**ТЕМА № 2**

**ПРИНЦИПЫ АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССА**

**ПЛАН**

1. Понятие, система и классификация принципов арбитражного процесса

2. Организационные (судоустройственные) принципы арбитражного процесса

3. Функциональные (судопроизводственные) принципы арбитражного процесса.

**1. Понятие, система и классификация принципов арбитражного процессуального права**

Система принципов дублирующей отрасли арбитражного процессуального права во многом повторяет систему принципов гражданского процессуального права. Вместе с тем, имеются различия в нормативном закреплении, а также в реализации одноименных принципов в практической правоприменительной деятельности разных ветвей судебной системы.

Принципы арбитражного процессуального права – это основные руководящие положения данной отрасли права, которые, с одной стороны, отражают дублирующее положение арбитражного процессуального права в системе отечествнного права, а с другой – определенные специфические особенности закрепления в законодательстве и применения на практике одноименных с гражданским процессуальным правом принципов (А.Т. Боннер).

Под принципами арбитражного процессуального права понимаются закрепленные в нормах арбитражного процессуального права, в законодательстве об арбитражных судах общие руководящие положения, основополагающие начала нормативного характера, на основе которых осуществляется правосудие в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (В.В. Ярков).

Значение принципов арбитражного процессуального права:

1. Являются ориентиром в нормотворческой деятельности при совершенствовании арбитражного процессуального законодательства;

2. Позволяют арбитражному суду обеспечить правильное понимание арбитражного процессуального законодательства и верно его применять в соответствии с действительным смыслом.

Система принципов арбитражного процессуального права – это совокупность всех принципов арбитражного процессуального права в их взаимосвязи и взаимной обусловленности.

В систему принципов арбитражного процессуального права входят международные и национальные принципы.

Состав международных принципов:

- Ст. 6 Европейской конвенции о правах человека:

1. Справедливость

2. Публичность судебного процесса

3. Соблюдение разумных сроков

4. Необходимость разрешения дела независимым и беспристрастным судом, действующим на основании закона

При рассмотрении конкретных дел ЕСПЧ оценивает национальное законодательство и практику его применения с точки зрения соответствия данным принципам.

- Рекомендации Комитета министров Совета Европы от 14 мая 1981г. № R(81)7 «Комитет министров государствам-членам относительно путей облегчения доступа к правосудию», в которых предложены правительствам государств-членов пять групп мер для принятия и усиления принципов, изложенных в приложении к данным рекомендациям:

1. Информирование общественности

2. Упрощение

3. Ускорение разбирательства

4. Судебные издержки

5. Особые процедуры.

Состав национальных принципов:

Каких-либо принципиальных различий в составе принципов гражданского и арбитражного процессуального права нет, однако, исходя из содержания действующего АПК ДНР, следует заключить, что законодатель отказался от принципа непрерывности в арбитражном процессе. Такой вывод следует, в частности из содержания ст. 164 АПК ДНР, не запрещающей суду рассматривать другие дела во время перерыва в судебном заседании.

Основным аргументом противников данного принципа в арбитражном судопроизводстве является то, что он является формальным и препятствует оперативному проведению процесса.

Напротив, по мнению В.М. Шерстюка и Л.А. Грось исключение непрерывности арбитражного процесса из его принципиальных начал является нецелесообразным, так как принцип непрерывности укрепляет авторитет арбитражного суда, обеспечивает уважительное отношение суда к участвующим в деле лицам, гарантирует вынесение арбитражным судом законных и обоснованных решений.

Нельзя не обратить внимание и на непоследовательность законодателя в решении вопроса о взаимном уважении суда и участвующих в деле лиц. С одной стороны, он вводит правовую норму, обязывающую участников процесса проявлять уважение к суду, обращаясь к арбитражному суду со словами «Уважаемый суд!», а с другой - убирает правило о непрерывности процесса по делу, обеспечивающее уважительное отношение суда к участвующим в деле лицам.

В свете сказанного В.М. Шерстюк убежден, что, исключая принцип непрерывности из арбитражного судопроизводства, законодатель все-таки допустил ошибку, которую все равно придется исправлять, ибо этот принцип прямо связан с качеством разрешения споров и укреплением авторитета арбитражного суда среди организаций и граждан.

