арбитражный суд указывает на обстоятельства (недостатки), послужившие основанием для оставления искового заявления без движения, и устанавливает срок для их устранения.

В случае если обстоятельства будут устранены в установленный срок, заявление считается поданным в день его первоначального поступления в суд и принимается к производству арбитражного суда. Если обстоятельства не будут устранены в установленный срок, арбитражный суд возвращает исковое заявление и прилагаемые к нему документы (ч.ч. 2, 4 ст. 122 АПК).

При определенных обстоятельствах арбитражный суд вправе сразу возвратить исковое заявление. Эти условия закреплены в ст. 123 АПК, согласно которой арбитражный суд возвращает исковое заявление, если при рассмотрении вопроса о принятии заявления установит, что:

1) дело неподсудно арбитражному суду или подсудно иному суду общей юрисдикции;

2) заявленные требования подлежат рассмотрению в порядке приказного производства;

3) до вынесения определения о принятии искового заявления к производству арбитражного суда от истца поступило ходатайство о возвращении искового заявления;

4) не устранены обстоятельства, послужившие основаниями для оставления искового заявления без движения, в срок, установленный в определении арбитражного суда;

5) истцом не соблюден претензионный или иной досудебный порядок урегулирования спора с ответчиком, если такой порядок является обязательным в силу закона;

6) исковое заявление не подписано или исковое заявление подписано лицом, не имеющим полномочий на его подписание.

Арбитражный суд также возвращает исковое заявление, если судом отклонено ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки уплаты судебного сбора, об уменьшении его размера.

Данный перечень оснований для возвращения искового заявления является исчерпывающим и не может быть расширен судом.

Наличие вышеуказанных условий не свидетельствует об отсутствии у истца права на предъявление иска, а говорит только о том, что поданное исковое заявление не может быть принято к производству, поскольку вышеуказанные обстоятельства препятствуют этому. Соответственно, при их устранении исковое заявление может быть повторно предъявлено в арбитражный суд.

О возвращении искового заявления арбитражный суд выносит определение, которое может быть обжаловано. В случае отмены определения исковое заявление считается поданным в день первоначального обращения в арбитражный суд (ч.ч. 2, 4, 5 ст. 123 АПК).

Возвращение искового заявления не препятствует повторному обращению с таким же требованием в арбитражный суд в общем порядке после устранения обстоятельств, послуживших основанием для его возвращения (ч. 6 ст. 123 АПК).

**2. Подготовка дела к судебному разбирательству**

**2.1 Задачи подготовки дела к судебному разбирательству**

После принятия искового заявления к производству судья готовит дело к судебному разбирательств. Подготовка любого дела к разбирательству является обязательной стадией арбитражного процесса, причем стадией самостоятельной, на которой закладываются основы для выполнения арбитражным судом главных задач судопроизводства. Подготовка дела проводится по любому иску (заявлению), принятому арбитражным судом первой инстанции, исключений в этом вопросе законодательство не делает, в том числе и для дел упрощенного производства, рассмотрение которых производится без вызова сторон.

Подготовка дела к судебному разбирательству – немаловажная стадия арбитражного процесса. Цель этого этапа – успешное и правильное разрешение спора по возможности в первом же заседании.

Подготовка дела к судебному разбирательству – самостоятельная стадия процесса, так как она имеет самостоятельные задачи, специфический способ законодательного регулирования процессуальных отношений.

Стадия подготовки начинается вынесением определения о принятии искового заявления к производству и продолжается непосредственно до начала судебного заседания.

Задачами подготовки дела к судебному разбирательству в арбитражном суде, в соответствии с ч. 1 ст.127 АПК, являются:

1) определение характера спорного правоотношения и подлежащего применению законодательства, обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения дела;

2) разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников арбитражного процесса;

3) оказание содействия лицам, участвующим в деле, в представлении необходимых доказательств;

4) примирение сторон.

При подготовке дела к судебному разбирательству судья:

1) вызывает стороны и (или) их представителей и проводит с ними собеседование в целях выяснения обстоятельств, касающихся существа заявленных требований и возражений; предлагает раскрыть доказательства; разъясняет сторонам их права и обязанности; определяет по согласованию со сторонами сроки представления необходимых доказательств и проведения предварительного судебного заседания;

2) разъясняет сторонам их право на рассмотрение дела с участием арбитражных заседателей, право передать спор на разрешение третейского суда, право обратиться за содействием к посреднику в целях урегулирования спора и последствия совершения таких действий, принимает меры для заключения сторонами мирового соглашения, содействует примирению сторон;

3) оказывает содействие сторонам в получении необходимых доказательств, истребует по ходатайству сторон необходимые доказательства, разрешает вопросы о назначении экспертизы, вызове в судебное заседание экспертов, свидетелей, привлечении переводчика, необходимости осмотра на месте письменных и вещественных доказательств, а также принимает иные меры для представления сторонами доказательств;

4) по ходатайству сторон разрешает вопросы об обеспечении иска, о предоставлении встречного обеспечения, а также об обеспечении доказательств, направляет судебные поручения;

5) рассматривает вопросы о вступлении в дело других лиц, замене ненадлежащего ответчика, соединении и разъединении нескольких требований, принятии встречного иска;

6) совершает иные действия.

Состязательная модель арбитражного процесса определяет содержание совершаемых процессуальных действий, поэтому подготовка дела к судебному разбирательству в состязательном процессе является деятельностью не только суда, но и лиц, участвующих в деле. Основная роль в этом принадлежит сторонам – истцу и ответчику.

Те организации и граждане, которые привлечены определением арбитражного суда в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований на предмет спора, вступили или собираются вступить в дело в названном качестве, также должны, прежде всего, в своих интересах, осуществлять подготовку к судебному разбирательству, поскольку решение по делу может непосредственно затронуть их права и обязанности.

