# **Контрольная работа по предмету**

**Арбитражный Процесс (IV курс)**

**V вариант,**

**Выполнил студент 4-го курса, юридического факультета – Халиуллин Фарид Фарукович.**

**Задание №1. Судебное разбирательство в суде первой инстанции.**

В арбитражном процессуальном кодексе РФ от 5.05.95г. №70-ФЗ данному вопросу посвящена Глава 16. Рассмотрим постатейно статьи указанной главы.

Новый АПК установил единый срок рассмотрения всех дел в арбитражном суде (статья 114). Он не должен превышать двух месяцев.

Течение этого срока начинается со дня поступления иска в арбитражный суд, а не на следующий день после этого.

В случае отмены определения о возврате искового заявления оно считается поданным в день первоначального обращения в арбитражный суд (ст. 108 АПК). Следовательно, и течение двухмесячного срока начинается здесь со дня, когда в суд поступило первоначальное исковое заявление, а не с момента прихода материалов из суда апелляционной инстанции.

**Судебное разбирательство** - это самостоятельная стадия арбитражного процесса, которая имеет свои специфические цели. Она предназначена для рассмотрения и разрешения спора по существу. Рассматривая дело, арбитражный суд должен непосредственно исследовать доказательства, установить фактические обстоятельства дела, выяснить права и обязанности сторон; разрешая дело, суд выносит законное и обоснованное решение, защищающее права организаций и граждан - предпринимателей.

Разбирательство дела происходит в заседании арбитражного суда с обязательным извещением лиц, участвующих в деле.

Судебное заседание можно разделить на несколько частей (этапов):

1. подготовительная часть;
2. рассмотрение дела по существу;
3. постановление и оглашение решения.

Каждая часть имеет свою специфическую задачу, свое содержание, место в судебном разбирательстве и предназначена только для разрешения определенного круга вопросов. Все части, имея определенную самостоятельность, тесно связаны между собой и последовательно сменяют одна другую.

Заседанием руководит, в случае коллегиального рассмотрения дела, председатель суда, его заместитель или судья арбитражного суда.

Председательствующий руководит заседанием от имени всего состава суда, обеспечивая всестороннее, полное и объективное выяснение всех обстоятельств дела, прав и обязанностей сторон, других лиц, участвующих в деле.

Все судьи, входящие в состав данного суда, пользуются равными правами при рассмотрении всех вопросов, возникающих в ходе разбирательства дела и при вынесении решения. Все вопросы и разногласия решаются большинством голосов.

В ходе судебного разбирательства председательствующий не вправе ограничивать судей в возможности задавать вопросы лицам, участвующим в деле; снимать вопросы, поставленные перед лицами, участвующими в деле; комментировать высказывания и вопросы судей. Судьи арбитражного суда в заседании не должны прерывать своими комментариями и репликами заслушивание объяснений, вопросы, задаваемые другими судьями, указания и распоряжения председательствующего (п. 3.6 Регламента арбитражных судов).

В соответствии со ст. 113 АПК лица, участвующие в деле, извещаются о месте и времени судебного разбирательства определением, которое направляется им заказным письмом с уведомлением о вручении.

**Лица, участвующие в деле, считаются извещенными, если определение направлено по почтовому адресу, указанному в исковом заявлении в соответствии с местонахождением, предусмотренным в учредительных документах.**

В случае неявки кого-либо из лиц, участвующих в деле, и отсутствия данных о вручении им извещений суд обязан отложить разбирательство дела. Это обусловлено введением в АПК нового правила, в соответствии с которым рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из участвующих в деле лиц, не извещенных надлежащим образом о времени и месте заседания, является безусловным основанием к отмене решения арбитражного суда (п. 2 ч. 3 ст. 158 АПК).

Если эти лица были извещены, но не явились по причинам, признанным судом уважительными, он вправе отложить разбирательство дела либо продолжить его, о чем выносится определение.

Если же истец, надлежащим образом извещенный о времени и месте судебного разбирательства, не явился в заседание арбитражного суда и не заявил ходатайство о рассмотрении дела без его участия, суд оставляет иск без рассмотрения в соответствии с п. 6 ст. 87 АПК.

При неявке извещенного ответчика спор может быть решен в его отсутствие (ч. 2 ст. 119 АПК).

В случае неявки в заседание свидетелей или экспертов суд выслушивает мнение лиц, участвующих в деле, о возможности рассмотреть дело в их отсутствие и выносит определение продолжить судебное разбирательство или отложить его.

