

КОММЕНТАРИЙ ЧАСТИ 2 СТАТЬИ 125 АПК РФ

Текст пункта 1 части 2 статьи 125 АПК РФ.

«2. В исковом заявлении должны быть указаны:

1) наименование арбитражного суда, в который подается исковое заявление; ...».

Комментарий к пункту 1 части 2 статьи 125 АПК РФ.

Для общего понимания при определении истцом наименования арбитражного суда необходимо обратиться к системе арбитражных судов в Российской Федерации и подсудности арбитражных дел арбитражным судам Российской Федерации. Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в Российской Федерации» (статья 3) указывает на наличие в системе арбитражных судов:

Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации;
федеральных арбитражных судов округов (арбитражные кассационные суды);

арбитражных апелляционных судов;

арбитражных судов первой инстанции в республиках, краях, областях, городах федерального значения, автономной области, автономных округах (арбитражные суды субъектов Российской Федерации);

специализированные арбитражные суды.

Высший Арбитражный Суд Российской Федерации в соответствии с частью 2 статьи 34 АПК РФ рассматривает в качестве суда первой инстанции: дела об оспаривании нормативных правовых актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, федеральных органов исполнительной власти, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, за исключением дел, указанных в части 4 статьи 34 АПК РФ; дела об оспаривании ненормативных правовых актов Президента Российской Федерации, Совета Федерации и Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, Правительственной комиссии по контролю за осуществлением иностранных инвестиций в Российской Федерации, не соответствующих закону и затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности; экономические споры между Российской Федерацией и субъектами Российской Федерации, между субъектами Российской Федерации.

Федеральные арбитражные суды округов в соответствии с частью 3 статьи 34 АПК РФ рассматривают в качестве суда первой инстанции заявления о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок.

Суд по интеллектуальным правам в качестве суда первой инстанции на основании части 4 статьи 34 АПК РФ рассматривает: дела об оспаривании нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, затрагивающих права и законные интересы заявителя в области правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, в том числе в сфере патентных прав и прав на селекционные достижения, права на топологии интегральных микросхем, права на секреты производства (ноу-хау), права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, права использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии; дела по спорам о предоставлении или прекращении правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуги предприятий (за исключением объектов авторских и смежных прав, технологий интегральных микросхем).

Во всех остальных случаях в соответствии с частью 1 статьи 34 АПК РФ арбитражные дела подсудны арбитражным судам первой инстанции (арбитражным судам субъектов Российской Федерации) и исковое заявление должно содержать наименование конкретного арбитражного суда, в который подается исковое заявление. При определении конкретного арбитражного суда первой инстанции, в который должно быть подано исковое заявление и чье наименование должно быть указано в исковом заявлении истцу, следует руководствоваться правилами иска, установленными статьями 35, 36, 37, 38 АПК РФ. Так, например, исключительная подсудность в соответствии со статьей 38 АПК РФ имеет место в случае предъявления:

исков о правах на недвижимое имущество (предъявляемых в арбитражный суд по месту нахождения этого имущества);

исков о правах на морские и воздушные суда, суда внутреннего плавания, космические объекты (предъявляемых в арбитражный суд по месту их государственной регистрации);

исков к перевозчику, вытекающих из договоров перевозки грузов, пассажиров и их багажа, в том числе в случае, если перевозчик является одним из ответчиков (предъявляется в арбитражный суд по месту нахождения перевозчика), в других установленных законом случаях.

В свою очередь, по общему правилу в соответствии со статьей 35 АПК РФ иск предъявляется в арбитражный суд субъекта Российской Федерации по месту нахождения или месту жительства ответчика. В ряде случаев может иметь место подсудность по выбору истца и договорная подсудность. Автор полагает, что не следует объяснять необходимость точного и правильного указания индивидуально-определенного наименования арбитражного суда, которое всегда можно узнать на официальном сайте Высшего Арбитражного Суда РФ (www.arbitr.ru). Почтовые реквизиты – адрес конкретного суда – можно узнать там же.

Как правило, наименование арбитражного суда, в который подается исковое заявление, указывается в самом верху «шапки» искового заявления.

Текст пункта 2 части 2 статьи 125 АПК РФ:

«2)наименование истца, его место нахождения; если истцом является гражданин, его место жительства, дата и место рождения, место его работы или дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, номера телефонов, факсов, адреса электронной почты истца; ...».

Комментарий к пункту 2 части 2 статьи 125 АПК РФ.

Из положения данной нормы закона следует, что законодатель предъявляет различные требования к юридическим и физическим лицам. При этом юридическое лицо, по всей видимости, является синонимом истца, так как физическое лицо, по сути дела, считается отдельным случаем. Требования к наименованию и месту нахождения юридического лица определяются статьей 54 Гражданского кодекса РФ. Наименование и место нахождения юридического лица указываются в его учредительных документах.

Каждое юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Наименования некоммерческих организаций, а в предусмотренных законом случаях наименования коммерческих организаций должны содержать указание на характер деятельности юридического лица. Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, имеет свое фирменное наименование. Место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации, которая осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа (в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности).

Следует повторно отметить, что по российскому законодательству правоспособностью в соответствии со статьями 49, 55 Гражданского кодекса РФ обладает только само юридическое лицо. В отличие от наименований и места нахождения филиалов и представительств, в любом случае должны быть указаны наименование и место нахождения юридического лица.

Указание наименования и места нахождения филиала или представительства не является необходимым, однако, на практике зачастую иски содержат наименование и указание мест нахождения филиала или представительства, из деятельности которого вытекает предъявление иска.

Наименование и место нахождения юридического лица указываются в его учредительных документах. Без скрупулезного изучения учредительных документов юридического лица невозможно установить его правильное наименование и место нахождения, так как юридическое лицо может

содержать, к примеру, полное и сокращенное наименование. Кроме учредительных документов актуальную информацию о наименовании и месте нахождения юридического лица арбитражный суд и лица, участвующие в деле, получают из выписки из реестра юридических лиц, оформленной в порядке, установленном статьей 6 Федерального закона от 08 августа 2001 года № 129 «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» и постановлением Правительства Российской Федерации от 19 июня 2002 года № 438 «О едином государственном реестре юридических лиц». Срок изготовления выписки из реестра юридических лиц должен составлять не более 30 (Тридцати) дней до дня обращения истца в арбитражный суд.