**2.2 Срок подготовки дела к судебному разбирательству**

Законодатель не случайно отдельно выделил норму о сроке подготовки дела к судебному разбирательству. Тем самым он решает следующие задачи: с одной стороны, четко очерчивает временные пределы соответствующего этапа арбитражного судопроизводства как действительно играющего самостоятельную роль, а с другой - обеспечивает определенное дисциплинирующее воздействие не только на арбитражных судей, но также в известном смысле и иных субъектов процесса, в особенности сторон, так как последние должны максимально эффективно использовать установленный срок либо для примирения уже на этом этапе, либо для подготовки к рассмотрению дела по существу.

Срок для подготовки дела к судебному разбирательству ограничен двумя месяцами. При этом исчисление этих сроков начинается со дня поступления искового заявления в арбитражный суд. Финалом подготовки дела к судебному разбирательству указывается проведение предварительного судебного заседания.

Установленный двухмесячный срок для подготовки дела не является универсальным, на что указывает сама ее формулировка. В ней сформулировано, что в АПК могут быть установлены и изъятия.

**2.3 Действия по подготовке дела к судебному разбирательству**

Учитывая задачи, стоящие перед арбитражным судом на этапе подготовки дела к судебному разбирательству, законодатель в комментируемой статье указал конкретные действия, которые должны быть предприняты судьей для их решения. Перечень этих действий не имеет исчерпывающий характер.

Новеллой являются нормы п. 1 ч. 1 статьи 129 АПК. Теперь, как и судьям судов общей юрисдикции, арбитражным судьям предлагается вызывать стороны и (или) их представителей для проведения собеседования. Целью при этом ставится выяснение обстоятельств, касающихся существа требований истца и возражений ответчика. Реализация этой нормы позволит суду добиться в тех случаях, когда это необходимо, уточнения (например, конкретизации) истцом заявленного требования, прояснения существования у него связанного с первоначальным требования к тому же ответчику и т.д. Вызов ответчика позволяет уже на этом этапе определить существующие у него возражения против иска со ссылкой на конкретные фактические обстоятельства, лежащие в их основании.

Важной новеллой является и то, что суд предлагает сторонам раскрыть доказательства, подтверждающие доводы иска и возражений (ч. 3 ст. 61 АПК), что необходимо как суду, чтобы уяснить доказательственную базу дела, так и сторонам, чтобы оценить прочность своей позиции. АПК устанавливает и последствия того, если какая-либо из сторон не раскроет в установленные сроки доказательства, на которых она строит свою правовую позицию. В ч. 4 ст. 61 АПК установлено, что лица, участвующие в деле, вправе ссылаться только на те доказательства, с которыми другие лица были ознакомлены заблаговременно. Кроме того, при необходимости суд предлагает сторонам в определенный им срок представить дополнительные доказательства. При этом речь идет о сроке в рамках установленного процессуального срока для подготовки дела к судебному разбирательству.

Если по ХПК Украины суд разъяснял лицам, участвующим в деле, их права и обязанности перед началом судебного разбирательства в заседании суда, то теперь законодатель определил, что это необходимо делать уже на этапе подготовки дела к судебному разбирательству. Суд, кроме того, должен разъяснить сторонам последствия совершения или несовершения тех или иных процессуальных действий в установленный для этого срок.

Кроме того, на арбитражный суд возлагается обязанность принять меры к примирению сторон, а также для заключения мирового соглашения. Разумеется, принятие решения о мировом урегулировании, выбор формы мирового урегулирования в силу принципа диспозитивности - прерогатива сторон. Хотя арбитражный суд со своей стороны может и должен способствовать мировому разрешению дела.

Примирительные процедуры:

Примирительные процедуры - это установленные законодательством процессуальные возможности арбитражного суда по содействию урегулированию переданного в суд спора путем принятия под контролем суда мер, направленных на окончание дела миром и прекращение производства по делу.

Мировое соглашение Особенности:

Основным содержанием мирового соглашения, заключаемого для урегулирования гражданско-правового спора, является либо прекращение обязательств (как правило, новацией или предоставлением отступного), либо изменение сроков исполнения обязательств путем предоставления отсрочки или рассрочки. Заключение мирового соглашения иным способом, направленным на прекращение обязательства, не характерно для арбитражного процесса: при прощении долга или проведении зачета производство по делу заканчивается чаще, соответственно, прекращением в связи с отказом истца от иска либо отказом судом в удовлетворении требований.

Содержанием мировых соглашений, заключаемых по налоговым спорам, является изменение срока уплаты налога и сбора, а также пени путем предоставления отсрочки, рассрочки, налогового или инвестиционного налогового кредита, решение о которых предоставляется в административном порядке уполномоченным органом.

По иным спорам, возникающим из административных отношений (например, об оспаривании актов), заключение мирового соглашения является редким явлением ввиду публичности отношений: в случае согласия органа, принявшего акт, на его отмену или фактической отмены суд, как правило, принимает отказ истца от иска или отказывает в иске; невозможно представить себе соглашение сторон о судьбе акта, который может быть признан недействительным только решением суда.

АПК не запрещает участвовать в заключении мирового соглашения третьим лицам (не в процессуальном смысле, а просто другим физическим или юридическим лицам), которые могут принимать на себя какие-то обязанности (скажем, по уплате истцу денежных средств), выступать в качестве поручителей или гарантов.

Основным содержанием мирового соглашения является установление обязанностей, как правило, ответчика в виде условий, размера и сроков исполнения обязательства: отступное, новация, отсрочка, рассрочка, уступка права или перевод долга, прощение или признание долга. Кроме того, часто включается в мировое соглашение условие о распределении между сторонами судебных расходов.

Стороны вправе урегулировать спор путем использования примирительной процедуры с участием судебного примирителя (судебное примирение).