В соответствии с ч. 2 ст. 115 АПК председательствующий должен определить порядок ведения заседания и исследования доказательств. Об этом выносится специальное определение. Как правило, вначале суд заслушивает объяснения истца и участвующего на его стороне третьего лица, затем - ответчика и участвующего на его стороне третьего лица. Лица, участвующие в деле, вправе задавать друг другу вопросы.

3. Действующий АПК существенно расширил содержание принципа гласности в арбитражном процессе. Лицам, участвующим в деле, и присутствующим в заседании арбитражного суда предоставлено право делать письменные заметки, вести стенограмму и звукозапись. Кино- и фотосъемка, видеозапись, а также трансляция судебного заседания по радио и телевидению допускаются с разрешения судьи, рассматривающего дело.

При подготовке дела к судебному разбирательству судья вправе предложить ответчику представить письменный отзыв на исковое заявление, а лицам, участвующим в деле, - дополнительные доказательства, необходимые для правильного рассмотрения дела.

Эти же процессуальные действия судья вправе совершить и в стадии судебного разбирательства, отложив рассмотрение дела.

Если указанные требования не выполнены, суд вправе рассмотреть дело по имеющимся в нем материалам. Вопрос о том, когда воспользоваться этим правом, решается в каждом случае по усмотрению арбитражного суда, исходя из конкретных обстоятельств дела.

Решение суда первой инстанции, вынесенное в соответствии с ч. 1 ст. 119 АПК по имеющимся в деле материалам, может быть обжаловано в апелляционном порядке. Однако апелляционный суд принимает дополнительные доказательства только в том случае, если заявитель обосновал невозможность их представления в суде первой инстанции по причинам, не зависящим от него (ст. 155 АПК).

2. В частях 2 и 3 ст. 119 АПК определены правовые последствия неявки в заседание арбитражного суда ответчика и истца.

**Здесь необходимо помнить: прежде чем разрешать спор в отсутствие истца или ответчика, суд должен убедиться, что в деле имеются данные о вручении ему документов с извещением о времени и месте разбирательства дела.**

Что касается истца, то в деле должно быть также и его заявление с просьбой рассмотреть дело в его отсутствие. Если истец был надлежащим образом извещен, но в деле нет такого заявления, иск может быть оставлен без рассмотрения в соответствии с п. 6 ст. 87 АПК.

**Статья 120.**

1. При разбирательстве дела арбитражный суд может столкнуться с обстоятельствами, препятствующими его рассмотрению по существу. В этом случае он должен отложить разбирательство, т.е. перенести рассмотрение дела по существу в другое судебное заседание, назначенное в точно определенное время в установленном месте.

В ст. 120 АПК установлены основания, правовые последствия, а также порядок оформления этого процессуального действия и извещения участников арбитражного процесса о времени и месте нового заседания арбитражного суда.

Основаниями, по которым рассмотрение дела откладывается, могут быть различные обстоятельства, например неявка: 1) кого-либо из лиц, участвующих в деле, если отсутствуют сведения о вручении им извещений о времени и месте разбирательства дела; 2) переводчика; 3) свидетелей, экспертов. Дело откладывается при отсутствии необходимых доказательств, без которых невозможно рассмотреть его по существу.

Перечень указанных выше и приведенных в ст. 120 АПК оснований не является исчерпывающим.

В определении суд указывает причины отложения дела, процессуальные действия, которые необходимо совершить, чтобы обеспечить возможность разбирательства в следующем судебном заседании (например, вызвать новых свидетелей, истребовать дополнительные письменные доказательства и т.п.), а также день и место его проведения. При этом день должен быть назначен с учетом времени, необходимого для вызова участников процесса или для истребования доказательств.

2. Присутствующим в заседании участникам процесса суд может объявить о времени и месте нового заседания под расписку, которая подшивается к материалам дела. Остальные извещаются по правилам ч. 2 ст. 120.

3. Новое разбирательство дела после его отложения начинается сначала, т.е. с подготовительной части судебного заседания (проверка явки участников процесса, объявление состава арбитражного суда и т.д.).

**Статья 123. Протокол**

1. В судебном заседании, а также при совершении отдельных процессуальных действий вне судебного заседания составляется протокол.

В протоколе судебного заседания указываются:

1) год, месяц, число и место судебного заседания;

2) наименование суда, рассматривающего дело, состав суда;

3) наименование дела;

4) сведения о явке лиц, участвующих в деле, и иных участников арбитражного процесса;

5) сведения о разъяснении лицам, участвующим в деле, и иным участникам арбитражного процесса их процессуальных прав и обязанностей;

6) определения, вынесенные судом без удаления из зала заседания;

7) устные заявления и ходатайства лиц, участвующих в деле;

8) показания свидетелей, устные разъяснения экспертами своих заключений.

