Федеральное агентство по образованию

Государственное образовательное учреждение высшего профессионального образования

Уральский государственный экономический университет

КОНТРОЛЬНАЯ РАБОТА

По дисциплине Арбитражное процессуальное право

Вариант 4

Екатеринбург 2010 г.

**1. Производство в арбитражном апелляционном суде**

**Апелляционное производство**

В Российской Федерации правосудие в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности осуществляется арбитражными судами, образованными в соответствии с Конституцией Российской Федерации и Федеральными конституционными законами «Об арбитражных судах в Российской Федерации» и «О судебной системе Российской Федерации».

Заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов в порядке, установленном АПК РФ.

Лица, участвующие в деле, а также иные лица в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, вправе обжаловать в порядке апелляционного производства решение арбитражного суда первой инстанции, не вступившее в законную силу.

Апелляционная жалоба подается через принявший решение в первой инстанции арбитражный суд, который обязан направить ее вместе с делом в соответствующий арбитражный суд апелляционной инстанции в трехдневный срок со дня поступления жалобы в суд.

В арбитражном суде апелляционной инстанции не применяются правила о соединении и разъединении нескольких требований, об изменении предмета или основания иска, об изменении размера исковых требований, о предъявлении встречного иска, о замене ненадлежащего ответчика, о привлечении к участию в деле третьих лиц, а также иные правила, установленные АПК РФ только для рассмотрения дела в арбитражном суде первой инстанции.

Основания и порядок уплаты государственной пошлины, а также порядок предоставления отсрочки или рассрочки уплаты государственной пошлины устанавливаются в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах (ст. 102 АПК РФ).

При обращении в арбитражный суд плательщиками госпошлины признаются организации и физические лица, за исключением случаев, когда лицо в соответствии с действующим законодательством освобождено от уплаты государственной пошлины.

**Особенности и проблемы апелляционного производства в арбитражном процессе Российской Федерации**

Особенности любого правового института, действующего и развивающегося в современном праве, обусловлены прежде всего теоретическими и историческими предпосылками. В связи с этим анализ таких предпосылок необходим.

По определению российского процессуалиста Е.В. Васьковского, апелляция есть просьба стороны, считающей решение суда первой инстанции во всем или в известной части неправильным, о новом рассмотрении и перерешении дела судом вышестоящей инстанции.

В науке процессуального права выделяют характерные признаки апелляции:

* апелляция приносится на решение суда, не вступившее в законную силу;
* дело по апелляции передается на рассмотрение вышестоящего суда;
* подача апелляции обуславливается неправильностью решения суда первой инстанции, которая выражается, по мнению лица, подавшего апелляционную жалобу, либо в неправильном установлении фактических обстоятельств, либо в неправильном применении закона, либо в неполно представленном сторонами материале; апелляционный суд, пересматривая дело, рассматривает как вопросы факта, так и вопросы права, то есть проверяет юридическую и фактическую стороны дела;
* апелляция может быть допущена только один раз в каждом деле;
* полномочия апелляционного суда при пересмотре дела ограничены пределами апелляционной жалобы. Tantum devolutum quantum appellatum (Сколько жалобы — столько решения);
* новые требования, не являвшиеся предметом рассмотрения суда первой инстанции, не могут быть предъявлены в апелляционном производстве.

Кроме того, следует отметить, что процессуальному праву известны два вида апелляции: полная и неполная.

**Виды и особенности апелляции**

При полной апелляции, закрепленной, например, во французском, итальянском и российском дореволюционном процессуальном праве, значение апелляционного производства состоит в новом разбирательстве дела по существу. Апелляционный суд не столько проверяет правильность решений первой инстанции, сколько разрешает то же дело на тех же началах, что и суд первой инстанции.

Целями полной апелляции являются устранение ошибок суда и исправление упущений, допущенных самими сторонами. Стороны вправе предъявлять новые доказательства, которые могут полностью изменить дело по сравнению с тем, как оно представлялось судьям первой инстанции. В результате такого подхода апелляционный суд должен окончательно решить дело, как бы несовершенно ни было производство первой инстанции, и не имеет права возвращать его в суд первой инстанции к новому производству и решению. Во второй инстанции фактическая сторона дела исследуется в полном объеме, проводятся те же действия по исследованию и оценке доказательств, что и в суде первой инстанции.