Судебным примирителем является судья в отставке. Список судебных примирителей формируется и утверждается Пленумом Верховного Суда Донецкой Народной Республики на основе предложений арбитражного суда о кандидатурах судебных примирителей из числа судей в отставке, изъявивших желание выступать в качестве судебного примирителя.

Судебный примиритель участвует в процедуре судебного примирения с учетом положений настоящего Кодекса и [Закона Донецкой Народной Республики от 31 августа 2018 года № 242-IНС «О статусе судей»](https://dnrsovet.su/zakonodatelnaya-deyatelnost/prinyatye/zakony/zakon-donetskoj-narodnoj-respubliki-o-statuse-sudej/).

Кандидатура судебного примирителя определяется по взаимному согласию сторон из списка судебных примирителей и утверждается определением суда.

В целях соотнесения и сближения позиций сторон по делу и выявления дополнительных возможностей для урегулирования спора с учетом интересов сторон, оказания им содействия в достижении взаимоприемлемого результата примирения, основанного также на понимании и оценке сторонами обоснованности заявленных требований и возражений, судебный примиритель вправе вести переговоры со сторонами, другими лицами, участвующими в деле, изучать представленные сторонами документы, знакомиться с материалами дела с согласия арбитражного суда и осуществлять другие действия, необходимые для эффективного урегулирования спора и предусмотренные регламентом проведения судебного примирения, в том числе давать сторонам рекомендации в целях скорейшего урегулирования спора и сохранения между сторонами деловых отношений.

Судебный примиритель не является участником судебного разбирательства и не вправе совершать действия, влекущие за собой возникновение, изменение либо прекращение прав или обязанностей лиц, участвующих в деле, и других участников арбитражного процесса.

Судья вправе запросить информацию о ходе примирительной процедуры не чаще чем один раз в четырнадцать календарных дней.

Порядок и условия оплаты труда судей, пребывающих в отставке и осуществляющих функции судебных примирителей, определяются Правительством Донецкой Народной Республики.

Результатами примирения лиц, участвующих в деле, могут быть, в частности:

1) мировое соглашение в отношении всех или части заявленных требований;

2) частичный или полный отказ от иска;

3) частичное или полное признание иска;

4) полный или частичный отказ от апелляционной жалобы (протеста), кассационной жалобы (протеста), надзорной жалобы (протеста);

5) признание обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения;

6) соглашение по обстоятельствам дела;

7) подписание письма-согласия на государственную регистрацию товарного знака.

Мировое соглашение может быть заключено сторонами на любой стадии арбитражного процесса и при исполнении судебного решения. Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, вправе участвовать в заключении мирового соглашения в качестве стороны. Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, вправе выступать участниками мирового соглашения в случаях, если они приобретают права либо на них возлагаются обязанности по условиям данного соглашения.

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

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

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

Мировое соглашение заключается в отношении предъявленных в суд исковых требований. Допускается включение в мировое соглашение положений, которые связаны с заявленными требованиями, но не были предметом судебного разбирательства.

Мировое соглашение может быть заключено в отношении вопроса о распределении судебных расходов.

Если в мировом соглашении отсутствует условие о распределении судебных расходов, арбитражный суд разрешает данный вопрос при утверждении мирового соглашения в общем порядке, установленном настоящим Кодексом.

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

Для оптимизации рассмотрения дела по существу арбитражный суд обязан оказать содействие сторонам в получении необходимых им доказательств. Для этого сторонам необходимо заявить соответствующее ходатайство. Арбитражный суд в случаях, предусмотренных АПК, и сам вправе истребовать доказательства. Например, в ч. 5 ст. 62 АПК определено, что в случае непредставления госорганами, муниципальными органами, должностными лицами доказательств по делам, возникающим из публичных правоотношений, арбитражный суд истребует доказательства от них по своей инициативе.

В плане обеспечения необходимой доказательственной базы дела арбитражный суд на стадии его подготовки разрешает вопросы назначения экспертизы (теперь, как это определено, в отличие от ХПК Украины, не только по ходатайству лиц, участвующих в деле, но и по собственной инициативе), вызова свидетелей (в том числе и по своей инициативе, как это указано в ч. 2 ст. 83 АПК), экспертов (ст. 50 АПК), привлечения переводчика (ст. 53 АПК), необходимости осмотра на месте письменных и вещественных доказательств. Арбитражный суд для представления доказательств вправе принять и иные меры.

По ходатайству сторон арбитражный суд разрешает ряд вопросов. Во-первых, об обеспечении иска, т.е. принятии срочных временных мер, перечисленных в ст. 86 АПК, если их непринятие может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта (ч. 2 ст. 85 АПК). Во-вторых, о предоставлении встречного обеспечения, т.е. обеспечения истцом возможных убытков ответчика путем внесения на депозитный счет суда денежных средств в размере, предложенном судом, либо предоставления банковской гарантии, поручительства или иного финансового обеспечения на ту же сумму (ч. 1 ст. 89 АПК). Встречное обеспечение (взамен мер по обеспечению иска о взыскании денежной суммы) может быть предоставлено и ответчиком путем зачисления на депозитный счет суда денежных средств в размере требований истца (ч. 2 ст. 89АПК). Возможность предоставления встречного обеспечения - новелла АПК. Соответственно ранее ХПК на этапе подготовки дела к судебному разбирательству не предоставлял суду права решать вопрос о встречном обеспечении.

В-третьих, как и прежде, арбитражный суд, в том числе и на этом этапе судопроизводства, вправе решать вопросы об обеспечении доказательств, а также о направлении судебного поручения. Обеспечение доказательств - это мера, предпринимаемая судом по ходатайству заинтересованной стороны, когда есть основания опасаться, что представление в суд необходимых доказательств по делу станет невозможным либо затруднительным. Особенностью нынешнего регулирования является то, что обеспечение доказательств теперь возможно и до предъявления иска (ч. 4 ст. 68).