В протоколе о совершении отдельных процессуальных действий указываются также полученные данные.

2. Протокол ведет председательствующий в судебном заседании судья или другой судья состава, рассматривающего дело.

3. Протокол судебного заседания подписывается судьей, председательствующим в заседании, не позднее следующего после заседания дня.

Протокол о совершении отдельного процессуального действия составляется и подписывается судьей непосредственно после совершения этого действия.

4. Участники арбитражного процесса имеют право знакомиться с протоколом судебного заседания или процессуального действия и представлять замечания относительно полноты и правильности его составления в трехдневный срок после подписания протокола.

5. О принятии или отклонении замечаний на протокол судья выносит определение.

**Протокол заседания арбитражного суда** - это процессуальный письменный документ, удостоверяющий совершение (несовершение) участниками процесса действий, перечисленных в ст. 123 АПК. Он составляется о каждом судебном заседании, а также о совершении отдельных указанных в законе процессуальных действий.

Решение арбитражного суда подлежит отмене, если в деле отсутствует протокол судебного заседания или он не подписан председательствующим по делу (п. 7 ч. 3 ст. 158 АПК).

Протокол судебного заседания введен в арбитражный процесс впервые, чтобы укрепить гарантии защиты прав лиц, участвующих в деле. Он имеет важное доказательственное значение, поэтому его содержание, порядок составления и форма должны соответствовать требованиям закона.

2. Все вопросы, освещаемые в протоколе, должны излагаться в последовательности, указанной в законе (ст. 123 АПК).

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 ч. 1 ст. 123 АПК, при условии, что они были совершены судом.

Протокол судебного заседания ведет, а затем должен подписать председательствующий не позднее следующего после заседания дня. В случае задержки с подписанием в течение трехдневного срока новый срок для представления замечаний на протокол начинается на следующий день после его подписания судьей.

Участники арбитражного процесса имеют право знакомиться с протоколом судебного заседания, протоколом процессуального действия и представлять свои замечания относительно полноты и правильности их составления в трехдневный срок после их подписания даже в том случае, если они подписаны не вовремя. Представленные замечания должны быть рассмотрены судьей. О принятии или отклонении замечаний на протокол судья выносит определение, которое не подлежит обжалованию. Замечания на протокол и определение судьи должны быть приобщены к делу.

Замечания, поданные с пропуском срока, возвращаются судьей без рассмотрения.

**Задание 2. Производство в кассационной инстанции арбитражного судопроизводства.**

Глава 21. ПРОИЗВОДСТВО В КАССАЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

Статья 161.

Лица, участвующие в деле, вправе подать кассационную жалобу на решение арбитражного суда, вступившее в законную силу, и постановление апелляционной инстанции.

**Право кассационного обжалования арбитражных решений (постановлений) закон предоставляет истцу, ответчику, третьим лицам, как заявляющим самостоятельные требования на предмет спора, так и не заявляющим их, а также всем другим участвующим в деле лицам, перечисленным в ст. 32 АПК.**

**Прокурор, государственные органы и органы местного самоуправления и иные органы, предъявляющие на основании ст. 41, 42 АПК иски в защиту государственных и общественных интересов, вправе обжаловать решение (постановление) суда в кассационном порядке.**

Допущенные в процесс стороны и другие лица, участвующие в деле, вправе обжаловать в кассационном порядке арбитражное решение (постановление) независимо от их фактического участия в судебном разбирательстве.

В пределах установленного ст. 164 АПК срока право обжалования решений (постановлений) принадлежит также правопреемникам лиц, участвующих в деле.

Закон не запрещает судебным представителям приносить кассационные жалобы, если такое право специально оговорено в их доверенности (ст. 50 АПК).

В соответствии со Статьей 162 Федеральные арбитражные суды округов проверяют законность решений и постановлений, принятых арбитражными судами субъектов Российской Федерации в первой и апелляционной инстанциях.

1. Осуществление кассационной проверки возложено на федеральные арбитражные суды округов, которые впервые были созданы в России в течение полугода - с 1 июля 1995 г. по 1 января 1996 г.

