**План**

1. **Иск и иные средства защиты**
2. **Обеспечение иска**

**1. Иск и иные средства защиты**

Если иск направлен на устранение правонарушения, то он представляет собой требование о защите, являющееся предметом разбирательства и разрешения судом первой инстанции и исполнительного производства.

Основание иска составляют фактические обстоятельства, на которых основано требование о защите права. Законодатель устанавливает, что каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений. Заинтересованное лицо, обращающееся в суд за защитой, должно указать в исковом заявлении обстоятельства, на которых оно основывает свои требования, и доказательства, подтверждающие изложенные им обстоятельства (п. 4 статьи 159 ХПК). Обстоятельства дела, составляющие основание иска, должны включать факты, с которыми связано возникновение, изменение и прекращение спорного хозяйственного правоотношения, а также факты, с которыми связано нарушенное или оспариваемое субъективное право. Можно говорить поэтому о фактическом составе, который образует основание иска. Этот состав неоднороден. Различают активное и пассивное основание иска. Активное основание составляют факты, с которыми заинтересованное лицо связывает своё нарушенное или оспариваемое право. Пассивное основание составляют факты, нарушающие субъективное право (неуплата долга в установленный срок, причинение вреда личности или имуществу, невыполнение работы по договору подряда и др.).

Основание иска образуют юридические факты, т. е. такие факты, с которыми нормы материального права связывают те или иные последствия. Заинтересованное лицо, обращаясь с иском, самостоятельно определяет фактические обстоятельства, которые служат основанием предъявляемого требования о защите. Чаще всего данное лицо не знает норм материального права, поэтому среди фактических обстоятельств, указанных в исковом заявлении, нередко указываются обстоятельства, не имеющие юридического значения, а юридические факты не указываются. Необходимо различать, что составляет основание иска и что должно быть указано в исковом заявлении.

Поскольку иск — это требование заинтересованного лица к суду или иному юрисдикционному органу, предметом иска является защита нарушенного или оспариваемого права или охраняемого законом интереса. Предусматривая требования к форме и содержанию искового заявления, закон вообще не упоминает о предмете иска.

Предмет иска является той целью, к которой стремится заинтересованное лицо. Он представляет собой конкретное материально-правовое требование истца к ответчику, которое вытекает из спорного материально-правового отношения и по поводу которого хозяйственный суд должен вынести решение. Защита прав осуществляется признанием этих прав, восстановлением положения, существовавшего до нарушения права, и иными способами.

Судья отказывает в принятии заявления, если:

спор не подлежит рассмотрению в хозяйственном суде;

имеются вступившие в законную силу постановления хозяйственного суда или общего суда, решение иностранного суда или иностранное арбитражное решение, принятые по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям, за исключением случаев, когда хозяйственный суд отказал в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда;

имеется вступившее в законную силу решение международного арбитражного (третейского) суда, принятое по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям;

в иных случаях, предусмотренных законодательными актами.

Исковые требования могут быть классифицированы по ряду признаков.

По цели, на достижение которой направлен иск. Принято различать иски:

о признании;

о присуждении;

преобразовательные (конститутивные).

В зависимости от материального права, на защиту которого направлено исковое требование, различают иски, возникающие:

— из гражданских;

— хозяйственных;

— иных правоотношений.

В свою очередь, в составе хозяйственно-правовых исков можно выделить:

иски вещные;

иски из обязательств по возмещению вреда или неосновательного обогащения и т. д.

Возможна классификация исков по предъявляющим их субъектам.

Чаще всего иск предъявляется лицом, считающим своё право или охраняемый законом интерес нарушенным. Вместе с тем хозяйственное дело может быть возбуждено по иску прокурора, а также государственных органов, когда по закону они могут обращаться в суд за защитой прав и интересов других лиц.

Иски о признании. Предметом иска о признании является защита права или охраняемого законом интереса путем подтверждения судом или иным компетентным органом наличия или отсутствия права или охраняемого законом интереса. Принято различать положительные (позитивные) и отрицательные (негативные) иски о признании. Положительным иск о признании является тогда, когда заинтересованное лицо просит о подтверждении спорного правоотношения, т. е. о вынесении судом решения, подтверждающего субъективное право этого лица и корреспондирующую ему юридическую обязанность ответчика. Отрицательный иск о признании направлен на подтверждение хозяйственным судом того, что у истца нет юридической обязанности, а у ответчика — соответствующего субъективного права. Таков, например, иск, об истребовании собственности из чужого незаконного владения.

