



ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ

09.10.2021

Правовое регулирование

АПК (ст. 59-63).

ГК (гл. 10, ст. 37, 43, 53, 62, 182—189, 1071 и др.).

Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (ст. 36) // СЗ РФ. № 43. Ст. 4190.

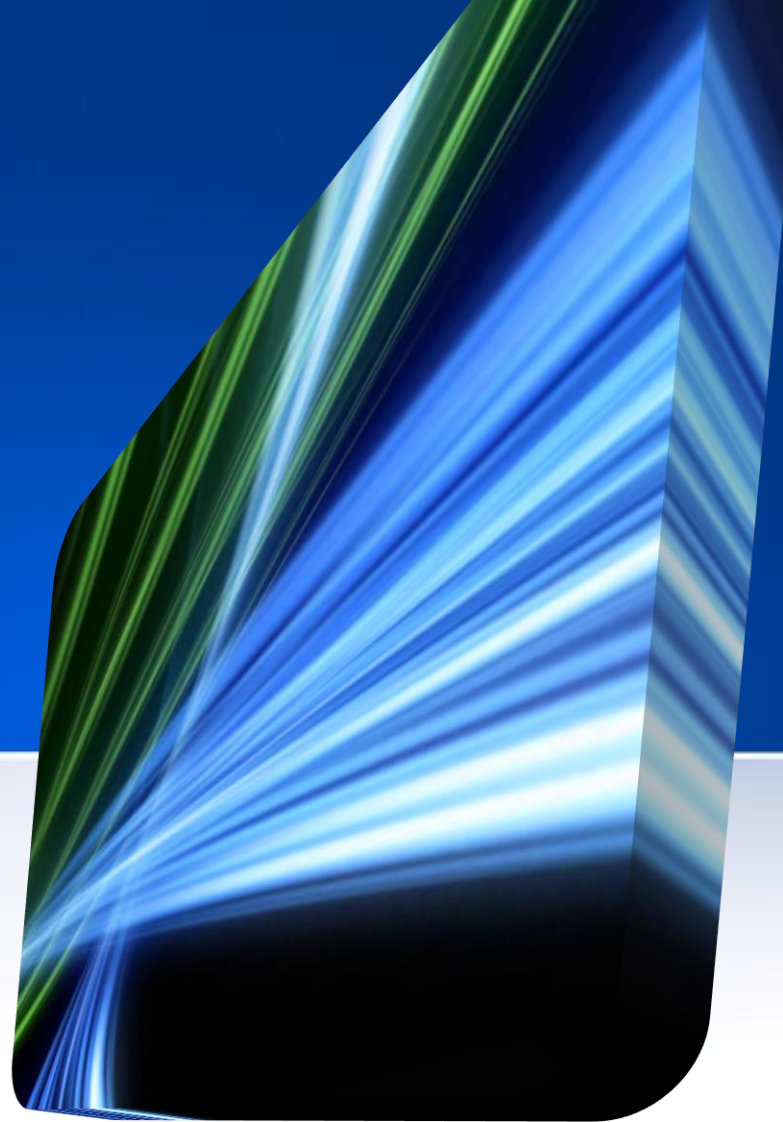
Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» // СЗ РФ. № 23. Ст. 2102.

План

- 1. Понятие представительства в арбитражном процессе
- 2. Виды представительства в арбитражном процессе
- 3. Порядок оформления полномочий представителя
- 4. Практическая деятельность представителя в арбитражном процессе

ПОНЯТИЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА

09.10.2021 НАЗВАНИЕ
ПРЕЗЕНТАЦИИ (
КАПИТУЛЬНЫЙ

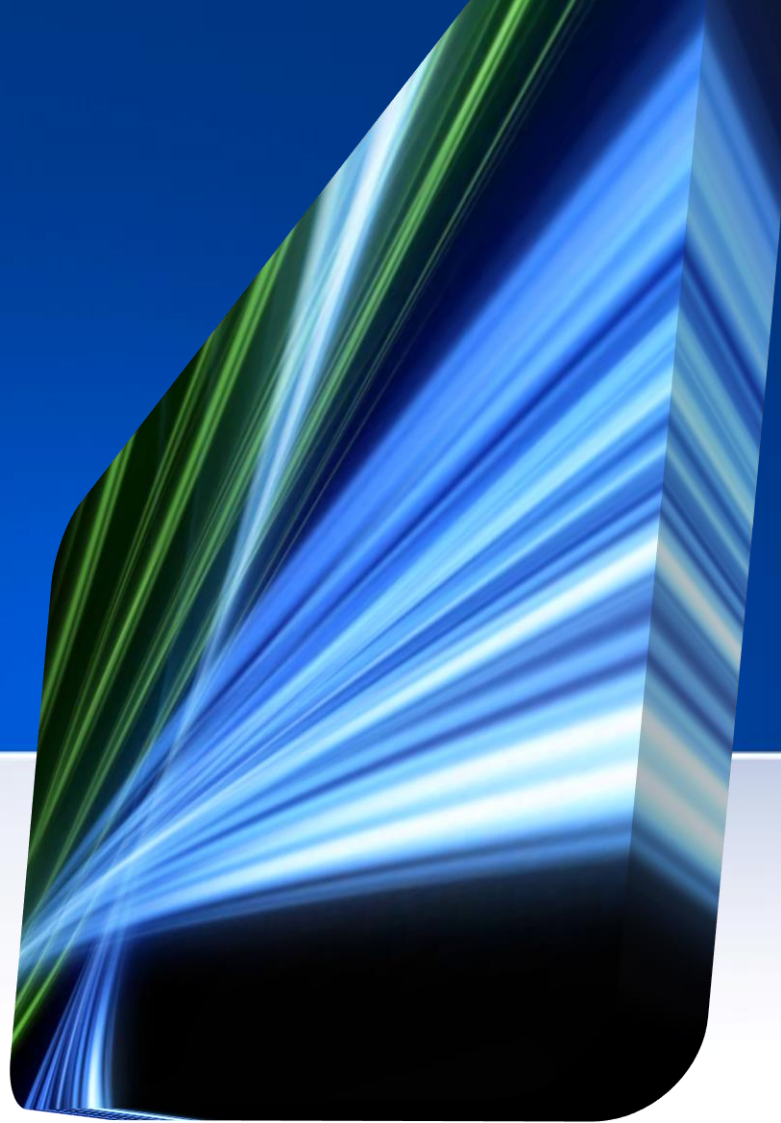


Понятие представительства

Под представительством понимается деятельность представителя в арбитражном процессе, осуществляемая от имени и в интересах представляемого им лица (доверителя). Это предполагает не только само по себе выступление представителя в арбитражном суде от имени представляемого им лица, участвующего в деле, но и защиту его интересов путем оказания ему квалифицированной юридической помощи в осуществлении им своих прав и предотвращении их нарушения со стороны других участников процесса.

Грамотное представление в арбитражном процессе представителями интересов лиц, участвующих в деле, способствует правильному и своевременному рассмотрению и разрешению спора в арбитражном суде.

ВИДЫ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА



Виды представительства, в зависимости от волеизъявления лица

Добровольное представительство

которое может возникнуть только при наличии на это волеизъявления представляемого (в частности, при договорном представительстве, в основе которого лежат договорные отношения: договор поручения, трудовой договор);

Законное представительство

для возникновения которого не требуется согласия представляемого, так как оно возникает в силу закона.

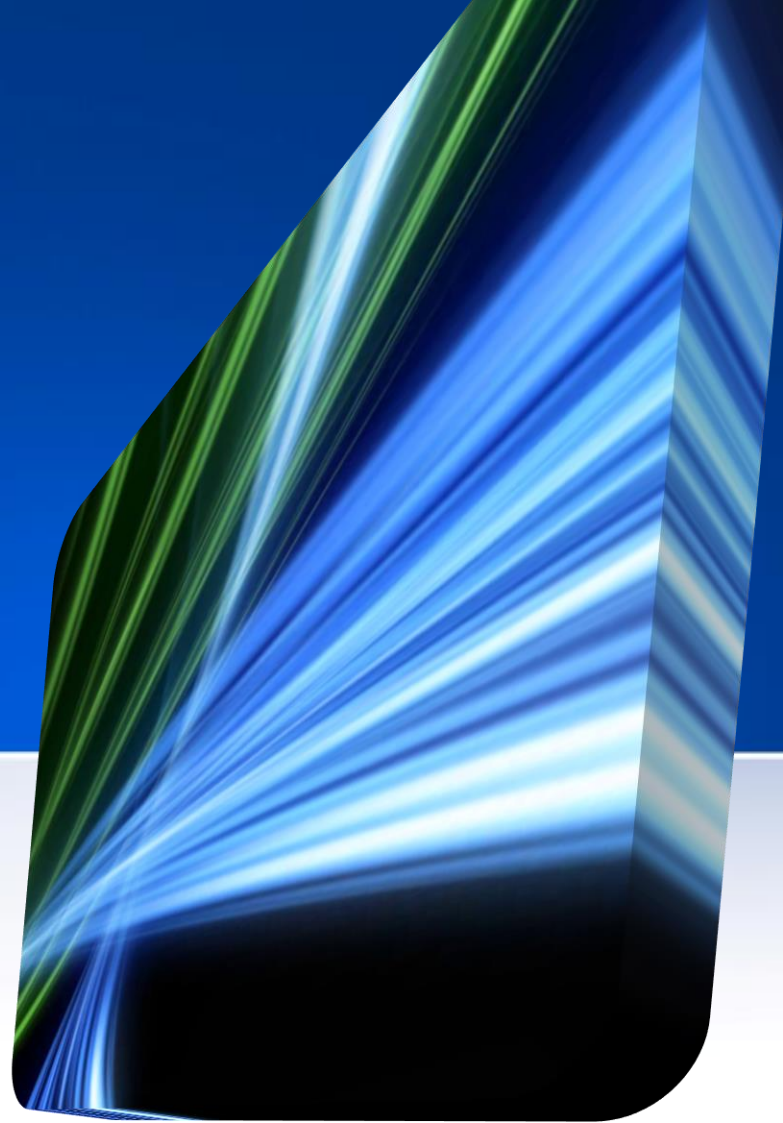
Виды представительства

Дела организаций ведут в арбитражном суде их органы, действующие в соответствии с федеральным законом, иным нормативным правовым актом или учредительными документами организаций. От имени ликвидируемой организации в суде выступает уполномоченный представитель ликвидационной комиссии.