По мнению Л.А. Грось, в АПК ДНР намечается возрождение аналога принципа арбитрирования, суть которого в период деятельности советского арбитража заключался в том, что решение по хозяйственному спору принималось государственным арбитром и участвующими в деле представителями сторон. Согласно этому принципу стороны в арбитражном процессе, в отличие от гражданского процесса, не только участвовали в рассмотрении дела, но и принимали активное участие в разрешении дела. Руководствуясь этим принципом, арбитр обязан был совместно с представителями сторон стремиться к тому, чтобы стороны в арбитражном заседании пришли к соглашению по существу спора. Для этого стороны участвовали вместе с государственным арбитром в выработке согласованного решения, отвечающего как интересам сторон, так и интересам государства.

Элементы арбитрирования можно обнаружить и в современном институте примирительного производства, медиации.

В.В. Ярков полагает необходимым выделение в системе принципов арбитражного процессуального права «принципа доступа к судебной защите прав и законных интересов». По его мнению, данный принцип» представляет собой такое правило, в соответствии с которым всякое заинтересованное лицо вправе обратиться в порядке, предусмотренном законом, в арбитражный суд за защитой прав и интересов и отстаивать их в судебном процессе. Однако по справедливому замечанию А.Т. Боннера сформулированный В.В. Ярковым принцип представляет собой некий конгломерат отдельных диспозитивных и состязательных полномочий сторон и других лиц, участвующих в деле, в связи с чем внедрение его в уже давно устоявшуюся систему принципов арбитражного процессуального права является излишним.

Анализ современной системы принципов арбитражного процессуального права позволяет говорить о том, что она основывается на состязательной модели судопроизводства. В настоящее время в условиях действия концепции разделения властей и судебной власти суд становится арбитром в разрешении споров, стоящим над сторонами: он уже не собирает доказательств, следовательно, стороны должны иметь квалифицированных юридических представителей, помогающим им в этом.

Классификация принципов арбитражного процессуального права:

По объекту правового регулирования все принципы арбитражного процессуального права можно разделить на две группы:

а) принципы организационные или судоустройственные, т.е. определяющие организационное устройство арбитражного суда;

б) принципы функциональные или судопроизводственные, т.е. определяющие процессуальную деятельность суда и других участников процесса.

|  |  |
| --- | --- |
| **Организационные**  **(судоустройственные) принципы:** | **Функциональные**  **(судопроизводственные) принципы:** |
| 1. Осуществления правосудия только судом 2. Независимости судей и подчинения их только Конституции ДНР и закону 3. Гласности судебного разбирательства 4. Сочетания единоличного и коллегиального состава суда при рассмотрении дел 5. Равенства всех перед законом и судом 6. Национального (государственного)   языка судопроизводства  *В.В. Ярков*   1. 7) Автономии арбитражного суда в судебной системе ДНР (М.Г. Митина) | 1. Законности 2. Диспозитивности 3. Состязательности 4. Непосредственности судебного раз- бирательства 5. Объективной (судебной) или *юри- дической (по В.В. Яркову)* истины 6. Процессуального равенства сторон арбитражного процесса 7. Сочетания устности и письменности судебного разбирательства   *В.В. Ярков*   1. Доступа к судебной защите прав и законных интересов (доступа к право- судию) 2. Судейского руководства |

**2. Организационные (судоустройственные) принципы арбитражного процессуального права**

*1. Принцип осуществления правосудия только судом.*

**Правосудие** – это рассмотрение и разрешение судами в уста- новленном законом процессуальном порядке конкретных судебных дел с вынесением по ним законных, обоснованных и справедливых судебных актов (А.Т. Боннер.

Применительно к арбитражному процессуальному праву данный принцип выражается в том, что по делам в сфере хозяйственной юрисдикции, отнесенным к ведению арбитражных судов, только арбитражный суд вправе осуществлять правосудие.

Данный принцип также отражает наличие нескольких автономных судебных подсистем в рамках общей судебной системы ДНР, в которой арбитражный суд осуществляет правосудие в сфере хозяйственной юрисдикции по экономическим спорам и другим делам, связанным с предпринимательской и иной экономической деятельностью. Поэтому вряд ли необходимо выделение самостоятельного принципа автономности арбитражного суда в судебной системе ДНР, предложенное М.Г. Митиной, поскольку самостоятельность арбитражно-судебной системы логично вытекает из указанного принципа осуществления правосудия только судом.

В соответствии со смыслом ст.80 Конституции РФ, ст.21 Закона «О судебной системе Донецкой Народной Республики», а также ст. 1 АПК судебная власть в ДНР в сфере хозяйственной юрисдикции (по делам, отнесенным к ведению арбитражных судов) может осуществляться только арбитражными судами в лице арбитражных судей и привлекаемых в установленном законом порядке к осуществлению правосудия арбитражных заседателей.

