**РАЗДЕЛ 3. ПЕРЕСМОТР СУДЕБНЫХ АКТОВ АРБИТРАЖНЫХ СУДОВ**

**ТЕМА № 9**

**ПРОИЗВОДСТВО ПО ПЕРЕСМОТРУ СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ В СУДЕ АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ**

**ПЛАН**

1. Понятие апелляционного производства в арбитражном процессе.
2. Особенности производства в суде апелляционной инстанции.
   1. **Понятие апелляционного производства в арбитражном процессе.**

«Апелляция есть одно из позднейших явлений в жизни каждого народа», - утверждал русский ученый-процессуалист XIX века Ф.М. Дмитриев. На Западе она определилась как самостоятельный институт под влиянием римского права, в России понятие о ней появляется не ранее времен Петра Великого.

В 1917г. Институт апелляции прекратил свое существование в гражданском судопроизводстве нашей страны. Декретом Совета народных комиссаров № 1 «О суде» от 24 ноября (7 декабря) 1917г. Было определено иное, отличное от существовавшего ранее судопроизводство, в котором не было места для апелляционного обжалования судебных постановлений. Статья 2 Декрета гласила: «Решения местных судов окончательны и обжалованию в апелляционном порядке не подлежат».

Отмена апелляционного обжалования объяснялась необходимостью упрощения судебного производства и устранения судебной волокиты.

Экономические преобразования, начавшиеся в России с начала «перестройки» 1985г., привели к постепенному возрождению коммерческой деятельности, появлению частной собственности, началу формирования рыночной экономики.

В условиях, когда законодательство в сфере предпринимательской деятельности постоянно усложнялось, а в работе арбитражных судов в силу как объективных, так и субъективных причин нередко возникали погрешности, появилась необходимость в отлаженном правовом механизме исправления судебных ошибок.

С целью создания такого механизма в России в 1995г. Был восстановлен институт апелляционного производства.

В настоящее время существует достаточно много определений апелляции, озвученных различными учеными-процессуалистами.

Большинство современных авторов считают, что апелляцией называется просьба, подаваемая одной из спорящих сторон в апелляционный суд о перерешении дела ввиду неправильности решения суда первой инстанции, постановленного в пользу противной стороны.

М.С. Шакарян определяет апелляционное производство как «повторное рассмотрение дела на основе доказательств как уже имеющихся в деле, так и новых, представленных в апелляционную инстанцию, которая выносит новой решение, подлежащее обжалованию».

* 1. **Особенности производства в суде апелляционной инстанции Предмет проверки:** Законность и обоснованность

**Объект обжалования:** Судебные акты, ***не вступившие*** в законную силу (решение и определения арбитражного суда первой инстанции) (ч. 1 ст. 281 АПК ДНР)

Не могут быть обжалованы в арбитражный суд апелляционной инстанции решения по делам об оспаривании нормативных правовых актов, т.к. вступают в законную силу немедленно после их принятия (ч. 2 ст. 181 АПК).

*Определения арбитражного суда первой инстанции* могут быть обжалованы в двух случаях:

1. Если это указано в законе;
2. Если определение преграждает дальнейшее движение процесса (ст. 189 АПК).

**Арбитражный суд апелляционной инстанции (ст. 282 АПК):** Апелляционные жалобы в порядке апелляционного производства рассматриваются:

1) Апелляционным судом Донецкой Народной Республики – на решения Арбитражного суда Донецкой Народной Республики;

2) Апелляционной палатой Верховного Суда Донецкой Народной Республики – на решения Верховного Суда Донецкой Народной Республики, принятые по первой инстанции.

**Субъекты обжалования:** Лица, участвующие в деле и иные лица, которые не привлекались к участию в деле, но о правах и обязанностях которых арбитражный суд принял решение (ст. 36 АПК).

**Сроки обжалования:** В течение ***месяца*** после принятия арбитражным судом первой инстанции обжалуемого решения, если иной срок не установлен АПК (ч. 1 ст. 283 АПК).

