Международный институт

Экономики и права

АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС

# Проблемно-тематический курс

 Выполнил студент 3 курса

 юридического факультета

 Степанов Александр

 Васильевич

## Челябинск 1998

ТЕМА 1. АРБИТРАЖНЫЕ СУДЫ В СИСТЕМЕ ФЕДЕРАЛЬНЫХ ОРГАНОВ СУДЕБНОЙ ВЛАСТИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ЗАДАЧА 1.

* Морковкина – 24 лет, с отличием закончившая юридический институт, и работающая юрисконсультом - назначение не соответствует Конституции РФ, так как согласно статьи 119 судьями могут быть граждане Российской Федерации, достигшие 25 лет.
* Быстрова, закончившая Подольский юридический техникум, имеющая стаж работы 20 лет – назначение не соответствует Конституции РФ, так как согласно статьи 119 судьями могут быть граждане, имеющие высшее юридическое образование.
* Ржевский – военнослужащий – 45 лет, заочно закончивший юридический институт и в течение 5 лет проработавший в должности исполняющего обязанности секретаря военного трибунала – назначение соответствует требованию Конституции РФ, так как Ржевский имеет высшее юридическое образование, стаж работы в качестве секретаря военного трибунала засчитывается в стаж работы по юридической профессии, согласно инструкции о порядке определения стажа работы по юридической профессии для кандидатов на должности судей федеральных судов (в стаж работы по юридической профессии включается работа в органах государственной власти: законодательной (представительной), исполнительной и судебной, а также в органах местного самоуправления, в профсоюзных и иных общественных организациях, на предприятиях, в учреждениях, организациях любых форм собственности на должностях, для замещения которых необходимо высшее или среднее юридическое образование).
* Тимофеева- 30 лет, проработавшая 5 лет в должности помощника председателя комиссии по законодательству Государственной Думы РФ, имеющая высшее юридическое образование – назначение соответствует требованию Конституции РФ, так как имеет высшее юридическое образование, возраст 30 лет, стаж работы, согласно вышеназванной инструкции, засчитывается в стаж работы по юридической профессии.

Требования, предъявляемые к судье арбитражного суда, как и к судье другого суда, едины. Эти требования таковы:

* Судья обязан неукоснительно соблюдать Конституцию Российской Федерации и другие законы.
* Судья при исполнении своих полномочий, а также во внеслужебных отношениях должен избегать всего, что могло бы умалить авторитет судебной власти, достоинство судьи или вызвать сомнение в его объективности, справедливости и беспристрастности.
* Судья не вправе быть депутатом, принадлежать к политическим партиям и движениям, осуществлять предпринимательскую деятельность, а также совмещать работу в должности судьи с другой оплачиваемой работой, кроме научной, преподавательской, литературной и иной творческой деятельности. Судья, пребывающий в отставке, вправе также работать в сфере правосудия.

Статус и гарантии судей определяются:

* Конституцией РФ
* Законом РФ от 26 июня 1992 г. N 3132-1 "О статусе судей в Российской Федерации" (с изм. и доп. от 14 апреля, 24 декабря 1993 г., 21 июня 1995 г.)
* Федеральным конституционным законом от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации"

ЗАДАЧА 2.

 На мой взгляд, данное решение неправомерно. На территории Российской федерации для рассмотрения споров существует система арбитражных судов, третейские суды (постоянно действующие и создаваемые для рассмотрения конкретного спора).

ЗАДАЧА 3.

 Заявление адвоката об отводе судьи, на мой взгляд, неправильно мотивировано. Отвод следовало мотивировать тем, что имеются обстоятельства, вызывающие сомнение в его беспристрастности. Согласно Закону РФ «О статусе судей» судья не вправе быть депутатом, принадлежать к политическим партиям и движениям, осуществлять предпринимательскую деятельность, а также совмещать работу в должности судьи с другой оплачиваемой работой, кроме научной, преподавательской, литературной и иной творческой. Так как судья Образцова, нарушая закон, принадлежит к политическому движению, именно это обстоятельство вызывает сомнение в ее беспристрастности.

 Согласно статьи 5 АПК устанавливается независимость судей арбитражного суда: при осуществлении правосудия судьи арбитражного суда независимы, подчиняются только Конституции РФ и федеральному закону. Какое бы то ни было постороннее воздействие на судей, вмешательство в их деятельность любых государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, организаций, должностных лиц или граждан недопустимы и влекут за собой установленную законом ответственность. Гарантии независимости судей арбитражного суда устанавливаются федеральным законом, а именно:

* предусмотренной законом процедурой осуществления правосудия; запретом, под угрозой ответственности, чьего бы то ни было вмешательства в деятельность по осуществлению правосудия;
* установленным порядком приостановления и прекращения полномочий судьи;
* правом судьи на отставку;
* неприкосновенностью судьи;
* системой органов судейского сообщества;
* предоставлением судье за счет государства материального и социального обеспечения, соответствующего его высокому статусу.
* Судья, члены его семьи и их имущество находятся под особой защитой государства. Органы внутренних дел обязаны принять необходимые меры к обеспечению безопасности судьи, членов его семьи, сохранности принадлежащего им имущества, если от судьи поступит соответствующее заявление.
* Судья имеет право на хранение и ношение служебного огнестрельного оружия, которое выдается ему органами внутренних дел по его заявлению в порядке, предусмотренном Законом Российской Федерации "Об оружии" (порядок выдачи органами внутренних дел РФ служебного оружия судьям утвержден постановлением Правительства РФ от 18 декабря 1997 г. N 1575).
* Министерство юстиции Российской Федерации, министерства юстиции республик в составе Российской Федерации и другие органы юстиции осуществляют меры по созданию условий, необходимых для судебной деятельности, ее кадровому, организационному и ресурсному обеспечению. Высший арбитражный суд Российской Федерации осуществляет меры по созданию условий, необходимых для деятельности арбитражных судов. Деятельность военных судов обеспечивается в порядке, предусмотренном федеральным законом о военных судах.
* Гарантии независимости судьи, включая меры его правовой защиты, материального и социального обеспечения, распространяются на всех судей в Российской Федерации и не могут быть отменены и снижены иными нормативными актами Российской Федерации и субъектов Российской Федерации.

ЗАДАЧА 4.

 Согласно закону отводу в арбитражном процессе могут подлежать судья, переводчик, эксперт. Секретарь арбитражного суда не является ни одним из этих лиц (то есть не является участником арбитражного процесса), следовательно не подлежит отводу. Судья в данном случае отклонит отвод.

 Секретарь Бумажкина за корректировку протоколов может нести уголовную ответственность.

ЗАДАЧА 5.

* Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 5 июня 1996 г. N 7 "Об утверждении Регламента арбитражных судов"
* Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 31 октября 1996 г. N 13 "О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел в суде первой инстанции" (с изм. и доп. от 9 июля 1997 г.)
* Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 22 октября 1997 г. N 18 "О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки"

Согласно ФКЗ Об арбитражных судах Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации: рассматривает материалы изучения и обобщения практики применения законов и иных нормативных правовых актов арбитражными судами и дает разъяснения по вопросам судебной практики; по вопросам своего ведения Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации принимает постановления, обязательные для арбитражных судов в Российской Федерации. Постановления, принимаемые пленумом ВАС РФ, являются окончательными и обжалованию не подлежат.

ЗАДАЧА 6.

 Судья в данной задаче должен прекратить производство по делу согласно пункту 1 статьи 85 АПК, так как если при рассмотрении дела арбитражным судом будет установлено, что гражданин - участник процесса утратил статус предпринимателя, то производство по делу прекращается.

 Критерии разграничения компетенции между судами общей юрисдикции и арбитражными судами были определены совместным постановлением Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ «О некоторых вопросах подведомственности дел судам и арбитражным судам». Этим постановлением устанавливалась, что в случаях, когда законодательные акты РФ не позволяют четко разграничить компетенцию между судом общей юрисдикции и арбитражным судом, то при определении подведомственности следует исходить из субъектного состава участников и характера правоотношений, если иное не предусмотрено законом.

ТЕМА 3. ПРАВО НА ОБРАЩЕНИЕ В АРБИТРАЖНЫЙ СУД. ОСНОВНЫЕ ЗАДАЧИ АРБИТРАЖНЫХ СУДОВ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ЗАДАЧА 7.

 На мой взгляд в данной задаче процессуальное нарушение в том, что было отказано в принятии искового заявления. В ч. 2 ст. 4 АПК записано, что указанные лица вправе обратиться в арбитражный суд только в защиту государственных и общественных интересов. Однако эта правовая норма не обеспечена соответствующими юридическими гарантиями. В соответствии со ст. 104 АПК предъявление прокурором иска в защиту прав организации или гражданина-предпринимателя не является основанием к отказу в принятии искового заявления, а в нашей задаче прокурор обратился с иском о взыскании задолженности в пользу организации – АО «Балашихинская теплосеть».

 Второе процессуальное нарушение, на мой взгляд в том, что жалобу на отказ в принятии искового заявления подал директор теплосети.

 В этой ситуации прокурор может обжаловать определение об отказе в принятии искового заявления.

ЗАДАЧА 8.

 Процессуальное нарушение в данной задаче заключается в том, что судья арбитражного суда Ржевский переправил жалобу в суд общей юрисдикции, хотя должен был или принять заявление, или отказать в его принятии с указанием в какой орган истцу следует обратиться за защитой своего нарушенного права.

 Директор предприятия должен поступить согласно статьи 14 закона о Госналогслужбе: жалобы предприятий любой организационно-правовой формы на действия должностных лиц государственных налоговых инспекций подаются в те государственные налоговые инспекции, которым они непосредственно подчинены. Жалобы рассматриваются и решения по ним принимаются не позднее одного месяца со дня поступления жалобы. Решения по жалобам могут быть обжалованы в течение одного месяца в вышестоящие государственные налоговые инспекции.

В случае несогласия предприятия с решением Главной государственной налоговой инспекции при Министерстве финансов оно может быть обжаловано этим предприятием в арбитражный суд.

 Если начальник налоговой инспекции подпишет платежное поручение на списание штрафа в бесспорном порядке, то ничего не изменится, так как согласно постановлению Конституционного Суда РФ от 06.11.97 года признан неконституционным бесспорный порядок взыскания с юридических лиц сумм штрафов, а так же всей суммы сокрытого или заниженного дохода без их согласия, независимо от того, каким органом – налоговой полицией или налоговой инспекцией – принимается решение о производстве взыскания.

 Акт указанных органов должен содержать предложение о добровольной уплате в установленный актом срок начисленных сумм штрафов. В случае неуплаты юридическим лицом в установленный срок сумм штрафов, налоговой инспекции надлежит обращаться в арбитражный суд.

ЗАДАЧА 9.

 На мой взгляд, подпись начальника ГНИ на акте проверки является обстоятельством, на которых основаны исковые требования.

 Платежное поручение, подписанное начальником ГНИ, на списание штрафных санкций; подпись начальника ГНИ на платежном поручении; сам факт списания денежных средств – эти основания служат доказательствами, подтверждающими исковые требования.

ЗАДАЧА 10.

 Процессуальное нарушение в данной задаче заключается в том, что сопроводительное письмо из арбитражного суда по месту нахождения «Криминал-банка» с рекомендацией обратиться в арбитражный суд по месту нахождения филиала было подписано секретарем арбитражного суда Молодцовой, хотя должно быть подписано судьей, рассматривающим иск.

 Директору магазина следует обжаловать отказ в принятии искового заявления, так как согласно статьи 25 пункт 2 нового АПК иск к юридическому лицу, вытекающий из деятельности его обособленного подразделения, предъявляется по месту нахождения обособленного подразделения.