*2. Принцип независимости судей арбитражных судов и подчи нения их только закону (ст. 5 АПК ДНР).*

Согласно ст. 5 АПК ДНР судьи арбитражного суда независимы, подчиняются только Конституции ДНР и закону. Какое- либо постороннее воздействие на судей, вмешательство в их деятельность любых государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц или граждан запрещаются и влекут за собой ответственность, установленную законом.

Гарантии независимости судей арбитражных судов устанавливаются Конституцией ДНР и законом (ч. 4 ст. 5 АПК).

В Законе «О статусе судей» закреплены положения, направленные на обеспечение независимости судей на основе политических, экономических и юридических гарантий (ст. 13-15 Закона).

1. К политическим гарантиям независимости судей относятся положения, которые запрещают судьям арбитражных судов быть представителями каких-либо государственных и иных организаций, состоять в политических партиях, движениях, объединениях, представлять интересы должностных лиц, наций, социальных групп. Решения арбитражного суда должны быть свободными от соображений практической целесообразности и политической склонности судей.

2. К экономической гарантии независимости судей относятся положения, закрепленные в соответствующих нормативных правовых актах, которые предоставляют судьям арбитражных судов за счет государства материальное и социальное обеспечение.

3. К правовым гарантиям относятся, в частности, следующие положения:

закрепляющие несменяемость судей;

судья арбитражного суда не обязан давать каких-либо объяснений по существу рассмотренных или находящихся в его производстве дел;  
органы внутренних дел обязаны принимать меры по обеспечению безопасности судьи арбитражного суда, членов его семьи, сохранности принадлежащего ему имущества;  
личность, жилище, транспорт и корреспонденция судьи неприкосновенны.

4. Целый ряд процессуальных гарантий независимости судей отражен в статьях АПК, в частности в правилах об отводах судей (гл.3), об оценке доказательств (ст.67), о тайне совещания судей (ст.168) и др.

По мнению В.М. Шерстюка реальные гарантии принципа неза- висимости судей являются «болевым вопросом». Он же правильно указывает, что «инициатором «зависимого» отношения может быть и сам судья».

*3. Принцип равенства всех перед законом и судом (ст.8 АПК)*

Согласно ст. 13 Конституции ДНР и ст. 8 АПК данный принцип означает, что правосудие в арбитражных судах осуществляется на началах равенства перед законом и судом независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям и других обстоятельств, равенства всех организаций перед законом и судом независимо от организационно-правовой формы, формы собственности, подчиненности, места нахождения и других обстоятельств.

Важной процессуальной гарантией конституционного принципа равенства всех перед законом и судом является закрепленная в ч. 2 ст. 8 АПК ДНР обязанность арбитражного суда обеспечивать равную судебную защиту прав и законных интересов всех лиц, участвующих в деле.

*4. Принцип сочетания единоличного и коллегиального состава суда при рассмотрении дел (ст. 18 АПК ДНР).*

Указанный принцип представляет собой такое правило, в соответствии с которым в зависимости от категории дела и ряда других критериев разбирательство дела в арбитражном процессе производится судьей арбитражного суда единолично либо арбитражным судом в коллегиальном составе.

**Коллегиальное разбирательство в составе профессиональных судей.** В таком составе рассматриваются определенные категории дел в судах первой инстанции, в частности, согласно ст. 18 АПК ДНР:

1) об оспаривании нормативных правовых актов;

2) направленные в арбитражный суд первой инстанции на новое рассмотрение с указанием на коллегиальное рассмотрение;

3) решения о коллегиальном рассмотрении которых приняты председателем арбитражного суда первой инстанции в связи с их особой сложностью на основании мотивированного заявления судьи;

4) по спорам, возникающим из нарушения интеллектуальных прав.

Вопросы, возникающие при рассмотрении дел арбитражным судом в коллегиальном составе, разрешаются судьями большинством голосов. Никто из судей не вправе воздержаться от голосования. Председательствующий в заседании голосует последним. Судья, не согласный с решением большинства, обязан подписать это решение и вправе изложить в письменном виде свое особое мнение, которое приобщается к делу, но не объявляется. Лиц, участвующих в деле, с особым мнением судьи не знакомят.

