

МІНІСТЕРСТВО ОСВІТИ І НАУКИ УКРАЇНИ
ХАРКІВСЬКИЙ НАЦІОНАЛЬНИЙ АВТОМОБІЛЬНО-ДОРОЖНИЙ
УНІВЕРСИТЕТ

КОНСПЕКТ ЛЕКЦІЙ

по дисципліні «ПРЕТЕНЗИОННО-ИСКОВАЯ РАБОТА»

для студентів спеціальностей 6.070101 «Организация и регулирование
дорожного движения», «Транспортные системы», «Организация перевозок и
управления на транспорте»
всех форм обучения

Харків – 2015

МІНІСТЕРСТВО ОСВІТИ І НАУКИ УКРАЇНИ
ХАРКІВСЬКИЙ НАЦІОНАЛЬНИЙ АВТОМОБІЛЬНО-ДОРОЖНИЙ
УНІВЕРСИТЕТ

До друку і в світ дозволяю

Перший проректор

Гладкий І.П.

КОНСПЕКТ ЛЕКЦІЙ

по дисципліне “ПРЕТЕНЗИОННО-ИСКОВАЯ РАБОТА”

для студентів спеціальностей 6.070101 «Организация и регулирование
дорожного движения», «Транспортные системы», «Организация перевозок и
управления на транспорте»
всех форм обучения

Усі цитати, цифровий, фактичний
матеріал та бібліографічні
відомості перевірені, написання
одиниць відповідає стандартам

Затверджено методичною
радою університету,
протокол №
від _____ 200__ р.

Упорядники:

О.Г. Остапенко

Відповідальний за випуск:

О.М. Шершенюк

Харків ХНАДУ – 2015

МІНІСТЕРСТВО ОСВІТИ І НАУКИ УКРАЇНИ
ХАРКІВСЬКИЙ НАЦІОНАЛЬНИЙ АВТОМОБІЛЬНО-ДОРОЖНИЙ
УНІВЕРСИТЕТ

КОНСПЕКТ ЛЕКЦІЙ

по дисципліне “ПРЕТЕНЗИОННО-ИСКОВАЯ РАБОТА”

для студентів спеціальностей 6.070101 «Организация и регулирование
дорожного движения», «Транспортные системы», «Организация перевозок и
управления на транспорте»
всех форм обучения

Затверджено методичною радою
університету,
протокол №
від _____ 200 ____ р.

Харків – 2015

Тема. Претензионно-исковая работа и ее значение

План:

1. Понятие претензионно-исковой работы, ее значение и формы
2. Органы, осуществляющие претензионно-исковую работу и ее формы
3. Анализ претензионно-исковой работы на предприятии
4. Правовое регулирование претензионно-исковой работы

1. Понятие претензионно-исковой работы, ее значение и формы

Претензионно-исковая работа – это деятельность по урегулированию споров, возникающих в сфере хозяйственных правоотношений, направленная на восстановление и защиту нарушенных прав участников этих правоотношений.

Претензионно-исковая работа включает досудебное урегулирование хозяйственных споров и судебное рассмотрение споров (исковое производство).

Претензионно-исковая работа должна обеспечивать:

- быстрое восстановление нарушенных прав и законных интересов предприятий, учреждений, организаций, развитие отношений сотрудничества между ними при исполнении договорных обязательств на основании полного соблюдения законности, а также соблюдение коммерческих интересов сторон и непосредственное урегулирование хозяйственных споров в добровольном порядке;
- предупреждение возникновения безосновательных дел в хозяйственных судах и других органах;
- обязательное и своевременное обоснование претензий и исков к контрагентам по договорам;
- уменьшение расходов, возникающих вследствие уплаты штрафных санкций, как за счет повышения требований к исполнению договорных обязательств перед контрагентами, так и за счет применения санкций к неисправимым контрагентам и взыскания с них ущерба;
- своевременное предъявление претензий и исков к органам транспорта (за порчу, повреждение и утрату груза, об уплате штрафов за нарушение правил перевозок, рассрочку в доставке груза и другие нарушения);
- установление строгой расчетной дисциплины между предприятиями;
- выявление причин и условий, способствующих возникновению непроизводственных расходов, для принятия мер по их устранению и возмещение причиненного ущерба виновными лицами.

2. Органы, осуществляющие претензионно-исковую работу и ее формы

Эффективное использование претензионной и исковой работы для обеспечения исполнения договоров требует четкого разделения соответствующих обязанностей между подразделениями предприятий, учреждений, организаций, закрепленного в приказах и инструкциях.

Каждая служба должна нести ответственность за своевременную подготовку материалов, необходимых для предъявления претензий (исков), надлежащее их оформление, своевременность ответа на поступившие

претензии (иски).

Вся претензионно-исковая работа возглавляется юридической службой, которая организует претензионную и ведет исковую работу; представляет по доверенности в установленном законодательством порядке интересы предприятия в судах, других органах во время рассмотрения правовых вопросов и споров; дает правовую оценку претензиям, которые предъявлены предприятию или предприятием в связи с нарушением его имущественных прав и законных интересов.

В случае ее отсутствия эта работа может осуществляться по материалам, которые оформляются бухгалтерией или иными службами, на которые она возложена приказом руководителя.

В каждом отделе определяются определенные лица (по распоряжению начальника отдела), ответственные за подготовку и своевременную передачу материалов юридической службе, которые необходимы для предъявления претензий и исков. В их обязанность входит ведение учета исполнения обязательств по договорам, дебиторской задолженности или возлагается на них ответственность за приемку сырья, материалов, оборудования.

Общее руководство и контроль за ведением претензионно-исковой работы, как правило, возлагается на заместителя руководителя. Надзор за предъявлением и рассмотрением претензий и исков, которые вытекают из поставок некачественных (некомплектных) товаров, может осуществлять также заместитель главного инженера, который отвечает за этот участок работы, или по поручению руководителя другое должностное лицо.

Можно выделить две **формы** осуществления претензионно-исковой работы (соответственно стадиям ее осуществления): претензионная работа и исковая работа. Первая предполагает, прежде всего, составление и оформление претензий и ответов на них, а вторая связана с подготовкой материалов для предъявления исков и отзывов на них.

Претензия – это правовой процессуальный документ, который содержит в себе письменное требование предприятия-кредитора к предприятию-должнику о восстановлении или защите нарушенного права (уплата определенных сумм, исполнение обязательства).

Иск – это требование истца к ответчику, обращенное через суд, о защите нарушенного или оспариваемого субъективного права или интереса, в определенной, указанной в законе процессуальной форме.

В состав претензионно-исковой работы входит: 1) подбор необходимых документов; 2) составление расчетов; 3) поиск необходимых правовых актов, которые обосновывают претензию (иск) или отказ от них; 4) оформление претензий и исков.

Документы должны передаваться юридической службе немедленно после возникновения права на предъявление претензии в трех экземплярах (хозяйственному суду, ответчику, юридической службе).

Материал, который поступил в юридическую службу, проверяется на предмет наличия права на предъявление претензии (иска) и полноты документов для правового и фактического обоснования претензии (иска).

В случае отсутствия законных оснований для предъявления претензии или иска юридическая служба докладывает об этом руководителю предприятия

или его заместителю, а при наличии нарушений, которые повлекли невозможность возмещения причиненного вреда, вносит предложения о привлечении к ответственности виновных, установлении и устранении причин подобных нарушений.

Если предъявленная претензия (иск) обоснованы, руководству предоставляется письменный вывод о ее (его) удовлетворении (с визами руководителей соответствующих служб).

По претензии (иску), которые не подлежат удовлетворению, в установленный срок составляется мотивированный ответ заявителю со ссылкой на юридические и фактические основания, по которым отказано в удовлетворении претензии (иска).

3. Анализ претензионно-исковой работы на предприятии

Претензионно-исковая работа анализируется юридической службой за каждый квартал и год. Структурные подразделения предоставляют ей необходимые для этого данные.

Результаты анализа юридической службой излагаются письменно с цифровыми данными.

В соответствии с рекомендациями Министерства юстиции Украины анализ может осуществляться в следующем порядке:

- 1) по каждому виду претензий, исков приводятся наиболее частые случаи нарушений, допущенных структурными подразделениями, характерные претензии, иски на значительные суммы, причины и условия их возникновения;
- 2) вносятся предложения принять конкретные меры и осуществить организационные действия для улучшения претензионно-исковой работы, предотвращения непроизводительных расходов и убытков, возмещения ущерба причиненного предприятию, за счет виновных лиц.

В необходимых случаях по согласованию с руководителем предприятия к анализу претензионной и исковой работы прилагается проект приказа, согласованный с соответствующими структурными подразделениями.

Результаты анализа претензионной и исковой работы подаются руководителю предприятия или его заместителю. Руководитель предприятия (или его заместитель) рассматривает с участием руководителей структурных подразделений анализ претензионной и исковой работы и принимает соответствующее решение.

Юридическая служба периодически проводит занятия с работниками других структурных подразделений предприятия по изучению норм действующего законодательства по вопросам заключения и исполнения договоров приема и отпуска продукции (товаров), экономии, рационального использования материальных, трудовых, финансовых, сырьевых ресурсов.

К материальной ответственности привлекаются должностные лица, виновные в причинении вреда, в порядке, предусмотренном КЗоТ Украины.

Юридическая служба осуществляет контроль за исполнением другими службами мер по устранению причин и условий, которые способствовали возникновению вреда, а также инструктаж служб предприятия (должна существовать программа инструктажа).

5. Правовое регулирование претензионно-исковой работы

Под **правовым регулированием претензионно-исковой работы** понимают совокупность юридических норм, которые регламентируют осуществление претензионно-исковой работы. Так как нормы права должны быть формально определены, то следует выделить круг нормативных актов, посвященных регулированию таких отношений.

Общие положения по реализацию права на защиту регламентируются Конституцией Украины.

Ведение претензионной работы регламентируется разделом II ХПК Украины. Его положения обязательны для государственных, кооперативных и других общественных организаций, независимо от ведомственного подчинения.

Действие раздела II ХПК Украины не распространяется на претензии к предприятиям и органам транспорта и связи, которые вытекают из перевозок грузов и операций по предоставлению услуг связи и т.д. Для них установлен особый порядок. Так, порядок предъявления претензий по услугам транспорта регулируется договором перевозки груза (Устав железных дорог, Кодекс торгового мореплавания – ст. ст. 2944-3301 и др.), а также подзаконными правилами. Статьи 103-104 Устава связи регулируют претензионный порядок, связанный с операциями по предоставлению услуг связи.

Также отдельные вопросы, порядок и срок их разрешения изложены в разъяснениях Пленума Высшего хозяйственного суда, постановлениях Пленума Верховного Суда Украины как интерпретационных актах (актах толкования норм права), статьях Гражданского кодекса, различных подзаконных актах (положения о поставках продукции; Постановления Кабинета Министров Украины, Указы Президента Украины) и законах (например, «О восстановлении платежеспособности должника или признании его банкротом», «О судопроизводстве статусе судей»).

Таким образом, в систему нормативных актов, регламентирующих осуществление претензионно-исковой работы, следует включить:

- 1) Конституцию Украины (закрепляет возможность судебной защиты нарушенных прав и судебную систему Украины);
- 2) международные договоры, ратифицированные Верховной Радой Украины в сфере осуществления претензионно-исковой работы (например, Соглашение стран – участниц СНГ о порядке разрешения хозяйственных споров);
- 3) Хозяйственный процессуальный кодекс Украины как кодифицированный акт, регламентирующий общий порядок осуществления претензионно-исковой работы;
- 4) иные законы (например, «О судоустройстве и статусе судей»);
- 5) подзаконные акты (например, уставы различных видов транспорта, утвержденные высшим и центральными органами исполнительной власти).

Кроме нормативных актов, отдельные вопросы осуществления претензионно-исковой работы регламентируются интерпретационными актами Высшего хозяйственного Суда Украины и Верховного Суда Украины (судебные акты толкования).

Тема. Сроки и их значение для осуществления претензионно-исковой

работы. Процессуальные сроки

План:

1. Понятие сроков в гражданском праве, их виды
2. Понятие исковой давности, ее виды и начало течения
3. Приостановление, перерыв и восстановление сроков исковой давности
4. Понятие процессуальных сроков, их классификация
5. Определение и порядок исчисления процессуальных сроков

1. Понятие сроков в гражданском праве, их виды

Сегодня Гражданский кодекс Украины предусматривает два понятия – срок и дата. **Срок** – это определенный период во времени, с истечением которого связано действие или событие, которое имеет юридическое значение. **Дата** – это определенный момент времени, с наступлением которого связано действие или событие, которое имеет юридическое значение (ст. 251 ГК Украины).

Установление сроков в гражданском праве обусловлено фактором времени, необходимость учета которого диктуется интересами участников гражданских правоотношений и государственными интересами. Сроки дисциплинируют участников гражданских правоотношений, обеспечивают продолжительность и четкость этих отношений.

В зависимости от того, кем устанавливаются сроки, выделяют **следующие виды сроков:**

а) *законные*, которые устанавливаются непосредственно законом или другими нормативными актами (в случаях, когда необходимо однообразное решение вопросов о действии правоотношений во времени. Эти сроки, как правило, не могут быть изменены по соглашению сторон или судом, который рассматривает спор);

б) *сроки, которые устанавливаются административными актами*, носят императивный характер. Указанные в этих актах сроки рассчитаны для использования их лишь к предусмотренным в этих актах участникам гражданских правоотношений;

в) *договорные*, которые устанавливаются по соглашению сторон. (с их помощью решаются вопросы, которые требуют индивидуального подхода, учета особенностей правоотношений, и потому эти сроки могут также по соглашению сторон продолжаться, изменяться или сокращаться);

г) *судебные*, которые устанавливаются судом (в связи с рассмотрением споров между участниками правоотношений, имеют силу законных сроков и являются обязательными для участников этих правоотношений и не могут изменяться по их желанию).

По конкретно-целевому назначению сроков выделяют: сроки осуществления, сроки защиты прав и правоустанавливающие сроки (с которыми связывается возникновение прав).

Сроки осуществления прав (например, срок действия доверенности) и сроки защиты прав (исковая давность) представляют собой определенные периоды, во время действия которых у субъектов правоотношений есть возможность действовать определенным образом, которая охраняется законом. Юридические последствия наступают по этим срокам с момента наступления

этих сроков.

Сроки, которые вызывают возникновение гражданских прав, являются правоустанавливающими, то есть с их окончанием закон связывает наступление указанных последствий (например, признание лица безвестно отсутствующим или объявление умершим). Для этих сроков характерным является то, что, обуславливая возникновения соответствующих прав, они не обуславливают дальнейшее их действие. Окончание сроков влечет за собой определенные последствия, которые зависят от конкретно-целевого назначения этих сроков (окончание срока действия договора может быть основанием для его прекращения).

2. Понятие исковой давности, ее виды и начало течения

В отличие от других сроков, которые рассчитаны на применение к отдельным лицам гражданских правоотношений, срок исковой давности носит общий характер. Он распространяется на все гражданские правоотношения, кроме тех, которые указаны в законе.

Исковая давность определяется в действующем законодательстве как срок, в пределах которого лицо может обратиться в суд с требованием о защите своего гражданского права или интереса (ст. 256 ГК).

Сроки исковой давности установлены законом и могут увеличиваться, но не сокращаться по соглашению сторон. Договор об увеличении исковой давности заключается в письменной форме (ст. 259 ГК).

В случаях нарушения субъективного гражданского права принудительная защита его осуществляется путем обращения в суд, хозяйственный суд с иском, который представляет собой материально-правовое требование и процессуальный акт.

Исковая давность не распространяется на отдельные виды гражданских правоотношений, которые имеют особое значение, в частности, на требования, которые вытекают из нарушения неимущественных прав (кроме случаев, прямо указанных в законе). Не подпадает под действие давности, например, требование о защите чести, достоинства и деловой репутации, если позорящие сведения были распространены не средствами массовой информации, требования вкладчиков о выдаче вкладов, внесенных в банки или другие кредитные учреждения.

Законодательством могут быть установлены и другие случаи, когда исковая давность не применяется.

Сроки исковой давности делятся на *общие и специальные*.

Общий срок установлен длительностью в 3 года (ст. 257 ГК). Этот срок является общим потому, что он применяется ко всем требованиям, кроме тех, для которых законодательством установлены специальные сроки.

Специальные сроки (сокращенные или более длительные по сравнению с общей исковой давностью) применяются к отношениям, которые имеют определенную специфику, особенности правового регулирования. Так, сокращенные сроки давности применяются к требованиям: о взыскании неустойки (штрафа, пени); об опровержении недостоверной информации, размещенной в средствах массовой информации; о переводе на сособственника прав и обязанностей покупателя в случае нарушения преимущественного права

покупки доли в праве совместной долевой собственности; в связи с недостатками проданного товара; о расторжении договора дарения; в связи с перевозкой груза, почты; об обжаловании действий исполнителя завещания, и установлены длительностью в 1 год (ч. 2 ст. 258 ГК). Исковая давность в 5 лет применяется к требованиям о признании недействительными сделок, совершенных под воздействием насилия или обмана (ч. 3 ст. 258 ГК). Исковая давность в 10 лет применяется к требованиям о применении последствий ничемной сделки (ч. 4 ст. 258 ГК).

Течение срока исковой давности начинается со дня возникновения права на иск, которое возникает со дня, когда лицо узнало или могло узнать о нарушении своего права или о лице, которое его нарушило (ч. 1 ст. 261 ГК).

3. Приостановление, перерыв и восстановление сроков исковой давности

По общему правилу исковая давность непрерывна. Однако закон принимает во внимание возможность наступления таких обстоятельств, которые носят объективный характер (не зависящий от поведения лица), и предусматривает случаи приостановления течения срока исковой давности с учетом невозможности осуществления права на иск во время действия этих обстоятельств.

Приостановление течения исковой давности означает, что период времени, во время которого имело место предусмотренное законом обстоятельство, не зачисляется в срок исковой давности. Учитывается лишь время, которое прошло до и после приостановления давности.

Течение сроков исковой давности приостанавливается (ст. 263 ГК): 1) если предъявлению иска препятствовало чрезвычайное или непредотвратимое при данных условиях событие (непреодолимая сила); 2) в силу установленной отсрочки исполнения обязательств (мораторий); 3) в случае приостановления действия закона или иного нормативно-правового акта, который регулирует соответствующие отношения; 4) если истец или ответчик находятся в составе Вооруженных Сил Украины или в иных созданных в соответствии с законом военных формированиях, которые переведены на военное положение.

В случае возникновения указанных обстоятельств течение исковой давности приостанавливается на весь период существования этих обстоятельств. Со дня прекращения обстоятельств, которые были основанием для приостановления течения исковой давности, течение исковой давности продолжается с учетом времени, которое прошло до его приостановления.

Приостановление течения сроков давности означает фактическое его увеличение с целью предоставления заинтересованному лицу возможности обратиться в суд или хозяйственный суд за защитой нарушенного права в пределах достаточного для этого периода времени.

Предусмотренный перечень оснований приостановления течения сроков исковой давности является общим. Поэтому он не включает возможности установления дополнительных (специальных) оснований приостановления сроков исковой давности относительно отдельных видов гражданских правоотношений.

Перерыв исковой давности состоит в том, что время, которое прошло

до перерыва срока, в новый срок не засчитывается и течение срока исковой давности после перерыва начинается сначала (ст. 264 ГК).

Основанием для перерыва является предъявление лицом иска к одному или нескольким должникам, а также если предметом иска является лишь часть требования, право на которое имеет истец (ч. 2. ст. 264 ГК).

Если иск предъявлен и принят судом, хозяйственным судом, но оставлен без рассмотрения, то это также не прерывает срока давности, и начатое до предъявления иска течение срока исковой давности продолжается в общем порядке (ч. 1 ст. 265 ГК). Если суд оставил без рассмотрения иск, который предъявлен в уголовном процессе, время со дня предъявления иска до вступления в законную силу решения суда, которым иск был оставлен без рассмотрения, не засчитывается в исковую давность.

Течение срока исковой давности прерывается исполнением обязанным лицом действий, которые свидетельствуют о признании ею своего долга или иной обязанности (ч.1 ст. 264 ГК). Речь идет о таких действиях, которые не привели к исполнению должником своей обязанности (например, просьба об отсрочке исполнения и т.п.).

Кроме приостановления и перерыва возможно и **восстановление исковой давности**. В законе указано, что если суд, хозяйственный суд признает причину пропуска исковой давности уважительной, нарушенное право подлежит защите (ч. 5 ст. 267 ГК).

Судебная практика при решении вопроса об уважительности причин пропуска исковой давности исходит из конкретных обстоятельств дела. И лишь тогда, когда в результате всестороннего и полного рассмотрения дела будет признана уважительной причина пропуска срока исковой давности, нарушенное право подлежит защите.

Истечение срока исковой давности до предъявления иска является основанием для отказа в иске (ч. 4 ст. 267 ГК). Это означает, что с окончанием этого срока погашается право на иск в материальном смысле.

4. Понятие процессуальных сроков, их классификация

Процессуальный срок – это период времени, установленный законом или судом, в течение которого должно быть совершено определенное процессуальное действие хозяйственным судом, сторонами и другими лицами, участвующими в деле.

В хозяйственном судопроизводстве существует два вида процессуальных сроков: установленные законом и назначенные судом.

Установленные законом процессуальные сроки – это те сроки, указание на которые содержится в нормах ХПК Украины и которые не могут быть изменены по воле субъектов хозяйственного судопроизводства. К данному виду относятся, например, срок возбуждения производства по делу (ст. 64 ХПК Украины).

К **процессуальным срокам, установленным судом**, относятся сроки: а) не установленные законом; б) определяемые исходя из конкретных обстоятельств дела; в) определяемые судом или судьей.

В зависимости от того, к кому обращены установленные процессуальные сроки, они могут быть трех видов:

- 1) процессуальные сроки для совершения действий судьей;
- 2) процессуальные сроки для совершения действий участниками хозяйственного процесса;
- 3) процессуальные сроки для совершения действий иными лицами, обязанными выполнить предписание суда.

В зависимости от стадий хозяйственного судопроизводства различают процессуальные сроки, действующие:

- при возбуждении производства, по делу и подготовке материалов к судебному разбирательству;
- при разрешении хозяйственных споров в суде первой инстанции;
- при пересмотре судебных решений в апелляционном порядке;
- при пересмотре судебных решений в кассационном порядке;
- при пересмотре судебных решений Высшего хозяйственного суда Украины Верховным Судом Украины;
- при пересмотре решения, определения, постановления хозяйственного суда по вновь открывшимся обстоятельствам;
- при исполнении решения, определения, постановления.

5. Определение и порядок исчисления процессуальных сроков

Установление процессуальных сроков служит гарантией обеспечения наиболее быстрого восстановления нарушенных прав и охраняемых законом интересов участников хозяйственных правоотношений. По общему правилу, закрепленным в ст. 50 ХПК, процессуальные действия совершаются в сроки, установленные ХПК, или назначенные самым хозяйственным судом.

В соответствии с ч. 2 ст. 50 ХПК сроки для совершения процессуальных действий определяются точной календарной датой, указанием события, которое должно обязательно наступить, или периодом времени. В последнем случае действие может быть совершено в течение всего периода времени.

Процессуальные действия, срок совершения которых законодательством не установлен, осуществляются в сроки, назначенные хозяйственным судом. Право хозяйственного суда назначать такие сроки в ряде случаев прямо указано в ХПК. Устанавливая процессуальные сроки в таких случаях, хозяйственный суд может исходить из конкретных обстоятельств дела, из реальности установленных сроков для совершения процессуальных действий.

Определение и исчисление сроков проводится по правилам ХПК, которые устанавливаются для определения и исчисления процессуальных сроков.

Сроки определяются указанием на их продолжительность и исчисляются соответственно годами, месяцами, неделями или часами (чаще годами и месяцами).

Однако сроки определяются и календарной датой. Это может быть конкретное число этого месяца (например, 23 октября) или конкретное число каждого месяца (в случаях периодических платежей). Такие сроки часто определяются по соглашению сторон, судом, но могут определяться и непосредственно законом.

Определить сроки возможно также и указанием на определенные события, которые должны неминуемо настать. В договорах может быть

предусмотрено, что обязанность поставщика отправить груз речным транспортом обусловлена началом навигации в этом водном бассейне. Течение срока начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Согласно ст. 51 ХПК процессуальный срок, который исчисляется годами, заканчивается в соответствующий месяц и число последнего года срока. Срок, исчисляемый месяцами, заканчивается в соответствующее число последнего месяца срока. Если конец срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, который не имеет соответствующего числа (например, 30 февраля), срок заканчивается в последний день этого месяца.

Течение процессуальных сроков осуществляется непрерывно. Это означает, что нерабочие дни, которые приходятся на начало течения сроков или встречаются в течение этих сроков, охватываются этими сроками и их не удлиняют. Однако в случаях, если последний день срока приходится на нерабочий день (в судебном процессе под нерабочими днями понимают выходные, праздничные и нерабочие дни), днем окончания срока считается первый следующий за ним рабочий день (ст. 51 ХПК).

Процессуальное действие, для которого установлен срок, может быть совершено до 24-х часов последнего дня срока. Если исковое заявление, отзыв на исковое заявление, заявление о пересмотре решения и прочие документы сданы на почту или телеграф до 24-х часов последнего дня срока, срок не считается пропущенным. Дата сдачи документов органу связи подтверждается датой почтового штемпеля на конверте. Для подтверждения сдачи документов на почту или телеграф хозяйственному суду могут быть представлены соответствующие документы: квитанция о сдаче документов на почту; квитанция или чек кассового аппарата при сдаче документов на телеграф.

Если процессуальное действие совершается непосредственно в хозяйственном суде (например, сдача документов в канцелярию суда), оно должно быть исполнено до конца рабочего дня, установленного в суде.

В соответствии со ст. 52 ХПК течение всех незаконченных процессуальных сроков приостанавливается с приостановлением производства по делу, которое может иметь место при наличии оснований, предусмотренных ст. 79 ХПК). Со дня возобновления производства по делу (ч. 3 ст. 79 ХПК) течение процессуальных сроков продолжается. Таким образом, течение процессуальных сроков приостанавливается на все время приостановления производства по делу. При этом процессуальный срок исчисляется путем суммирования времени, которое прошло до момента приостановления производства, и времени, которое прошло после возобновления производства по делу.

Хозяйственное процессуальное законодательство допускает возможность восстановления установленного законом процессуального срока. Хозяйственный суд по заявлению стороны, прокурора или по своей инициативе может признать причину пропуска установленного законом процессуального срока уважительной и восстановить пропущенный срок (ч. 1 ст. 53 ХПК). В ч. 2 ст. 53 ХПК установлен порядок оформления восстановленного срока и отказа в его восстановлении: о восстановлении процессуального срока отмечается в решении, определении, постановлении хозяйственного суда; об отказе в

восстановлении срока выносятся определение, которое может быть обжаловано в установленном порядке.

Что касается процессуальных сроков, назначенных хозяйственным судом, то они не восстанавливаются, а продлеваются судом. Это означает, что суд назначает новый срок для совершения процессуальных действий. Продление процессуальных сроков также может иметь место по заявлению стороны, прокурора или по инициативе хозяйственного суда (ч. 4 ст. 53 ХПК).

Тема. Досудебное урегулирование хозяйственных споров

План:

1. Содержание досудебного урегулирования хозяйственных споров
2. Порядок предъявления претензии
3. Порядок и сроки рассмотрения претензии
4. Досудебное урегулирование разногласий, возникающих при заключении хозяйственных договоров: основные положения

1. Содержание досудебного урегулирования хозяйственных споров

Для подавляющего большинства хозяйственных споров предполагается их **досудебное урегулирование**, т.е. спор может быть передан в хозяйственный суд лишь после того, как контрагенту была предъявлена претензия, которую он отклонил, или на нее не дан ответ в срок, предусмотренный действующим законодательством.

Досудебное урегулирование споров представляет собой систему мер, проводимых организациями, имущественные права которых нарушены, для непосредственного разрешения возникшего конфликта до обращения в хозяйственный суд. Такое урегулирование включает в себя не только предъявление претензий и иных требований противной стороне, но предполагает рассмотрение и добровольное удовлетворение требований стороны, предъявившей претензию в случае ее законности и обоснованности.

Порядок досудебного урегулирования споров определяется ХПК, если иной порядок не установлен действующим на территории Украины законодательством, которое регулирует конкретный вид хозяйственных отношений. Стороны применяют меры досудебного по договоренности между собой, если это обусловлено договором (ч. 1 ст. 5 ХПК).

Предшествующее рассмотрение споров непосредственно сторонами до обращения в хозяйственный суд имеет целью: обеспечение наиболее быстрого восстановления нарушенных прав предприятий, организаций, а также урегулирование разногласий, которые возникают между ними из хозяйственных договоров, на основании строгого соблюдения законности в хозяйственной деятельности предприятий и организаций; содействие выявлению и устранению причин и условий, которые порождают факты невыполнения договорных обязательств, бесхозяйственности и других нарушений договорной дисциплины, возмещение в установленном порядке за счет виновных лиц вреда, который был причинен предприятиям и организациям, улучшению работы по заключению и исполнению хозяйственных договоров.

Претензия к транспортной организации может быть предъявлена в

течение 6-месячного срока, а претензия об уплате штрафа – 45 дней. Транспортная организация должна рассмотреть предъявленную претензию и сообщить заявителю об удовлетворении или отклонении ее в такие сроки: в течение 3 месяцев – по претензиям, которые возникают из перевозок в прямом смешанном сообщении; в течение 45 дней – по претензиям об уплате штрафов.

Если ответ на претензию в указанные сроки не поступил или претензия отклонена, заявитель может предъявить иск в хозяйственный суд в течение 2 месяцев. Следует иметь в виду, что нарушение этих сроков является основанием для формального отклонения претензии, а со временем и иска.

Порядок досудебного урегулирования хозяйственных споров не распространяется на споры о признании договоров недействительными, споры о признании недействительными актов государственных и других органов предприятий и организаций, которые не соответствуют законодательству и нарушают права и охраняемые законом интересы предприятий и организаций, споры о взыскании задолженности по опротестованным векселям споры о взыскании штрафов Национальным банком Украины с банков и других финансово-кредитных учреждений, а также на споры об обращении взыскания на заложенное имущество (ст. 5 ХПК Украины).

2. Порядок предъявления претензии

Порядок предъявления претензии предусмотрен в ст.6 ХПК.

В соответствии с ч. 1 ст. 6 ХПК предприятия и организации, которые нарушили имущественные права и законные интересы других предприятий и организаций, обязаны восстановить их, не дожидаясь предъявления претензии.

Предприятия и организации, чьи права и законные интересы нарушены, с целью непосредственного урегулирования спора с нарушителем этих прав и интересов обращаются к нему с письменной претензией (ч. 2 ст. 6 ХПК).

В претензии нужно изложить полные и исчерпывающие данные об участниках спора. Заявитель претензии обязан указать: свое полное наименование; почтовые и банковские реквизиты. Кроме этого, в претензии отмечаются полное наименование и почтовые реквизиты предприятия, организации, которому претензия предъявляется, а также указывается дата предъявления и номер претензии.

В претензии также указываются обстоятельства, на основании которых предъявлена претензия; доказательства, которые подтверждают эти обстоятельства; а также ссылка на соответствующие нормативные акты. В подтверждение требований в претензии следует ссылаться на соответствующие документы (например, при недостатке – на акт приемки, в том числе коммерческий акт). В подтверждение требований целесообразно делать ссылки на закон, нормативный акт, договор.

Кроме того, необходимо точно и конкретно сформулировать требования заявителя претензии. Следует определить сумму претензии и сделать ее расчет, если претензия подлежит денежной оценке. Также необходимо указать платежные реквизиты заявителя претензии.

В соответствии с ч. 4 ст. 6 ХПК документы, которые подтверждают требования заявителя, прилагаются в оригиналах или надлежащим образом заверенных копиях. Документы, которые находятся у второй стороны, могут не

прилагаться к претензии с указанием об этом в ней.

Претензия должна быть подписана уполномоченным лицом предприятия, организации или их представителем и пересылается рекомендованным или ценным письмом или вручается под расписку.

3. Порядок и сроки рассмотрения претензии

В законе установлено два вида сроков рассмотрения предъявленной претензии. Предусмотрен общий срок в один месяц, который исчисляется со дня получения претензии (без срока обращения почты). Установлен и специальный срок в два месяца. Он применяется в тех случаях, если обязательными для обеих сторон правилами или договором предусмотрено право перепроверки бракованной продукции (товаров) предприятием-изготовителем, и касается претензий, связанных с качеством и комплектностью продукции (товаров). Закон специально обуславливает, что стороны в процессе заключения договора могут предусмотреть порядок перепроверки качества отгруженной продукции, если она, по мнению покупателя, является браком.

Предъявленная претензия рассматривается на основаниях, изложенных в ней, а обоснованность требований заявителя выясняется на основании предоставленных документов. Другая сторона может попросить прислать дополнительные документы для рассмотрения претензии по сути. Для представления этих документов заявителю предоставляется необходимый срок в зависимости от их сложности и количества, но не менее 5 дней, не учитывая времени почтового обращения. В этом случае течение срока рассмотрения претензии приостанавливается до получения истребованных документов или окончания срока их представления. Если истребованные документы в установленный срок не поступили, претензия рассматривается по имеющимся документам.

В соответствии с ч. 5 ст. 7 ХПК предприятия и организации, которые получили претензию, обязаны удовлетворить обоснованные требования заявителя. На предъявленную претензию **другая сторона обязана дать ответ**, в котором должна сообщить свое отношение к заявленным требованиям. Ответ подается в письменной форме (письмо, телеграмма, факс и т.п.). В ответе на претензию вторая сторона отмечает следующее (ст. 8 ХПК):

1. свои точные реквизиты: наименование, вышестоящую организацию, почтовые и банковские реквизиты. Эти же данные указываются относительно тех предприятий или организаций, которым посылается ответ;

2. реквизиты предъявленной претензии – ее номер и дату;

3. если претензия полностью или частично удовлетворяется, то сообщаются данные о том, каким документом и когда будет или уже перечислена определенная сумма (признанная сумма, номер и дата платежного поручения на перечисление этой суммы или срок и способ удовлетворения претензии, если она не подлежит денежной оценке);

4. если претензия отклоняется полностью или частично, – мотивы, по которым она не может быть удовлетворена со ссылкой на соответствующие документы, другие доказательства, которые могут быть присланы заявителю, а также ссылкой на соответствующее законодательство. В тех случаях, когда удовлетворяется какая-то часть претензии, то также прилагается обоснование

отклонения других частей и сообщается о перечислении суммы, в которой претензия признается;

5. перечень прилагаемых к ответу документов и других доказательств.

Если претензия отклоняется полностью, то заявителю должны быть возвращены оригиналы документов, которые прилагаются к претензии.

Ответ на претензию подписывается уполномоченным лицом предприятия, организации или их представителем и пересылается рекомендованным или ценным письмом или вручается под расписку.

В ч. 5 ст. 8 ХПК устанавливается процедура удовлетворения претензии. Если претензия об уплате денежных средств, к которой прилагается платежное требование-поручение, признана полностью или частично, в платежном требовании-поручении указывается признанная сумма. Платежные требования-поручения исполняются учреждениями банков в порядке, установленном НБУ.

За необоснованное списание в бесспорном порядке претензионной суммы виновная сторона платит второй стороне штраф в размере 10% от списанной суммы.

4. Досудебное урегулирование разногласий, возникающих при заключении хозяйственных договоров: основные положения

В ст. 10 ХПК предусматривается возможность **урегулирования разногласий, которые возникают при заключении хозяйственных договоров, хозяйственным судом.**

Детально порядок урегулирования таких разногласий предусмотрен действующими Гражданским и Хозяйственным кодексами Украины.

Инициатива заключения договора может исходить от любой из сторон, которая готовит проект договора и присылает его контрагенту. Сторона, предлагающая заключить договор, называется **оферентом**, а сторона, которая соглашается заключить такой договор, называется **акцептантом**. Условия, сформулированные одной стороной, не всегда удовлетворяют желания и намерения второй. Поэтому могут возникнуть разногласия.

Разногласия, которые возникают между предприятиями, организациями при заключении хозяйственных договоров, рассматриваются руководителями или заместителями руководителей предприятий и организаций или другими лицами. Получив проект договора, необходимо его изучить и установить, содержатся ли в нем положения, которые являются незаконными, недопустимыми и в будущем создадут убыточные условия деятельности. Для этого предоставляется 20 дней. Как правило, в этот срок должно проходить коллективное, заинтересованное и тщательное обсуждение проекта договора, результатом которого становятся формирование отдельных пунктов договора в новой редакции, дополнение, изменения его тех или других положений. Все эти изменения и дополнения оформляются в протоколе разногласий. Проект договора подписывается в первоначальном виде, перед подписью вторая сторона указывает, что к договору прилагается протокол разногласий. Договор и протокол разногласий подписываются руководителем ли его заместителем и скрепляются печатью.

Предприятие, которое получило свой договор с протоколом разногласий, обязано оценить его с тех же позиций допустимости, выгоды, законности.

Условия, которые удовлетворяют offerenta, включаются в договор. Если они не удовлетворяют offerenta, экономически невыгодны, а в некоторых случаях – и незаконны, то следует решить вопрос об их существовании. В эти же 20 дней offerent обязан принять меры к урегулированию разногласий с акцептантом. Такое урегулирование включает переговоры с контрагентом, с тем, чтобы как можно больше (а может, и все) условия протокола разногласий были урегулированы. Те разногласия, которые остались неурегулированными, могут быть переданы на разрешение хозяйственного суда.

Тема. Система хозяйственных судов. Подведомственность и подсудность дел хозяйственному суду

План:

1. Система хозяйственных судов, их задачи и компетенция
2. Понятие и содержание подведомственности дела хозяйственному суду
3. Подсудность дел хозяйственным судам

1. Система хозяйственных судов, их задачи и компетенция

В соответствии с Конституцией Украины правосудие в хозяйственных отношениях осуществляется хозяйственными судами.

Хозяйственный суд является независимым органом в разрешении всех хозяйственных споров, которые возникают между юридическими лицами, государственными и иными органами, а также при рассмотрении дел о банкротстве.