ФКЗоАС предусматривает создание десяти таких судов (ст. 24):

1) Федеральный арбитражный суд Волго - Вятского округа;

2) Федеральный арбитражный суд Восточно - Сибирского округа;

3) Федеральный арбитражный суд Дальневосточного округа;

4) Федеральный арбитражный суд Западно - Сибирского округа;

5) Федеральный арбитражный суд Московского округа;

6) Федеральный арбитражный суд Поволжского округа;

7) Федеральный арбитражный суд Северо - Западного округа;

8) Федеральный арбитражный суд Северо - Кавказского округа;

9) Федеральный арбитражный суд Уральского округа;

10) Федеральный арбитражный суд Центрального округа.

Каждый округ охватывает определенный регион с перечнем арбитражных судов субъектов Российской Федерации, решения и постановления которых попадают в сферу кассационной проверки данного федерального арбитражного суда округа. Например, Федеральный арбитражный суд Московского округа выступает в качестве кассационной инстанции в отношении судебных актов, принятых арбитражными судами г. Москвы и Московской области по первой инстанции и в качестве апелляционной инстанции.

Состав судебных органов может быть изменен федеральным законом.

В 1995 г. федеральными арбитражными судами в кассационном порядке было рассмотрено 1224 дела. Судебные акты по 490 делам были отменены или изменены кассационной инстанцией, что составило 40% обжалуемых дел. В разных судах отменяемость судебных актов была различна. Так, в Волго - Вятском - было отменено 14% обжалуемых судебных актов, в Северо - Кавказском - 54% <1>.

 Кассационную проверку вступивших в законную силу судебных актов непосредственно осуществляют судебные коллегии федерального арбитражного суда округа. Согласно ФКЗоАС (ст. 25) федеральный арбитражный суд округа имеет две судебные коллегии: по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений; по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

В судебных коллегиях федерального арбитражного суда округа в свою очередь могут быть образованы судебные составы из числа судей, входящих в соответствующую судебную коллегию для рассмотрения кассационных жалоб.

Все судьи коллегии пользуются равными правами. Судья, оказавшийся в меньшинстве, вправе изложить свое особое мнение, но вынесенное по большинству голосов постановление кассационной инстанции обязан подписать (см. коммент. к ст. 15 АПК).

**Предметом рассмотрения кассационной инстанции могут служить все решения арбитражного суда первой инстанции и все постановления апелляционной инстанции, принятые арбитражными судами субъектов Российской Федерации. Никаких исключений из этого правила, предусматривающих какое-либо ограничение в праве обжалования судебных актов в зависимости от характера рассматриваемых дел, АПК не предусматривает.**

Кассационная инстанция проверяет судебные акты с точки зрения правильности применения и соблюдения норм материального и процессуального права.

*Статья 163. Порядок подачи кассационной жалобы*

1. Кассационная жалоба подается в федеральный арбитражный суд округа, полномочный ее рассматривать, через арбитражный суд, принявший решение.

2. Арбитражный суд, принявший решение, обязан направить жалобу вместе с делом в соответствующий федеральный арбитражный суд округа в пятидневный срок со дня ее поступления.

**АПК устанавливает жесткое требование о непременной подаче кассационной жалобы через арбитражный суд, вынесший обжалуемый судебный акт**. Несоблюдение этого правила влечет серьезные последствия - возвращение жалобы судьей кассационной инстанции, куда жалоба была подана (см. ст. 168 АПК).

Кассационная жалоба может быть передана лично либо отправлена по почте. Во избежание волокиты АПК устанавливает краткий **(5 дней) срок для направления жалобы** с делом в федеральный арбитражный суд округа.

Основанием для задержки направления кассационной жалобы в федеральный арбитражный суд округа может послужить рассмотрение апелляционной жалобы на определение арбитражного суда, вынесенного в соответствии со ст. 75, 79, 138, 139 АПК.

В тех случаях, когда на момент поступления кассационной жалобы в апелляционной инстанции рассматривается жалоба на одно из выше указанных определений суда первой инстанции, апелляционная инстанция вправе выслать в федеральный арбитражный суд округа кассационную жалобу вместе с делом после рассмотрения этой жалобы. О причинах задержки направления кассационной жалобы апелляционная инстанция сообщает подавшему ее лицу.

Согласно статьи 164 Кассационная жалоба может быть подана в течение одного месяца после вступления в законную силу решения или постановления арбитражного суда.

В кассационной жалобе должны быть указаны:

1) наименование арбитражного суда, которому адресуется жалоба;

2) наименование лица, подающего жалобу, и лиц, участвующих в деле;

3) наименование арбитражного суда, принявшего решение или постановление, на которое подается жалоба, номер дела и дата принятия решения, постановления, предмет спора;

4) требования лица, подавшего жалобу, и указание на то, в чем заключается нарушение или неправильное применение норм материального права либо норм процессуального права;

5) перечень прилагаемых к жалобе документов.