Разбирательство дела осуществляется при неизменном составе суда. В случае замены судьи или одного из судей при коллегиальном рассмотрении дела разбирательства дела должно быть произведено с самого начала (ч. 2 ст. 19 АПК).

*5. Принцип гласности судебного разбирательства (ст. 12 АПК).*

Принцип гласности провозглашается в ст. 12 АПК ДНР, согласно которой разбирательство дел в арбитражных судах открытое. Публичный характер судопроизводства в арбитражных судах подчеркивается и в ч. 3 ст. 2 АПК ДНР.

Пропускной режим должен обеспечивать соблюдение принципа гласности разбирательства дел, безопасность судей и работников аппарата арбитражного суда, а также подтверждение порядка, необходимого для нормальной деятельности арбитражного суда.

Разбирательство дела в закрытом судебном заседании допускается в случаях, если открытое разбирательство дела может привести к разглашению государственной тайны, в иных случаях, предусмотренных законом, а также при удовлетворении ходатайства лица, участвующего в деле и ссылающегося на необходимость сохранения коммерческой, служебной или иной охраняемой законом тайны.

Разглашение сведений, составляющих государственную, коммерческую, служебную или иную охраняемую законом тайну, влечет за собой ответственность, установленную законом.

О разбирательстве дела в закрытом судебном заседании выносится определение. Определение выносится в отношении всего судебного разбирательства или его части.

При разбирательстве дела в закрытом судебном заседании присутствуют лица, участвующие в деле, их представители, а в необходимых случаях и порядке, которые установлены настоящим Кодексом, присутствуют также эксперты, специалисты, свидетели и переводчики.

Разбирательство дела в закрытом судебном заседании осуществляется с соблюдением правил судопроизводства в арбитражном суде. Использование средств аудиозаписи и систем видео-конференц-связи в закрытом судебном заседании не допускается.

Лица, присутствующие в открытом судебном заседании, имеют право делать заметки по ходу судебного заседания, фиксировать его с помощью средств звукозаписи. Кино- и фотосъемка, видеозапись, трансляция судебного заседания арбитражного суда по радио, телевидению и в информационно-телекоммуникационной сети Интернет допускаются с разрешения судьи – председательствующего в судебном заседании.

Сведения, составляющие государственную тайну, перечислены в ст.5 Закона ДНР «О государственной тайне». Например, государст- венную тайну составляют сведения в области экономики, науки и техники.

Сведения, которые не могут составлять служебную или коммерческую тайну, определяются законом или иными правовыми актами.

Судебные акты арбитражным судом объявляются публично.

*6. Принцип государственного (национального) языка судопроизводства.*

Согласно ст. 13 АПК судопроизводство в арбитражном суде ведется только на русском языке - государственном языке ДНР. Это является специфической особенностью арбитражного процесса.

Однако участвующим в деле лицам, не владеющим русским языком, обеспечивается право полного ознакомления с материалами дела, участие в судебных действиях через переводчика, право высказаться в суде на родном языке или свободно выбранном языке общения. Эти положения являются продолжением положений, содержащихся в ст. 10 Конституции ДНР и ч. 2 ст. 10 Закона «О судебной системе ДНР».

Судебные документы вручаются лицам, участвующим в деле, на русском языке, а по их ходатайству - в переводе на язык, который они использовали в судебных действиях.

**3. Функциональные (судопроизводственные) принципы арбитражного процессуального права**

*1. Принцип законности (ст. 6 АПК ДНР).*

Согласно ст. 6 АПК ДНР законность при рассмотрении дел арбитражным судом обеспечивается правильным применением законов и иных нормативных правовых актов, а также соблюдением судьями арбитражного суда правовых норм, установленных законодательством о судопроизводстве. Законность по существу означает полное соответствие всех судебных актов арбитражного суда, процессуальных действий суда и участников арбитражного процесса действующим нормам материального и процессуального права.

В соответствии со ст. 14 АПК ДНР арбитражный суд разрешает споры на основании Конституции Донецкой Народной Республики, международных договоров Донецкой Народной Республики, законов Донецкой Народной Республики, нормативных правовых актов Главы Донецкой Народной Республики, нормативных правовых актов Правительства Донецкой Народной Республики, нормативных правовых актов республиканских органов исполнительной власти, органов местного самоуправления. Арбитражный суд, установив при рассмотрении дела несоответствие актов государственного органа, органа местного самоуправления, иного органа закону, принимает решение согласно закону. Если при рассмотрении конкретного дела арбитражный суд придет к выводу о несоответствии закона, примененного или подлежащего применению в рассматриваемом деле, Конституции, он обращается в Конституционный Суд с запросом о проверке конституционности этого закона.