Как следует из части 4 статьи 121 АПК РФ, судебное извещение, адресованное юридическому лицу, направляется арбитражным судом по месту нахождения юридического лица. Если иск вытекает из деятельности филиала или представительства юридического лица, такое извещение направляется также по месту нахождения этого филиала или представительства. В этом же случае местонахождение не только самого юридического лица, но и его филиала и представительства определяется на основании выписки из единого государственного реестра юридических лиц. Если лицо, участвующее в деле, ведет дело через представителя, судебное извещение направляется также по месту нахождения представителя.

Безусловно, на практике часто имеет место отличие фактического места нахождения юридического органа (его исполнительного лица) от места нахождения (места государственной регистрации) юридического адреса. Однако, это противоречие может быть преодолено путем дополнительного указания в «шапке» искового заявления почтового адреса юридического лица (отражающего фактическое местонахождение) и заявления ходатайства о направлении почтовой корреспонденции по почтовому адресу. Если лицо, участвующее в деле, заявило ходатайство о направлении судебных извещений по иному адресу, арбитражный суд направляет судебное извещение также по этому адресу (в этом случае судебное извещение считается врученным лицу, участвующему в деле, если оно доставлено по указанному таким лицом адресу).

В свою очередь, если истец – это физическое лицо, то его процессуальной обязанностью является указание в исковом заявлении: места жительства; даты и места его рождения; места его работы или дата и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя; номера телефонов, факсов, адреса электронной почты истца. Видимо, при принятии данной нормы законодатель исходил из «идеалистического» представления о том, что все физические лица в Российской Федерации имеют работу и место жительства.) А также, видимо, законодатель предполагает, что у каждого физического лица в Российской Федерации одновременно сразу несколько номеров телефонов, факсов и

адресов электронных почт:.) Сразу бы хотелось заметить нашим законодателям, что по себе людей не судят:)

Анализируя характер данной правовой нормы, следует прийти к выводу о том, что она по своей сути является императивной, то есть общеобязательной для применения, и физическое лицо до обретения места жительства, работы и нескольких номеров телефонов (факсов, адресов электронных почт) не может обратиться в арбитражный суд за защитой своего нарушенного права, так как не имеет возможности указать их в исковом заявлении. Что в этом случае делать безработным, пенсионерам и бомжам – законодатель не разъясняет. Поэтому, по моему мнению, можно скептически относиться к конституционности данной нормы процессуального права, как не имеющей никакой юридической силы в виду прямого противоречия части 1 статьи 46 Конституции Российской Федерации, в соответствии с которой «Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод», и противоречия в этой связи части 2 статьи 6 Конституции Российской Федерации, по которой – «Каждый гражданин Российской Федерации обладает на ее территории всеми правами и свободами и несет равные обязанности», предусмотренные Конституцией Российской Федерации. Как прямо следует из требований части 1 статьи 15 Конституции Российской Федерации Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации», а законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции Российской Федерации.

При этом следует иметь в виду, что данной нормой в правах поражаются также и иностранные граждане, и лица без гражданства, так как они охватываются понятием физические лица.

Еще более нелепо выглядит поражение физических лиц в процессуальных правах по сравнению с юридическими лицами, так как право юридических лиц на обращение в арбитражный суд не поставлено в зависимость от наличия договорных отношений с третьими лицами (операторами телефонной связи и провайдерами интернет-сайтов) и наличием имущества необходимого для осуществления телефонной связи и доступа в информационную-телекоммуникационную сеть Интернет.

Единственное, чем компенсируются такие «драконовские» требования к физическому лицу, являющемуся истцом в арбитражном процессе, – это отсутствие обязанности физического лица представлять в арбитражный суд при подаче искового заявления доказательства наличия места жительства (свидетельства о праве собственности на жилое помещение или договора аренды), наличия места работы (трудового договора или контракта), наличия телефонных номеров и адресов электронной почты (договоров с телефонными операторами и телекоммуникационными компаниями). Проще говоря недобросовестное или невнимательное физическое лицо может указать, недостоверные или ошибочные место жительства, место работы,

телефоны, факсы и адреса электронных почт. По общему правилу в соответствии со статьей 1 Закона РФ от 25 июня 1993 года № 5242-1 «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации» каждое физическое лицо имеет право на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации. Местом жительства физического лица является место его регистрации по месту жительства, а местом пребывания физического лица является любое место, но с условием обязательной государственной регистрации по месту пребывания по истечении 90 (Девяноста) дней с момента прибытия. Можно теоретизировать по данному поводу, но в юридической практике встречаются случаи временного отсутствия физических лиц по месту постоянного жительства более 10 (Десяти) лет (например, поступил учиться, проходил военную службу, отбывал срок заключения и т.п.). Также есть случаи регистрации по месту пребывания, например, на 99 (Девяноста девять) лет (больших оптимистов), хотя в соответствии со статьей 20 Гражданского кодекса РФ местом постоянного жительства гражданина является место, где он постоянно или преимущественно проживает в течение года.

Указывая в исковом заявлении место жительства (место регистрации по месту жительства), для надлежащего извещения арбитражным судом и направления судебных актов, желательно указать в исковом заявлении одновременно и почтовый адрес места пребывания (вне зависимости от факта регистрации по месту пребывания), а также заявить (написать) ходатайство о направлении арбитражным судом извещений и судебных актов по почтовому адресу (даже если это просто почтовый ящик в отделении связи – пользуются многие такой услугой).

Указание даты и места рождения являются наименее проблемными – каждое физическое лицо имеет паспорт в котором и указаны его день, месяц и год, а также место рождения, которые и должны быть перенесены (переписаны) в исковое заявление. При этом наиболее смехотворно выглядит в данной норме – отсутствие необходимости указания фамилии, имени и отчества физического лица, которое также содержится в паспорте гражданина, но по правилам русского языка формально норма не содержит обязанности истца по их указанию. Способ подачи искового заявления от анонимного истца законодателем также не предусмотрен, и существующий пробел в праве всегда исправляется самими истцами, которые не утруждают себя теоретическими измышлениями – указывая свои фамилию, имя, отчество (в случае наличия последнего).

