**Вариант 7**

**«Доказывание и доказательства в арбитражном процессе»**

**Содержание**

Введение

1. Понятие судебного доказывания, предмет доказывания

2. Понятие судебных доказательств

3. Относимость, допустимость доказательств

4. Оценка доказательств

5. Отдельные средства доказывания

Заключение

Литература

**Введение**

Современному российскому процессу свойственна ориентация на расширение состязательных аспектов судопроизводства, сопряженных с развитием активности и инициативности сторон в процессе и пассивности суда.

Доказывание - это сложный процесс, охватывающий мыслительную и процессуальную деятельность его субъектов по обоснованию какого-то положения и выведению нового знания на основе исследованного. Лица, участвующие в деле, приводят факты и доводы, подтверждающие их правовую позицию по делу, которая может меняться в процессе судебного разбирательства под влиянием различных обстоятельств. Они формируют представление о своей правовой позиции и позиции иных лиц.

На основе исследованных в суде доказательств эти лица делают заключение об устойчивости своей позиции. Затем, либо продолжают участие в деле, либо отказываются от иска, ищут пути заключения мирового соглашения, признают иск и т.д. суд анализирует приведенные факты и доводы сторон, предлагает сторонам представить дополнительные доказательства по делу, содействует собиранию доказательств. В конце концов, суд делает умозаключение по всему рассмотренному делу, которое отражает в решении.

**1. Понятие судебного доказывания, предмет доказывания**

Для правильного разрешения спора необходимо выяснить фактические обстоятельства дела. Установление фактов по делу осуществляется путем сбора, исследования, изучения и оценки доказательств, содержащих информацию о соответствующих фактах. Необходимо, прежде всего, определить факты, которые нужно будет установить по конкретному спору.

Каждая сторона и другие участвующие в деле лица представляют суду доказательства, анализируют, делают определенные выводы по поводу спорных фактов, тем самым самостоятельно доказывая свои утверждения, и опровергают возражения, приводя конкретные обстоятельства.

Арбитражный суд принимает непосредственное участие в процессе судебного доказывания. Он может требовать от сторон, лиц, участвующих в деле, представления необходимых доказательств и совершать иные действия, направленные на установление фактических обстоятельств дела. Суд оценивает все доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела (ст. 71 АПК РФ). Таким образом, решающее значение имеет не то, чтобы стороны убедили арбитражный суд в наличии или отсутствии искомых фактов, а то, чтобы суд сам убедился в этом, т.е. непосредственно исследовал фактические обстоятельства дела.

В арбитражном процессе познание определяет сущность судебного доказывания. Реализуется познание в рамках судебного доказывания путем двух видов деятельности: мыслительной (логической), подчиненной законам логического мышления, и практической (процессуальной), т.е. процессуальных действий, совершаемых лицами, участвующими в деле, и судом на основе правовых норм, содержащихся в арбитражном процессуальном законодательстве.

Таким образом, можно дать следующее определение судебного доказывания в арбитражном процессе.

*Доказывание в арбитражном процессе -* это логико-практическая деятельность лиц, участвующих в деле, и суда по установлению наличия или отсутствия обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела.

Под предметом доказывания понимается совокупность фактов, имеющих материально-правовое значение, установление которых необходимо для вынесения судом законного и обоснованного решения по делу.

Юридические факты - это предусмотренные в законе обстоятельства, которые являются основанием для возникновения (изменения, прекращения) конкретных отношений, в том числе материально-правовых.[[1]](#footnote-1)

Установление фактов, имеющих материально-правовое значение, имеет первостепенное значение при рассмотрении дела в арбитражном суде, поскольку в первую очередь от правильного их определения и установления зависит правильное разрешение дела.

В ходе рассмотрения дела предмет доказывания может меняться. Так, истец может изменить предмет и основание иска, а ответчик - привести в обоснование своих возражений дополнительные юридические факты по делу и т.п.

Существует такое понятие, как «пределы доказывания». Не все факты, имеющие значение для дела, нуждаются в установлении в Процессе судебного доказывания. В изъятие из общего правила закон (ст. 69 АПК РФ) предусматривает случаи, когда юридические факты не нуждаются в доказывании и считаются установленными без подтверждения их доказательствами.

Согласно ст. 69, 70 АПК РФ три вида фактов не требуют доказывания:

1. *Признанные арбитражным судом общеизвестными.* Общеизвестность факта может быть признана арбитражным судом при наличии двух условий. Во-первых, данный факт должен быть известен широкому кругу лиц. Во-вторых, факт обязательно должен быть известен всему составу суда, рассматривающему дело.

К таким фактам можно отнести землетрясения, наводнения, катастрофы, стихийные бедствия, чрезвычайные происшествия, события общественной жизни (перевороты, эмбарго, инфляционные тенденции).