Если международным договором ДНР установлены иные правила, чем предусмотрены законом, то применяются правила международного договора.

В отличие от ГПК ДНР, допускающего возможность применения судом норм процессуального права по аналогии закона или аналогии права, в ст. 3 АПК и в иных положениях Кодекса подобного положения не содержится. Однако это вовсе не означает, что в арбитражном процессе эти институты не применяются. Так, например, в ГПК ДНР имеется ряд норм, посвященных участию специалиста в гражданском процессе. В арбитражном судопроизводстве эти нормы могут применяться по аналогии права.

В соответствии с законом или международным договором арбитражный суд применяет нормы права других государств, а также обычаи делового оборота.

Согласно ч. 5 ст. 171 АПК ДНР в обоснование принятого решения арбитражного суда могут содержаться ссылки на постановления Пленума Верховного Суда Донецкой Народной Республики по вопросам судебной практики, на постановления Президиума Верховного Суда Донецкой Народной Республики, а также на обзоры судебной практики Верховного Суда Донецкой Народной Республики, утвержденные Президиумом Верховного Суда Донецкой Народной Республики.

*2. Принцип диспозитивности.*

В соответствии со ст. 10 ГК ДНР физические и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права.

Принцип диспозитивности выводится из содержания целого ряда норм арбитражного процессуального права (ст.4, 35, 43 АПК и др.) и представляет собой такое правило, согласно которому заинтересованные в исходе дела лица вправе самостоятельно распоряжаться принадлежащими им субъективными материальными правами и процессуальными средствами их защиты.

При этом, как справедливо обратил внимание А.Г. Плешанов, вряд ли правильно связывать появление диспозитивности как принципа процесса с особым свойством субъективного гражданского права. Диспозитивность как юридически обеспеченная возможность свободной реализации прав характерна не только для субъективных прав, имеющих частноправовую природу, но и для субъективных прав с публично-правовой и смешанной юридической природой1.

В содержание принципа диспозитивности в арбитражном процессуальном праве входят следующие основные элементы:

1) возбуждение дела в арбитражном суде;

2) определение характера и объема исковых требований и возражений, возможность их изменения;

3) распоряжение материальными правами и процессуальными средствами их защиты, в частности отказ от иска, признание иска, заключение мирового соглашения;

4) возбуждение апелляционного, кассационного производства, постановка вопроса о пересмотре дела в надзорном порядке и по вновь открывшимся обстоятельствам;

5) требование принудительного исполнения судебного акта арбитражного суда.

При этом свобода распоряжения субъективными материальными правами в соответствии с принципом диспозитивности заключается в следующем. Истец имеет право:

1) изменить основания или предмет иска, но не одновременно сразу;

2) увеличить или уменьшить размер исковых требований;

3) отказаться от заявленного иска, заключить с ответчиком мировое соглашение на основе взаимных уступок.

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

Свобода распоряжения процессуальными средствами защиты в арбитражном процессе выражается в следующем.

1). Истец имеет право выбора - предъявлять иск в защиту нарушенного права или не предъявлять, хотя в отдельных случаях это возможно помимо его воли в соответствии со ст.46 и 47 АПК. Кроме того, в отдельных случаях, предусмотренных законом, арбитражный суд вправе выйти за пределы заявленных требований и рассмотреть ряд правовых вопросов по собственной инициативе независимо от того, заявлялись ли одной из сторон соответствующие требования. Так, согласно ст.216 ГК ДНР последствия недействительности ничтожной сделки могут быть применены арбитражным судом по собственной инициативе.

2). Предъявив иск, истец вправе потребовать обеспечения иска с целью гарантированности реального исполнения решения суда.

3). Ответчик может предъявить встречный иск.

4). Если удовлетворено ходатайство истца об обеспечении иска, ответчик вправе обратиться со встречным ходатайством об отмене мер обеспечения либо потребовать от истца встречного обеспечения.

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

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

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

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

Новый АПК ДНР расширил рамки диспозитивности.

1. Так, В.В. Ярков указывает на то, что в отличие от ранее действующего арбитражного процессуального законодательства теперь экономические споры, возникающие из публичных правоотношений, могут быть урегулированы сторонами путем заключения соглашения или с использованием других примирительных процедур, если иное не установлено законом. Такой подход вполне оправдан, поскольку многие органы государственной власти в публично-правовых отношениях наделены правом внесудебного урегулирования по вопросам задолженности по платежам в бюджет, поэтому логично предоставить право заключения таких соглашений под контролем арбитражного суда с целью защиты имущественных прав государства.