Особенность физического лица, являющегося индивидуальным предпринимателем, заключается лишь в том, что вместо места работы индивидуальный предприниматель должен указать дату (день, месяц, год) и место его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Соответствующая информация подтверждается выпиской

из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, оформленной в соответствии с постановлением Правительства РФ от 16 октября 2003 г. № 630 «О Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей, правилах хранения в единых государственных реестрах юридических лиц и индивидуальных предпринимателей документов (сведений) и передачи их на постоянное хранение в государственные архивы, а также о внесении изменений и дополнений в постановления Правительства Российской Федерации от 19 июня 2002 года № 438 и 439».

Текст пункта 3 части 2 статьи 125 АПК РФ:

«3)наименование ответчика, его место нахождения или место жительства; ...».

Комментарий к пункту 3 части 2 статьи 125 АПК РФ.

До указания наименования и места нахождения (места жительства) ответчика истцу необходимо определить: является ли данный ответчик надлежащим, а именно – действительно ли к нему у истца имеются основанные на законе (ином нормативном акте) материальные требования (с тем ли лицом заключен договор или возникли гражданско-правовые отношения, тем ли лицом причинены убытки, нарушены права истца и т.п.). В случае предъявления иска к ненадлежащему ответчику в соответствии с пунктом 1 статьи 47 АПК РФ, если при подготовке дела к судебному разбирательству или во время судебного разбирательства в суде первой инстанции будет установлено, что иск предъявлен не к тому лицу, которое должно отвечать по иску, арбитражный суд может по ходатайству или с согласия истца допустить замену ненадлежащего ответчика надлежащим.

При этом, истец имеет самые широкие права при определении направления хода арбитражного процесса, предъявленного к ненадлежащему ответчику:) Так, если истец не согласен на замену ответчика другим лицом, суд может с согласия истца привлечь это лицо в качестве второго ответчика. Истец может не согласиться на замену ответчика другим лицом или на привлечение этого лица в качестве второго ответчика, и тогда арбитражный суд должен рассмотреть дело по предъявленному иску в прежнем составе суда. После замены ненадлежащего ответчика надлежащим или по привлечении надлежащего ответчика в качестве второго ответчика рассмотрение дела производится с самого начала – о чем выносятся определение арбитражного суда.

Вполне очевидно, что наименование ответчика – юридического лица указывается в том же порядке, который изложен выше. Правильное и точное указание в исковом заявлении наименования ответчика является гарантией для истца исполнимости решения арбитражного суда в будущем. После получения выписки из Единого государственного реестра юридических лиц в отношении организации ответчика достаточно будет указания адреса государственной регистрации юридического лица.

Естественно, если истцу известно фактическое место нахождения юридического лица – ответчика, то необходимо указать и фактическое место нахождения ответчика. Но в случае неизвестности места нахождения юридического лица в соответствии с положениями части 5 статьи 123 АПК РФ надлежащим является направление почтового извещения по последнему известному месту нахождения юридического лица.

Арбитражная практика в настоящее время широко использует юридическую «фикцию», считая ответчика надлежащим образом извещенным при отсутствии в деле сведений о получении копии судебного акта, что само по себе не является препятствием для проведения судебного заседания и совершения отдельных процессуальных действий (см. последний абзац пункт 14 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда от 17 февраля 2011 года № 12 «О некоторых вопросах применения Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в редакции Федерального закона от 27.07.2010 № 228-ФЗ «О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации»).

По мнению автора, такая позиция Высшего Арбитражного Суда РФ создает беспрецедентные условия для рассмотрения дел в отсутствие ответчиков, принятие в отсутствие ответчика решений содержащих судебные ошибки, преднамеренного предъявления недобросовестными истцами необоснованных исков (включая «рейдерство»), так как в соответствии с положением части 2 статьи 259 АПК РФ обжалование даже незаконных и необоснованных решений арбитражных судов по истечении 6 (Шести) месяцев с момента вступления в законную силу является практически невозможным.

Добиться принятия апелляционных жалоб к производству не удастся даже несмотря на Определение Конституционного Суда РФ от 16.01.2007 г. № 233-О-П «По жалобе гражданина Шпончикова Андрея Ивановича на нарушение его конституционных прав частью 2 статьи 259 АПК РФ» и постановление Конституционного Суда РФ от 17 ноября 2005 года № 11-П «По делу о проверке конституционности части 3 статьи 292 АПК РФ в связи с жалобами Государственного учреждения культуры «Дом культуры имени Октябрьской Революции», ОАО «Центронефтехимремстрой», гражданина А.А.Лысогора и Администрации Тульской области». Отсюда мы видим, какое значение имеет правильное указание места нахождения ответчика.

Специфика указания в исковом заявлении наименования и места жительства ответчика – физического лица создает еще большие проблемы, так как с учетом трудовой миграции и часто встречающихся случаев многолетнего отсутствия ответчиков – физических лиц по месту жительства (регистрации по месту жительства) указание фактического адреса места жительства ответчика становится зачастую невозможным. Хорошо, если истец имеет ксерокопию паспортных данных или указание места жительства ответчика в договоре, так как в иных случаях подтвердить факт регистрации по месту жительства физического лица может только Федеральная

миграционная служба и только на основании официального запроса суда. Поэтому в этом случае недобросовестный истец, по всей видимости, имеет некоторое преимущество, ввиду того, что может указать при подаче искового заявления любое ненадлежащее (недостоверное) место жительства ответчика (а уже потом устанавливать в суде надлежащее), в то время как добросовестный истец вообще не имеет возможности обратиться в суд.

При рассмотрении дела уже в суде данный вопрос решается очень просто: в соответствии с частью 5 статьи 123 АПК РФ в случае, если место нахождения или место жительства ответчика неизвестно, надлежащим извещением считается направление извещения по последнему известному месту нахождения или месту жительства ответчика. Эта юридическая фикция не только упрощает и ускоряет процедуру рассмотрения арбитражного дела, но и снимает с арбитражного суда любую ответственность за вынесение решения суда в отсутствие ответчика, без розыска ответчика и фактически без состязательности сторон.