Хозяйственные суды представляют единую трехзвенную систему специализированных судов, которую составляют: местные хозяйственные суды; апелляционные хозяйственные суды; Высший хозяйственный суд Украины.

Местный суд является судом первой инстанции и рассматривает дела, отнесенные процессуальным законом к его подсудности.

Местные хозяйственные суды рассматривают дела, которые возникают из хозяйственных правоотношений, а также другие дела, отнесенные процессуальным законом к их подсудности (ч. 3 ст. 22 Закона).

Местный суд состоит из судей местного суда, из числа которых назначаются председатель и заместитель председателя суда. В местном суде, количество судей в котором превышает пятнадцать, может быть назначено не больше двух заместителей председателя суда (ч. 4 ст. 21 Закона). Кроме того, согласно ч. 2 ст. 18 Закона в судах общей юрисдикции может вводиться специализация судей по рассмотрению конкретных категорий дел.

Количество судей в суде определяется Государственной судебной администрацией Украины по представлению Министра юстиции Украины на основании предложения председателя соответствующего высшего специализированного суда, с учетом объема работы суда и в пределах расходов, утвержденных в Государственном бюджете Украины на содержание судов (ч. 4 ст. 19 Закона Украины “О судоустройстве и статусе судей”).

Судья местного суда осуществляет судопроизводство в порядке, установленном процессуальным законом, а также другие полномочия, определенные законом (ст. 23 Закона).

В случае отсутствия председателя суда выполнение его обязанностей осуществляется в соответствии с установленным им распределением обязанностей по организации деятельности суда (ст. 24 Закона).

Согласно ч. 1 ст. 26 Закона Украины “О судоустройстве и статусе судей” в системе судов общей юрисдикции действуют *апелляционные суды* как суды апелляционной инстанции по рассмотрению гражданских и уголовных, хозяйственных, административных дел, дел об административных правонарушениях. Апелляционными судами по рассмотрению хозяйственных дел являются апелляционные хозяйственные суды, которые образуются в апелляционных округах в соответствии с указом Президента Украины.

В состав апелляционного суда входят судьи, которые имеют стаж работы на должности судьи не меньше пяти лет, из числа которых назначаются председатель суда и его заместители. В апелляционном суде, количество судей в котором превышает тридцать пять, может быть назначено не больше трех заместителей председателя суда (ч. 4 ст. 26 Закона). Кроме того, согласно ч. 2 ст. 18 Закона в судах общей юрисдикции может вводиться специализация судей по рассмотрению конкретных категорий дел.

Количество судей в суде определяется Государственной судебной администрацией Украины по представлению Министра юстиции Украины на основании предложения председателя соответствующего высшего специализированного суда, с учетом объема работы суда и в пределах расходов, утвержденных в Государственном бюджете Украины на содержание судов (ч. 4 ст. 19 Закона Украины “О судоустройстве и статусе судей”).

В составе апелляционного суда могут образовываться судебные палаты по рассмотрению отдельных категорий дел в пределах соответствующей судебной юрисдикции. Судебную палату возглавляет секретарь судебной палаты, который назначается из числа судей этого суда. Решение о создании судебной палаты, ее составе, а также о назначении секретаря судебной палаты принимаются собранием судей апелляционного суда по предложению председателя суда. Секретарь судебной палаты организует работу соответствующей палаты, контролирует осуществление анализа и обобщение судебной практики в делах, отнесенных к компетенции палаты, информирует собрание судей апелляционного суда о деятельности судебной палаты (ч. 5 ст. 26 Закона).

Полномочия апелляционного хозяйственного суда заключаются в том, что он: 1) рассматривает дела соответствующей судебной юрисдикции в апелляционном порядке согласно процессуальному закону; 2) в случаях, предусмотренных процессуальным законом, рассматривает дела соответствующей судебной юрисдикции как суд первой инстанции; 3) анализирует судебную статистику, изучает и обобщает судебную практику; 4) предоставляет местным судам методическую помощь в применении законодательства; 5) осуществляет другие полномочия, определенные законом (ст. 27 Закона).

В случае отсутствия председателя апелляционного суда его административные полномочия осуществляет один из заместителей председателя суда по определению главы суда, при отсутствии такого определения – заместитель председателя суда, который имеет больший стаж

работы на должности судьи, а в случае отсутствия заместителя председателя суда – судья этого суда, который имеет больший стаж работы на должности судьи (ст. 29 Закона).

В соответствии с ч. 1. ст. 31 Закона в системе судов общей юрисдикции действуют высшие специализированные суды как суды кассационной инстанции по рассмотрению гражданских и уголовных, хозяйственных, административных дел. Высшими специализированными судами являются: Высший специализированный суд Украины по рассмотрению гражданских и уголовных дел, Высший хозяйственный суд Украины, Высший административный суд Украины. Итак, высшим судебным органом в системе хозяйственных судов Украины является *Высший хозяйственный суд Украины*.

В состав высшего специализированного суда входят судьи, избранные на должность судьи бессрочно, из числа которых назначаются председатель суда и его заместители. В высшем специализированном суде, количество судей в котором превышает сорок пять, может быть назначено не больше трех заместителей председателя суда.

В высшем специализированном суде создаются палаты по рассмотрению отдельных категорий дел в пределах соответствующей судебной юрисдикции. Судебную палату возглавляет секретарь судебной палаты, который назначается из числа судей этого суда. Решение об образовании судебной палаты, ее составе, а также о назначении секретаря судебной палаты принимаются собранием судей высшего специализированного суда по предложению председателя суда. Секретарь судебной палаты организывает работу соответствующей палаты, контролирует осуществление анализа и обобщение судебной практики в делах, отнесенных к компетенции палаты, информирует собрание судей высшего специализированного суда о деятельности судебной палаты.

В высшем специализированном суде действует пленум высшего специализированного суда для решения вопросов, определенных Законом. Состав и порядок деятельности пленума высшего специализированного суда определяются Законом Украины “О судеустройстве и статусе судей”.

При высшем специализированном суде создается Научно-консультативный совет, статус которого определяется указанным Законом.

Высший специализированный суд имеет официальный печатный орган и может быть соучредителем других печатных изданий (ч.ч. 3-7 ст. 31 Закона).

Полномочия Высшего хозяйственного суда Украины: 1) рассматривает дела соответствующей судебной юрисдикции в кассационном порядке согласно процессуальному закону; 2) в случаях, предусмотренных процессуальным законом, рассматривает дела соответствующей судебной юрисдикции как суд первой или апелляционной инстанции; 3) анализирует судебную статистику, изучает и обобщает судебную практику; 4) предоставляет методическую помощь судам низшего уровня с целью одинакового применения норм Конституции и законов Украины в судебной практике на основе ее обобщения и анализа судебной статистики; дает специализированным судам низшего уровня рекомендательные разъяснения по вопросам применения законодательства по разрешению дел соответствующей судебной юрисдикции; 5) осуществляет другие полномочия, определенные законом (ст. 32 Закона).

Рассмотрение дел в Высшем хозяйственном суде Украины осуществляется коллегиально.

Количество судей в суде определяется Государственной судебной администрацией Украины по представлению Министра юстиции Украины на основании предложения председателя соответствующего высшего специализированного суда, с учетом объема работы суда и в пределах расходов, утвержденных в Государственном бюджете Украины на содержание судов (ч. 4 ст. 19 Закона Украины “О судоустройстве и статусе судей”).

В случае отсутствия председателя высшего специализированного суда его административные полномочия осуществляет один из заместителей председателя суда по определению председателя суда, при отсутствии такого определения – заместитель председателя суда, который имеет больший стаж работы на должности судьи, а в случае отсутствия заместителя председателя суда – судья этого суда, который имеет больший стаж работы на должности судьи (ст. 34 Закона).

Пленум высшего специализированного суда действует в составе всех судей высшего специализированного суда для решения вопросов, связанных с обеспечением единства судебной практики в делах соответствующей судебной юрисдикции, и других вопросов, отнесенных к его полномочиям Законом. Он:

- 1) назначает по представлению председателя высшего специализированного суда из числа судей высшего специализированного суда и освобождает от должности секретаря пленума высшего специализированного суда;
- 2) обобщает с целью обеспечения одинакового применения норм права при разрешении дел соответствующей судебной юрисдикции практику применения материального и процессуального закона;
- 3) заслушивает информацию о состоянии правосудия в соответствующей судебной юрисдикции и практике разрешения отдельных категорий дел;
- 4) принимает решение об обращении в Верховный Суд Украины о направлении конституционного представления относительно конституционности законов и других правовых актов Верховной Рады Украины, актов Президента Украины, актов Кабинета Министров Украины, правовых актов Верховной Рады Автономной Республики Крым и относительно официального толкования Конституции и законов Украины;
- 5) утверждает Регламент пленума высшего специализированного суда;
- 6) по результатам обобщения судебной практики дает разъяснения рекомендательного характера по вопросам применения специализированными судами законодательства при разрешении дел соответствующей судебной юрисдикции;
- 7) утверждает положение о Научно-консультативном совете высшего специализированного суда и определяет его персональный состав;
- 8) определяет персональный состав редакционной коллегии печатного органа высшего специализированного суда;
- 9) рассматривает и решает другие вопросы, отнесенные законом к его полномочиям.

2. Понятие и содержание подведомственности дела хозяйственному суду

Подведомственность – это установленная законом совокупность полномочий хозяйственных судов по рассмотрению и разрешению дел, отнесенных к их компетенции.

В соответствии с действующим законодательством к ведению хозяйственных судов относится рассмотрение всех хозяйственных споров, возникающих между юридическими лицами, государственными и иными органами. Тем самым разграничивается компетенция хозяйственных судов и других органов, в том числе судов общей юрисдикции. Именно необходимостью такого разграничения и обусловлена в первую очередь важность проблемы определения подведомственности дел.

Критериями, определяющими подведомственность дел хозяйственному суду, являются: 1) характер спорного правоотношения; 2) субъектный состав участников спора.

Хозяйственному суду, в частности, подведомственны споры, возникающие из хозяйственных правоотношений. В данном случае имеются в виду отношения, регулируемые хозяйственным законодательством.

Субъектный состав участников спора позволяет более точно разграничить подведомственность между двумя органами судебной власти: судами общей юрисдикции и хозяйственными судами. К числу субъектов споров, которые рассматриваются хозяйственными судами, относятся:

1) юридические лица, т. е. организации, которые обладают обособленным имуществом, могут от своего имени приобретать имущественные и личные неимущественные права и нести обязанности, быть истцами и ответчиками в суде (ст. 23 ГК);

2) граждане, которые осуществляют предпринимательскую деятельность без создания юридического лица и в установленном порядке приобрели статус субъекта предпринимательской деятельности;

3) в случаях, предусмотренных законодательными актами Украины, в хозяйственный суд имеют право также обращаться государственные и иные органы, граждане, не являющиеся субъектами предпринимательской деятельности;

4) государство Украина, когда оно выступает в качестве участника отношений гражданского оборота;

5) государственные органы, органы местного самоуправления, прокурор, когда им предоставлено право участвовать в хозяйственном процессе с целью защиты имущественных интересов государства и представляемых ими органов;

б) иностранные организации, организации с иностранными инвестициями, международные организации, иностранные граждане, лица без гражданства, осуществляющие предпринимательскую деятельность.

Виды подведомственности дел хозяйственным судам. В зависимости от того, относит ли закон разрешение определенной категории дел к ведению исключительно каких-либо одних органов или нескольких различных органов, подведомственность подразделяется на *исключительную* и *множественную*. Так, дела о банкротстве отнесены к исключительной подведомственности хозяйственных судов. Следовательно, в их отношении установлена исключительная подведомственность.

Имущественные споры между гражданами и между организациями, а также между гражданами и организациями имеют множественную подведомственность, так как могут разрешаться как государственными (общей юрисдикции, хозяйственными), так и третейскими судами. Множественная

подведомственность в зависимости от способа выбора из нескольких юрисдикционных органов, которым дело подведомственно по закону, может делиться на договорную и альтернативную.

Договорной является подведомственность, определяемая взаимным соглашением сторон.

Альтернативной называют подведомственность по выбору лица, ищущего защиты своих прав. В соответствии с традиционно принятой трактовкой правил альтернативной подведомственности заинтересованное в разрешении спора лицо вправе по своему усмотрению обратиться к любому из органов, названных в законе. Такой выбор имелся обычно между судом либо органом административной юрисдикции. Однако по ныне действующему законодательству заинтересованное лицо, обратившись за разрешением спора в несудебном порядке в соответствии с правилами альтернативной подведомственности, не лишается права на обращение в суд.

Основные категории дел, подведомственных хозяйственным судам. В ст. 12 ХПК Украины содержится перечень дел, подведомственных хозяйственному суду: 1) дела по спорам, возникающим при заключении, изменении, расторжении и исполнении хозяйственных договоров и по другим основаниям, а также по спорам о признании недействительными актов по основаниям, указанным в законодательстве; 2) дела о банкротстве; 3) дела по заявлениям органов Антимонопольного комитета Украины, Счетной палаты – по вопросам, отнесенным законодательными актами к их компетенции; 4) дела, возникающие из корпоративных отношений по спорам между хозяйственным обществом и его участником (учредителем, акционером), в том числе выбывшим участником, а также между участниками (учредителями, акционерами) хозяйственных обществ, которые связаны с созданием, деятельностью, управлением и прекращением деятельности этого общества, кроме трудовых споров; 5) дела по спорам по учету прав на ценные бумаги; 6) дела по спорам, возникающим из земельных отношений, в которых участвуют субъекты хозяйственной деятельности, за исключением тех, которые отнесены к компетенции административных судов; 7) дела по спорам с имущественными требованиями к должнику, в отношении которого возбуждено дело о банкротстве, в том числе дела по спорам о признании недействительными любых сделок (договоров), заключенных должником; взыскание заработной платы; восстановление на работе должностных и служебных лиц должника, за исключением споров, связанных с определением и уплатой (взысканием) денежных обязательств (налогового долга), определенных в соответствии с Налоговым кодексом Украины, а также дел по спорам о признании недействительными сделок (договоров), если с соответствующим иском обращается во исполнение своих полномочий контролирующий орган, определенный Налоговым кодексом Украины; 8) дела по заявлениям об утверждении планов санации должника до возбуждения дела о банкротстве.

Данный перечень не является исчерпывающим, т. к. хозяйственному суду подведомственны и иные хозяйственные споры, удовлетворяющие общим критериям подведомственности.

Подведомственный хозяйственным судам спор может быть передан сторонами на разрешение третейского суда (арбитража), кроме споров о

признании недействительными актов, а также споров, возникающих при заключении, изменении, расторжении и исполнении хозяйственных договоров, связанных с удовлетворением государственных нужд и споров, возникающих из корпоративных отношений по спорам между хозяйственным обществом и его участником (учредителем, акционером), в том числе выбывшим участником, а также между участниками (учредителями, акционерами) хозяйственных обществ, связанные с созданием, деятельностью, управлением и прекращением деятельности этого общества, и иных споров, предусмотренных законом (ст. 12 ХПК).

3. Подсудность дел хозяйственным судам

Подсудность – это относимость подведомственного хозяйственным судам юридического дела к ведению определенного хозяйственного суда.

В отличие от подведомственности, с помощью которой разграничиваются полномочия на разрешение юридических дел между различными юрисдикционными органами, подсудность разграничивает компетенцию в той же области, но между различными судами. В зависимости от рода подлежащих разрешению дел и от территории, на которой действует тот или иной суд, принято различать подсудность родовую, или предметную, и территориальную, или пространственную (местную).

Родовая подсудность дел помогает определить, суд какого уровня системы хозяйственных судов должен принять конкретное дело к своему производству в качестве суда первой инстанции в зависимости от предмета спора. Общее правило родовой подсудности дел гласит, что все дела, подведомственные хозяйственным судам, подсудны местным хозяйственным судам (ст. 13 ХПК).

Территориальной именуется подсудность дела суду в зависимости от территории, на которую распространяется юрисдикция данного суда. С ее помощью разграничивается компетенция однородных судов (одного звена судебной системы). Как правило, территориальная подсудность делится на общую, альтернативную (по выбору истца), договорную, исключительную и подсудность по связи дел.

Общая подсудность определяется местонахождением ответчика. Так, согласно ст. 15 ХПК дела по спорам, возникающим при заключении, изменении и расторжении хозяйственных договоров, дела по спорам о признании договоров недействительными рассматриваются хозяйственным судом по местонахождению стороны, обязанной по договору осуществлять в пользу другой стороны определенные действия, как то: передать имущество, выполнить работу, оказать услуги, уплатить деньги и т. п.

Дела по спорам, возникающим при исполнении и хозяйственных договоров, и по другим основаниям, а также дела о признании недействительными актов рассматриваются хозяйственным судом по местонахождению ответчика.

Дела о банкротстве рассматриваются хозяйственным судом по местонахождению должника.

Альтернативной считается подсудность, при которой дело может рассматриваться одним из нескольких указанных в законе судов по выбору

истца.

Дела по спорам при участии нескольких ответчиков рассматриваются хозяйственным судом по местонахождению одного из ответчиков по выбору истца. Дела по спорам с участием должника и взыскателя о признании исполнительной надписи нотариуса не подлежащей исполнению, или и возвращении взысканного по исполнительной надписи нотариуса рассматриваются хозяйственным судом по месту нахождения ответчика или по месту исполнения исполнительной надписи нотариуса по выбору истца. Место рассмотрения дела по хозяйственному спору, в котором одной из сторон является апелляционный хозяйственный суд, хозяйственный суд Автономной Республики Крым, хозяйственный суд области, городов Киева и Севастополя, определяет Высший хозяйственный суд.

Исключительной является подсудность, допускающая рассмотрение определенных категорий дел лишь судами, точно указанными в законе:

– отнесенные к подсудности хозяйственного суда дела по спорам, возникающим из договора перевозки, в которых одним из ответчиков является орган транспорта, рассматриваются хозяйственным судом по местонахождению этого органа;

– дела об аресте судна, который осуществляется для обеспечения морского требования, рассматриваются судом по месту нахождения морского порта Украины, в котором находится судно, или порта регистрации судна;

– дела по спорам о праве собственности на имущество или об истребовании имущества из чужого незаконного владения, или об устранении препятствий в пользовании имуществом рассматриваются хозяйственным судом по месту нахождения имущества;

– дела по спорам о нарушении имущественных прав интеллектуальной собственности рассматриваются хозяйственным судом по месту совершения правонарушения;

– дела по спорам, в которых ответчиком является высший или центральный орган исполнительной власти, Национальный банк Украины, Счетная палата, Верховная Рада Автономной Республики Крым или Совет министров Автономной Республики Крым, областные, Киевский и Севастопольский городские советы или областные, Киевская и Севастопольская городские государственные администрации, а также дела, материалы которых содержат государственную тайну, рассматриваются хозяйственным судом города Киева;

– дела по спорам между хозяйственным обществом или его участником (учредителем, акционером), в том числе выбывшим участником, а также между участниками (учредителями, акционерами) хозяйственного общества, связанные с созданием, деятельностью, управлением и прекращением деятельности этого общества, рассматриваются хозяйственным судом по местонахождению хозяйственного общества согласно Единого государственного реестра юридических лиц и физических лиц – предпринимателей;

– дела по спорам относительно учета прав на ценные бумаги рассматриваются хозяйственным судом по местонахождению эмитента;

– дела по спорам, возникающим из земельных отношений, в которых

участвуют субъекты хозяйственной деятельности, кроме тех, которые отнесены к компетенции административных судов, рассматриваются хозяйственным судом по местонахождению объектов земельных отношений или основной их части, кроме дел, предусмотренных ч. 4 ст. 16 ХПК (дела по спорам, в которых ответчиком является высший или центральный орган исполнительной власти, Национальный банк Украины, Счетная палата, Верховная Рада Автономной Республики Крым или Совет министров Автономной Республики Крым, областные Киевский и Севастопольский городские советы или областные Киевская и Севастопольская городские государственные администрации, а также дела, материалы которых содержат государственную тайну, рассматриваются хозяйственным судом города Киева)

– дела по имущественным спорам, предусмотренных п. 7 ч. 1 ст. 12 ХПК (споры с имущественными требованиями к должнику, в отношении которого возбуждено дело о банкротстве, в том числе дела по спорам о признании недействительными любых сделок (договоров), заключенных должником; взыскание заработной платы; восстановление на работе должностных и служебных лиц должника, за исключением споров, связанных с определением и уплатой (взысканием) денежных обязательств (налогового долга), определенных в соответствии с Налоговым кодексом Украины, а также дел по спорам о признании недействительными сделок (договоров), если с соответствующим иском обращается во исполнение своих полномочий контролирующий орган, определенный Налоговым кодексом Украины), рассматриваются хозяйственным судом, в производстве которого находится дело о банкротстве (ст. 16 ХПК).

Несмотря на отсутствие прямого установления в хозяйственном процессуальном законе, в качестве особого вида территориальной подсудности может быть выделена *подсудность по связи дел*. Данная подсудность допустима, например, в случае вступления в дело третьего лица, заявляющего самостоятельные требования на предмет спора. По смыслу ст. 26 ХПК, иски третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора, подсудны суду, разрешающему дело, в которое вступает третье лицо.

Дело, принятое хозяйственным судом к своему производству с соблюдением правил подсудности, должно быть им рассмотрено по существу и в том случае, если в процессе рассмотрения дела оно стало подсудным другому хозяйственному суду (ст. 17 ХПК).

Если дело не подсудно данному хозяйственному суду, материалы дела направляются хозяйственным судам по установленной подсудности не позднее пяти дней со дня поступления искового заявления или вынесения определения о передаче дела.

В том случае, если после отвода судей невозможно рассмотреть дело в хозяйственном суде, к подсудности которого относится дело, то Председатель Высшего хозяйственного суда Украины или его заместитель имеют право истребовать любое дело, имеющееся в производстве местного хозяйственного суда, и передать его на рассмотрение в другой местный хозяйственный суд.

Определение о передаче дела по подсудности может быть обжаловано.

ТЕМА. Понятие и классификация принципов хозяйственного

процесса

План:

1. Понятие принципов судебного процесса
2. Общая характеристика принципов хозяйственного процесса

1. Понятие принципов судебного процесса

Термин “принцип” в переводе с латинского означает “основа”, “первоначало”.

Принципами судебного процесса являются основные идеи, представления о суде и правосудии, которые закреплены в судебном процессе и вследствие этого стали его основными положениями, качественными особенностями, которые определяют характер судебного процесса, порядок его применения и перспективы дальнейшего развития.

Значение принципов судебного процесса состоит в их влиянии на нормотворческую деятельность. При внесении любых изменений в законодательство нормотворческие органы не должны допускать разногласия между новыми нормами права и действующими его принципами. Большое значение имеют принципы права и в правоприменительной деятельности: они определяют основные формы и методы деятельности суда и других участников процесса при осуществлении правосудия в хозяйственных отношениях, сущность процессуальной формы судебного судопроизводства. Нарушение принципов процесса, как правило, влечет за собой отмену решения суда.

Все принципы хозяйственного процессуального права в своей совокупности составляют взаимосвязанную и взаимообусловленную систему, которая представляет собой определенное целостное образование, при этом каждый из принципов последовательно раскрывает содержание отрасли права в целом.

Систематизация принципов процесса – это сведение их в группы в соответствии с определенным критерием, основанием.

Наиболее привлекательной и практически значимой является систематизация принципов судебного процесса по их содержанию и сфере распространения (общеправовые, межотраслевые, отраслевые принципы и принципы отдельных правовых институтов).

Общеправовые принципы присущи всем отраслям права. Это демократизм, гуманизм, законность.

Межотраслевые принципы – это принципы гражданско-процессуального, уголовно-процессуального права, хозяйственного процессуального права и некоторых других отраслей права. К ним относятся: осуществление правосудия только судом, равенство граждан перед законом и судом, коллегиальность, независимость судей и подчинение их только закону, национальный язык судопроизводства, гласность, объективная истина, участие общественности.

Отраслевые принципы – это принципы, которые присущи определенному процессу (диспозитивность, состязательность, процессуальное равноправие сторон).

Принципы отдельных правовых институтов – принципы, которые определяют порядок судебного разбирательства дел (непосредственность,

устность).

2. Общая характеристика принципов процесса

Принцип демократизма проявляется, прежде всего в том, что при осуществлении правосудия по хозяйственным правоотношениям суд призван охранять социально-экономические, политические и личные права и свободы граждан, охраняемые права и интересы предприятий, учреждений, организаций – субъектов хозяйствования. Деятельность суда должна быть направлена на укрепление правового государства, социальной справедливости, обеспечение демократизации и дальнейшего развития самоуправления народа. Статья 8 Закона Украины «О судоустройстве и статусе судей» закрепила право на уважительный суд, установив, что никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в суде, к подсудности которого оно отнесено процессуальным законом. Судья рассматривает дела, полученные согласно порядку распределения судебных дел, установленному закону. На распределение судебных дел между судьями не может влиять желание судьи или любых других лиц.

Гуманизм судебного процесса состоит в том, что:

- а) участникам процесса обеспечивается равное положение независимо от их образования, уровня культуры, социального положения, пола и т.п.;
- б) истцы в случаях, предусмотренных законом, освобождены от уплаты судебных издержек.

Законность – это один из важнейших принципов процесса и судебной деятельности. В сфере осуществления правосудия законность предусматривает строгое и неукоснительное соблюдение законов и подзаконных актов всеми судебными органами. Кроме того, принцип законности состоит и в обязанности всех участников процессуальной деятельности строго выполнять закон.

Так, согласно ст. 4 ХПК хозяйственный суд разрешает хозяйственные споры на основе Конституции Украины, Хозяйственного процессуального кодекса Украины, иных законодательных актов Украины, международных договоров, согласие на обязательность которых дано Верховной Радой Украины. В случаях отсутствия законодательства, которое регулирует спорные отношения при участии иностранного субъекта предпринимательской деятельности, хозяйственный суд может применять международные торговые обычаи.

Осуществление правосудия только судом. Согласно ст. 124 Конституции Украины правосудие в Украине осуществляется исключительно судами. Делегирование функций судов, а также присвоение этих функций иными органами или должностными лицами не допускаются. Таким образом, законодатель обеспечивает специализацию каждого судебного органа на разрешение определенного круга вопросов, не допуская пересечения их компетенции. В хозяйственных отношениях правосудие осуществляется хозяйственным судом, который является независимым органом в разрешении всех хозяйственных споров, возникающих между юридическими лицами, государственными и иными органами, а также в разрешении дел о банкротстве.

Равенство перед законом и судом. В соответствии со ст. 9 Закона Украины “О судоустройстве и статусе судей” правосудие в Украине

осуществляется на началах равенства всех участников судебного процесса перед законом и судом независимо от расы, цвета кожи, политических, религиозных и иных убеждений, пола, этнического и социального происхождения, имущественного положения, места проживания, языковых и иных признаков. Юридические лица, согласно ст.4² ХПК, при осуществлении правосудия в хозяйственном суде равны перед законом и судом независимо от формы собственности, места нахождения, подчиненности, характера деятельности.

Принцип объединения коллегияльности и единоличности рассмотрения дел. Согласно ст. 15 Закона Украины “О судоустройстве и статусе судей” дела в судах рассматриваются судьей единолично, а в случаях, определенных процессуальным законом, – коллегией судей, а также при участии народных заседателей и присяжных. Судья, который рассматривает дело единолично, действует как суд.

Статья ст. 4⁶ ХПК устанавливает, что дела в местных хозяйственных судах рассматриваются судьей единолично. Любое дело, которое относится к подсудности этого суда, в зависимости от категории и сложности дела, может быть рассмотрено коллегияльно в составе трех судей.

В апелляционном и кассационном порядках дела рассматриваются хозяйственным судом коллегияльно. Так, пересмотр в апелляционном порядке решений местных хозяйственных судей осуществляется апелляционными хозяйственными судами коллегией судей в составе трех судей.

Судья или состав коллегии судей для рассмотрения конкретного дела определяется в порядке, установленном ч. 3 ст. 2¹ ХПК. Так, определение судьи или коллегии судей для рассмотрения конкретного дела осуществляется **автоматизированной системой документооборота суда** во время регистрации соответствующих документов с учетом загруженности судей, их специализации, пребывания в отпуске, на больничном, в командировке и т.д.

При коллегияльном рассмотрении дел все судьи пользуются равными правами с председательствующим в судебном заседании. Вопросы, которые возникают при рассмотрении дела в коллегияльном составе, решаются судьями большинством голосов. Никто из судей не вправе воздержаться от голосования. Если судья хозяйственного суда не согласен с решением большинства, он вправе изложить в письменном виде свое отдельное мнение.

Принцип независимости судей и подчинение их только закону. Согласно ст. 126, 129 Конституции Украины судьи при осуществлении правосудия независимы и подчиняются только закону. Это означает, что судьи хозяйственного суда при рассмотрении и разрешении спора должны руководствоваться только законом и своим внутренним убеждением, которое исключает постороннее влияние на судей. Ни один государственный орган, общественные организации или должностные лица не имеют права влиять любым образом, давать указания судьям, как разрешать конкретное судебное дело.

Вмешательство в осуществление правосудия, влияние на суд или судей любым способом, неуважение к суду или судьям, соби́рание, хранение, использование и распространение информации устно, письменно или другим способом с целью причинения вреда авторитету судей или влияния на

беспристрастность суда запрещается и влечет за собой ответственность, установленную законом.

Для решения вопросов внутренней деятельности судов согласно указанному Закону действует судейское самоуправление.

Соблюдение этого принципа обеспечивается:

а) неприкосновенностью судей. Неприкосновенность судьи распространяется на его жилье, служебное помещение, транспорт и средства связи, корреспонденцию, принадлежащее ему имущество и документы. Судья не может быть без согласия Верховной Рады Украины задержан или арестован до вынесения судом обвинительного приговора. Судья, задержанный по подозрению в совершении действия, за которое установлена уголовная или административная ответственность, должен быть немедленно освобожден после установления его личности. Судья не может быть поддан приводу или принудительно доставлен в любой орган или учреждение, кроме суда. Уголовное дело относительно судьи может быть возбуждено лишь Генеральным прокурором Украины или его заместителем. Отстранение судьи от должности в связи с привлечением к уголовной ответственности осуществляется Высшей квалификационной комиссией судей Украины на основании мотивированного постановления Генерального прокурора Украины.

б) правом оценивать доказательства по своему внутреннему убеждению, которое основывается на всестороннем, полном и объективном рассмотрении в судебном заседании всех обстоятельств дела в их совокупности, руководствуясь законом;

в) недопустимостью указаний со стороны любых органов, запрет любого влияния на судей (ст. 126 Конституции Украины).

Судья не может принадлежать к политическим партиям и профсоюзам, принимать участие в любой политической деятельности, иметь представительский мандат, занимать любые другие оплачиваемые должности, выполнять другую оплачиваемую работу, кроме научной, преподавательской и творческой.

Основные правовые гарантии независимости судей предусмотрены ч. 4 ст. 47 Закона Украины “О судоустройстве и статусе судей”, согласно которым независимость судей обеспечивается: 1) особым порядком его назначения, избрания, привлечения к ответственности и освобождения; 2) неприкосновенностью и иммунитетом судьи; 3) неизменяемостью судьи; 4) порядком осуществления судопроизводства, определенным процессуальным законом, тайной принятия судебного решения; 5) запретом вмешательства в осуществление правосудия; 6) ответственностью за неуважение к суду или судье; 7) отдельным порядком финансирования и организационного обеспечения деятельности судов, установленным законом; 8) надлежащим материальным и социальным обеспечениям судьи; 9) функционированием органов судейского самоуправления; 10) определенными законом средствами обеспечения личной безопасности судьи, членов его семьи, имущества, а также другими средствами их правовой защиты; 11) правом судьи на отставку.

Судья не обязан давать никаких объяснений относительно сути дел, которые находятся в его производстве, кроме случаев, установленных законом (ч. 2 ст. 47 Закона Украины “О судоустройстве и статусе судей”).

Национальный язык судопроизводства. Статья 3 ХПК предусматривает, что язык судопроизводства определяется статьей 14 Закона Украины “Об основах государственной языковой политики”. Статья 14 данного Закона предусматривает, что судопроизводство в Украине по гражданским, хозяйственным, административным и уголовным делам осуществляется на государственном языке. В пределах территории, на которой распространен региональный язык, по соглашению сторон суды могут осуществлять производство на этом региональном языке.

Профессиональный судья должен владеть государственным языком. В пределах территории, на которой распространен региональный язык, государство гарантирует возможность осуществлять судебное производство на этом региональном языке.

Лицам, участвующим в рассмотрении дела в суде, обеспечивается право совершать устные процессуальные действия (делать заявления, давать показания и пояснения, заявлять ходатайства и жалобы, задавать вопросы и т.д.) на родном языке или на ином языке, которым они владеют, пользуясь услугами переводчика в установленном процессуальным законодательством порядке.

Судебные документы составляются на государственном языке. Они в соответствии с установленным процессуальным законодательством порядком вручаются лицам, участвующим в деле, на государственном языке или в переводе на их родной язык или иной язык, которым они владеют.

Согласно ст. 12 Закона Украины “О судостроительстве и статусе судей” судопроизводство и делопроизводство в судах Украины производится на государственном языке. Суды используют государственный язык в процессе судопроизводства и гарантируют право граждан на использование ими в судебном процессе родного языка или языка, которым они владеют.

Гласность судебного разбирательства. Гласность является одним из необходимых компонентов демократической процессуальной формы судопроизводства, важной юридической гарантией реального осуществления принципа законности в правосудии, а также прав участников процесса. Статья 11 Закона Украины “О судостроительстве и статусе судей” устанавливает, что никто не может быть ограничен в праве на получение в суде устной или письменной информации о результатах рассмотрения его судебного дела. Каждый, кто не является стороной в деле, имеет право на свободный доступ к судебному решению в порядке, установленном законом.

Рассмотрение дел в судах происходит открыто, кроме случаев, установленных процессуальным законом. Участники судебного процесса и другие лица, присутствующие на открытом судебном заседании, могут использовать портативные аудиотехнические средства. Проведение в зале судебного заседания фото- и киносъемки, видеозаписи, а также транслирование судебного заседания допускается по решению суда.

Рассмотрение дела в закрытом судебном заседании допускается по мотивированному решению суда в случаях, предусмотренных процессуальным законом.

При рассмотрении дел ход судебного процесса фиксируется техническими средствами в порядке, установленном процессуальным законом.

Объективная истина. Этот принцип тесно связан с принципом законности. Он предусматривает такой характер деятельности суда, который направлен на выяснение соответствующей действительности взаимоотношений сторон, их прав и обязанностей, всех обстоятельств дела, которое рассматривается. Решение суда должно отвечать обстоятельствам дела, то есть быть законным и обоснованным (ст.83 ХПК).

Значение этого принципа состоит в том, что несоблюдение его влечет за собой изменение или отмену решения по мотивам необоснованности (ст.107 ХПК).

Участие общественности. Статья 30 ХПК предусматривает, что в судебном процессе могут принимать участие должностные лица и иные работники предприятий, учреждений, организаций, государственных и других органов, если они вызваны для дачи объяснений по вопросам, которые возникают при рассмотрении дела.

Принцип диспозитивности определяет механизм возникновения, развития и окончания дела.

Принцип диспозитивности проявляется в трех основных направлениях: осуществление заинтересованными лицами прав, связанных с возбуждением и развитием процесса (предъявление претензии, иска); осуществление прав по изменению процесса (замена основания или предмета иска, увеличение или уменьшение исковых требований, замена ненадлежащей стороны – ответчика и др.); осуществление прав по окончанию процесса (отказ от иска, признание иска).

Принцип состязательности состоит в выявлении в общей форме инициативы и активности лиц, которые участвуют в деле, и суда при осуществлении прав и выполнении обязанностей по определению круга обстоятельств, которые имеют значение для решения дела, и по собиранию, исследованию и оценке доказательств, которые подтверждают или опровергают эти обстоятельства. Если принцип диспозитивности обеспечивает движение дела, то принцип состязательности обеспечивает полноту исследования обстоятельств этого дела. Статья 4³ ХПК предусматривает, что стороны и иные лица, которые участвуют в деле, обосновывают свои требования и возражения представленными суду доказательствами.

Принцип процессуального равноправия сторон. Согласно ст. 4² ХПК правосудие в хозяйственных отношениях осуществляется на основах равенства всех участников судебного процесса перед законом и судом. Суть этого принципа отражается в том, что стороны пользуются равными (но не одинаковыми) процессуальными правами.

Стороны имеют не только равные права, но и равные обязанности: они обязаны добросовестно пользоваться принадлежащими им процессуальными правами, проявлять взаимное уважение к правам и интересам второй стороны, которые охраняются законом, принимать меры к всестороннему, полному и объективному исследованию всех обстоятельств дела.

Этот принцип обеспечивает равные возможности участия в процессе, равные возможности защиты и осуществления равных прав, равные обязанности сторон, равную процессуальную помощь суда истцу и ответчику.

Принцип обязательности решений, определений, постановлений

хозяйственного суда. Так, судебное решение, которым заканчивается рассмотрение дела в суде, постановляется именем Украины. Судебные решения, которые вступили в законную силу, являются обязательными для исполнения всеми органами государственной власти, органами местного самоуправления, их должностными и служебными лицами, физическими и юридическими лицами и их объединениями на всей территории Украины.

Невыполнение судебных решений влечет за собой ответственность, установленную законом (ст. 13 Закона Украины “О судоустройстве и статусе судей”).

Принцип непосредственности судебного разбирательства определяет порядок исследования и восприятие материалов дела судом.

Этот принцип состоит из двух требований: требования относительно материалов дела и требования относительно состава суда. Первое сводится к тому, что для установления достоверности обстоятельств дела суд должен стремиться получить фактические данные из первоисточника сведений (оригинал документа).

Второе требование принципа – требование к составу суда – состоит в том, что суд должен быть неизменным в своем составе с начала до окончания рассмотрения дела по существу.