Ссылка в кассационной жалобе на недоказанность обстоятельств дела или на несоответствие изложенных в решении или постановлении выводов о фактических взаимоотношениях лиц, участвующих в деле, обстоятельствам дела не допускается.

Кассационная жалоба подписывается лицом, подающим жалобу, или его представителем.

К жалобе, подписанной представителем, прилагается доверенность, подтверждающая его полномочия на обжалование судебных актов, если она ранее не была представлена по данному делу.

2. К жалобе прилагаются доказательства уплаты государственной пошлины и направления копий жалобы другим лицам, участвующим в деле.

Согласно общему порядку арбитражного делопроизводства копия кассационной жалобы направляется (Статья 166) лицам, участвующим в деле.

Лицо, подающее кассационную жалобу, направляет другим лицам, участвующим в деле, копии жалобы и приложенных к ней документов, которые отсутствуют у них.

В целях наиболее полной проверки решения АПК предоставляет лицам, участвующим в деле, право подать отзыв на кассационную жалобу, что особенно важно в случаях, когда лицо не может лично участвовать в судебном заседании кассационной инстанции либо когда дело впоследствии пересматривается в порядке надзора, и имеющийся в деле письменный отзыв на кассационную жалобу может помочь прийти к правильному выводу.

Арбитражный суд не вправе присоединять свои пояснения на поданную жалобу. Все мотивы, обосновывающие то или иное решение, постановление, должны быть изложены в самом решении (постановлении).

Отзыв на жалобу может подаваться в течение всего времени со дня подачи кассационной жалобы до начала слушания дела кассационной инстанцией.

Новеллой является право подписания отзыва представителем, наделенным полномочиями на ведение дела. Специальной оговорки в доверенности в этом случае не требуется (см. ст. 50 АПК).

***Кассационная жалоба может быть возвращена:***

1) если кассационная жалоба не подписана или подписана лицом, не имеющим права ее подписывать, либо лицом, должностное положение которого не указано;

2) если жалоба направлена, минуя арбитражный суд, принявший решение;

3) если к кассационной жалобе не приложены доказательства отсылки ее копий лицам, участвующим в деле;

4) если к кассационной жалобе не приложены документы, подтверждающие уплату государственной пошлины в установленных порядке и размере, а в случаях, когда федеральным законом предусмотрена возможность отсрочки, рассрочки уплаты государственной пошлины или уменьшения ее размера, отсутствует ходатайство об этом либо ходатайство отклонено;

5) если кассационная жалоба подана по истечении установленного срока и не содержит ходатайство о восстановлении пропущенного срока;

6) если кассационная жалоба не содержит указания на то, в чем заключается нарушение или неправильное применение норм материального права либо норм процессуального права;

7) если до направления лицам, участвующим в деле, определения о принятии кассационной жалобы к производству от лица, подавшего жалобу, поступило заявление о ее возвращении.

*Закрепление обязанности за судьей направить определение о принятии кассационной жалобы к производству всем участвующим в деле лицам означает, по существу, извещение их о времени и месте рассмотрения кассационной жалобы, поскольку в определении все эти сведения должны содержаться.*

Других специальных правил извещения о рассмотрении кассационной жалобы АПК не содержит.

2. Рассмотрение жалобы в отсутствие кого-либо из участвующих в деле лиц, не информированных надлежащим образом о кассационном слушании дела, может послужить основанием для отмены кассационного постановления в надзорном порядке.

**Кассационная инстанция в соответствии со статьей 170 вправе изменить, вынести новое** решение (постановление). Поэтому, если кассационное постановление будет принято после того, как первоначальное решение суда первой инстанции или (постановление апелляционной инстанции) исполнено, возвратить все полученное по названным судебным актам станет возможным лишь путем использования института поворота исполнения судебного акта. А это достаточно сложная процедура (см. коммент. к ст. 209 АПК). Кроме того, на деле уже может не оказаться ни денежных средств, ни имущества, которые нужно вернуть ответчику по первоначальному иску.

2. Инициатива приостановления должна исходить от участвующих в деле лиц, но окончательное решение принадлежит суду кассационной инстанции, который вправе, но не обязан это делать.

В соответствии с Приказом Генерального прокурора РФ N 59 от 24 октября 1996 г. "О задачах органов прокуратуры по реализации полномочий в арбитражном процессе" в п. 8 отмечается, что прокурор в необходимых случаях должен заявлять перед арбитражным судом кассационной инстанции ходатайство о приостановлении исполнения решения, постановления, принятых в первой и апелляционной инстанциях <1>.