Текст пункта 4 части 2 статьи 125 АПК РФ:

«4) требования истца к ответчику со ссылкой на законы и иные нормативные правовые акты, а при предъявлении иска к нескольким ответчикам – требования к каждому из них; ...».

Комментарий к пункту 4 части 2 статьи 125 АПК РФ.

Здесь автор подошел к особенно важной теме комментария – определение требования истца к ответчику со ссылкой на законы и иные нормативные акты. Именно здесь и проявляется квалификация юриста, заключающаяся в необходимости найти норму материального права – закона и/или иного нормативного акта, устанавливающего права требования истца к ответчику. При отсутствии конкретных прав требования истца к ответчику в удовлетворении иска судом будет отказано.

Сами требования истца (заявителя) вытекают из установленных законом и/или иными нормативными актами прав требования истца, обязательств (обязанностей) ответчика по отношению к истцу и установленных законом и/или нормативными актами способов защиты данных прав истца. Само по себе требование истца к ответчику именуется предметом иска, а норма закона или иного нормативного акта, на который ссылается истец, имеются основанием иска.

По выбору истца предмет или основание иска могут быть изменены в порядке, предусмотренном частью 1 статьи 49 АПК РФ. Однако, до подачи искового заявления на стадии подготовки искового заявления истцу нужно знать и помнить, что одновременное изменение предмета и основания иска по закону не допускается. Поэтому правовой анализ действующего законодательства и выбор надлежащего способа правовой защиты является самым ответственным делом при подготовке искового заявления.

Для правового анализа первоначальное и существенное значение имеет отрасль законодательства (права), из которого проистекают спорные правоотношения (гражданское право, земельное право, экологическое право и прочее), а также конкретные нормы материального права (статьи закона), устанавливающие права и обязанности истца и ответчика. Например, раздел 3 Гражданского кодекса РФ «Общая часть обязательственного права» устанавливает общие положения об обязательствах и общие положения о договоре. Здесь всегда нужно помнить о части 2 статьи 307 Гражданского кодекса РФ, устанавливающей, что обязательства возникают из договора, вследствие причинения вреда и из иных оснований, указанных в Гражданском кодексе РФ. Гражданский кодекс РФ также предусматривает способы защиты гражданских прав в статье 12, такие как:

признание права;

восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;

признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки;

признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления; самозащиты права;

присуждение к исполнению обязанности в натуре;

возмещение убытков;

взыскание неустойки;

компенсации морального вреда;

иные способы защиты гражданских прав, предусмотренные законом.

Аналогичные нормы закона имеют место и в других отраслях законодательства Российской Федерации. В ряде случаев обязанности ответчика перед истцом (заявителем) вытекают не из гражданских правоотношений, где участники правоотношений являются равными и наделены свободой вступления в гражданские правоотношения в соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса РФ. Такими являются требования, вытекающие из административных, налоговых и ряда других правоотношений, например, взыскание штрафов.

Выбрав способ защиты права и определившись с предметом иска, необходимо изложить свои требования в логической последовательности со ссылкой на нормы закона и иные нормативные акты. При изложении исковых требований истец должен полно и подробно изложить свои требования, если необходимо – можно процитировать конкретные части, пункты и статьи закона или иного нормативного акта. В соответствии с частью 1 статьи 130 АПК РФ истец вправе соединить в одном заявлении несколько требований, связанных между собой по основаниям возникновения или представленным доказательствам.

Наличие нескольких ответчиков всегда усложняет конструкцию искового заявления. На стадии подготовки искового заявления истец должен определиться с индивидуально-определенными требованиями к каждому из ответчиков, в случае предъявления иска к нескольким соответчикам. В соответствии со статьей 46 АПК РФ предъявление иска в арбитражный суд совместно к нескольким ответчикам образует процессуальное соучастие, которое допускается только если: предметом спора являются общие права и/или обязанности нескольких ответчиков; права и/или обязанности нескольких ответчиков имеют одно основание; предметом спора являются однородные права и обязанности.

Каждый из ответчиков по отношению к истцу выступает в судебном процессе самостоятельно, и наличие указаний в резолютивной части решения арбитражного суда на удовлетворение или отказ в удовлетворении конкретных требований истца осуществляется путем непосредственного указания индивидуально-определенного ответчика. Примером предъявления иска к нескольким ответчикам является привлечение в соответствии со статьей 399 Гражданского кодекса РФ требований о субсидиарной ответственности должника.

Текст пункта 5 части 2 статьи 125 АПК РФ:

«5)обстоятельства, на которых основаны иски, и подтверждающие эти обстоятельства доказательства; ...».

Комментарий к пункту 5 части 2 статьи 125 АПК РФ.

Здесь мы вынуждены вернуться немного назад и повторно вспомнить, что иски всегда основываются на конкретных юридических фактах – именно юридические факты и являются теми самыми обстоятельствами, на которых основаны иски. Для общего развития считаю необходимым перечислить часто встречающиеся в арбитражной практике юридические факты, являющиеся обстоятельствами, на которых основаны иски: нарушение условий договора, причинение убытков, причинение морального вреда и т.п.

Перечень обстоятельств, с которыми законодатель связывает возможность обоснования иски, отсутствует и даже приблизительно законодательно не определен, что полностью оставляет на усмотрение суда признание или отклонение этих обстоятельств (признание их установленными). Гораздо проще обстоят дела с теми доказательствами, которые истец должен представить в подтверждение обстоятельств, на которые ссылается.

Доказательствами по делу в соответствии с частью 1 статьи 64 АПК РФ являются полученные в предусмотренном АПК РФ и другими федеральными законами порядке сведения о фактах, на основании которых арбитражный суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения лиц, участвующих в деле, а также иные

обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения дела. То есть упрощаем для себя правовую конструкцию – речь идет обо всех допустимых законом сведениях. В качестве доказательств допускаются письменные и вещественные доказательства: объяснения лиц, участвующих в деле, заключения экспертов, консультации специалистов, показания свидетелей, аудио- и видеозаписи, иные документы и материалы. Кроме всего прочего в настоящее время в качестве доказательства допускаются объяснения лиц, участвующих в деле, и иных участников арбитражного процесса, полученные путем использования систем видеоконференц-связи.