Тема. Участники хозяйственного процесса

План:

1. Понятие участников хозяйственного процесса
2. Статус судьи хозяйственного суда. Отвод судьи
3. Стороны в процессе, их права и обязанности. Участие в деле нескольких истцов или ответчиков. Привлечение к участию в деле другого ответчика. Замена ненадлежащего ответчика
4. Третьи лица, их права и обязанности
5. Представительство в судебном процессе
6. Участие прокурора в хозяйственном процессе
7. Участие судебного эксперта и других лиц в хозяйственном процессе

1. Понятие участников хозяйственного процесса

Участники хозяйственного процесса – это те субъекты, чьи действия могут способствовать правильному и быстрому рассмотрению спора, защите прав и охраняемых законом интересов хозяйствующих субъектов.

Участники хозяйственного процесса имеют юридический интерес в деле и в силу этого наделены правом влиять на движение хозяйственного процесса. Их интерес к процессу может быть направлен на защиту своих прав или охраняемых законом интересов или же на защиту прав и охраняемых законом интересов других лиц в предусмотренных законом случаях. По этому признаку различают материально-правовой интерес и интерес общественный (государственный, служебный, функциональный).

Исходя из правового статуса всех участников, хозяйственного процесса можно разделить на соответствующие группы: 1) хозяйственный суд, непосредственно разрешающий конкретное дело; 2) лица, участвующие в деле – стороны, третьи лица, прокурор, государственные органы; 3) лица,

содействующие осуществлению правосудия – эксперты, переводчики, представители.

При рассмотрении дел по хозяйственным спорам в хозяйственных судах возникают процессуальные правоотношения. В этих правоотношениях с одной стороны выступает судья – должностное лицо хозяйственного суда (который оказывает содействие достижению соглашения между сторонами при рассмотрении хозяйственных споров), а с другой – **участники судебного процесса**: стороны, третьи лица, прокурор, иные лица, которые участвуют в процессе, в случаях, предусмотренных ХПК. К таким иным лицам ХПК относит должностных лиц и других работников предприятий, учреждений, организаций, государственных и иных органов (ст. 30). Участником судебного процесса может быть и судебный эксперт (ст. 31). В соответствии с ч. 2 ст. 18 ХПК Украины в делах об обжаловании решения третейского суда и о выдаче исполнительного документа на принудительное исполнение решения третейского суда лицами, участвующими в деле, являются участники третейского рассмотрения, лица, которые не участвовали в деле в случае, если третейский суд решил вопрос об их правах и обязанностях, третьи лица, а также представители этих лиц.

Все участники судебного процесса, каждый в отдельности, вступают в правоотношения с хозяйственным судом в лице судьи хозяйственного суда. Функции судьи хозяйственного суда могут выполнять и другие должностные лица хозяйственного суда – председатель хозяйственного суда или его заместители.

2. Статус судьи хозяйственного суда. Отвод судьи

Судья хозяйственного суда в своей деятельности по осуществлению правосудия является независимым от любого незаконного влияния, давления или вмешательства. Судья осуществляет правосудие на основе Конституции и законов Украины, руководствуясь при этом принципом верховенства права. Вмешательство в деятельность судьи по осуществлению правосудия запрещается и влечет за собой ответственность, установленную законом (ч. 1 ст. 47 Закона Украины “О судоустройстве и статусе судей”). При разрешении хозяйственного спора он обязан точно выполнять требования законодательства, быть объективным и непредубежденным, обеспечивать высокую культуру судебного процесса. Именно судья хозяйственного суда рассматривает и разрешает споры о праве, подведомственные хозяйственному суду, и только решение хозяйственного суда является обязательным для выполнения всеми организациями, гражданами – предпринимателями и должностными лицами на территории Украины.

Согласно ст. 64 Закона Украины “О судоустройстве и статусе судей” на должность судьи может быть рекомендован гражданин Украины, не младше двадцати пяти лет, который имеет высшее юридическое образование и стаж работы в области права не менее трех лет, проживает в Украине не менее десяти лет и владеет государственным языком.

Для целей этой статьи считается: 1) высшим юридическим образованием – высшее юридическое образование, полученное в Украине по просветительно-квалификационным уровнем специалиста или магистра, а также высшее

юридическое образование по соответствующему просветительно-квалификационному уровню, полученное в иностранных государствах и признанное в Украине в установленном законом порядке; 2) стажем работы в области права – стаж работы лица по специальности после получения им высшего юридического образования по просветительно-квалификационному уровню не ниже специалиста.

При этом не могут быть рекомендованы на должность судьи граждане: 1) признанные судом ограниченно дееспособными или недееспособными; 2) которые имеют хронические психические или другие заболевания, которые препятствуют выполнению обязанностей судьи; 3) которые имеют не снятую или не погашенную судимость.

Дополнительные требования к кандидатам на должность судьи в судах высшего уровня устанавливаются указанным Законом. Так, в состав апелляционного суда входят судьи, которые имеют стаж работы на должности судьи не менее пяти лет, из числа которых назначаются председатель суда и его заместители. В состав высшего специализированного суда входят судьи, избранные на должность судьи бессрочно, из числа которых назначаются председатель суда и его заместители. Судьей Верховного Суда Украины может быть лицо, которое имеет стаж работы на должности судьи не меньше пятнадцати лет или судья Конституционного Суда Украины.

Статья 8 Закона Украины “О судоустройстве и статусе судей” закрепляет, что никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в суде, к подсудности которого оно отнесено процессуальным законом. Судья рассматривает дела, полученные согласно порядку распределения судебных дел, установленному в соответствии с законом. На распределение судебных дел между судьями не может влиять желания судьи или любых других лиц.

Согласно ст. 19 ХПК Украины судьей является должностное лицо хозяйственного суда. Судья в хозяйственном процессе пользуется всеми необходимыми правами по выявлению действительных обстоятельств дела, установлению прав и обязанностей сторон, которые вытекают со спорных правоотношений.

Поскольку по своему статусу судья хозяйственного суда непосредственно в заседании суда рассматривает и разрешает дела по хозяйственным спорам, у лиц, которые участвуют в деле, может возникнуть сомнение относительно его беспристрастности. Исходя из этого, закон предусматривает возможность отвода и самоотвода судьи хозяйственного суда, которого в связи с обстоятельствами конкретного дела нельзя считать свободным от заинтересованности в его последствиях.

Основания и порядок отвода или самоотвода судьи хозяйственного суда предусмотрены ст. 20 ХПК. Судья, например, не может участвовать в рассмотрении дела и подлежит отводу (самоотводу), если он является родственником лиц, которые принимают участие в судебном процессе, если был нарушен порядок определения судьи для рассмотрения дела, установленный ч. 3 ст. 2¹ ХПК, или если будут установлены другие обстоятельства, которые вызывают сомнение в его беспристрастности. Судья, который участвовал в рассмотрении дела, не может участвовать в новом рассмотрении дела в случае отмены решения, постановления, принятого при

его участия, или в пересмотре принятых при его участии решений, определений, постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам. При наличии указанных оснований судья должен заявить самоотвод. По этим же основаниям отвод судье могут заявить стороны и прокурор, которые участвуют в судебном процессе. Отвод должен быть мотивированным, заявленным в письменной форме до начала разрешения спора. Заявлять отвод после этого можно лишь в случае, если об основании отвода сторона или прокурор узнали после начала рассмотрения дела по существу.

Вопрос об отводе судьи решается в совещательной комнате судом в том составе, который рассматривает дело, о чем выносится определение. Заявление об отводе нескольким судьям или всему составу суда решается простым большинством голосов. В случае удовлетворения отвода (самоотвода) одному из судей или всему составу суда дело рассматривается в том самом хозяйственном суде тем самым количественным составом коллегии судей без участия отведенного судьи или другим составом судей, который определяется в порядке, установленном частью третьей статьи 2¹ ХПК.

3. Стороны в процессе, их права и обязанности. Участие в деле нескольких истцов или ответчиков. Привлечение к участию в деле другого ответчика. Замена ненадлежащего ответчика

В соответствии со ст. 1 ХПК право на обращение в хозяйственный суд, то есть быть участником судебного процесса, могут не только предприятия, учреждения, организации – юридические лица, но и граждане, имеющие статус субъекта предпринимательской деятельности, а так же не имеющие такого статуса.

Истцами являются предприятия и организации, которые подали иск или в интересах которых предъявлен иск о защите нарушенного или оспариваемого права или охраняемого законом интереса.

Ответчиками являются предприятия и организации, которым предъявлено исковое требование.

Согласно с ст. 22 ХПК **стороны** пользуются равными процессуальными правами. Они **имеют право** знакомиться с материалами дела, делать из них выписки, снимать копии, участвовать в судебных заседаниях, предъявлять доказательства, участвовать в исследовании доказательств, заявлять ходатайства, давать устные и письменные объяснения хозяйственному суду, приводить свои доводы и соображения по всем вопросам, возникающим в ходе судебного процесса, возражать против ходатайств и доводов других участников судебного процесса, обжаловать судебные решения хозяйственного суда в установленном ХПК порядке, а также пользоваться другими процессуальными правами, предусмотренными ХПК.

Стороны обязаны добросовестно пользоваться принадлежащими им процессуальными правами, проявлять взаимное уважение к правам и интересам второй стороны, которые охраняются законом, принимать меры к всестороннему, полному и объективному исследованию всех обстоятельств дела.

Истец имеет право до принятия решения по делу увеличить размер исковых требований при условии соблюдения установленного порядка

досудебного урегулирования спора в этой части, отказаться от иска или уменьшить размер исковых требований, а также объединить несколько требований, связанных между собой основанием возникновения или предъявленными доказательствами. До начала рассмотрения хозяйственным судом дела по существу истец также имеет право изменить предмет или основание иска путем подачи письменного заявления.

Ответчик имеет право признать иск полностью или частично, а также имеет право до начала рассмотрения хозяйственным судом дела по существу предъявить встречный иск.

Хозяйственный суд не принимает отказа от иска, уменьшение размера исковых требований, признание иска ответчиком, если эти действия противоречат законодательству или нарушают чьи-то права или охраняемые законом интересы. При принятии отказа истца от иска хозяйственный суд выносит определение, которым одновременно прекращает производство по делу (ст. 78 ХПК).

Иск может быть предъявлен несколькими истцами или к нескольким ответчикам (процессуальное соучастие). Любой из истцов или ответчиков относительно другой стороны выступают в судебном процессе самостоятельно.

Процессуальное соучастие, объединение исков для общего и одновременного рассмотрения позволяет ускорить разрешение хозяйственного спора. Процессуальное соучастие возможно тогда, когда интересы соучастников одной стороны не противоречат друг другу, оно возникает на основании материальных правоотношений, которые возникли до процесса.

Согласно ст. 24 ХПК хозяйственный суд при наличии достаточных оснований имеет право до принятия решения привлечь по ходатайству стороны или по своей инициативе к участию в деле другого ответчика.

Ходатайство о привлечении к участию в деле другого ответчика может быть удовлетворено при условии соблюдения относительно него мер досудебного урегулирования спора. Привлечение к участию в деле ответчика по инициативе хозяйственного суда может осуществляться независимо от соблюдения порядка досудебного урегулирования спора.

Хозяйственный суд, установив до принятия решения, что иск предъявлен не к тому лицу, которое должно отвечать по иску, может по согласию истца, не прекращая производство по делу, допустить замену первоначального ответчика надлежащим ответчиком.

О привлечении другого ответчика или замене ненадлежащего ответчика выносятся определение и рассмотрение дела начинается сначала.

Согласно ст. 25 ХПК в случае смерти или объявления физического лица умершим, прекращения деятельности субъекта хозяйствования путем реорганизации (слияния, присоединения, разделения, преобразования), замены кредитора или должника в обязательстве, а также в иных случаях замены лица в отношениях, по которым возник спор, хозяйственный суд привлекает к участию в деле правопреемника соответствующей стороны или третьего лица на любой стадии судебного процесса. Все действия, совершенные в процессе до вступления правопреемника, являются обязательными для него в такой же мере, в которой они были бы обязательными для лица, которое он заменил. Правопреемство возможно на любой стадии судебного процесса.

4. Третьи лица, их права и обязанности

Третьи лица – участники судебного процесса, которые находятся в допроцессуальных правоотношениях с той или другой стороной или с ними обеими. Третьи лица отличаются от сторон тем, что их права и интересы не совпадают или не полностью совпадают с правами и интересами сторон; они вступают в дело, которое уже начато сторонами.

В зависимости от характера процессуальных правоотношений между третьими лицами и стороной (сторонами) судебного процесса ХПК различает два вида третьих лиц: третьи лица, которые заявляют самостоятельные требования и третьи лица, которые их не заявляют.

Таблица. Третьи лица: сравнительная характеристика

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора	Третьи лица, не заявляющие самостоятельные требования на предмет спора
<i>Основания для участия в процессе</i>	
1) в споре между истцом и ответчиком они считают, что право на предмет спора принадлежит им, а не сторонам;	1) выступают на стороне истца или ответчика, если решение хозяйственного суда может повлиять на их права и обязанности относительно какой-либо из сторон;
<i>Основания вступления в процесс</i>	
2) исковое заявление (при условии соблюдения мер досудебного урегулирования спора). Вступление в дело третьего лица с самостоятельными требованиями возможно в любое время его производства в хозяйственном суде, но до принятия судом решения;	2) заявление третьего лица, ходатайство стороны или прокурора или инициатива суда (независимо от соблюдения ими мер досудебного урегулирования спора со сторонами);
<i>Объем процессуальных прав и обязанностей</i>	
3) пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности истца.	3) пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности стороны (на которой они выступают), кроме права на изменение основания и предмета иска, увеличения или уменьшения размера исковых требований, а также права на отказ от иска или признание иска.

О принятии искового заявления и вступлении третьего лица в дело хозяйственный суд выносит определение.

5. Представительство в судебном процессе

Статья 28 ХПК Украины предусматривает, что дела юридических лиц в хозяйственном суде ведут их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных им законодательством и учредительными документами, через

своего представителя.

Деятельность представителя в хозяйственном процессе состоит из юридических действий, совершаемых от имени и в интересах представляющих (стороны, третьего лица, государственных органов). **Представительство в суде** – правоотношение, в силу которого одно лицо (судебный представитель) совершает процессуальные действия в пределах предоставленных ему полномочий от имени и в интересах представляемого (стороны или третьего лица), вследствие чего непосредственно у последнего возникают права и обязанности.

Виды представительства. В зависимости от основания возникновения представительство может быть: законным и добровольным (договорным).

Законное представительство возникает в силу строго определенных юридических фактов и прямого указания закона. В зависимости от юридических фактов, лежащих в его основе, законное представительство можно подразделить на три подвида: а) представительство физических лиц в силу факта родительских отношений; б) представительство физических лиц на основании административного акта; в) представительства юридических лиц на основании прямого указания специального законодательства. Например, законное представительство возникает в отношении ликвидируемых предприятий, а также организаций, в отношении которых рассматриваются дела о несостоятельности (банкротстве).

Добровольное представительство возникает только по воле гражданина, юридического лица и при согласии представителя защищать интересы в суде. В зависимости от характера взаимоотношений между представляемым и представителем можно выделить: 1) договорное представительство, в основе которого лежат договорные отношения между представляемым и представителем о представительстве в хозяйственном суде; 2) общественное представительство, основанием возникновения которого является членство представляемых лиц в общественных организациях (эти отношения урегулированы уставами общественных организаций).

Субъекты представительства. Дела юридических лиц ведут в хозяйственном суде их органы (руководители или их заместители), действующие в пределах полномочий, предоставленных им законом, уставом или положением.

От имени юридических лиц, имеющих сложную структуру, могут участвовать в процессе обособленные подразделения, если юридическим лицом им предоставлено право осуществлять полномочия стороны по делу.

Граждане могут вести свои дела в хозяйственном суде лично или через представителей. Личное участие гражданина не лишает его право иметь представителя. Полномочия представителя должны быть изложены в нотариально удостоверенной доверенности. Доверенность гражданина, который является субъектом права на бесплатную вторичную правовую помощь, по обращению которого принято решение о предоставлении такой помощи, может быть удостоверена должностным лицом органа (учреждения), уполномоченного законом на предоставление бесплатной правовой помощи. Полномочия адвоката как представителя могут также удостоверяться ордером, поручением органа (учреждения), уполномоченного законом на предоставление

бесплатной правовой помощи, или договором. К ордеру обязательно прилагается выписка из договора, в которой указываются полномочия адвоката как представителя или ограничение его прав на совершение отдельных процессуальных действий. Выписка удостоверяется подписью сторон договора.

Следовательно, представителем в хозяйственном суде может быть любой гражданин, имеющий надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела в хозяйственном суде. Так, в качестве представителя организации или гражданина в хозяйственном суде может выступать адвокат, а также любое, наделенное соответствующим полномочием, лицо, в частности представитель фирмы, основной деятельностью которой является юридическое обслуживание организаций, в том числе представление их интересов в хозяйственном суде. Представителями в хозяйственном суде не могут быть судьи, следователи, прокуроры, если только они не выступают в процессе в качестве уполномоченных соответствующего суда или прокуратуры.

6. Участие прокурора в хозяйственном процессе

Прокурор – особый субъект хозяйственного процесса. В соответствии со ст. 121 Конституции Украины именно на прокуратуру возлагается представительство интересов гражданина или государства в суде в случаях, определенных законом. Основанием для представительства прокуратурой интересов граждан и организаций в хозяйственном суде могут быть: обращение граждан, юридических, должностных лиц, сведения в средствах массовой информации, а также выявление непосредственно прокурором нарушений интересов, которые охраняются законом, а также случаи, когда такое представительство признает необходимым суд.

Прокурор может вступить в дело на любой стадии процесса для представительства интересов гражданина или государства, подать апелляционную, кассационную жалобу, заявление о пересмотре решения Верховным Судом Украины, а также заявление о пересмотре решения по вновь открывшимся обстоятельствам или сообщить суду и участвовать в рассмотрении дела, возбужденного по иску иных лиц. О своем участии в деле прокурор сообщает хозяйственному суду письменно, а в заседании – также и устно.

Участие прокурора в судебном процессе является обязательным: а) в делах, возбужденных по его заявлению; б) если это предусмотрено законодательством или признано необходимым хозяйственным судом.

В случае принятия хозяйственным судом искового заявления, предъявленного прокурором в интересах государства в лице органа, уполномоченного осуществлять функции государства в спорных правоотношениях, указанный орган получает статус истца. В случае принятия хозяйственным судом искового заявления, поданного прокурором в интересах государства, в котором указано об отсутствии органа, уполномоченного осуществлять функции государства в спорных правоотношениях, или об отсутствии у такого органа полномочий на обращение в хозяйственный суд, прокурор приобретает статус истца. С целью решения вопроса о наличии оснований для инициирования пересмотра судебных решений по делу, рассмотренному без участия прокурора, вступление в рассмотрение дела по

иску другого лица прокурор имеет право знакомиться с материалами дела в суде, делать выписки из него, получать копии документов, находящихся в деле.

Прокурор, который обращается в хозяйственный суд в интересах государства, в исковом заявлении самостоятельно определяет, в чем состоит нарушения интересов государства, и обосновывает необходимость их защиты, а также указывает орган, уполномоченный государством осуществлять соответствующие функции в спорных отношениях (ч. 2 ст. 2 ХПК).

Прокурор, который предъявил исковое заявление, несет обязанности и пользуется правами истца, кроме права на заключение мирового соглашения.

Отказ прокурора от предъявленного им иска не лишает истца права поддерживать иски. Отказ истца от иска, предъявленного прокурором в интересах государства, не лишает прокурора права поддерживать иск и требовать разрешения спора по существу.

7. Участие судебного эксперта и других лиц в хозяйственном процессе

Согласно ст. 30 ХПК Украины в судебном процессе могут участвовать *должностные лица и другие работники предприятий, учреждений, организаций, государственных и иных органов*, когда они вызваны для дачи объяснений по вопросам, возникающим при рассмотрении дела. Эти лица имеют право знакомиться с материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, участвовать в осмотре и исследовании доказательств.

Указанные лица обязаны явиться в хозяйственный суд по его вызову, сообщить об известных им сведениях и обстоятельствах по делу, представить по требованию хозяйственного суда объяснения в письменной форме.

Следует обратить внимание, что хозяйственное процессуальное законодательство не предусматривает такой формы участия указанных лиц, как дача заключения.

Для разъяснения возникающих при рассмотрении дела вопросов, требующих специальных познаний, хозяйственный суд по ходатайству лица, участвующего в деле, назначает экспертизу.

Судебный эксперт – это лицо, обладающее специальными познаниями в какой-либо отрасли науки, техники, искусства и т. п. Права, обязанности и ответственность судебного эксперта определяются Хозяйственным процессуальным кодексом и Законом Украины “О судебной экспертизе”.

В соответствии со ст. 31 ХПК Украины судебный эксперт обязан по определению хозяйственного суда явиться по его вызову и дать мотивированное заключение по поставленным ему вопросам.

Заключение судебного эксперта должно содержать подробное описание проведенных исследований, сделанные в результате их выводы и обоснованные ответы на поставленные хозяйственным судом вопросы.

Заключение делается в письменной форме, копия его направляются сторонам (ст. 42 ХПК Украины).

Судебный эксперт, поскольку это необходимо для дачи заключения, вправе знакомиться с материалами дела, участвовать в осмотре и исследовании доказательств, просить хозяйственный суд о предоставлении ему дополнительных материалов.

Судебный эксперт имеет право отказаться от дачи заключения, если

предоставленных ему материалов недостаточно или если он не обладает необходимыми познаниями для исполнения возложенной на него обязанности.

Стороны и прокурор, участвующий в судебном процессе, имеют право заявить отвод судебному эксперту, если он лично прямо или косвенно заинтересован в результате рассмотрения дела, является родственником лиц, участвующих в судебном процессе, а также по мотивам его некомпетентности.

Отвод должен быть мотивированным, заявляться в письменной форме до начала разрешения спора. Заявлять отвод после этого можно лишь в случае, когда об основании отвода сторона или прокурор узнали после начала рассмотрения дела по существу.

Вопрос об отводе разрешается судьей, который выносит по этому поводу определение.

Согласно ст. 12 Закона Украины “О статусе судей и судоустройстве” судопроизводство и делопроизводство в судах Украины осуществляется на государственном языке. Суды обеспечивают равенство прав граждан в судебном процессе по языковому признаку. Суды используют государственный язык в процессе судопроизводства и гарантируют право граждан на использование ими в судебном процессе родного языка или языка, которым они владеют. Лица, не владеющие или недостаточно владеющие государственным языком, вправе пользоваться родным языком и услугами переводчика в судебном процессе.

Переводчиком является лицо, владеющее языком, знание которого необходимо для перевода, и назначенное судом для участия в хозяйственном процессе.

Переводчик обязан явиться по вызову суда и полно, правильно и своевременно осуществлять перевод письменных доказательств и устных объяснений всех участников процесса. При этом переводчик вправе задавать присутствующим при переводе лицам вопросы для уточнения перевода.

Переводчик подлежит отводу в тех же случаях, что и эксперт. Кроме того, эксперт и переводчик при наличии оснований для отвода обязаны заявить самоотвод.

Переводчик несет уголовную ответственность в случае заведомо неправильного перевода.

Тема. Доказательства и средства доказывания в хозяйственном процессе

План:

1. Понятие и предмет доказывания. Классификация доказательств
2. Понятие доказательств, их классификация
3. Допустимость и относимость средств доказывания
4. Оценка доказательств

1. Понятие и предмет доказывания. Классификация доказательств

Доказывание составляет основную часть процессуальной деятельности, направленную на получение объективных данных, необходимых для выполнения задач хозяйственного судопроизводства. Достижение истины по делу невозможно без установления фактических обстоятельств, выбора нормы

права (правовой квалификации) и вывода о правах и обязанностях сторон. Поэтому в доказательной деятельности следует различать такие этапы: 1) выяснение фактических обстоятельств; 2) выводы о правовой квалификации установленных судом фактов и отношений; 3) правовой и фактический вывод по делу в целом.

Истина на каждом этапе доказывания достигается в процессе использования элементов доказывания, которые составляют его структуру: собрание, исследование и оценка доказательств.

Собрание доказательств осуществляется судом по личной инициативе или по ходатайству лиц, участвующих в деле. Собрание доказательств может проводиться путем передачи запросов заинтересованному лицу для получения доказательств и последующего представления в суд и путем истребования письменных или вещественных доказательств от лиц, участвующих в деле, государственных и общественных организаций, отдельных граждан.

Представление доказательств осуществляется сторонами и другими лицами, участвующими в деле, и означает передачу их в распоряжение суда.

Исследование доказательств – непосредственное восприятие, изучение доказательств. Оно проводится в судебном заседании с соблюдением принципов устности и непосредственности.

Оценка доказательств состоит в определении достоверности и достаточности доказательств.

Предмет доказывания – это специфическая категория, которая очерчивает круг фактов материально-правового значения, которые необходимо установить для решения дела по существу, то есть только для решения вопроса о правах и обязанностях сторон. Именно такое понятие предмета доказывания разрешает суду правильно осуществлять подготовку дела к судебному разбирательству, совершать другие действия, направленные на обеспечение всестороннего и полного исследования обстоятельств дела. На его состав указывает норма материального права, которую следует применять в этом конкретном случае.

Таким образом, **предмет доказывания** – это круг фактов материально-правового значения, необходимых для решения дела по сути.

Согласно ст. 33 ХПК каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений.

ХПК устанавливает *основания освобождения от доказывания*. Согласно ст. 35 ХПК обстоятельства, признанные судом общеизвестными, не требуют доказывания. Факты, установленные решением хозяйственного суда (другого органа, который решает хозяйственные споры) во время рассмотрения одного дела, не доказываются снова при разрешении других споров, в которых участвуют одни и те же стороны. Факты, которые в соответствии с законом считаются установленными, не доказываются при рассмотрении дела. Такое предположение может быть опровергнуто в общем порядке.

Таким образом, *к обстоятельствам, которые не подлежат доказыванию, относятся*: общеизвестные факты; преюдициальные факты, то есть факты, установленные решением или приговором суда по ранее рассмотренному делу; презюмируемые факты, то есть которые считаются установленными законом.

Общеизвестные факты не требуют доказывания лишь тогда, когда они признаны такими судом. Чаще общеизвестными фактами являются разные события (землетрясение, наводнение, война и т.п.). Общеизвестность того или иного факта может иметь разные пределы. Он может быть известен в пределах страны, отдельной области, населенного пункта. Это – объективные пределы общеизвестности определенного юридического факта. Этот факт должен быть известен не только определенным лицам (например, жителям населенного пункта), но и всему составу суда, который рассматривает дело (субъективные пределы).

Преюдициальными фактами признаются юридические факты, ранее установленные решением или приговором суда. Поскольку они установлены решением или приговором суда в порядке, предусмотренном гражданско-процессуальным, хозяйственно-процессуальным или уголовно-процессуальным законодательством, в процессуальной форме, то законодатель обоснованно установил, что они не должны досказываться вторично.

Согласно ст. 35 ХПК факты, установленные решением хозяйственного суда (иного органа, который решает хозяйственные споры), за исключением установленных решением третейского суда во время рассмотрения одного дела, не доказываются снова при решении других споров, в которых принимают участие те же самые стороны.

Приговор суда по уголовному делу, который вступил в законную силу, является обязательным для хозяйственного суда при решении спора по вопросам, имели ли место определенные действия и кем они совершены.

Решение суда по гражданскому делу, которое вступило в законную силу, являются обязательными для хозяйственного суда относительно фактов, которые установлены судом и имеют значение для разрешения спора.

Если у хозяйственного суда возникли сомнения относительно правильности преюдициальных фактов, он не может их ни отменить, ни учитывать. Он имеет право поставить вопрос о пересмотре решения или приговора, которыми эти факты установлены, перед органами и лицами, которые имеют право на принесение протеста.

В соответствии с ч. 5 ст. 35 ХПК основанием освобождения от доказывания являются презюмируемые факты, то есть факты, которые в соответствии с законодательством считаются установленными.

Правовые презумпции – специфические нормы права, которые предусматривают соответствующие факты и правила поведения, основанные на большей степени достоверности и опыте, проверенном практикой (например, презумпция вины лица, причинившего вред). Характерным признаком презюмируемых фактов является то, что они, в отличие от общеизвестных фактов, могут быть опровергнуты заинтересованными лицами.

2. Понятие доказательств, их классификация

Согласно ст. 32 ХПК **доказательствами** в деле являются любые фактические данные, на основании которых хозяйственный суд в определенном законом порядке устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, на которых основываются требования и возражения сторон, а также другие обстоятельства, которые имеют значение для правильного разрешения

хозяйственного спора.

Эти данные устанавливаются такими средствами: письменными доказательствами; вещевыми доказательствами; заключениями экспертов; объяснениями представителей сторон и других лиц, участвующих в судебном процессе (по требованию судьи могут подаваться письменно).

Согласно приведенной статье основной признак доказательств состоит в том, что они – фактические данные, то есть сведения о фактах. С помощью доказательств устанавливаются не любые факты и обстоятельства, а лишь те, которые необходимо установить в том или ином деле.

Важным признаком доказательств является то, что с их помощью устанавливается наличие или отсутствие обстоятельств, которые обосновывают требования и возражения сторон или другие обстоятельства, которые имеют значение для правильного разрешения хозяйственного спора, только в предусмотренных законом процессуальных формах, то есть в определенном законом порядке.

Процессуальным законодательством предусмотрено, что обстоятельства в хозяйственном споре устанавливаются не разрешительным путем, а лишь теми средствами доказывания, которые указаны в законе. Кроме того, закон предусматривает также порядок получения доказательств, соблюдение которого необходимо для того, чтобы полученные в суде свидетельства о фактах имели доказательственную силу (порядок исследования заключений эксперта – ст. 42, др.).

Итак, ни свидетельство о фактах в отдельности от средств доказывания, ни средства доказывания в отдельности от свидетельств о фактах не могут быть доказательствами. Статья 42 ХПК, отделяя свидетельства о фактах и средства доказывания, указывает на то, что они в отрыве одно от другого теряют значение.

Доказательства могут классифицироваться по разным основаниям. В зависимости от характера связи содержания доказательств с теми фактами, которые необходимо установить в том или ином деле, доказательства делятся на прямые и косвенные.

Доказательства называются **прямыми**, если они непосредственно указывают на тот или иной факт, который имеет значение для дела (например, расписка).

К **косвенным** относятся доказательства, которые прямо не указывают на обстоятельства, которые лежат в основе требований или возражений сторон, а устанавливают лишь побочные факты, которые в их совокупности и взаимосвязи позволяют сделать правильный вывод об обстоятельствах дела (квитанция о почтовом переводе...).

Значение классификации доказательств на прямые и косвенные состоит в том, что их различия должны учитываться судом при собирании доказательств. Суд может стремиться к тому, чтобы собрать в деле прямые доказательства. Если прямые доказательства собрать невозможно, то суд должен стремиться расширить круг косвенных доказательств, что позволило бы сделать выводы о правах и обязанностях сторон и исключить все предположения.

В зависимости от способов образования доказательств они делятся на первоначальные и производные. **Первоначальными** называются

доказательства, полученные из первоисточника. Доказательства, которые не являются первоисточниками и содержащие сведения, полученные из других источников, называются **производными** (например, копии документов, показания лиц со слов других лиц и т.п.).

Значение деления доказательств на первоначальные и производные состоит в том, что производные доказательства подтверждают установленные ими обстоятельства не непосредственно, а опосредовано. При использовании производных доказательств повышается вероятность неправильного установления фактов, поэтому они требуют более тщательной проверки.

Вместе с тем законодательство не содержит ограничений использования производных доказательств. Однако согласно ст. 36 ХПК письменные доказательства, как правило, подаются в оригинале. Оригиналы документов подаются, если обстоятельства дела в соответствии с законодательством должны быть удостоверены только такими документами, а также в других случаях по требованию хозяйственного суда.

Доказательства могут классифицироваться и по их источнику. В зависимости от того, является источником доказательств человек или материальный объект, выделяют личные и вещественные доказательства.

Такая классификация тесно связана с процессуальной формой, то есть со средствами доказывания.

К **личным доказательствам** относятся пояснения сторон и других лиц, которые участвуют в судебном процессе, заключение судебного эксперта, а к **вещественным** – письменные и вещественные доказательства.

3. Допустимость и относимость средств доказывания

Решение суда как акт правосудия должен быть обоснованным, т.е. постановленным с учетом выясненных в судебном заседании обстоятельств дела и собранных доказательств. В решении хозяйственный суд должен указать обстоятельства дела, установленные хозяйственным судом, и доказательства, на основании которых принято решение (ст. 84 ХПК).

Статья 34 ХПК предусматривает, что хозяйственный суд принимает только те доказательства, которые имеют значение для дела, то есть в ней сформулировано **правило об относимости доказательств**.

В соответствии со ст. 65 ХПК судья в необходимых случаях выполняет действия по собиранию доказательств с целью обеспечения правильного и своевременного разрешения спора.

При решении вопроса об относимости доказательств суд принимает во внимание предмет доказывания. Предмет доказывания – тот критерий, который помогает правильно применить правило об относимости доказательств. Ошибка суда в определении относимости доказательств ведет к собиранию ненужных доказательств, или к тому, что не исследуются предоставленные доказательства, которые имеют отношение к делу.

Процессуальное законодательство предусматривает и правило допустимости средств доказывания. Обстоятельства дела, которые в соответствии с законодательством должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться другими средствами доказывания (ст. 34 ХПК).

Допустимость средств доказывания является одним из важнейших условий, которые обеспечивают законность и обоснованность судебных решений.

Допустимость судебного доказательства – это соответствие его процессуальной формы (средств доказывания) требованиям закона, которое нужно рассматривать в широком и узком смысле.

Правило допустимости в широком смысле закреплено в ст. 32 ХПК и допускает наличие определенного круга средств доказывания, в которых могут содержаться фактические данные и которые могут быть судебными доказательствами. Это требование имеет исключительный характер, поскольку установленный законом круг средств доказывания не может быть расширен или сужен по усмотрению суда (телефонный разговор, личная беседа).

Правила допустимости в узком смысле закреплены в ст. 34 ХПК и касаются в первую очередь, тех случаев, когда по делу могут быть допустимы только определенные средства доказывания из числа перечисленных законом. Они конкретизируются в нормах материального права.

Надо сказать, что правила допустимости доказательств, которые предписывают для установления отдельных обстоятельств дела использовать определенные средства доказывания, не освобождают суд от обязанности оценивать допустимость таких доказательств с учетом всей совокупности собранных по делу доказательств.

Чтобы правильно определить допустимость того или иного доказательства, надо проверить не только соответствие процессуальной формы доказательства требованиям закона, но и соблюдение предусмотренного законом процесса их формирования. Результатом нарушения требований закона, которые относятся к порядку формирования средств доказывания как процессуальной формы судебных доказательств, является недопустимость этих средств доказывания, невозможность использования фактических данных, которые содержатся в них, при рассмотрении дела.

4. Оценка доказательств

ХПК предусматривает, что хозяйственный суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, которое основывается на всестороннем, полном и объективном рассмотрении в судебном процессе всех обстоятельств дела в их совокупности, руководствуясь законом. Никакие доказательства не имеют для хозяйственного суда заранее установленной силы (ст. 43 ХПК). Признание одной стороной фактических данных и обстоятельств, которыми другая сторона обосновывает свои требования или возражения, для хозяйственного суда не является обязательным (ч. 3 ст. 43 ХПК).

Оценка доказательств состоит из определения судом достоверности и достаточности доказательств.

Определение достоверности доказательств сводится к проверке качества источника доказательств, а также самого процесса формирования доказательств. Например, при оценке заключения судебного эксперта суд может проверить компетентность судебного эксперта, при оценке письменных доказательств – их действительность и т.п.

После установления достоверности доказательств суд определяет их

достаточность, то есть решает вопрос о том, есть ли возможность на основании собранных по конкретному делу доказательств сделать определенный вывод о наличии фактов, которые относятся к предмету доказывания, о правах и обязанностях сторон.

Субъектами оценки судебных доказательств является суд и лица, участвующие в деле. В зависимости от субъекта доказательственной деятельности оценка доказательств может быть рекомендательной и властной.

Рекомендательной является оценка доказательств, которая осуществляется лицами, участвующими в деле. Рекомендательный характер оценки доказательств лицами, участвующими в деле, содержится, например, в их ходатайстве об истребовании определенных доказательств, в судебных дебатах. Властной является оценка доказательств, которая дается судом. Властный характер такой оценки вытекает из ее обязательности.

Оценка доказательств судом может быть предварительной, окончательной и контрольной. **Предварительную** оценку доказательств осуществляет суд до провозглашения решения. **Окончательная** оценка осуществляется судом в заседании по результатам обсуждения всех обстоятельств дела и является основанием для вынесения решения по делу. **Контрольную** оценку доказательств осуществляют суды при проверке законности и обоснованности решений хозяйственных судов.

Оценка доказательств осуществляется по внутреннему убеждению судей. **Внутреннее убеждение** – это основанный на доказательствах вывод суда об обстоятельствах дела. Положение об оценке доказательств по внутреннему убеждению вытекает из принципа осуществления правосудия только судом, полномочий суда окончательно решать вопрос о правах и обязанностях сторон.

Доказательства должны быть оценены судом всесторонне, в полном объеме и объективно. Положение о полноте оценки доказательств означает, что суд должен изучить и использовать доказательства в полном объеме, который является достаточным для правильных выводов суда по сути дела. Положение о всесторонности и объективности рассмотрения в судебном заседании всех обстоятельств дела означает, что суд должен принять во внимание все доказательства, которыми обосновываются как требования истца, так и возражения ответчика.

Суд при оценке доказательств должен руководствоваться тем положением, что никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы. Это означает, что доказательства должны оцениваться по их доказательственной силе, и ни одно из доказательств не имеет преимущества над другим. Суды высшего звена не имеют права разрешать заведомо вопрос о достоверности, недостоверности или преимуществе того или иного доказательства.

5. Понятие средств доказывания, их классификация

В соответствии со ст. 32 ХПК Украины средствами доказывания в хозяйственном судопроизводстве являются письменные и вещественные доказательства, заключения судебных экспертов, объяснения представителей сторон и других лиц, участвующих в судебном процессе.

Письменные доказательства обычно определяются как предметы, на

которых при помощи знаков выражены мысли, содержащие сведения о фактах, имеющих значение для разрешения дела.