Иски о присуждении. Данные иски направлены на принудительное исполнение присужденной судом обязанности ответчика. Предметом иска о присуждении является материально-правовое требование истца к ответчику совершить какое-либо действие в пользу истца (поставить товар) либо воздержаться от совершения каких-либо действий (не ограничивать доступ в помещение). Конечной целью исков о присуждении является принудительное исполнение обязанности должника.

Иски о признании и иски о присуждении имеют определённые различия по предмету, основанию и назначению, однако следует отметить и общие черты указанных исков. Обе группы исков направлены на судебное подтверждение прав и обязанностей в том виде, в котором они сложились и существовали до возникновения хозяйственных процессуальных отношений. Решение хозяйственного суда не вносит изменений в существовавшее право сторон.

Иски об изменении и прекращении правоотношений (преобразовательные). Под преобразовательным иском понимается иск, направленный на вынесение судебного решения, которым должно быть внесено нечто новое в существующее между сторонами правоотношение; спорное правоотношение в результате такого решения в прежнем виде не сохраняется. В учебной литературе в качестве примера преобразовательного иска приводится случай, когда стороны могут расторгнуть договор по взаимному согласию, однако в некоторых случаях закон предоставляет право расторгнуть договор в одностороннем порядке, но после принятия соответствующего решения хозяйственным судом. Таким образом, суд не принуждает совершать определённые действия, а позволяет субъекту реализовать своё право.

Возникновение права на предъявление иска как субъективного права обусловлено определёнными фактами процессуального характера, теми жизненными обстоятельствами, которые выступают в качестве факторов, переводящих абстрактное предписание закона, правоспособность в область субъективных прав и юридических обязанностей определённых субъектов соответствующего правоотношения. Возникновение и реализация права на предъявление иска как элемента процессуального правоотношения обусловлены наличием или отсутствием определённых юридических фактов. Воздействие и связь юридических фактов с правом на предъявление иска обусловили проблему предпосылок права на предъявление иска как субъективного процессуального права.

Под предпосылками права на предъявление иска понимаются такие обстоятельства процессуального характера, с наличием или, наоборот, отсутствием которых процессуальный закон связывает возникновение у заинтересованного лица права на обращение в суд с иском, т. е. права на предъявление иска. Из этого определения следует, что предпосылки права на предъявление иска могут быть отрицательными и положительными.

Под отрицательной предпосылкой права на предъявление иска понимается факт, препятствующий возникновению у заинтересованного лица права на предъявление иска. Например, к отрицательным предпосылкам права на предъявление иска относится наличие вступившего в законную силу судебного решения по тождественному спору.

Под положительной предпосылкой права на предъявление иска понимается факт, выступающий одним из оснований возникновения у заинтересованного лица права на предъявление иска. К положительной предпосылке относится, например, подведомственность конкретного дела суду.

Право на предъявление любого иска в суд имеет ряд предпосылок:

1) заинтересованность лица, обращающегося в суд за защитой;

2) правоспособность сторон;

3) подведомственность дела суду;

4) отсутствие в законе запрещения судам принимать исковое заявление к рассмотрению;

5) соблюдение заинтересованным лицом установленного для данной категории дел порядка предварительного внесудебного разрешения дела;

6) отсутствие вступившего в законную силу вынесенного по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решения суда об отказе истца от иска или об утверждении мирового соглашения;

7) отсутствие в производстве суда дела по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

8) отсутствие решения третейского или международного (арбитражного) суда, принятого в пределах его компетенции, по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям;

9) отсутствие договора, заключённого между сторонами, о передаче данного спора на разрешение третейского суда.

Процессуальной формой выражения иска является исковое заявление, другими словами, исковое заявление и иск соотносятся как форма и содержание. Таким образом, если иск — это требование о защите, то исковое заявление — документ, внешняя форма выражения иска.

Помимо оставления иска без движения хозяйственный суд имеет право возвратить исковое заявление, если: 1) не исполнено определение хозяйственного суда об оставлении искового заявления без движения в срок, установленный судом; 2) дело неподсудно этому хозяйственному суду; 3) в производстве общего суда, хозяйственного суда или третейского суда имеется дело по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям; 4) в одном исковом заявлении соединены несколько требований к одному или нескольким ответчикам, если эти требования не связаны между собой; 5) не представлены доказательства обращения в банк и (или) небанковскую кредитно-финансовую организацию за взысканием задолженности с ответчика, когда в соответствии с законодательным актом, иным нормативным правовым актом или договором она должна быть взыскана через банк и (или) небанковскую кредитно-финансовую организацию; 6) до вынесения хозяйственным судом определения о принятии искового заявления и возбуждении производства по делу от истца поступило заявление о возвращении искового заявления; 7) заявлены требования, которые в соответствии с законодательством должны быть рассмотрены в деле об экономической несостоятельности (банкротстве).