Институт полной апелляции позволяет лицам, участвующим в деле, исправить свои ошибки и упущения, развить и дополнить свою защиту, что в определенной степени способствует установлению истины и вынесению справедливого решения. Но, с другой стороны, если вновь представленные доказательства окажутся настолько существенными, что выводы о фактической стороне дела совершенно изменятся, суду апелляционной инстанции придется не просто исправлять ошибки нижестоящего суда, а решать дело заново ввиду возникновения новых обстоятельств, а это умаляет само предназначение апелляционного суда как инстанции, проверяющей законность и обоснованность судебных актов нижестоящих судов.

Зная о праве на новое рассмотрение в рамках полной апелляции, лица, участвующие в деле, могут не слишком заботиться о всестороннем рассмотрении своего дела в низшем суде, в том числе о сборе и представлении всех доказательств в первую инстанцию.

Для полной апелляции характерна относительная медлительность производства, так как возможность исследования неограниченного объема новых доказательств требует определенных затрат времени.

Полная апелляция в большей степени вынуждает тяжущихся участвовать в апелляционном производстве (лично или через представителя), поскольку в противном случае «они рискуют проиграть самое правое дело, так как не отпарируют неожиданного выпада их противников».

Таким образом, при полной апелляции медлительный апелляционный суд подменяет суд первой инстанции, значительно снижая процессуальное значение и авторитет последнего. При этом решение апелляционного суда также может нуждаться в проверке. Вместе с тем наличие существенных процессуальных нарушений в суде первой инстанции не позволяет участникам тяжбы заново воспользоваться теми процессуальными правами, реализация которых в силу общих начал процессуального закона возможна только в суде первой инстанции.

При неполной апелляции, закрепленной, например, в процессе Австрии и Германии, апелляционному суду отводится более скромная роль: процесс доказывания сконцентрирован в суде первой инстанции, а апелляционный суд должен «пересмотреть решение на основании фактического материала, представленного сторонами в первой инстанции, и исправить ошибки и упущения низшего суда».

Апелляционное производство использует более письменное, чем устное начало. Даже явка сторон в заседание необязательна, поскольку дело может быть рассмотрено на основании письменных актов, и в первую очередь протокола судебного заседания суда первой инстанции, апелляционной жалобы и объяснений ее причин. Член апелляционного суда докладывает содержание последних двух документов.

После доклада не допускается принятие каких-либо новых ссылок на те или иные доказательства и факты, не указанные в письменных источниках, послуживших материалом для судебного доклада. Этим подчеркивается большее значение доклада и письменного порядка судопроизводства. Новыми доказательствами признаются те, которые не были указаны в исковом заявлении и не рассматривались в суде первой инстанции, что подтверждается протоколом заседания этого суда.

Сторонником данной модели апелляционного производства был, в частности, А.А. Верещагин, отмечавший, что «задачей апелляционного суда является рассмотрение предмета спора, очищенного уже производством в первой инстанции от всех посторонних, не относящихся к существу дела обстоятельств, и только в том объеме, в каком этого требует поданная апелляция». Апелляционный суд освобождается от лишней работы по повторному исследованию всех обстоятельств дела и доказательств, а лица, участвующие в деле, сокращают свои материальные и временные издержки. Ссылаться на новые факты или доказательства по общему правилу недопустимо. Возможно возвращение дела в суд первой инстанции для нового рассмотрения и вынесения решения.

Еще в 1912 году профессор И.Е. Энгельман отмечал, что если в производстве суда первой инстанции были допущены нарушения основных начал судопроизводства, лишающие его судебного характера, то и решение, принятое при таких условиях, нельзя признать судебным решением. Если же эти нарушения будут исправлены в апелляционной инстанции, то сторона лишается первой инстанции и тех способов защиты, которые допускаются лишь в ней. В таких случаях необходимо направлять дело на новое рассмотрение в первую инстанцию. Таким образом, при неполной апелляции скорый апелляционный суд не повторяет суда первой инстанции и не умаляет авторитет последнего. При этом высоко значение проверочного начала в деятельности апелляционного суда, поэтому его решение в меньшей степени нуждается в проверке. Существенные процессуальные нарушения в первой инстанции позволяют тяжущимся вернуться в суд первой инстанции и вновь, при максимально широком объеме процессуальных прав, реализовать нормы состязательного процесса.