 Если комиссионный магазин предъявил иск во время действия старого АПК, то его должны были принять в арбитражном суде по месту нахождения филиала (согласно постановлению пленума ВАС, указанного в задаче). В настоящее время, в связи с вступлением в законную силу АПК 95 года, это постановление утратило силу.

ЗАДАЧА 11.

 Согласно статьи 61 Гражданского кодекса РФ юридическое лицо может быть ликвидировано по решению суда в случае осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии) либо деятельности, запрещенной законом, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов, либо при систематическом осуществлении общественной или религиозной организацией (объединением), благотворительным или иным фондом деятельности, противоречащей его уставным целям, а также в иных случаях, предусмотренных Кодексом.

 Требование о ликвидации юридического лица может быть предъявлено в суд государственным органом или органом местного самоуправления, которому право на предъявление такого требования предоставлено законом.

 ЖКО не принадлежит право требования о ликвидации юридического лица. Начальник ЖКО может сообщить в органы ГНИ, или в орган местного самоуправления по месту регистрации ТОО «Шарм», что данное товарищество по месту регистрации не находится.

 Ликвидировать это предприятие можно в судебном порядке по иску органа ГНИ или органа местного самоуправления.

ЗАДАЧА 12.

 Письмо Высшего Арбитражного Суда РФ от 7 июня 1995 г. N С1-7/ОП-314

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации просит при рассмотрении споров с участием местных органов налоговой полиции учитывать следующее.

Отношения, складывающиеся между федеральными органами налоговой полиции (в том числе местными) и предпринимателями и регулируемые Законом Российской Федерации "О федеральных органах налоговой полиции", не являются гражданско-правовыми. Поэтому правоспособность участников этих отношений не может определяться в соответствии с нормами гражданского законодательства и ставиться в зависимость от наделения их статусом юридического лица.

В силу статьи 5 названного выше Закона федеральные органы налоговой полиции являются централизованной системой, включающей, в частности, местные органы налоговой полиции.

 В связи с этим при рассмотрении исков налогоплательщиков о признании недействительными актов документальных проверок, составленных и утвержденных местными органами налоговой полиции, необходимо давать оценку правомерности принятых руководителями указанных органов решений по существу, независимо от того, наделен ли соответствующий местный орган налоговой полиции статусом юридического лица.

 Данное письмо регистрации в Минюсте не нуждается.

 Аналогичного разъяснения Верховного Суда РФ нет потому, что данные споры подведомственны арбитражному суду РФ.

ТЕМА 4. КОНСТИТУЦИОННЫЕ ПРИНЦИПЫ СУДОПРОИЗВОДСТВА В РОССИЙСКО ФЕДЕРАЦИИ И АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС.

ЗАДАЧА 13.

ПРИМЕРЫ ЭКОНОМИЧЕСКИХ СПОРОВ:

* Государственная налоговая инспекция по Центральному району г. Красноярска обратилась в Арбитражный суд Красноярского края с иском к Челнокову Е.Б., обладающему статусом гражданина-предпринимателя, о взыскании сокрытого им дохода и штрафа в сумме 21 827 884 рубля за нарушение налогового законодательства.
* Общество с ограниченной ответственностью "Ивица" обратилось в Арбитражный суд Свердловской области с иском о признании недействительным свидетельства от 13.11.95 N 274 о праве собственности на имущество и помещение магазина N 63 "Хозяйственные товары", выданного Комитетом по управлению имуществом города Каменск-Уральского товариществу с ограниченной ответственностью "Калибр".

Роль третейских судов заключается в том, что действуя в качестве негосударственного механизма разрешения споров, третейские суды, по сравнению с судами арбитражными, предоставляют участникам спора ряд преимуществ: специализация в вопросах, касающихся фактических взаимоотношений сторон, быстрота и экономичность, отсутствие публичности в деятельности, удобство для сторон в отношении времени и места разрешения спора и так далее. Указанные причины явились одной из причин роста популярности третейских судов в последнее время.

ЗАДАЧА 14.

ПРИНЦИПЫ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ АРБИТРАЖНЫХ СУДОВ:

* Принцип назначаемости судей арбитражных судов на должность
* Принцип сочетания единоличного и коллегиального состава суда при рассмотрении дел
* Принцип независимости судей арбитражного суда (статья 178 АПК)
* Принцип равенства организаций и граждан перед законом и судом
* Принцип гласности (статья 9 АПК)
* Государственный язык судопроизводства в арбитражном суде (статья 8 АПК)

ЗАДАЧА 15.

 Различия в оформлении материалов при обращении в арбитражный суд и суд общей юрисдикции существуют в том, что при подаче иска в арбитражный суд требования истца должны быть со ссылкой на законы и иные нормативно-правовые акты, а в суд общей юрисдикции просто требования истца.

 При обращении в арбитражный суд истцу следует так же указать сведения о досудебном порядке урегулирования спора, если это предусмотрено федеральным законом или договором.

ЗАДАЧА 16.

На мой взгляд, адвокат может посоветовать директору магазина обжаловать отказ в принятии искового заявления, так как согласно статьи 107 АПК нет никаких оснований к отказу в принятии заявления.

ЗАДАЧА 17.

 Ликвидация юридического лица влечет его прекращение без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим юридическим лицам, поэтому в связи с отсутствием перспективы рассмотрения такого спора производство по делу должно быть прекращено.

Арбитражный судья должен прекратить производство по делу, согласно статьи 85 пункт 4 АПК.

 На мой взгляд, учредители предприятия не имеют право на участие в арбитражном процессе. Дело в том, что когда юридическое лицо настаивает на привлечение в дело учредителей, среди которых есть несколько граждан, либо одни граждане, возникает коллизия: арбитражный суд не вправе рассматривать споры с участием физических лиц, а привлечь их к делу, направить его по подведомственности нельзя, так как процессуальное законодательство не предусматривает возможности передачи дел из арбитражных судов судам общей юрисдикции и наоборот. Следовательно, в таких случаях в производство по делу должно быть прекращено.

ЗАДАЧА 18.

 В данной задаче суд общей юрисдикции должен был, после обнаружения ошибки, прекратить производство по делу согласно статьи 219 ГПК, так как дело не подлежит рассмотрению в судах. В своем определении судья должен был указать, что следует обратиться в арбитражный суд.

 Арбитражный судья Ржевский не мог на основании протоколов суда общей юрисдикции вынести решение, так как судья, не изучивший всех собранных по делу доказательств в судебном заседании, не вправе выносить решение. В данном случае нарушен важный принцип судопроизводства – принцип непосредственности. Это правило вполне оправданно: тот, кто не изучил доказательств или изучил не все имеющиеся в деле доказательства в состязательной форме, не может сделать правильный вывод о наличии или отсутствии имеющих юридическое значение фактов, а значит может допустить ошибку и при решении вопроса о правах и обязанностях сторон.

ТЕМА 5. ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ И ПОДСУДНОСТЬ ДЕЛ АРБИТРАЖНОМУ СУДУ. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ. ТРЕТЕЙСКИЙ СУД.

ЗАДАЧА 19.

 Споры о признании недействительными сделок приватизации рассматриваются в суде или арбитражном суде по иску продавца, покупателя, посредника, прокурора, депутата Государственной Думы Российской Федерации, депутатов городских советов, Госкомимущества России, его территориального агентства, комитета по управлению имуществом национально-государственного, национально или административно-территориального образования, иного правомочного государственного органа в порядке и сроки, предусмотренные законодательством Российской Федерации и республик в составе Российской Федерации.

 Указанные лица могут оспорить приватизацию гостиницы в суде или арбитражном суде в порядке искового производства.

 ГК (ст. 167) различает три нежелательных для сторон последствия недействительности сделок:

* двусторонняя реституция (восстановление прежнего состояния), которая предполагает, что каждая из сторон передает другой все приобретенное по сделке в натуре, а если это невозможно - в виде денежной компенсации;
* односторонняя реституция, при которой одна из сторон возвращает полученное ею по сделке другой стороне, а та передает все, что получила или должна была получить по сделке, в доход Российской Федерации;
* никакой реституции, а все, что обе стороны получили или должны были получить по сделке, взыскивается в доход Российской Федерации.

Заинтересованным лицом, имеющим право участвовать на процессе, может быть директор гостиницы Чичиков.

 Председатель городского комитета по имуществу должен подать иск в суд или арбитражный суд о признании сделки приватизации недействительной, или направить в органы прокуратуры материалы для решения вопроса о возбуждении уголовного дела.

ЗАДАЧА 20.

 В новом АПК сохранилась и установленная в ст. 25 АПК 1992 г. исключительная подсудность споров, вытекающих из договора перевозки. В ч. 2 ст. 29 АПК предусмотрено, что иск к перевозчику, вытекающий из договора перевозки, в том числе когда перевозчик является одним из ответчиков, предъявляется по месту нахождения органа транспорта. Во всех случаях такие споры рассматриваются арбитражным судом, действующим по месту нахождения органа транспорта.

 Подведомственность в данном случае, на мой взгляд, определяется исходя из субъектного состава, то есть, если иск подает юридическое лицо, то он должен его предъявить в арбитражный суд, если же иск подает физическое лицо, то он должен его подать в суд общей юрисдикции.

 Если договор был заключен до выхода нового АПК, то иск, в соответствии со старой редакцией АПК, так же подается по месту нахождения органа транспорта.

ЗАДАЧА 21.

 Так как судом была признана недействительна регистрация ЖСК «Космос-3», то судом, в случаях, когда ликвидация производится по судебному решению, может быть предусмотрено возложение обязанностей ликвидатора на учредителей (участников) либо на тех, кто уполномочен на проведение ликвидации учредительными документами (п. 3 ст. 61, п. 2 ст. 62 ГК). Создается ликвидационная комиссия, задача которой состоит в том, чтобы собрать долги юридического лица и рассчитаться с его кредиторами.

 Таким образом, кредиторы со своими требованиями должны обращаться в ликвидационную комиссию. Порядок удовлетворения требований кредиторов определяется Гражданским Кодексом РФ.

ЗАДАЧА 22.

 В тех случаях, когда ответчиком по делу является организация или гражданин России, но находятся они за пределами Российской Федерации, на территории другого государства, то истец может предъявить иск в арбитражный суд по своему месту нахождения или в арбитражный суд по месту нахождения имущества ответчика. Таким образом, на мой взгляд, можно предъявить иск по месту зимней стоянки парохода.

 Если имущество ответчика находится на территории нескольких субъектов Федерации, то иск можно подать по месту нахождению любого имущества ответчика, в любом субъекте федерации.

 Если выяснится, что после предъявления иска по месту нахождения имущества оно продано, арестовано, похищено, то, на мой взгляд, арбитражный суд все равно должен принять иск к рассмотрению.

ЗАДАЧА 23.

 Арбитражный суд не может принять иск, так как иск подан ненадлежащим истцом. Право требования возврата вкладов принадлежит физическим лицам, а не акционерному обществу.

 Созданное акционерное общество так же не может предъявить иск о банкротстве финансовой компании, так как согласно Федеральному закону «О несостоятельности (банкротстве)» правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом в связи с неисполнением денежных обязательств обладают должник, кредитор, прокурор, налоговые и иные уполномоченные в соответствии с федеральным законом органы.

 Созданное акционерное общество не обладает правом на обращение в суд с иском о признании финансовой компании банкротом.

ЗАДАЧА 24.

Суд, в который подан иск по вопросу, являющемуся предметом арбитражного соглашения, должен, если любая из сторон попросит об этом не позднее представления своего первого заявления по существу спора, прекратить производство и направить стороны в арбитраж, если не найдет, что это соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено.

Таким образом, сторона, желающая что бы споры рассматривались в арбитражном суде, должна подать иск по разрешению какого-либо спора. Так как вторая сторона будет настаивать на прекращении дела и передачи спора на разрешение третейским судом, то сторона, подавшая иск, должна будет доказать, что соглашение о передаче споров в третейский суд недействительно, утратило силу или не может быть исполнено.