Можно выделить следующие характерные признаки письменных доказательств:

1) для формирования письменного доказательства необходимо, чтобы человек мог свои мысли излагать в письменной форме;

2) сведения о фактах закрепляются в объективной форме, на тех или иных материальных предметах. Предмет, который может быть использован для закрепления мыслей, должен быть пригоден для письма, чтобы нанесенные знаки могли сохраниться в течение определенного времени (бумага, предметы из дерева, металла и т.д.);

3) закрепление человеком на предмете своих мыслей определенными знаками (буквы, цифры, иероглифы, знаки телеграфные, стенографические, топографические);

4) в письменных доказательствах должны выражаться мысли, содержащие сведения о юридических или доказательственных фактах;

5) письменное доказательство должно быть “человекочитаемым”, т.е. содержащим общепонятную информацию, расшифровку закодированных данных.

Перечислить все предметы, которые закон относит к письменным доказательствам, невозможно. Законодательство дает примерный перечень видов письменных доказательств, используемых в хозяйственном процессе. Так, ст. 36 ХПК Украины гласит, что письменными доказательствами являются документы и материалы, содержащие данные об обстоятельствах, имеющих значение для правильного разрешения спора.

Письменные доказательства классифицируются по нескольким признакам: 1) по субъекту; 2) по содержанию; 3) по форме; 4) по характеру источника.

По субъекту, от которого исходят письменные доказательства, принято различать *официальные* и *неофициальные (частные)* письменные доказательства. Официальные письменные доказательства определяются как документы, исходящие от государственных органов, государственных и общественных учреждений, предприятий, организаций. Неофициальными называют документы, исходящие от граждан.

По содержанию письменные доказательства подразделяются на *распорядительные* и *осведомительные (справочно-информационные)*. Распорядительными называются такие письменные доказательства, в которых выражен акт воли, волеизъявление, направленное на возникновение, изменение или прекращение юридических отношений. Среди них особенно распространены акты, издаваемые органами государственной власти и управления в целях осуществления возложенных на них функций (приказы, распоряжения руководителей предприятий и учреждений, документы с изложением текста договоров и т.п.). Ознакомительные письменные доказательства содержат только сведения о наличии или отсутствии определенных фактов, сообщения о них: справки, удостоверения, отчеты, техническая документация и т.д.

По форме письменные доказательства подразделяются на *документы*

простой и квалифицированной письменной формы. Под доказательствами простой письменной формы понимаются такие письменные доказательства, которые не содержат никакого удостоверения или регистрации. Доказательства квалифицированной письменной формы – документы, нотариально удостоверенные или прошедшие регистрацию в установленном законом порядке.

По характеру источника формирования письменные доказательства делятся на *подлинные* и *копии*. Подлинный документ (оригинал) представляет собой первый экземпляр, подписанный лицом, выдавшим документ. Копия – повторение документа в целом или в части (выписка). Копия может быть простой или удостоверенной (засвидетельствованной).

Согласно ст. 36 ХПК Украины письменные доказательства представляются в подлиннике или в надлежаще заверенной копии. Если для разрешения спора имеет значение лишь часть документа, представляется заверенная выписка из него.

Подлинники документов представляются, когда обстоятельства дела в соответствии с законодательством должны быть удостоверены только такими документами, а также в иных случаях по требованию хозяйственного суда.

Письменные доказательства оцениваются судом в отношении соблюдения требований формы и их содержания. В отношении формы документа должна быть учтена компетентность органа, выдавшего документ, и соответствие самого документа установленным требованиям. По содержанию документ должен удовлетворять следующим требованиям: а) исходить действительно от того лица, которое указано в тексте в качестве его автора; б) текст должен соответствовать намерениям лица, от имени которого исходит; в) содержание документа с точки зрения излагаемых в нем сведений должно отражать действительное положение вещей.

Несоответствие документа этим требованиям является основанием его оспаривания, которое возможно путем заявления спора о подлоге или оспариванием документа по существу.

Письменные доказательства не имеют каких-либо преимуществ перед другими средствами доказывания, они оцениваются судом наравне со всеми собранными по делу доказательствами в их совокупности. Никакие доказательства, в том числе и письменные, не имеют для суда заранее установленной силы.

Вещественными доказательствами являются предметы, которые своими свойствами свидетельствуют об обстоятельствах, имеющих значение для правильного разрешения спора (ст. 37 ХПК Украины).

В отличие от письменного доказательства, которое содержанием свидетельствует о наличии или отсутствии фактов по делу, вещественное доказательство свидетельствует об искомых фактах внешним видом, определенными свойствами, качествами. Кроме того, вещественные доказательства незаменимы вследствие Индивидуальных особенностей, а письменное доказательство может быть заменено другим средством доказывания.

Вещественные доказательства представляются лицами, участвующими в деле. Если они не могут самостоятельно получить необходимое вещественное

доказательство, то вправе обратиться в суд с ходатайством об истребовании этого доказательства. В ходатайстве должно быть указано: 1) какое доказательство истребуется; 2) обстоятельства, препятствующие его предоставлению; 3) основания, из которых вытекает, что это доказательство имеет предприятие или организация; 4) обстоятельства, которые может подтвердить это доказательство. В случае удовлетворения ходатайства суд своим определением истребует необходимые доказательства. Хозяйственный суд может истребовать доказательства также до предъявления иска как предупредительную меру в порядке, установленном ст. ст. 43¹ – 43¹⁰ ХПК.

При невозможности доставки вещественных доказательств в суд ввиду их громоздкости или по иным причинам закон разрешает использование фотографий и видеозаписей вещей. Суд также вправе произвести осмотр вещественных доказательств на месте. Так, ст. 39 ХПК Украины гласит, что хозяйственный суд может произвести осмотр и исследование письменных и вещественных доказательств в месте их нахождения в случае сложности представления этих доказательств. По результатам осмотра и исследования составляется протокол, который подписывается судьей. Протокол приобщается к материалам дела.

После вступления решения хозяйственного суда в законную силу вещественные доказательства возвращаются лицам, от которых они были получены, либо передаются тем, за которыми суд признал право на эти предметы, либо реализуются в ином порядке, определенном судом. В отдельных случаях вещественные доказательства после их осмотра и исследования хозяйственным судом могут быть возвращены в процессе производства по делу лицам, от которых были получены, если последние об этом ходатайствуют и удовлетворение такого ходатайства не наносит ущерба правильному разрешению спора (ст. 40 ХПК Украины).

Для разъяснения вопросов, возникающих при разрешении хозяйственного спора и требующих специальных знаний, хозяйственный суд назначает судебную экспертизу (ст. 41 ХПК Украины).

В соответствии со ст. 1 Закона Украины “О судебной экспертизе” **судебная экспертиза** — это исследование экспертом на основе специальных знаний материальных объектов, явлений и процессов, содержащих информацию об обстоятельствах дела, находящегося в производстве, в частности суда.

На основании п. 5 ст. 65 и п. 1 ст. 79 ХПК Украины судебная экспертиза может быть назначена судом как в порядке подготовки дела к рассмотрению, так и в процессе рассмотрения. В соответствии со ст. 41 ХПК Украины участники хозяйственного процесса вправе предлагать хозяйственному суду вопросы, которые должны быть разъяснены экспертом. Эти вопросы могут быть предложены в исковом заявлении. В отзыве или в отдельном письменном ходатайстве сторон. Однако окончательный круг вопросов судебному эксперту определяется хозяйственным судом.

Действующее законодательство не дает право хозяйственному суду отказать в назначении экспертизы, о которой ходатайствуют участники хозяйственного процесса, по тому мотиву, что в составе суда есть лица, имеющие достаточные для выяснения соответствующих вопросов специальные

знания.

О назначении судебной экспертизы выносится определение, которое должно содержать перечень вопросов, требующих заключения судебного эксперта.

В соответствии со ст. 10 Закона Украины “О судебной экспертизе” экспертами могут быть лица, имеющие высшее образование, прошедшие соответствующую подготовку и аттестацию в качестве судебных экспертов определенной специальности. Реестр аттестованных судебных экспертов государственных и предпринимательских структур и граждан ведет Министерство юстиции Украины.

Суд обязан проверить полномочия эксперта, наличие у предпринимателя лицензии на право осуществлять экспертную деятельность и свидетельства о присвоении квалификации судебного эксперта соответствующей специализации у непосредственного исполнителя экспертизы.

На основании ст. 31 ХПК Украины стороны и прокурор, участвующий в хозяйственном процессе, имеют право до начала проведения судебной экспертизы заявить отвод судебному эксперту, если он лично прямо или косвенно заинтересован в результате рассмотрения дела, если он является родственником лиц, участвующих в судебном процессе, а также по мотивам его некомпетентности.

Согласно статьям 33, 36, 37 и 38 ХПК Украины хозяйственный суд, назначая судебную экспертизу, вправе этим же определением истребовать от участников хозяйственного процесса, а в случае необходимости – других предприятий, учреждений, организаций, государственных и иных органов или их должностных лиц (п. 4 ст. 65 ХПК Украины), документы, сведения и т.п. и предоставить их эксперту для исследования.

Таким образом, суть экспертизы состоит в проведении сведущим лицом (экспертом) специального исследования. Исследование предполагает получение таких новых фактических данных, которые до этого суду не были известны и которые иным способом установить нельзя, т.е. экспертиза направлена на выявление именно фактических данных, которые способны подтвердить (или опровергнуть) факты, имеющие юридическое значение. Сами юридические факты экспертизой не устанавливаются – право на это в процессе принадлежит только суду. Следовательно, способом доказывания в хозяйственном процессе является не сама экспертиза, а заключение эксперта.

Заключение эксперта представляет собой профессиональную оценку обстоятельств, выявленных в ходе специального исследования, произведенного на основании определения суда назначенным экспертом.

Заключение судебного эксперта должно содержать подробное описание проведенных исследований, сделанные в результате их выводы и обоснованные ответы на поставленные хозяйственным судом вопросы. Заключение представляется хозяйственному суду в письменной форме, и копия его направляется сторонам.

Если при проведении судебной экспертизы устанавливаются обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения спора, по поводу которых судебному эксперту не были поставлены вопросы, в заключении он излагает свои соображения и по этим обстоятельствам.

В случаях необходимости хозяйственный суд может назначить дополнительную или повторную судебную экспертизу (ст. 42 ХПК Украины).

Дополнительная экспертиза назначается судом после рассмотрения им заключения первичной экспертизы, если окажется, что устранить неполноту или неясность заключения в судебном заседании путем заслушивания эксперта невозможно.

Заключение эксперта признается неполным, если исследованы не все предоставленные ему объекты или не даны исчерпывающие ответы на все поставленные перед экспертом вопросы.

Заключение эксперта признается неясным, если оно изложено нечетко или носит нечеткий, неконкретный характер.

В определении о назначении дополнительной экспертизы должно быть четко указано, какие именно выводы эксперта суд считает неполными или неясными либо какие обстоятельства обусловили необходимость расширения экспертного исследования. Такая судебная экспертиза может назначаться как по инициативе суда, так и по ходатайству участников хозяйственного процесса, а ее проведение может быть поручено тому же или другому эксперту.

Повторная экспертиза назначается по инициативе суда или по ходатайству участников процесса, если заключение эксперта признано необоснованным или противоречащим другим материалам дела либо вызывает сомнения в его правильности. Повторная судебная экспертиза может быть назначена также при наличии расхождений в выводах нескольких экспертов и их нельзя устранить путем получения дополнительных пояснений экспертов в судебном заседании. Повторную экспертизу поручают другому эксперту (экспертам).

Если необходимо исследовать новые объекты или по другим обстоятельствам дела, назначается новая, а не повторная экспертиза.

Среди отдельных средств доказывания, которыми пользуется суд при установлении фактических обстоятельств по делу, закон называет **объяснения представителей сторон и других лиц, участвующих в судебном процессе.**

Объяснения сторон и третьих лиц встречаются практически по всем хозяйственным делам. Объяснения этих лиц – важное средство установления фактических обстоятельств дела, поскольку они являются непосредственными участниками спорного правоотношения. Дача объяснений – право сторон, а не их обязанность. Поэтому в законодательстве не предусмотрены санкции за отказ от дачи объяснений, за дачу ложных объяснений. Это обстоятельство должно учитываться хозяйственным судом при оценке доказательств. Участвуя в процессе, стороны и третьи лица высказывают суждения по самым разным вопросам и не все эти доводы и соображения относятся к числу доказательств. Объяснения сторон и третьих лиц являются доказательствами в той части, в которой они содержат сведения о фактах, входящих в предмет доказывания. В объяснениях сторон правильно выделяют: 1) сообщения, сведения о фактах, т.е. доказательства; 2) волеизъявления; 3) суждения о юридической квалификации правоотношений; 4) мотивы, аргументы, с помощью которых каждая сторона освещает фактические обстоятельства в выгодном для себя аспекте; 5) выражение эмоций, настроений.

Объяснения сторон могут быть устными и письменными. В судебном

заседании объяснения сторон даются в устной форме. Если были представлены письменные объяснения, они оглашаются.

Различают два вида объяснений сторон: утверждение и признание. *Утверждение* – такое объяснение стороны или третьего лица, которое содержит сведения о фактах, лежащих в основании требований и возражений, установление которых судом соответствует процессуальным интересам стороны или третьего лица. *Признание* – объяснение стороны или третьего лица, содержащее сведения о фактах, которые должна доказать другая сторона или третье лицо.

Согласно ст. 43 ХПК Украины признание одной стороной фактических данных и обстоятельств, которыми другая сторона обосновывает свои требования или возражения, для хозяйственного суда не является обязательным.

Судебное признание способно привести к освобождению процессуального противника от обязанности доказывания, но такое последствие возникает не автоматически, а только после принятия признания судом. Следует подчеркнуть главное: признание должно быть объективно правдивым. Нельзя с его помощью превращать факты мнимые в истинные.

Тема. Понятие иска

План:

1. Общая характеристика права на обращение в хозяйственный суд за судебной защитой
2. Понятие иска и его элементы. Виды исков
3. Изменение иска. Отказ от иска и признание иска
4. Защита интересов ответчика. Встречный иск
5. Предупредительные меры: понятие и виды
6. Обеспечение иска: основные положения

1. Общая характеристика права на обращение в хозяйственный суд за судебной защитой

Право на обращение в суд за судебной защитой прав и интересов, охраняемых законом, – одно из наиболее важных конституционных прав граждан. Так, в соответствии со ст. 55 Конституции Украины права и свободы человека и гражданина ограждаются судом. Любому гарантируется право на обжалование в суд решений, действий или бездействий органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных и служебных лиц. Каждый имеет право после использования всех национальных средств правовой защиты обращаться за защитой своих прав и свобод к соответствующим международным организациям, членом или участником которых является Украина.

Право на обращение за судебной защитой тесно связано с субъективным материальным правом, которое подлежит защите. С нарушением материального субъективного права заинтересованного лица возникает право на иск. Средством реализации этого права является обращение заинтересованного лица с иском в суд, который в определенном порядке рассматривает требование истца и дает ответ в виде судебного решения.

Под правом на предъявление иска следует понимать право на обращение в суд с целью возбуждения судебной-процессуальной деятельности по защите нарушенного или оспариваемого субъективного права или охраняемого законом интереса.

Действующее хозяйственное процессуальное законодательство также предусматривает возможность реализации права на судебную защиту заинтересованными лицами.

Законодатель разделил лиц, которым предоставлено право обращения в суд, на тех, которые обращаются за защитой своих прав и законных интересов (ст. 1 ХПК), и на лиц, которые обращаются за защитой интересов гражданина или государства (ст. 29 ХПК). В первом случае субъект обращения в суд за судебной защитой имеет материально-правовую и процессуально-правовую заинтересованность в разрешении дела, а во втором случае – только процессуально-правовую.

Наиболее удачным является разделение предпосылок права на предъявление иска на субъективные и объективные.

К субъективным условиям относятся, прежде всего, процессуальная правоспособность истца и ответчика. Право на обращение в суд за защитой возникает одновременно с возникновением гражданской процессуальной правоспособности. Процессуальная правоспособность граждан возникает с момента рождения, но для хозяйственного процесса более характерными субъектами являются субъекты предпринимательской деятельности и юридические лица, приобретающие правоспособность с момента регистрации.

Субъективной предпосылкой прав на обращение в суд также процессуальная заинтересованность лица. По общему правилу обращаться в суд с иском можно лишь для защиты права или интереса, которые, по мнению истца, принадлежат ему. Истец в своем заявлении должен указать на свою заинтересованность в деле, сославшись на связь со спорными материальными правоотношениями, а также на заинтересованность в деле ответчика.

Объективные предпосылки права на обращение с иском в суд делятся на положительные и отрицательные.

Предпосылки, наличие которых является необходимым для реализации права на обращение в суд, называются положительными. К ним относятся: а) подведомственность дела суду; б) правовой характер требования истца. При отсутствии этих предпосылок процесс не может быть возбужден, поскольку истец не имеет прав на обращение в суд.

Отрицательными считаются предпосылки, с отсутствием которых закон связывает возможность обращения в суд с иском. К ним относятся: а) отсутствие судебного решения, вынесен по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям; б) отсутствие определения суда о принятии отказа истца от иска или об утверждении соглашения сторон; в) отсутствие решения третейского суда, принятого в пределах его компетенции, по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям; г) отсутствие в производстве суда дела по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям; д) отсутствие заключенного между сторонами соглашения о передаче этого спора на разрешение третейского суда.

В том случае, когда судья установит отсутствие необходимых предпосылок права на обращение в суд, он отказывает в принятии искового заявления. Если же отсутствие необходимых предпосылок будет установлено при рассмотрении дела в судебном заседании, суд не вправе рассматривать такое дело по существу, а выносит определение о прекращении производства по делу или оставляет заявление без рассмотрения.

Право на обращение в суд за судебной защитой может быть реализовано заинтересованным лицом лишь в том случае, если им будет соблюден установленный законом порядок обращения в суд за судебной защитой.

Для положительного решения вопроса о возбуждении конкретного дела в суде недостаточно наличия у заинтересованного лица права на предъявление иска, необходимо еще и реализовать это право в надлежащем порядке. К условиям реализации права на предъявление иска можно отнести:

1. Подсудность дела данному суду. Если спор не подсудный данному суду, судья откажет в принятии искового заявления в связи с нарушением порядка (условия) реализации права на предъявление иска (а не в связи с отсутствием права на предъявление иска). В случае выявления неподсудности такого дела суд при подаче искового заявления в хозяйственный суд, судья не принимает такое заявление к производству и должен передать его по подсудности (ст. 17 ХПК).

2. Наличие надлежаще оформленных полномочий на подписание или предъявление искового заявления. Последнее подается в хозяйственный суд в письменной форме и подписывается уполномоченным должностным лицом истца или его представителем, прокурором, гражданином – субъектом предпринимательской деятельности или его представителем (ст. 54 ХПК).

К исковому заявлению, подписанному представителем истца, прилагается доверенность или другой документ, подтверждающий полномочия представителя истца (ст. 57 ХПК).

3. Уплата судебного сбора. Закон предусматривает предварительный порядок уплаты или взыскания судебного сбора в доход государственного бюджета Украины (ст. 46 ХПК). Обязательным требованием является отметка ответственных должностных лиц банка – плательщика о зачислении сбора в государственный бюджет, который подписывается и заверяется печатью на лицевой или оборотной стороне платежного поручения. Отсутствие такой записи может быть основанием для возвращения искового заявления без рассмотрения со ссылкой на неуплату сбора.

4. Соблюдение реквизитов искового заявления. Содержание искового заявления составляют определенные обязательные сведения, необходимые для рассмотрения и разрешения иска в суде. Требования к исковому заявлению (его реквизиты) закреплены в ст. 54 ХПК.

Следует учитывать, что исковое заявление должно содержать надлежащим образом обоснованное требование как с фактической, так и с правовой стороны. Необходимость правового обоснования заявленного требования отличает исковое заявление, которое подано в хозяйственный суд, от аналогичного заявления в гражданском судопроизводстве.

2. Понятие иска и его элементы. Виды исков

В исковом производстве в судебном процессе рассматриваются и разрешаются споры, которые возникают из хозяйственных отношений.

Процессуальным средством возбуждения судебной деятельности по защите прав граждан и юридических лиц в исковом производстве является иск, в котором заинтересованное лицо (истец) излагает свои требования к нарушителю субъективного права (ответчика). Обращаясь в суд с иском, истец просит вынести решение, которым привести поведение ответчика в соответствие с требованиями норм права. Требования истца могут быть направлены на признание его прав, на восстановление положения, которое существовало до нарушения права, и прекращение действий, нарушающих его права, на присуждение к выполнению обязанности в натуре, на взыскание с ответчика убытков и др.

Иск – это требование истца к ответчику, обращенное через суд о защите нарушенного или оспариваемого субъективного права или интереса, осуществленное в определенной законом процессуальной форме.

Для того чтобы иск мог выполнить роль средства возбуждения судебной деятельности, он должен включать в себя определенные элементы, которые определяют содержание судебной деятельности, индивидуализируют иски. Они определяют суть требования, на которое суд должен дать ответ в своем решении.

Каждый иск состоит из трех элементов: предмета, основания, содержания.

Предметом иска является материально-правовое требование истца к ответчику, относительно которого суд должен вынести решение. Это требование должно носить правовой характер, то есть быть урегулированным нормами материального права, а также быть подведомственным суду.

Правильное определение предмета иска имеет важное практическое значение, поскольку предмет иска определяет суть требования, на которое суд должен дать ответ в решении. По предмету иска определяется подведомственность этого дела.

Материально-правовое требование должно опираться на основание иска.

Основанием иска признают обстоятельства, которыми истец обосновывает свои требования. Этими обстоятельствами могут быть лишь юридические факты, то есть такие факты, которые влекут за собой определенные правовые последствия: возникновение, изменение или прекращение правоотношений. Поэтому в основание иска не могут входить обстоятельства, которые выступают доказательствами по делу; с ними закон не связывает возникновение, изменение или прекращение прав или обязанностей. Они лишь подтверждают наличие или отсутствие юридических фактов, которые входят в основание иска.

Юридические факты, положенные в основание иска, свидетельствуют о том, что между сторонами существуют правоотношения и что вследствие определенных действий ответчика эти отношения стали спорными.

Основание иска имеет важное практическое значение. Правильное его установление определяет пределы доказывания, а также служит гарантией прав ответчика на защиту против иска.

Под **содержанием иска** необходимо понимать вид судебной защиты, за

которым истец обращается в суд. Истец может просить суд вынести решение: о присуждении ему определенной вещи; о восстановлении нарушенного права; о признании наличия или отсутствия субъективных прав; об изменении или прекращении существующего между сторонами правоотношения. Поэтому требование истца о присуждении, признании или преобразовании определенных правоотношений и является содержанием каждого иска.

Содержание иска помогает определить подведомственность этого дела суду, а также установить пределы исследования дела в судебном заседании и постановить конкретное, законное и обоснованное решение, которое является основанием для быстрого и правильного восстановления нарушенного права. По содержанию иски классифицируются на определенные виды.

Наиболее распространенной является их классификация по материально-правовым и процессуально-правовым критериям.

Учитывая **материально-правовой критерий**, иски делятся на виды в зависимости от характера спорных отношений (гражданских, хозяйственных, трудовых и др.). В зависимости от характера спорных правоотношений суд может решать вопрос о подведомственности спора, о предмете доказывания, определить субъектный состав спора, относимость и допустимость доказательств и др. Эта классификация исков на виды позволяет определить процессуальные особенности рассмотрения и разрешения отдельных категорий дел.

В зависимости от способа процессуальной защиты иски делятся на три вида: о присуждении, о признании и преобразовательные.

Иски о присуждении – наиболее распространенный вид исков, если истец требует принудительного осуществления обязанности должником-ответчиком. Иски о присуждении предъявляются, как правило, в тех случаях, если право истца уже нарушено и необходимо осуществить определенные действия для его защиты (иски о взыскании долговых сумм на основании договора займа и др.).

Характерной особенностью исков о присуждении является то, что после их рассмотрения и вынесения по ним решения, если иски добровольно не исполняются, они могут быть исполнены в принудительном порядке. В судебной практике эти иски нередко объединяются с исками о признании, если истец требует не только признать за ним право, а и принудить ответчика к выполнению определенных обязанностей.

Иски о признании – это такие иски, когда истец просит суд подтвердить наличие или отсутствие определенных правоотношений. Они предъявляются в тех случаях, если нарушения права истца, как правило, нет, однако между сторонами возникли сомнения относительно существования или отсутствия между ними отношений, которые имеют правовые последствия. Обращаясь к суду с иском о признании, истец не ставит перед собой цели о материальном присуждении, она состоит в устранении сомнений о существовании правоотношений.

В зависимости от цели, которую ставит перед собой истец, иски о признании делятся на положительные и отрицательные. Иски, направленные на подтверждение наличия определенных правоотношений между истцом и ответчиком (например, признание права собственности на дом) признаются

положительными. Если же истец просит суд подтвердить отсутствие определенных правоотношений между ним и ответчиком (например, признать сделку недействительной), такой иск называется **отрицательным.**

Характерной особенностью исков о признании является то, что решения по этим искам никогда не требуют принудительного исполнения, а защита права осуществляется непосредственно решением суда. В судебной практике нередко иски о признании дополняются исками о присуждении, если признание служит необходимой предпосылкой присуждения.

Преобразовательные иски – это такие, в которых истец просит суд преобразовать существующие между ним и ответчиком правоотношения.

В зависимости от цели, которую ставит истец, обращаясь к суду, преобразовательные иски делятся на: а) иски, направленные на изменение правоотношений; б) иски, направленные на прекращение правоотношений.

При предъявлении преобразовательных исков у сторон не существует сомнений относительно существования правоотношений (как в исках о признании), стороны лишь просят суд преобразовать (изменить или прекратить) эти отношения, что входит в компетенцию суда.

3. Изменение иска. Отказ от иска и признание иска

В процессе рассмотрения и разрешения хозяйственных споров стороны наделяются широкими процессуальными правами и могут свободно ими распоряжаться. Согласно ст. 22 ХПК стороны пользуются равными процессуальными правами. Истец наделяется правом в течение всего времени рассмотрения дела по сути изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований или отказаться от иска. Такие действия являются проявлением принципа диспозитивности в судебном процессе.

Размер исковых требований определяется самим истцом и может изменяться им в течение рассмотрения дела по сути. Однако суд при решении дела не связан размером требований истца. Исходя из установленных обстоятельств дела, он может удовлетворить иск в полном или меньшем объеме, а также выйти за пределы заявленного требования с согласия истца (ст. 83 ХПК).

Отказ от иска – это одностороннее волеизъявление истца, направленное на отказ от судебной защиты своего требования и на прекращение возбужденного им процесса. Отказ истца от иска – это реализация принципа диспозитивности, поэтому это действие осуществляется под контролем суда. Суд всегда должен проверить законность отказа истца от иска, не нарушаются ли при этом интересы самого истца, других лиц, участвующих в деле, интересы государства. Только после этого он может решить вопрос о принятии или отказе в принятии этого ходатайства. Принятие судом отказа истца от иска влечет за собой прекращение производства по делу и исключает возможность в будущем обращения в суд с аналогичным иском. В связи с этим отказ истца от иска должна иметь безусловный характер. До признания иска истцом суд разъясняет ему процессуальные последствия его действия.

Признание иска ответчиком – это одностороннее волеизъявление ответчика, направленное на прекращение спора с истцом. Право ответчика на признание иска полностью или частично является проявлением принципов

диспозитивности и состязательности. Однако суд не может положить в основу решения признание иска ответчиком, не исследовав его с точки зрения обстоятельств дела. Признание стороной на суде фактов, которыми вторая сторона обосновывает свои требования или возражения, не является для суда обязательным.

Суд может считать признанный факт установленным, если у него не возникает сомнения в том, что признание отвечает соответствующим действительности обстоятельствам дела, не нарушает чьих-то прав и законных интересов и не совершено под влиянием обмана, насилия, угрозы или с целью сокрытия истины. В этих случаях, если суд принимает признание иска ответчиком, он постановляет решение по делу. Отказ истца от иска, уменьшение или увеличение размера исковых требований и признание иска ответчиком излагаются в адресованных хозяйственному суду письменных заявлениях, которые прилагаются к делу.

4. Защита интересов ответчика. Встречный иск

Хозяйственно-процессуальное законодательство гарантирует ответчику право на защиту от предъявленного иска. Это право вытекает из принципов диспозитивности, состязательности и равноправия сторон.

Защита ответчика от предъявленного к нему иска может осуществляться разными средствами, предусмотренными законом. К ним относятся: возражение против иска и встречный иск.

Возражение против иска – это объяснения ответчика, которые касаются правомерности возникновения и развития процесса по делу или материально-правового требования истца по сути. В связи с этим возражения ответчика против иска могут быть материально-правовыми или процессуально-правовыми.

Материально-правовое возражение состоит в том, что ответчик, не возражая против возникновения процесса по делу, оспаривает материально-правовое требование истца. Используя материально-правовое возражение, ответчик может приводить факты и обстоятельства, которые опровергают требование истца и подтверждают отсутствие у него права на удовлетворение иска полностью или в части.

Суть **процессуально-правового возражения** выражается в том, что ответчик, не касаясь материально-правового требования истца, высказывает сомнение относительно правомерности возникновения процесса по делу, то есть обращает внимание на обращение в суд, на возбуждение процесса по этому делу. Используя процессуально-правовое возражение против иска, ответчик старается доказать, что процесс по делу возник незаконно и подлежит закрытию. Такими возражениями могут быть: неподведомственность дела суду, наличие по этому делу решения суда и т.п. Процессуальные возражения ответчика основываются на несоблюдении процессуальных норм, которые могут быть устранены самим судом.

Встречный иск – это обращение к суду ответчика с самостоятельным требованием к истцу о защите нарушенного или оспариваемого права в процессе, который возбужден истцом (ст. 60 ХПК). При предъявлении встречного иска истец по первоначальному иску становится ответчиком по

встречному иску, а ответчик занимает процессуальное положение истца.

При обращении в суд ответчика с встречным иском он ставит перед собой цель, во-первых, защитить свое нарушенное или оспариваемое право. В этом понимании встречный иск является самостоятельным иском и должен отвечать всем требованиям, которые относятся к любому иску. Во-вторых, ответчик оспаривается против требований истца. Как правило, встречный иск используется ответчиком для того, чтобы нейтрализовать первоначальный иск полностью или частично.

Подача встречного иска – это право ответчика. Закон четко регулирует условия предъявления встречного иска. В соответствии со ст. 60 ХПК встречный иск должен предъявляться до начала рассмотрения хозяйственным судом дела по существу, он должен быть взаимосвязан с первоначальным и при этом должны выполняться общие правила предъявления исков.

Связь встречного иска с первоначальным возможна в разных формах. Встречный иск может быть предъявлен на тот же материальный объект, что и первоначальный. Например, первоначальному иску об устранении препятствий пользования правом собственности противопоставляется аналогичное встречное исковое требование.

Встречный иск может быть связан с первоначальными обстоятельствами возникновения, независимо от разных условий требований. Так, иску покупателя о взыскании штрафа за несвоевременную поставку продукции может быть противопоставлен встречный иск о взыскании стоимости отгруженной продукции, от уплаты которой истец отказывается, обосновывая это утратой интересов к ней в связи с несвоевременной поставкой.

Следует иметь в виду, что предъявление встречного иска является правом ответчика в процессе, который уже возник, а потому мы имеем исключение из общих условий о подсудности, и встречный иск должен рассматриваться по месту предъявления первоначального иска (поскольку общие условия состоят в предъявлении иска по месту нахождения ответчика, которым является истец по первоначальному исковому требованию).

При рассмотрении первоначального и встречных исков результаты рассмотрения любого из них указываются в решении согласно ст. 84 ХПК.

В случае полного или частичного удовлетворения первоначального и встречных исков приказы о взыскании (ст. 117 ХПК) выдаются в отдельности по каждому иску.

5. Предупредительные меры: понятие и виды

Лицо, имеющее основания опасаться, что подача нужных для него доказательств станет впоследствии невозможной или затруднительной, а также основания считать, что его права нарушены или существует реальная угроза их нарушения, вправе обратиться в хозяйственный суд с заявлением о принятии предупредительных мер до подачи иска (ст. 43¹ ХПК).

Предупредительные меры включают: 1) истребование доказательств; 2) осмотр помещений, в которых происходят действия, связанные с нарушением прав; 3) наложение ареста на имущество, принадлежащее лицу, в отношении которого приняты предупредительные меры, и находящееся у него или у других лиц.

Заявление о принятии предупредительных мер должно содержать:

- 1) наименование хозяйственного суда, в который подается заявление;
- 2) наименование заявителя и лица, в отношении которого просят принять предупредительные меры, их почтовые адреса; документы, подтверждающие за заявителем-гражданином статус субъекта предпринимательской деятельности;
- 3) вид и суть предупредительной меры;
- 4) обстоятельства, которыми заявитель обосновывает необходимость принятия предупредительных мер;
- 5) перечень документов и других доказательств, прилагаемых к заявлению;
- б) подпись заявителя или его представителя, если заявление подается представителем.

К заявлению о принятии предупредительных мер прилагаются документы, подтверждающие уплату судебного сбора в установленном законом порядке и размере. Вместе с заявлением о принятии предупредительных мер подаются его копии в соответствии с числом лиц, в отношении которых просят принять предупредительные меры.

Заявитель должен подать соответствующее исковое заявление в течение десяти дней со дня вынесения определения о принятии предупредительных мер. После подачи заявителем искового заявления предупредительные меры действуют как меры обеспечения иска.

Заявление о принятии предупредительных мер рассматривается не позднее двух дней со дня его подачи хозяйственным судом, в районе деятельности которого надлежит провести эти процессуальные действия, с извещением заинтересованных лиц. Однако неявка их не препятствует рассмотрению заявления.

В случае обоснованного требования заявителя заявление о принятии предупредительных мер рассматривается лишь при его участии без извещения лица, в отношении которого просят принять предупредительные меры.

Хозяйственный суд вправе требовать от заявителя приобщить к заявлению любое имеющееся у него доказательство о нарушении или угрозе нарушения его прав.

Хозяйственный суд может обязать заявителя обеспечить его требование залогом, достаточным для того, чтобы предотвратить злоупотребление предупредительными мерами, который вносится на депозит хозяйственного суда. Размер залога определяется хозяйственным судом с учетом обстоятельств дела, но не должен превышать размер заявленного ущерба.

О принятии предупредительных мер хозяйственный суд выносит определение, в котором указывает избранные предупредительные меры, основания их избрания, порядок и способ их исполнения, размер залога, если таковой назначен. Копии определения отправляются заявителю и лицу, в отношении которого должны быть приняты предупредительные меры, немедленно после его вынесения. В случае вынесения определения при участии заявителя без извещения лица, в отношении которого просят принять предупредительные меры, копия определения отправляется лицу, в отношении которого приняты предупредительные меры, немедленно после его исполнения.

В случае отсутствия оснований для принятия предупредительных мер

хозяйственный суд выносит определение об отказе в удовлетворении заявления о принятии предупредительных мер.

Судья, установив, что заявление о принятии предупредительных мер подано без соблюдения требований, изложенных в ХПК, или не оплачено судебным сбором, выносит определение об оставлении заявления без движения, о чем извещает заявителя и предоставляет ему срок для исправления недостатков. Если заявитель в соответствии с указаниями судьи в установленный срок не выполнит необходимые требования и не уплатит судебный сбор, заявление считается неподанным и возвращается заявителю, о чем судья выносит мотивированное определение.

Определение о принятии предупредительных мер исполняется немедленно в порядке, установленном для исполнения судебных решений. В случае обеспечения требований заявителя залогом определение о принятии предупредительных мер исполняется немедленно после внесения залога в полном размере.

На определение о принятии предупредительных мер, вынесенное при участии заявителя без извещения лица, в отношении которого приняты предупредительные меры, последнее в течение десяти дней со дня получения копии определения может подать заявление о его отмене. Подача заявления об отмене определения о принятии предупредительных мер не приостанавливает исполнения определения о принятии предупредительных мер.

Заявление об отмене принятия предупредительных мер рассматривается в течение трех дней хозяйственным судом, вынесшим определение об их принятии. Неявка заинтересованных лиц не препятствует рассмотрению заявления. По результатам рассмотрения заявления хозяйственный суд выносит определение об оставлении без изменений определения о принятии предупредительных мер или его изменении либо отмене.

На определение о принятии предупредительных мер, определение об отказе в удовлетворении заявления о принятии предупредительных мер, а также на определение об оставлении без изменений определения о принятии предупредительных мер или его изменении либо отмене может быть подана апелляционная жалоба. Подача апелляционной жалобы на определение о принятии предупредительных мер не приостанавливает исполнения соответствующего определения. Подача апелляционной жалобы на определение об отмене предупредительных мер или их замене приостанавливает исполнение соответствующего определения.

Согласно ст. 43⁹ ХПК предупредительные меры прекращаются в случае:

- 1) неподачи заявителем соответствующего искового заявления в течение десяти дней со дня вынесения определения о принятии принудительных мер;
- 2) отказа хозяйственным судом в принятии искового заявления, если оно не подлежит рассмотрению в хозяйственных судах Украины;
- 3) невыполнение истцом требований, предусмотренных в случае возвращения судьей искового заявления;
- 4) вынесения хозяйственным судом определения об отмене определения о принятии предупредительных мер.

В случае прекращения предупредительных мер или в случае отказа заявителя от иска, либо в случае вступления в законную силу решения об

отказе в удовлетворении иска лицо, в отношении которого приняты предупредительные меры, имеет право на возмещение ущерба, причиненного принятием этих мер.

В случае внесения заявителем залога возмещение ущерба, причиненного принятием предупредительных мер, в первую очередь осуществляется за счет данного залога. Залог возвращается заявителю полностью, если хозяйственный суд удовлетворил иск заявителя, или если ответчиком был признан иск, либо если хозяйственным судом утверждено мировое соглашение сторон.