2. А.Т. Боннер, в свою очередь, указывает на то, что ныне правом на возбуждение дела в арбитражном суде пользуются главным образом субъективно заинтересованные в исходе дела лица. Фактически до минимальных пределов сокращены возможности прокуратуры по возбуждению арбитражных дел в защиту государственных или общественных интересов, а также интересов организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (ст. 46 АПК ДНР).

3. Важной новеллой действующего АПК ДНР является норма ст. 36 АПК ДНР, согласно которой лица, не участвовавшие в деле, о правах и обязанностях которых арбитражный суд принял судебный акт, вправе его обжаловать, а также оспорить в порядке надзора. При этом они наделяются правами и обязанностями лиц, участвующих в деле.

На первый взгляд, данная норма противоречит диспозитивному началу, поскольку лица, о которых идет речь, в рассмотрении дела не участвовали. На самом же деле это правило в полной мере согласуется с принципом диспозитивности, так как позволяет субъектам предпринимательской и иной экономической деятельности защищать их нарушенные или оспоренные права и законные интересы путем вступления в арбитражный процесс на его последующих стадиях. Подобная регламентация, кроме всего прочего, позволяет избегать ситуаций, когда бы акты арбитражных судов по разным делам противоречили друг другу.

*3. Принцип состязательности (ст. 10 АПК ДНР).*

Содержание этого принципа заключается в том, что стороны и другие участвующие в деле лица, если они желают добиться в свою пользу благоприятного решения, должны сообщить арбитражному суду все значимые для рассмотрения дела юридические факты и представить соответствующие доказательства, подтверждающие или опровергающие эти факты, а также совершить иные предусмотренные законом процессуальные действия, чтобы аргументированно убедить арбитражный суд в своей правоте.

Принцип состязательности включает в себя два весьма важных компонента:

с одной стороны, он регулирует действия лиц, участвующих в деле, прежде всего, сторон, а также арбитражного суда по представлению, собиранию и исследованию доказательств, а, с другой стороны, проявляется в состязательной форме арбитражного судопроизводства.

Лица, участвующие в деле:

1. Так, в ч. 2 ст. ст. 10 АПК в самом общем виде сформулированы состязательные полномочия участвующих в деле лиц: представлять доказательства арбитражному суду и другой стороне по делу, обеспечивается право заявлять ходатайства, высказывать свои до- воды и соображения, давать объяснения по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, связанным с представлением доказательств. Лица, участвующие в деле, несут риск наступления последствий совершения или несовершения ими процессуальных действий.

2. В соответствии со ст.35 АПК ДНР лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии; заявлять отводы; представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, представленными другими лицами, участвующими в деле, до начала судебного разбирательства; участвовать в исследовании доказательств; задавать вопросы другим участникам арбитражного процесса, заявлять ходатайства, делать заявления, давать объяснения арбитражному суду, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам; знакомиться с ходатайствами, заявленными другими лицами, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле; знать о жалобах, поданных другими лицами, участвующими в деле, знать о принятых по данному делу судебных актах и получать копии судебных актов, принимаемых в виде отдельного документа; обжаловать судебные акты; пользоваться иными процессуальными правами, предоставленными АПК и другими законами.

3. Основная процессуальная обязанность лиц, участвующих в дел закреплена в ч. 1 ст. 61 АПК ДНР, согласно которой каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений. Неисполнение данной процессуальной обязанности влечет за собой в отношении этих лиц соответствующие процессуальные последствия, в том числе возможность вынесения неблагоприятного решения.

4. В соответствии с ч. 4 ст. 62 АПК ДНР лицо, участвующее в деле и не имеющее возможности самостоятельно получить необходимое доказательство от лица, у которого оно находится, вправе обратиться в арбитражный суд с ходатайством об истребовании данного доказательства.

В ходатайстве должно быть обозначено доказательство, указано, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, могут быть установлены этим доказательством, указаны причины, препятствующие получению доказательства, и место его нахождения.

5. Новелла: Лица, участвующие в деле, вправе знать об аргументах друг друга до начала судебного разбирательства (ч. 2 ст. 10 АПК ДНР). Каждое лицо, участвующее в деле, должно раскрыть доказательства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений, перед другими лицами, участвующими в деле, до начала судебного заседания, если иное не установлено АПК ДНР. Лица, участвующие в деле, вправе ссылаться только на те доказательства, с которыми другие лица, участвующие в деле, были ознакомлены заблаговременно (ч. 3 и 4 ст. 61 АПК ДНР).