**Нельзя приостановить исполнение решения (постановления), подлежащего немедленному исполнению.**

3. Срок, на который можно приостановить исполнение, в АПК не зафиксирован. Представляется, что приостановить исполнение можно до окончания кассационного производства.

*В кассационной инстанции дело рассматривается по правилам рассмотрения дела арбитражным судом первой инстанции с особенностями, предусмотренными настоящей главой. При этом правила, установленные только для первой инстанции, не применяются (статья171).*

Порядок рассмотрения дела в кассационной инстанции в основном тот же, что и для рассмотрения дела по существу арбитражным судом первой инстанции.

К числу правил, свойственных только арбитражному суду первой инстанции и не применяемых в кассационном производстве, можно, например, отнести: сроки рассмотрения дела (ст. 114 АПК); исследование в судебном заседании доказательств (ст. 117 АПК). Постановлением Пленума ВАС РФ N 13 в п. 3 разъяснено, что предусмотренное ч. 1 ст. 37 АПК право истца изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований, отказаться от иска может быть использовано истцом до принятия решения судом первой инстанции. Данная норма не применяется при рассмотрении дела в других инстанциях, следовательно, и в кассационной инстанции эти распорядительные действия не могут быть совершены.

Иначе решается вопрос о мировом соглашении, которое согласно ч. 3 ст. 37 АПК может быть заключено в любой инстанции, в том числе и в кассационной. Достижение мирового соглашения в кассационной инстанции оформляется постановлением, в котором одновременно решаются вопросы об утверждении мирового соглашения, прекращении производства по делу и отмене решения суда первой инстанции (постановления апелляционной инстанции).

Из п. 5 названного Постановления Пленума ВАС РФ следует также, что правила о преюдициальном значении фактов, установленных судебными актами (ч. 2 ст. 58 АПК), не распространяются на постановления кассационной инстанции.

Лицо, подавшее кассационную жалобу, может от нее отказаться, но окончательное решение вопроса зависит от арбитражного суда. Мотивы, по которым кассационная инстанция может не принять отказ от жалобы, аналогичны мотивам, по которым арбитражный суд первой инстанции не принимает отказ от иска **- если такой отказ противоречит законам и иным нормативным актам либо нарушает права и законные интересы других лиц.**

При отклонении отказа жалоба рассматривается по общим правилам кассационного производства.

**Если кассационная инстанция принимает заявленный отказ от жалобы, кассационное производство прекращается и, следовательно, обжалуемое решение (постановление) остается без изменения.**

Отказ от кассационной жалобы может быть заявлен как до рассмотрения дела в кассационной инстанции, так и в самом судебном заседании, но при этом всегда рассматривается в коллегиальном составе судей.

Определение кассационной инстанции о прекращении производства обжалованию не подлежит и вступает в законную силу.

Согласно статьи 173 АПК РФ кассационная жалоба на решение арбитражного суда и постановление апелляционной инстанции рассматривается в **месячный срок со дня ее поступления вместе с делом в федеральный арбитражный суд округа.**

В отличие от арбитражного суда первой и апелляционной инстанций, где дело рассматривается и разрешается по существу, **обязанность кассационной инстанции состоит в проверке законности вынесенного по делу решения (постановления).** В порядке кассационного производства арбитражный суд проверяет, правильно ли были применены при рассмотрении дела нормы материального права, соблюдены ли процессуальные правила.

Федеральный арбитражный суд округа, проверяющий в кассационном порядке решения (постановления) арбитражных судов, располагает широкими полномочиями статья 175 АПК РФ).

Кассационная инстанция оставляет решение (постановление) без изменения, а жалобу - без удовлетворения в том случае, когда приходит к выводу о том, что вынесенный арбитражным судом судебный акт соответствует закону.

Если по делу были допущены процессуальные нарушения, которые не повлияли и не могли повлиять на правильность вынесенного решения и не относятся к числу безусловных оснований к отмене (ст. 176 АПК), кассационная инстанция, не отменяя решение (постановление), может в своем постановлении указать на допущенные по делу неправильности.

**Кодекс не определяет различий между изменением и новым решением.** Учитывая практику, под новым можно понимать решение, противоположное первоначальному по содержанию. Новое решение выносится, когда меняется основной вывод арбитражного суда о правах и обязанностях сторон, т.е. первоначальное решение об отказе в иске должно быть заменено решением о его удовлетворении, и наоборот.

Решение изменяется в тех случаях, когда нарушения привели лишь к необходимости внести некоторые поправки в резолютивную часть (например, уменьшить или увеличить присужденную сумму, дополнительно взыскать пошлину).