Характеризуя апелляционное производство в целом, следует признать, что задачей апелляционного производства при любом виде апелляции является проверка законности и обоснованности судебных актов. При этом полномочия апелляционного суда позволяют ему в определенном объеме касаться существа дела, его фактической стороны, устанавливать новые фактические обстоятельства, пересматривать дело и при наличии соответствующих оснований принимать новое решение.

**Задача 1**

В Кировский суд г. Екатеринбурга поступило заявление от Фролова, проживающего в Кировском районе г. Екатеринбурга, с просьбой взыскать с Шохина возмещение за вред, причиненный его здоровью и имуществу. Истец указал, что во время следования ночью на автомашине из Челябинска в г. Екатеринбург столкнулся в районе с. Щелкун Сысертского района Свердловской области со стоящей на проезжей части дороги без габаритных огней автомашиной, принадлежащей ответчику.

В результате столкновения автомашина истца, оказалась разбитой, а сам он стал инвалидом II группы. То обстоятельство, что столкновение произошло по вине ответчика может подтвердить житель с. Щелкун Поляков, который случайно оказался на месте происшествия и сообщил о случившемся в отделение ГИБДД.

Судья отказал Фролову в принятии заявления по мотиву нарушения правила о подсудности.

Оцените действия судьи.

Составьте исковое заявление от имени Федорова, дополнив недостающие данные по своему усмотрению.

**Ответ:**

Отношения по возмещению вреда, причиненного ДТП, прежде всего регулируются Гражданским кодексом Российской Федерации (ГК РФ), в частности главой 2, 59, 48.

При разрешении вопроса о подсудности требований о возмещении вреда, причиненного ДТП, суды в первую очередь руководствуются положениями ч. 1 ст. 47 Конституции Российской Федерации, предусматривающей, что никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела тем судом и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом.

Исходя из смысла ст. 29 п. 5 ГПК РФ, иски о возмещении вреда, причиненного увечьем, иным повреждением здоровья, могут предъявляться истцом также в суд по месту его жительства или месту причинения вреда.

В соответствии с п.1 ч.1 ст.135 ГПК РФ судья возвращает исковое заявление в случае, если истцом не соблюден установленный федеральным законом для данной категории споров или предусмотренный договором сторон досудебный порядок урегулирования спора либо истец не представил документы, подтверждающие соблюдение досудебного порядка урегулирования спора с ответчиком, если это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором.

По делам о возмещении вреда, причиненного ДТП, судам следует учитывать, что действующим законодательством не установлен обязательный досудебный порядок урегулирования спора, какой предусмотрен п. 1 ч. 1 ст. 135 ГПК РФ. Следовательно, по данному основанию истцу не может быть возвращено исковое заявление. Однако названное положение не препятствует истцу до обращения в суд предпринять меры по урегулированию спора в досудебном порядке, в том числе путем обращения к страховой компании, застраховавшей гражданскую ответственность владельца транспортного средства.

Отсюда делается вывод, что судья неправомерно отказал Фролову в принятии заявления.

Подготовка искового заявления включает выявление и привлечение всех лиц, заинтересованных в рассмотрении данного спора, а также выяснения принадлежности транспортных средств, полномочий лиц, управлявших транспортным средством, установления места ДТП, выяснения вопроса о том, сколько транспортных средств участвовало в ДТП, места нахождения административного материала по ДТП или материалов об отказе в возбуждении уголовного дела, результатов рассмотрения таких материалов.

**Задача 2**

а) Супруги Хабаровы расторгли брак и совместно не проживают. Трое их несовершеннолетних детей остались с матерью и находятся на ее иждивении.

С кого и в каком размере следует взыскать госпошлину, если Хабарова обратилась в суд с иском о взыскании алиментов с мужа, заработок которого составляет 10 000 рублей в месяц?

б) Собственник дома Кузнецов предъявил иск к нанимателю Соловьеву о выселении и взыскании задолженности по договору найма в размере 600 рублей. Во время с разбирательства Кузнецов увеличил свои исковые требования до 800 рублей, а ответчик предъявил к нему встречный иск о взыскании 1 000 рублей, которые он потратил на ремонт комнаты.