Давая краткое обозрение видам доказательств автор считает разумным остановиться на их определении, сформулированном в законе. Согласно статье 75 АПК РФ письменными доказательствами являются содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, договоры, акты, справки, деловая корреспонденция, иные документы, выполненные в форме цифровой, графической записи или иным способом, позволяющим установить достоверность документа. К письменным доказательствам также относятся протоколы судебных заседаний, протоколы совершения отдельных процессуальных действий и приложения к ним.

Законодатель устанавливает жесткие требования к письменным доказательствам, так: документы, подтверждающие совершение юридически значимых действий, должны соответствовать требованиям, установленным для данных видов документов; к письменным доказательствам, исполненным в части или полностью на иностранном языке, должны быть приложены их надлежащим образом заверенные переводы на русский язык, равно как и документ, полученный в иностранном государстве, должен быть легализован в установленном порядке на территории Российской Федерации. Сложным остается вопрос использования в качестве доказательств документов, полученных посредством электронной или иной связи, подписанных электронной подписью, несмотря даже на то, что еще Инструктивные указания Госарбитража СССР от 29 июня 1979 года № И-1-4 «Об использовании в качестве доказательств по арбитражным делам документов, подготовленных с помощью электронно-вычислительной техники», допускали обоснование своих требований документами, подготовленными с помощью электронно-вычислительной техники.

В арбитражный суд письменные доказательства представляются исключительно в подлиннике или в форме надлежащим образом заверенной копии, однако, общая практика представления письменных доказательств имеет тенденцию представления в суд обычных никем не заверенных ксерокопий (либо заверения всех ксерокопий самим истцом), и только в ходе судебного разбирательства арбитражный суд первой инстанции просит предоставить на обозрение оригиналы письменных доказательств.

Иные документы и материалы, которые могут содержать сведения, зафиксированные как в письменной, так и в иной форме (материалы фото- и киносъемки, аудио- и видеозаписи и иные носители информации,

полученные, истребованные или представленные в порядке, установленном АПК РФ в соответствии со статьей 89 АПК РФ также допускаются в качестве доказательств, если содержат сведения об обстоятельствах, имеющих значение для правильного рассмотрения дела. Кроме того, что перечень таких доказательств является открытым, множество вопросов на практике возникает при представлении и исследовании доказательств, хранящихся на магнитных носителях и других современных средствах хранения информации, их подлинности и т.п. Примером этого может являться постановление Федерального арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 04 апреля 2011 года по делу № А33-10266/2010, в котором разрешался вопрос о доказанности несанкционированного доступа к каналам телефонной связи.

Также данная правовая норма может служить процессуальным выходом для арбитражного суда по ряду спорных процессуальных моментов, например, согласно пункту 9 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 20 декабря 2006 года № 66 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами законодательства об экспертизе» заключение эксперта по результатам проведения судебной экспертизы, назначенной при рассмотрении иного судебного дела, не может признаваться экспертным заключением по рассматриваемому делу, но такое заключение может быть признано арбитражным судом иным документом, допускаемым в качестве доказательства в соответствии со статьей 89 АПК РФ.

Вещественными доказательствами согласно статье 76 АПК РФ являются предметы, которые своими внешним видом, свойствами, местом нахождения или иными признаками могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для дела. На практике арбитражный суд очень редко рассматривает вещественные доказательства ввиду проблем с их хранением, поэтому такие доказательства должны быть подробно описаны, опечатаны, а в случае необходимости засняты на фото- или видеопленку.

Объяснения лиц, участвующих в деле, об известных им обстоятельствах дела, имеющих существенное значение для дела, согласно статье 81 АПК РФ даются арбитражному суду в письменной или устной форме. На практике, как правило, объяснения сторон соответствуют выбранной правовой позиции и каждая сторона придерживается исключительно своей версии событий, подтверждает те обстоятельства дела, которые ей выгодны, и редко объяснения сторон бывают объективным доказательством. Хотя совершенно не лишним для истца будет дать арбитражному суду свои объяснения в письменной форме после получения отзыва ответчика и представления им своих доказательств.

Особняком среди доказательств стоит заключение экспертизы. Для разъяснения возникающих при рассмотрении дела вопросов, требующих специальных знаний, в соответствии со статьей 82 АПК РФ арбитражный суд назначает экспертизу по ходатайству лица, участвующего в деле, или с

согласия лиц, участвующих в деле. Круг и содержание вопросов, по которым должна быть проведена экспертиза, определяются арбитражным судом. Лица, участвующие в деле, вправе ходатайствовать о привлечении в качестве экспертов указанных ими лиц или о проведении экспертизы в конкретном экспертном учреждении.

Согласно пункту 2 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 20 декабря 2006 года № 66 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами законодательства об экспертизе» экспертиза может проводиться как в государственном судебно-экспертном учреждении, так и в негосударственной экспертной организации, либо к экспертизе могут привлекаться лица, обладающие специальными знаниями. Из положений статей 84, 85 АПК РФ следует, то в качестве самостоятельных видов экспертиз выделяются комиссионные экспертизы (которые проводятся не менее чем двумя экспертами одной специальности) и комплексные экспертизы (которые проводятся не менее чем двумя экспертами разных специальностей).

На основании проведенных исследований и с учетом их результатов эксперт от своего имени или комиссия экспертов дает заключение в письменной форме и подписывает его. Сразу следует отметить, что эксперты несут уголовную ответственность за заведомо ложное экспертное заключение. Заключение эксперта оглашается в судебном заседании и исследуется наряду с другими доказательствами по делу, эксперт после оглашения его заключения вправе дать по нему необходимые пояснения, а также обязан ответить на дополнительные вопросы (данные ответы заносятся в протокол судебного заседания).

Особенность данного вида доказательства заключается в том, что его получают непосредственно в ходе рассмотрения дела и его сведения выходят за пределы общих и правовых знаний арбитражного суда. Истцу при подготовке иска нужно знать, в отношении каких обстоятельств дела и доказательств судом может быть назначена экспертиза, и подготовить свои вопросы для ее назначения, подобрать перечень квалифицированных организаций, узнать расценки на проведение соответствующих экспертиз и подготовить грамотное ходатайство о назначении экспертизы в арбитражный суд. Чаще всего в практике автора назначались строительные, экономические и оценочные экспертизы.