2. *Преюдициальные* (предрешенные) - это факты, установленные:

- вступившим в законную силу решением арбитражного суда по другому, предыдущему спору;

- вступившим в законную силу приговором суда по уголовному делу;

- вступившим в законную силу решением суда по гражданскому делу.

Это означает, что обстоятельства, установленные вступившим в законную силу решением суда по одному делу, не доказываются вновь при разбирательстве других дел.

3. *Доказательства, признанные сторонами.* Существенное значение имеет вопрос о том, на ком лежит обязанность доказывания фактов, входящих в предмет доказывания по делу.

Обязанность доказывания фактов, имеющих значение для дела, возлагается на сторону, которая на них ссылается в обоснование своих требований или возражений.

При рассмотрении споров о признании недействительными актов государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия указанных актов, возлагается на орган, принявший акт.

**2. Понятие судебных доказательств**

Необходимым условием нормального отправления правосудия выступают судебные доказательства, которые могут быть установлены в процессе доказывания.

В соответствии со ст. 64 АПК РФ доказательствами в арбитражном процессе являются полученные в установленном АПК РФ и другими федеральными законами порядке сведения, на основании которых арбитражный суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования или возражения сторон, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения спора.

Эти сведения устанавливаются письменными и вещественными доказательствами, заключениями экспертов, показаниями свидетелей, объяснениями лиц, участвующих в деле. Не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона.

Особенностью судебных доказательств является наличие процессуальной формы, которая выступает в качестве гарантии достоверности получаемой судом информации. Порядок получения судом сведений о фактах регламентирован АПК РФ. Такими сведениями являются письменные и вещественные доказательства, объяснения сторон, лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, показания свидетелей.

Судебные доказательства можно классифицировать по следующим признакам: по характеру содержания доказательств - прямые и косвенные; по процессу формирования сведений о фактах - первоначальные и производные доказательства; по источнику доказательств - личные и вещественные доказательства.

*Прямые доказательства* - это доказательства, содержание которых имеет непосредственную связь с искомым фактом. Например, товарно-транспортная накладная с соответствующей отметкой является прямым доказательством перевозки грузов.

*Косвенные доказательства* - доказательства, имеющие многозначную связь с искомым фактом, т.е. из содержания которых можно сделать вывод о наличии или отсутствии фактов, имеющих значение для дела. Оценка косвенного доказательства в совокупности с другими доказательствами может дать достоверные сведения об искомых фактах.

*Первоначальными доказательствами* являются сформированные в процессе непосредственного воздействия искомого факта (события, действия, явления) на источник доказательства, из которых впоследствии при рассмотрении дела будет получена информация о данном факте. Примером такого вида доказательства могут быть подлинники документов, являющихся письменными доказательствами, или показания свидетеля, бывшего очевидцем события.

*Производные доказательства* воспроизводят сведения, полученные из других источников. Например: копии документов, протоколы, составленные при выполнении арбитражного судебного поручения, показания свидетеля, которому информация об искомых фактах стала известна из других источников, в частности со слов других лиц, из содержания документов. Производные доказательства не являются первоисточниками доказательств.

*Личные доказательства* - к ним относятся объяснения сторон и третьих лиц показания свидетелей, заключения экспертов. Личными они являются потому, что они исходят от физических лиц, одновременно являющихся источниками сведений о фактах.

*Вещественные доказательства -* это предметы, которые своим внешним видом, внутренними свойствами, местом их нахождения или иными признаками могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для дела (ст. 76 АПК РФ). К вещественным доказательствам относятся письменные и вещественные доказательства, т.е. объекты неживой природы, несущие следы, отпечатки событий, явлений, действий, наличие или отсутствие которых устанавливается в процессе доказывания при рассмотрении дела в арбитражном суде.

**3. Относимость, допустимость доказательств**

Относимость доказательств имеет большое значение для обеспечения правильного разрешения конкретного спора в арбитражном процессе.

В соответствии со ст. 67 АПК РФ арбитражный суд принимает только те доказательства, которые имеют отношение к рассматриваемому спору.

*Относимость доказательств* означает, что суд при рассмотрении дела принимает только те из представленных доказательств, которые имеют значение для дела, и исключает доказательства, не относящиеся к делу. Например, в исковом заявлении должны присутствовать: доказательства, подтверждающие требования истца; перечень прилагаемых к заявлению доказательств; приложенные документы в обоснование обстоятельств, на которые ссылается истец (ст. 125,126 АПК РФ). В отзыве на исковое заявление ответчик должен указать доказательства, обосновывающие возражения против иска (ст. 131 АПК РФ). Так, лицо, ходатайствующее о вызове свидетеля, обязано указать, какие обстоятельства может подтвердить свидетель.