Представителем в арбитражном суде может быть дееспособное лицо с надлежащим образом оформленными и подтвержденными полномочиями на ведение дела (ч. 6 ст. 59 АПК).

ПОРЯДОК ОФОРМЛЕНИЯ ПОЛНОМОЧИЙ ПРЕДСТАВИТЕЛЯ

09.10.2021 НАЗВАНИЕ –
ПРЕЗЕНТАЦИИ (
КАПИТУЛЬНЫЙ
НАБОР) КОПОНТИТУП



Полномочия руководителей

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

Полномочия законных представителей

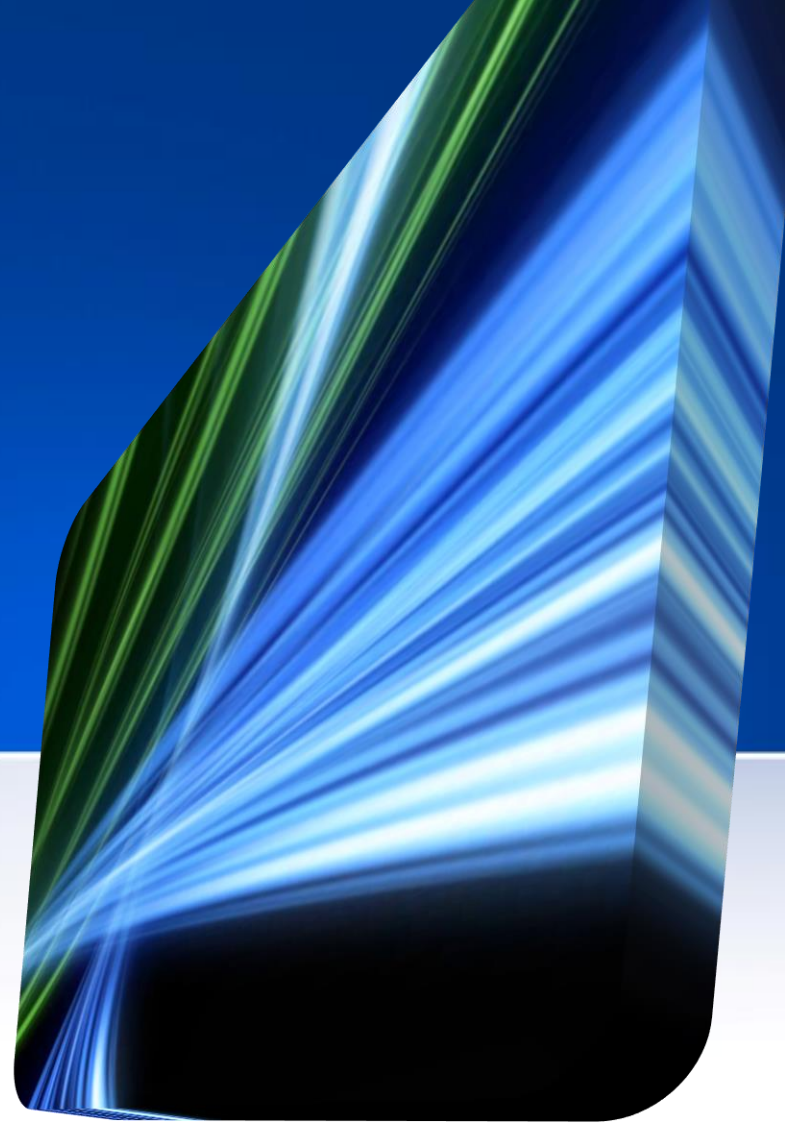
Полномочия законных
представителей подтверждаются
представленными суду
документами, удостоверяющими
их статус и полномочия (ч. ч. 1, 2 ст.
61 АПК).

Полномочия иных представителей

Полномочия других представителей на ведение дела в арбитражном суде должны быть **выражены в доверенности**, выданной и оформленной в соответствии с федеральным законом. Доверенность от имени организации должна быть подписана ее руководителем или иным уполномоченным на это ее учредительными документами лицом и скреплена печатью организации (ч. ч. 4, 5 ст. 61 АПК).

ПРАКТИЧЕСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ ПРЕДСТАВИТЕЛЯ

09.10.2021 НАЗВАНИЕ
ПРЕЗЕНТАЦИИ (КАПИТУЛЬНЫЙ
НАБОР) КОПИТИТУП



Практическая деятельность представителя

1. Оценка эффективности процессуальной работы
2. Этапы процессуальной работы
3. Досудебная подготовка материалов дела
4. Юридическая квалификация спора
5. Выбор способа судебной защиты
6. Выбор юрисдикции (подведомственность и подсудность)
7. Применение обеспечительных мер
- 8.