Аналогичным, но более коварным с процессуальной точки зрения доказательством является консультация специалиста, установленная статьей 87.1. АПК РФ, введенной Федеральным законом от 08.12.2011 г. № 422-ФЗ. Специалист может привлекаться арбитражным судом в целях разъяснений, консультаций и выяснения профессионального мнения лиц, обладающих теоретическими и практическими познаниями по существу разрешаемого арбитражным судом спора. Консультация дается в устной форме без проведения специальных исследований, назначаемых на основании

определения суда, исходя из профессиональных знаний и внутреннего убеждения специалиста.

Несмотря на то, что в соответствии с частью 2 статьи 87.1 АПК РФ специалист должен давать консультации добросовестно и беспристрастно, по мнению автора, на сегодняшний день использование в качестве доказательства по арбитражному делу чье-то мнения и/или внутреннего убеждения весьма проблематично. Даже арбитражный судья в силу части 1 статьи 71 АПК РФ, оценивая доказательства и принимая решение, руководствуется своим внутренним убеждением, сложившимся и основанным только на доказательствах, имеющихся в материалах дела. Внутреннее убеждение и правовой вывод арбитражного суда, не основанные на доказательствах, имеющихся в материалах дела, являются основанием для последующей отмены судебного акта.

В свою очередь, специалист не ограничен никакими условностями и его устное разъяснение становится самостоятельным доказательством (на которое, уже в свою очередь, может ссылаться суд - особенно если их мнения совпадают). Особенно настораживает то обстоятельство, что советники – аппарата специализированного арбитражного суда, обладающие квалификацией, соответствующей специализации суда, – могут привлекаться в качестве специалистов. Поэтому до подачи искового заявления в суд нужно рассмотреть имеющиеся доказательства и проконсультироваться с квалифицированными специалистами по специальным вопросам, для разъяснения которых в арбитражном суде будут необходимы консультации специалиста, а при необходимости составить ходатайство о выяснении профессионального мнения специалиста.

Еще одним доказательством в арбитражном суде являются свидетельские показания. В порядке статьи 88 АПК РФ арбитражный суд может вызвать и допросить в качестве свидетеля лицо, участвовавшее в составлении документа, исследуемого судом как письменное доказательство, либо в создании или изменении предмета, исследуемого судом как вещественное доказательство. Как правило, свидетель сообщает известные ему сведения устно, хотя по предложению суда свидетель может изложить показания, данные устно, в письменной форме (в этом случае письменные доказательства приобщаются к материалам арбитражного дела).

Таким образом, при подготовке искового заявления истцу необходимо составить перечень всех свидетелей, которых он считает необходимым вызвать в суд, и подготовить об этом ходатайство, в котором указать, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, может подтвердить свидетель и указать суду его фамилию, имя, отчество и место жительства. Хотя сразу следует отметить, что арбитражные суды всячески уклоняются от вызова и допроса свидетелей.

Текст пункта 6 части 2 статьи 125 АПК РФ:

«б) цена иска, если иск подлежит оценке; ...».

Комментарий к пункту 6 части 2 статьи 125 АПК РФ.

В соответствии со статьей 103 АПК РФ цена иска определяется:

по искам о взыскании денежных средств, исходя из взыскиваемой суммы;

по искам о признании не подлежащим исполнению исполнительного или иного документа, по которому взыскание производится в бесспорном (безакцептном) порядке, исходя из оспариваемой денежной суммы;

по искам об истребовании имущества, исходя из стоимости истребуемого имущества;

по искам об истребовании земельного участка, исходя из стоимости земельного участка.

Цена иска имеет прямое значение с размером государственной пошлины, уплачиваемой истцом при подаче искового заявления в арбитражный суд, которая определяется в соответствии со статьей 333.21 Налогового кодекса РФ. Так, размер государственной пошлины при подаче в арбитражный суд искового заявления имущественного характера, подлежащего оценке, при цене иска:

до 100 000 рублей составляет 4 процента цены иска, но не менее 2 000 рублей;

от 100 001 рублей до 200 000 рублей – 4 000 рублей плюс 3 процента суммы, превышающей 100 000 рублей;

от 200 001 рубля до 1 000 000 рублей – 7 000 рублей плюс 2 процента суммы, превышающей 200 000 рублей;

от 1 000 001 рубля до 2 000 000 рублей – 23 000 рублей плюс 1 процент суммы, превышающей 1 000 000 рублей; свыше 2 000 000 рублей – 33 000 рублей плюс 0,5 процента суммы, превышающей 2 000 000 рублей, но не более 200 000 рублей.

Вопросы предоставления рассрочки, отсрочки и освобождения от уплаты государственной пошлины в настоящей части комментария автором не рассматриваются для этого необходимо обратиться к комментарию к статье 102 АПК РФ.

Как следует из пункта 17 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 13 марта 2007 года № 117 «Об отдельных вопросах практики применения главы 25.3 Налогового кодекса Российской Федерации» при предъявлении совместно несколькими истцами искового заявления, содержащего единые требования (например, при заявлении иска об истребовании из чужого незаконного владения имущества, находящегося в общей собственности, иска о возмещении убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением должником обязательства перед солидарными кредиторами), государственная пошлина уплачивается истцами совместно в равных долях в размере, установленном АПК РФ для указанного требования (пункт 2 статьи 333.18 Налогового кодекса РФ).

При подготовке искового заявления нужно помнить, что в цену иска включаются также указанные в исковом заявлении суммы неустойки (штраф, пени) и проценты, а цена иска, состоящего из нескольких самостоятельных требований, определяется суммой всех требований. Истцу нужно знать, что цена иска указывается самим заявителем, и только в случае неправильного указания заявителем цены иска она определяется арбитражным судом. На практике недобросовестные истцы имеют склонность занижать стоимость истребуемого имущества и земельных участков, а также вместо оценки в соответствии с Федеральным законом от 29 июля 1998 года № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации» рыночной стоимости объектов недвижимости представляют в суд справки БТИ об инвентаризационной стоимости зданий и/или кадастровые паспорта (карты), содержащие кадастровую стоимость.