В процессе подготовки дела к судебному заседанию судья может истребовать от лиц участвующих в деле, документы и сведения, необходимые для разрешения спора (ст. 135 АПК РФ). Он уточняет факты, обосновывающие требования и возражения сторон, определяет круг доказательств, необходимых для разрешения дела. Относимость доказательств позволяет пресекать злоупотребления сторон, заявляющих ходатайства об истребовании каких-либо доказательств, не относящихся к делу, с целью отложения дела.

Допустимость доказательств связана, прежде всего, с их процессуальной формой, т.е. средствами доказывания.

По мнению М.К. Треушникова, в арбитражном процессе средства доказывания допускаются или исключаются из процесса судебного познания в силу разрешений или запретов, содержащихся, как правило, в материальном праве.[[2]](#footnote-2)

Обстоятельства, имеющие значение для дела (относимые), могут быть подтверждены любыми доказательствами, предусмотренными в законе (допустимыми). Для определенных отношений в установленных законодательством случаях соответствующие обстоятельства должны быть подтверждены только при помощи определенных (допустимых) средств доказывания. Доказательства дела, которые согласно закону или иным нормативным актам должны быть подтверждены определенными доказательствами, не могут подтверждаться иными доказательствами (ст. 68 АПК РФ). Таким образом, *допустимость доказательств -* это установленное законодательством требование, ограничивающее использование одних и предписывающее обязательное использование других конкретных средств доказывания при установлении определенных фактических обстоятельств дела при осуществлении доказывания в процессе рассмотрения отдельного вида дел в порядке арбитражного судопроизводства. Например, если допрос свидетеля проведен с нарушением установленных требований, в частности свидетель не был перед началом допроса предупрежден об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного показания или отказ от дачи показания, доказательство не приобретает необходимой процессуальной формы. В этом случае нельзя говорить

О показаниях свидетеля как средстве доказывания, предусмотренном законом, и суд получает в свое распоряжение лишь некое объяснение очевидца событий, которое не может быть использовано в процессе судебного доказывания.

Общее правило допустимости доказательств в арбитражном процессе состоит в том, что в процессе доказывания могут использоваться только средства доказывания, предусмотренные законом: объяснения сторон и других лиц участвующих в деле, письменные, вещественные доказательства, показания свидетелей, заключения экспертов (ст. 64 АПК РФ).

**4. Оценка доказательств**

Оценка и исследование арбитражным судом имеющихся в деле доказательств имеют важнейшее значение для вынесения законного и обоснованного решения. Здесь устанавливается достоверность и достаточность доказательств, приводится их оценка. В оценке доказательств важно определение доказательственной силы рассмотренных данных. Арбитражный суд оценивает доказательства с точки зрения их полноты, относимости, допустимости, достоверности, а также достаточности. Оценка доказательств - определение судом достоверности изученных в ходе судебного заседания сведений о фактах. Установление этих обстоятельств и есть конечная цель оценки, от ее правильности зависит обоснованность решений и постановлений арбитражных судов.

*Полнота доказательств* - это создание условий для всестороннего изучения всех обстоятельств дела. Действия по обеспечению полноты доказательств обычно осуществляются судьей единолично при подготовке дела к судебному разбирательству.

Достоверность доказательств связана с источником доказательственной информации. Она может подвергаться сомнению не только в связи с «дефектами» источника информации, но и в случае существования двух или более доказательств с противоположным содержанием. Достоверность в данном случае устанавливается путем их сопоставления с иными доказательствами или истребования дополнительных доказательств.

Так, достоверность заключения эксперта зависит прежде всего от правильного выбора лица, назначенного в качестве эксперта.

Обеспечить достаточность доказательств - значит, произвести отбор доказательств, на основе которых можно сделать истинный вывод о наличии или отсутствии искомых фактов. Определить достаточность доказательств - значит, признать установленным то или иное обстоятельство, имеющее значение для дела. Вывод о достаточности - итог исследования и окончательной оценки доказательств.

В соответствии со ст. 71 АПК РФ арбитражный суд оценивает все доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании имеющихся в деле доказательств. Никакие доказательства не имеют для арбитражного суда

**5. Отдельные средства доказывания**

Средствами доказывания в арбитражном процессе также могут быть письменные и вещественные доказательства, заключения экспертов, показания свидетелей, объяснения лиц, участвующих в деле.

*Письменные доказательства -* это документы, содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела. К ним ст. 75 АПК РФ относит акты, договоры, справки, деловую корреспонденцию и другие документы и материалы, содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, в том числе и полученные посредством факсимильной, электронной или иной связи либо иным способом, позволяющим установить достоверность документа.