6. Обеспечение иска: основные положения

В соответствии со ст. 66 ХПК Украины хозяйственный суд по заявлению стороны, прокурора или по своей инициативе вправе принять меры по обеспечению иска. Обеспечение иска допускается в любой стадии производства по делу, если непринятие таких мер может затруднить либо сделать невозможным исполнение решения хозяйственного суда.

Таким образом, **обеспечение иска** – это деятельность суда по применению принудительных мер, гарантирующих реальное исполнение будущего решения по делу в том случае, если иск будет удовлетворен.

Необходимость в применении мер обеспечительного характера возникает тогда, когда имеется реальная угроза того, что ответчик будет действовать недобросовестно или когда непринятие таких мер сделает невозможным исполнение судебного решения.

Согласно ст. 67 ХПК Украины иск обеспечивается: 1) наложением ареста на имущество или денежные суммы, принадлежащие ответчику; 2) запретом ответчику совершать определенные действия; 3) запретом другим лицам совершать действия, касающиеся предмета спора; 4) приостановлением взыскания на основании исполнительного документа или иного документа, по которому взыскание осуществляется и бесспорном порядке. Закон предусматривает невозможность обеспечения иска мерами, не предусмотренными ХПК.

По искам об истребовании имущества в определении о наложении ареста на имущество должника и выданному на его основании приказу хозяйственный суд должен четко охарактеризовать признаки, по которым тот или иной предмет отличается от подобных. Нельзя, например, накладывать арест на автомобиль, не указав его видовых признаков (Волга, Лада, Москвич и т. п.), государственного регистрационного номера, номера двигателя и др., что отличает именно этот автомобиль от какого-либо автомобиля вообще.

Хозяйственное процессуальное законодательство предусматривает определенную *процедуру применения мер обеспечения иска*. Согласно ст. 66 ХПК Украины меры по обеспечению иска применяются хозяйственным судом по заявлению стороны, прокурора или по инициативе хозяйственного суда как гарантия реального исполнения решения суда.

Меры по обеспечению иска могут быть приняты как в отношении первоначального, так и встречного исков, а также в отношении исков третьих лиц, вступивших в дело с самостоятельными исковыми требованиями на предмет спора (ч. 3 ст. 26 ХПК Украины). Меры по обеспечению иска не могут распространяться на третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований

на предмет спора, поскольку нет самого иска и поэтому нечего обеспечивать.

При необходимости иск может быть обеспечен не в полной мере, а частично, например, когда он состоит из нескольких требований, а в обеспечении нуждаются только отдельные его требования.

В процессе судебного разбирательства допускается замена одного вида обеспечения иска другим. Вопрос о замене одного вида обеспечения иска другим разрешается в том же порядке, как и первоначальное ходатайство о применении мер обеспечения иска.

Не допускается обеспечение иска путем запрета:

проводить общее собрание акционеров или участников хозяйственного общества и принимать ими решения;

предоставлять эмитентом, регистратором, хранителем, депозитарием реестр собственников именных ценных бумаг, информацию об акционерах или участниках хозяйственного общества для проведения общего собрания общества;

участия (регистрации для участия) или неучастия акционеров или участников в общем собрании общества, определения правомочности общего собрания акционеров или участников хозяйственного общества;

осуществлять органами государственной власти и/или органами местного самоуправления возложенных на них в соответствии с законодательством полномочия.

Хозяйственный суд, рассматривающий спор о праве собственности на акции (доли, паи) общества, может вынести определение об обеспечении иска путем установления запрета на внесение изменений в устав этого общества в части изменения размера уставного капитала.

Виды обеспечения иска должны быть соразмерными с заявленными истцом требованиями.

Виды обеспечения иска могут использоваться хозяйственным судом только в пределах предмета иска и не должны нарушать прав других акционеров (участников) хозяйственного общества. В частности, запрет совершать действия должен касаться только пакета акций, непосредственно связанного с предметом спора.

Принятые меры обеспечения иска могут быть отменены тем же судом. Новым определением суд отменяет действовавшую меру обеспечения иска, прекращая тем самым действие первоначального определения (ст. 68 ХПК Украины).

Тема. Возбуждение судопроизводства по делу

План:

1. Сущность стадии возбуждения судопроизводства по делу. Порядок предъявления искового заявления
2. Отказ в принятии искового заявления и возвращение искового заявления без рассмотрения

1. Сущность стадии возбуждения судопроизводства по делу. Порядок предъявления искового заявления

Хозяйственное производство начинается путем подачи искового

заявления. **Исковое заявление** – это установленная законом форма обращения в суд за судебной защитой и за решением спора о праве. При этом процессуальное законодательство предусматривает определенные требования к форме и содержанию заявления как процессуального документа. Оно должно быть предъявлено в письменной форме и содержать соответствующие реквизиты (ст. 54 ХПК).

Надлежащая реализация соответствующим субъектом права на обращение в суд за судебной защитой влечет за собою возбуждение судебного дела, возникновение процесса по рассмотрению и разрешению правового спора, а также обязанность суда рассмотреть и разрешить судебное дело по сути.

Так, в соответствии со ст. 54 ХПК *исковое заявление должно содержать*:

1. наименование хозяйственного суда, в который подается заявление;
2. наименование (для юридических лиц) или имя (фамилия, имя и отчество при его наличии для физических лиц) сторон, их местонахождение (для юридических лиц) или место проживания (для физических лиц), идентификационные коды субъекта хозяйственной деятельности при их наличии (для юридических лиц) или регистрационный номер учетной карточки физического лица – плательщика налогов при его наличии;
3. документы, которые подтверждают за гражданином статус субъекта предпринимательской деятельности;
4. указание цены иска, если иск подлежит денежной оценке; суммы договора (в спорах, которые возникают при заключении, изменении и расторжении хозяйственных договоров);
5. содержание исковых требований; если иск предъявлен к нескольким ответчикам, – содержание исковых требований относительно каждого из них;
6. изложение обстоятельств, на которых основываются исковые требования; указание доказательств, которые подтверждают иск; обоснованный расчет взыскиваемых или оспариваемых сумм; законодательство, на основании которого предъявляется иск;
7. сведения о применении мер досудебного урегулирования спора, если такие проводились;
8. сведения о применении предупредительных мер в соответствии с разделом V¹ ХПК;
9. перечень документов и иных доказательств, которые прилагаются к заявлению.

В исковом заявлении могут быть указаны и иные сведения, если они необходимы для правильного разрешения спора.

Исковое заявление подается в хозяйственный суд в письменной форме и подписывается уполномоченным должностным лицом истца или его представителем, прокурором, гражданином – субъектом предпринимательской деятельности или его представителем.

Истец, прокурор обязаны при предъявлении иска направить сторонам копии искового заявления и прилагаемых к нему документов в соответствии с количеством ответчиков и третьих лиц письмом с описанием вложения. Такая же обязанность возлагается на истца в случае привлечения хозяйственным судом к участию в деле другого ответчика, замены хозяйственным судом

ненадлежащего ответчика (ст. 56 ХПК Украины).

Цена иска определяется (ст. 55 ХПК):

- в исках о взыскании денег – взыскиваемой суммой или сумой, оспариваемой по исполнительным или иным документам, по которым взыскание проводится в бесспорном (безакцептном) порядке;
- в исках об истребовании имущества – стоимостью имущества, которое истребуется;
- в исках, которые состоят из нескольких самостоятельных требований, – общей суммой всех требований;
- в исках о взыскании иностранной валюты – в иностранной валюте и в гривнах согласно официальному курсу, установленному НБУ на день предъявления иска.

В цену иска включаются также указанные в исковом заявлении суммы неустойки (штрафа, пени), а если они не указаны, – суммы их, определенные судьей хозяйственного суда.

Суммы неустойки определяются исходя из договора, заключенного между участниками спора, или если такая неустойка предусмотрена нормативными актами Украины, если применяется материальное право Украины, или нормативными актами другого государства, если применяется материальное право этого государства.

Цену иска указывает истец, но в случаях неправильного указания цены иска она определяется судьей (ст. 55 ХПК).

К исковому заявлению прилагаются документы, подтверждающие: применение мер досудебного урегулирования хозяйственного спора в случаях, предусмотренных действующим законодательством, с каждым из ответчиков; направление ответчику копии искового заявления и прилагаемых к нему документов; уплату судебного сбора в установленном порядке и размере; обстоятельства, на которых основываются исковые требования.

Если иск подается к нескольким ответчикам, то в исковом заявлении должно быть выделено исковое требование в отношении каждого из них.

К заявлению о признании акта недействительным прилагается также копия оспариваемого акта или достоверная выписка из него.

К исковому заявлению, подписанному представителем истца, прилагается доверенность или иной документ, подтверждающий полномочия представителя истца (ст. 57 ХПК Украины).

В одном исковом заявлении согласно с ст. 58 ХПК могут быть объединены несколько требований к одному или нескольким ответчикам. Но они должны быть связаны между собой основаниями возникновения или представленными доказательствами. В другом случае исковое заявление подлежит возвращению без рассмотрения (п. 5 ст. 63 ХПК).

Судья вправе объединить несколько однородных исковых заявлений или дел, в которых участвуют одни и те же стороны, в одно дело, о чем указывается в определении о возбуждении дела или в решении (ст. 58 ХПК Украины).

Объединение требований по основаниям возникновения означает, что они происходят от общего основания. Например, при нарушении обязательства о передаче вещи возможно истребование этой вещи и возмещение убытков,

связанных с задержкой исполнения. Тесно связаны между собой требования по основному иску и обеспечение по обязательствам (например, непоставка продукции и неустойка за просрочку поставки).

Объединение требований по представленным доказательствам имеет место тогда, когда истец использует те же самые доказательства. Например, при недоброкачественности продукции, которая поставляется, ответчиками могут быть как поставщик, так и перевозчик.

Судья хозяйственного суда имеет право по собственной инициативе объединить в одно дело несколько однородных исковых заявлений и дел, в которых участвуют одни и те же стороны. К однородным исковым заявлениям относятся, например, спор о взыскании неустойки за разные периоды по одному и тому же договору.

Обстоятельства, на которых основываются исковые требования, – это юридические факты, которые привели к возникновению спорного правоотношения (например, договор), его нарушение, наступление ответственности или других последствий.

Хозяйственный суд вправе выделить одно или несколько объединенных требований в отдельное производство, но это не просто механическое разделение. Объединение требований влечет за собой изменение размера судебного сбора. По отдельным делам он, как правило, значительно больше, чем с общей объединенной суммы. Только по этому основанию требуется более детальное урегулирование правил объединения исковых требований. Представляется, что в законодательном порядке следует закрепить право суда требовать разъединения соединенных требований, если их раздельное разрешение более удобно для хозяйственного суда и будет способствовать правильному и быстрому рассмотрению спора.

Ответчик имеет право после получения определения о возбуждении дела прислать (ст. 59 ХПК):

1. хозяйственному суду – отзыв на исковое заявление и все документы, которые подтверждают возражения против иска;

2. истцу, другим ответчикам, а также прокурору, который участвует в судебном процессе, – копию отзыва.

Отзыв подписывается уполномоченным лицом ответчика или его представителем. К отзыву, подписанному представителем ответчика, прилагается доверенность или другой документ, который подтверждает полномочия представителя ответчика.

Отзыв должен содержать:

1. наименование истца и номер дела;

2. мотивы полного или частичного отклонения требований истца со ссылкой на законодательство, а также доказательства, которые обосновывают отклонения искового требования;

3. перечень документов и других доказательств, которые прилагаются к отзыву (в том числе о пересылке копии отзыва и прилагаемых к нему документов истцу, другим ответчикам, прокурору).

Согласно ст. 75 ХПК при непредставлении отзыва на исковое заявление дело может быть рассмотрено по материалам, которые находятся в деле. Если отзыв на иск был истребован хозяйственным судом, а ответчик его не подал, с

него согласно ст.83 ХПК будет взыскан штраф.

Ответчик имеет право до начала рассмотрения хозяйственным судом дела по существу предъявить истцу встречный иск для общего рассмотрения с первоначальным иском. Встречный иск должен быть взаимосвязан с первоначальным (ст. 60 ХПК).

В соответствии со ст. 61 ХПК судья, которому исковое заявление было передано в порядке, установленном ч. 3 ст. 2¹ ХПК, решает вопрос о принятии искового заявления. Заявление подлежит принятию и судебный процесс может возникнуть лишь в случае, если заинтересованное лицо, которое обращается в хозяйственный суд, наделено правом на обращение в суд по хозяйственному спору и если это право осуществляется в порядке, предусмотренном законом.

Исковое заявление принимается, если судья не усматривает нарушений и других оснований для отказа в его принятии или возвращении.

Судья, приняв исковое заявление, не позднее трех дней со дня его поступления выносит и пересылает сторонам, прокурору, если он является заявителем, определение о возбуждении судопроизводства по делу, в котором указывается о принятии искового заявления, назначении дела к рассмотрению в заседании хозяйственного суда, о времени и месте его проведения, необходимые действия по подготовке дела к рассмотрению в заседании. Определение о возбуждении производства по делу пересылается указанным лицам по указанному ими хозяйственному суду почтовому адресу. В случае непредоставления сторонами информации об их почтовом адресе, определение об открытии производства по делу пересылается по адресу местонахождения (места проживания) сторон, которое указано в Едином государственном реестре юридических лиц и физических лиц – предпринимателей. В случае отсутствия сторон по такому адресу, считается, что определение о возбуждении производства по делу вручено им надлежащим образом.

Определение пересылается также иным предприятиям, учреждениям, организациям, государственным и иным органам в случаях, когда от них истребуются документы, сведения и заключения или их должностные лица вызываются в хозяйственный суд. Это определение выносится с соблюдением требований ст. 86 ХПК.

Проверив соответствие искового заявления требованиям закона, судья хозяйственного суда может **выполнить такие действия**: принять дело к производству; отказать в принятии искового заявления (ст. 62 ХПК); вернуть исковое заявление без рассмотрения (ст. 63 ХПК).

2. Отказ в принятии искового заявления и возвращение искового заявления без рассмотрения

В соответствии со ст. 61 ХПК судья, которому исковое заявление было передано в порядке, установленном ч. 3 ст. 21 ХПК, решает вопрос о принятии искового заявления. Заявление подлежит принятию и судебный процесс может возникнуть только в случае, если заинтересованное лицо, которое обращается в хозяйственный суд, наделено правом на обращение в суд по хозяйственному спору и если это право осуществляется в порядке, предусмотренном законом.

Исковое заявление принимается, когда судья не видит нарушений и других оснований для отказа в его принятии или возвращении. Приняв исковое

заявление, судья не позднее трех дней после ее поступления в соответствии с ст. 64 ХПК выносит определение о возбуждении дела.

Проверив соответствие искового заявления требованиям закона, судья хозяйственного суда в течение трех дней выполняет одно из следующих действий:

- 1) принимает дело к производству;
- 2) отказывает в принятии искового заявления (в. 62 ХПК);
- 3) возвращает исковое заявление без рассмотрения (в. 63 ХПК).

Статья 62 ГПК четко очертила правовые основания отказа в принятии искового заявления. Так, судья отказывает в принятии искового заявления, если:

1) заявление не подлежит рассмотрению в хозяйственных судах Украины (дело не подведомственно суду, не могут быть предметом рассмотрения хозяйственного суда иски государственных или иных органов по защите прав и интересов других лиц, государственных и общественных интересов, если такое их право не предусмотрено законодательными актами (ст. 2 ХПК);

2) в производстве хозяйственного суда или другого органа, который в пределах своей компетенции разрешает хозяйственный спор, есть дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям или есть решение этих органов по такому спору;

3) наступила смерть физического лица или оно объявлено умершим или прекращена деятельность предприятия, которое обратилось с иском или к которым предъявлен иск, если спорные правоотношения не допускают правопреемства.

Об отказе в принятии искового заявления выносится определение, которое направляется сторонам, прокурору, если они являются заявителями, не позднее трех дней со дня поступления заявления. К определению об отказе в принятии искового заявления, которое направляется заявителю, прилагаются исковые материалы.

Определение об отказе в принятии искового заявления может быть обжаловано. В случае отмены этого определения исковое заявление считается поданным в день первоначального обращения в хозяйственный суд.

Следует иметь в виду, что подача иска в хозяйственный суд с нарушением подсудности не является основанием для отказа в принятии искового заявления. Согласно ст. 17 ХПК такие исковые материалы направляются хозяйственным судом по подсудности в другой хозяйственный суд.

Для того, чтобы хозяйственный суд смог приступить к рассмотрению конкретного спора, необходимо, чтобы иск был подан в установленном порядке. В первую очередь это касается оформления и содержания искового заявления. Требования к нему изложены в ст. ст. 54 – 58 ХПК. Соблюдение этих требований является обязанностью истца, поскольку они направлены на обеспечение нормального хода судебного процесса. Несоблюдение предъявленных к исковому заявлению требований влечет негативные последствия для истца – исковое заявление не принимается и дело в суде не возбуждается.

В соответствии со ст. 63 ХПК судья возвращает исковое заявление и

прилагаемые к нему документы без рассмотрения, если:

- 1) исковое заявление подписано лицом, не имеющим права его подписывать, или лицом, должностное положение которого не указано;
- 2) в исковом заявлении не указано полное наименование сторон, их почтовые адреса;
- 3) в исковом заявлении не указано обстоятельство, на которых основывается исковое требование, доказательств, подтверждающих изложенные в заявлении обстоятельства, обоснованный расчет взыскиваемой или оспариваемой суммы;
- 4) не представлены доказательства уплаты судебного сбора в установленных порядке и размере;
- 5) нарушено правило объединения требований или объединены в одном исковом заявлении несколько требований к одному или нескольким ответчикам и совместное рассмотрение этих требований будет препятствовать выяснению прав и взаимоотношений сторон или существенно затруднит разрешение спора;
- 6) не представлены доказательства направления ответчику копии искового заявления и прилагаемых к нему документов;
- 7) до вынесения определения о возбуждении производства по делу от истца поступило заявление об урегулировании спора.

Судья возвращает исковое заявление не позднее трех дней со дня его поступления, о чем выносит определение. Определение о возвращении искового заявления может быть обжаловано.

Возвращение искового заявления не препятствует повторному обращению с ним в хозяйственный суд в общем порядке после устранения допущенного нарушения.

Тема. Подготовка дела к судебному рассмотрению

1. Понятие и значение стадии подготовки дела к судебному рассмотрению

2. Цель и значение подготовки дела к судебному рассмотрению хозяйственным судом

Судебное производство в хозяйственном суде для достижения его цели должно осуществляться таким образом, чтобы обеспечить правильное и своевременное рассмотрение и разрешение дел, которое во многом зависит от проведения надлежащей его подготовки к судебному рассмотрению. Стадия подготовки непосредственно следует за принятием заявления, т. е. возбуждением дела, и является обязательной по каждому делу, каким бы простым оно ни казалось.

Таким образом, **подготовка дела к судебному рассмотрению** – это самостоятельная обязательная стадия хозяйственного процесса, проводимая судом по каждому делу сразу после его возбуждения с целью правильного рассмотрения и разрешения спора в установленные процессуальным законом сроки.

Цель данного этапа судопроизводства – создание условий, направленных на обеспечение правильного и своевременного разрешения спора.

Задачами подготовки дела к судебному рассмотрению являются: а) уточнение исковых требований и обстоятельств, лежащих в основании иска; б) определение характера правоотношения сторон и, соответственно, потенциального круга нормативных актов, которые должны будут применяться при разрешении спора; в) определение возможного круга лиц, участвующих в деле; г) определение круга доказательств, необходимых для разрешения спора по существу, и обеспечение их предоставления к моменту начала рассмотрения; д) извещение заинтересованных лиц о времени и месте рассмотрения.

Стадия подготовки имеет важное значение для успешного проведения судебного рассмотрения и, соответственно, достижения конечного результата судопроизводства – принятия обоснованного, законного и правильного решения. Как показывает практика, недостаточная подготовка дела во многих случаях и является причиной неоднократного отложения его рассмотрения, дает вполне законную возможность затягивания процесса лицам, заинтересованным в этом, нередко приводит, в конце концов, к принятию незаконного и необоснованного решения, что, естественно, умаляет авторитет правосудия и государства в целом, от имени которого осуществляется правосудие.

Лица, участвующие в деле, призваны содействовать эффективной подготовке дела к судебному рассмотрению. Это вытекает из принципа состязательности, из прав и обязанностей сторон и других участвующих в деле лиц представлять доказательства либо указать место их нахождения, из обязанности добросовестно пользоваться всеми предоставленными им процессуальными правами.

К подготовке дела судья приступает сразу же после поступления его в хозяйственный суд и должен провести ее оперативно в предельно сжатые сроки. При этом важной особенностью хозяйственного процесса является то, что здесь все вопросы, связанные с возбуждением дела, подготовкой его к рассмотрению, определением времени и места рассмотрения дела, оформляются в одном акте – определении о возбуждении производства по делу (ст. 64 ХПК Украины). Данное определение должно быть вынесено не позднее пяти дней со дня поступления заявления. Установление столь сжатых сроков для решения указанных вопросов соответствует общим целям хозяйственного процесса: обеспечить правильное и своевременное разрешение споров при минимальной затрате средств и времени как хозяйственным судом, так и участниками дела.

2. Цель и значение подготовки дела к судебному рассмотрению хозяйственным судом.

Законность и обоснованность судебного решения, скорость рассмотрения дела в значительной мере зависят от полноты его подготовки к судебному рассмотрению. Подготовка каждого дела к рассмотрению в судебном заседании, независимо от его сложности, является обязательной и должна быть проведена в сроки с учетом срока разрешения дела, предусмотренного ст. 69 ХПК (2 месяца).

Подготовка дела к рассмотрению начинается после принятия судьей заявления и продолжается до назначения дела к рассмотрению (ст. 64 ХПК).

Подготовка дела к рассмотрению проводится судьей. Объем подготовки и характер совершаемых процессуальных действий зависят от обстоятельств и сложности конкретного дела. Каждый спор имеет свою специфику, свои индивидуальные черты, поэтому в содержании подготовки даже одной и той же категории дел всегда имеются какие-то особенности.

Содержание процессуальных действий по подготовке дела к судебному рассмотрению определяется ст. 65 ХПК. Их перечень не является исчерпывающим, поскольку подготовка дела к судебному рассмотрению должна проводиться с учетом особенностей того или иного дела. В то же время осуществление ряда процессуальных действий обязательно по любому делу. Цель стадии – собрать до заседания суда все необходимые материалы и доказательства и создать условия, которые обеспечат разрешение дела в первом же заседании суда.

Приступая к подготовке дела в каждом конкретном случае, судья определяет ее содержание, устанавливает вопросы, которые подлежат выяснению, и что для этого нужно.

В статье 65 ХПК Украины лишь обозначен перечень подготовительных действий судьи, к тому же больше организационного, чем процессуального характера.

В соответствии с основными задачами подготовки дела к рассмотрению и особенностями, присущими каждому конкретному делу, определяется и круг тех процессуальных действий, которые должны быть совершены судьей при его подготовке. По своему характеру и основной направленности все эти действия могут быть разделены на следующие группы:

1) *Уточнение обстоятельств, имеющих значение для правильного и своевременного разрешения всех спорных вопросов для рассмотрения дела.*

Для выполнения данной задачи судья совершает ряд действий. Во-первых, он опрашивает истца по существу заявленных им требований, выясняет у него возможные возражения со стороны ответчика. Во-вторых, в необходимых случаях судья вызывает ответчика, опрашивает его по обстоятельствам дела, выясняет его возражения против иска. В-третьих, судья вправе вызвать истца и ответчика вместе, чтобы выяснить их взаимные притязания, выработать условия мирового соглашения. В-четвертых, судья разъясняет сторонам их процессуальные права и обязанности.

2) *Выявление всех заинтересованных в разрешении спора лиц и решение вопроса о привлечении или допущении их в той или иной роли к участию в процессе.* Как правило, этот вопрос должен быть выяснен судьей при принятии заявления. Однако иногда судья вновь возвращается к нему и после принятия дела и вносит необходимые уточнения с учетом всех материалов, поступивших к этому моменту в его распоряжение. Так, судья должен проверить: надлежащие ли стороны участвуют в деле; наличие соучастия по делу (обязательного и факультативного); привлечение третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований на предмет спора; извещение потенциальных третьих лиц, заявляющих самостоятельные требования на предмет спора.

3) *Определение и уточнение предмета доказывания, выявление и истребование нужных для разрешения дела доказательств.*

Чтобы выполнить эту задачу, судья путем изучения подлежащих

применению правовых норм, ознакомления с исковыми материалами, опроса истца, ответчика, третьих лиц об обстоятельствах дела выявляет доказательства, которые необходимы для разрешения дела, и принимает меры по их собиранию. Последнее осуществляется лицами, участвующими в деле, под руководством судьи, а также лично самим судьей. С этой целью лицам, участвующим в деле, он предлагает представить имеющиеся у них доказательства ко дню рассмотрения дела; истребует от предприятий, учреждений, организаций, их объединений или граждан письменные и вещественные доказательства или выдает лицам, участвующим в деле, запросы на получение доказательств для предъявления в суд; разрешает с учетом мнения участвующих в деле лиц вопрос о производстве экспертизы и т. д.

Если действия по собиранию доказательств необходимо произвести и другом населенном пункте, судья дает соответствующие поручения суду по месту, где эти действия должны быть совершены.

В порядке подготовки дела судья может предложить сторонам произвести выверку взаимных расчетов. Необходимость выверки расчетов обычно возникает в тех случаях, когда в документах, представленных сторонами, имеются различные данные, а расчеты между сторонами настолько запутаны, что без их выверки спор разрешить невозможно. Результаты выверки расчетов фиксируются в совместно составленном акте, который должен быть подписан представителями сторон. Этот акт подлежит исследованию и оценке наряду с другими доказательствами. Выверка расчетов может производиться как путем обмена документами, подлежащими проверке, без выезда представителей одной стороны к другой, так и представителями сторон, прибывшими для участия в рассмотрении дела.

В нужных случаях судьей принимаются меры по обеспечению доказательств. Круг доказательств, которые могут быть обеспечены, не ограничены.

4) *Принятие мер по обеспечению иска.* Эффективность принятия мер по обеспечению иска в стадии подготовки дела к судебному рассмотрению особенно велика, когда имеются данные о намерении ответчика или того лица, у которого находится спорное имущество, скрыть его. В стадии подготовки допускается и замена одного вида обеспечения иска другим.

На стадии подготовки дела к рассмотрению необходимо по возможности наиболее точно определить круг юридически значимых фактов, которые обосновывают требования истца и возражения ответчика, то есть определить предмет доказывания. С этой целью судья вызывает представителей сторон (если стороны находятся в том же населенном пункте, где и хозяйственный суд) для уточнения обстоятельств дела и выясняет, какие материалы могут быть предоставлены дополнительно. Также судья решает вопрос о привлечении к участию в деле другого ответчика и об исключении или изменении ненадлежащего ответчика, исключает из числа ответчиков предприятия и организации, которым не было прислано предложение о досудебном урегулировании спора (п. п. 1-3 ст. 65 ХПК).

Уточняя круг обстоятельств, которые имеют значение для дела, определяя характер спорных правоотношений и содержание правового требования, судья определяет норму материального права, которая регулирует

эти отношения, и на ее основе окончательно очерчивает предмет доказывания.

В соответствии с п. 5 ст. 65 ХПК судья решает вопрос о назначении судебной экспертизы, когда необходимость в этом возникает для выяснения обстоятельств, которые имеют значение для дела и требуют специальных знаний в области науки, искусства, техники или ремесла.

Следует иметь в виду, что недопустимо назначение судебной экспертизы в случаях, если выяснение определенных обстоятельств не требует специальных знаний, а также ставить перед судебными экспертами правовые вопросы, решение которых отнесено законом к компетенции суда (в частности, относительно вины, недееспособности).

Если судья в стадии подготовки дела к рассмотрению придет к заключению о целесообразности проведения заседания непосредственно на предприятии, в организации, он проводит соответствующие организационные меры (п. 9 ст. 65 ХПК).

В п. 11 ст. 65 ХПК предусмотрено, что при подготовке дела к рассмотрению судья совершает иные действия, направленные на обеспечение правильного и своевременного рассмотрения дела. Так, судья может вынести определение об объединении исков (ст. 58 ХПК).

По окончании подготовки дела к судебному рассмотрению судья решает вопрос о признании явки представителей сторон в заседание хозяйственного суда обязательной (п. 7 ст. 65 ХПК), а также принимает меры к обеспечению своевременной явки в судебное заседание всех участников процесса, что является обязательным условием быстрого рассмотрения и разрешения дел.

Если истец не выполнил требования хозяйственного суда и не подал без уважительных причин истребованные материалы, иск остается без рассмотрения (ст. 81 ХПК).

При вынесении решения хозяйственный суд может взыскать с виновной стороны штраф за непредоставление истребованных документов, уклонение от осуществления действий, возложенных на него хозяйственным судом.

Назначение дела к судебному рассмотрению имеет место лишь после того, как будут проведены все необходимые действия по его подготовке. Дело считается подготовленным, если уточнены все требования и возражения лиц, которые участвуют в деле; установлен круг фактов, которые имеют значение для дела; выяснены и истребованы необходимые доказательства; определен состав лиц, которые участвуют в деле; ответчику вручена копия заявления и приложенных к нему документов; лицам, участвующим в деле, сообщено о месте и времени рассмотрения дела.

В соответствии со ст. 64 ХПК судья, приняв исковое заявление не позднее 5 дней со дня его поступления выносит и пересылает сторонам, прокурору, если он является заявителем, определение о возбуждении производства по делу. В этом определении указывается о принятии искового заявления, назначении дела к рассмотрению в заседании хозяйственного суда, о времени и месте его проведения, необходимые действия относительно подготовки дела к рассмотрению.

Время рассмотрения дела определяется с учетом установленных ст. 69 ХПК сроков разрешения спора (общий срок – 2 месяца), местонахождения сторон, а также предоставления им возможностей для подготовки к заседанию

суда.

Местом проведения заседания хозяйственного суда считается адрес суда или предприятия, организации, если судья принимает решение о рассмотрении дела непосредственно на предприятии, в организации.

Судебные вызовы и уведомления оформляются повестками, которые присылаются лицам, участвующим в деле.

Уведомление – это процессуальное действие суда, которое адресовано лицам, участвующим в деле. По своему смыслу это извещения о времени и месте рассмотрения дела в судебном заседании. Своевременное сообщение лицам, участвующим в деле, о времени и месте судебного заседания или совершения процессуальных действий обеспечивает им возможность непосредственного участия в судебном заседании или проведении процессуального действия.

Повестки вместе с обратной распиской присылаются заказным письмом или через рассылных. Повестка о вызове в суд должна включать в себя:

1. наименование и адрес суда с указанием места, дня и времени явки по вызову;
2. название дела, по которому делается вызов;
3. указание в качестве кого вызывается это лицо (истец, ответчик, третье лицо, судебный эксперт, переводчик);
4. указание, вызывается это лицо в судебное заседание или на прием к судье;
5. предупреждение о последствиях неявки или неуведомления о причинах неявки в судебное заседание.

В случае несвоевременного получения определения лицами, участвующими в рассмотрении дела, хозяйственный суд по их ходатайству имеет право отложить рассмотрение дела (ст.77 ХПК).

В случае неуведомления участников процесса о возбуждении производства по делу возникает процессуальное правонарушение. В соответствии со ст. 104 ХПК нарушение или неправильное применение норм процессуального права является основанием для изменения или отмены решения при условиях, если это нарушение привело к принятию неправильного решения, определения, постановления.

Тема. Судебное рассмотрение

План:

1. Общая характеристика стадии судебного рассмотрения дела в хозяйственном суде
2. Процессуальный порядок рассмотрения дела в суде
3. Принятие решения хозяйственным судом
4. Препятствия в хозяйственном процессе:
 - а) отложение рассмотрения дела;
 - б) приостановление производства по делу
5. Окончание дела без вынесения решения:
 - а) прекращение производства по делу;
 - б) оставление дела без рассмотрения.

1. Общая характеристика стадии судебного рассмотрения дела в хозяйственном суде

Рассмотрение и разрешение дела является основной, центральной стадией судебного процесса. На этой стадии суд выполняет задачи судопроизводства – охрану (защиту) прав и законных интересов участников хозяйственных правоотношений путем всестороннего рассмотрения и разрешения дел в полном соответствии с действующим законодательством.

Судебное рассмотрение достигает своей цели лишь в том случае, если оно происходит в строгом соответствии с требованиями хозяйственного процессуального законодательства, с соблюдением процессуальной формы, которая является гарантией осуществления правосудия в хозяйственных отношениях и обеспечивает защиту прав и законных интересов их участников.

Рассмотрение дела происходит в судебном заседании (ст. 74 ХПК) в помещении хозяйственного суда или непосредственно на предприятиях, в организациях.

Цель стадии судебного рассмотрения – полное, всестороннее и объективное выяснение фактических обстоятельств дела в судебном заседании, действительных взаимоотношений сторон и иных лиц, участвующих в деле, их прав и обязанностей, а также постановление законных и обоснованных решений на основании соблюдения процессуального законодательства.

Рассмотрение дел в хозяйственном суде осуществляется судьей единолично (ч. 1 ст. 4⁶ ХПК). Любое дело, которое относится к подсудности этого суда, в зависимости от категории и сложности дела, может быть рассмотрено коллегиально в составе трех судей. Судья или состав коллегии судей для рассмотрения конкретного дела определяется в порядке, установленном ч. 3 ст. 2¹ ХПК.

Решение или иной процессуальный документ принимается большинством голосов судей путем голосования. Если судья не согласен с решением большинства состава коллегии судей, он обязан подписать процессуальный документ и имеет право изложить письменно свое отдельное мнение, которое приобщается к делу, но не объявляется (ч. ч. 1, 3 ст. 4⁷ ХПК).

Дело, начатое рассмотрением одним судьей или же коллегиально несколькими судьями, может быть рассмотрено тем же составом судей или судьей. Замена судьи или одного из судей из состава суда возможна в случае болезни, командировки, нахождения в отпуске, а также при увольнении судьи с работы.

Председательствующий руководит заседанием, направляя судебное разбирательство на обеспечение полного, всестороннего и объективного выяснения обстоятельств дела, а также обеспечивает надлежащий воспитательный уровень судебного процесса.

Хозяйственное процессуальное законодательство Украины предоставило предприятиям, учреждениям и организациям широкие процессуальные гарантии относительно осуществления ими субъективных прав во время рассмотрения дел хозяйственными судами. В соответствии с Законом “О судостроительстве и статусе судей” и ХПК основной задачей рассмотрения хозяйственными судами дел является установление истины по спору, защита прав и законных интересов участников хозяйственных правоотношений.

Достижение этой цели возможно лишь при условии строго соблюдения хозяйственными судами и участниками процесса требований хозяйственного процессуального законодательства. И одним из таких важных требований следует считать сроки разрешения споров, которые представляют собой промежутки времени для осуществления хозяйственными судами необходимых действий в процессе рассмотрения дел. Важными задачами судебного процесса является также правильность рассмотрения и его своевременность.

Статья 69 ХПК регламентирует общее правило рассмотрения споров в срок не более 2 месяцев со дня получения искового заявления и на день принятия решения хозяйственным судом (ч. 1 ст. 69 ХПК). Спор о взыскании задолженности по опротестованным векселям может быть решен судом в срок не более 1 месяца со дня получения искового заявления.

В исключительных случаях по ходатайству стороны, с учетом особенностей рассмотрения спора, хозяйственный суд определением может продлить срок рассмотрения спора, но не более чем на пятнадцать дней. К таким случаям можно, например, отнести непредоставление лицами, участвующими в судебном процессе, истребованных хозяйственным судом доказательств, без которых спор разрешить невозможно, истребование новых доказательств, необходимость наличия которых стала известна хозяйственному суду в процессе рассмотрения дела, сложность дела и др.

Ходатайство подается судье, который выносит определение об удовлетворении или отказе в удовлетворении ходатайства, поскольку продление срока – это право хозяйственного суда, а не его обязанность.

Стадия судебного рассмотрения характеризуется и тем, что на этой стадии наиболее полно реализуются не только задача, но и принципы судебного процесса: независимость судей и подчинение их только закону, осуществление правосудия только судом, гласность, устность, непосредственность, национальный язык судопроизводства, равенство граждан перед законом и судом, диспозитивность, состязательность, процессуальное равноправие и т.п.

Стадия судебного рассмотрения – это центральная стадия судебного процесса. Она состоит из совокупности процессуальных действий суда и других участников процесса, направленных на выяснение наличия или отсутствия прав и обязанностей, постановление законных и обоснованных решений и т.п., а также на выполнение функции суда по воспитанию граждан в духе уважения к закону и неукоснительного его выполнения.

2. Процессуальный порядок рассмотрения дела в суде

Действия, которые осуществляются судом и иными лицами, участвующими в деле, при рассмотрении и разрешении дел должны исполняться в четко установленной законом процессуальной форме, которая регламентируется хозяйственным процессуальным законодательством.

Судебное заседание по рассмотрению и разрешению дел состоит из 3 частей:

1. подготовительной;
2. рассмотрения дела по существу;
3. постановления и объявления судебных решений.

Все части судебного разбирательства, каждая из которых имеет свою задачу, состоят из определенных процессуальных действий суда и иных лиц, участвующих в деле, имеют соответствующее содержание, находятся в тесной связи с другими, и составляют в совокупности единый процесс.

Подготовительная часть судебного заседания – это такая часть, от надлежащего проведения которой зависит эффективность всего судебного заседания по делу. В подготовительной части суд выясняет и решает вопросы, которые обеспечивают возможность полного и правильного рассмотрения дела по существу. Подготовительная часть заседания состоит из совокупности процессуальных действий, направленных на проверку наличия условий, которые необходимы для рассмотрения и разрешения дела в этом судебном заседании. Эти процессуальные действия, прежде всего, направлены на выяснение таких основных вопросов: может ли быть дело рассмотрено в этом составе суда; может ли быть рассмотрено дело при этой явке участников процесса; может ли быть рассмотрено дело при наличии собранных по делу доказательств.

В соответствии со ст. 74 ХПК порядок ведения заседания определяется судьей, а в случае рассмотрения дела тремя судьями – судьей, председательствующим в заседании. Судья объявляет состав хозяйственного суда, разъясняет участникам процесса их права и обязанности и оказывает содействие в осуществлении принадлежащих им прав.