Оценка эффективности арбитражной защиты

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

Процессуальная работа в арбитражном процессе

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

Алгоритм досудебной подготовки дела

- ✓ Правовая квалификация конфликта (спора);
- ✓ Выбор способа судебной защиты **СРОКИ и СОБЛЮДЕНИЕ ДОСУДЕБНОГО ПОРЯДКА !!!**
- ✓ Определение юрисдикции спора **ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ и ПОДСУДНОСТЬ**
- ✓ Формулирование предмета иска;
- ✓ Правовое обоснование (аргументация) позиции по спору **РАЗНЫЕ ТРЕБОВАНИЯ;**
- ✓ Определения предмета доказывания **НЕ ДЛЯ ВСЕХ ДЕЛ**
- ✓ Подбор и анализ доказательств **НЕ ДЛЯ ВСЕХ ДЕЛ**
 - относимость (ст. 67 АПК РФ)
 - допустимость (ст. 68 АПК РФ)
 - достоверность (ст. 71 АПК РФ)
 - достаточность (ст. 71 АПК РФ)
 - убедительность.
- ✓ Выбор и формулирование оснований иска;
- ✓ Подготовка и подача искового заявления (отзыва на иск), **ОБЕСПЕЧИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ.**

Юридическая квалификация спора

По правовой природе спора:

Гражданско-правовые и публично-правовые

По виду спора:

- Договорные, деликтные, о праве собственности и др.
- договорные (обычный, корпоративный)

По содержанию:

1. материально-правовые (нет процесса доказывания)
2. фактологические (только процесс доказывания)
3. процедурные (доказывание в усеченном виде)

Материально –правовые споры

Подготовка убедительного правового обоснования

1. Усиление судебными прецедентами

Проблема применимости прецедента!!!!

2. Официальные разъяснения уполномоченных органов

3. Ссылка на авторитетов

Изложение в иске (отзыве) - простота и ясность

Озвучивание в суде - интерес и доступность
восприятия

Процедурные споры

1. Доказывание факта процедурного нарушения

Истец

Ответчик

2. Обоснование существенности нарушения

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

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

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

Фактологические споры

1. Уяснение и анализ предмета доказывания (ЧТО?)

а) набор обстоятельств – нормы материального права + судебные прецеденты

б) их юридический статус:

- презюмируемые
- общеизвестные (ст. 69 АПК РФ)
- преюдициальные (ст. 69 АПК РФ) !Постановление Президиума ВАС от 17.07.2007 №11974/06
- признанные (ст. 70 АПК РФ):

(явно признанные; явно не оспоренные (ч. 3.1)

- **доказываемые** ! Постановление Президиума ВАС от 24.03.2009 №1486/08 – изменение совокупности обстоятельств и качества доказательственной базы

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

Нормы материального и процессуального права + судебные прецеденты

3. Формирование доказательственной базы (КАК ??)

- (1) Письменные, (2) устные и (3) вещественные доказательства

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

ст. 75 АПК – суд может потребовать представить оригиналы документов в электронном виде

Фактологические споры

-Подлинники и копии (ст. 71 АПК РФ — суд не вправе считать доказанным факт, подтверждаемый только копией документа,

-- **досудебные** опросы свидетелей и заключения экспертов ;

ТРЕБОВАНИЯ К ДОКАЗАТЕЛЬСТВАМ:

- 1) относимость (ст. 67 АПК)
- 2) допустимость (ст. 68 АПК РФ)
- 3) достоверность (ст. 71 АПК РФ)
- 4) полнота (комплектность, достаточность) ст. 71 АПК РФ)
- 5) Убедительность (для суда)

5. Каким образом формировать:

- самостоятельный сбор (ст. 66 АПК РФ)
- ходатайство об истребовании доказательств (ст. 66 АПК РФ), в т.ч. у ответчика (посл. абзац ч. 2 ст. 125 АПК РФ –с 2010 г.)

Соблюдать требования к содержанию заявления

- ходатайство об обеспечении доказательств (ст. 72 АПК РФ);
- ходатайство о получении доказательств судом в порядке судебного поручения (ст. 73 АПК РФ)

Фактологические споры

ОЧЕНЬ ВАЖНО:

Исходя из качества доказательственной базы
выстраивать СИСТЕМУ УБЕДИТЕЛЬНЫХ
ДОКАЗАТЕЛЬСТВ, а затем уже – СИСТЕМУ ФАКТОВ

Система фактов должна быть неизменной: она может дополняться новыми фактами, но ни в коем случае не меняться (первоначальные факты заменяются новыми)

ВЫБОР СПОСОБА СУДЕБНОЙ ЗАЩИТЫ

ДОПУСТИМОСТЬ И ОПТИМАЛЬНОСТЬ.

Определяются нормами материального, процессуального права и судебными прецедентами.

Пр.:

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

ВЫБОР СПОСОБА СУДЕБНОЙ ЗАЩИТЫ

СРОКИ СУДЕБНОЙ ЗАЩИТЫ

Материальные (срок исковой давности) и процессуальные

Процессуальный срок м.б. восстановлен судом в порядке ст. 117 АПК РФ по ходатайству заявителя, если суд сочтет причины пропуска **уважительными**

Примерный перечень уважительных и неуважительных причин – п. 14 Постановления Пленума ВАС РФ от 28.05.2009 №36 «О применении АПК в арбитражном суде апелляционной инстанции»

ДОСУДЕБНЫЙ ПОРЯДОК - закон и прецеденты

Пр. Постановление Пленума ВАС от 18.12.2007 №65 (споры по возмещению НДС).