ТЕМА 6. УЧАСТНИКИ АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССА.

ЗАДАЧА 25.

 На мой взгляд, в данном случае арбитражный суд должен рассмотреть дело по вновь открывшимся обстоятельствам, так как для пересмотра судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам характерно то, что здесь незаконность или необоснованность пересматриваемого судебного акта является следствием открытия обстоятельств, которые арбитражный суд не мог учесть в момент вынесения акта, поскольку эти обстоятельства не были и не могли быть известны ни участвующим в деле лицам, ни арбитражному суду и о них стало известно лишь после вынесения судебного акта.

 В данной задаче арбитражному суду не было известно, что истец, в данном случае прокурор, отказался от иска, иначе дело было бы прекращено по статье 85 АПК. Следует так же отметить, что отказ прокурора от иска не лишает права организации, в защиту которой он выступал, подать иск по тому же основанию.

ЗАДАЧА 26.

 Статья 42 АПК говорит об участии в арбитражном процессе государственных и иных органов, выступающих и арбитражном судебном процессе от своего имени в защиту прав других лиц.

 Эта статья не дает конкретного перечня государственных и иных органов, правомочных начать дело от своего имени в чужих интересах, однако подчеркивает, что побудительным мотивом для возбуждения ими процесса в арбитражном суде может быть интерес только общества и государства. Так как орган местного самоуправления в нашей задаче обратился в суд с иском о защите интересов общества слепых, то, я считаю, что он обратился в защиту общественных интересов. Так как общество слепых не отказывается от иска, предъявленного в его интересах, то арбитражный суд должен принять иск к рассмотрению.

 Как я уже говорил, конкретного перечня организаций, которые могут предъявить иск в арбитражный суд в защиту государственных и общественных интересов в АПК нет. Такие иски могут быть поданы прокурором, государственными органами, органами местного самоуправления и иными органами.

ЗАДАЧА 27.

 На мой взгляд, решение судьи обосновано. Отвод эксперта обоснован тем, так как имелась его служебная или иная зависимость в прошлом от директора гостиницы, участвующего в деле. Оставление в деле переводчицы обосновано тем, что нет оснований к ее отводу.

 Основания, для отвода судьи, эксперта, переводчицы, согласно АПК РФ, следующие:

 Судья не может участвовать в рассмотрении дела и подлежит отводу:

* если он является родственником лиц, участвующих в деле, или их представителей;
* если он при предыдущем рассмотрении данного дела участвовал в качестве эксперта, переводчика, прокурора, представителя или свидетеля;
* если он лично, прямо или косвенно, заинтересован в исходе дела либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в его беспристрастности.
* В состав арбитражного суда, рассматривающего дело, не могут входить лица, состоящие в родстве между собой.

Эксперт и переводчик не могут участвовать в рассмотрении дела и подлежат отводу по основаниям, указанным выше. Кроме того, основаниями для отвода эксперта являются:

* его служебная или иная зависимость в момент разбирательства дела или в прошлом от лиц, участвующих в деле, или их представителей;
* производство им ревизии, материалы которой послужили основанием или поводом для обращения в арбитражный суд либо используются при рассмотрении дела.

Отвод свидетеля АПК не предусмотрен.

ЗАДАЧА 28.

 Адвокат не может быть представителем в арбитражном суде в случаях:

* если он по данному делу оказывает или ранее оказывал. юридическую помощь лицам, интересы которых противоречат интересам лица, обратившегося с просьбой о ведении дела;
* если он участвовал в деле в качестве судьи, прокурора, эксперта, специалиста, переводчика, свидетеля;
* если в рассмотрении дела участвует должностное лицо, с которым адвокат состоит в родственных отношениях.

ЗАДАЧА 29.

 Сравнивая статьи 50 АПК РФ «Полномочия представителя» и статью 46 ГПК с аналогичным названием, можно сказать, что они практически не отличаются друг от друга, то есть иными словами, полномочия представителя в арбитражном и гражданском процессе одинаковы.

ЗАДАЧА 30.

 Участие законных представителей недееспособного гражданина в арбитражном процессе возможно. Законный представитель недееспособного гражданина – опекун. Согласно Гражданскому кодексу РФ опекуны являются представителями подопечных в силу закона и совершают от их имени и в их интересах все необходимые сделки (Статья 32 ГК РФ). Опекуны выступают в защиту прав и интересов своих подопечных в отношениях с любыми лицами, в том числе в судах, без специального полномочия, следовательно оформлять полномочия опекуна на участие в арбитражном процессе не требуется.

ТЕМА 7. ДОКАЗАТЕЛЬСТВА. ВИДЫ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ.

ЗАДАЧА 31.

 По моему мнению, предприятие должно представить в арбитражный суд договор банковского счета с этим коммерческим банком, а так же платежное поручение, согласно которому банк должен был списать указанную в поручении сумму.

 Предприятие может взыскать с банка упущенную выгоду, так как согласно статьи 395 ГК предусмотрена ответственность за неисполнение денежного обязательства:

* За пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица подлежат уплате проценты на сумму этих средств. Размер процентов определяется существующей в месте жительства кредитора, а если кредитором является юридическое лицо, в месте его нахождения учетной ставкой банковского процента на день исполнения денежного обязательства или его соответствующей части. При взыскании долга в судебном порядке суд может удовлетворить требование кредитора, исходя из учетной ставки банковского процента на день предъявления иска или на день вынесения решения. Эти правила применяются, если иной размер процентов не установлен законом или договором.
* Если убытки, причиненные кредитору неправомерным пользованием его денежными средствами, превышают сумму процентов, причитающуюся ему на основании пункта 1 настоящей статьи, он вправе требовать от должника возмещения убытков в части, превышающей эту сумму.
* Проценты за пользование чужими средствами взимаются по день уплаты суммы этих средств кредитору, если законом, иными правовыми актами или договором не установлен для начисления процентов более короткий срок.

ПРОЕКТ ИСКОВОГО ЗАЯВЛЕНИЯ.

### Заказное

В Арбитражный суд \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ обл.

Истец: (полное наименование организации, ее почтовые и банковские реквизиты)

Ответчик: (полное наименование организации, ее почтовые и банковские реквизиты

Цена (сумма) иска \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ руб.

 Госпошлина \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ руб.

 Исковое заявление

"Между предприятием\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_(в дальнейшем истец) и коммерческим банком \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_(в дальнейшем ответчик) "\_\_\_\_"\_\_\_\_\_\_19\_\_г. был заключен договор о банковском счете, согласно которому ответчик принял обязательство принимать и зачислять поступающие на счет, открытый истцу, денежные средства, выполнять распоряжения истца о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведении других операций по счету.

«\_\_\_»\_\_\_\_\_\_19\_\_г. ответчик, согласно статьи 849 Гражданского Кодекса Российской Федерации, был обязан списать сумму \_\_\_\_\_\_\_со счета по распоряжению истца не позже дня, следующего за днем поступления в банк платежного поручения\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, однако не сделал этого в течении 5 дней, в результате чего истец понес убытки в размере\_\_\_\_\_\_\_\_\_ рублей ( расчет цены иска производится в соответствии со статьей 395 ГК РФ).

На заявленную \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ (дата) претензию ответчик своей вины не признал, ссылаясь на неопытность своего работника.

В соответствии с изложенным истец просит взыскать с ответчика в свою пользу\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ (сумма), а также госпошлину в сумме \_\_\_\_\_\_\_\_\_ руб. с выдачей соответствующих приказов.

Копия настоящего искового заявления с копиями прилагаемых документов направлены ответчику.

####  Приложения: 1. Копия договора от \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

 2. Платежное требование-поручение\_\_\_\_\_

 3. Копия претензии от \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

 4. Ответ на претензию от \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

 5. Квитанция об отсылке претензии другой

 стороне по договору.

 6. Расчет исковых требований.

 7. Подтверждение об уплате госпошлины.

 8. Квитанция об отсылки копии искового

 заявления истцу.

 Руководитель организации (Ф.И.О.)

ЗАДАЧА 32.

 В юриспруденции принято считать, что предмет доказывания составляют факты материально-правового характера, а состав их устанавливается с учетом подлежащих применению в данном споре норм гражданского, административного, финансового, земельного или иных отраслей цивилистического направления. Этот обычный подход отражает адресованное суду предписание выяснять "наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле".

 Я под предметом доказывания понимаю круг фактов, имеющих юридическое значение для конкретного дела.

 Под средствами понимаются письменные и вещественные доказательства, объяснения сторон и других лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, показания свидетелей.

ЗАДАЧА 33.

 Согласно статьи 53 ГК РФ лицо, которое в силу закона или учредительных документов юридического лица выступает от его имени, должно действовать в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно. Оно обязано по требованию учредителей (участников) юридического лица, если иное не предусмотрено законом или договором, возместить убытки, причиненные им юридическому лицу. Таким образом, я предполагаю, что директор предприятия был вправе согласиться подождать с получением долга.

 Мне кажется, арбитражный суд предложит лицам, участвующим в деле, представить дополнительные доказательства.

 Если директор предприятия докажет, что протокол совещания с соглашением подождать с получением долга он был вынужден подписать под влиянием насилия, угрозы со стороны «крутых» ребят, присутствовавших на совещании, то есть что доказательства ответчиком были получены с нарушением закона, то арбитражный суд иск удовлетворит. Если же директор таких доказательств не представит, то арбитражный суд будет рассматривать дело на основании имеющихся доказательств, то есть откажет в удовлетворении иска.

ЗАДАЧА 34.

Доминирующее положение - исключительное положение хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов на рынке товара, не имеющего заменителя, либо взаимозаменяемых товаров (далее - определенного товара), дающее ему (им) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке или затруднять доступ на рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара составляет 65 процентов и более, за исключением тех случаев, когда хозяйствующий субъект докажет, что, несмотря на превышение указанной величины, его положение на рынке не является доминирующим. Доминирующим также признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара составляет менее 65 процентов, если это установлено антимонопольным органом, исходя из стабильности доли хозяйствующего субъекта на рынке, относительного размера долей на рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот рынок новых конкурентов или иных критериев, характеризующих товарный рынок. Не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара не превышает 35 процентов ( Закон РСФСР от 22 марта 1991 г. N 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках").

 Исходя из вышесказанного, арбитражный суд должен выяснить, занимает ли совхоз «Овощевод» доминирующее положение на рынке, что послужило основанием внесения его в реестр монополистов.

 Совхоз овощевод может оперировать любыми доказательствами (письменными, свидетельскими показаниями) с целью доказать, что овощи завозятся на рынок из других регионов, и что его доля на местном рынке не превышает 65 процентов, то есть что оснований включать его в реестр монополистов нет.

ЗАДАЧА 35.

 В данном случае судья должен назначить дополнительную экспертизу, так как обнаружены недостатки первого заключения эксперта. Дополнительную экспертизу вправе назначить судья на стадии подготовки дела к разбирательству после получения и изучения заключения эксперта, ранее назначенного согласно ст. 112 АПК. Она может быть проведена после обнаружения недостатков первого заключения в ходе его анализа на судебном заседании. В обоих случаях суд действует самостоятельно, не ожидая ходатайств участников спора, а равно не придавая решающего значения их возражениям. По общему правилу дополнительную экспертизу целесообразно поручить тому же эксперту. Новому специалисту придется вновь изучать материал, проверять методику и т.п. Исключения конечно возможны (как в нашей задаче).