На этапе подготовки дела к судебному разбирательству суд рассматривает и вопрос о целесообразности вступления в дело других лиц, например третьих лиц как с самостоятельными требованиями (которых необходимо известить о возникшем деле), так и без таковых; о замене ненадлежащего ответчика (ст. 41 АПК); вопрос о соединении и разъединении нескольких требований может быть решен на стадии подготовки дела к разбирательству, хотя это возможно и в любое время до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела в арбитражном суде первой инстанции (ст. 124 АПК).

**3. Предварительное судебное заседание**

Норма о проведении предварительного судебного заседания - новелла действующего АПК. Именно это заседание завершает этап подготовки дела к судебному разбирательству (ст. 128 АПК).

Дело в предварительном заседании рассматривается судьей единолично. При этом АПК требует, чтобы о времени и месте его проведения были информированы стороны и другие заинтересованные лица. К числу последних, видимо, можно отнести не только иных лиц, участвующих в деле, но, например, извещенных о возникшем деле потенциальных третьих лиц с самостоятельными требованиями, которые еще не вступили в дело. Таким образом, в ч. 1 ст. 130 установлена необходимость извещения о предварительном судебном заседании не только лиц, участвующих в соответствующем деле (заинтересованность последних, например, без самостоятельных требований в исходе дела и обусловливает их привлечение к делу в соответствующем процессуальном статусе), а также и иных заинтересованных лиц. В этом специфика предварительного судебного заседания. Неявка лиц, указанных в абз. 1 ч. 1 ст. 130 АПК, если они были извещены надлежащим образом, не может явиться препятствием для проведения предварительного заседания. Это и понятно, так как соответствующие лица вправе самостоятельно распоряжаться своими процессуальными правами, в том числе не участвовать в процессуальном заседании.

В предварительном судебном заседании, как указано в ч. 2 комментируемой статьи, арбитражный суд разрешает ходатайства сторон; определяет достаточность представленных доказательств, доводит до сторон, какие доказательства имеются в деле; выносит на рассмотрение вопросы, разрешаемые при подготовке дела к судебному разбирательству.

Стороны в силу нормы ч. 3 ст. 130 вправе в ходе предварительного судебного заседания представлять доказательства, заявлять ходатайства, излагать свои доводы по всем возникающим в заседании вопросам. То, что в данной норме указаны лишь некоторые из прав, принадлежащих сторонам, не означает, что они в качестве лиц, участвующих в деле, лишаются возможности пользоваться соответствующими правами (ч. 1 ст. 35 АПК), например заявлять отвод судье при наличии на то оснований (ст. 21, 22, 24, 25 АПК).

По ходатайству лиц, участвующих в деле, суд вправе объявлять перерыв (ст. 163 АПК) в предварительном судебном заседании. При этом законодатель определил, с одной стороны, что перерыв объявляется для представления лицами, участвующими в деле, дополнительных доказательств, а с другой - что срок перерыва не может превышать пяти дней. При этом оформление перерыва должно производиться в порядке, установленном ч. 3 ст. 164 АПК.

В результате рассмотрения всех вынесенных на предварительное судебное заседание вопросов арбитражный суд решает вопрос о готовности (либо неготовности) дела к судебному разбирательству. При этом законодатель определил, что вопрос о готовности суд решает с учетом мнения сторон и привлекаемых к участию в деле третьих лиц. Тем самым значительно расширены права указанных лиц, участвующих в деле. Однако очевидно то, что решения о готовности (неготовности) необходимо принять в пределах срока, отведенного АПК для подготовки дела к судебному разбирательству (ст. 128 АПК).

**4. Назначение дела к судебному разбирательству**

Процессуальным документом, подводящим черту под этапом подготовки дела, законодатель назвал определение о назначении дела к судебному разбирательству, которое принимается после того, как суд с учетом мнения сторон и привлекаемых к участию в деле третьих лиц признает дело подготовленным.

В ч. 2 статьи 131 указаны основные сведения, которые должны содержаться в определении о назначении дела к судебному разбирательству: об окончании подготовки дела; привлечении к делу третьих лиц, принятии встречного иска; соединении или разъединении исковых требований; привлечении арбитражных заседателей и других, если по ним уже не были вынесены соответствующие определения. И конечно, в этом определении указывается время и место проведения судебного заседания в суде первой инстанции. Разумеется, содержание указанного определения должно включать и иные сведения, предусмотренные ст. 186 АПК.

В ч. 3 ст. 131 указано, что определение о назначении дела к судебному разбирательству направляется лишь лицам, участвующим в деле. Однако, видимо, эту норму следует трактовать расширительно, и соответственно подобное определение должно направляться и привлеченным к делу иным участникам арбитражного процесса, свидетелям, экспертам и т.п.

**5. Особенности разбирательства дела в арбитражном суде**

Дело должно быть рассмотрено арбитражным судом первой инстанции в срок, не превышающий шести месяцев со дня поступления заявления в арбитражный суд, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и на принятие решения по делу, если настоящим Кодексом не установлено иное. (ч. 1 ст. 152 АПК ).

Указанный срок может быть продлен на основании мотивированного заявления судьи, рассматривающего дело, председателем арбитражного суда до девяти месяцев в связи с особой сложностью дела, со значительным числом участников арбитражного процесса. (ч. 2 ст. 152 АПК).

Срок, на который производство по делу было приостановлено или судебное разбирательство отложено в случаях, предусмотренных АПК, не включается в срок рассмотрения дела но учитывается при определении разумного срока судопроизводства (ч. 3 ст. 152 АПК).

По отдельным категориям дел закон допускает возможность установления сокращенных сроков, начало течения которых обозначается, как правило, моментом поступления заявления в арбитражный суд.