ВЫБОР ЮРИСДИКЦИИ

1. Определение подведомственности спора

Ошибка – прекращение производства по делу (п.1 ч. 1 ст. 150 АПК)

2. Подсудность спора (общие и специальные нормы)

пр. ст. 203, 208 АПК административные дела – подсудность по выбору истца
– доп. ст.36

Ст. 37 – договорная подсудность

Ошибка: 1) выявлена до принятия дела к производству – возвращение ИЗ по п. 1 ч. 1 ст. 129 АПК (м.б. обжаловано), 2) выявлена после принятия дела – передача в компетентный АС (ч. 2 ст. 39) , м.б. обжаловано в 10-дн. Срок в апел. Суд, кассац. обжалование не предусмотрено – п.6 Постановления Пленума от 28.05.2009 № 36.

ПРИМЕНЕНИЕ ОБЕСПЕЧИТЕЛЬНЫХ МЕР

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

Помнить, что заявление об ОМ рассматривается только после принятия дела к производству!!!!

ОФОРМЛЕНИЕ И ПОДАЧА ИСКА (ОТЗЫВА)

1. Ст. 125-125 АПК (иск), 132 АПК (встречный иск), 131 АПК (отзыв)
2. Временный порядок подачи документов в арбитражные суды в электронном виде (Приказ ВАС РФ от 12.01.2011 №1)
3. Постановление Пленума ВАС РФ от 17.02.2011 №12 «О некоторых вопросах применения АПК.....»
4. Постановление Пленума ВАС РФ от 20.3.97 №6 «О некоторых вопросах применениязаконодательства о государственной пошлине».

ПРЕДЪЯВЛЕНИЕ ИСКА: новые требования

Подтверждение местонахождения истца и ответчика:

✓ новое обязательное приложение - выписка из ЕГРЮЛ (ЕГРИП) с указанием сведений о **месте нахождения или месте жительства истца и ответчика** или **иной документ**, подтверждающий указанные сведения или отсутствие таковых; «срок годности» – 30 дней;

Иной документ – п. 3 Постановления Пленума ВАС РФ №12 2011г.

- ✓ для споров из публичных правоотношений, включая налоговые, общее правило действует;
- ✓ указывать как «юридический», так и «фактический» (в законе – «иной») адрес, а также адрес представителя

Что было можно – стало нужно (ст.ст. 125-126, 131 АПК РФ):

- ✓ номера телефонов, факсов, электронной почты – **обязательный** реквизит;
- ✓ **должны** быть указаны и **иные сведения**, если они необходимы для рассмотрения дела (ранее – могут быть указаны);

«Электронное судопроизводство»: возможности электронного документооборота

Закреплено право лиц, участвующих в деле, представлять в арбитражный суд документы в электронном виде:

заполнять формы документов, размещенных на официальном сайте арбитражного суда в сети Интернет (исковое заявление, заявления и ходатайства, жалобы, отзывы)

П. 1 Постановления Пленума ВАС № 12:

- в ходе рассмотрения дела суд вправе потребовать оригинал документа
- Ходатайства 1) об обеспечении иска, 2) о предварит. обеспечительных мерах, 3) о приостановлении судебных актов – только на бумажных носителях
представлять в электронном виде доказательства ст. 75 АПК РФ.

Суд может потребовать представления оригинала документов

Доказательства могут быть представлены путем использования систем видеоконференц-связи при наличии технических устройств документ-камера (п. 23 Постановления Пленума №12)

Закон РФ «Об электронной подписи» от 06.04.2011

ПРЕДЪЯВЛЕНИЕ ИСКА

Определения о 1) принятии дела к производству, 2) восстановлении пропущенного процессуального срока на обращение в суд, 3) оставлении заявления без движения **обжалованию отдельно от обжалования итогового судебного акта по делу не подлежат** – п. 6 Постановления Пленума ВАС от 28.05.2009 №36

СУДЕБНАЯ ПОДГОТОВКА ДЕЛА

1. Статьи 133-137 АПК РФ
2. Постановление Пленума ВАС РФ от 20.12.2006 № 65 «О подготовке дела к судебному разбирательству»
3. Постановление Пленума ВАС от 17.02.2011 № 12 «О некоторых вопросах применения АПК...»

ВНИМАНИЕ:

- Изучать содержание определений, неукоснительно совершать указанные в них действия в установленные судом сроки (иначе риск утраты права на совершение процессуальных действий по ст. 115 АПК или отказа суда в реализации права по ч.5 ст. 159 АПК)

СУДЕБНАЯ ПОДГОТОВКА

- При невозможности своевременно исполнить – ходатайство о продлении установленных судом процессуальных сроков в порядке ст. 118 АПК РФ
- самостоятельно отслеживать информацию о движении дела в порядке ст. 121 АПК, причем не только на сайте суда:
- Неразмещение информации на сайте не является препятствием для проведения судебного заседания и безусловным основанием для отмены судебного акта (п.14, 15 Постановления Пленума №12;
- извещение вручается уполномоченному на получение корреспонденции лицу (полномочие может явствовать из обстановки-секретарь, сотрудник канцелярии) п. 8 Постановления №12
- извещение направляется по адресу из ЕГРЮЛ

Контроль за движением дела – переложение бремени на стороны

Суд принял – стороны отслеживают:

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

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

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

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

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

СУДЕБНАЯ ПОДГОТОВКА

- Своевременно заявлять ходатайства (о назначении экспертизы, о вызове свидетелей, о предоставлении дополнительных доказательств и т.д, иначе риск применения ст. 159 АПК
- по отдельным делам предварительное судебное заседание может судом не проводиться (п.21 Постановления Пленума №65)
- Предварительное заседание может проводиться с использованием видеоконференц-связи – ст. 136 АПК
- Аудиозапись обязательна, если присутствует только одна из сторон (п.16 Постановления Пленума №12)