*Сокращенные сроки:*

***10 дней:***

* решение о привлечении к административной ответственности

(ч. 4 ст. 207 АПК)

* решение об оспаривании решения административного органа о привлечении к административной ответственности (ч. 5 ст. 212 АПК)

Срок подачи апелляционных жалобы, протеста, пропущенный по причинам, не зависящим от лица, обратившегося с такими жалобой, протестом, в том числе в связи с отсутствием у него сведений об обжалуемом судебном решении, по ходатайству указанного лица может быть восстановлен судом апелляционной инстанции при условии, что ходатайство подано не позднее чем через шесть месяцев со дня принятия решения или, если ходатайство подано лицом, указанным в статье 36 АПК, со дня, когда указанное лицо узнало или должно было узнать о нарушении его прав и законных интересов обжалуемым судебным решением.

**Порядок подачи жалобы и требования, предъявляемые к ее форме и содержанию:**

Апелляционная жалоба подается через принявший решение в первой инстанции арбитражный суд, который обязан направить ее вместе с делом в соответствующий арбитражный суд апелляционной инстанции в ***трехдневный срок*** со дня поступления жалобы в суд (ч. 2 ст. 281 АПК).

**Форма и содержание апелляционной жалобы (ст. 284 АПК)**

1. Обязательная письменная форма. Апелляционная жалоба также может быть подана посредством заполнения формы, посредством заполнения формы, размещенной на официальном сайте Верховного Суда Донецкой Народной Республики в информационно-телекоммуникационной сети Интернет.
2. Подписывается лицом, подающим жалобу, или его представителем, уполномоченным на подписание жалобы. Апелляционный протест подписывается прокурором;
3. В апелляционной жалобе должны быть указаны:
4. наименование арбитражного суда, в который подается апел- ляционная жалоба;
5. ***наименование лица, подающего жалобу, и других лиц, уча-***

***ствующих в деле;***

1. наименование арбитражного суда, принявшего обжалуемое решение, номер дела и дата принятия решения, предмет спора;
2. требования лица, подающего жалобу, и ***основания, по кото- рым лицо, подающее жалобу, обжалует решение***, со ссылкой на законы, иные нормативные правовые акты, обстоятельства дела и имеющиеся в деле доказательства;
3. перечень прилагаемых к жалобе документов ***(ч. 5 ст. 284***

***АПК):***

1) копия оспариваемого судебного решения;

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

3) документ, подтверждающий направление или вручение другим лицам, участвующим в деле, копий апелляционной жалобы, протеста и документов, которые у них отсутствуют;

4) доверенность или иной документ, подтверждающие полномочия на подписание апелляционной жалобы.

*Документы, прилагаемые к апелляционной жалобе, могут быть представлены в арбитражный суд в* ***электронном*** *виде.*

В апелляционной жалобе могут быть указаны номера телефонов, факсов, адреса электронной почты и иные необходимые для рассмот- рения дела сведения, а также заявлены имеющиеся ходатайства (ч.2 ст.284 АПК).

Лицо, подающее апелляционную жалобу, обязано направить другим лицам, участвующим в деле, копии апелляционной жалобы и прилагаемых к ней документов, которые у них отсутствуют, заказным письмом с уведомлением о вручении либо вручить их другим лицам, участвующим в деле, или их представителям лично под расписку.

Лицо, участвующее в деле, направляет отзыв на апелляционные жалобу, протест с приложением документов, подтверждающих возражения относительно жалобы, протеста, другим лицам, участвующим в деле, и в суд апелляционной инстанции. (ч. 1 ст. 286 АПК). *Отзыв может быть представлен в суд посредством заполнения формы, размещенной на официальном сайте Верховного Суда Донецкой Народной Республики, рассматривающего дело, в информационно-телекоммуникационной сети Интернет. Документы, прилагаемые к отзыву, могут быть представлены в суд в электронном виде.*

**Порядок принятия жалобы к производству суда:**

Вопрос о принятии апелляционной жалобы к производству решается судьей суда апелляционной инстанции ***единолично в пятидневный срок*** со дня ее поступления в суд апелляционной инстанции, о чем выносится определение, в котором указываются время и место проведения судебного заседания по рассмотрению апелляционной жалобы.

Копии определения о принятии апелляционных жалобы, протеста направляются лицам, участвующим в деле, не позднее следующего дня после дня его вынесения. (ст. 285 АПК).