В тех случаях, когда кассационная инстанция выносит новое решение, ей принадлежат также права определить порядок его исполнения, предоставить отсрочку или рассрочку исполнения, разъяснять решение, поскольку совершение таких действий входит в компетенцию арбитражного суда при разрешении споров.

Кассационная инстанция вправе отменить решение (постановление) полностью или частично и прекратить производство по делу либо оставить иск без рассмотрения при условиях, указанных в ст. 85, 87 АПК.

Согласно п. 6 ст. 175 АПК кассационная инстанция может оставить в силе одно из вынесенных по делу решений или постановлений, если оно не противоречит закону.

Несмотря на большое значение, которое имеют правила процесса для выполнения задач, стоящих перед правосудием, не всякое процессуальное нарушение влечет отмену судебного акта. **Кодекс не допускает отмену правильного по существу решения по одним лишь формальным соображениям**. Решение отменяется или изменяется, если допущенное по делу нарушение так связано с вынесенным судебным актом, что оно повлияло или могло повлиять на его правильность.

В асти 3 ст. 176 АПК дается перечень процессуальных нарушений, при обнаружении которых судебный акт всегда подлежит отмене.

Впервые процессуальное законодательство (п. 4 ч. 3 ст. 176 АПК) закрепляет в качестве основания к отмене отсутствие в судебном акте ссылки на закон или иной нормативный акт, которыми руководствовался арбитражный суд, принимая решение (постановление).

**По результатам рассмотрения кассационной жалобы принимается постановление, которое подписывается всеми судьями.**

В постановлении должны быть указаны:

1) наименование арбитражного суда, принявшего постановление, номер дела и дата принятия постановления, состав суда, принявшего постановление, фамилии присутствовавших в заседании лиц с указанием их полномочий;

2) наименование лица, подавшего кассационную жалобу, и лиц, участвующих в деле;

3) наименование арбитражного суда, рассмотревшего дело в первой и апелляционной инстанциях, номер дела, дата принятия решения, постановления, фамилии судей, их принявших;

4) краткое изложение сущности принятых решения, постановления;

5) основания, по которым поставлен вопрос о проверке законности решения, постановления;

6) доводы, изложенные в отзыве на кассационную жалобу;

7) объяснения лиц, присутствовавших в заседании;

8) мотивы, по которым арбитражный суд не применяет законы и иные нормативные правовые акты, на которые ссылались лица, участвующие в деле, а также законы и иные нормативные правовые акты, которыми руководствовался суд при принятии постановления;

9) при отмене или изменении решения первой инстанции, постановления апелляционной инстанции мотивы, по которым суд кассационной инстанции не согласился с выводами суда первой или апелляционной инстанции;

10) выводы по результатам рассмотрения кассационной жалобы;

11) действия, которые должны быть выполнены лицами, участвующими в деле, и арбитражным судом, если дело передается на новое рассмотрение.

В постановлении указывается о распределении между лицами, участвующими в деле, судебных расходов.

3. Постановление направляется лицам, участвующим в деле, заказным письмом с уведомлением о вручении или вручается им под расписку в пятидневный срок со дня принятия.

4. Постановление вступает в законную силу с момента его принятия и обжалованию не подлежит.

 В соответствии со статьей 179 АПК РФ определения арбитражного суда могут быть обжалованы в кассационном порядке лишь в случаях, прямо указанных в АПК

Кассационная жалоба по АПК 1995 может быть подана на определения арбитражного суда: об отказе в удовлетворении ходатайства об обеспечении доказательств (ст. 71); об обеспечении иска или отказе в обеспечении иска (ст. 75); об отмене обеспечения иска (ст. 79); о приостановлении производства по делу (ст. 84); об отказе в принятии искового заявления (ст. 85); о прекращении производства по делу (ст. 86); об оставлении иска без рассмотрения (ст. 88); об отказе в восстановлении пропущенного процессуального срока (ст. 99); о наложении штрафа (ст. 101); об отказе в принятии искового заявления (ст. 107); о возвращении искового заявления (ст. 108); об отказе в принятии дополнительного решения (ст. 138); о разъяснении решения и об исправлении описок, опечаток или арифметических ошибок (ст. 139); о возвращении заявления о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам (ст. 193); об отказе в удовлетворении заявлений о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам (ст. 196); о восстановлении пропущенного срока для предъявления исполнительного листа к исполнению (ст. 203); об отсрочке или рассрочке исполнения судебного акта, изменении способа и порядка его исполнения или об отказе в удовлетворении заявления (ст. 205).