 Конструкция повторной экспертизы рассчитана на иную ситуацию. Она допустима при несогласии суда с первым экспертным заключением, причем несогласие это может возникнуть только на судебном заседании при анализе данного заключения и его сопоставления с остальной доказательственной информацией. В отличие от дополнительной повторная экспертиза назначается только по ходатайству лица, участвующего в деле, необязательно того же самого, который просил об экспертизе первоначально. Повторная экспертиза всегда и по вполне очевидным причинам поручается другому специалисту. Наряду со всеми материалами он получает также ранее составленное заключение и может подвергнуть его критическому разбору. Так как в условии задачи не сказано, что суд не согласен с выводами первого экспертного заключения, и не было ходатайства лица, участвующего в деле, то повторную экспертизу назначить суд не может.

ЗАДАЧА 36.

 На мой взгляд, суд должен использовать показания свидетеля, так как часть 3 ст. 69 АПК обязывает свидетеля, не обладающего первоначальной информацией, сообщать об источниках своей осведомленности. Свидетель сообщил суду, что изложенные им сведения он почерпнул на политическом митинге, следовательно, нет оснований не принимать их во внимание.

 ТЕМА 8. ПРЕДЪЯВЛЕНИЕ И ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСКА. ДОАРБИТРАЖНОЕ УРЕГУЛИРОВАНИЕ СПОРОВ.

ЗАДАЧА 37.

 При несогласии с действиями должностных лиц налоговых органов налогоплательщики в соответствии со статьей 14 Закона РСФСР "О Государственной налоговой службе РСФСР" вправе обжаловать эти действия путем подачи жалобы в те налоговые инспекции, которым непосредственно подчинены эти должностные лица, либо в суд (арбитражный суд).

 Решения по жалобам налогоплательщиков могут быть обжалованы в вышестоящие государственные налоговые инспекции в течение одного месяца. Государственной налоговой службе Российской Федерации и государственным налоговым инспекциям предоставлено право отменять решение нижестоящих налоговых инспекций.

 Налогоплательщики при несогласии с решением Государственной налоговой службы Российской Федерации вправе обратиться в Высший арбитражный суд Российской Федерации.

 Установленный порядок обжалования налогоплательщиками решений налоговых органов по принципу их подчиненности не лишает налогоплательщика права на защиту своих преимущественных интересов в судебном порядке (статья 22 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации).

 Таким образом, арбитражный суд должен принять дело к рассмотрению.

 Основание иска - это обстоятельства, на которые ссылается истец в подтверждение исковых требований к ответчику, Предмет иска - материально-правовое требование к ответчику о совершении определенных действий, воздержании от их совершения; признании наличия или отсутствия правоотношения, изменении или прекращении его.

 Предметом иска в данной задаче будет требование о признании недействительным решения органа налоговой инспекции.

 Основанием иска будет решение налогового органа о взыскании штрафа, а так же платежное поручение на списание штрафных санкций.

ЗАДАЧА 38.

 На мой взгляд, процессуальное нарушение судьи заключается в следующем: в процессе подготовки дела к судебному разбирательству, судья выяснил, что ответчиком в данном деле должен быть не РЭУ-6, а теплосеть, и предложил истцу уточнить исковое требование. Однако такая замена не подлежит реализации в стадии подготовки к судебному заседанию, а решается во время разбирательства.

 Предметом в данной задаче будет требование возмещения убытков, связанных с реставрацией картины, и морального ущерба. Основанием иска является прорыв трубы и повреждение картины.

 Доказательствами по делу могут служить факт прорыва трубы; счет, предъявленный музею за реставрацию картины.

Исковое требование, на мой взгляд, должно быть следующего содержания: «Прошу суд взыскать с теплосети и треста газового хозяйства моральный ущерб в размере \_\_\_\_\_\_\_\_рублей, а так же возместить убытки, связанные с реставрацией картины в размере \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_рублей»

ТЕМА 9. АРБИТРАЖНЫЕ РАСХОДЫ И ШТРАФЫ. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ СРОКИ.

ЗАДАЧА 41.

 Ходатайство об отсрочке или рассрочке уплаты государственной пошлины, уменьшении ее размера может быть удовлетворено арбитражным судом только в тех случаях, когда представленные документы свидетельствуют об отсутствии на банковских счетах денежных средств в размере, необходимом для уплаты государственной пошлины. При отсутствии таких документов в удовлетворении ходатайства должно быть отказано (постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 20 марта 1997 г. N 6 "О некоторых вопросах применения арбитражными судами законодательства Российской Федерации о государственной пошлине"). Исходя из этого, арбитражный суд возвратит иск Коробочкиной.

Порядок уплаты госпошлины:

Государственная пошлина по всем делам, разрешаемым арбитражными судами в Российской Федерации, уплачивается или взыскивается в федеральный бюджет Российской Федерации.

1. Согласно ст.ст. 104, 149 и 165 АПК к исковому заявлению, апелляционной и кассационной жалобе должны прилагаться документы, подтверждающие уплату государственной пошлины в установленных порядке и размере. Отсутствие таких документов в надлежащих случаях влечет за собой возвращение искового заявления или жалобы, что предусмотрено п. 5 ч. 1 ст. 108, п. 3 ч. 1 ст. 151, п. 4 ч. 1 ст. 168 АПК.

2. Государственная пошлина взимается в порядке, установленном инструкцией Государственной налоговой службы Российской Федерации "О государственной пошлине" от 13 марта 1992 г. N 5.

Пошлина уплачивается до подачи соответствующего заявления или жалобы. Исключения составляют случаи освобождения заявителя от уплаты пошлины в установленном порядке, а также отсрочки или рассрочки уплаты пошлины. При уменьшении размера пошлины она уплачивается соответственно в меньшем размере.

 Государственная пошлина в сумме до 50 руб. включительно уплачивается пошлинными марками, а при сумме свыше 50 руб. - наличными деньгами в кредитные учреждения либо перечисляется со счета плательщика в кредитном учреждении. Прием кредитными учреждениями пошлины от физических лиц в сумме свыше 50 руб. осуществляется во всех случаях с выдачей квитанции установленной формы строгой отчетности.

 Марки для уплаты пошлины изготавливаются достоинством 50 коп., 1 руб., З руб., 5 руб., 10 руб., 20 руб., 50 руб. по единому для всей Российской Федерации образцу, утверждаемому Государственной налоговой службой Российской Федерации по согласованию с Министерством финансов Российской Федерации. Марки государственной пошлины реализуются учреждениями банков. Порядок их продажи определяется Центральным банком Российской Федерации. Купленные марки государственной пошлины возврату не подлежат. Пошлинные марки наклеиваются на соответствующих заявлениях или апелляционных и кассационных жалобах, подаваемых в арбитражный суд, и погашаются подписью должностного лица, принимающего или выдающего документ, либо наложением штемпеля или печати арбитражного суда с указанием даты погашения, при этом подпись должностного лица должна проходить по тексту марки на свободное поле бумаги.

 Платежные поручения на безналичное перечисление пошлины, квитанции банка о приеме денег в уплату пошлины приобщаются к соответствующим документам, оплачиваемым пошлиной.

 На платежных поручениях должна быть сделана отметка кредитного учреждения о перечислении в доход бюджета Российской Федерации со счета плательщика сумм в уплату государственной пошлины, платежные документы должны содержать сведения, подтверждающие уплату пошлины по делу, к которому документ приобщен, и зачисление ее в бюджет.

 В случаях, когда по одному платежному документу пошлина перечисляется за несколько дел, подлежащих рассмотрению в данном арбитражном суде, этот документ приобщается к одному из дел. В остальных делах производится отметка о сумме пошлины, уплаченной по делу, и указывается дело, в котором находится платежный документ.

 3. В указанных ст.ст. 108, 151, 168 и 88 АПК случаях возвращение искового заявления, апелляционной или кассационной жалоб, оставление арбитражным судом иска без рассмотрения не препятствуют вторичному обращению с иском либо жалобой в общем порядке после устранения допущенного нарушения. При вторичном обращении с иском либо жалобой пошлина уплачивается вновь на общих основаниях.

 На мой взгляд, фермеру Коробочкиной следует реализовать какое-либо ликвидное имущество, либо использовать заемные средства для уплаты госпошлины, либо прибегнуть к помощи других лиц, так как если уплата государственной пошлины в установленных порядке и размере произведена за истца (заявителя), за лицо, подающее апелляционную или кассационную жалобу, другим лицом, арбитражный суд должен исходить из того, что государственная пошлина фактически уплачена, зачислена в федеральный бюджет и, следовательно, оснований для возвращения искового заявления (заявления), жалобы по мотиву уплаты государственной пошлины ненадлежащим лицом не имеется.

ЗАДАЧА 42.

 Согласно Гражданскому Кодексу РФ общий срок исковой давности устанавливается в три года (статья 196). Течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. По обязательствам с определенным сроком исполнения течение исковой давности начинается по окончании срока исполнения.

 Таким образом, юрисконсульт прав, доказывая, что срок не пропущен, так как его начало относится к моменту, когда ТОО должно было вернуть деньги по кредитному договору. Так как сроки не пропущены, судья не откажет в рассмотрении иска.

Требование банка:

 Прошу взыскать с ответчика (ТОО) в пользу банка долг по кредитному договору в сумме \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_рублей, проценты за использование кредита в суммме\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_рублей, госпошлину в размере\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_рублей, а всего \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_рублей.

В обеспечение иска прошу суд наложить арест на имущество ответчика.

ЗАДАЧА 43.

 Предъявление иска в сроки, установленные для защиты нарушенного или оспариваемого права, в первую очередь связано с соблюдением сроков исковой давности, и регламентируется статьей 12 ГК РФ (статья 196: Общий срок исковой давности устанавливается в три года; статья 197: Для отдельных видов требований законом могут устанавливаться специальные сроки исковой давности, сокращенные или более длительные по сравнению с общим сроком).

 Судья в данном случае не мог отказать в принятии искового заявления, так как во-первых, статья 107 АПК РФ не содержит такого основания к отказу в принятии искового заявления, а во- вторых, требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности. Исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре, сделанному до вынесения судом решения.

 Восстановление пропущенных сроков регламентируется ГК РФ. Под восстановлением подразумеваются действия суда, который, несмотря на пропуск срока исковой давности, считает необходимым защитить нарушенное право. Для этого суд должен признать причины пропуска срока исковой давности уважительными. ГК, в отличие от Кодекса 1964 года, допускает восстановление срока исковой давности только в тех случаях, когда нарушенное право принадлежит гражданину.

 Поскольку в ст. 205 ГК какие-либо оговорки на этот счет отсутствуют, следует признать, что право суда восстановить сроки исковой давности относится ко всем гражданам, включая граждан-предпринимателей. Соответственно восстановление пропущенных сроков исковой давности должно считаться исключенным лишь для юридических лиц.

 Таким образом, если заготконтора является юридическим лицом, то суд откажет о восстановлении сроков.

ЗАДАЧА 44.

 Вопрос о наложении штрафа разрешается в заседании арбитражного суда в составе, определенном в соответствии со ст. 14 АПК. Заседание арбитражного суда проводится в порядке, предусмотренном гл. 16 Кодекса. Вопрос о наложении штрафа рассматривается с участием в заседании лиц, в отношении которых он решается. В отсутствие указанных лиц вопрос может рассматриваться, если они были надлежащим образом извещены и отсутствует их ходатайство об отложении дела, Такое ходатайство не подлежит удовлетворению, если оно заявлено без уважительных причин и направлено на искусственное затягивание рассмотрения вопроса. Так как Исаев находится в зарубежной командировке, и он ходатайствует о перенесении слушания дела, представив необходимые доказательства, то судья скорее всего вынесет определение об удовлетворении ходатайства.

 По общему правилу, в определении об отложении рассмотрения дела должны указываться: причина отложения дела, действия, которые должны быть совершены до рассмотрения дела в следующем заседании, срок установления причин, препятствующих дальнейшему движению дела, время и место проведения следующего заседания.

 Участники арбитражного процесса извещаются судьей определением или иным документом, которые направляются с уведомлением о вручении.