Одной из основных особенностей как оставления иска без движения, так и возвращения искового заявления является возможность повторного обращения в хозяйственный суд после устранения нарушений или недостатков.

Хозяйственный суд может отказать в принятии искового заявления, если:

спор не подлежит рассмотрению в хозяйственном суде;

имеются вступившие в законную силу постановления хозяйственного суда или общего суда, решение иностранного суда или иностранное арбитражное решение, принятые по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям, за исключением случаев, когда хозяйственный суд отказал в признании и приведении в исполнение решения иностранного суда;

имеется вступившее в законную силу решение международного арбитражного (третейского) суда, принятое по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям.

Отказ в принятии искового заявления лишает истца права вновь подать в хозяйственный суд исковое заявление к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям.

Определения хозяйственного суда об оставлении искового заявления без движения, возвращении искового заявления, отказе в принятии искового заявления могут быть обжалованы в порядке, установленном ХПК.

Защищаясь против предъявленного иска, ответчик вправе использовать такие средства, как возражение, отрицание и встречный иск.

Помимо искового заявления в соответствии со статьёй 7 ХПК лица имеют право обращаться в хозяйственный суд в форме:

— заявления — по спорам, возникающим из административных и иных публичных правоотношений, а также по некоторым другим делам, предусмотренным законодательством (например, по делам об экономической несостоятельности (банкротстве), об установлении фактов, имеющих юридическое значение (юридических фактов), о признании недействительным постановления, о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам и др.);

— жалобы (апелляционной, кассационной, в порядке надзора и др.) — в случаях, предусмотренных ХПК и иными законодательными актами;

— протеста — в случаях, предусмотренных настоящим ХПК и иными законодательными актами;

— ходатайства (о вступлении в дело в качестве третьих лиц; об обеспечении иска; об отмене определения о наложении судебного штрафа; о совершении иных процессуальных действий и др.);

— представления о пересмотре дела по вновь открывшимся обстоятельствам;

— в иных формах, предусмотренных законодательными актами.

Истец и ответчик могут совершить действия, направленные на прекращение спора до принятия судом окончательного решения по делу. Во-первых, истец и ответчик могут заключить мировое соглашение, во-вторых, истец имеет право отказаться от иска.

**2. Обеспечение иска**

Необходимо обратить внимание на ряд мероприятий, проводимых хозяйственным судом и направленных на обеспечение иска.

Обеспечение иска — это совокупность процессуальных действий по применению судом предусмотренных законом мер в целях гарантии исполнения будущего решения по предъявляемому иску.

Поводом к принятию мер по обеспечению иска является ходатайство лиц, участвующих в деле.

Следует обратить внимание на то, что обеспечение иска допускается на любой стадии хозяйственного процесса, если непринятие мер по его обеспечению может затруднить или сделать невозможным исполнение решения суда.

В соответствии с действующим ХПК к ходатайству об обеспечении иска предъявляется ряд требований как к форме, так и содержанию.

Ходатайство об обеспечении иска заявляется в письменной форме.

В ходатайстве об обеспечении иска должны быть указаны:

— наименование хозяйственного суда, в который заявляется ходатайство;

— наименования истца и ответчика, их почтовые адреса, а также номера телефонов и (или) факсов, если таковые имеются;

— обстоятельства, на которых основаны требования об обеспечении иска;

— мера обеспечения, о применении которой ходатайствует лицо, участвующее в деле;

— при имущественных требованиях — их размер;

— при просьбе об аресте имущества — объект обеспечения иска с указанием его местонахождения;

— обоснование причин, вызвавших необходимость заявления ходатайства об обеспечении иска;

— перечень прилагаемых документов.

Ходатайство об обеспечении иска рассматривается хозяйственным судом, разрешающим спор, без извещения лиц, участвующих в деле, не позднее трёх дней со дня его поступления в суд.