Перечень письменных доказательств законом не ограничен и не является исчерпывающим.

*Вещественные доказательства* - это предметы, которые своим внешним видом, внутренними свойствами, местом их нахождения или иными признаками могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для дела (отпечатки, следы и т.п.).

Вещественные доказательства представляются сторонами, другими лицами, участвующими в деле, истребуются судом от указанных лиц. Осмотр и исследование вещественного доказательства могут производиться в порядке судебного поручения тогда, когда оно находится в другой республике в составе РФ, области, городе.

Вещественные доказательства, их истребование и представление, осмотр и исследование в месте нахождения осуществляются по нормам ст. 76-80 АПК РФ.

*Заключение эксперта.* Экспертиза назначается арбитражным судом для разъяснения возникающих при рассмотрении дела вопросов, требующих специальных познаний.

Экспертиза назначается арбитражным судом по ходатайству лица, участвующего и деле (ст. 82 АПК РФ).

Лица, участвующие в деле, вправе представить арбитражному суду вопросы, которые должны быть разъяснены в ходе экспертного исследования.

Экспертом в арбитражном суде может выступать лицо, обладающее специальными познаниями, необходимыми для дачи заключения (ст. 55 АПК РФ). Эксперт не может участвовать в рассмотрении дела и подлежит отводу, если он: 1) является родственником лиц участвующих в деле; 2) лично или косвенно заинтересован в исходе дела; 3) существует его служебная зависимость; 4) участвовал в производстве ревизии, материалы которой послужили основанием или поводом для обращения в арбитражный суд.

При наличии вышеуказанных обстоятельств эксперт обязан заявить самоотвод (ст. 23 АПК РФ).

Явка в суд и дача объективного заключения - обязанность эксперта. За дачу заведомо ложного заключения или отказ от дачи заключения эксперт несет уголовную ответственность.

*Показания свидетелей.* В качестве свидетеля в арбитражный процесс может быть привлечено любое лицо, которому известны сведения и обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения спора арбитражным судом (ст. 56 АПК РФ).

Это лицо обязано явиться в арбитражный суд по вызову, сообщить известные ему сведения и обстоятельства по делу, представить по требованию арбитражного суда объяснения в письменном виде, отвечать на вопросы судьи, лиц участвующих в деле.

За дачу заведомо ложного показания и отказ или уклонение от дачи показаний свидетель несет уголовную ответственность.

*Объяснения сторон и других лиц, участвующих в деле.* Одним из видов личных доказательств являются объяснения сторон и иных лиц, участвующих в деле. Как средства доказывания они обязательно используются в любом деле, поскольку являются тем первоначальным, исходным доказательственным материалом, на котором основываются требования истца и возражения ответчика (ст. 81 АПК РФ).

**Заключение**

*Доказывание в арбитражном процессе -* это логико-практическая деятельность лиц, участвующих в деле, и суда по установлению наличия или отсутствия обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела.

Необходимым условием нормального отправления правосудия выступают судебные доказательства, которые могут быть установлены в процессе доказывания. Судебные доказательства можно классифицировать по следующим признакам: по характеру содержания доказательств - прямые и косвенные; по процессу формирования сведений о фактах - первоначальные и производные доказательства; по источнику доказательств - личные и вещественные доказательства.

*Относимость доказательств* означает, что суд при рассмотрении дела принимает только те из представленных доказательств, которые имеют значение для дела, и исключает доказательства, не относящиеся к делу.

Допустимость доказательств связана, прежде всего, с их процессуальной формой, т.е. средствами доказывания.

Оценка доказательств - определение судом достоверности изученных в ходе судебного заседания сведений о фактах. Установление этих обстоятельств и есть конечная цель оценки, от ее правильности зависит обоснованность решений и постановлений арбитражных судов.

Средствами доказывания в арбитражном процессе также могут быть письменные и вещественные доказательства, заключения экспертов, показания свидетелей, объяснения лиц, участвующих в деле.

**Литература**

1. Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / Под ред. ГА. Жилина. - М.: ТК Велби, 2003.
2. Тихомирова Л.В., Тихомиров М.Ю. Юридическая энциклопедия / Под ред. М.Ю.Тихомирова. – М. – 2007. – С.503.
3. Треушников М.К. Судебные доказательства. - М.: Городец, 1997. - С.140.
4. Треушников М.Т. Арбитражный процесс: Учебник. - М.: Городец-издат, 2004.
1. Тихомирова Л.В., Тихомиров М.Ю. Юридическая энциклопедия / Под ред. М.Ю.Тихомирова. – М. – 2007. – С.503. [↑](#footnote-ref-1)
2. Треушников М.К. Судебные доказательства. - М.: Городец, 1997. - С. 140. [↑](#footnote-ref-2)