АПК ДНР предусмотрен особый порядок формирования состава арбитражного суда (ст. 19 АПК):

1. Состав арбитражного суда для рассмотрения каждого дела формируется с учетом нагрузки и специализации судей путем использования автоматизированной информационной системы. В случае невозможности использования в арбитражном суде автоматизированной информационной системы допускается формирование состава суда в ином порядке, исключающем влияние на его формирование лиц, заинтересованных в исходе судебного разбирательства.

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

3. Замена судьи или одного из судей возможна в случае:

1) заявленного и удовлетворенного в порядке, установленном настоящим Кодексом, самоотвода или отвода судьи;

2) длительного отсутствия судьи ввиду болезни, отпуска, пребывания на учебе, нахождения в служебной командировке.

4. Замена судьи производится также в случаях прекращения или приостановления его полномочий по основаниям, установленным законом.

5. В случае замены судьи в процессе рассмотрения дела судебное разбирательство должно быть произведено с самого начала. Совершение процессуальных действий в случаях, не терпящих отлагательства, в том числе принятие искового заявления или заявления и возбуждение производства по делу, рассмотрение заявления об обеспечении иска, отложение судебного разбирательства, одним судьей вместо другого судьи в порядке взаимозаменяемости не является заменой судьи.

Рассмотрение дела в раздельных заседаниях арбитражного суда (ст. 161 АПК ) (новелла).

Данный процессуальный институт призван оптимизировать работу арбитражного суда первой инстанции, освободить суд и участников процесса от ненужной деятельности в том случае, если основания ответственности не будут установлены.

Условия:

1. Если в одном заявлении соединены требование об установлении оснований ответственности ответчика и связанное с ним требование о применении мер ответственности (например, в иске о возмещении вреда )

2. Стороны согласны на рассмотрение требований в раздельных судебных заседаниях. Такое согласие должно быть высказано обеими сторонами и выражено в письменной форме либо занесено в протокол судебного заседания.

Рассмотрение дела в раздельных судебных заседаниях – это право арбитражного суда. Если арбитражный суд не видит достаточных оснований для проведения раздельных заседаний, то даже при наличии соответствующих ходатайств сторон дело рассматривается в обычном порядке.

Необходимо отличать рассмотрение дела в раздельных заседаниях от разъединения нескольких требований ( ст. 124 АПК). В последнем случае разъединенные требования выделяются в отдельное производство, тогда как при проведении раздельных заседаний несколько требований продолжают рассматриваться в рамках одного производства.

О рассмотрении дела в раздельных судебных заседаниях выносится определение, которое не подлежит обжалованию, поскольку не препятствует движению дела.

Первым проводится судебное заседание, в котором устанавливается наличие оснований ответственности. Если они отсутствуют, вопрос о применении мер ответственности не рассматривается, поэтому необходимость в проведении второго судебного заседания отпадает. Результат рассмотрения дела оформляется решением суда.

В случае если основания ответственности будут установлены, второе требование рассматривается сразу же в первом судебном заседании или после перерыва, срок которого не должен превышать 5 дней, о чем выносится соответствующе протокольное определение. По результатам первого судебного заседания выносится промежуточное решение.

Во время перерыва стороны могут достигнуть договоренности или урегулировать спор в части требований о применении мер ответственности, тогда второе судебное заседание не проводится и производство по делу в части требований о применении мер ответственности прекращается определением суда на основании ст. 150 АПК. При этом необходимо, чтобы отказ истца от иска или мировое соглашение сторон были представлены в письменной форме и приняты (утверждены) арбитражным судом.

Если спор не был урегулирован, после перерыва рассматривается второе требование. В судебном заседании арбитражный суд устанавливает меру ответственности, в том числе размер взыскиваемой с ответчика денежной суммы. По результатам рассмотрения требований выносится окончательное судебное решение.

Оба решения могут быть обжалованы.

Новелла: возможность участия в судебном заседании путем использования систем видеоконференц-связи (ст. 154 АПК)

Неявка:

Особенности:

1. Неявка в судебное заседание истца и (или) ответчика, извещенных в установленном порядке о времени и месте судебного разбирательства, не препятствует рассмотрению дела по существу (ч. 3 ст. 157 АПК). Причем если в гражданском процессе вторичная неявка истца в судебное заседание влечет оставление заявления без рассмотрения, то разбирательство дела в арбитражном суде возможно и без участия истца, в отношении которого соблюдена процедура извещения. При отсутствии доказательств, подтверждающих надлежащее уведомление неявившейся стороны, арбитражный суд обязан отложить рассмотрение дела.

В таком же порядке решается вопрос о возможности дальнейшего рассмотрения дела при неявке иных лиц, участвующих в деле (ч. 5 ст. 157 АПК).

2. Суд вправе признать явку любого лица, участвующего в деле, обязательной, и неявка лица при таких обстоятельствах может повлечь наложение на него штрафных санкций (ч. 4 ст. 157 АПК). Суд может признать явку лица, участвующего в деле, обязательной, даже если это лицо ходатайствовало о рассмотрении дела в его отсутствие либо если вместо стороны в процессе участвует представитель. Доказательством извещения лица о его обязательной явке в суд является получение этим лицом извещения, в котором указано на обязательность явки. Если при признании судом явки лица, участвующего в деле, обязательной данное лицо не явится в суд, то последний вправе отложить рассмотрение дела или рассмотреть дело, наложить штрафные санкции на это лицо.

АПК ДНР устанавливает и ряд специфических оснований для отвода судьи.

Так, судья арбитражного суда подлежит отводу,

- если он участвовал при предыдущем рассмотрении дела в качестве судьи иностранного суда или арбитража;

- если он находится или ранее находился в служебной или иной зависимости от лица, участвующего в деле или его представителя;

- если он делал публичные заявления или давал оценку по существу рассматриваемого дела.