Целью предъявления иска в хозяйственный суд является удовлетворение требования истца к ответчику и реальное исполнение решения суда. Если имеются опасения, что исполнить принятое судебное постановление будет затруднительно или невозможно, возникает необходимость в принятии мер, направленных на обеспечение исполнения судебного постановления, которое в будущем вынесет хозяйственный суд.

Принятие хозяйственным судом мер, гарантирующих возможность исполнения судебного постановления, называется обеспечением иска. Иск может быть обеспечен полностью, а также частично, например, когда иск состоит из нескольких требований и в обеспечении нуждается не весь иск, а только отдельные его требования. Обеспечение иска допускается как по первоначальному, так и по встречному иску. Поскольку третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора, пользуются всеми правами и несут все обязанности истца, они также могут просить об обеспечении иска.

При формулировке ходатайства об обеспечении иска необходимо помнить, что применение обеспечительных мер должно быть:

— действительно необходимым и не приводить к затруднению деятельности ответчика;

— связано с предметом иска;

— соразмерно исковым требованиям.

Подавая заявление, очень важно правильно определить обеспечительную меру, отвечающую всем вышеперечисленным требованиям. Ведь хозяйственный суд, исходя из предмета заявленного искового требования и возможного судебного решения по данному иску, должен удостовериться в том, что в случае удовлетворения искового требования непринятие именно этой меры затруднит или сделает невозможным исполнение судебного постановления.

При подаче ходатайства об обеспечении иска истцу необходимо просчитать все возможные варианты, для того чтобы суд удовлетворил его требования и впоследствии с должника можно было получить присуждённое имущество или денежные средства.

В случае подачи искового заявления, содержащего ходатайство об обеспечении иска, либо если такое ходатайство подано в виде отдельного документа, но вместе с исковым заявлением, вопрос об обеспечении иска разрешается хозяйственным судом в течение трёх дней с момента поступления такого ходатайства (заявления) одновременно либо после возбуждения производства по делу, без извещения лиц, участвующих в деле, не позднее трёх дней со дня его поступления в суд.

По результатам рассмотрения ходатайства об обеспечении иска хозяйственный суд выносит определение.

При заявлении ходатайства об обеспечении иска с нарушением требований, предусмотренных статьей 114 ХПК, хозяйственный суд возвращает его. Лицо, заявлявшее ходатайство, после устранения выявленных нарушений вправе вновь заявить ходатайство в хозяйственный суд.

При удовлетворении ходатайства об обеспечении иска хозяйственный суд принимает меры, предусмотренные статьёй 116 ХПК.

В обеспечении иска может быть отказано, если:

— хозяйственный суд сочтёт недостаточным обоснование причин, вызвавших необходимость заявления ходатайства об обеспечении иска;

— применение мер по обеспечению иска может существенно нарушить права других лиц, связанные с объектом обеспечения.

Определение об обеспечении иска либо определение об отказе в обеспечении иска может быть обжаловано в установленном законодательными актами порядке. При этом необходимо иметь в виду, что наряду с установленным порядком обжалования определение об обеспечении иска может быть отменено тем же судом по заявлению ответчика либо по инициативе самого суда, вынесшего данное определение.

В случае обращения ответчика с ходатайством об отмене определения об обеспечении иска в хозяйственный суд, вынесший определение, и с кассационной или надзорной жалобой в соответствующую инстанцию на данное определение такие заявления должны рассматриваться судебными инстанциями (должностным лицом, имеющим право принесения протеста) по существу независимо от времени их поступления и рассмотрения, а также независимо от результатов предыдущего рассмотрения заявления.

Определение об обеспечении иска либо определение об отказе в обеспечении иска оформляется в виде отдельного процессуального документа и должно удовлетворять всем требованиям законодательства Республики Беларусь, предъявляемым к этому документу. В определении отражаются меры обеспечения иска, которые подлежат применению, и мотивы, по которым хозяйственный суд пришёл к выводу как об удовлетворении ходатайства, так и об отказе в обеспечении иска. В резолютивной части определения раскрывается порядок и способ исполнения этого определения.

Определения хозяйственного суда об обеспечении иска или об отказе в его обеспечении высылаются сторонам, а также другим лицам, на которых хозяйственным судом возложена обязанность принятия мер по обеспечению иска, не позднее следующего дня после их вынесения.

В случае обжалования определения хозяйственного суда об обеспечении иска такая жалоба должна рассматриваться соответствующими судебными инстанциями (должностным лицом, имеющим право принесения протеста) по существу независимо от принятия решения об отмене обеспечения иска в порядке, установленном статьёй 119 ХПК.