*Основания для оставления без движения* – нарушение требований ст. 284 АПК . Суд выносит определение об оставлении апелляционных жалобы, протеста без движения. Определение может быть обжаловано. В определении суд указывает основания для оставления апелляционных жалобы, протеста без движения и срок, в течение которого лицо, подавшее апелляционные жалобу, протест, должно устранить обстоятельства, послужившие основанием для оставления апелляционной жалобы, протеста без движения. Копия определения об оставлении апелляционных жалобы, протеста без движения направляется лицу, подавшему апелляционные жалобу, протест, не позднее следующего дня после дня его вынесения. В случае если обстоятельства, послужившие основанием для оставления апелляционных жалобы, протеста без движения, будут устранены в срок, указанный в определении суда, апелляционные жалоба, протест считаются поданными в день их первоначального поступления в арбитражный суд и принимаются к производству суда апелляционной инстанции. В случае если указанные обстоятельства не будут устранены в срок, указанный в определении, суд возвращает апелляционные жалобу, протест и прилагаемые к ним документы лицу, подавшему апелляционные жалобу, протест, в порядке, установленном статьей 288 АПК.(ст. 287).

*Основания для возвращения апелляционной жалобы* (ст. 288 АПК):

1) апелляционные жалоба, протест поданы лицом, не имеющим права на обжалование судебного решения в порядке апелляционного производства;

2) апелляционные жалоба, протест не подписаны или апелляционные жалоба, протест подписаны и поданы в арбитражный суд лицом, не имеющим полномочий на их подписание и (или) подачу в арбитражный суд;

3) апелляционные жалоба, протест поданы на судебное решение, которое в соответствии с настоящим Кодексом не обжалуется в порядке апелляционного производства;

4) апелляционные жалоба, протест поданы по истечении срока подачи апелляционных жалобы, протеста, установленного в настоящем Кодексе, и не содержат ходатайства о его восстановлении или в восстановлении пропущенного срока на подачу апелляционных жалобы, протеста отказано;

5) до вынесения определения о принятии апелляционных жалобы, протеста к производству суда от лица, подавшего апелляционные жалобу, протест, поступило ходатайство об их возвращении;

6) не устранены обстоятельства, послужившие основанием для оставления апелляционных жалобы, протеста без движения, в срок, установленный в определении суда.

Копия определения о возвращении апелляционных жалобы, протеста направляется лицу, подавшему апелляционные жалобу, протест, вместе с жалобой, протестом и прилагаемыми документами *не позднее следующего дня* после дня его вынесения или после истечения срока, установленного судом для устранения обстоятельств, послуживших основанием для оставления апелляционных жалобы, протеста без движения.

*Производство по апелляционной жалобе также может быть прекращено,* если от лица, ее подавшего, после принятия апелляционной жалобы к производству арбитражного суда поступило ходатайство об отказе от апелляционной жалобы и отказ был принят судом в соответствии со статьей 43 АПК (ст. 289 АПК).

В случае если в апелляционных жалобе, протесте заявлены новые требования, которые не были предметом рассмотрения в арбитражном суде первой инстанции, принявшем обжалуемое решение, суд апелляционной инстанции прекращает производство по апелляционным жалобе, протесту в части указанных требований. (ч. 2 ст. 289 АПК).

*Прекращение производства по жалобе не идентично прекращению производства по делу.*

Так, при отказе истца от иска, при утверждении мирового соглашения, при отказе заявителя от апелляционной жалобы, при заявлении в апелляционной жалобе новых требований, которые не были предметом рассмотрения в суде первой инстанции, принявшим обжалуемое решение, суд апелляционной инстанции прекращает производство по делу, о чем выносится определение, которое может быть обжаловано. В случае прекращения производства по апелляционным жалобе, протесту повторное обращение того же лица по тем же основаниям в суд с апелляционными жалобой, протестом не допускается.