Переход из предварительного заседания в основное судебное разбирательство

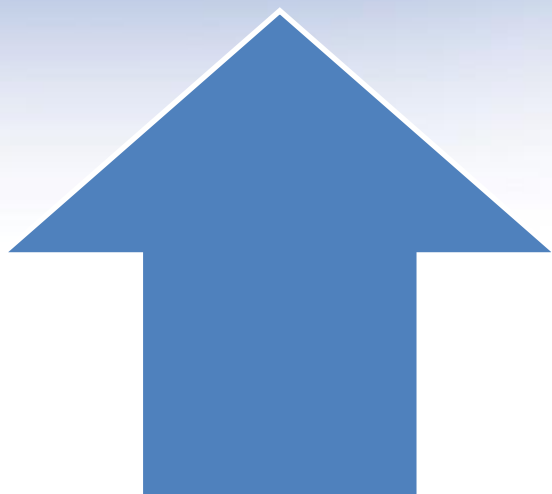
Переход из предварительного заседания в основное (ст. 137 АПК РФ):

Ранее – присутствующие в предварительном заседании стороны **не возражают**

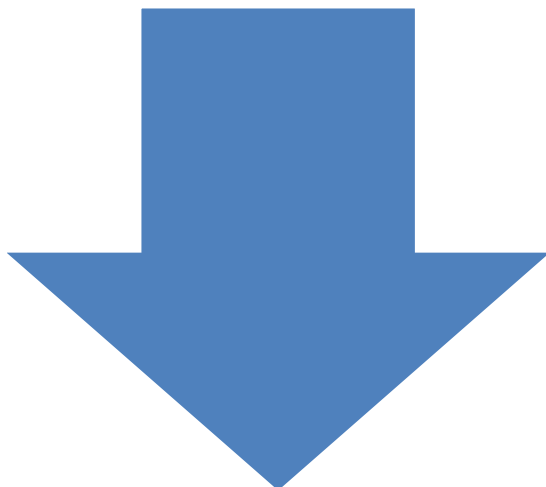
Теперь – если

(а) в предварительном заседании **присутствуют** лица, участвующие в деле (то есть, **даже если они возражают**);

(б) такие лица отсутствуют, но извещены о времени и месте судебного заседания и ими не были заявлены возражения относительно рассмотрения дела в их отсутствие (то есть, если лицо **не явилось, но возражает**, - начинать судебное разбирательство нельзя).



С оппонентом –
выражается в
процессуальном
противоборстве.




С судьей - выражается в
процессуальном
взаимодействии
(противоборства быть не
должно).

Процессуальное противоборство

- ✓ выбор оптимальной стратегии и тактики ведения дела;
- ✓ умелое использование процессуального инструментария.

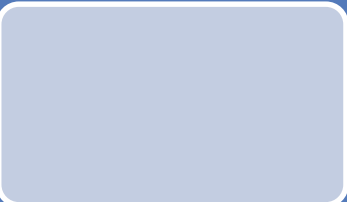
Стратегии



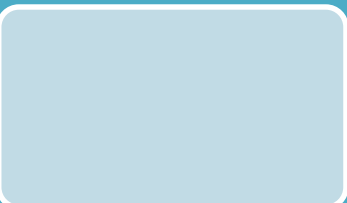
агрессивное противостояние с оппонентом – судьи не любят;



поиск правового компромисса с помощью суда - ;




Игнорирование (и оппонента и суд);




приспособление по ходу процесса - проигрышная.


Тактики



Процессуального
возражения




Процессуального
опровержения




Предъявление
встречного иска




Шахматной партии




Дезавуирования
правовой позиции
оппонента



Отказа от совершения
процессуальных
действий



Отказа от ранее
высказанных
пояснений



Формально-
процессуальные
способы защиты

Формально-процессуальные способы защиты

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

Формально-процессуальные способы защиты

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

Формально-процессуальные способы защиты

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

Компоненты успеха (продолжение)

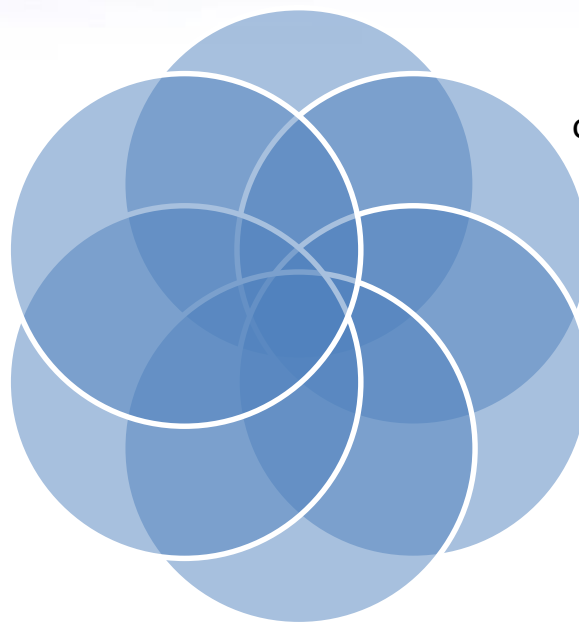


Завоевание доверия судьи

Использование досудебных механизмов урегулирования спора (судебный иск – вынужденная мера, а не способ воздействия на оппонента);

Инициатива в оказании помощи судье по совершению отдельных процессуальных действий.