Признанные сторонами в результате достигнутого между ними соглашения обстоятельства принимаются арбитражным судом в качестве фактов, не требующих дальнейшего доказывания (ч. 2 ст. 66 АПК ДНР).

6. Введение в АПК ДНР нового процессуального института –

предварительного судебного заседания.

Арбитражный суд в предварительном судебном заседании:

1) разрешает ходатайства сторон;

2) определяет достаточность представленных доказательств, доводит до сведения сторон, какие доказательства имеются в деле;

3) выносит на рассмотрение вопросы, разрешаемые при подго- товке дела к судебному разбирательству, и совершает предусмотрен- ные настоящим Кодексом иные процессуальные действия (ч. 2 ст. 130 АПК ДНР).

*Арбитражный суд:*

Арбитражный суд, сохраняя независимость, объективность и беспристрастность, осуществляет руководство процессом, разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, предупреждает о последствиях совершения или несовершения ими процессуальных действий, оказывает содействие в реализации их прав, создает условия для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств и правильного применения законов и иных нормативных правовых актов при рассмотрении дела (ч. 3 ст. 10 АПК ДНР).

Также оказывает содействие сторонам в получении необходимых доказательств, истребует по ходатайству сторон, а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, по своей инициативе необходимые доказательства, разрешает вопросы о назначении экспертизы, вызове в судебное заседание экспертов, свидетелей, привлечении переводчика, необходимости осмотра на месте письменных и вещественных доказательств, а также принимает иные меры для представления сторонами доказательств.

Руководит судебным заседанием, обеспечивает условия для все- стороннего и полного исследования доказательств и обстоятельств дела, обеспечивает рассмотрение заявлений и ходатайств лиц, участвующих в деле (п. 3 ч. 1 ст. 129, п. 10 ч. 2 ст. 153 АПК ДНР).

Однако арбитражный суд не вправе своими действиями ставить какую-либо из сторон в преимущественное положение, равно как и умалять права одной из сторон (ч. 3 ст. 9 АПК ДНР). В то же время, руководить процессом, а в случаях, предусмотренных АПК, проявлять процессуальную активность суд должен в целях обеспечения правильного и своевременного рассмотрения дела (ст. 127 АПК ДНР).

*4. Принцип объективной (судебной) истины.*

Основное содержание данного принципа вытекает из содержания ч. 3 ст. 10, ч. 1 ст. 60, ч. 2 ст. 61, ст. 62, 67-69 и др. АПК ДНР.

Арбитражный суд, сохраняя независимость, объективность и беспристрастность, осуществляет руководство процессом, разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, предупреждает о последствиях совершения или несовершения ими процессуальных действий, оказывает содействие в реализации их прав, создает условия для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств и правильного применения за- конов и иных нормативных правовых актов при рассмотрении дела (ч. 3 ст. 10 АПК ДНР).

Доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном настоящим Кодексом и другими законами порядке сведения о фактах, на основании которых арбитражный суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела (ч. 1 ст. 60 АПК ДНР).

Обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела, определяются арбитражным судом на основании требований и возражений лиц, участвующих в деле, в соответствии с подлежащими применению нормами материального права (ч. 2 ст. 61 АПК ДНР).

С учетом специфики судопроизводства в арбитражных судах за редчайшими исключениями истина здесь может быть познана лишь опосредованным путем с помощью установленной процессуальным законом системы процессуальных доказательств, главным образом письменных. Следует также иметь в виду, что арбитражный суд познает истину не в полном объеме, оставляя за пределами судебного разбирательства обстоятельства дела, которые не имеют юридического значения в рамках конкретного правоотношения.

*5. Принцип процессуального равноправия сторон (ст. 9 АПК ДНР)*

Согласно ч. 2 ст. 9 АПК ДНР стороны пользуются равными правами на заявление отводов и ходатайств, представление доказательств, участие в их исследовании, выступление в судебных прениях, представление арбитражному суду своих доводов и объяснений, осуществление иных процессуальных прав и обязанностей, предусмотренных АПК .

Арбитражный суд не вправе своими действиями ставить какую- либо из сторон в преимущественное положение, равно как и умалять права одной из сторон.