Кроме того, согласно ч. 3 ст. 21 АПК в состав арбитражного суда не могут входить лица, состоящие в родстве между собой. Это основание распространяется только на судей и неприменимо к другим лицам, которые могут быть отведены.

Отложение судебного разбирательства:

Особенности:

1. Возможность отложения судебного разбирательств на срок, необходимый для устранения обстоятельств, послуживших основанием для отложения, но не более чем на один месяц ,а в случае обращения обеих сторон за содействием к суду или к медиатору, в целях урегулирования спора, на срок, не превышающий 60-ти дней (ч.2, 7 ст. 159 АПК).

2. Арбитражный суд может отложить судебное разбирательство, если признает, что оно не может быть рассмотрено в данном судебном заседании, в том числе вследствие неявки кого-либо из лиц, участвующих в деле, других участников арбитражного процесса, в случае возникновения технических неполадок при использовании технических средств ведения судебного заседания, в том числе систем видеоконференц-связи, а также при удовлетворении ходатайства стороны об отложении судебного разбирательства в связи с необходимостью представления ею дополнительных доказательств, при совершении иных процессуальных действий (ч. 5 ст. 159 АПК).

3. Четко установлен срок, на который может быть отложено судебное разбирательство – 1 месяц (ч. 7 ст. 159 АПК).

Участники арбитражного процесса:

Особенности:

1. Новеллой АПК ДНР является ст. 36, в соответствии с которой 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. Такие лица пользуются правами и несут обязанности лиц, участвующих в деле.

2. Процессуальное соучастие: Согласно ч. 6 ст. 40 АПК в случае если законом предусмотрено обязательное участие в деле другого лица в качестве ответчика, а также по делам, вытекающим из административных и иных публичных правоотношений, арбитражный суд первой инстанции по своей инициативе привлекает его к участию в деле в качестве соответчика.

3. Замена ненадлежащего ответчика (ст. 41 АПК):

Если истец не согласен на замену ответчика другим лицом, суд может с согласия истца привлечь это лицо в качестве второго ответчика (ч. 2).

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 (ч. 5).

4. Прокурор: В отличие от ранее действовавшего ХПК , согласно положениям которого прокурор был вправе обратиться в арбитражный суд с любым иском в защиту государственных и общественных интересов, на основании ч. 1 ст. 46 АПК 2021г. прокурор вправе обратиться в арбитражный суд лишь в следующих случаях:

1) с заявлениями об оспаривании нормативных правовых актов, ненормативных правовых актов государственных органов, органов местного самоуправления, затрагивающих права и законные интересы юридических и физических лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

2) с иском о признании недействительными сделок, совершенных государственными органами, органами местного самоуправления, государственными и муниципальными унитарными предприятиями, государственными и муниципальными учреждениями, а также юридическими лицами, в уставном капитале (фонде) которых есть доля участия Донецкой Народной Республики, доля участия муниципальных образований;

3) с иском о применении последствий недействительности ничтожной сделки, совершенной государственными органами, органами местного самоуправления, государственными и муниципальными унитарными предприятиями, государственными и муниципальными учреждениями, а также юридическими лицами, в уставном капитале (фонде) которых есть доля участия Донецкой Народной Республики, доля участия муниципальных образований;

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

Кроме того, АПК ДНР, в отличие от ГПК ДНР не предусматривает такой формы участия прокурора в арбитражном процессе, как дача заключения по делу.

Новеллой АПК является закрепление возможности прокурора по указанным в ч. 1 ст. 46 АПК делам вступить в дело, рассматриваемое арбитражным судом, на любой стадии арбитражного процесса с процессуальными правами и обязанностями лица, участвующего в деле, в целях обеспечения законности. Эта норма АПК , по мнению В.В. Яркова позволяет говорить о такой форме участия прокурора как дача заключения по делу, с чем вряд ли можно согласиться.

В случаях, когда прокурор не участвовал в рассмотрении дела в суде первой инстанции, по делам, указанным в части 1 статьи 46 Кодекса, он вправе вступить в дело при его рассмотрении судом апелляционной или кассационной инстанции, подать апелляционную или кассационную жалобу.

5. Обращение в защиту публичных интересов, прав и законных интересов других лиц (ст. 47 АПК):

В отличие от прокурора для названных органов закон не устанавливает конкретного перечня дел, по которым они наделены правом на обращение в суд. Однако установлен ряд особенностей.

1. В случаях, предусмотренных законом, государственные органы, органы местного самоуправления и иные органы вправе обратиться в арбитражный суд в защиту публичных интересов.

2. В случаях, предусмотренных АПК и другими законами, организации и граждане вправе обратиться в арбитражный суд в защиту прав и законных интересов других лиц.

Кроме того, в обращении должно быть указано, в чем заключается нарушение публичных интересов или прав и (или) законных интересов других лиц, послужившее основанием для обращения в арбитражный суд.

6. АПК прямо предусматривает таких участников, как помощник судьи и секретарь судебного заседания (ст. 54 АПК ДНР).

Помощник судьи

- оказывает помощь судье в подготовке и организации судебного процесса и не вправе выполнять функции по осуществлению право- судия.

- может вести протокол судебного заседания и совершать иные процессуальные действия в случаях и в порядке, которые предусмотрены АПК.

- не вправе совершать действия, влекущие за собой возникновение, изменение либо прекращение прав или обязанностей лиц, участвующих в деле, и других участников арбитражного процесса.

Секретарь судебного заседания

- ведет протокол судебного заседания.

- обязан полно и правильно излагать в протоколе действия и решения суда, а равно действия участников арбитражного процесса, имевшие место в ходе судебного заседания.

- по поручению председательствующего проверяет явку в суд лиц, которые должны участвовать в судебном заседании.

7. Введен новый субъект арбитражного процесса – специалист (ст. 49, 51 АПК).