***Новелла:***

**Статья 290. Приостановление исполнения судебных актов арбитражным судом апелляционной инстанции**

1. Суд апелляционной инстанции по ходатайству лиц, участвующих в деле, вправе приостановить исполнение судебных решений, принятых арбитражным судом первой инстанции, при условии, если заявитель обосновал невозможность или затруднительность поворота исполнения либо предоставил обеспечение, предусмотренное в части 2 настоящей статьи.

Ходатайство о приостановлении исполнения судебных решений, подписанное усиленной квалифицированной электронной подписью в порядке, установленном законодательством Донецкой Народной Республики, может быть подано в суд посредством заполнения формы, размещенной на официальном сайте Верховного Суда Донецкой Народной Республики в информационно-телекоммуникационной сети Интернет.

2. Исполнение решения арбитражного суда приостанавливается судом апелляционной инстанции при предоставлении лицом, ходатайствующим о таком приостановлении, обеспечения возмещения другой стороне по делу возможных убытков (встречного обеспечения) путем внесения на депозитный счет Верховного Суда Донецкой Народной Республики денежных средств в размере оспариваемой суммы либо предоставления банковской гарантии, поручительства или иного финансового обеспечения на ту же сумму.

3. О приостановлении исполнения судебного решения или об отказе в приостановлении исполнения суд апелляционной инстанции выносит определение в течение трех дней со дня поступления ходатайства в суд. Определение может быть обжаловано в суд кассационной инстанции. Содержание данного определения может быть изложено в определении о принятии апелляционных жалобы, протеста к производству суда.

Копия определения направляется лицам, участвующим в деле.

1. Исполнение судебного решения приостанавливается на срок до принятия судом апелляционной инстанции постановления по результатам рассмотрения апелляционных жалобы, протеста, если арбитражным судом не установлен иной срок приостановления.

**Сроки рассмотрения жалобы**

Суд апелляционной инстанции рассматривает апелляционные жалобу, протест на решение арбитражного суда первой инстанции в срок, не превышающий двух месяцев со дня поступления апелляционных жалобы, протеста вместе с делом в суд апелляционной инстанции, включая срок на подготовку дела к судебному разбирательству и на принятие судебного решения, если иное не установлено настоящим Кодексом. В случае если апелляционные жалоба, протест поступили в суд апелляционной инстанции до истечения срока их подачи, срок рассмотрения апелляционных жалобы, протеста исчисляется со дня истечения срока подачи апелляционных жалобы, протеста.

Срок, установленный частью 1 настоящей статьи, может быть продлен на основании мотивированного заявления судьи, рассматривающего дело, председателем суда до шести месяцев в связи с особой сложностью дела, со значительным числом участников арбитражного процесса.(ст. 292 АПК)

Суд апелляционной инстанции рассматривает дело в судебном заседании по правилам рассмотрения дела арбитражным судом первой инстанции с особенностями, предусмотренными настоящей главой.В суде апелляционной инстанции не применяются правила о соединении и разъединении нескольких требований, об изменении предмета или основания иска, об изменении размера исковых требований, о предъявлении встречного иска, о замене ненадлежащего ответчика, о привлечении к участию в деле третьих лиц, а также иные правила, установленные настоящим Кодексом только для рассмотрения дела в арбитражном суде первой инстанции.(ст. 291 АПК ).

**Производство в суде апелляционной инстанции.**

1. Подготовка дела к судебному разбирательству в арбитражных судах апелляционной инстанции осуществляется по общим правилам, содержащимся в главе 14 АПК, с учетом особенностей, предусмотренных настоящей главой
2. *.* Арбитражный суд апелляционной инстанции рассматривает дело по правилам рассмотрения дела арбитражным судом первой инстанции с рядом особенностями, предусмотренных главой 37 АПК.
3. В ходе каждого судебного заседания суда апелляционной инстанции, а также при совершении отдельных процессуальных действий вне судебного заседания ***ведется протокол.***
4. В суде апелляционной инстанции не применяются правила о соединении и разъединении нескольких требований, об изменении предмета или основания иска, об изменении размера исковых требований, о предъявлении встречного иска, о замене ненадлежащего ответчика, о привлечении к участию в деле третьих лиц, а также иные правила, установленные настоящим Кодексом только для рассмотрения дела в арбитражном суде первой инстанции (ст. 291 АПК).