Суд удовлетворил иск о выселении Соловьева и взыскал с него в пользу Кузнецова 600 руб. Обе стороны обжаловали решение, считая его неправомерным.

Распределите судебные расходы.

**Ответ:**

а) В настоящее время размеры госпошлины по делам установлены Налоговым кодексом Российской Федерации. Так в соответствии со ст. 333.19. НК РФ при подаче заявления по делам о взыскании алиментов - 100 рублей. Госпошлина взыскивается с ответчика (мужа).

б) Если предметом иска является определение порядка пользованием имуществом, то нет необходимости уплачивать пошлину исходя из стоимости этого имущества, достаточно уплатить госпошлину в размере 100 рублей. Таким же образом вопрос решается и при подаче иска об устранении препятствий в пользовании имуществом, о вселении или о выселении граждан, о снятии с регистрационного учета. Также размер государственной пошлины будет составлять 100 рублей при подаче иска о признании договоров недействительными.

Задача 2

Решением суда удовлетворен иск мебельной фабрики о выселении супругов Новиковых из однокомнатной квартиры. Нанимателем жилой площади в этой квартире была Ланская. Новикова по решению органов опеки осуществляла над нёй попечительство, в силу чего поселилась и прописалась на жилой площади подопечной. После смерти Ланской Новикова отказалась освободить квартиру.

В протоколе судебного эаседания объяснения ответчиков и показания свидетелей изложены искаженно, в нем много подчисток и исправлений, он не подписан. Показания свидетеля Ефремова, на которые имеется ссылка в решении, в протоколе не зафиксированы. Новикова утверждала, что после смерти Ланской администрация фабрики фактически закрепила за ней квартиру. Эти доводы судом не проверены и не приняты во внимание.

Напишите кассационную жалобу от имени Новиковой. Какие действия предпримет суд первой инстанции по данной жалобе?

**Ответ:**

Суд первой инстанции должен предпринять следующие действия:

- известить всех участников процесса, интересов которых они касаются;

- направить копии поступивших жалоб указанным лицам;

- разъяснить названным лицам возможность подачи на указанные жалобу или представление возражений в письменном виде с указанием срока подачи.

Возражения, поступившие на кассационную жалобу либо представление, приобщаются к материалам уголовного дела. Ознакомиться с ними имеют право все участники процесса.

В областной (краевой) суд, Верховный суд республики от Новиковой(ф., и., о., адрес)

КАССАЦИОННАЯ ЖАЛОБА

на решение суда по гражданскому делу

20ХХ г. районным (городским) судом рассмотрен иск мебельной фабрики ко мне) о выселении супругов Новиковых из однокомнатной квартиры

Решением суда удовлетворен иск мебельной фабрики о выселении супругов Новиковых из однокомнатной квартиры

Я не согласна с решением по следующим причинам:

В протоколе судебного заседания объяснения ответчиков и показания свидетелей изложены искаженно, в нем много подчисток и исправлений, он не подписан. Показания свидетеля Ефремова, на которые имеется ссылка в решении, в протоколе не зафиксированы.

В соответствии со ст. ст. 282, 283, 286 ГПК РФ, Прошу:

решение районного суда от 20ХХ г. отменить (изменить), передав дело на новое рассмотрение (указать, в тот же суд или в другой суд или по первой инстанции)

Приложение:

1. Имеющиеся дополнительные доказательства по делу.

2. Марка (квитанция) госпошлины.

3. Копии кассационной жалобы.

**Список использованной литературы**

1. Конституция Российской Федерации
2. Налоговый кодекс Российской Федерации
3. Гражданский кодекс Российской Федерации
4. Обобщение судебной практики рассмотрения дел о возмещении вреда, причиненного дорожно-транспортным происшествием http://oktyabrskyorsk.orb.sudrf.ru/modules.php?name=docum\_sud&id=161
5. Судебные расходы http://ru.wikipedia.org/wiki/Судебные\_расходы
6. Размер государственной пошлины. Особенности по спорам, связанным с недвижимостью, жилищными и другими вопросами http://www.realtylaw.ru/clauses/2007/03/15/clauses\_137.html