Точное и своевременное исполнение проц. указаний судьи;



Правдоподобное изложение фактов (событий и действий);

Представление достоверных доказательств;

Не обманывать судью;

Процессуальное реагирование на ошибки и нарушения судьи

- ✓ Процессуальные заявления и возражения по ходу процесса (лучше – в письменном виде), можно повторно (ст. 159 АПК РФ);
- ✓ Внимательно изучать протокол судебного заседания и в установленный п. 6 ст. 155 АПК РФ представлять замечания на протокол;
- ✓ Аудиозапись судебного заседания (п. 7 ст. 11 АПК РФ) как доказательство ошибки судьи – ч. 7 ст. 155 АПК РФ);
- ✓ Своевременное обжалование промежуточных судебных определений – в **п. 6 Постановления Пленума перечень промежуточных определений, которые отдельно не обжалуются**) ;
- ✓ Использование предусмотренных ст. 178, 179 АПК РФ механизмов исправления ошибок судьи (доп. решение, исправление опечаток, опечаток, арифметических ошибок).

Распространенные нарушения судей


Неправильное распределение бремени доказывания между сторонами

Не исследование в судебном заседании приобщенных к материалам дела доказательств (Постановление Президиума ВАС от 18.09.2007 №3894/07)

Непринятие мер к проверке соответствия доводов стороны фактическим обстоятельствам дела и нормам законодательства (Постановление Президиума ВАС от 30.10.2007 №6399/07)

Непривлечение и недопуск к участию в деле третьих лиц, имеющих **материальный интерес в исходе дела** (Постановление Президиума ВАС от 29.09.2010 №6464/10)

ВЕДЕНИЕ ДЕЛА В СУДЕ 1 ИНСТАНЦИИ



Коллегиальное и единоличное (ст. 17 АПК) – в т.ч. По решению председателя АС

Арбитражные заседатели ст. 19 АПК

Замена судьи (ст. 18 АПК) – ч.5 не является заменой совершение отдельных проц. Действий другим судьей
--

Отвод судьи – основания в ст. 21 АПК

Институт жалоб на действия судьи

Заявление об ускорении рассмотрении дела (ст. 6.1 АПК) – на имя председателя суда
--

Арбитражные заседатели: ограничение злоупотреблений

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

ВЕДЕНИЕ ДЕЛА В СУДЕ 1 ИНСТАНЦИИ

Протокол , аудиозапись (статья 155 АПК РФ, п. 16022 Постановления Пленума №12):,

- ✓ протокол ведётся как в письменной форме, так и с использованием средств аудиозаписи;
- ✓ при возникновении неполадок средств звукозаписи судебное заседание откладывается (ст. 158 АПК РФ);
- ✓ материальный носитель звукозаписи (оптический диск) приобщается к делу;
- ✓ стороны **вправе знакомиться с аудиозаписью, делать её копии.**
- ✓ Отсутствие в материалах дела протокола – безусловное основание для отмены судебного акта, аудиозаписи на материальном носителе – только в том случае, если:
 - посредством аудиозаписи были зафиксированы сведения, послужившие основанием для принятия судебного акта и
 - файл аудиозаписи в информационной системе арбитражного суда утрачен и не может быть восстановлен

ВЕДЕНИЕ ДЕЛА В СУДЕ 1 ИНСТАНЦИИ

Использование видеоконференц-связи (статья 153.1 АПК РФ, п. 23-28 Постановления Пленума ВАС РФ №12):

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

Пассивное признание обстоятельств

«Презумпция признания» или «молчаливое соглашение о фактических обстоятельствах» (ст. 70 АПК РФ):

обстоятельства считаются признанными, если они прямо не оспорены или несогласие с ними не вытекает из «иных доказательств, обосновывающих **возражения** относительно заявленных требований» (т.е. **преимущество для ответчика**: непризнание не может следовать из доказательств истца; в публично-правовых спорах носитель власти – обычно именно ответчик).

Риски злоупотреблений:
скрытые (малозаметные) доводы (устные или письменные), на признание которых сторона будет ссылаться в прениях или в вышестоящей инстанции.

затягивание рассмотрения формальными заявлениями, кто какие обстоятельства предлагает признать либо не признаёт

Пресечение злоупотреблений процессуальными правами

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

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

Отложение слушания по решению руководства суда

Новое основание для отложения заседания (ст. 158 АПК РФ):

- ✓ болезнь судьи, «иные причины невозможности проведения заседания» - на срок не более 10 дней по *решению* (не определению) председателя арбитражного суда, его заместителя или председателя судебного состава;
- ✓ «иные причины» при отсутствии обязанности их указывать в форме определения и возможности обжаловать – риск незаконного вмешательства в работу судей, легализация противоправной практики.

Судебные расходы: срок давности

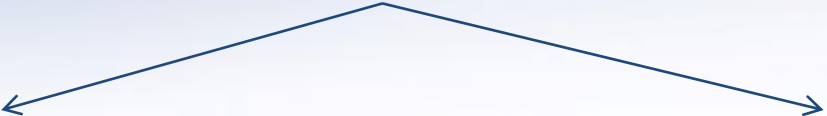
Установлен **срок давности подачи заявления о взыскании судебных расходов: 6 месяцев** от принятия судебного акта, которым разрешено дело по существу.