 На мой взгляд, судья по своему усмотрению решает, является ли причина, представленная лицом в ходатайстве о перенесении слушания дела, уважительной. На мой взгляд это болезнь, командировка и другая причина, препятствующая явки в судебное заседание.

ТЕМА 10. ВОЗБУЖДЕНИЕ ДЕЛА В АРБИТРАЖНОМ СУДЕ, ПОДГОТОВКА К РАССМОТРЕНИЮ. ПРЕКРАЩЕНИЕ ПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛУ. ОСТАВЛЕНИЕ ИСКА БЕЗ РАССМОТРЕНИЯ.

ЗАДАЧА 45.

 Арбитражный суд оставляет иск без рассмотрения если имеется соглашение лиц, участвующих в деле, о передаче данного спора на разрешение третейского суда и возможность обращения к третейскому суду не утрачена и если ответчик, возражающий против рассмотрения дела в арбитражном суде, не позднее своего первого заявления по существу спора заявит ходатайство о передаче спора на разрешение третейского суда. Таким образом, если вторая сторона в данной задаче заявит ходатайство о передаче спора на разрешение третейского суда, то арбитражный суд оставит иск без рассмотрения.

ЗАДАЧА 46.

 На мой взгляд, завод должен представить факты несоответствия фактических данных деятельности завода, с газетными статьями.

С предложением изыскать нужные материалы суд обращается к заинтересованным лицам, "если сочтет невозможным рассмотреть дело на основании имеющихся доказательств". Абстрактный анализ позволяет заключить, что возникновение подобного рода тупиковой ситуации немыслимо. Даже при полном отсутствии доказательств не исключено вынесение решения, базирующегося на невыполнении какой-либо из сторон обязанности доказывания, а поэтому проигравшей спор.

 Следовательно, при раскрытии понятия невозможности рассмотрения дела без дополнительных сведений о фактах надлежит учитывать ряд других норм Кодекса. К числу главных из них нужно отнести нормы, обязывающие суды первой инстанции выносить решения обоснованные, а вышестоящие суды соблюдение этого требования проверять (см. ч. 1 ст. 124, ч. 2 ст. 155, ч. 1 ст, 158, ст. 188 АПК).

 Остается еще вопрос о том, как действовать суду, объявившему о невозможности рассмотрения дела на базе сообразных данных, потребовавшему от участников процесса новую информацию, но по каким-либо причинам ничего не получившему, Выход один: выносить решение. Другие формы завершения производства здесь неприменимы.

Так как завод к рассмотрению дела не представил дополнительных доказательств по иску, арбитражный суд должен был рассматривать дело на основе имеющихся, а не возвращать материалы дела. В этом кроется процессуальное нарушение. Кроме этого, процессуальное нарушение имеется в том, что ответчик потребовал уточнения, в каких конкретно выражениях нарушается деловая репутация и просил представления доказательств этого. Только суд вправе предложить лицам, участвующим в деле, представить дополнительные доказательства, если сочтет невозможным рассмотреть дело на основании имеющихся доказательств.

 Истец может обжаловать решение об отказе в рассмотрении дела.

ЗАДАЧА 47.

 Процессуальное нарушение в данной задаче, на мой взгляд, кроется в том, что полученные с нарушением федеральных законов сведения вообще нельзя именовать доказательствами. Квалификация любого материала как доказательственного предполагает его последующую проверку и оценку. Противоправно собранная информация такой обработке подвергаться не должна.

 Следующее нарушение в том, что судья вправе был предложить сторонам представить дополнительные доказательства по делу, и разъяснить сторонам их право на заключение мирового соглашения, а не ставить им ультиматум: или заменить доказательства, или заключить мировое соглашение.

ЗАДАЧА 48.

 Новый АПК впервые предоставил сторонам право заключить мировое соглашение, Это обусловлено расширением сферы действия принципа диспозитивности в арбитражном процессе.

 Мировое соглашение - это соглашение сторон о прекращении судебного спора на основе взаимных уступок. Суть мирового соглашения заключается в окончании процесса путем мирного урегулирования спора, то есть достижения определенности в отношениях между сторонами на основе волеизъявления самих сторон,

 Еще на стадии подготовки дела к судебному разбирательству судья должен принять меры к примирению сторон (п. 9 ст. 112 АПК) и выяснить, не намерены ли стороны окончить процесс путем мирного урегулирования спора.

 Меры к примирению сторон арбитражный суд принимает и в подготовительной части заседания суда. Проявляя инициативу к мирному урегулированию спора, арбитражный суд тем самым способствует его разрешению без государственного принуждения и на взаимоприемлемых для сторон условиях.

 Мировое соглашение стороны вправе заключить только по делам искового производства, Оно может быть утверждено в любой инстанции (см. ст. 37 АПК).

 Закон требует, чтобы заключенное сторонами мировое соглашение было оформлено в письменном виде. Стороны должны подписать его и представить на утверждение арбитражного суда.

 Заключение мирового соглашения, как и любое другое распорядительное действие сторон, осуществляется под контролем арбитражного суда, который всякий раз должен проверить, не противоречит ли представленное сторонами мировое соглашение закону и не нарушает ли оно права других лиц (ст. 37 АПК). При наличии указанных обстоятельств суд должен отказать в утверждении мирового соглашения.

 Об утверждении мирового соглашения суд выносит определение, в котором подробно излагает его условия. Утверждая мировое соглашение, арбитражный суд должен прекратить производство по делу (п. 7 ст. 85 АПК). На указанное определение арбитражного суда может быть подана жалоба (ч. 4 ст. 86 АПК).

 По своему процессуальному значению определение суда об утверждении мирового соглашения и прекращении производства по делу приравнивается к судебному решению и в случае неисполнения его сторонами подлежит принудительному исполнению. При наличии такого определения истец не вправе повторно обратиться в суд с тождественным иском.

ПРОЕКТ ОПРЕДЕЛЕНИЯ АРБИТРАЖНОГО СУДА.

##### Герб Российской Федерации

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(полное наименование арбитражного суда)

##### Определение

об установлении мирового соглашения

 г. Челябинск Дело № 20

 "15"августа 19 97 г.

 Судья Тихомиров Антон Валерьевич

рассмотрев в судебном заседании дело по иску Общества с ограниченной ответственностью «Каскад» (истец)

к авторемонтному предприятию «Колесо» (ответчик)

о несоблюдении договора аренды помещения, принадлежащему истцу, находящемуся по адресу улица Полевая, 6

при участии в заседании со стороны истца директора ООО «Каскад» Полушкина Виктора Николаевича, юрисконсульта Самариной Надежды Петровны, со стороны ответчика директора предприятия «Колесо» Волкова Михаила Николаевича

установил между истцом и ответчиком мировое соглашение, согласно которому ответчик обязуется погасить задолженность по арендной плате за шесть месяцев в течении пяти банковских дней, истец в свою очередь обязуется отказаться от требования уплаты ответчиком пени за просрочку.

 Руководствуясь пунктом 7 статьи 85 и статьей 86 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, определил:

 1. Производство по делу прекратить.

 2. На определение может быть подана апелляционная жалоба в арбитражный суд города Челябинска.

 Судья Тихомиров Антон Валерьевич.

ТЕМА 11.СУДЕБНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО.

ЗАДАЧА 49.

 Я предполагаю, юрисконсульт одной из сторон заявила, что нарушен принцип непрерывности, хотя на самом деле это не так. Принцип непрерывности гласит, что разбирательство дела осуществляется при неизменном составе суда. В случае замены судьи или одного из судей при коллегиальном рассмотрении дела разбирательство дела должно быть произведено с самого начала. Основной , смысл, заложенный в этот принцип, состоит в том, чтобы обеспечить внимательный подход к рассмотрению и разрешению дела. Судья не может, рассматривая одно дело, отвлекать внимание на рассмотрение других дел. Перерыв в судебном заседании может быть назначен только для отдыха. В исключительных случаях арбитражный суд вправе объявить перерыв в заседании на срок не более трех дней. Исключительными случаями могут считаться болезнь судьи, необходимость получения доказательства. До принятия решения по делу или отложения его до рассмотрения арбитражный суд не вправе рассматривать другие дела.

 На мой взгляд, в протоколе судебного заседания описывать, что во время судебного заседания погас свет на двадцать минут, не требуется.

ЗАДАЧА 50.

 Третье лицо для арбитражного процесса является не менее характерным субъектом, чем в гражданском процессе. Субъекту правоотношения, находящимся под прямым влиянием (воздействием) спорного материального правоотношения, являющегося предметом разбирательства в арбитражном суде, необходима процессуальная гарантия от возможного прямого или косвенного ущемления его субъективных прав. Он должен принять участие в деле.

 Под лицами, участвующими в деле понимаются те участники процесса, которые в той или иной степени и по разным мотивам, но непосредственно заинтересованы в исходе дела, и именно по этой причине выступают в процессе от своего имени, могут влиять на его ход, так как наделяются определенным комплексом процессуальных прав, дающих им такую возможность. О каждом из них имеется специальная норма или ряд норм. Роль и возможности в процессе у них разные, общим же является то, что все они содействуют нормальному ходу рассмотрения и разрешения спора.

Статус лица, участвующего в деле, равно как и иного участника процесса, возникает с момента вступления в процесс или привлечения его к участию в деле по инициативе арбитражного суда. В случае неявки в судебное заседание кого-либо из, лиц, участвующих в деле, по причинам, признанным судом уважительными, суд вправе отложить разбирательство дела. Таким образом, исключение фабрики из числа лиц, участвующих в деле, является нарушением закона.

Если причины неявки в судебное заседание, по которым директор фабрики ходатайствовал об отложении дела, признаны судом уважительными, то процесс должен быть отложен.

Жалоба на решение суда должна быть направлена в тот же суд, который вынес решение.

ЗАДАЧА 51.

 Заключение мирового соглашения, как и любое другое распорядительное действие сторон, осуществляется под контролем арбитражного суда, который всякий раз должен проверить, не противоречит ли представленное сторонами мировое соглашение закону и не нарушает ли оно права других лиц. При наличии указанных обстоятельств суд должен отказать в утверждении мирового соглашения.

 Таким образом, поскольку в нашей задаче в одном из пунктов нарушается требование законодательства, суд должен был отказать в утверждении мирового соглашения, а не приводить этот пункт в соответствии с законодательством.

Что же касается исправления стилистических ошибок, то описки, опечатки и арифметические ошибки, замеченные до оглашения решения, исправляются в тексте с оговоркой перед подписями судей. После оглашения решения внесение исправлений и дополнений по общему правилу не допускается.

Однако в случаях, предусмотренных ч. 1 ст. 139 АПК, допущенные в решении описки, опечатки и арифметические ошибки могут быть исправлены и после оглашения решения как по инициативе арбитражного суда, так и по заявлению лиц, участвующих в деле. Закон предписывает, чтобы сделанные исправления не затрагивали существа решения.

О разъяснении решения и об исправлении описок, опечаток или арифметических ошибок арбитражный суд выносит определение. Если сторона возражала об исправлении стилистических ошибок, она вправе обжаловать определение суда.

ЗАДАЧА 52.

 Во первых, в гражданском процессе протокол судебного заседания составляется секретарем в самом судебном заседании или при совершении отдельного процессуального действия вне заседания.

 В арбитражном процессе так же ведется в судебном заседании или при совершении отдельных процессуальных действий вне судебного заседания, только ведет протокол председательствующий в судебном заседании судья или другой судья состава, рассматривающего дело.

 Содержание протокола заседания арбитражного суда имеет свою специфику : в нем отражается не весь ход судебного разбирательства, а только сведения о тех действиях, которые перечислены в части 1 статьи 123 АПК, при условии, что они были совершены судом.

 В гражданском процессе протокол судебного заседания должен содержать все существенные моменты разбирательства дела или совершения отдельного процессуального действия.