Особо надо отметить, что арбитражное судопроизводство ведется в Российской Федерации не только на русском языке, но еще и в российских рублях:) Исходя из части 1 статьи 71 Конституции Российской Федерации денежной единицей в Российской Федерации является рубль, поэтому цена иска должна быть указана в российских рублях.

Текст пункта 7 части 2 статьи 125 АПК РФ:

«7) расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы; ...».

Комментарий к пункту 7 части 2 статьи 125 АПК РФ.

Надо сразу обратить внимание истца: законодатель обязывает определять путем расчета, который в результате определяет цену иска (итог), только денежную сумму (взыскиваемую или оспариваемую), в остальных случаях законодатель не устанавливает обязательность осуществления расчета и его изложение в тексте искового заявления. Во всех случаях расчет денежной суммы (взыскиваемой или оспариваемой) осуществляется в российских рублях по причинам, указанным выше. Истец представляет в суд в качестве расчета взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы одновременно результат расчета (итог) и изложенные арифметические действия с помощью которых он получил данный результат, как показывает практика - не обязательно правильные:)

Также на практике до настоящего времени арбитражные суды принимают иски, содержащие расчет взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы, в качестве самостоятельного приложения к исковому заявлению, несмотря на то, что данная норма закона прямо указывает на обязательность указания расчета взыскиваемой или оспариваемой денежной суммы непосредственно в тексте самого искового заявления. Безусловно, при предъявлении искового заявления о взыскании многомиллионной или многомиллиардной денежной суммы, состоящей из сложения множества денежных сумм (которые берутся из сотен и тысяч счетов, актов, платежных поручений и т.п.) всегда возникает проблема

появления многостраничного искового заявления. Однако, законодатель не ограничивает количество страниц искового заявления, поэтому все возможно.

Текст пункта 8 части 2 статьи 125 АПК РФ:

«8) сведения о соблюдении истцом претензионного или иного досудебного порядка, если он предусмотрен федеральным законом или договором; ...».

Комментарий к пункту 8 части 2 статьи 125 АПК РФ.

Как уже было сказано выше, до подготовки искового заявления истец должен получить доказательства соблюдения им досудебного порядка урегулирования спора. Эта тема несколько обширна, чтобы ее детально излагать в данном комментарии. Нужно только повторить, что обязанность досудебного урегулирования арбитражного спора может следовать из нормы федерального закона (такими примерами являются пункт 1 статьи 797 Гражданского кодекса РФ, статья 55 Федерального закона от 07 июля 2003 г. № 126-ФЗ «О связи»), а также может быть принята на себя стороной добровольно путем включения соответствующего условия в гражданско-правовой договор (например, условие о соблюдении претензионного порядка по договору о строительном подряде, условие о создании согласительной комиссии по договору о научной или опытно-конструкторской разработке и т.п.).

Надо помнить, что законодатель не ограничивает количество и виды досудебного урегулирования арбитражных споров, поэтому стороны договора свободны в установлении досудебных процедур и порядка их соблюдения. Соблюдение претензионного и иного досудебного порядка урегулирования спора в соответствии с частью 5 статьи 4 АПК РФ находится в прямой зависимости с реализацией права на судебную защиту, и исковое заявление должно содержать письменное указание на соблюдение досудебного претензионного или иного порядка урегулирования спора (должны быть указаны дата и номер направления претензии, дата ее получения ответчиком, дата истечения времени на предъявление претензии, а при необходимости и ссылка на другие доказательства, подтверждающие соблюдение досудебного порядка урегулирования спора).

Доказательства соблюдения претензионного или иного порядка досудебного урегулирования спора (копии претензий, почтовые квитанции о направлении почтового отправления, опись вложения в ценное письмо, извещение о вручении ценного письма, письменный ответ на претензию, переписку сторон и т.п.) должны быть приложены к исковому заявлению. Несмотря на то, что законодательство Российской Федерации не устанавливает конкретных требований к содержанию претензий, на практике успешно решается сторонами.

Текст пункта 9 части 2 статьи 125 АПК РФ:

«9) сведения о мерах, принятых арбитражным судом по обеспечению имущественных интересов до предъявления иска; ...».

Комментарий к пункту 9 части 2 статьи 125 АПК РФ.

Для начала необходимо разъяснить истцу, что такое предварительные обеспечительные меры и порядок их применения арбитражным судом. В соответствии со статьей 99 АПК РФ арбитражный суд по заявлению организации или гражданина вправе принять предварительные обеспечительные меры, направленные на обеспечение имущественных интересов заявителя до предъявления иска. Заявление об обеспечении имущественных интересов подается в арбитражный суд по месту нахождения заявителя, либо по месту нахождения денежных средств или иного имущества, в отношении которых заявитель ходатайствует о принятии мер по обеспечению имущественных интересов, либо по месту нарушения прав заявителя.

При подаче такого заявления об обеспечении имущественных интересов заявитель представляет в арбитражный суд документ, подтверждающий произведенное встречное обеспечение в размере указанной в заявлении суммы обеспечения имущественных интересов (в случае непредставления указанного документа арбитражный суд вправе предложить заявителю предоставить встречное обеспечение в соответствии со статьей 94 АПК РФ и оставляет заявление об обеспечении имущественных интересов без движения, по правилам статьи 128 АПК РФ до предоставления документа, подтверждающего произведенное встречное обеспечение).

Об обеспечении имущественных интересов арбитражный суд выносит определение, в котором устанавливает срок, не превышающий 15 дней со дня вынесения определения для подачи искового заявления по требованию, в связи с которым судом приняты меры по обеспечению имущественных интересов заявителя.

После этого подготовленное исковое заявление подается заявителем в арбитражный суд, который вынес определение об обеспечении имущественных интересов, или иной суд, о чем заявитель сообщает арбитражному суду, вынесшему указанное определение. После подачи заявителем искового заявления по требованию, в связи с которым арбитражным судом приняты меры по обеспечению имущественных интересов заявителя, эти меры действуют как меры по обеспечению иска. В случае же неподдачи искового заявления в срок, установленный в определении арбитражного суда об обеспечении имущественных интересов, обеспечение отменяется тем же арбитражным судом.