Так, специалистом в арбитражном суде является лицо, обладающее необходимыми знаниями по соответствующей специальности, осуществляющее консультации по касающимся рассматриваемого дела вопросам.

Лицо, вызванное арбитражным судом в качестве специалиста, обязано явиться в суд, отвечать на поставленные вопросы, давать в устной форме консультации и пояснения.

Специалист вправе с разрешения арбитражного суда знакомиться с материалами дела, участвовать в судебных заседаниях, заявлять ходатайство о представлении ему дополнительных материалов.

Специалист вправе отказаться от дачи консультаций по вопросам, выходящим за пределы его специальных знаний, а также в случае, если представленные ему материалы недостаточны для дачи консультации.

8. Представитель (ст. 55 АПК):

Анализ норм АПК ДНР позволяет говорить о двух видах судебно- го представительства:

- обязательное

- договорное (добровольное)

Обязательное

– ч. 2 ст. 55 АПК, в соответствии с которой права и законные интересы недееспособных граждан защищают в арбитражном процессе их законные представители - родители, усыновители, опекуны или попечители, которые могут поручить ведение дела в арбитражном суде другому избранному ими представителю.

- ч. 4 ст. 55 АПК, в соответствии с которой дела организаций ведут в арбитражном суде их органы, действующие в соответствии с законом, иным нормативным правовым актом или учредительными документами организаций.

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

В основе его возникновения нет добровольного волеизъявления представляемого лица, оно возникает на основании закона, уставных документов.

Добровольное

– ч. 3 ст. 55 АПК говорит о случаях добровольного представительства, в основании которого лежит договор (например, договор поручения). Так, представителями физических лиц, в том числе физических лиц – предпринимателей, и юридических лиц могут выступать в арбитражном суде адвокаты и иные оказывающие юридическую помощь лица, имеющие высшее юридическое образование либо ученую степень по юридической специальности. Требования, предъявляемые к представителям, не распространяются на патентных поверенных по спорам, связанным с правовой охраной результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, арбитражных управляющих при исполнении возложенных на них обязанностей в деле о банкротстве, а также иных лиц, указанных в законе.

По смыслу ч. 6 ст. 55 и ст. 56 АПК представителем в арбитражном суде может быть дееспособное лицо с надлежащим образом оформленными и подтвержденными полномочиями на ведение дела, за исключением судей, следователей, прокуроров, помощников судей и работников аппарата суда. Данное правило не распространяется на случаи, если указанные лица выступают в арбитражном суде в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей.

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

Порядок оформления полномочий зависит от вида судебного представительства:

Законные представители:

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

Руководители организаций действуют в арбитражном суде без доверенности.

- Полномочия законных представителей подтверждаются представленными суду документами, удостоверяющими их статус и полномочия (паспорт, свидетельство о рождении представляемого ребенка и др.) (ч. 1 и 2 ст. 57 АПК).

Договорные (добровольные) представители:

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

Согласно статьи 271 КоАП в качестве защитника или представителя к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо. Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием.

- Полномочия других представителей на ведение дела в арбитражном суде должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в установленном законом порядке.

- Полномочия представителя также могут быть выражены в заявлении представляемого, сделанном в судебном заседании, на что указывается в протоколе судебного заседания.

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

Доверенность от имени физического лица - предпринимателя должна быть им подписана и скреплена его печатью или может быть удостоверена нотариально или в ином установленном законом порядке.

Доверенность от имени физического лица может быть удостоверена нотариально или в ином установленном законом порядке.

На полномочия представителя, которые в обязательном порядке должны быть указаны в доверенности указывает ч. 2 ст. 58 АПК .

В случае непредставления лицом, участвующим в деле, его представителем необходимых документов в подтверждение полномочий или представления документов, не соответствующих требованиям, установленным АПК ДНР и другими законами, а также в случае нарушения правил о представительстве, арбитражный суд отказывает в признании полномочий соответствующего лица на участие в деле, на что указывается в протоколе судебного заседания (ч. 4 ст. 59 АПК).

Рассмотрение дела по существу (исследование доказательств) складывается из исследования и судебных прений.

Особенности:

1. Доклад дела председательствующим или одним из судей в начале рассмотрения дела по существу не предусмотрен.

2. АПК в отличие от ГПК устанавливает источники формирования предмета доказывания: основания требований и возражений лиц, участвующих в деле, и норма материального права, подлежащая применению (ч. 2 ст. 61 АПК).

3. По общему правилу преюдициальное значение имеют факты, установленные судебным актом по делу, в котором участвовали те же лица (ч. 2 ст. 695АПК ). В этом случае преюдициальные факты не могут быть оспорены и не подлежат доказыванию по делу. Если в деле участвуют и другие лица, для них данные факты не имеют преюдициального значения устанавливаются на общих основания.

4. Во исполнение правила раскрытия доказательств, лица, участвующие в деле, вправе ссылаться только на те доказательства, с которыми другие лица, участвующие в деле, были ознакомлены заблаговременно (ч. 4 ст. 61 АПК).

Представление доказательств в судебном заседании при рассмотрении дела по существу, как правило, не допускается.

Отличается перечень средств доказывания, используемых в арбитражном процессе, нежели чем в гражданском процессе.

Особенности:

1. ст. 60 АПК допускает использование в качестве средств доказывания иных документов и материалов (например, материалы фото- и киносъемки).

2. В качестве доказательств допускаются объяснения лиц, участвующих в деле, и иных участников арбитражного процесса, полученные путем использования систем видеоконференц-связи.

3. Перечень средств доказывания дополнен таким новым средством доказывания, как «консультация специалиста» (ч. 2 ст. 60 АПК).

Статья 82 Консультация специалиста

1. В целях получения разъяснений, консультаций и выяснения профессионального мнения лиц, обладающих теоретическими и практическими познаниями по существу разрешаемого арбитражным судом спора, арбитражный суд может привлекать специалиста.