ТЕМА 12.РЕШЕНИЕ И ОПРЕДЕЛЕНИЕ АРБИТРАЖНОГО СУДА ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ.

ЗАДАЧА 53.

Проект определения к задаче 6.

###### Герб Российской Федерации

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(полное наименование арбитражного суда)

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(почтовый адрес)

Определение

о прекращении производства по делу

 г. \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ Дело N \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

 "\_\_\_"\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 19 \_\_\_ г.

 Судья \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

 (фамилия, инициалы)

рассмотрев в судебном заседании дело по иску \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

 (наименование истца)

к \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

 (наименование ответчика)

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

о \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

при участии в заседании

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

установил: одна из сторон в процессе разрешении дела утратила статус предпринимателя. В связи с этим спор стал неподведомственен арбитражному суду.

 Руководствуясь пунктом 1 статьи 85 и статьей 86 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, определил:

 1. Производство по делу прекратить.

 2. На определение может быть подана апелляционная жалоба в арбитражный суд\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

 (наименование арбитражного суда)

 Судья\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Проект определения к задаче 27.

###### Герб Российской Федерации

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(полное наименование арбитражного суда)

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(почтовый адрес)

Определение

об отводе эксперта.

 г. \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ Дело N \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

 "\_\_\_"\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 19 \_\_\_ г.

 Судья \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

 (фамилия, инициалы)

рассмотрев в судебном заседании ходатайство представителя автокомбината об отводе эксперта Манилова

при участии в заседании

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

установил: имеются обстоятельства, позволяющие поставить под сомнение участие в деле эксперта Манилова, так как он, являясь другом одной из сторон, косвенно заинтересован в исходе дела.

Руководствуясь пунктом 1 статьи 17 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, определил:

 1. Ходатайство об отводе эксперта Манилова удовлетворить

 2. На определение может быть подана апелляционная жалоба в арбитражный суд\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

 (наименование арбитражного суда)

 Судья\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

ЗАДАЧА 54.

 В связи с введением в действие нового Арбитражно-процессуального Кодекса постановление пленума Высшего арбитражного суда «О введении в действие Арбитражно-процессуального кодекса РФ» направлено на разъяснение арбитражным судам порядок рассмотрения исков, кассационных жалоб, протестов, поданных до 1июля 1995 года. В частности пленумом ВАС установлено, что арбитражным судам следует иметь в виду, что нормы Кодекса, кроме содержащихся в главе 21, применяются при рассмотрении после 1 июля 1995 года дел, в том числе поступивших до этой даты.

 Арбитражным судам следует иметь в виду, что с 1 июля 1995 года вводится апелляционная инстанция. Поэтому кассационные жалобы на решения арбитражных судов в субъектах Российской Федерации, поданные до 1 июля 1995 года и не рассмотренные к 1 июля 1995 года, должны рассматриваться 1 июля 1995 года арбитражными судами, в которых приняты решения, в порядке, предусмотренном главой 20 Кодекса.

 Протесты и заявления о принесении протестов, не рассмотренные в арбитражных судах республик до 1 июля 1995 года направляются вместе с делами в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации.

 Протесты, принесенные до 1 июля 1995 года в коллегию Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации по проверке в порядке надзора законности и обоснованности решений арбитражных судов, вступивших в законную силу, рассматриваются этой коллегией и после 1 июля 1995 года, поэтому указанная коллегия действует впредь до рассмотрения всех протестов, принесенных в нее до 1 июля 1995 года.

ЗАДАЧА 55.

Комментарий к делу N 8055/95

(Постановление Высшего Арбитражного Суда

от 21 мая 1996 г.)

Суть дела.

 Банк предоставил кредит индивидуальному частному предприятию в размере 25 млн. рублей и потребовал его возврата, а также в соответствии с условиями договора-взыскания 280 процентов годовых за пользование кредитом, плюс 560 процентов годовых за пользование кредитом сверх установленного срока, плюс 2 процента в день (730 процентов годовых) неустойки в виде пени от суммы задолженности (кредита и процентов).

 1. Решение об удовлетворении иска отменено с направлением дела на новое рассмотрение для проверки следующих обстоятельств:

 - по кредитному договору (статья 113 Основ гражданского законодательства) кредитор передает заемщику деньги, а тот обязуется их возвратить, с уплатой процентов: взимание повышенных процентов требует оценки исходя из норм гражданского законодательства, регулирующих кредитные отношения;

 - если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить неустойку (статья 333 ГК);

 - суд обязан исследовать вопрос о соотношении предъявленных ко взысканию санкций и последствий нарушения обязательства.

 2. **Суд первой инстанции нарушил право ответчика на защиту, не направив ему определение о принятии дела к производству, и рассмотрел дело в его отсутствие.**

 Такое нарушение в соответствии со статьей 128 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации 1992 года являлось основанием к отмене решения при условии, если это нарушение привело или могло привести к принятию неправильного решения.

 Справка.

 В соответствии с пунктом 2 части 3 статьи 158 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации 1995 года такое нарушение является в любом случае основанием к отмене решения суда первой инстанции.

Заслуженный юрист Российской Федерации Б.Полонский

Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ

от 11 декабря 1996 г. N 570/96

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации рассмотрел протест заместителя Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации на постановление Федерального арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 03.09.96 по делу N 145-1/95.

Заслушав и обсудив доклад судьи, Президиум установил следующее.

Товарищество с ограниченной ответственностью "Триада" обратилось в Высший арбитражный суд Республики Адыгея с иском к акционерному коммерческому агропромышленному банку "Агропромбанк" о взыскании задолженности по кредиту, процентов и штрафа.

 Решением от 15.11.95 исковые требования частично удовлетворены.

Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа в связи с неоднократными жалобами сторон трижды проверял законность и обоснованность решения по данному делу и принял в связи с этим постановления: от 21.02.96, от 13.05.96 и от 03.09.96.

Как видно из материалов дела, судьи Плотникова Л.Н. и Рыжков Ю.В. участвовали в рассмотрении дела в кассационной инстанции по 2 раза.

Согласно статье 18 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации судья, принимавший участие в рассмотрении дела в какой-либо инстанции, не может участвовать в его повторном рассмотрении в той же инстанции.

В соответствии со статьей 176 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации основанием к отмене постановления арбитражного суда является нарушение норм материального или процессуального права. **В данном случае нарушение процессуального права выразилось в том, что дело рассмотрено арбитражным судом в незаконном составе.**

В протесте заместителя Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации предлагается постановление кассационной инстанции от 03.09.96 отменить, дело направить для рассмотрения в законном составе в Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа.

Президиум считает, что протест подлежит удовлетворению в связи с нарушениями процессуального права, допущенными при принятии постановления от 03.09.96.

Руководствуясь статьями 187-189 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации постановил:

постановление Федерального арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 03.09.96 по делу N 145-1/95 отменить.

Дело направить на новое рассмотрение в Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа.

Председатель Высшего

Арбитражного Суда

Российской Федерации В.Ф.Яковлев

ЗАДАЧА 56.

 Недостатки судебного решения могут быть исправлены и путем его разъяснения. Этот способ устранения недостатков решений чаще всего используется при вынесении судами неопределенных решений, то есть таких, в которых нечетко решен вопрос о наличии или отсутствии прав и обязанностей сторон относительно объекта спорного правоотношения, либо не обозначено должным образом наименование сторон, их реквизиты. Например, принимая решение, суд в его резолютивной части указывает: "взыскать с ответчика в пользу истца' 3 миллиона 200 тысяч рублей". Поскольку резолютивная часть решения арбитражного суда должна дословно войти в содержание исполнительного листа, то такой исполнительный лист будет невозможно исполнить. Отсюда и необходимость в разъяснении решения.

 Разъяснение решения заключается в более полном и ясном изложении тех частей решения, уяснение которых вызывает затруднения. При этом суд не вправе изменить его содержание и не может касаться тех вопросов, которые не были отражены в судебном решении.

 В законе ничего не говорится о сроке, в течение которого может быть поставлен вопрос о разъяснении решения. Однако целевая направленность и содержание этого процессуального действия позволяют прийти к выводу, что оно не допускается, если решение приведено в исполнение или истек срок, предусмотренный законом для предъявления его к принудительному исполнению и этот срок не восстановлен.

 В соответствии с ч. 1 ст. 139 АПК разъяснить решение вправе лишь арбитражный суд, разрешивший спор, Суд приступает к разъяснению решения только по заявлению лиц, участвующих в деле. Закон не предоставил арбитражному суду право разъяснять решения по своей инициативе.

 В нашей задаче, ответчик, получив определение суда о разъяснении судебного решения, и считая, что под видом разъяснения арбитражный суд вынес дополнительное решение, вправе обжаловать это определение.

ЗАДАЧА 57.

 Согласно статьи 22 АПК «Подведомственность дел» арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам, возникающим из гражданских, административных и иных правоотношений. Таким образом, споры о признании недействительными (полностью или частично) ненормативных актов государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, не соответствующих законам и иным нормативным правовым актам и нарушающих права и законные интересы организаций и граждан входят в компетенцию арбитражного суда. Таким образом, на мой взгляд, если оспариваемый акт госоргана был передан в компетенцию органов местного самоуправления, и не был отменен последним, подлежит рассмотрению в арбитражном суде, так как подведомственность в данном случае не изменилась. Следовательно, судья должен продолжать рассмотрение дела.

ТЕМА 13. ПРОВЕРКА ЗАКОННОСТИ И ОБОСНОВАННОСТИ РЕШЕНИЙ В АППЕЛЯЦИОННОЙ И КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИЯХ.

ЗАДАЧА 59.

Производство в кассационной инстанции, как это предусмотрено новым АПК, не имеет ничего общего с одноименным процессуальным институтом, который был предусмотрен АПК 1992 г. Кассационное производство по новому Кодексу предназначено для проверки вступивших в законную силу судебных актов арбитражного суда первой и апелляционной инстанций. Таким образом, наряду с надзорным производством и пересмотром по вновь открывшимся обстоятельствам введена еще одна форма проверки вступивших в законную силу судебных актов.

В отличие от всех иных форм проверки, предусмотренных АПК, судебные акты проверяются кассационной инстанцией лишь с точки зрения их законности. Поэтому ссылка в кассационной жалобе на недоказанность обстоятельств дела или несоответствие выводов о фактических взаимоотношениях лиц, участвующих в деле, обстоятельствам дела не допускается.

 Новый способ проверки судебных актов, учитывая зарубежный опыт, предусматривает дополнительные гарантии защиты прав участвующих в деле лиц.

ЗАДАЧА 60.

 О принятии кассационной жалобы к производству судья выносит определение. В определении указывается время и место рассмотрения кассационной жалобы. Определение направляется лицам, участвующим в деле, заказным письмом с уведомлением о вручении. Лицо, подавшее кассационную жалобу, вправе отказаться от нее до вынесения постановления (статья 172 АПК). Суд вправе отклонить отказ от жалобы, по основаниям, предусмотренным в части 4 статьи 37 АПК ( арбитражный суд не принимает отказ от иска, уменьшение размера исковых требований, признание иска, не утверждает мировое соглашение, если это противоречит законам и иным нормативным правовым актам или нарушает права и законные интересы других лиц) и рассмотреть дело в кассационном порядке.

 Заявитель в данном случае обжаловать действия кассационной инстанции не может.

ЗАДАЧА 61.

 Согласно статьи 175 АПК кассационная инстанция вправе отменить решение первой инстанции или постановление апелляционной инстанции и передать дело на новое рассмотрение в инстанцию арбитражного суда, решение или постановление которой отменено. Таким образом, как я пониманию, кассационная инстанция в отдельных случаях при отмене решений не может передать дело в другой арбитражный суд.

ЗАДАЧА 62.