Участники судебного процесса, а также иные лица, присутствующие в зале судебного заседания, обязаны безоговорочно исполнять распоряжения председательствующего, соблюдать в судебном заседании установленный порядок и воздерживаться от любых действий, свидетельствующих о явном неуважении к суду или установленным в суде правилам. За неуважение к суду виновные лица привлекаются к ответственности, установленной законом. Вопрос о привлечении лица к ответственности за проявление неуважения к суду решается судом немедленно после совершения нарушения, в связи с чем в судебном заседании по рассмотрению дела объявляется перерыв.

Хозяйственный суд по собственной инициативе или по ходатайству стороны, третьего лица, прокурора, иного участника судебного процесса может вынести определение об их участии в судебном заседании в режиме видеоконференции.

В ходатайстве об участии в судебном заседании в режиме видеоконференции в обязательном порядке указывается суд, в котором необходимо обеспечить ее проведение. Такое ходатайство может быть подано не позднее, чем за семь дней до дня проведения судебного заседания, в котором будет происходить такое участие.

Вопрос об участии лица в судебном заседании в режиме видеоконференции решается хозяйственным судом при наличии соответствующего ходатайства или по собственной инициативе не позднее, чем за пять дней до дня проведения такого судебного заседания. Определение суда, принятое по результатам решения этого вопроса, обжалованию не подлежит.

Определение об участии лица в судебном заседании в режиме видеоконференции должно содержать:

- 1) наименование суда, которому поручается обеспечить проведение

видеоконференции;

2) наименование (для юридических лиц) или имя (фамилия, имя, отчество (при его наличии) – для физических лиц) лица, которое будет принимать участие в судебном заседании в режиме видеоконференции, и его процессуальный статус;

3) дату и время проведения судебного заседания.

Копия определения об участии лица в судебном заседании в режиме видеоконференции немедленно направляется в суд, который обязан организовать его выполнение, и лицу, которое будет принимать участие в судебном заседании в режиме видеоконференции. С целью обеспечения своевременного проведения видеоконференции копия определения также может быть направлена с помощью курьера, факса или электронной почты.

Используемые в судебном заседании технические средства и технологии должны обеспечивать надлежащее качество изображения и звука. Участникам судебного процесса должна быть обеспечена возможность слышать и видеть ход судебного заседания, задавать вопросы и получать ответы, реализовывать иные предоставленные им процессуальные права и исполнять процессуальные обязанности, предусмотренные ХПК.

Ход и результаты процессуальных действий, проведенных в режиме видеоконференции, фиксируются хозяйственным судом, рассматривающим хозяйственное дело, с помощью технических средств видеозаписи. Носитель видеозаписи видеоконференции является приложением к протоколу судебного заседания и после окончания судебного заседания приобщается к материалам дела.

В случае если лицо, ходатайствующее об участии в судебном заседании в режиме видеоконференции, появилось в зале судебного заседания, такое лицо участвует в судебном заседании в общем порядке.

Участие лица в судебном заседании в режиме видеоконференции по правилам статьи 74¹ ХПК может происходить при разрешении хозяйственных споров в судах первой, апелляционной, кассационной инстанций и пересмотра дел Верховным Судом Украины (ст. 74¹ ХПК).

Таким образом, в назначенное для рассмотрения дела время председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое дело рассматривается. Потом решается вопрос о явке вызванных в судебное заседание лиц, сведения о причинах неявки. Суд устанавливает личность присутствующих, а также проверяет полномочия служебных лиц и представителей. Эта проверка состоит в выяснении, в какой мере полномочия этих лиц отвечают требованиям закона. В частности, суд должен проверить правильность оформления полномочий представителей и ознакомиться с кругом их полномочий. В случае неявки в судебное заседание всех участников судебного процесса фиксирование судебного процесса с помощью звукозаписывающего технического средства не осуществляется.

Председательствующий объявляет состав суда, а также фамилии прокурора, судебного эксперта, переводчика и разъясняет лицам, участвующим в деле, их право заявить отвод. Основания для отвода, порядок разрешения отвода, который был заявлен, и последствия удовлетворения заявления об отводе определяются ст. ст. 20, 31 ХПК.

В судебном заседании может быть заявлен отвод не только судье или всему составу суда, но и прокурору, судебному эксперту, переводчику. Эти лица не могут участвовать в рассмотрении дела и подлежат отводу, если они лично, прямо или косвенно заинтересованы в результате дела; являются родственниками сторон или других лиц, участвующих в деле; если они находятся в особых отношениях с лицами, участвующими в деле; если будут установлены другие обстоятельства, которые вызовут сомнения в их беспристрастности. Судья также не может участвовать в рассмотрении дела, если был нарушен порядок определения судьи для рассмотрения дела, установленный ч. 3 ст. 2¹ ХПК. Судебный эксперт, кроме того, не может участвовать в рассмотрении дела, если он находится или находился в служебной или иной зависимости от сторон, других лиц, участвующих в рассмотрении дела, оказался некомпетентным.

Право заявлять отводы направлено на обеспечение объективности рассмотрения дела, создает у сторон уверенность в том, что дело будет рассмотрено и решено в точном соответствии с требованиями процессуального и материального законов, в соответствии с действительными правами и обязанностями этих лиц, а также является одной из процессуальных гарантий защиты нарушенного или оспариваемого права и интереса, охраняемых законом.

После решения вопроса об отводах председательствующий разъясняет сторонам и другим лицам, участвующим в деле, их права и обязанности.

Задачи, которые стоят перед судом в стадии судебного разбирательства дела, определяют характер деятельности суда и лиц, участвующих в деле, а также их права и процессуальные гарантии этих прав. Для того чтобы рассмотреть и решить дело, вынести законное и обоснованное решение, суду необходимо исследовать все доказательства в деле, установить все факты, которые имеют значение для дела, выяснить правоотношения, которые существуют между сторонами, установить действительные права и обязанности лиц, участвующих в деле. Правильно и быстро осуществить все это суд может лишь при активном участии в рассмотрении дела всех заинтересованных лиц.

После разъяснений сторонам и иным лицам, участвующим в деле, их прав и обязанностей суд рассматривает ходатайства лиц, участвующих в деле.

Ходатайство – это заявление, которое представлено в суд лицами, участвующими в деле, с просьбой об осуществлении таких процессуальных действий, без которых, по их мнению, дело не может быть правильно решено. Эти ходатайства могут заявляться о невозможности слушания дела при этом составе участников дела; представители других предприятий, учреждений, государственных и других органов могут просить о привлечении к делу соответчиков, третьих лиц на стороне истца или ответчика, могут указывать на необходимость замены истца или ответчика как ненадлежащей стороны и т.п.

Ходатайства лиц, участвующих в деле, могут быть заявлены о том, что дело не может быть рассмотрено в суде в связи с его неподведомственностью хозяйственному суду. Соответственно лицо, которое подало ходатайство, может просить суд прекратить производство по делу.

Ходатайства могут быть заявлены о том, что это дело не может быть рассмотрено при наличии представленных в деле доказательств. В этих

ходатайствах может содержаться просьба об истребовании письменных доказательств, назначении экспертизы и т.п.

В подготовительной части судебного заседания суд может также обсуждать вопрос о возможности слушания дела при явке участников процесса и в связи с неявкой кого-нибудь из участников процесса. Не вызывает сомнения, что наиболее полное исследование обстоятельств дела возможно тогда, когда в процессе разрешения спора присутствуют представители истца и ответчика, и судья имеет возможность опросить их по материалам дела.

Вместе с тем при неявке в заседание хозяйственного суда представителей истца или ответчика или же обеих сторон дело может быть рассмотрено без их участия, если судья считает, что их неявка не препятствует разрешению спора.

Но если в процессе подготовки дела к рассмотрению в своем определении о возбуждении производства по делу судья признает явку представителей истца и ответчика обязательной, то он должен вынести определение, которое становится обязательным для исполнения не только сторонами, но и судьей.

В том случае, если истец или ответчик ликвидированы или признаны банкротом, или же истец отказался от иска, или ответчик признал иск, что удостоверено в письменной форме, дело может быть рассмотрено и без их участия.

Если в процессе участвует судебный эксперт, то председательствующий разъясняет права и обязанности судебного эксперта.

Далее суд переходит ко второй части судебного заседания – **рассмотрению дела по существу.**

Рассмотрение дела по существу – это основная часть судебного заседания, в которой судом выясняются фактические обстоятельства дела.

В этой части судебного заседания дают свои пояснения стороны, третьи лица, прокурор, если он подал иск, осуществляется проверка письменных доказательств, осмотр вещественных доказательств, заслушивается заключение судебного эксперта.

Рассмотрение дела начинается с объявления искового заявления, после чего председательствующий выясняет: поддерживает ли истец свои требования, признает ли ответчик требования истца и не желают ли стороны заключить мировое соглашение или обратиться для решения спора в третейский суд.

После доклада дела суд заслушивает объяснение истца, третьего лица, участвующего на его стороне, ответчика и третьего лица, участвующего на его стороне, прокурора, если им предъявлен иск, а также иных лиц, участвующих в деле. С учетом конкретных обстоятельств дела суд может установить другой порядок дачи объяснений сторонами и предоставить им право на дополнительные объяснения. Стороны и иные лица, участвующие в деле, могут задавать вопросы друг другу. Председательствующий оглашает письменные объяснения сторон и других лиц, участвующих в деле.

Соистцы и соответчики дают объяснения вместе – сначала все участники со стороны истца, а потом все участники со стороны ответчика.

Если в судебном заседании участвуют представители истца, ответчика и третьих лиц при отсутствии тех субъектов, которых они представляют в процессе, то они дают объяснения вместо этих субъектов. Если же представители названных лиц, которые действуют в порядке добровольного

представительства и допущены в судебное заседание одновременно с лицами, которых представляют, то объяснение суду могут даваться как самым истцом, ответчиком, третьим лицом, так и их представителями. Вопрос этот решается в каждом частном случае соответствующим участником процесса и его представителем. Целесообразно избирать следующий порядок: объяснение дает сначала непосредственно сам заинтересованный участник процесса, а не его представитель, поскольку стороны и третьи лица более основательно и полно осведомлены о фактической стороне дела, и потому могут лучше их осветить суду. Что же касается представителей, то они имеют право в этих случаях дополнить объяснения лиц, которых представляют, а также с целью более полного установления фактов при опрашивании участников дела судом задавать необходимые вопросы.

Выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, суд выполняет также ряд действий по исследованию доказательств. С учетом мнения лиц, участвующих в деле, суд устанавливает наиболее целесообразный порядок их исследования.

При рассмотрении дела в заседании хозяйственного суда каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований или возражений.

Доказательства подаются в хозяйственный суд участниками судебного процесса. Если представленных сторонами доказательств недостаточно, хозяйственный суд обязан истребовать от предприятий и организаций, независимо от их участия в деле, документы и материалы, необходимые для решения спора.

Далее хозяйственный суд переходит к исследованию письменных доказательств, если они представлены в деле. Проверка письменных доказательств состоит в ознакомлении суда с содержанием письменных доказательств. С представленными письменными доказательствами знакомятся и лица, участвующие в деле, а в необходимых случаях – также и судебный эксперт.

В процессе исследования письменных доказательств суд проверяет их достоверность. В случае если достоверность письменных доказательств оспаривается, суд может проверить достоверность путем опроса сторон, сравнением с другими доказательствами, назначением судебной экспертизы.

В процессе исследования доказательств суд также исследует вещественные доказательства, если такие имеются в деле. Их исследование происходит путем осмотра. Вещественные доказательства исследуются судом, а также предъявляются для ознакомления лицам, участвующим в деле, а при необходимости – судебным экспертам.

В соответствии со ст. 39 ХПК осмотр и исследование письменных и вещественных доказательств может проводиться в месте их нахождения в случае сложности представления этих доказательств. По результатам осмотра и исследования составляется протокол, который подписывается судьей и прилагается к делу. Лица, участвующие в деле, дают объяснения относительно этих доказательств на общих основаниях.

После установления фактических обстоятельств дела суд переходит к исследованию заключения судебного эксперта, если в деле была назначена

судебная экспертиза. Судебный эксперт подает в письменной форме свое мотивированное заключение, которое прилагается к делу.

Если в деле принимают участие органы государственного управления, то их заключения исследуются после исследования заключения судебного эксперта. Выводы органов государственного управления объявляются в судебном заседании их представителями или судом, после чего суд и лица, участвующие в деле, могут задавать вопросы представителям этих органов с целью разъяснения и дополнения заключения.

Таким же образом заслушиваются должностные лица и иные работники предприятий, учреждений, организаций, государственных и других органов по поводу рассматриваемого дела. После этого суд и лица, участвующие в деле, могут задавать им вопросы с целью выяснения мнения общественности.

В судебном заседании, а также при осмотре и исследовании письменных или вещественных доказательств в месте их нахождения составляется протокол.

В протоколе судебного заседания отмечаются:

1. год, месяц число и место судебного заседания;
2. наименование суда, который рассматривает дело, и состав суда;
3. номер дела и наименование сторон;
4. сведения о явке в судебное заседание представителей сторон, других участников судебного процесса или причины их неявки;
5. сведения о разъяснении хозяйственным судом сторонам и другим лицам, участвующим в деле, процессуальных прав и обязанностей, в частности, права заявлять отводы, и предупреждение переводчика об ответственности за заведомо неправильный перевод, судебного эксперта – за дачу заведомо ложного заключения или отказ от дачи заключения;
6. устные заявления и ходатайство сторон и других лиц, участвующих в деле;
7. устные разъяснения судебными экспертами своих заключений и ответы на поставленные им дополнительные вопросы.

Протокол ведет секретарь судебного заседания.

Протокол в трехдневный срок подписывают судья (судья – председательствующий в коллегии судей) и секретарь судебного заседания.

Стороны и иные лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с протоколами и в течение пяти дней после их подписания подавать письменные замечания по поводу допущенных в протоколах неправильностей или неполноты протокола. Замечания на протоколы во всех случаях приобщаются к материалам дела.

Хозяйственный суд рассматривает замечания на протокол в течение пяти дней со дня подачи замечаний и по результатам рассмотрения выносит определение, которым принимает замечания или мотивированно отклоняет их.

По требованию хотя бы одного участника судебного процесса в суде первой или апелляционной инстанции при рассмотрении дела по существу или по инициативе суда осуществляется фиксирование судебного процесса с помощью звукозаписывающего технического средства.

В случае неявки в судебное заседание всех участников судебного процесса фиксирование судебного процесса с помощью звукозаписывающего

технического средства не осуществляется.

Воспроизведение технической записи судебного процесса осуществляется в судебном заседании при рассмотрении дела судом первой инстанции, в апелляционном или кассационном порядке, а также при рассмотрении замечаний на протокол судебного заседания по требованию сторон или по инициативе суда.

Вопрос о выдаче копии технической записи участнику процесса, о ее воспроизведении вне судебного заседания решаются председательствующим в каждом отдельном случае в зависимости от обстоятельств.

Размер судебного сбора за распечатку и выдачу в электронном виде копии технической записи судебного заседания устанавливается законом (ст. 81¹ ХПК).

3. Принятие решения хозяйственным судом

Хозяйственный суд по результатам рассмотрения хозяйственного спора по существу принимает решение, которым удовлетворяет иск или отказывает в иске полностью или частично.

Решение принимается хозяйственным судом по результатам оценки доказательств, поданных сторонами и иными участниками хозяйственного процесса, а также истребованных хозяйственным судом доказательств, в совещательной комнате. В соответствии со ст. 81² ХПК во время вынесения судебного решения никто не имеет права находиться в совещательной комнате, кроме состава суда, рассматривающего дело. Во время нахождения в совещательной комнате судья не имеет права рассматривать иные судебные дела. Судьи не имеют права разглашать ход обсуждения и вынесения решения в совещательной комнате.

При разрешении хозяйственного спора по существу (удовлетворение иска, отказ в иске полностью или частично) хозяйственный суд принимает решение. Решение принимается хозяйственным судом по результатам оценки доказательств, представленных сторонами и иными участниками хозяйственного процесса, а также доказательств, которые были истребованы хозяйственным судом, в совещательной комнате.

Решение хозяйственного суда по делу излагается в письменной форме и подписывается всеми судьями, принимавшими участие в заседании. В случае рассмотрения дела тремя судьями судья, не согласный с решением, обязан изложить в письменной форме свое отдельное мнение, которое приобщается к делу. Выбирая при принятии решения правовую норму, подлежащую применению к спорным правоотношениям, суд обязан учитывать выводы Верховного Суда Украины, изложенные в решениях, принятых по результатам рассмотрения заявлений о пересмотре судебного решения по основанию, предусмотренному п. 1 ч. 1 ст. 111¹⁶ ХПК (ст. 82 ХПК).

Хозяйственный суд при принятии решения имеет определенные права (ст. 83 ХПК). В частности, принимая решения по хозяйственному спору, он имеет право признать недействительным полностью или в определенной части связанный с предметом спора договор, который противоречит законодательству, или заключенный с целью, противоречащей интересам государства. Хозяйственный суд имеет право: выходить за пределы исковых

требований, если это необходимо для защиты прав и законных интересов истцов или третьих лиц с самостоятельными требованиями на предмет спора и об этом есть ходатайство заинтересованной стороны; уменьшать в исключительных случаях размер неустойки (штрафа, пени), которая подлежит взысканию со стороны, которая нарушила обязательства; взимать в доход Государственного бюджета Украины со стороны, которая нарушила сроки рассмотрения претензии, штраф в размере, установленном законодательством, и др.

Решение хозяйственного суда постановляется именем Украины и состоит из вступительной, описательной, мотивировочной и резолютивной части, при этом:

во вступительной части указывается наименование хозяйственного суда, номер дела, дата принятия решение, наименование сторон, цена иска, фамилии судьи (судей), представителей сторон, прокурора и других лиц, участвующих в заседании, должности этих лиц. При рассмотрении дела на предприятии, в организации об этом также указывается во вступительной части решения;

описательная часть может содержать краткое изложение требований истца, отзыва на исковое заявление, заявлений, объяснений и ходатайств сторон и их представителей, других участников судебного процесса, описание действий, выполненных хозяйственным судом (осмотр и исследование доказательств и ознакомление с материалами непосредственно в месте их нахождения);

в мотивировочной части указываются обстоятельства дела, установленные хозяйственным судом; причины возникновения спора; доказательства, на основании которых приняты решения, содержание письменного соглашения сторон, если оно достигнуто; доводы, по которым хозяйственный суд отклонил ходатайства и доказательства сторон, их предложения относительно условий договора или соглашения сторон; законодательство, которым хозяйственный суд руководствовался, принимая решения; обоснование отсрочки или рассрочки исполнения решения;

резолютивная часть должна содержать вывод об удовлетворении иска или об отказе в иске полностью или частично по любому из заявленных требований. Вывод не может зависеть от наступления или ненаступления каких-то обстоятельств (условное решение).

При удовлетворении иска в резолютивной части решения указываются:

а) наименование стороны, в пользу которой решен спор, и стороны, с которой осуществлены взыскания денежных сумм или которая обязана выполнить соответствующие действия, срок выполнения этих действий, а также срок уплаты денежных сумм при отсрочке или рассрочке исполнения решение;

б) размер сумм, которые подлежат взысканию (основной задолженности, за материальные ценности, выполненные работы и предоставленные услуги, неустойки, штрафа, пени и убытков, а также штрафов, предусмотренных п. п. 4,5 ч. 2 ст. 83 ХПК – за нарушение сроков рассмотрения претензии и уклонение от совершения действий, возложенных хозяйственным судом на сторону);

в) наименование и номер счета, с которого подлежат взысканию

денежные суммы;

г) наименование имущества, которое подлежит передаче, и место его нахождения (в споре о передаче имущества);

д) наименование, номер и дата исполнительного или другого документа о взыскании средств в бесспорном порядке (в споре о признании этого документа как не подлежащего исполнению), а также сумма, которая не подлежит взысканию.

В споре, который возник при заключении или изменении договора, в резолютивной части указывается решение по каждому спорному условию договора, а в споре о предложении заключить договор – условия, на которых стороны, обязаны заключить договор, со ссылкой на представленный истцом проект договора.

При удовлетворении заявления о признании акта недействительным в резолютивной части указываются наименование акта и органа, который его выдал, номер акта, дата его издания, признается ли акт недействительным полностью или частично (в какой именно части). В таком же порядке определяется недействительным договор о хозяйственной деятельности юридических лиц (в случаях, предусмотренных в п. 1 ст. 83 ХПК).

В резолютивной части решения указывается о распределении судебных издержек между сторонами, о возвращении судебного сбора из бюджета.

Если в деле участвуют несколько истцов и ответчиков, в решении указывается, как решен спор относительно каждого из них. При рассмотрении первоначального и встречного исков в решении указываются результаты рассмотрения каждого из исков.

Принятое решение объявляется хозяйственным судом в судебном заседании после окончания рассмотрения дела. В случае оглашения в судебном заседании только вступительной и резолютивной частей решения хозяйственный суд сообщает, когда будет составлено полное решение. Решение суда, содержащее вступительную и резолютивную части, подписывается всем составом хозяйственного суда и прилагается к делу. Полное решение должно быть составлено в срок не более пяти дней со дня объявления вступительной и резолютивной частей решения (ч.ч. 1-4 ст. 85 ХПК).

Решение хозяйственного суда вступает в законную силу после истечения срока подачи апелляционной жалобы (десяти дней согласно ст. 93 ХПК), если апелляционная жалоба не была подана. В случае подачи апелляционной жалобы решение, если оно не отменено, вступает в законную силу после рассмотрения дела апелляционным хозяйственным судом.

4. Препятствия в хозяйственном процессе:

а) отложение рассмотрения дела;

б) приостановление производства по делу.

По общему правилу судебное рассмотрение хозяйственных споров должно заканчиваться постановлением судебного решения, в котором суд должен дать ответ на заявленные требования истца и возражения ответчика. Однако в практике рассмотрения и разрешения дел возникает немало случаев, когда при рассмотрении дела по сути обнаруживаются такие обстоятельства, которые в соответствии с требованиями закона не дают возможности суду вынести по

делу решение, а влекут за собой разные осложнения процесса.

Отложение рассмотрения дела – это перерыв судебного рассмотрения и решения дела по сути. Основаниями для отложения рассмотрения дела являются такие обстоятельства, которые не дают возможности рассмотреть его в этом заседании, но могут быть устранены хозяйственным судом и лицами, участвующими в деле, к следующему заседанию, т.е. возникают определенные обстоятельства, которые не дают возможности рассмотреть дело в этом заседании. Такими обстоятельствами, в частности являются (ст. 77 ХПК):

1. неявка в заседание представителей сторон, других участников судебного процесса;

2. возникновение технических проблем, которые делают невозможным участие лица в судебном заседании в режиме видеоконференции, при наличии определения суда о таком участии, кроме случаев, когда в соответствии с ХПК судебное заседание может проводиться без участия такого лица;

3. непредоставление истребованных доказательств;

4. необходимость истребования новых доказательств;

5. привлечение к участию в деле другого ответчика, замена ненадлежащего ответчика;

6. необходимость замены отведенного судьи, судебного эксперта.

Эти основания не носят исчерпывающего характера. Суд может отложить рассмотрение дела и по другим основаниям, в зависимости от особенностей дела. Причинами отложения рассмотрения дела могут быть некачественная подготовка дела к судебному рассмотрению; необходимость проведения других процессуальных действий и т.п.

Об отложении рассмотрения дела суд выносит определение, в котором указываются причины отложения рассмотрения и те меры, которые необходимо осуществить для обеспечения рассмотрения дела в следующем заседании хозяйственного суда, а также время и место проведения следующего заседания.

Приостановление производства по делу – это перерыв в судебном разбирательстве на неопределенный срок в случаях, прямо указанных в законе. Приостановление производства по делу вызывается обстоятельствами, которые препятствуют рассмотрению дела по существу, но не могут быть устранены ни судом, ни сторонами, то есть они не зависят от их воли.

Приостановление производства по делу существенным образом отличается от отложения рассмотрения дела. Рассмотрение дела откладывается для осуществления хозяйственным судом или сторонами определенных процессуальных действий в этом деле; в случае же приостановления производства прекращается осуществление процессуальных действий по делу за некоторыми исключениями (например, относительно обеспечения доказательств). Если при отложении рассмотрения дела хозяйственный суд обязательно указывает время нового рассмотрения дела, то при приостановлении производства срок рассмотрения не указывается. Возобновление производства возможно лишь при наступлении условий, которые предусмотрены законом. Отличаются эти институты и по своим результатам. Если отложение рассмотрения дела не влияет на течение исковой давности, то с момента приостановления производства по делу приостанавливается и течение исковой давности.

ХПК предусматривает два вида приостановления производства по делу: обязательное и факультативное.

Обязательное приостановление возникает при наличии одного из оснований, предусмотренных законом, когда хозяйственный суд обязан приостановить производство по делу. Так, в ст. 79 ХПК указано, что хозяйственный суд приостанавливает производство по делу в случае невозможности рассмотрения этого дела до разрешения связанного с ним другого дела, которое рассматривается другим судом, а также в случае обращения хозяйственного суда с судебным поручением о предоставлении правовой помощи к иностранному суду или иному компетентному органу иностранного государства.

Факультативное приостановление применяется при наличии оснований, указанных в законе, по усмотрению суда или по ходатайству стороны, прокурора, участвующего в судебном процессе. Оно применяется в случаях:

- а) назначения судебной экспертизы хозяйственным судом;
- б) передачи хозяйственным судом материалов прокурору или органу досудебного расследования;
- в) замены одной из сторон ее правопреемником вследствие реорганизации предприятия, организации.

Вопрос о приостановлении производства по делу по необязательным основаниям решается в заседании хозяйственного суда по собственной инициативе или по ходатайству сторон, прокурора, который участвует в судебном процессе.

Перечень оснований для приостановления производства по делу, предусмотренных ст. 79 ХПК, является исчерпывающим и расширенному толкованию не подлежит. Тем не менее, в судебном процессе возникают случаи невозможности рассмотрения дела по сути, например, в связи с продолжительной болезнью гражданина – субъекта предпринимательской деятельности. В большинстве случаев хозяйственные суды объявляют перерыв в заседании в соответствии со ст. 77 ХПК. Но более правильным было бы дополнить ст. 79 ХПК данным основанием.

Производство по делу возобновляется по заявлению сторон или по инициативе хозяйственного суда после устранения обстоятельств, которые вызвали приостановление производства по делу.

О возобновлении производства по делу хозяйственным судом выносятся определение, в котором указывается о назначении дела к рассмотрению, дата и время заседания, о вызове участников процесса в судебное заседание.

5. Окончание дела без вынесения решения:

- а) прекращение производства по делу;**
- б) оставление иска без рассмотрения.**

При рассмотрении дел могут возникнуть и такие обстоятельства, которые создают невозможность или нецелесообразность дальнейшего рассмотрения дела по сути и вынесения по делу судебного решения. В таких случаях дело заканчивается путем закрытия его или оставления без рассмотрения.

Прекращение производства по делу – это форма окончания дела без вынесения судебного решения, последствием которой является невозможность

повторного обращения в суд с тем же иском. Эта форма окончания дел применяется в тех случаях, если суд незаконно принял дело к своему производству или если проведение процесса становится явно невозможным или нецелесообразным.

Статья 80 ХПК предусматривает возможность прекращения производства по делу только при наличии обстоятельств, которые в этой статье предусмотрены. Перечень этих обстоятельств является исчерпывающим и расширенному толкованию не подлежит.

Общими обстоятельствами прекращения производства по делу является ошибочное принятие хозяйственным судом дела к своему производству или невозможность или нецелесообразность его рассмотрения.

Во всех случаях, если спор не подлежит разрешению в хозяйственном суде, производство по делу прекращается (если споры неподведомственны хозяйственному суду; в иске изложены требования, которые не подлежат судебной защите; истец и ответчик не владеют процессуальной правоспособностью и др.) (п. 1 ст. 80 ХПК).

Хозяйственный суд прекращает производство по делу, если отсутствует предмет спора (п. 1¹ ст. 80 ХПК).

Производство по делу прекращается также, если есть решение хозяйственного суда или другого органа, который в пределах своей компетенции решил хозяйственный спор между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям, а также в случаях отказа от иска, если такой отказ согласно ст. 78 ХПК принят хозяйственным судом (п. п. 2,4 ст. 80 ХПК). При этом прекращение производства по делу возможно только в случае наличия таких обстоятельств: если в деле участвуют те же стороны; если спор возник по тому же предмету; по тем же основаниям; принятое решение или определение вступило в законную силу, не изменено и не отменено в соответствии с действующим законодательством.

Изменение хотя бы одного из обстоятельств или его отсутствие предоставляет право заинтересованным лицам обратиться в суд с повторным иском.

Производство по делу прекращается, если истец не принял меры досудебного урегулирования спора в установленном порядке и возможность такого урегулирования утрачена (п. 3 ст. 80 ХПК). Если истец не принял меры досудебного урегулирования и такая возможность не утрачена, хозяйственный суд оставляет иск без рассмотрения (п. 3 ст. 81 ХПК).

Если стороны заключат соглашение о передаче спора на разрешение третейского суда, хозяйственный суд прекращает производство по делу (п. 5 ст. 80 ХПК).

Прекращается производство по делу и в случае наступления смерти физического лица или объявления его умершим, или если прекращена деятельность субъекта хозяйствования, которые были одной из сторон в деле, если спорные правоотношения не допускают правопреемства (п. 6 ст. 80 ХПК), а также в случае, если стороны заключили мировое соглашение и оно утверждено хозяйственным судом (п. 7 ст. 80 ХПК).

В случаях прекращения производства по делу, повторное обращение в хозяйственный суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по

тем же основаниям не допускается.

Производство по делу прекращается мотивированным определением хозяйственного суда, в котором должны быть четко и детально изложены обстоятельства и причины прекращения производства по делу, а также решен вопрос о распределении между сторонами судебных издержек, о возвращении государственной пошлины из бюджета, о взыскании штрафов, предусмотренных п. п. 4,5 ч. 2 ст. 83 ХПК.

Оставление иска без рассмотрения – это форма окончания дел без вынесения решения, последствием которой является возможность повторного обращения в суд с таким же заявлением.

Перечень обстоятельств, в соответствии с которыми хозяйственный суд оставляет иск без рассмотрения, является исчерпывающим и расширенному толкованию не подлежит.

После устранения условий, которые послужили основаниями для оставления заявления без рассмотрения, истец имеет право снова обратиться в хозяйственный суд в общем порядке.

Все обстоятельства оставления иска без рассмотрения, предусмотренные ст. 81 ХПК, можно поделить на две группы: основания, которые влекут за собой обязательное оставление заявления без рассмотрения, и факультативные основания.

Обязательное оставление заявления без рассмотрения имеет место в тех случаях, когда суд обязан это сделать независимо от воли заинтересованных лиц. Эти основания носят процессуальный характер, поскольку судья должен был отказать в принятии заявления к судопроизводству и разъяснить заинтересованному лицу порядок устранения препятствий для возможного рассмотрения дела в суде.

Если исковое заявление подписано лицом, которое не имеет права его подписывать, это служит поводом для оставления его без рассмотрения. В случае подписания заявления лицом, положение которого не указано, хозяйственный суд имеет альтернативную возможность: оставить исковое заявление без рассмотрения или, если он владеет доказательствами, которые свидетельствуют, что лицо имело право подписывать заявление, – принять исковое заявление к своему производству и рассмотреть его по сути (п. 1 ст. 81 ХПК).

Исковое заявление остается без рассмотрения, если в производстве органа, который рассматривает хозяйственные споры, находится дело по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям. Такие случаи имеют место тогда, когда законом установлена альтернативная подсудность дел, при которой возникает возможность одновременного обращения с заявлением к нескольким судебным органам (п. 2 ст. 81 ХПК).

Оставление заявления без рассмотрения следует отличать от прекращения производства по делу, если в деле есть решение или постановление соответствующего органа и, таким образом, дело рассмотрено по существу, тогда как для оставления иска без рассмотрения достаточно возбуждения дела другим органом, к компетенции которого относится рассмотрение дел.

Хозяйственный суд оставляет иск без рассмотрения, если истец не обращался к учреждению банка за получением с ответчика задолженности,

если она в соответствии с законом должна была быть получена через банк (при признании претензии ответчиком, а также в других случаях, если сумма может быть списана через банк в соответствии с действующим законодательством) (п. 4 ст. 81 ХПК).

Обязательным основанием оставления иска без рассмотрения является также непринятие истцом мер досудебного урегулирования спора в установленном порядке и возможность такого урегулирования не утрачена (п. 3 ст. 81 ХПК). В таких случаях истец имеет возможность принять меры досудебного урегулирования спора и после этого на общих основаниях обратиться с иском в хозяйственный суд.

Процессуальное законодательство предусматривает и случаи, когда суд независимо от конкретных обстоятельств дела может (но не обязан) оставить иск без рассмотрения. Речь идет о случае, если процесс возник на законных основаниях, у судьи не было оснований для отказа в принятии заявления, однако в ходе рассмотрения дела в судебном заседании возникли такие обстоятельства, которые препятствуют рассмотрению дела по сути и вынесению судебного решения.

Хозяйственный суд имеет право оставить иск без рассмотрения и в случае непредоставления истцом без уважительных причин материалов, истребованных хозяйственным судом. Оставление в этом случае иска без рассмотрения возможно только при наличии трех условий: документы должны быть истребованы хозяйственным судом; материалы крайне необходимы для рассмотрения спора и без них разрешить спор невозможно; отсутствуют уважительные причины, в связи с которыми документы не могут быть представлены (п. 5 ст. 81 ХПК).

Хозяйственный суд оставляет дело без рассмотрения в случае, если представитель истца не явился по вызову в заседание хозяйственного суда и его неявка препятствует разрешению спора (п. 5 ст. 83 ХПК), а также если гражданин отказался от иска, который был предъявлен в его интересах прокурором (п. 6 ст. 83 ХПК).

Об оставлении иска без рассмотрения хозяйственный суд выносит определение, в котором могут быть решены вопросы о распределении между сторонами судебных издержек, о возвращении судебного сбора из бюджета, а также о взыскании штрафов, предусмотренных п. п. 4,5 ч. 2 ст. 83 ХПК.

Определение об оставлении иска без рассмотрения может быть обжаловано.

Тема. Пересмотр судебных решений в апелляционном порядке.

План:

1. Сущность пересмотра судебных решений в апелляционном порядке. Субъекты права обжалования судебных решений в апелляционном порядке
2. Основания для изменения или отмены решений, определений, постановлений хозяйственного суда
3. Рассмотрение дела в апелляционном порядке. Полномочия апелляционного суда, рассматривающего дело

1. Сущность пересмотра судебных решений в апелляционном

порядке. Субъекты права обжалования судебных решений в апелляционном порядке.

Пересмотр судебных решений в апелляционном порядке является одним из процессуальных средств обеспечения законности и защиты прав граждан и организаций. **Предметом пересмотра в апелляционном порядке** являются судебные решения, которые не вступили в законную силу. Пересмотр возможен при подаче апелляционной жалобы стороной по делу, прокурором, третьим лицом, лицами, которые не участвовали в деле, если хозяйственный суд решил вопрос об их правах и обязанностях (ст. 91 ХПК).

Апелляционная жалоба на решение местного хозяйственного суда подается в течение 10 дней, а на определение местного хозяйственного суда – в течение 5 дней со дня их провозглашения местным хозяйственным судом. В случае если в судебном заседании были объявлены только вступительная и резолютивная части решения, указанный срок исчисляется со дня подписания решения, оформленного в соответствии со ст. 84 ХПК.

Апелляционная жалоба, поданная после истечения указанных сроков, остается без рассмотрения, если апелляционный хозяйственный суд по заявлению подавшего ее лица не найдет оснований для восстановления срока, и независимо от уважительности причины пропуска этого срока – в случае, если апелляционная жалоба подана прокурором, органом государственной власти, органом местного самоуправления после истечения одного года со дня объявления обжалуемого судебного решения. Рассмотрение заявления лица о восстановлении срока на подачу апелляционной жалобы осуществляется одним из судей коллегии судей апелляционного хозяйственного суда, состав которой определен при регистрации дела в соответствии с положениями ч. 4 ст. 91 ХПК, т. е. с соблюдением порядка, установленного ч.ч. 2, 3 ст. 2¹ ГПК (ст. 93 ХПК).

Существование института пересмотра судебных решений в апелляционном порядке обуславливается необходимостью обеспечения стабильности судебных актов, а также соблюдения законности, охраны прав и законных интересов граждан и организаций, поскольку, если по делу вынесено незаконное или необоснованное решение, оно должно быть отменено.

В соответствии со ст. 92 ХПК апелляционный хозяйственный суд имеет право проверить в апелляционном порядке законность и обоснованность любого решения и определения местного хозяйственного суда. Полномочия апелляционного хозяйственного суда распространяются на территорию нахождения соответствующего местного хозяйственного суда.

В соответствии со ст. 91 ХПК апелляционная жалоба подается через местный хозяйственный суд, который рассмотрел дело. Местный хозяйственный суд в 3-дневный срок пересылает полученную апелляционную жалобу вместе с делом, а в случаях, предусмотренных ч. 3 ст. 106 ХПК, – копиями материалов дела соответствующему апелляционному хозяйственному суду.

Дело, переданное в апелляционный хозяйственный суд, регистрируется в день его поступления с соблюдением порядка, установленного ч.ч. 2, 3 ст. 2¹ ХПК.

Лицо, которое подает апелляционную жалобу, пересылает другой стороне по делу копию жалобы и прилагаемых к ней документов, которые отсутствуют

в деле. Прокурор, который подает апелляционную жалобу, пересылает сторонам по делу ее копию и копии прилагаемых к ней документов, которые отсутствуют в деле (ст. 95 ХПК).

Жалоба подается в письменной форме и должна содержать (ст. 94 ХПК):

- наименование апелляционного хозяйственного суда, в который подается жалоба;
- наименование местного хозяйственного суда, который принял решение;
- номер дела и дату принятия решения;
- требования лица, которое подает апелляционную жалобу, а также основания, по которым возбужден вопрос о пересмотре решения со ссылкой на законодательство и материалы, которые есть в деле или поданы дополнительно;
- перечень документов, прилагаемых к жалобе.