**Пределы рассмотрения дела (Ст. 293 АПК ДНР)**

1. *Ограничение по представлению дополнительных доказательств:* Дополнительные доказательства принимаются судом апелляционной инстанции, если

* лицо, участвующее в деле, обосновало невозможность их представления в суд первой инстанции по причинам, не зависящим от него, и суд признает эти причины уважительными;
* в их исследовании или истребовании им было отказано судом первой инстанции.

При рассмотрении дела в суде апелляционной инстанции лица, участвующие в деле, вправе заявлять ходатайства о вызове новых свидетелей, проведении экспертизы, приобщении к делу или об истребовании письменных и вещественных доказательств, в исследовании или истребовании которых им было отказано арбитражным судом первой инстанции.

Суд апелляционной инстанции не вправе отказать в удовлетворении указанных ходатайств на том основании, что они не были удовлетворены судом первой инстанции.

1. *Установлены рамки апелляционной жалобы:*

В случае, если в порядке апелляционного производства обжалуется только часть решения, суд апелляционной инстанции проверяет законность и обоснованность решения только в обжалуемой части, если при этом лица, участвующие в деле, не заявят возражений.

1. Вне зависимости от доводов, содержащихся в апелляционных жалобе, протесте, суд апелляционной инстанции проверяет, не нарушены ли арбитражным судом первой инстанции нормы процессуального права, являющиеся в соответствии с частью 4 статьи 295 настоящего Кодекса основанием для отмены решения арбитражного суда первой инстанции.
2. ***Новелла:*** При наличии оснований, предусмотренных частью 4 статьи 295 АПК, суд апелляционной инстанции рассматривает дело по правилам, установленным для рассмотрения дела в арбитражном суде первой инстанции, в срок, не превышающий трех месяцев со дня поступления апелляционных жалобы, протеста вместе с делом в суд апелляционной инстанции. О переходе к рассмотрению дела по правилам суда первой инстанции выносится определение с указанием действий лиц, участвующих в деле, и сроков осуществления таких действий.

На отмену решения арбитражного суда первой инстанции указывается в постановлении, принимаемом арбитражным судом апелляционной инстанции по результатам рассмотрения апелляционной жалобы.

1. Новые требования, которые не были предметом рассмотрения в арбитражном суде первой инстанции, не принимаются и не рассматриваются арбитражным судом апелляционной инстанции (ст. 293 АПК).

**Основания для изменения или отмены судебного акта (Статья 295 АПК)**

1. неполное выяснение обстоятельств, имеющих значение для дела;
2. недоказанность имеющих значение для дела обстоятельств, которые суд считал установленными;
3. несоответствие выводов, изложенных в решении, обстоятельствам дела;
4. нарушение или неправильное применение норм материального права или норм процессуального права.

**Неправильным применением норм материального права является:**

1. неприменение закона, подлежащего применению;
2. применение закона, не подлежащего применению;
3. неправильное истолкование закона.

**Нарушение или неправильное применение норм процессуального права** является основанием для изменения или отмены решения арбитражного суда первой инстанции, если это нарушение привело или могло привести к принятию неправильного решения.

**Безусловные основания для отмены:**

1) рассмотрение дела арбитражным судом в незаконном составе;

2) рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из участвующих в деле лиц, не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания;

3) нарушение правил о языке при рассмотрении дела;

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

5) неподписание решения судьей или одним из судей, если дело рассмотрено в коллегиальном составе судей, либо подписание решения не теми судьями, которые указаны в решении;

6) отсутствие в деле протокола судебного заседания или подписание его не теми лицами, которые указаны в статье 156 настоящего Кодекса, в случае отсутствия аудиозаписи судебного заседания;

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

**Полномочия суда апелляционной инстанции (Ст. 294 АПК):**

1) оставить решение арбитражного суда первой инстанции без изменения, а апелляционные жалобу, протест – без удовлетворения;

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

3) отменить решение полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить исковое заявление без рассмотрения полностью или в части.

**Итоговый процессуальный документ, выносимый арбитражным судом апелляционной инстанции (Статья 296 АПК):**

***Постановление:***

1. Подписывается судьями, рассматривавшими дело.