 Апелляционная инстанция может отменить решение по следующим основаниям: неполное выяснение обстоятельств, имеющих значение для дела; недоказанность имеющих значение для дела обстоятельств, которые арбитражный суд считал установленными; несоответствие выводов, изложенных в решении. Кассационная инстанция таких оснований к отмене решений не имеет. В этом и существует разница в основаниях по отмене решений. Иными словами апелляционная инстанция проверяет решения арбитражных судов с точки зрения законности и обоснованности, а кассационная инстанция только с точки зрения законности (хотя поскольку между законностью и обоснованностью существует тесная взаимосвязь, то при если при проверке кассационной инстанцией законности решения выявиться его недостаточная обоснованность, то АПК в этом случае предписывает отменить решение и передать дело на новое рассмотрение).

ЗАДАЧА 63.

 Разница на мой взгляд в том, что при отмене кассационной инстанцией решения оно направляется на новое рассмотрение в суд, вынесший решение, которое может потом опять быть обжаловано в кассационной инстанции, а вынесение нового решения вступает в законную силу с момента его принятия и обжалованию не подлежит. Не соглашаясь с постановлением кассационной инстанции участвующие в деле лица могут подать просьбу о принесении протеста в порядке надзора.

ТЕМА 14. ПРОИЗВОДСТВО В ПОРЯДКЕ НАДЗОРА.

ЗАДАЧА 64.

 Протесты вправе приносить только перечисленные в законе должностные лица: Председатель Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, Генеральный прокурор Российской Федерации, заместитель Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации и заместитель Генерального прокурора Российской Федерации.

Иные должностные лица (например, Председатель федерального арбитражного суда округа или прокурор области, края) права на принесение протестов в порядке надзора на вступившее в законную силу решение либо постановление не имеют.

По протестам в порядке надзора вправе рассматривать и принимать решения только Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ, так как по действующему законодательству в системе арбитражных судов он один действует как судебно-надзорный орган.

На мой взгляд, в данной задаче Президиум ВАС отменит решение и направит его на новое рассмотрение, так как согласно договору между истцом и ответчиком 20% жилой площади должно быть передано кооперативному предприятию за плату.

Суд так же должен установить, в какой мере стороны выполняли свои обязательства строительства жилого дома в части финансирования, от этого тоже зависит решение спора.

ЗАДАЧА 65.

 Дело, указанное в задаче, было рассмотрено пленумом ВАС. Решения и доводы привожу полностью.

В протесте заместителя Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации предлагалось отменить состоявшиеся решения и отказать в иске в связи с истечением срока исковой давности.

Постановлением надзорной коллегии Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.08.94 протест оставлен без удовлетворения, а решение и постановление - без изменений. При этом коллегия сослалась на то, что имущество сдано в аренду ненадлежащим лицом и что исковая давность не может быть применена, поскольку ответчик до принятия решения не заявил об этом обстоятельстве, а на требования о признании недействительными сделок, не соответствующих законодательству, исковая давность не распространяется.

В протесте Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации поставлен вопрос об отмене всех состоявшихся по делу решений и отказе в иске.

Пленум считает, что протест подлежит удовлетворению по следующим основаниям.

Согласно договору от 01.06.91 Краснодарский крайобщепитсоюз, выступивший в качестве арендодателя, передал организации арендаторов ресторана "Бургас" в аренду с правом выкупа имущественный комплекс ресторана.

Мотивируя недействительность договора тем, что Краснодарский крайобщепитсоюз создан как добровольное объединение предприятий и поэтому не является надлежащим арендодателем, судебные инстанции не приняли во внимание следующее обстоятельство.

Указом Президента Российской Федерации от 14.10.92 N 1230 "О регулировании арендных отношений и приватизации имущества государственных и муниципальных предприятий, сданного в аренду" на соответствующие комитеты по управлению имуществом возлагалась обязанность по переоформлению договоров аренды. Во исполнение этого Указа Комитетом по управлению имуществом города Краснодара договор от 01.06.91 был переоформлен на договор от 25.12.92 N 159 с товариществом с ограниченной ответственностью "Бургас", созданным трудовым коллективом арендатора.

Одновременно комитет утвердил план приватизации товарищества "Бургас", в котором способом приватизации значился выкуп арендованного имущества.

Эти действия свидетельствуют о том, что Комитет по управлению имуществом города Краснодара одобрил договор от 01.06.91 и, следовательно, в соответствии со статьей 28 Основ гражданского законодательства сделка создала правовые последствия для арендодателя с момента ее совершения.

 Вопрос действительности сделок, совершенных от имени другого лица лицом, не уполномоченным на совершение сделки, или с превышением полномочия регулируется ст. 183 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 г.

 Ранее действовавшие нормы Гражданского кодекса РСФСР устанавливали годичный срок исковой давности для защиты прав по спорам между юридическими лицами (статья 78). Его истечение являлось основанием к отказу в иске (статья 87). Требования о признании сделок недействительными относились к числу тех, на которые распространялась исковая давность.

В отношении договора от 01.06.91 годичный срок на день обращения с иском истек. Закончился он и до вступления в действие на территории Российской Федерации Основ гражданского законодательства, поэтому должен применяться без заявления стороны.

Проверка, проведенная прокуратурой города Краснодара, показала, что договор от 01.06.91 заключен в день, которым он датирован, то есть до вступления в силу Закона Российской Федерации "О приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации".

 Следовательно, надзорная коллегия необоснованно указала на то, что к требованию о признании договора от 01.06.91 недействительным исковая давность неприменима.

Сам по себе факт ненадлежащей проверки Комитетом по управлению имуществом города Краснодара соответствия законодательству договора от 01.06.91 при его переоформлении не влечет недействительность договора от 25.12.92 N 159. Других оснований для признания этого договора недействительным истец не привел.

Руководствуясь статьями 139, 140 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации постановил:

протест Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации удовлетворить.

Решение от 15.03.94, постановление от 11.05.94 Краснодарского краевого арбитражного суда и постановление коллегии Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации по проверке в порядке надзора законности и обоснованности решений арбитражных судов, вступивших в законную силу, от 29.08.94 по делу N 6-24 отменить.

В иске Комитету по управлению имуществом города Краснодара отказать.

Председатель Высшего Арбитражного Суда

Российской Федерации В.Ф.Яковлев

Секретарь Пленума, судья Высшего Арбитражного

Суда Российской Федерации А.М.Хачикян

ТЕМА 15. ПЕРЕСМОТР ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ РЕШЕНИЙ СУДЕБНЫХ АКТОВ АРБИТРАЖНОГО СУДА, ВСТУПИВШИХ В ЗАКОННУЮ СИЛУ.

ЗАДАЧА 67.

 Вновь открывшиеся обстоятельства следует отличать от новых обстоятельств, возникших после рассмотрения дела и вынесения судебного акта, а также от изменившихся обстоятельств, т.е. обстоятельств, которые были положены в основу судебного акта, но впоследствии изменились. Возникновение как новых обстоятельств, так и изменение обстоятельств может послужить основанием для предъявления нового иска, но не для пересмотра судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам.

ЗАДАЧА 68.

 Согласно статьи 192 АПК к основаниям для пересмотра решений относятся обстоятельства, установленные вступившим в законную силу приговором суда, связанные с преступными действиями сторон, других участвующих в деле лиц, их представителей или преступными деяниями судей, совершенными при рассмотрении дела.

 Сам факт преступной деятельности указанных лиц, независимо от последствий, которые они повлекли для вынесенного судебного акта, всегда является основанием к пересмотру, поскольку судебный акт в этом случае лишается силы и значения акта правосудия,

 Следует также иметь в виду, что преступные деяния судей должны непосредственно относиться к данному конкретному пересматриваемому судебному акту, а не к другим судебным актам, вынесенным с его участием.

 Таким образом, применимо к нашей задаче, необоснованно было отказано в принятии заявления для пересмотра решения по вновь открывшимся обстоятельствам.

 Поскольку, согласно статьи 196 пункт 2 АПК определение об отказе в удовлетворении заявления о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам может быть обжаловано, то отказ в нашей задаче, согласно этой статьи можно обжаловать. Жалоба направляется в кассационную инстанцию в порядке, предусмотренном статьей 179 АПК (кассационные жалобы на определения арбитражного суда).

ЗАДАЧА 69.

 Согласно статьи 192 АПК РФ основанием для пересмотра решений по вновь открывшимся обстоятельствам служат установленные вступившим в законную силу приговором суда заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, подложность документов либо вещественных доказательств, повлекшие за собой принятие незаконного или необоснованного судебного акта. Таким образом, если заинтересованная сторона установит, что эксперт сделал неправильное заключение из-за недостаточной компетентности, то этот факт не служит для пересмотра решения.

ЗАДАЧА 71.

 Согласно статьи 192 АПК основанием к пересмотру решения может служить отмена судебного акта арбитражного суда, решения, приговора суда либо постановления другого органа, послужившего основанием к принятию данного решения.

 Таким образом, если нормативный акт, на который ссылался арбитражный суд, принявший решение, признан неконституционным, то это обстоятельство является основанием для пересмотра решения.

 Сроки и порядок рассмотрения в таких случаях регулируется статьей 193 АПК, то есть заинтересованное лицо подает заявление о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам вступившего в законную силу решения (определения) в арбитражный суд, принявший это решение (определение), лицами, участвующими в деле, не позднее одного месяца со дня открытия обстоятельств, служащих основанием для пересмотра судебного акта.

ТЕМА 16. ИСПОЛНЕНИЕ СУДЕБНЫХ АКТОВ.

ЗАДАЧА 72.

В случаях, когда в отношении одного и того же должника возбуждено несколько исполнительных производств, они объединяются в сводное исполнительное производство и на имущество должника в пределах общей суммы взыскания, исполнительского сбора и предполагаемых расходов по совершению исполнительных действий налагается арест, позволяющий исполнить исполнительный документ вне зависимости от арестов имущества должника, произведенных в обеспечение другого иска (исков).

При выполнении требований, предусмотренных статьей 78 (очередность взыскания) федерального закона «Об исполнительном производстве», устанавливается единая по времени предъявления исполнительного документа к исполнению последовательность удовлетворения требований взыскателей каждой очереди.

ЗАДАЧА 73.

 Согласно статьи 4 федерального закона «Об исполнительном производстве» требования судебного пристава-исполнителя по исполнению судебных актов и актов других органов обязательны для всех органов, организаций, должностных лиц и граждан на всей территории Российской Федерации. В случае невыполнения требований судебного пристава-исполнителя он применяет меры, предусмотренные статей 45. закона «Об исполнительном производстве» (меры принудительного исполнения)

Сопротивление судебному приставу-исполнителю при осуществлении им функций по исполнению судебных актов и актов других органов влечет ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

 В случаях, если судебным приставам-исполнителям при исполнении им служебных обязанностей препятствуют в совершении исполнительных действий или угрожает опасность их жизни и здоровью, то содействие судебным приставам-исполнителям должны оказывать работники милиции, в пределах, предоставленных им федеральным законом.

ЗАДАЧА 74.

 Согласно статьи46 федерального закона «Об исполнительном производстве порядок обращения взыскания на денежные средства и иное имущество должника следующий:

 1. Обращение взыскания на имущество должника состоит из его ареста (описи), изъятия и принудительной реализации.

 2. Взыскание по исполнительным документам обращается в первую очередь на денежные средства должника в рублях и иностранной валюте и иные ценности, в том числе находящиеся в банках и иных кредитных организациях.

Наличные денежные средства, обнаруженные у должника, изымаются.

 3. При наличии сведений об имеющихся у должника денежных средствах и иных ценностях, находящихся на счетах и во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях, на них налагается арест.

 Если сведений о наличии или об отсутствии у должника-организации счетов и вкладов в банках и иных кредитных организациях не имеется, судебный пристав-исполнитель запрашивает указанные сведения у налоговых органов.