Кроме того, только в кассационном порядке могут быть обжалованы определения: о возвращении апелляционной жалобы (ст. 151 АПК) и о возвращении кассационной жалобы (ст. 168 АПК).

***Сроки, порядок рассмотрения кассационной жалобы - те же, что и при кассационном обжаловании решений и постановлений арбитражного суда.***

**Задание 3.**

**Задача.**

**В АО «Янтарь» с помощью множительной техники была размножена листовка от имени организации, в которой говорилось о том, что в АО «Гамма» грубо нарушаются права акционеров, существуют раздоры и склоки между руководителями. В арбитражный суд поступило исковое заявление от АО «Гамма» к АО «Янтарь» о защите деловой репутации. Судья отказал в принятии искового заявления на том основании, что такое дело неподведомственно арбитражному суду и что понятия «деловая репутация юридического лица» не существует. На определение об отказе в принятии искового заявления была подана апелляционная жалоба. Как должен поступить суд апелляционной инстанции, подлежит ли обжалованию такое определение???**

**Ответ:**

В соответствии со статьей 22 АПК РФ арбитражному суду подведомственны дела по экономическим спорам, возникающим из гражданских, административных и иных правоотношений между юридическими лицами (далее - организации), гражданами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющими статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке (далее - граждане); между Российской Федерацией и субъектами Российской Федерации, между субъектами Российской Федерации.

 В числе экономических споров (пункт 2 ст.22), разрешаемых арбитражным судом, в частности, относятся и споры о защите чести, достоинства и деловой репутации.

###  Исходя из первой части данной статьи арбитражным судом защищаются права и юридических лиц по указанным спорам.

### **Таким образом исковое заявление о защите деловой репутации юридического лица обоснованно и подлежит приему арбитражным судом первой инстанции по его подведомственности.**

 Вввиду сути определения суда первой инстанции (отказ в принятии к рассмотрению заявления, что является нарушением прав истца в части применения защиты) на него может быть подана жалоба истца в апелляционную инстанцию (статья 160).

*Однако отдельно от принятого решения в апелляционном порядке могут обжаловаться лишь те определения, в отношении которых это прямо предусмотрено АПК. Речь идет о следующих видах определений суда первой инстанции:*

* определение об отказе в удовлетворении ходатайства об обеспечении доказательств (ст. 71);
* определение об обеспечении иска или отказе в обеспечении иска (ст. 75);
* определение о замене или об отказе в замене одного вида обеспечения иска другим (ст. 77);
* определение об отмене обеспечения иска (ст. 79);
* определение о приостановлении производства по делу (ст. 84);
* определение о прекращении производства по делу (ст. 86);
* определение об оставлении иска без рассмотрения (ст. 88);
* определение об отказе в восстановлении пропущенного процессуального срока (ст. 99);
* определение о наложении судебного штрафа (ст. 101);
* **определение об отказе в принятии искового заявления (ст. 107);**
* определение о возвращении искового заявления (ст. 108);
* определение об обеспечении или отказе в обеспечении исполнения решения (ст. 136);
* определение о замене или об отказе в замене одного вида обеспечения исполнения решения другим (ст. 136);
* определение об отмене обеспечения исполнения решения (ст. 136);
* определение об отказе в принятии дополнительного решения (ст. 138);
* определение о разъяснении решения и об исправлении описок, опечаток или арифметических ошибок (ст. 139);
* частное определение (ст. 141);
* определение о возвращении заявления о пересмотре по вновь открывшимся обстоятельствам вступившего в законную силу судебного акта (ст. 193);
* определение об отказе в удовлетворении заявления о пересмотре судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам (ст. 196);
* определение о восстановлении или об отказе в восстановлении пропущенного срока для предъявления исполнительного листа к исполнению (ст. 203);
* определение о выдаче или об отказе в выдаче дубликата исполнительного листа (ст. 204);
* определение об удовлетворении или об отказе в удовлетворении заявления об отсрочке или рассрочке исполнения судебного акта, изменении способа и порядка его исполнения (ст. 205).

 ***Все остальные определения суда первой инстанции отдельно от принятого решения не обжалуются, но возражения против них могут быть включены в апелляционную жалобу.***

Апелляционные жалобы на определения арбитражного суда рассматриваются в порядке, предусмотренном для рассмотрения апелляционных жалоб на решения суда.

 **В нашем случае арбитражный суд в апелляционной инстанции отменяет определение об отказе в принятии искового заявления, а дело снова передается на рассмотрение суда первой инстанции.**