Подача жалобы на определение хозяйственного суда об обеспечении иска не приостанавливает исполнения этого определения.

Мерами по обеспечению иска могут быть:

— наложение ареста на недвижимость или иное имущество, принадлежащее ответчику и находящееся у него или у других лиц;

— наложение ареста на денежные средства, находящиеся на счетах в банках и (или) небанковских кредитно-финансовых организациях;

— запрещение ответчику совершать определённые действия;

— возложение на ответчика обязанности совершать определённые действия;

— запрещение другим лицам совершать определённые действия, касающиеся предмета спора;

— приостановление взыскания по исполнительному документу или иному документу, допускающему взыскание в бесспорном (безакцептном) порядке, в случае предъявления исков о признании таких документов, не подлежащими исполнению;

— приостановление реализации имущества в случае предъявления иска об освобождении его от ареста;

— иные меры, предусмотренные Хозяйственным процессуальным кодексом и иными законодательными актами.

В случае необходимости допускается одновременное принятие нескольких мер по обеспечению иска.

За несоблюдение мер по обеспечению иска юридические лица, индивидуальные предприниматели и граждане привлекаются к ответственности в соответствии с законодательством.

Истец вправе взыскать убытки, причинённые ему неисполнением определения хозяйственного суда об обеспечении иска, путём предъявления иска в тот же хозяйственный суд.

Опись и арест имущества производятся в пределах цены иска.

По заявлению лица, участвующего в деле, допускается замена одной меры обеспечения иска другой.

Меры по обеспечению иска (заявления), перечисленные в статье 116 ХПК, могут быть приняты хозяйственным судом в течение всего производства по делу вплоть до вынесения судебного постановления. В случае подачи заявления об обеспечении иска в период приостановления производства по делу хозяйственный суд обязан возобновить производство, рассмотреть заявление и при необходимости принять соответствующие меры по обеспечению иска (заявления).

При наложении ареста на денежные средства, принадлежащие ответчику, следует иметь в виду, что арест налагается не на счет в кредитном учреждении, а на имеющиеся на этом счёте средства в пределах суммы иска.

Наложение ареста на имущество возможно, если при длительном хранении оно не утратит своего качества. Такая мера не может применяться, в частности, в отношении скоропортящихся товаров.

В соответствии с частью второй статьи 228 ХПК подача заявления об оспаривании ненормативного правового акта в хозяйственный суд и принятие его к рассмотрению не приостанавливают действия ненормативного правового акта. Однако в случаях, когда подаётся заявление о признании недействительным акта, на основании которого списываются денежные средства или реализуется имущество, в том числе находящееся на хранении у других лиц, и заявляется ходатайство об обеспечении заявления, хозяйственный суд может в порядке, установленном статьями 115—117 ХПК, запретить заинтересованному лицу списывать эти средства или продавать имущество.

При исполнении определения хозяйственного суда об обеспечении иска путём наложения ареста на имущество или денежные средства ответчик вправе вместо принятия установленных судом мер по обеспечению иска внести на соответствующий счёт хозяйственного суда истребуемую истцом сумму.

При удовлетворении иска мера по его обеспечению действует до фактического исполнения судебного постановления.

Обеспечение иска по ходатайству лица, участвующего в деле, может быть отменено хозяйственным судом, рассматривающим дело. Вопрос об отмене обеспечения иска решается хозяйственным судом в срок не более трёх дней со дня заявления ходатайства. По результатам рассмотрения вопроса об отмене обеспечения иска хозяйственный суд выносит определения об отмене обеспечения иска или об отказе в его отмене. Определение хозяйственного суда об отказе в отмене обеспечения иска может быть обжаловано в порядке, установленном ХПК.

При принятии хозяйственным судом судебных постановлений об отказе в иске, о прекращении производства по делу или об оставлении иска без рассмотрения принятые меры по обеспечению иска сохраняются до вступления в законную силу этих постановлений. Хозяйственный суд вправе одновременно с принятием судебного постановления или после его принятия вынести определение об отмене обеспечения иска.

Лицо, в отношении которого принято определение хозяйственного суда об обеспечении иска, вправе после вступления в законную силу судебных постановлений об отказе в иске, о прекращении производства по делу или об оставлении иска без рассмотрения потребовать от лица, заявившего ходатайство об обеспечении иска, возмещения убытков, причинённых ему обеспечением иска.