В то же время более точно и емко данный принцип сформулирован в ч. 4 ст. 38 АПК ДНР, в соответствии с которой стороны пользуются равными процессуальными правами.

Таким образом, принцип процессуального равноправия сторон в арбитражном процессе заключается в предоставлении арбитражным процессуальным законодательством сторонам равных возможностей для отстаивания своих субъективных прав и законных интересов (ч. 2 ст. 10, ст. 61 АПК ДНР).

*6. Принцип сочетания устности и письменности судебного разбирательства*

В отличие от ГПК ДНР, провозглашающего принцип устности в ч. 2 ст. 169, АПК ДНР прямо этот принцип не закрепляет. Это и понятно, так как в арбитражном процессе первостепенное значение имеют различные письменные доказательства и процессуальные документы.

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

Как справедливо отмечается Д.А. Фурсовым, арбитражный процесс характеризуется стабильной письменной формой, поскольку решающую роль в судьбе заявленного иска играют надлежаще оформленные документы. Объяснения, как правило, нужны для разъяснения связи одного документа с другими документами, для изложения итоговой правовой оценки представленных доказательств1.

Так, согласно ч. 1 ст.62 АПК копии письменных доказательств, представленных в арбитражный суд лицами, участвующими в деле, направляются им другим лицам, участвующим в деле, у которых они отсутствуют. Кроме того, ч.4 ст.118 АПК обязывает истца при предъявлении иска направить другим лицам, участвующим в деле, кроме копии искового заявления и копии приложенных к нему документов, которые у них отсутствуют. Таким образом, АПК обязывает стороны заранее раскрывать имеющиеся у них письменные доказательства.

Такой порядок вполне рационален, поскольку значительная часть рассматриваемых арбитражными судами споров возникает из договорных отношений сторон, у которых имеется в наличии договор, иные документы, сопровождавшие заключение и исполнение обязательств его участниками, а также переписка, связанная с разрешением возникших разногласий по договору.

Устное начало разбирательства дела в арбитражном суде характеризуется устной формой ведения судебного заседания, исследованием доказательств в устной форме, ведением протокола с фиксацией в нем ряда процессуальных действий, совершаемых в устной форме, и доказательственной информации, полученной устно (устных заявлений и ходатайств лиц, участвующих в деле, показаний свидетелей, устного разъяснения экспертами своих заключений), и рядом других признаков.

Возможны альтернативы. Так, согласно ст. 75 АПК ДНР лицо, участвующее в деле, представляет арбитражному суду свои объяснения об известных ему обстоятельствах, имеющих значение для дела, в письменной или устной форме. По предложению суда лицо, участвующее в деле, может изложить свои объяснения в письменной форме.

Объяснения, изложенные в письменной форме, приобщаются к материалам дела.

Объяснения, изложенные в письменной форме участвующими в деле лицами, оглашаются в судебном заседании.

После оглашения объяснения, изложенного в письменной форме, лицо, представившее это объяснение, вправе дать относительно него необходимые пояснения, а также обязано ответить на вопросы других лиц, участвующих в деле, и арбитражного суда.

Также согласно ст. 83 АПК ДНР свидетель сообщает известные ему сведения устно. По предложению суда свидетель может изложить показания, данные устно, в письменной форме. Показания свидетеля, изложенные в письменной форме, приобщаются к материалам дела.

*7. Принцип непосредственности судебного разбирательства (ст. 11 и 163 АПК ДНР*).

В силу данного принципа арбитражный суд при разбирательстве дела обязан непосредственно исследовать все доказательства по делу. Доказательства, которые не были предметом исследования в судебном заседании, не могут быть положены арбитражным судом в основу принимаемого судебного акта. Судебный акт может быть обоснован только теми доказательствами, которые непосредственно исследованы в судебном заседании в ходе разбирательства дела. Копии документов и выписки из них должны быть надлежащим образом заверены и при необходимости сверены с подлинными документами. Не- которые обстоятельства согласно закону могут быть подтверждены только подлинными документами.

С действием принципа непосредственности тесно связано установленное процессуальным законодательством требование о неизменном составе судей, рассматривающих конкретное дело. В случае замены судьи или одного из судей при коллегиальном рассмотрении дела разбирательство дела должно быть произведено с самого начала (ч. 2 ст. 19 АПК). Перерыв в судебном заседании возможен на срок не более 5 дней (ст. 164 АПК).

Исключения: обеспечение доказательств

(ст. 68, п. 4 ч. 1 ст. 129 АПК ДНР).