Обеспечительными мерами в соответствии со статьей 91 АПК РФ могут являться:

наложение ареста на денежные средства (в том числе денежные средства, которые будут поступать на банковский счет) или иное имущество, принадлежащее ответчику и находящееся у других лиц;

запрещение ответчику и другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора;

возложение на ответчика обязанности совершить определенные действия в целях предотвращения порчи, ухудшения состояния спорного имущества;

передача спорного имущества на хранение истцу или другому лицу;

приостановление взыскания по оспариваемому истцом исполнительному или иному документу, взыскание по которому производится в бесспорном (безакцептном) порядке;

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

иные обеспечительные меры (более того, одновременно может быть принято несколько обеспечительных мер).

Общее требование к обеспечительным мерам заключается в их соразмерности заявленному требованию.

Особенностью заявления об обеспечении имущественных интересов по спору, указанному в статье 225.1 АПК РФ (Дела по корпоративным спорам), является его подача в арбитражный суд по месту нахождения юридического лица, указанного в статье 225.1 АПК РФ. В случае же, если такой спор вытекает из деятельности держателя реестра владельцев ценных бумаг, – по месту нахождения эмитента ценных бумаг.

Но не надо быть такими оптимистами – в принятии предварительных обеспечительных мер судом может быть и отказано:) И только в том случае, когда истец до предъявления иска имеет на руках определение арбитражного суда о принятых мерах по обеспечению имущественных интересов, он должен сообщить эти сведения в своем исковом заявлении с указанием арбитражного суда, даты определения, срока, на который приняты меры по обеспечению имущественных интересов, и конкретные меры.

Текст пункта 10 части 2 статьи 125 АПК РФ:

«10)перечень прилагаемых документов. ...».

Комментарий к пункту 10 части 2 статьи 125 АПК РФ.

Как правило, перечень прилагаемых документов указывается в конце искового заявления перед подписью истца. В этот перечень включаются все документы, указанные в статье 126 АПК РФ:

уведомление о вручении или иные документы, подтверждающие направление другим лицам, участвующим в деле, копий искового заявления и приложенных к нему документов, которые у других лиц, участвующих в деле, отсутствуют;

документ, подтверждающий уплату государственной пошлины в установленном порядке и в размере, или право на получение льготы по уплате государственной пошлины, либо ходатайство о предоставлении отсрочки, рассрочки, об уменьшении размера государственной пошлины; документы, подтверждающие обстоятельства, на которых истец основывает свои требования;

копии свидетельства о государственной регистрации в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя;

доверенность или иные документы, подтверждающие полномочия на подписание искового заявления; копии определения арбитражного суда об обеспечении имущественных интересов до предъявления иска;

документы, подтверждающие соблюдение истцом претензионного или иного досудебного порядка, если он предусмотрен федеральным законом или договором;

проект договора, если заявлено требование о понуждении заключить договор;

выписка из единого государственного реестра юридических лиц или единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей, или иной документ, подтверждающий указанные сведения или отсутствие таковых (такие документы должны быть получены не ранее, чем за тридцать дней до дня обращения истца в арбитражный суд).

Останавливаясь на документах, которые должны быть приложены к исковому заявлению, следует отметить, что в подборку приложений к исковому заявлению следует включить как можно больше необходимых доказательств, подтверждающих возникновение и изменение правоотношений, учитывающих наиболее подробно обстоятельства дела.

В заявлении должны быть указаны и иные сведения, если они необходимы для правильного и своевременного рассмотрения дела, могут содержаться ходатайства, в том числе ходатайства об истребовании доказательств от ответчика или других лиц. Прежде всего, данную норму для правового анализа и комментария нужно разделить на две фактически самостоятельных нормы: первая – это в заявлении должны быть указаны и иные сведения, если они необходимы для правильного и своевременного рассмотрения дела; вторая – это могут содержаться ходатайства, в том числе ходатайства об истребовании доказательств от ответчика или других лиц.

Сложность и неопределенность первой части данной правовой конструкции нормы закона заключается в следующем: не указано, кто должен определять состав и количество «иных сведений», необходимых для правильного и своевременного рассмотрения дела, а также в наличии процессуального права арбитражного суда оставить без движения и вернуть исковое заявление в порядке статей 128, 129 АПК РФ в случае отсутствия в исковом заявлении (заявлении) таковых сведений. Такая расплывчатая и неоднозначная формулировка требования закона о представлении необходимых сведений не только может создать препятствие

в доступе к правосудию, но и породить стремление истца (заявителя) приобщать к исковому заявлению (заявлению) значительный объем не относимых к делу доказательств.

Вторая же часть правовой нормы достаточно проста для комментария. Исковое заявление может содержать ходатайства (определенная законом форма обращения истца и других лиц к арбитражному суду с просьбой совершить какое-либо процессуальное действие, связанное с рассмотрением арбитражного дела), которыми в соответствии со статьей 41 АПК РФ (устанавливающей права лиц, участвующих в деле) являются:

ходатайство о предоставлении отсрочки (рассрочки) в уплате государственной пошлины;

ходатайство о восстановлении пропущенного процессуального срока;

ходатайство о назначении экспертизы;

ходатайство о вызове свидетелей;

ходатайство о принятии неотложных мер к сохранности вещественных доказательств;

ходатайство о привлечении третьих лиц и прочие.

Особняком здесь стоит ходатайство об истребовании доказательств, которое подлежит составлению с учетом статьи 66 АПК РФ. По общему правилу доказательства представляются лицами, участвующими в деле, и только в случае, когда лицо, участвующее в деле и не имеющее возможности самостоятельно получить необходимое доказательство от лица, у которого оно находится, вправе обратиться в арбитражный суд с ходатайством об истребовании данного доказательства. В этом ходатайстве должно быть обозначено доказательство, указано, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, могут быть установлены этим доказательством, указаны причины, препятствующие получению доказательства, и место его нахождения.

На практике, для подтверждения невозможности получить доказательство у ответчика или другого лица, в адрес лица, у которого находится данное доказательство, направляется письмо с просьбой о его предоставлении, а в случае отказа или отсутствия ответа в разумный срок в арбитражный суд представляется заверенная копия письма с подтверждением вручения его адресату.