2. В постановлении суда апелляционной инстанции должны быть указаны:

1) наименование суда апелляционной инстанции, состав суда, принявшего постановление; фамилия лица, которое вело протокол судебного заседания;

2) номер дела, дата и место принятия постановления;

3) наименование лица, подавшего апелляционные жалобу, протест, и его процессуальное положение;

4) наименования лиц, участвующих в деле;

5) предмет спора;

6) фамилии лиц, присутствовавших в судебном заседании, с указанием их полномочий;

7) дата принятия обжалуемого решения арбитражным судом первой инстанции;

8) краткое изложение содержания принятого решения;

9) основания, по которым в апелляционных жалобе, протесте заявлено требование о проверке законности и обоснованности решения;

10) доводы, изложенные в отзыве на апелляционные жалобу, протест;

11) объяснения лиц, участвующих в деле и присутствующих в судебном заседании;

12) обстоятельства дела, установленные судом апелляционной инстанции; доказательства, на которых основаны выводы суда апелляционной инстанции об указанных обстоятельствах; законы и иные нормативные правовые акты, которыми руководствовался суд апелляционной инстанции при принятии постановления; мотивы, по которым суд апелляционной инстанции отклонил те или иные доказательства и не применил законы и иные нормативные правовые акты, на которые ссылались лица, участвующие в деле;

13) мотивы, по которым суд апелляционной инстанции не согласился с выводами арбитражного суда первой инстанции, если его решение было отменено полностью или в части;

14) выводы о результатах рассмотрения апелляционных жалобы, протеста.

3. Указывается на распределение между сторонами судебных расходов, в том числе судебных расходов, понесенных в связи с подачей апелляционной жалобы.

4.Копии постановления арбитражного суда апелляционной инстанции направляются лицам, участвующим в деле, в ***пятидневный срок*** со дня принятия постановления.

1. Постановление арбитражного суда апелляционной инстанции

***вступает в законную силу со дня его принятия***.

1. Постановление арбитражного суда апелляционной инстанции может быть обжаловано в суд кассационной инстанции, ***если иное не предусмотрено АПК.***

**Апелляционные жалобы на решения арбитражного суда по делам, рассмотренным в порядке упрощенного производства (ст. 298 АПК)**

Апелляционные жалобы на решения арбитражного суда по делам, рассмотренным в порядке упрощенного производства, рассматриваются в суде апелляционной инстанции судьей единолично без вызова сторон по имеющимся в деле доказательствам. С учетом характера и сложности рассматриваемого вопроса, а также доводов апелляционной жалобы и возражений относительно апелляционной жалобы суд может вызвать стороны в судебное заседание.

Дополнительные доказательства по делам, рассмотренным в порядке упрощенного производства, арбитражным судом апелляционной инстанции не принимаются, за исключением случаев, если в соответствии с частью 7 статьи 293 АПК арбитражный суд апелляционной инстанции рассматривает дела по правилам, установленным для рассмотрения дел в арбитражном суде первой инстанции.

**Порядок апелляционного обжалования определений (Ст. 297 АПК):**

Апелляционные жалобы на определения арбитражного суда первой инстанции подаются и рассматриваются арбитражным судом апелляционной инстанции по правилам, предусмотренным для подачи и рассмотрения апелляционных жалоб на решения арбитражного суда первой инстанции, с особенностями:

* + 1. Апелляционные жалоба, протест на определения арбитражного суда первой инстанции, обжалование которых предусмотрено статьями 40, 44, 45 и 124 настоящего Кодекса, а также на определения о возвращении искового заявления и другие препятствующие дальнейшему движению дела определения рассматриваются судом апелляционной инстанции в срок, не превышающий пятнадцати дней со дня поступления таких апелляционных жалобы, протеста в суд апелляционной инстанции.
    2. Арбитражный суд по результатам рассмотрения жалобы на определение арбитражного суда первой инстанции вправе:

1. оставить определение без изменения, жалобу без удовлетво- рения;
2. отменить определение арбитражного суда первой инстанции и направить вопрос на новое рассмотрение в арбитражный суд первой инстанции;
3. отменить определение полностью или в части и разрешить вопрос по существу.