Апелляционная жалоба подписывается лицом, которое подает жалобу или его представителем. В последнем случае к отзыву прилагается доверенность, подтверждающая наличие у него полномочий на участие в процессе. К жалобе прилагаются доказательства уплаты судебного сбора и пересылки копии жалобы другой стороне по делу.

Сторона по делу, получив апелляционную жалобу, имеет право отослать отзыв на нее апелляционной инстанции и лицу, которое подало жалобу. Отсутствие отзыва на апелляционную жалобу не препятствует пересмотру решения местного хозяйственного суда (ст. 96 ХПК).

О принятии апелляционной жалобы к производству апелляционный хозяйственный суд выносит определение, в котором сообщается о месте и времени рассмотрения жалобы.

Апелляционная жалоба не принимается к рассмотрению апелляционного хозяйственного суда и **возвращается**, если:

- она подписана лицом, которое не имеет права ее подписывать, или лицом, должностное положение которого не указано;
- к жалобе не приложены доказательства пересылки ее копии другой стороне (сторонам);
- к жалобе не приложены документы, которые подтверждают уплату судебного сбора в установленном порядке и размере;
- жалоба подана после окончания срока, установленного для ее представления, без ходатайства о восстановлении этого срока;
- до вынесения определения о принятии жалобы к производству лицо, подавшее жалобу, подало заявление о ее отзыве.

О возвращении апелляционной жалобы выносится определение, на которое может быть подана кассационная жалоба. После устранения обстоятельств, указанных в п. п. 1-3 ст. 97 ХПК, апелляционная жалоба может быть подана повторно.

2. Основания для изменения или отмены решений, определений, постановлений хозяйственного суда

В соответствии со ст. 104 ХПК **основаниями для изменения или отмены решения** в апелляционном порядке являются:

а) неполное выяснение обстоятельств, которые имеют значение для дела, что может иметь место как в результате поверхностного исследования обстоятельств, которые имеют значение для дела, так и в силу недостаточной проверки отдельных юридических фактов, являющихся основанием для обжалования и отмены судебных решений, в которых допущены такого рода нарушения;

б) недоказанность обстоятельств, которые имеют значение для дела, которые местный хозяйственный суд признал установленными (при отсутствии доказательств);

в) несоответствие выводов, изложенных в решении местного хозяйственного суда обстоятельствам дела (недостатки в мотивировочной и резолютивной частях судебных решений);

г) нарушение или неправильное применение норм материального или процессуального права.

Нарушение или неправильное применение норм процессуального права может быть основанием для изменения или отмены решения только при условии, если это нарушение привело к принятию неправильного решения.

Нарушение норм процессуального права является в любом случае основанием для отмены решения местного хозяйственного суда, если:

1. дело рассмотрено хозяйственным судом в незаконном составе коллегии суда;

2. дело рассмотрено хозяйственным судом в случае отсутствия какой-либо из сторон, не уведомленной надлежащим образом о месте заседания суда;

3. хозяйственный суд принял решение о правах и обязанностях лиц, которые не были привлечены к участию в деле;

4. решение не подписано каким-либо из судей или подписано не теми судьями, которые указаны в решении;

5. решение принято не теми судьями, которые входили в состав коллегии, которая рассматривала дело;

6. решение принято хозяйственным судом с нарушением правил родовой (предметной) или территориальной подсудности, кроме случаев, предусмотренных ч. 3 ст. 17 ХПК.

3. Рассмотрение дела в апелляционном порядке. Полномочия апелляционного суда, рассматривающего дело

Согласно ст. 4⁶ ГПК пересмотр в апелляционном порядке решений местных хозяйственных судов осуществляется апелляционными хозяйственными судами коллегией судей в составе трех судей.

В соответствии со ст. 99 ХПК в апелляционной инстанции дела пересматриваются по правилам рассмотрения этих дел в первой инстанции с учетом особенностей, предусмотренных разделом XII ХПК. Пересмотр решения в апелляционном порядке осуществляется хозяйственным судом при участии сторон. Пересмотр решения в апелляционном порядке, возбужденном по иску прокурора, или на основании представления прокурора осуществляется при участии прокурора.

Заседание суда апелляционной инстанции состоит из трех частей:

подготовительной, рассмотрения дела по существу, вынесения и объявления постановления.

В назначенное для рассмотрения дела время председательствующий открывает заседание, объявляет состав суда, разъясняет участникам их права и обязанности, определяет порядок ведения заседания, выясняет, имеют ли участники процесса заявления, ходатайства, отводы составу суда, судебному эксперту и переводчику, руководит заседанием, способствуя полному и всестороннему установлению всех обстоятельств дела, обеспечивает в заседании надлежащий порядок.

При рассмотрении дела в апелляционной инстанции хозяйственный суд по имеющимся в деле и дополнительно представленным доказательствам повторно рассматривает дело по существу. Суд не связан доводами апелляционной жалобы и проверяет законность и обоснованность решения суда первой инстанции в полном объеме, как в части обжалуемого, так и в необжалованной части, независимо от изложенных в апелляционной жалобе доводов.

Дополнительные доказательства принимаются апелляционным судом, если заявитель обосновал невозможность их представления в суд первой инстанции по причинам, не зависящим от него.

Апелляционной инстанцией не принимаются и не рассматриваются новые требования, которые не были предъявлены при рассмотрении дела в первой инстанции. В этом заключается особенность рассмотрения дела в апелляционном порядке.

Согласно ст. 100 ХПК лицо, подавшее апелляционную жалобу, вправе отказаться от нее до вынесения постановления. Апелляционный хозяйственный суд вправе не принимать отказ от жалобы по основаниям, определенным в ч. 6 ст. 22 ХПК, т.е. если такие действия противоречат законодательству или нарушают чьи-либо права и охраняемые законом интересы.

О принятии отказа от жалобы апелляционный хозяйственный суд выносит определение, если решение местного хозяйственного суда не обжаловано другой стороной.

Таким образом, реализация права на отказ от апелляционной жалобы реализуется лицом, которое ее подало, до начала судебного рассмотрения или в ходе судебного рассмотрения до вынесения апелляционным судом постановления по делу.

Пересмотр решения в апелляционном порядке осуществляется в двухмесячный срок со дня вынесения определения о принятии апелляционной жалобы к производству. Апелляционная жалоба на решение местного хозяйственного суда рассматривается в течение пятнадцати дней со дня вынесения определения о принятии апелляционной жалобы к производству (ст. 102 ХПК).

В процессе рассмотрения дела в апелляционном порядке апелляционный хозяйственный суд пользуется правами, предоставленными ему при рассмотрении хозяйственного спора в первой инстанции.

В соответствии со ст. 103 ХПК **апелляционная инстанция по результатам рассмотрения жалобы имеет право:**

1. оставить решение местного хозяйственного суда без изменений, а

жалобу без удовлетворения, т.е. если будет установлено, что решение принято в полном соответствии с законом и материалами дела, то такая жалоба отклоняется, а решение остается без изменений;

2. изменить решение, если оно не в полной мере отвечает требованиям закона, договора, материалам дела, т.е. жалоба может быть удовлетворена полностью, если требования в ней были направлены на частичное изменение. Апелляционная инстанция может также изменить решение и в той части, на которую не было обращено внимание в жалобе (хотя жалоба не удовлетворена, однако решение изменяется). Наконец, решение изменяется, а жалоба удовлетворяется частично;

3. отменить решение полностью или частично и принять новое решение;

4. отменить решение полностью или частично и прекратить производство по делу или оставить иск без рассмотрения полностью или частично.

Согласно ст. 105 ХПК по результатам рассмотрения апелляционной жалобы апелляционный хозяйственный суд принимает мотивированное постановление. **В постановлении должно быть указано:**

1. наименование апелляционного хозяйственного суда, который рассмотрел апелляционную жалобу, номер дела и дата принятия постановления;

2. наименование сторон и наименование лица, которое подало жалобу;

3. наименование местного хозяйственного суда, решение которого обжалуется, номер дела, дата принятия решения, фамилии судьи (судей);

4. сжатое изложение сути принятого решения местного хозяйственного суда;

5. основания, по которым поднят вопрос о пересмотре решения;

6. доводы, изложенные в отзыве на апелляционную жалобу;

7. обстоятельства дела, установленные апелляционной инстанцией, доводы, по которым апелляционная инстанция отклоняет те или иные доказательства, мотивы применения законов и иных нормативно-правовых актов;

8. выводы по результатам рассмотрения апелляционной жалобы;

9. новое распределение судебных расходов в случае отмены или изменения решения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия.

Постановление пересылается сторонам по делу в 3-дневный срок со дня его принятия.

Постановление апелляционной инстанции может быть обжаловано в кассационном порядке (ст. 105 ХПК).

Тема. Пересмотр судебных решений в кассационном порядке

План:

1. Сущность пересмотра судебных решений в кассационном порядке. Субъекты права обжалования судебных решений в кассационном порядке

2. Основания для изменения или отмены решений, определений, постановлений хозяйственного суда в кассационной инстанции

3. Рассмотрение дела в кассационном порядке. Полномочия

кассационного суда, рассматривающего дело

4. Общая характеристика пересмотра судебных решений хозяйственных судов Верховным Судом Украины

1. Сущность пересмотра судебных решений в кассационном порядке. Субъекты права обжалования судебных решений в кассационном порядке.

Термин “кассация” происходит от латинского *cassatio* – отмена. Это способ обжалования решений местных хозяйственных судов и постановлений апелляционных судов по основаниям неправильного применения норм материального и процессуального права.

Пересмотр судебных решений в кассационном порядке является одним из процессуальных средств обеспечения законности и защиты прав граждан и организаций. *Предметом пересмотра в кассационном порядке* являются решения местного хозяйственного суда после их пересмотра в апелляционном порядке и постановления апелляционного хозяйственного суда, принятые по результатам апелляционного рассмотрения, а также определения местного хозяйственного суда, указанные в ч. 1 ст. 106 ХПК, после их пересмотра в апелляционном порядке и постановления апелляционного хозяйственного суда, принятые по результатам апелляционного рассмотрения. Пересмотр возможен при принесении кассационной жалобы стороной, прокурором, третьим лицом, лицом, не участвовавшим в деле, но относительно которых суд решил вопрос об их правах и обязанностях (ст. 107 ХПК).

В соответствии со ст. 108 ХПК и Законом “О судоустройстве и статусе судей” кассационной инстанцией хозяйственного судопроизводства является Высший хозяйственный суд Украины, который рассматривает в кассационном порядке дела, отнесенные к его подсудности, а также иные дела в случаях, определенных процессуальным законом (ст. 31).

Кассационная жалоба подается в Высший хозяйственный суд Украины через апелляционный хозяйственный суд, который принял обжалуемое решение или постановление. Апелляционный хозяйственный суд обязан немедленно отослать жалобу вместе с делом в Высший хозяйственный суд Украины (ст. 109 ХПК). Кассационная жалоба может быть подана в течение двадцати дней со дня вступления решения местного хозяйственного суда или постановления апелляционного хозяйственного суда в законную силу (ст. 110 ХПК).

В отличие от ст. 93 ХПК, которая устанавливает срок подачи апелляционной жалобы, ст. 110 ХПК не предусматривает срок для восстановления пропущенного срока подачи кассационной жалобы. Если жалоба возвращена в связи с пропуском срока (п. 5 ст. 111³ ХПК) в связи с отсутствием ходатайства о его восстановлении, жалобу можно подать повторно с ходатайством о восстановлении срока. С таким ходатайством могут обращаться только лица, которые имеют право на предъявление кассационной жалобы. Ходатайство рассматривается, если оно поступило до вынесения определения о возвращении кассационной жалобы.

Указанное ходатайство рассматривается коллегией судей без уведомления участвующих в деле лиц до разрешения вопроса о принятии кассационной жалобы к производству. В соответствии со ст. 53 ХПК

восстановление пропущенного процессуального срока осуществляется хозяйственным судом при наличии уважительной причины пропуска.

По результатам рассмотрения ходатайства о восстановлении пропущенного срока выносится определение, которое не подлежит обжалованию. О восстановлении пропущенного срока с изложением соответствующих мотивов может быть указано в определении о принятии кассационной жалобы (ст. 111³ ХПК).

2. Основания для изменения или отмены решений, определений, постановлений хозяйственного суда в кассационной инстанции.

В соответствии со ст. 111¹⁰ ХПК основаниями для изменения или отмены решения местного или апелляционного хозяйственного суда или постановления апелляционного хозяйственного суда является нарушение или неправильное применение норм материального или процессуального права.

Нарушение норм процессуального права является в любом случае основанием для отмены решения местного или постановления апелляционного хозяйственного суда, если:

- а) дело рассмотрено судом в незаконном составе коллегии судей;
- б) дело рассмотрено судом в случае отсутствия какой-либо из сторон, не уведомленной надлежащим образом о месте и времени заседания суда;
- в) хозяйственный суд принял решение или постановление, касающееся прав и обязанностей лиц, которые не были привлечены к участию в деле;
- г) решение или постановление не подписаны кем-либо из судей или подписаны не теми судьями, которые указаны в решении или постановлении;
- д) решение принято не теми судьями, которые входили в состав коллегии, которая рассматривала дело;
- е) решение принято хозяйственным судом с нарушением правил родовой (предметной) или территориальной подсудности, кроме предусмотренных ч. 4 ст. 17 ХПК случаев (ст. 111¹⁰ ХПК).

Проверяя в кассационном порядке судебные решения, кассационная инстанция, в отличие от апелляционной, не проверяет, тщательно ли проверены судами нижестоящих инстанций все имеющие значение для дела обстоятельства, доказано ли, что эти обстоятельства действительно имели место, отвечают ли выводы, изложенные в решении, постановлении обстоятельствам дела, поскольку такие факты не являются основаниями для отмены или изменения решения в кассационном порядке. Кассационный суд сосредотачивается на выяснении вопроса: допустил ли суд, действия которого обжалуются, нарушение или неправильное применение норм материального или процессуального права, которые являются основаниями для отмены или изменения решения местного или апелляционного хозяйственного суда.

Президиум Высшего хозяйственного суда Украины в разъяснении от 28.03.2002 г. № 04-5/367 указал, что отмена судебного решения должна быть последствием существенного нарушения процессуальных прав сторон спора или иных участников судебного процесса, которое повлекло за собой неполное выяснение обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения спора. Этот вопрос должен решаться в каждом конкретном случае на основании установления круга обстоятельств, которые входят в предмет доказывания по

делу и учетом его материалов.

При этом нарушение или неправильное применение норм процессуального права может быть основанием для отмены или изменения решения только при условии, если это нарушение привело к принятию неправильного решения, ст. 111¹⁰ ХПК четко определяет, какие нарушения в любом случае являются основанием для отмены решения местного или постановления апелляционного хозяйственного суда.

3. Рассмотрение дела в кассационном порядке. Полномочия кассационного суда, рассматривающего дело

В соответствии со ст. 109 ХПК кассационная жалоба подается в Высший хозяйственный суд Украины через апелляционный хозяйственный суд, который принял обжалуемое решение или постановление. Апелляционный хозяйственный суд обязан немедленно отослать жалобу вместе с делом в Высший хозяйственный суд Украины.

Лицо, которое подало кассационную жалобу, пересылает другой стороне по делу копии кассационной жалобы и прилагаемых к ней документов, которых нет у этой стороны. Прокурор, который подает кассационную жалобу, пересылает сторонам по делу ее копию и копии прилагаемых к ней документов, которые отсутствуют в деле (ст. 111¹ ХПК).

Кассационная жалоба подается в письменной форме и должна содержать (ст. 111 ХПК):

- наименование кассационной инстанции;
- наименование местного или апелляционного хозяйственного суда, судебное решение которого обжалуется, номер дела и дату принятия решения или постановления;
- наименование лица, которое подает жалобу, и другой стороны (сторон) по делу;
- требования лица, которое подало жалобу, с указанием сути нарушения или неправильного применения норм материального или процессуального права;
- перечень прилагаемых к жалобе документов.

Кассационная жалоба подписывается лицом, которое подало жалобу или его уполномоченным представителем. К жалобе прилагаются доказательства уплаты судебного сбора и пересылки копии жалобы другой стороне по делу.

В отличие от апелляционной жалобы в кассационной жалобе не должно быть ссылок на недоказанность обстоятельств дела, поскольку кассационная инстанция не принимает решение по этому вопросу.

Сторона по делу, получив кассационную жалобу, имеет право переслать отзыв на нее кассационной инстанции и лицу, которое подало жалобу. Отсутствие отзыва на кассационную жалобу не препятствует пересмотру обжалуемого судебного решения (ст. 111² ХПК). Это правило является целесообразным, поскольку, если сторона, получившая кассационную жалобу, не пересылает на нее отзыв, это еще не означает, что она доводы жалобы признает полностью. С другой стороны, эта сторона исходит из того, что решение местного или постановления апелляционного суда являются

законными и не требуют дополнительных обоснований.

В соответствии со ст. 111⁵ ХПК в кассационной инстанции жалоба рассматривается по правилам рассмотрения дела в суде первой инстанции за исключением процессуальных действий, связанных с установлением обстоятельств дела и их доказыванием. Это свидетельствует о том, что закон разграничивает компетенцию хозяйственных судов различных уровней, подчеркивая, что кассационный суд использует процессуальные права суда первой инстанции исключительно для проверки юридической оценки обстоятельств дела и полноты их установления в решении местного суда или постановлении апелляционной инстанции.

Кассационный суд может отложить пересмотр судебных решений при неявке в заседание представителей сторон, иных участников судебного процесса и в случае необходимости замены отведенного судьи, судебного эксперта, а также приостановить производство по делу при необходимости замены одной из сторон ее правопреемником вследствие реорганизации предприятия, организации.

Кассационная жалоба может быть подана в течение двадцати дней со дня вступления в силу решения местного хозяйственного суда или постановления апелляционного хозяйственного суда.

Кассационная жалоба не принимается к рассмотрению и возвращается судом, если:

1. она подписана лицом, которое не имеет права ее подписывать, или лицом, должностное положение которого не указано;
2. жалоба переслана иначе, нежели через апелляционный хозяйственный суд, который принял обжалуемое решение или постановление;
3. к заявлению не приложены доказательства пересылки ее копии другой стороне (сторонам) по делу;
4. к заявлению не приложены документы, которые подтверждают уплату судебного сбора в установленном порядке и размере;
5. жалоба подана после окончания срока, установленного для ее предъявления, без ходатайства о восстановлении этого срока или такое ходатайство отклонено;
6. в жалобе не указана суть нарушения или неправильного применения норм материального или процессуального права;
7. до пересылки определения о принятии жалобы к производству от лица, которое подало жалобу, поступило заявление о ее отзыве.

О возвращении кассационной жалобы выносится определение.

После устранения обстоятельств, указанных в п.п.1-4,6, кассационная жалоба может быть подана повторно (ст. 111³ ХПК).

Таким образом, кассационная жалоба возвращается в случае нарушения требований относительно ее формы и содержания, порядка подачи.

Если указанные в статье обстоятельства будут установлены после принятия кассационной жалобы к производству, кассационная инстанция в процессе рассмотрения кассационной жалобы принимает необходимые меры по устранению обстоятельств, указанных в ч. 1 ст. 111³ ХПК.

В соответствии со ст. 4⁶ ХПК пересмотр в кассационном порядке решений местных и апелляционных хозяйственных судов осуществляется

Высшим хозяйственным судом Украины коллегией судей в составе трех или большем нечетном количестве судей.

Кассационная жалоба в случаях, предусмотренных п. 1 ч. 1 ст. 107 ХПК рассматривается в течение одного месяца, а в случаях, предусмотренных п. 2 ч. 1 ст. 107 ХПК, – в течение пятнадцати дней со дня постановления определения о принятии кассационной жалобы к производству Высшим хозяйственным судом Украины.

В соответствии со ст. 111⁹ ХПК **кассационная инстанция** по результатам рассмотрения кассационной жалобы **имеет право:**

1) оставить решение первой инстанции или постановление апелляционной инстанции без изменений, а жалобу без удовлетворения, т.е. если будет установлено, что решение, постановление приняты в полном соответствии с законом и материалами дела, то такая жалоба остается без удовлетворения, а решение, постановление остаются без изменений;

2) отменить решение первой инстанции или постановление апелляционной инстанции полностью или частично и принять новое решение;

3) отменить решение первой инстанции или постановление апелляционной инстанции и передать дело на новое рассмотрение, если суд допустил нарушения норм процессуального права, которые сделали невозможным установление фактических обстоятельств, которые имеют значение для правильного разрешения дела. Дело направляется на новое рассмотрение в суд апелляционной инстанции, если нарушение норм процессуального права, которые сделали невозможным установление фактических обстоятельств, которые имеют значение для правильного разрешения дела, допущены только этим судом. Во всех иных случаях дела направляется в суд первой инстанции;

4) отменить решение первой инстанции или постановление апелляционной инстанции полностью или частично и прекратить производство по делу или оставить иск без рассмотрения полностью или частично;

5) изменить решение первой инстанции или постановление апелляционной инстанции;

6) оставить в силе одно решение из ранее принятых решений или постановлений.

По разъяснению президиума Высшего хозяйственного суда Украины от 28.03.2002 г. № 04-5/367 в случае, когда по результатам проверки судом кассационной инстанции будет выявлено, что фактические обстоятельства, которые входят в предмет доказывания по этому делу, выяснены судом первой или апелляционной инстанции с достаточной полнотой, однако допущены ошибки в применении норм материального права, в связи с чем выводы суда первой и апелляционной инстанции не отвечают этим обстоятельствам, суд кассационной инстанции принимает новое решение.

Проверяя в кассационном порядке судебные решения, кассационная инстанция (в отличие от апелляционной) не рассматривает повторно дело, не устанавливает обстоятельства, которые не были установлены в решении первой или постановлении апелляционной инстанции, не решает вопрос об их доказанности или не доказанности, о достоверности того или иного

доказательства, не проверяет доказательства и не собирает новые, а проверяет применение местным судом или апелляционной инстанцией норм материального и процессуального права. Кроме этого в кассационной инстанции не принимаются и не рассматриваются требования, которые не были предметом рассмотрения в местном суде.

В соответствии со ст. 111¹¹ ХПК по результатам рассмотрения кассационной жалобы суд должен принять именем Украины мотивированное постановление. **В постановлении указываются:**

1) наименование кассационной инстанции, состав суда, номер дела и дата принятия постановления;

2) наименование сторон и наименование лица, которое подало кассационную жалобу;

3) наименование местного хозяйственного суда или апелляционного хозяйственного суда, решение, постановление которого обжалуется, номер дела, дата принятия решения, постановления, фамилия судьи (судей);

4) сжатое изложение сути решения местного хозяйственного суда, постановления апелляционного хозяйственного суда;

5) основания, по которым обжалуется решение, постановление;

6) доводы, изложенные в отзыве на кассационную жалобу;

7) мотивы, по которым кассационная инстанция не применяет законы и иные нормативно-правовые акты, на которые ссылались стороны, а также законы и иные нормативно-правовые акты, которыми руководствовался суд, принимая решение;

8) в случае отмены или изменения решения, постановления, – мотивы, по которым кассационная инстанция не согласилась с выводами суда первой или апелляционной инстанции;

9) выводы по результатам рассмотрения кассационной жалобы;

10) действия, которые должны выполнить стороны и суд первой инстанции в случае отмены решения, постановления и передачи дела на новое рассмотрение. Эти действия должны быть направлены исключительно на установление обстоятельств, которые входят в предмет доказывания по делу и не были выяснены в решении или постановлении хозяйственного суда;

11) новое распределение судебных расходов в случае отмены или изменения решения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия и пересылается сторонам по делу в 3-дневный срок со дня его принятия.

Указания, которые содержатся в постановлении кассационной инстанции, являются обязательными для суда первой инстанции во время судебного рассмотрения дела. Но постановление кассационной инстанции не может содержать указаний о достоверности или не достоверности того или иного доказательства, о преимуществах одних доказательств над другими, о том, какая норма материального права должна быть применена и какое решение должно быть принято по результатам нового рассмотрения дела (ст. 111¹² ХПК).

В соответствии со ст. 111¹³ ХПК определения местного или апелляционного хозяйственного суда могут быть обжалованы в кассационном порядке в случае, предусмотренных ч. 1 ст. 106 ХПК, т.е. в случаях,

предусмотренных ХПК и Законом Украины “О восстановлении платежеспособности должника или признании его банкротом”.

В случаях отмены кассационной инстанцией определений об отказе принятия искового заявления или заявления о возбуждении дела о банкротстве, о возвращении искового заявления или заявления о возбуждении дела о банкротстве, приостановления производства по делу, прекращения производства по делу, об оставлении иска без рассмотрения или об оставлении без рассмотрения заявления в производстве по делу о банкротстве, дело передается на рассмотрение суда первой инстанции.

4. Общая характеристика пересмотра судебных решений хозяйственных судов Верховным Судом Украины

Большинство хозяйственных дел правильно рассматриваются хозяйственными судами, однако встречаются и судебные ошибки (не всегда решения, определения, постановления, вступившие в законную силу, отвечают требованиям законодательства).

В соответствии со ст. 111¹⁴ ХПК Украины Верховный Суд Украины пересматривает решения хозяйственных судов исключительно на основании и в порядке, установленных ХПК Украины.

Право на кассационное обжалование по проверке судебных решений Высшего хозяйственного суда возникает по основаниям, когда по тем или иным причинам он может не выявить при рассмотрении дела ошибки, которые были допущены ранее, или сам допустить ошибку. Кроме этого, такой пересмотр является одним из оснований для создания единой судебной практики в рассмотрении той или иной категории споров в системе хозяйственных судов Украины, и мер по предупреждению хозяйственных правонарушений.

Статья 111¹⁵ ХПК регламентирует, что стороны, третьи лица и прокурор имеют право подать заявление о пересмотре судебных решений хозяйственных судов после их пересмотра в кассационном порядке.

Заявление о пересмотре судебного решения в хозяйственных делах по мотивам, предусмотренным п. 2 ч. 1 ст. 111¹⁶ ХПК, может быть подано лицом, в пользу которого постановлено решение международного судебного учреждения, юрисдикция которого признана Украиной.

Не может быть подано заявление о пересмотре определений суда кассационной инстанции, которые не препятствуют производству по делу. Возражения против таких определений могут быть включены в заявление о пересмотре судебного решения, принятого по результатам кассационного производства.

В соответствии со ст. 111¹⁶ ХПК **основаниями для подачи заявления о пересмотре судебных решений хозяйственных судов** являются:

1) неодинаковое применение судом (судами) кассационной инстанции одних и тех же норм материального права, вследствие чего приняты разные по смыслу судебные решения в подобных правоотношениях;

2) установление международным судебным учреждением, юрисдикция которого признана Украиной, нарушения Украиной международных обязательств при разрешении дела судом.

Заявление о пересмотре судебных решений хозяйственных судов подается в течение трех месяцев со дня принятия судебного решения хозяйственным судом, относительно которого подано заявление о пересмотре судебных решений хозяйственных судов, или со дня принятия судебного решения, на которое осуществляется ссылка, в подтверждение основания, установленного п. 1 ч. 1 ст. 111¹⁶ ХПК, если оно вынесено позднее, но не позднее одного года со дня принятия судебного решения, о пересмотре которого подается заявление.

Заявление о пересмотре судебных решений по основаниям, предусмотренным п. 2 ч. 1 ст. 111¹⁶ ХПК, может быть подано не позднее одного месяца со дня, когда лицу, в пользу которого постановлено решение международным судебным учреждением, юрисдикция которого признана Украиной, стало известно об обретении этим решением статуса окончательного.

В случае пропуска срока, установленного частями 1 и 2 ст. 111¹⁶ ХПК, по причинам, признанным уважительными, суд по ходатайству лица, подавшего заявление о пересмотре судебного решения, может восстановить этот срок. Заявление о пересмотре судебного решения оставляется без рассмотрения, если лицо, его подавшее, не возбуждает вопрос о восстановлении этого срока, а также если в восстановлении срока отказано. Вопрос о восстановлении срока для подачи заявления о пересмотре судебного решения или об оставлении заявления без рассмотрения решается судом без вызова лиц, участвующих в деле, и по результатам рассмотрения постановляется соответствующее определение (ст. 111¹⁷ ХПК).

Заявление о пересмотре судебных решений хозяйственных судов подается в письменной форме (ст. 111¹⁸ ХПК). В нем указываются:

- 1) наименование суда, в который подается заявление;
- 2) наименование (для юридических лиц) или имя (фамилия, имя и отчество для физических лиц) сторон, их местонахождение (для юридических лиц) или место жительства (для физических лиц), а также их номера средств связи, адреса электронной почты, если такие есть;
- 3) конкретные разные по смыслу судебные решения, в которых имеет место неодинаковое применение судом (судами) кассационной инстанции одних и тех же норм материального права в подобных правоотношениях;
- 4) обоснование необходимости пересмотра судебных решений в связи с принятием решения международным судебным учреждением, юрисдикция которого признана Украиной, если заявление подано на основании, установленном п. 2 ч. 1 ст. 111¹⁶ ХПК;
- 5) требования лица, которое подает заявление;
- 6) в случае необходимости – ходатайство;
- 7) перечень материалов, которые прилагаются к заявлению.

Заявление о пересмотре судебных решений хозяйственных судов подписывается лицом, которое подает заявление, или его уполномоченным представителем, который прилагает оформленный надлежащим образом документ о своих полномочиях.

Заявление о пересмотре судебных решений хозяйственных судов подается в Верховный Суд Украины через Высший хозяйственный суд

Украины. К заявлению должны быть приложены (ст. 111¹⁹ ХПК):

1) копии заявления в соответствии с количеством лиц, которые участвуют в деле;

2) копии судебных решений, о пересмотре которых подано заявление;

3) копии разных по смыслу судебных решений, в которых имеет место неодинаковое применение судом (судами) кассационной инстанции одних и тех же норм материального права в подобных правоотношениях;

4) копия решения международного судебного учреждения, юрисдикция которого признана Украиной, или ходатайство лица об истребовании копии такого решения у органа, ответственного за координацию исполнения решений международного судебного учреждения, если ее нет в распоряжении лица, подавшего заявление, – в случае подачи заявления о пересмотре судебных решений по основанию, предусмотренному п. 2 ч. 1 ст. 111¹⁶ ХПК.

К заявлению прилагается документ об уплате судебного сбора. За подачу и рассмотрение заявления на основании, установленном п. 2 ч. 1 ст. 111¹⁶ ХПК, судебный сбор не платится.

Заявление о пересмотре судебного решения хозяйственного суда, которое поступило в Высший хозяйственный суд Украины, регистрируется в день его поступления и не позднее, чем на следующий день, передается судьей-докладчику, определенному автоматизированной системой документооборота суда (ч. 1 ст. 111²⁰ ХПК).

Судья-докладчик в течение трех дней осуществляет проверку соответствия заявления требованиям ХПК Украины. В случае если заявление подано без соблюдения требований статей 111¹⁸ и 111¹⁹ ХПК, заявитель письменно уведомляется о недостатках заявления и сроке, в течение которого он обязан их устранить.

В случае если заявитель устранил недостатки заявления в установленный срок, оно считается поданным в день первичной его подачи в Высший хозяйственный суд Украины.

Заявление возвращается заявителю, в случае если:

1) заявитель не устранил его недостатки в течение установленного срока;

2) заявление подано лицом, которое не наделено правом на подачу такого заявления;

3) заявление подписано лицом, которое не имеет права его подписывать;

4) есть постановление Высшего хозяйственного суда Украины об отказе в принятии дела к производству по результатам его рассмотрения, вынесенное по аналогичным основаниям.

Возвращение заявления по основаниям, указанным в ч. 4 ст. 111²⁰ ХПК, не препятствует повторному обращению в случае надлежащего оформления заявления или по другим основаниям, чем те, которые были предметом рассмотрения.

При отсутствии оснований для возвращения заявления, в котором содержится ходатайство лица об истребовании копии решения международного судебного учреждения, юрисдикция которого признана Украиной, судья-докладчик безотлагательно выносит определение об истребовании такой копии решения вместе с ее аутентичным переводом у органа, ответственного за координацию исполнения решений международного судебного учреждения (ст.

111²⁰ ХПК).

В соответствии со ст. 4⁶ ХПК пересмотр судебных решений хозяйственных судов Верховным Судом Украины осуществляется коллегиально.

Судья или состав коллегии судей для рассмотрения конкретного дела определяется в порядке, установленном ч. 3 ст. 2¹ ХПК.

Статья 111²¹ ХПК устанавливает, что решение вопроса о допуске дела к производству осуществляется коллегией в составе пяти судей Высшего хозяйственного суда Украины, которая формируется без участия судей, которые приняли обжалуемое решение в порядке, установленном ч. 3 ст. 2¹ ХПК. О допуске дела к производству или отказе в таком допуске Высший хозяйственный суд Украины в течение пятнадцати дней со дня поступления заявления, а в случае истребования копии решения международного судебного учреждения, юрисдикция которого признана Украиной, – со дня поступления такой копии, выносит определение. Определение постановляется без вызова лиц, участвующих в деле. Определение о допуске дела к производству или об отказе в таком допуске должно быть обоснованным.

Определение о допуске дела к производству вместе с заявлением о пересмотре судебного решения и прилагаемыми к нему документами пересылается в Верховный Суд Украины в течение пяти дней со дня его постановления. Копия определения о допуске дела пересылается вместе с копией заявления лицам, участвующим в деле, а в случае отказа в допуске – лицу, которое подало заявление.

Если по результатам рассмотрения вопроса о допуске дела к производству по основанию, предусмотренному п. 2 ч. 1 ст. 111¹⁶ ХПК, будет установлено, что нарушение Украиной международных обязательств является следствием несоблюдения норм процессуального права, Высший хозяйственный суд постановляет определение об открытии производства по делу и решает вопрос о необходимости истребования дела. Рассмотрение дела осуществляется коллегией в составе пяти судей Высшего хозяйственного суда Украины по правилам, установленным для пересмотра дел в кассационном порядке (ч. ч. 2, 3, 4 ст. 111²¹ ХПК).

Определение о допуске дела к производству вместе с заявлением о пересмотре судебного решения и прилагаемыми к нему документами регистрируется в Верховном Суде Украины в день его поступления и не позднее, чем на следующий день, передается судье-докладчику, определенному автоматизированной системой документооборота суда. Судья-докладчик в течение трех дней выносит определение об открытии производства по делу и пересылает его копии лицам, которые участвуют в деле.

Судья-докладчик в течение пятнадцати дней со дня открытия производства осуществляет подготовку дела к рассмотрению Верховным Судом Украины:

- 1) выносит определение об истребовании материалов дела и направляет его в соответствующий суд;
- 2) решает вопрос о приостановлении исполнения соответствующих судебных решений;
- 3) решает вопрос о восстановлении срока для подачи заявления о

пересмотре судебного решения или об оставлении заявления без рассмотрения, если такой вопрос не рассматривался в Высшем хозяйственном суде Украины;

4) поручает соответствующим специалистам научно-консультативного совета при Верховном Суде Украины подготовить научный вывод относительно нормы материального права, которая неодинаково применена судом (судами) кассационной инстанции в подобных правоотношениях;

5) определяет органы государственной власти, представители которых могут дать пояснения в суде относительно сути правового регулирования этой нормой закона, и дает распоряжение об их вызове в суд;

6) осуществляет другие меры, необходимые для решения вопроса об устранении расхождений в применении нормы материального права.

По результатам проведения подготовительных действий судья-докладчик готовит доклад и выносит определение об окончании подготовки и назначении дела к рассмотрению Верховным Судом Украины (ст. 111²² ХПК).

Дело рассматривается Верховным Судом Украины на его заседании.

В Верховном Суде Украины дело о пересмотре судебного решения по хозяйственному делу на основе неодинакового применения судом кассационной инстанции одних и тех же норм материального права, что повлекло вынесение разных по содержанию судебных решений, рассматривается на заседании Судебной палаты по хозяйственным делам Верховного Суда Украины. Заседание является правомочным при условии присутствия на нем не менее двух третей судей от состава Судебной палаты по хозяйственным делам Верховного Суда Украины.

Если судебное решение по хозяйственному делу обжалуется по основанию неодинакового применения одних и тех же норм материального права судами кассационной инстанции разной юрисдикции, дело рассматривается на совместном заседании судебных палат Верховного Суда Украины, в состав которых входят судьи соответствующей специализированной юрисдикции. Такое заседание является правомочным при условии присутствия на нем не менее двух третей судей от общего состава соответствующих судебных палат Верховного Суда Украины.

Дело о пересмотре судебного решения по основанию, установленному п. 2 ч. 1 ст. 111¹⁶ ХПК, рассматривается на совместном заседании всех судебных палат Верховного Суда Украины. Заседание является правомочным при условии присутствия на нем не менее двух третей судей от состава Верховного Суда Украины, определенного законом.

Открытие судебного заседания, объявление состава суда, разъяснение права отвода, разъяснение участникам хозяйственного процесса их прав и обязанностей осуществляются в соответствии с разделом XI ХПК. После проведения указанных процессуальных действий и рассмотрения ходатайств лиц, которые участвуют в деле, судья-докладчик докладывает в необходимом объеме о содержании требований, изложенных в заявлении о пересмотре судебных решений хозяйственных судов, и результаты проведенных им подготовительных действий.

Лицо, которое подало заявление о пересмотре судебных решений хозяйственных судов, и лица, которые принимали участие в деле, в случае их прибытия в судебное заседание имеют право предоставить пояснение по сути

заявленных требований. В случае если такие заявления подали обе стороны, первым дает пояснения истец. Для выяснения сущности нормы материального права, которая неодинаково применена, могут заслушиваться пояснения представителей органов государственной власти.

Неприбытие сторон или других лиц, которые участвуют в деле и надлежащим образом уведомленных о дне, времени и месте рассмотрения дела, для участия в судебном заседании не препятствует судебному рассмотрению дела.

После окончания заслушивания пояснений указанных лиц суд удаляется в совещательную комнату для принятия судебного решения.