 Налоговые органы обязаны в трехдневный срок представить судебному приставу-исполнителю необходимую информацию.

 Такая же информация в порядке, определяемом Государственной налоговой службой Российской Федерации, может быть представлена взыскателю по его заявлению при наличии у него исполнительного листа с неистекшим сроком давности.

 4. При отсутствии у должника денежных средств в рублях, достаточных для удовлетворения требований взыскателя, взыскание обращается на денежные средства должника в иностранной валюте.

 5. При отсутствии у должника денежных средств, достаточных для удовлетворения требований взыскателя, взыскание обращается на иное принадлежащее должнику имущество, за исключением имущества, на которое в соответствии с федеральным законом не может быть обращено взыскание.

 Должник вправе указать те виды имущества или предметы, на которые следует обратить взыскание в первую очередь. Окончательно очередность обращения взыскания на денежные средства и иное имущество должника определяется судебным приставом-исполнителем.

 6. Взыскание на имущество должника, в том числе на денежные средства и иные ценности, находящиеся в наличности либо на счетах и во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях, обращается в том размере и объеме, которые необходимы для исполнения исполнительного документа с учетом взыскания исполнительского сбора и расходов по совершению исполнительных действий.

 В случае, когда должник имеет имущество, принадлежащее ему на праве общей собственности, взыскание обращается на его долю, определяемую в соответствии с федеральным законом.

ЗАДАЧА 75.

 Исполнительные действия должны быть совершены и требования, содержащиеся в исполнительном документе, исполнены судебным приставом-исполнителем в двухмесячный срок со дня поступления к нему исполнительного документа. Если взыскатель считает, что судебный пристав-исполнитель намеренно оттягивает срок исполнения, то на действия судебного пристава-исполнителя по исполнению исполнительного документа, выданного арбитражным судом, взыскателем или должником может быть подана жалоба в арбитражный суд по месту нахождения судебного пристава-исполнителя в 10-дневный срок со дня совершения действия (отказа в совершении действия).

ЗАДАЧА 76.

 В приведенной в задаче ситуации можно предположить, что при обнаружении у должника нескольких счетов, следует обратиться в арбитражный суд, вынесший данное решение, с заявлением о выдаче по одному судебному акту (решению) нескольких исполнительных листов для предъявления их в разные банковские учреждения (ст. 199 АПК РФ). Можно также, оценив перспективу финансово-хозяйственной деятельности должника, просто оставить имеющийся исполнительный лист в банке, где открыт расчетный счет должника, в расчете на какие-либо денежные поступления.

 Кроме этого, согласно федеральному закону «Об исполнительном производстве исполнительный документ, в котором содержатся требования судебных актов и актов других органов о взыскании денежных средств, может быть направлен взыскателем непосредственно в банк или иную кредитную организацию, если взыскатель располагает сведениями об имеющихся там счетах должника и о наличии на них денежных средств, либо судебному приставу-исполнителю, если такими сведениями он не располагает.

ТЕМА 17. ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННЫХ ЛИЦ. ОСОБЕННОСТИ ПРОИЗВОДСТВА ПО ОТДЕЛЬНЫМ КАТЕГОРИЯМ ДЕЛ. СРАВНИТЕЛЬНЫЕ ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ В АРБИТРАЖНЫХ И ТРЕТЕЙСКИХ СУДАХ.

ЗАДАЧА 77.

 Особенность дел о несостоятельности (банкротстве) предприятий состоит в том, что это не исковое производство, не спор.

 Согласно закону «О несостоятельности) банкротстве предприятий, основанием для возбуждения производства по делу о несостоятельности (банкротстве) является заявление в арбитражный суд должника, кредитора (кредиторов) и прокурора.

 Так как в нашей задаче неизвестно, выплачена ли взысканная арбитражным судом денежная сумма, рассмотрим оба варианта.

 Если сумма истцу выплачена, то он перестает быть кредитором предприятия, следовательно, не может подать в арбитражный суд заявление о возбуждении производства по делу о несостоятельности.

 Если сумма истцу не выплачена, и она в общей сложности составляет 500 минимальных заработных плат, то истец может обжаловать определение арбитражного суда об отказе принять заявление.

ЗАДАЧА 78.

 Согласно закону «О несостоятельности (банкротстве) для определения наличия признаков банкротства должника принимается во внимание размер денежных обязательств, в том числе размер задолженности за переданные товары, выполненные работы и оказанные услуги, суммы займа с учетом процентов, подлежащих уплате должником, за исключением обязательств перед гражданами, перед которыми должник несет ответственность за причинение вреда жизни и здоровью, обязательств по выплате авторского вознаграждения, а также обязательств перед учредителями (участниками) должника - юридического лица, вытекающих из такого участия. Подлежащие уплате за неисполнение или ненадлежащее исполнение денежного обязательства неустойки (штрафы, пеня) не учитываются при определении размера денежных обязательств.

 Для определения наличия признаков банкротства должника принимается во внимание размер обязательных платежей без учета установленных законодательством Российской Федерации штрафов (пени) и иных финансовых (экономических) санкций.

ЗАДАЧА 79.

Согласно статьи 183 закона «О несостоятельности (банкротстве) предприятий» при наличии письменного возражения хотя бы одного кредитора должника против ликвидации должника руководитель должника обязан обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом в двухнедельный срок с момента окончания срока для заявления требований кредиторов и возражений кредиторов против ликвидации должника. Любой из кредиторов должника в любой момент до завершения процедуры ликвидации должника может обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом.

ЗАДАЧА 80.

 В практике арбитражных судов возник вопрос о том, какие государственные органы имеют право обращаться с заявлениями о признании несостоятельными (банкротами) федеральных предприятий-должников, не способных обеспечить обязательные платежи в бюджет и внебюджетные фонды.

В силу пунктов 1 (Федеральное управление по делам о несостоятельности (банкротстве) при Государственном комитете Российской Федерации по управлению государственным имуществом (далее именуется - Федеральное управление) представляет от имени государства интересы собственника при решении вопросов о несостоятельности (банкротстве) в отношении федеральных государственных предприятий, а также предприятий и организаций, в капитале которых имеется доля (вклад) Российской Федерации (далее именуются - предприятия) и 3 Указа Президента Российской Федерации от 22.12.93 N 2264 "О мерах по реализации законодательных актов о несостоятельности (банкротстве) предприятий" Федеральному управлению по делам о несостоятельности (банкротстве) при Госкомимуществе России поручено представлять от имени государства интересы собственника при решении вопросов о несостоятельности в отношении федеральных государственных предприятий, а также организаций, в капитале которых имеется доля (вклад) Российской Федерации, направлять в арбитражный суд заявления о признании предприятий-должников несостоятельными (банкротами), если предприятия сами не подают такие заявления на основании решения, принятого Федеральным управлением.

Согласно пункту 7 постановления Правительства Российской Федерации от 20.05.94 N 498 "О некоторых мерах по реализации законодательства о несостоятельности (банкротстве) предприятий" Федеральное управление по делам о несостоятельности (банкротстве) вправе выступать от имени государства как кредитора при решении вопросов о несостоятельности (банкротстве) организаций вне зависимости от их организационно-правовой формы в случае неисполнения этими организациями обязательств по платежам в федеральный бюджет или внебюджетные фонды.

В связи с этим в тех случаях, когда с заявлениями о признании указанных выше организаций несостоятельными (банкротами) обращаются в арбитражный суд Пенсионный фонд Российской Федерации (как орган, контролирующий уплату обязательных платежей во внебюджетный фонд), Министерство финансов Российской Федерации (на основании пункта 7 Указа Президента Российской Федерации от 23.05.94 N 1006 "Об осуществлении комплексных мер по своевременному и полному внесению в бюджет налогов и иных обязательных платежей") и государственные налоговые инспекции (в случаях неуплаты этими организациями налогов и иных обязательных платежей), арбитражному суду необходимо направлять Федеральному управлению по делам о несостоятельности (банкротстве) все определения о возбуждении производства по делам о несостоятельности (банкротстве).

ЗАДАЧА 81.

 Согласно статьи 11 закона о несостоятельности (банкротстве) предприятий кредиторами по денежным обязательствам являются российские и иностранные физические и юридические лица, а также Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования. Правом на подачу заявления кредитора о признании должника банкротом (далее - заявление кредитора) обладают лица, признаваемые в соответствии с настоящим Федеральным законом конкурсными кредиторами.

 Исходя из этого можно сказать, что иностранные организации, организации с иностранными инвестициями имеют право на обращение с заявлением о банкротстве в арбитражный суд.

ЗАДАЧА 82.

 Достаточными основаниями, необходимыми для признания предприятия банкротом, являются неспособность удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанности не исполнены им в течение трех месяцев с момента наступления даты их исполнения.

ЗАДАЧА 83.

 Статья 46 Конституции Российской Федерации говорит о праве на судебную защиту всех лиц в Российской Федерации. Таким образом, иностранные граждане и фирмы приравнены в правах на правосудие к гражданам Российской Федерации.

 Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации создает новую специализированную судебную процедуру для разрешения споров в области экономических отношений. Действующий АПК РФ вобрал в себя многие достижения мировой юридической мысли: состязательность сторон, альтернативность компетенции, разнообразие способов обжалования судебных решений и другие.

Особо следует отметить, что АПК РФ рассматривает различные пути разрешения споров с участием иностранных лиц. В отношении подобных споров возможны альтернативная подсудность, применение иностранного права, международных соглашений; эти споры рассматриваются во всех звеньях арбитражной системы и т.д.

Содержащиеся в законе новеллы направлены на то, чтобы любой из арбитражных судов, региона России, функционировал в качестве составной части единой системы. Это означает, что арбитражный суд применяет единое материальное и процессуальное законодательство (в том числе в спорах с участием иностранных фирм и компаний), при равной для всех возможности обжалования судебных решений.

Арбитражный суд вправе рассматривать подведомственный ему спор с участием иностранной стороны, надлежащим образом извещенной о сути заявленных требований, времени и месте разбирательства дела, и не заявившей ходатайства о передаче спора на разрешение третейского суда до вынесения решения арбитражным судом (ст. 119, 23, 87 АПК РФ).

Оба эти положения находятся в полном соответствии с нормами международного права и позволяют сохранять уважение к судебной процедуре.

Участникам арбитражного процесса необходимо знать, что:

- юридический статус иностранного лица должен быть подтвержден выпиской из торгового реестра страны происхождения или иного эквивалентного доказательства юридического статуса иностранного лица в соответствии с законодательством страны его местонахождения, гражданства или постоянного местожительства;

- арбитражный суд принимает в качестве доказательства официальные иностранные документы при условии их легализации и представления заверенного перевода на русский язык;

- арбитражный суд принимает иностранные документы без их легализации в случаях, предусмотренных двусторонним международным договором или Гаагской конвенцией, отменяющей требования легализации иностранных официальных документов (1961 г.);

- вручение судебных документов иностранной стороне, участвующей в споре производится арбитражным судом через Министерство юстиции Российской Федерации, консула Российской Федерации и компетентный по законодательству иностранного государства орган, если иное не предусмотрено международным соглашением.

СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ.

1. АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС. Учебник для студентов юридических ВУЗов и факультетов. Под редакцией заведующего кафедрой гражданского процесса юридического факультета Московского государственного университета им. М.В.Ломоносова, доктора юридических наук, профессора Треушникова М.К. Москва, 1995
2. «ГАРАНТ» Справочная информационно-правовая система. НПП «Гарант- сервис»
3. КОММЕНТАРИЙ К АРБИТРАЖНОМУ ПРОЦЕССУАЛЬНОМУ КОДЕКСУ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ. Юридическая фирма «Контракт» Москва, 1995

ВЫПОЛНИЛ СТЕПАНОВ А.В.