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

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

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

Пересмотр судебных решений

- 
1. Апелляция
 2. Кассация 1,2
 3. Надзор

Цель : исправление ошибок судьи

1. По новым и вновь открывшимся обстоятельствам (гл. 37 АПК РФ)

Цель: исправление объективной ошибки



Пересмотр (для исправления ошибки судьи)

1. В апелляционном и кассационном порядке – жалоба через арбитражный суд первой инстанции
2. Принцип **последовательности** обжалования (ст. 181, 188, 292 АПК РФ)
Исключение – апелляционный суд отказал в восстановлении пропущенного срока (ст. 181 АПК РФ)
3. В предусмотренных АПК РФ случаях – апелляционного обжалования нет, сразу в кассацию (Определение об утверждении мирового соглашения ст. 141 АПК РФ, Решение об оспаривании нормативного акта ст. 196 АПК РФ, Определение об оспаривании решения третейского суда ст. 234 АПК РФ и др.)

Пересмотр (для исправления ошибки судьи)

4. В предусмотренных АПК РФ случаях – нет кассационного обжалования
- (ч. 4¹ ст. 206 АПК РФ – решение о привлечении к административной ответственности и ч. 5.1 ст. 211 АПК РФ - решение об оспаривании постановления о привлечении к административной ответственности, если штраф ≤ 100 тыс. руб. (для юридических лиц) и ≤ 5 тыс. руб. (для индивидуальных предпринимателей);
- ст. 299 АПК РФ – решение в порядке упрощенного производства
- П. 6.1. Постановления Пленума ВАС №36 от 28.05.2009 – перечень не обжалуемых в кассационном порядке определений

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

Пересмотр (для исправления ошибки судьи)

Решения (ст. 181 АПК РФ)
Путем подачи жалобы



Определения (ст. 188 АПК РФ)

отдельно от обжалования итогового
судебного акта
Путем подачи жалобы

при обжаловании итогового судебного акта
путем заявления возражений

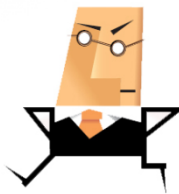
См. п. 6 Постановления Пленума ВАС РФ
от 28.05.2009 г. №36

Пересмотр (для исправления ошибки судьи)

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

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

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



Апелляционное производство

Постановление Пленума ВАС от 28.05.2009 №36 «О применении АПК в суде апелляционной инстанции»

1. Пересмотр дела с учетом ч. 3 ст. 266 и ч. 1 – 6,7 ст. 268 АПК РФ

Только в обжалуемой части

2. Пересмотр дела с учетом ч. 6.1 ст. 268 АПК РФ (в режиме суда 1 инстанции, о чем выносится определение о переходе)

При наличии нарушений, предусмотренных ч. 4 ст. 270 АПК РФ

! Стадии исследования доказательств и судебных прений

Пересмотр по новым и вновь открывшимся обстоятельствам

1. Постановление Пленума ВАС РФ от 30.06.2011 № 52

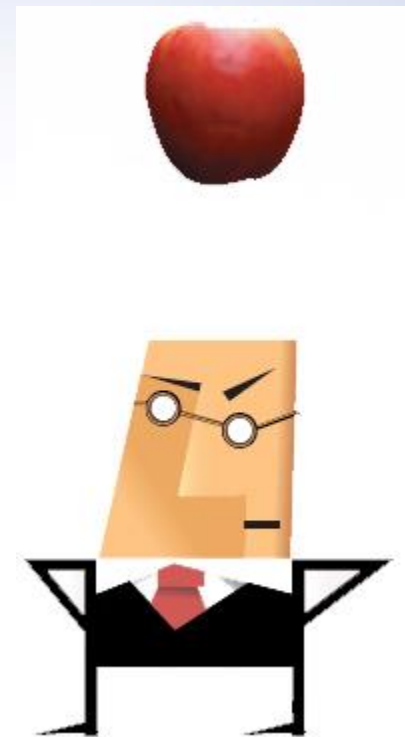
2. Постановление КС РФ от 21.02.2010 г. № 1

3. Определение КС РФ от 27.05.2004 г. №211-О

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

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

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



Пересмотр по новым и вновь открывшимся обстоятельствам

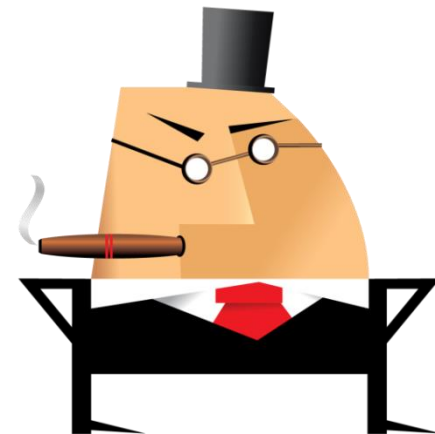
- 5. Основания пересмотра – ст. 311 АПК РФ и вышеназванные судебные прецеденты
- 6. Рассмотрение заявления – в судебном заседании

Результат:

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

Могут быть обжалованы

Пересмотр дела – в общем порядке



спасибо
за
ВНИМАНИЕ