Срок рассмотрения дела Верховным Судом Украины не может превышать одного месяца со дня открытия производства по делу (ст. 111²³ ХПК).

Верховный Суд Украины по результатам рассмотрения дела большинством голосов от состава суда выносит одно из таких постановлений (ст. 111²⁴ ХПК):

- 1) о полном или частичном удовлетворении заявления;
- 2) об отказе в удовлетворении заявления.

Судьи, которые не согласны с постановлением, могут высказать отдельное мнение, которое прилагается к постановлению.

Постановление Верховного Суда Украины является окончательным и может быть обжаловано только на основании, установленном п. 2 ч. 1 ст. 111¹⁶ ХПК (т.е. в случае установления международным судебным учреждением, юрисдикция которого признана Украиной, нарушения Украиной международных обязательств при разрешении дела судом).

Суд удовлетворяет заявление в случае наличия одного из оснований, предусмотренных статьей 111¹⁶ ХПК.

В случае если суд установит, что судебное решение по делу, которое пересматривается по основанию, предусмотренному п. 1 ч. 1 ст. 111¹⁶ ХПК, является незаконным, он отменяет его полностью или частично и принимает новое судебное решение, которое должно содержать вывод о правильном применении нормы материального права по спорным правоотношениям и обоснование ошибочности выводов суда кассационной инстанции по этому вопросу.

В случае если судебное решение по делу пересматривается по основанию, установленном п. 2 ч. 1 ст. 111¹⁶ ХПК, суд отменяет обжалованное решение полностью или частично и имеет право принять новое судебное решение или направить дело на новое рассмотрение в суд, который вынес обжалуемое решение.

Постановление Верховного Суда Украины об удовлетворении заявления должно быть мотивированным (ст. 111²⁵ ХПК).

Верховный Суд Украины отказывает в удовлетворении заявления, если обстоятельства, которые стали основанием для пересмотра дела, не подтвердились.

Постановление об отказе в удовлетворении заявления должно быть мотивированным (ст. 111²⁶ ХПК).

Постановление Верховного Суда Украины должно быть изготовлено и

направлено лицам, которые участвуют в деле, не позднее пяти дней со дня окончания рассмотрения дела (ст. 111²⁷ ХПК).

Решение Верховного Суда Украины, принятое по результатам рассмотрения заявления о пересмотре судебного решения по мотивам неодинакового применения судом (судами) кассационной инстанции одних и тех же норм материального права в подобных правоотношениях, является обязательным для всех субъектов властных полномочий, которые применяют в своей деятельности нормативно-правовой акт, который содержит указанную норму права, и для всех судов Украины. Суды обязаны привести свою судебную практику в соответствии с решениями Верховного Суда Украины.

Невыполнение судебных решений Верховного Суда Украины влечет за собой ответственность, установленную законом.

Решение Верховного Суда Украины, принятые по результатам рассмотрения заявлений о пересмотре судебного решения по основаниям, предусмотренным ст. 111¹⁶ ХПК, подлежат опубликованию на официальном веб-сайте Верховного Суда Украины не позднее как через десять дней со дня их принятия (ст. 111²⁸ ХПК).

Постановление Верховного Суда Украины по результатам пересмотра в кассационном порядке решений хозяйственных судов не может содержать указаний о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, о преимуществе одного доказательства над другими, о том, какая норма материального права должна быть применена и какое решение должно быть вынесено при новом рассмотрении. Верховный Суд Украины при этом имеет право давать толкование и разъяснение норм материального права. И его указания относительно толкования норм права, разъяснения их смысла обязательны для суда первой инстанции, поскольку они дают возможность осуществлять реальный надзор за судебной деятельностью, обеспечивать единообразное применение хозяйственными судами правовых норм.

Если решение суда первой инстанции вновь будет обжаловано, Верховный Суд Украины должен проверить, были ли выполнены рекомендации, отраженные в постановлении.

Тема. Общая характеристика стадии пересмотра решений, определений, постановлений хозяйственного суда по вновь открывшимся обстоятельствам

План:

1. Сущность и основания пересмотра судебных решений по вновь открывшимся обстоятельствам
2. Понятие вновь открывшихся обстоятельств
3. Процессуальный порядок пересмотра судебных решений по вновь открывшимся обстоятельствам
3. Отсрочка или рассрочка исполнения решения, определения, постановления хозяйственного суда, поворот исполнения.

1. Сущность и основания пересмотра судебных решений по вновь открывшимся обстоятельствам

Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений, постановлений хозяйственного суда является средством проверки правильности судебных решений, определений, постановлений. Этот институт содействует осуществлению правосудия в хозяйственных делах, постановлению законных и обоснованных решений, определений и постановлений суда, защиты прав и законных интересов лиц. Однако он имеет специфическую цель, которая состоит в установлении наличия или отсутствия вновь открывшихся обстоятельств.

Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам может иметь место по заявлению стороны, прокурора, третьих лиц (ст. 113 ХПК).

Заявление подается в хозяйственный суд, который принял решение, где оно регистрируется с соблюдением порядка, предусмотренного ч.ч. 2, 3 ст. 2¹ ГПК в течение одного месяца со дня установления обстоятельств, которые стали основанием для пересмотра судебного решения.

Основаниями для пересмотра судебных решений хозяйственного суда по вновь открывшимся обстоятельствам являются:

1) существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны лицу, которое обращается с заявлением, на время рассмотрения дела;

2) установленные приговором суда, вступившим в законную силу, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо ложный перевод, фальшивость документов или вещественных доказательств, что повлекло за собой принятие незаконного или необоснованного решения;

3) установление приговором суда, вступившим в законную силу, вины судьи в совершении преступления, вследствие которого было вынесено незаконное или необоснованное решение;

4) отмена судебного решения, которое стало основанием для принятия решения или вынесения определения, которые подлежат пересмотру;

5) установленная Конституционным Судом Украины неконституционность закона, иного правового акта или их отдельного положения, примененного судом при разрешении дела, если решение суда еще не исполнено.

Сущность института пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам проявляется и в том, что такому пересмотру присуще отсутствие ошибки суда, который постановил решение, определение или постановление, которое пересматривается. Сама проверка судебного решения вызвана не ошибкой суда или нарушением закона, а выявлением неизвестных заявителю обстоятельств.

2. Понятие вновь открывшихся обстоятельств

Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений, постановлений может возникнуть только при наличии так называемых вновь открывшихся обстоятельств.

В разъяснении Пленума Высшего хозяйственного суда Украины “О некоторых вопросах практики пересмотра решений, определений, постановлений по вновь открывшимся обстоятельствам” от 26.12.2011 г. № 17 статьей 112 ХПК определен исчерпывающий перечень оснований для

пересмотра судебных решений по вновь открывшимся обстоятельствам. Пересмотр судебного решения по вновь открывшимся обстоятельствам являются отдельной процессуальной формой процесса, определяемой юридической природой этих обстоятельств.

К вновь открывшимся обстоятельствам относятся материально-правовые факты, на которых основываются требования и возражения сторон, а также другие факты, которые имеют значение для правильного разрешения спора или рассмотрения дела о банкротстве. Необходимыми признаками существования вновь открывшихся обстоятельств является одновременное наличие следующих трех условий: 1) их существование на время рассмотрения дела, 2) то, что эти обстоятельства не могли быть известны заявителю на момент рассмотрения дела, 3) существенность данных обстоятельств для рассмотрения дела (т.е. когда учет их судом имел бы последствием принятие другого судебного решения, чем то, которое было принято).

Вновь открывшиеся обстоятельства по своей юридической сути являются фактическими данными, которые в установленном порядке опровергают факты, которые были положены в основу судебного решения. Эти обстоятельства должны быть надлежащим образом заверены, т.е. подтверждены надлежащими и допустимыми доказательствами.

Не может считаться вновь открывшимся обстоятельство, основанное на переоценке тех доказательств, которые уже оценивались хозяйственным судом в процессе рассмотрения дела.

Необходимо четко различать понятия вновь открывшегося обстоятельства (как факта) и нового доказательства (как подтверждение факта) да, не могут считаться обстоятельства поданные участником судебного процесса письма, накладные, расчеты, акты и т.д., которые по своей правовой природе является именно новыми доказательствами.

Возникновение новых или изменение обстоятельств после решения спора или рассмотрения дела о банкротстве не могут быть основанием для изменения или отмены судебного решения по правилам раздела XIII ХПК. В выяснении же наличия оснований для пересмотра судебного решения по вновь открывшимся обстоятельствам в соответствии с пунктами 2-5 части второй статьи 112 ХПК имеет значение только сам факт установления соответствующих обстоятельств после решения спора или рассмотрения дела о банкротстве.

Не могут считаться вновь открывшимися обстоятельства, устанавливаются на основании доказательств, которые не своевременно представлены сторонами или прокурором. В случае представления таких доказательств в процессе пересмотра судебного решения по правилам раздела XIII ХПК хозяйственный суд должен вынести определение об оставлении судебного решения без изменения. В то же время заинтересованная сторона не лишена права обжаловать судебное решение в апелляционном порядке с соблюдением требований ХПК, в частности, статьи 101 ХПК.

Также не могут признаваться вновь открывшимися обстоятельства, на которые ссылался участник судебного процесса в своих объяснениях в суде любой из инстанций, или которые могли быть установлены судом в случае требований процессуального закона, в частности, статьи 38 ХПК.

Отмена или изменение нормативного акта, на котором основывалось судебное решение, может считаться вновь открывшимся обстоятельством (в смысле пункта 1 статьи 112 ХПК) только при условии, если в акте, которым отменен или изменен предыдущий, указано о предоставлении ему обратной силы.

Не может считаться вновь открывшимся обстоятельством вывод Конституционного Суда Украины об официальном толковании положений Конституции Украины и законов Украины.

Таким образом, *вновь открывшиеся обстоятельства это:*

- юридический факт, который существовал на время рассмотрения дела;
- юридический факт, который имеет существенное значение для дела, т.е. влечет за собой возникновение, изменение, прекращение правоотношений;
- обстоятельство, которое не было и не могло быть известно во время рассмотрения дела ни заявителю, ни суду, который рассматривал дело.

Днем установления вновь открывшихся обстоятельств, о которых говорится в пункте 1 части второй статьи 112 ХПК, следует считать день, когда они стали или должны были стать известными заявителю.

Что касается обстоятельств, указанных в пунктах 2-5 части второй названной статьи, то день их установки определяется в соответствии с предписаниями пунктов 2-4 части второй статьи 113 ХПК: в случаях, установленных пунктами 2, 3 части второй статьи 112 ХПК, – со дня, когда приговор в уголовном производстве вступил в законную силу; в случае, установленном пунктом 4 части второй статьи 112 ХПК, – со дня вступления в законную силу судебного решения, которым отменено судебное решение, ставшее основанием для принятия решения или вынесения определения, которые подлежат пересмотру; в случае, установленном пунктом 5 части второй статьи 112 ХПК, – со дня принятия Конституционным Судом Украины соответствующего решения.

3. Процессуальный порядок пересмотра судебных решений по вновь открывшимся обстоятельствам.

Заявление о пересмотре судебного решения подается в хозяйственный суд, принявший судебное решение, где оно регистрируется с соблюдением порядка, предусмотренного частями второй, третьей статьи 2¹ ХПК. Заявитель обязан направить другим сторонам копии заявления и приложенных к нему документов. К заявлению прилагаются документы, подтверждающие направление копии заявления другим сторонам, и документ об уплате судебного сбора.

В соответствии со ст. 113 ХПК решение, определение, постановление может быть пересмотрено по вновь открывшимся обстоятельствам по заявлению стороны, прокурора, третьего лица. Таким образом, хозяйственные суды не вправе пересматривать судебное решение по правилам раздела XIII ХПК по собственной инициативе.

При пересмотре судебного решения по вновь открывшимся обстоятельствам необходимо учитывать следующие особенности правового статуса участника судебного процесса, по заявлению которого осуществляется

этот пересмотр.

Статьей 25 ХПК предусмотрена возможность процессуального правопреемства. Поскольку правопреемство возможно на любой стадии процесса, правопреемник также вправе обратиться в хозяйственный суд с заявлением о пересмотре судебного решения по вновь открывшимся обстоятельствам.

По смыслу статьи 113 ХПК и части четвертой статьи 37 Закона Украины “О прокуратуре” судебное решение может быть пересмотрено по вновь открывшимся обстоятельствами, в частности, по заявлению Генерального прокурора Украины, его первого заместителя и заместителя, прокурора Автономной Республики Крым, областей, городов Киева и Севастополя и приравненных к ним прокуроров. В связи с этим следует иметь в виду, что согласно ч. 1 ст. 29 ХПК прокурор может по своей инициативе вступить в возбужденное по иску других лиц дело на любой стадии его рассмотрения для представительства интересов государства. С целью вступления в дело прокурор может обратиться, в частности, с заявлением о пересмотре судебного решения по вновь открывшимся обстоятельствам или сообщить суду и принять участие в рассмотрении дела, возбужденного по иску других лиц. Таким образом, прокурор может сообщить хозяйственному суду и принять участие в пересмотре судебного решения по вновь открывшимся обстоятельствами и в случаях, когда заявление о таком пересмотре уже принято судом. При этом участие в рассмотрении дела может принять и другой прокурор, а не тот, который подавал заявление о пересмотре судебного решения, и не обязательно относящийся к названным в ч. 4 ст. 37 Закона Украины “О прокуратуре”.

В соответствии со ст. 113¹ ХПК о принятии заявления о пересмотре судебного решения по вновь открывшимся обстоятельствам хозяйственный суд выносит определение, в котором сообщается о времени и месте рассмотрения заявления. Определение направляется соответственно сторонам по делу и прокурору, который принимал участие в деле и подал заявление о пересмотре решения по вновь открывшимся обстоятельствам.

По смыслу части второй статьи 113¹ ХПК решение о принятии заявления о пересмотре судебного решения по вновь открывшимся обстоятельствам следует направлять прокурору, который принимал участие в деле, хотя бы он и не подавал заявление о таком пересмотре.

В просмотре судебного решения по вновь открывшимся обстоятельствам следует учитывать следующие особенности процессуальной формы указанного пересмотра.

Судебное решение может быть пересмотрено по вновь открывшимся обстоятельствами только после вступления его в законную силу в предусмотренном ХПК порядке.

Возможность пересмотра судебного решения по вновь открывшимся обстоятельствами по основанию, предусмотренному п. 1 ч. 2 ст. 112 ХПК, ограничена трехлетним сроком со дня вступления соответствующего решения в законную силу (с учетом одновременно приведенного в пункте 4 раздела II “Заключительные и переходные положения “Закона Украины от 20.12.2011 № 4176-VI “О внесении изменений в некоторые законы Украины по совершенствованию порядка осуществления судопроизводства”). Подача

заявления о пересмотре судебного решения по вновь открывшимся обстоятельствам по окончании этого срока, который является пресекательным, влечет за собой возвращение соответствующего заявления без права на его повторное предъявление (п. 4 ч. 6 ст. 113 ХПК). Предъявление же соответствующих заявлений по другим основаниям, указанным в ч. 2 ст. 112 ХПК, каким-либо сроком не ограничивается.

Согласно ч. 1 ст. 114 ХПК пересмотр судебного решения по вновь открывшимся обстоятельствам осуществляется тем хозяйственным судом, который принял это решение, но в другом составе суда, поскольку по предписанию ст. 20 ХПК судья, участвовавший в рассмотрении дела, не может участвовать в пересмотре принятого с его участием судебного решения по вновь открывшимся обстоятельствам. Впрочем, ограничения, предусмотренные указанной нормой ХПК, распространяются только на судей, которые принимали и подписывали именно то судебное решение, которое пересматривается по вновь открывшимся обстоятельствам, и не касается судей, которыми принимались постановления по результатам апелляции или кассационного пересмотра этого же судебного решения или других судебных решений по соответствующему делу. Приведенное касается и тех случаев, когда по результатам апелляции или кассационного пересмотра решения суда первой инстанции было изменено или частично отменено, а в другой части оставлено без изменений.

Что касается постановлений апелляции и кассационной инстанций, которыми изменено или отменено решение суда первой инстанции, то их пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам осуществляется не местным судом, а судом той инстанции, которым изменено или принято новое судебное решение.

Законом не предусмотрено осуществление пересмотра судебного решения по вновь открывшимся обстоятельствам в полном объеме. Итак, хозяйственный суд пересматривает судебное решение по вновь открывшимся обстоятельствам только в тех пределах, в которых эти обстоятельства влияют на суть решения.

Неявка заявителя или других участников судебного процесса в судебное заседание не препятствует рассмотрению заявления о пересмотре судебного решения по вновь открывшимся обстоятельствам.

Заявление о пересмотре решения, определения, постановления по вновь открывшимся обстоятельствам рассматривается хозяйственным судом в судебном заседании в месячный срок со дня его поступления.

По результатам пересмотра судебного решения по вновь открывшимся обстоятельствам принимаются:

- решение – при изменении или отмене решения, постановления;
- постановление – при изменении или отмене постановления;
- определение – при изменении или отмене определения или оставлении решения, определения, постановления без изменений.

Решение, определение, постановление, принятые по результатам пересмотра судебных решений по вновь открывшимся обстоятельствам, пересылается сторонам, прокурору в 5-дневный срок со дня их принятия.

Если заявитель или иная сторона в деле не согласны с результатом

пересмотра судебного решения по вновь открывшимся обстоятельствам, они не лишены права на общих основаниях обратиться с заявлением о пересмотре судебного решения, принятого по результатам этого пересмотра, соответственно в апелляционном или в кассационном порядке согласно части седьмой статьи 114 ХПК.

В случае отмены судебного решения по результатам его пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам дело рассматривается хозяйственным судом по правилам, установленным ХПК (ч. 8 ст. 114 ХПК). Если такое рассмотрение невозможно осуществить в том же судебном заседании, оно откладывается в порядке, предусмотренном ст. 77 ХПК. При этом общий срок судебного производства не должен превышать указанного в ч. 3 ст. 114 ХПК.

Тема. Исполнение судебных решений

План:

1. Сущность стадии исполнения решения хозяйственного суда
2. Приказ хозяйственного суда
3. Отсрочка или рассрочка исполнения решения, определения, постановления хозяйственного суда, поворот исполнения

1. Сущность стадии исполнения решения хозяйственного суда.

Решения, определения, постановления хозяйственного суда, вступившие в законную силу, являются обязательными на всей территории Украины и исполняются в порядке, установленном ХПК Украины и Законом Украины “Об исполнительном производстве”.

Вступление решения, определения, постановления хозяйственного суда в законную силу означает, что наличие или отсутствие прав и фактов, которые лежат в их основе, установлено судом окончательно и эти установленные судом права подлежат бесспорному осуществлению по требованию уполномоченных лиц.

Если судебный акт добровольно не исполняется, решение постановления исполняется в принудительном порядке в соответствии с действующим законодательством.

Являясь одной из стадий хозяйственного процесса, исполнение судебных решений совершается *в процессуальной форме*: порядок деятельности органов исполнения заранее предписан законом; заинтересованным лицом обеспечена возможность участия в исполнительном производстве; им предоставляются определенные процессуальные права.

Можно выделить следующие процессуальные действия, составляющие в совокупности исполнительное производство: 1) выдача приказа хозяйственного суда; 2) предъявления приказа к исполнению; 3) добровольное исполнение судебного акта; 4) выдача дубликата приказа; 5) совершение различных исполнительных действий; 6) отсрочка или рассрочка исполнения решения; 7) изменение способа и порядка исполнения решения; 8) приостановление исполнения судебного решения; 9) обжалование действий или бездействий органов исполнения; 10) поворот исполнения решения и т. д.

Построение исполнительного производства определяется общими

принципами хозяйственного процессуального права. В исполнительном производстве действуют принципы законности, независимости судей, национального языка судопроизводства, равенства перед законом и судом, процессуального равноправия, диспозитивности и другие, сохраняя систему гарантий, присущих всему процессу.

Особенность исполнительного производства в сравнении с другими стадиями процесса заключается в том, что оно может быть возбуждено и не в связи с судебным рассмотрением конкретного дела. Государство, создав специальные органы для принудительного исполнения судебных решений и определив порядок их исполнения, поручает этим органам исполнение и ряда других актов. На основании таких актов исполнительное производство возбуждается без предшествующих стадий хозяйственного процесса.

Исполнительное производство в соответствии со ст. 1 Закона Украины “Об исполнительном производстве” как завершающая стадия судебного процесса и принудительное исполнение решений других органов (должностных лиц) – это совокупность действий органов и должностных лиц, указанных в настоящем Законе, направленных на принудительное исполнение решений судов и других органов (должностных лиц), которые осуществляются на основаниях, способом и в пределах полномочий, определенных настоящим Законом, другими нормативно-правовыми актами, принятыми в соответствии с настоящим Законом и другими законами, а также решениями, которые согласно этому Закону подлежат принудительному исполнению.

Согласно ст. 2 указанного Закона принудительное исполнение решений в Украине возлагается на Государственную исполнительную службу, которая входит в систему органов Министерства юстиции Украины.

В соответствии с Законом Украины “О государственной исполнительной службе” принудительное исполнение решений осуществляют государственные исполнители Департамента государственной исполнительной службы Министерства юстиции Украины, отделов государственной исполнительной службы Главного управления юстиции Министерства юстиции Украины в Автономной Республике Крым, областных, Киевского и Севастопольского городских управлений юстиции, районных, городских (городов областного значения), районных в городах отделов государственной исполнительной службы соответствующих управлений юстиции (далее – государственные исполнители).

При наличии обстоятельств, затрудняющих исполнение решения, или при выполнении сводного исполнительного производства при органах государственной исполнительной службы могут образовываться исполнительные группы в порядке, установленном Министерством юстиции Украины, в состав которых включаются государственные исполнители одного или нескольких органов государственной исполнительной службы.

По приказу Министерства юстиции Украины или Главного управления юстиции Министерства юстиции Украины в Автономной Республике Крым, областных, Киевского и Севастопольского городских управлений юстиции на руководителя группы могут возлагаться права и полномочия, установленные указанным Законом, в исполнительном производстве для начальников районных, городских (городов областного значения), районных в городах

отделов государственной исполнительной службы соответствующих управлений юстиции.

Другие органы, учреждения, организации и должностные лица осуществляют исполнительные действия в случаях, предусмотренных законом, в том числе в соответствии со статьей 6 Закона по требованию или по поручению государственного исполнителя. Так, согласно ст. 9 указанного Закона в случаях, предусмотренных законом, решения судов и других органов о взыскании средств исполняются налоговыми органами, учреждениями банков, кредитно-финансовыми учреждениями. Решение указанных органов в соответствии с законом могут выполняться также другими органами, учреждениями, организациями, должностными лицами и гражданами. Указанные органы, учреждения, организации и лица не являются органами принудительного исполнения, кроме органов и должностных лиц, исполняющих решения о привлечении к уголовной или административной ответственности.

Исполнение решений о взыскании средств со счетов, на которых учитываются средства Государственного бюджета Украины и местных бюджетов или бюджетных учреждений, осуществляется органами Государственного казначейства Украины в порядке, установленном Кабинетом Министров Украины.

Особенность исполнительного производства по сравнению с другими стадиями процесса заключается в том, что оно может быть начато не только в связи с судебным разбирательством конкретного дела. Органы принудительного исполнения судебных решений осуществляют выполнение и других актов, на основании которых исполнительном производстве возникает без предварительных стадий хозяйственного процесса.

Решения и определения местного хозяйственного суда вступают в законную силу после истечения срока подачи апелляционной жалобы (10-дневного срока со дня объявления решения и 5-дневного срока со дня объявления определения). В случае если в судебном заседании были объявлены только вступительная и резолютивная части решения, указанный срок исчисляется со дня подписания решения, оформленного в соответствии со ст. 84 ХПК. Постановления апелляционной и кассационной инстанций вступают в силу со дня их принятия (ст. ст. 105 и 111¹¹ ХПК). Это правило вытекает из особенностей правоотношений в экономической сфере, необходимости оперативного разрешения хозяйственного спора и наиболее быстрого возвращения в оборот средств, что имеет важное значение в условиях экономической нестабильности, служит надежной защитой нарушенных прав субъектов хозяйствования.

Но ХПК предоставляет возможность в некоторых случаях откладывать исполнение решения на более позднее время (ст. 121 ХПК).

Решения, определения, постановления хозяйственного суда подлежат обязательному исполнению предприятиями, учреждениями, организациями, должностными лицами (ст. 115 ХПК).

2. Приказ хозяйственного суда

Исполнение решения хозяйственного суда проводится на основании

выданного им приказа, который является исполнительным документом. Приказ выдается взыскателю или пересылается ему после вступления судебного решения в законную силу.

Однако для некоторых категорий дел, например, о признании недействительными актов, соглашений, учредительных документов, такие приказы не выдаются. Исполнение проводится соответствующими органами и должностными лицами на основании удостоверенных надлежащим образом копий решений хозяйственного суда.

Приказ также выдается на исполнение определений и постановлений хозяйственного суда (например, при вынесении определения об оставлении иска без рассмотрения и возвращения государственной пошлины из бюджета ст. 81 ХПК).

В случае полного или частичного удовлетворения первичного и встречного исков приказы о взыскании денежных сумм выдаются отдельно по каждому иску. Взаимный зачет сумм не проводится.

Если судебное решение принято в пользу нескольких истцов, или против нескольких ответчиков, или если исполнение должно быть проведено в различных местах, издаются приказы с указанием той части судебного решения, которая подлежит исполнению по данным приказу.

Исполнение решения, определения, постановления хозяйственного суда осуществляется, как правило, при участии стороны, в пользу которой они вынесены. Приказы о взыскании денежных сумм вместе с решением, определением, постановлением выдаются взыскателю или пересылаются ему заказным или ценным письмом для последующего предъявления учреждениям банка. Приказы о взыскании денежных сумм в бюджет выдаются хозяйственным судом местным органам налоговой службы для исполнения через учреждения банка. Остальные приказы исполняются государственными исполнителями.

В соответствии с ч. 1 ст. 117 ХПК приказ должен соответствовать требованиям к исполнительному документу, установленным Законом Украины “Об исполнительном производстве”. Согласно ст. 19 указанного Закона в исполнительном документе должны быть указаны:

- 1) название документа, дата выдачи та наименование органа, должностного лица, выдавших документ;
- 2) дата и номер решения, по которому выдан исполнительный документ;
- 3) наименование (для юридических лиц) или имя (фамилия, имя и отчество при его наличии для физических лиц) взыскателя и должника, их местонахождение (для юридических лиц) или место проживания или нахождения (для физических лиц), идентификационный код субъекта хозяйственной деятельности взыскателя и должника (для юридических лиц), индивидуальный идентификационный номер взыскателя и должника (для физических лиц – плательщиков налогов) или номер и серия паспорта взыскателя и должника для физических лиц – граждан Украины, которые из-за своих религиозных или иных убеждений отказались от принятия идентификационного номера, официально сообщили об этом соответствующим органам государственной налоговой власти и имеют отметку в паспорте гражданина Украины, а также иные данные, если они известны суду или иному

органу, выдавшему исполнительный документ, которые идентифицируют взыскателя и должника или могут способствовать принудительному исполнению, в частности, дата рождения должника и его место работы (для физических лиц), место нахождения имущества должника, счета взыскателя и должника и т.д.;

4) резолютивная часть решения;

5) дата вступления решения в силу;

6) срок предъявления исполнительного документа к исполнению.

Исполнительный документ должен быть подписан уполномоченным должностным лицом и скреплен печатью.

Законом могут быть установлены также иные дополнительные требования к исполнительным документам.

Текст приказа должен полностью отвечать резолютивной части решения. В случае издания приказа о взыскании денежных сумм, эти суммы указываются цифрами и прописью.

Если решением хозяйственного суда во время рассмотрения дела устанавливается отсрочка или рассрочка исполнения, в приказе указывается, с какого времени начинается течение срока его действия (ст. 121 ХПК).

Статья 117 ХПК в ч. 2 предусматривает, что по заявлению взыскателя или должника хозяйственный суд, который издал приказ, может исправить ошибку, допущенную при его оформлении или выдаче, или признать приказ не подлежащим исполнению, и взыскать в пользу должника безосновательно полученное взыскателем по приказу.

Такое заявление хозяйственный суд рассматривает в 10-дневный срок в судебном заседании с уведомлением взыскателя и должника и выносит определение. Неявка указанных лиц не препятствует рассмотрению заявления. До рассмотрения заявления хозяйственный суд имеет право своим определением приостановить взыскание по приказу, а также истребовать приказ.

Хозяйственный суд определением вносит исправления в приказ, а в случае если он был выдан ошибочно или если обязанность должника отсутствует полностью или частично в связи с его прекращением добровольным исполнением должником или иным лицом или по другим причинам, хозяйственный суд признает приказ не подлежащим исполнению полностью или частично. Если взыскание по такому приказу уже состоялось полностью или частично, хозяйственный суд одновременно по требованию должника взыскивает в его пользу безосновательно полученное взыскателем по приказу.

Определение хозяйственного суда по результатам рассмотрения заявления пересылается взыскателю и должнику в 5-дневный срок со дня его вынесения. Определение может быть обжаловано в установленном ХПК порядке.

Предъявление взыскателем приказа в надлежащем порядке соответствующему органу к исполнению прерывает срок принудительного исполнения решения хозяйственного суда. Во время исполнения решения сроки давности не текут. После возвращения взыскателю приказа без исполнения течение процессуальных сроков продолжается.

Основания для возвращения взыскателю судебным исполнителем приказа без исполнения предусмотрены Законом Украины “Об исполнительном производстве” и ХПК. В случае возвращения взыскателю приказа банком или судебным исполнителем в связи с невозможностью его исполнения, взыскатель имеет право вновь предъявить приказ к исполнению.

Датой возвращения приказа необходимо считать день передачи банком или судебным исполнителем приказа непосредственно взыскателю или передачи приказа почтовому отделению для отправки его взыскателю.

В случае пропуска срока для предъявления приказа к исполнению по причинам, признанным хозяйственным судом уважительными, пропущенный срок может быть восстановлен (ч. 1 ст. 119 ХПК).

В случае утраты приказа хозяйственный суд может выдать его дубликат, если взыскатель обратился с заявлением об этом до окончания срока, установленного для предъявления приказа к исполнению.

О выдаче дубликата приказа выносится определение.

К заявлению о выдаче дубликата приказа должны прилагаться: справка учреждения банка, государственного исполнителя или органа связи об утрате приказа; при утрате приказа взыскателем справка взыскателя, подписанная руководителем или заместителем руководителя и главным (старшим) бухгалтером предприятия, организации, что приказ утерян и к исполнению не предъявлен (ст. 120 ХПК).

Статья 121¹ ХПК предусматривает, что суд кассационной инстанции по заявлению стороны или представлению прокурора или по своей инициативе может приостановить исполнение обжалованного решения хозяйственного суда до окончания его пересмотра в порядке кассации. О приостановлении исполнения судебного решения выносится определение.

После окончания пересмотра обжалованного судебного решения хозяйственный суд может возобновить исполнение судебного решения, о чем выносится определение.

Хозяйственное процессуальное законодательство предусматривает также возможность обжалования действий или бездействий органов Государственной исполнительной службы относительно исполнения решений, определений, постановлений хозяйственных судов (ст. 121² ХПК). Жалобы могут быть поданы взыскателем, должником или прокурором в течение 10 дней со дня совершения обжалуемого действия, или со дня, когда действие должно быть совершено.

Жалобы на действия органов Государственной исполнительной службы рассматриваются хозяйственным судом в судебном заседании, о времени и месте проведения которого уведомляются определением взыскатель, должник или прокурор и орган исполнения судебных решений. Неявка должника, взыскателя, прокурора или представителя органа Государственной исполнительной службы в судебное заседание не является препятствием для рассмотрения жалобы.

По результатам рассмотрения жалобы выносится определение, которое пересылается взыскателю, должнику и органу исполнения судебных решений. Определение может быть обжаловано в порядке, установленном ХПК.

3. Отсрочка или рассрочка исполнения решения, определения, постановления хозяйственного суда, поворот исполнения

Отсрочка или рассрочка исполнения решения, изменение способа и порядка исполнения решения существенно затрагивает интересы взыскателя, отдалает реальное исполнение.

Отсрочка – это отложение исполнения решения на более поздний срок, чем это определено решением суда.

Рассрочка – это исполнение решения по частям в указанные хозяйственным судом сроки.

Отсрочку, рассрочку или изменение способа и порядка исполнения решения, определения, постановления хозяйственный суд по собственной инициативе, по заявлению прокурора, стороны, государственного исполнителя, должен предоставить только в тех случаях, когда есть достаточно доказательств того, что у сторон по уважительным причинам нет возможности исполнить решение в установленный срок или установленным способом (есть обстоятельства, которые усложняют исполнения решения или делают его невозможным).

Хозяйственный суд должен учитывать возможные негативные последствия для должника при исполнении решения в установленный срок или установленным способом, но в первую очередь должен учитывать такие же последствия для взыскателя при задержке исполнения решения и не допускать их наступления.

Изменение способа и порядка исполнения решения, определения, постановления может иметь место, например, в случаях, когда должник не выполняет определенных действий, указанных в решении суда, или когда у должника отсутствует имущество, которое он должен отдать взыскателю. В первом случае суд может предоставить право взыскателю выполнить за счет должника эти действия с последующим возмещением расходов, а во втором – взыскать стоимость имущества.

Исполнительные органы, суды общей юрисдикции, их судебные исполнители и другие должностные лица не могут предоставить отсрочку или рассрочку исполнения решения или изменить порядок и способ исполнения решения, определения, постановления хозяйственного суда. Это право предоставляется только хозяйственному суду. В 10-дневной срок: он рассматривает этот вопрос в судебном заседании с вызовом сторон, прокурора и в исключительных случаях, в зависимости от обстоятельств дела, может принять соответствующее решение.

О предоставлении отсрочки или рассрочки, изменении способа и порядка исполнения решения, определения, постановления хозяйственный суд выносит определение, которое пересылается сторонам, а также по просьбе или по другим причинам учреждению банка или государственному исполнителю. Определение может быть обжаловано в установленном порядке.

При отсрочке или рассрочке исполнения решения, определения, постановления хозяйственный суд на общих основаниях может принять меры по обеспечению иска.

Мировое соглашение, заключенное сторонами в процессе исполнения судебного решения, представляется на утверждение хозяйственного суда,

который принял соответствующее судебное решение. Об утверждении мирового соглашения хозяйственный суд выносит определение (ст. 121 ХПК).

Если исполненное решение или постановление изменены или отменены и принято новое решение о полном или частичном отказе в иске, либо производство по делу прекращено, или иск оставлен без рассмотрения, должнику возвращается все то, что с него взыскано в пользу взыскателя по измененному или отмененному в соответствующей части решению, постановлению (ст. 122 ХПК).

Поворот исполнения – это возвращение истцом ответчику всего полученного им по отмененному (измененному) постановлению. Поворот исполнения направлен на восстановление прав должника, нарушенных исполнением решения.

Поворот исполнения возможен при наличии следующих условий: а) чтобы истец получил от ответчика в порядке исполнения решения имущество или деньги; б) чтобы исполненное решение или постановление были отменены или изменены и принято новое решение о полном или частичном отказе в иске, либо производство по делу прекращено, или иск оставлен без рассмотрения.

Статья 122 ХПК регулирует порядок возврата имущества, денежных сумм и других предметов, полученных взыскателем при отмене или изменении решения, постановления, в соответствии с которыми они были переданы взыскателю.

Хозяйственный суд на основании решения о повороте исполнения отмененных решения, постановления издает приказ. Приказ выдается после предъявления должником соответствующего заявления, к которому прилагается справка, подписанная руководителем или заместителем руководителя и главным (старшим) бухгалтером о том, что сумма, взысканная по ранее принятому решению, списана учреждением банка или имущество изъято государственным исполнителем.

Приказ о повороте исполнения исполняется в общем порядке, предусмотренном ст. ст. 115-119 ХПК.

Если неисполненное решение или постановление изменены либо отменены и принято новое решение о полном или частичном отказе в иске, либо производство по делу прекращено, или заявление оставлено без рассмотрения, хозяйственный суд выносит определение о полном или частичном прекращении взыскания по измененному или отмененному в соответствующей части решению, постановлению.

Образцы процессуальных документов

Претензия

Директору _____

_____ *юридический адрес*
р/с _____ МФО _____ банк _____

_____ *реквизиты другой стороны*

_____ *юридический адрес*

р/с _____ МФО _____ банк _____

Претензия №

_____ (о чем – требование)

_____ (дата) я, Болотин Е.А. заключил договор
_____ (наименование) с _____
(наименование второй стороны – должника), по которому

_____ (содержание договора), однако обусловленная договором сумма мне выплачена не была.

В п. 2.6 договора предусматривалось, что при неисполнении любого условия договора виновная сторона выплачивает другой стороне неустойку в размере 1% от суммы договора за каждый день просрочки. Сумма неустойки на _____ (дата) составляет: _____

(расчет).

На основании изложенного, руководствуясь статьями _____ ГК Украины и статьями 5, 6 ХПК Украины,

Прошу:

Перечислить в мою пользу сумму в размере _____ на мой расчетный счет _____ МФО _____ банка _____.

К претензии прилагаются:

- 1.
- 2.
- 3.
- 4.

Дата

подпись

Ф.И.О.

Исковое заявление

В хозяйственный суд _____

Истец: _____,

проживающий _____ по _____ адресу:

Ответчик: _____,

юридический _____ адрес:

Цена иска: _____

Исковое заявление

о _____

Я, _____ (Ф.И.О.), заключил _____ (дата)
договор _____ (наименование) с _____
(наименование _____ ответчика), _____ по _____ которому

(содержание договора). Я условия договора выполнил, что подтверждается

(доказательства выполнения работ). За выполненную работу деньги мне не
были выплачены.

В п. 2.6 указанного договора предусматривалось, что _____

(указание штрафных санкций). Таким образом, сумма неустойки на
_____ (дата) составляет: _____

(расчет).

Исходя из изложенного и руководствуясь статьями _____ ГК
Украины и статьями 1,2, 54-57 ХПК Украины,

Прошу:

(требования).

К исковому заявлению прилагаются:

- 1.
- 2.
- 3.
- 4.
- 5.