Советники аппарата специализированного арбитражного суда, обладающие квалификацией, соответствующей специализации суда, могут привлекаться в качестве специалистов.

2. Специалист дает консультацию добросовестно и беспристрастно исходя из профессиональных знаний и внутреннего убеждения.

Консультация дается в устной форме без проведения специальных исследований, назначаемых на основании определения суда.

3. В целях получения разъяснений и дополнений по оказанной консультации специалисту могут быть заданы вопросы судом и лицами, участвующими в деле.

Порядок исследования доказательств:

- использование в арбитражном процессе свидетельских показаний – редкость. Отношения, связанные с предпринимательской и иной экономической деятельностью, оформляются, как правило, в квалифицированной форме.

К сожалению, АПК не регламентировал особенности допроса несовершеннолетних свидетелей, поэтому представляется, что в этой части возможно применение соответствующих положений ГПК.

- по предложению суда свидетель может изложить показания, данные устно, в письменной форме (ст. 83 АПК).

- п. 4 ч. 5 ст. 52 АПК : не подлежат допросу в качестве свидетелей представители лиц, участвовавших в проведении примирительной процедуры, посредники, в том числе медиаторы, судебные примирители, об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с участием в примирительной процедуре;

- документы, полученные посредством факсимильной, электронной или иной связи, в том числе с использованием информационно-телекоммуникационной сети Интернет, а также документы, подписанные электронной подписью в порядке, установленном законодательством Донецкой Народной Республики, допускаются в качестве письменных доказательств в случаях и порядке, которые установлены настоящим Кодексом, иными нормативными правовыми актами Донецкой Народной Республики или договором.

Если копии документов представлены в арбитражный суд в электронном виде, суд может потребовать представления оригиналов этих документов.

Новеллой является ст. 165 АПК , предусматривающая необходимость проведения судебных прений после завершения исследования доказательств по делу. Порядок выступления лиц, участвующих в деле, такой же, как и в гражданском процессе.

В иной редакции изложена ст. 156 АПК ДНР «Протокол» . В судебном заседании, а также при совершении отдельных процессуальных действий вне судебного заседания ведется протокол. При этом протокол в арбитражном процессе не отражает весь ход судебного разбирательства. В нем фиксируются лишь отдельные процессуальные действия, указанные в ст. 156 АПК, включая определения, выносимые судом без удаления из зала судебного заседания; устные заявления и ходатайства лиц, участвующих в деле; объяснения лиц, участвующих в деле, показания свидетелей, пояснения экспертов по своим заключениям и др. В то же время не является обязательным изложение в протоколе содержания судебных прений, сведений об оглашении письменных доказательств и т. п.

Исходя из конкретных условий, в которых находится арбитражный суд, вести протокол судебного заседания может судья, рассматривающий дело, либо секретарь судебного заседания или помощник судьи. Лица, участвующие в деле, вправе подать замечания на протокол в течение трех дней с момента его подписания.

Как и в ГПК, в зависимости от оснований выделяют обязательное (ст. 143 АПК) и факультативное (ст. 144 АПК) приостановление производства по делу.

Арбитражный суд обязан приостановить производство по делу в случае:

1) невозможности рассмотрения данного дела до разрешения другого дела, рассматриваемого Конституционным Судом Донецкой Народной Республики, судом общей юрисдикции;

2) пребывания физического лица – ответчика в действующей части Вооруженных Сил Донецкой Народной Республики или ходатайства физического лица – истца, находящегося в действующей части Вооруженных Сил Донецкой Народной Республики;

3) смерти физического лица, являющегося стороной в деле или третьим лицом, заявляющим самостоятельные требования относительно предмета спора, если спорное правоотношение допускает правопреемство;

4) утраты физическим лицом, являющимся стороной в деле, дееспособности.

Арбитражный суд приостанавливает производство по делу и в иных предусмотренных законом случаях.

Арбитражный суд вправе приостановить производство по делу в случае:

1) назначения арбитражным судом экспертизы;

2) реорганизации юридического лица, участвующего в деле;

3) привлечения физического лица, участвующего в деле, для выполнения государственной обязанности;

4) нахождения физического лица, участвующего в деле, в учреждении здравоохранения или длительной служебной командировке;

5) рассмотрения международным судом, судом иностранного государства другого дела, решение по которому может иметь значение для рассмотрения данного дела.

Производство по делу приостанавливается:

1) в случаях, предусмотренных пунктом 1 части 1 статьи 143 и пунктом 5 статьи 144 настоящего Кодекса, до вступления в законную силу судебного решения соответствующего суда;

2) в случаях, предусмотренных пунктом 2 части 1 статьи 143 и пунктом 4 статьи 144 настоящего Кодекса, до устранения обстоятельств, послуживших основанием для приостановления производства по делу;

3) в случаях, предусмотренных пунктами 3 и 4 части 1 статьи 143 и пунктом 2 статьи 144 настоящего Кодекса, до определения правопреемника лица, участвующего в деле, или назначения недееспособному лицу представителя;

4) в случае, предусмотренном пунктом 1 статьи 144 настоящего Кодекса, до истечения срока, установленного арбитражным судом.

Арбитражный суд возобновляет производство по делу по заявлению лиц, участвующих в деле, или по своей инициативе после устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление, либо до их устранения по заявлению лица, по ходатайству которого производство по делу было приостановлено.

При установлении обстоятельств, свидетельствующих о невозможности рассмотрения дела по существу, арбитражный суд в одних случаях прекращает дело производством (ст. 150, 151 АПК), а в других - оставляет заявление без рассмотрения (ст. 148, 149 АПК).

Процессуальные последствия аналогичны тем, что предусмотрены в ГПК ДНР.