

Оглавление

Предисловие (А.А. Арифудин).....	12
Предисловие (Р.С. Бевзенко).....	14
Вступление	16

Часть I. Встречный иск — усложнение процесса или реализация эффективного средства защиты?.....	19
---	-----------

Глава 1. Недопустимость подачи нескольких встречных исков — «идолы театра»?	19
--	-----------

В данной главе мы рассмотрим возможность предъявления нескольких встречных исков в арбитражном процессе. В качестве повода для анализа был взят конкретный кейс, который и породил необходимость поиска эффективных средств защиты. Мы также опишем проблемы, которые нас ждали при использовании данного способа защиты. Проанализируем сложившиеся подходы судебной практики и попробуем увидеть, на чем она основана, и лишь потом дадим свое решение проблемы, основанное на применении принципов права.

Глава 2. Подача второго встречного иска с точки зрения научной доктрины и АПК РФ	39
---	-----------

В данной главе автор продолжает рассматривать причины существования неоднозначной и неединообразной судебной практики разрешения вопроса о принятии второго встречного иска с точки зрения доктрины и АПК РФ.

Глава 3. Встречный иск при рассмотрении споров, вытекающих из публичных правоотношений.....	48
--	-----------

В данной главе рассмотрим проблему реализации института встречного иска при рассмотрении споров, вытекающих из публичных правоотношений. В соответствии с принципом диспозитивности ответчик вправе самостоятельно выбрать способ защиты против иска. В некоторых случаях встречный иск является единственным способом защиты ответчика. Здесь также рассмотрена проблема обжалования необоснованного отказа в принятии встречного иска по мотивам отсутствия условий, предусмотренных ст. 138 ГПК РФ.

Глава 4. Кому можно заявить встречный иск, или Толкование, ограничивающее средства защиты 59

Противоречивые толкования, которые не согласуются с доктриной и логикой, становятся обязательными для нижестоящих судов, если они были порождены вышестоящей инстанцией. В Российской Федерации теперь существуют две кассации, и толкование каждой кассации может создавать проблемы, поскольку преодолеть такое толкование в ниже-стоящем суде доводами, основанными на системном и доктринальном толковании, становится очень сложно. Безусловно, прецеденты могут быть полезны, поскольку они рождаются в поисках справедливости, но как избежать ситуации, когда ошибочное судебное решение, ведущее к тиражированию несправедливости, могло быть расценено в качестве прецедента? В данной главе рассмотрим текущее толкование об условиях подачи встречного иска и приведем примеры из судебной практики, а также доктринальные выдержки и обоснуем свою позицию.

Часть II. О некоторых проблемах мировых урегулирований 78**Глава 1. Процесс для мира или мир для процесса? 78**

В данной главе рассмотрим предназначение гражданского процесса и, определив его предназначение, проанализируем механизм взаимодействия процедуры мирного урегулирования спора с процессуальными механизмами рассмотрения и разрешения гражданских дел. По нашему мнению, когда на крупицах еще оставшегося доверия пытаешься построить хотя бы хрупкое равновесие и согласие, ждешь помощи, которую может оказать суд. Должная процедура должна обеспечить реализацию этого согласия, а не быть дополнительным барьером в мирном урегулировании спора.

Глава 2. Процесс для мира!!! 87

В данной главе мы продолжим тему утверждения мировых соглашений и перспективу утверждения медиативных соглашений. Проанализируем позицию арбитражных судов по утверждению мировых соглашений, которая движется в сторону признания того, что хотя мировое соглашение является договором, подлежащим утверждению судом, к нему помимо норм процессуального права подлежат применению нормы гражданского права о договорах, в том числе правила о свободе договора и о толковании договора. В силу принципа свободы договора мировое соглашение может содержать любые не противоречащие закону условия.

Часть III. Проблема противостояния процессуальным злоупотреблениям в вопросах подсудности 96**Глава 1. Злоупотребление правом на заявление о передаче по подсудности и правом на обжалование 96**

В данной главе затронем проблемы противостояния процессуальным злоупотреблениям с подсудностью на примере конкретного спора. По нашему мнению, для соблюдения принципа справедливости, для воспрепятствования злоупотреблению правом, недопущения извлечения преимуществ из недобросовестных действий суд может и должен использовать свои дискреционные полномочия и пресечь злоупотребление правом. Существует достаточно много процессуальных моментов, не урегулированных в процессуальных кодексах, но это не должно быть препятствием для использования хотя и не предусмотренных кодексом, но эффективных средств.

Глава 2. Спорные вопросы подсудности корпоративных споров 101

В данной главе мы продолжим рассмотрение проблемы противостояния процессуальным злоупотреблениям с подсудностью на примере конкретного спора, в котором хозяйственный спор пытались превратить в корпоративный, и рассмотрим использованные нами средства противостояния такому злоупотреблению, включая «отвод всему составу суда».

Глава 3. Снова о манипуляциях с подсудностью и злоупотреблении процессуальными правами 114

В данной главе рассмотрим проблему манипуляций с подсудностью через призму оснований для существования общей подсудности, а также проблему «технических ответчиков», привлекаемых лишь для изменения подсудности.

Часть IV. О проблемах процессуальной формы 125**Глава 1. Арбитражное «флеш-правосудие» 125**

В данной главе попробуем рассмотреть такое явление, как «флеш-правосудие». Изучение этого нового для российской науки феномена происходит через призму правоприменительной практики и использования множества иллюстративных примеров судебных актов, интервью представителей судебной системы и иных источников информации. Упомянутое явление рассматривается и оценивается с точки зрения не только гражданского

и арбитражного, но и уголовного судопроизводства, где примеры более красочны и наглядны. Не оставим в этой главе без внимания и зарубежный, в частности английский, правовой опыт.

Глава 2. Проблема ведения аудиопотоколирования в закрытых судебных заседаниях 141

Данная глава представляет собой анализ проблемы ведения аудиопотоколирования в закрытых судебных заседаниях, основанный в том числе на личном опыте автора, а также на обсуждении этой проблематики с Александром Тимофеевичем Боннером. Одними из драйверов изучения указанного вопроса стали и пандемийный период, и имевшие место во время него ограничения, а также определенные затруднения в прочтении нормы процессуального закона о ведении протокола судебного заседания. Рассмотрение данной проблемы привело нас к выводу, что законодателю необходимо, осуществляя правовое регулирование в области процесса, не только помнить о необходимости соблюдения баланса между используемыми средствами и поставленной законной целью, но и не оставлять без внимания, что данное регулирование направлено на реализацию неотъемлемого права на судебную защиту — права, которое обеспечивает защиту всех остальных прав и свобод человека, предусмотренных во всех основных нормативных правовых актах. Процессуальные правила должны не умалять данное право, а обеспечивать его соблюдение должными процессуальными средствами защиты.

Часть V. Поиск эффективных средств противодействия лжи в процессе 152

Глава 1. Проблема объяснений сторон в качестве доказательств в арбитражных судах 152

В данной главе, открывая проблему лжи в суде, обращаем внимание на суть объяснений сторон в качестве доказательств. Указанная проблема рассматривается как с юридических, так и с философских и этических позиций. Неправда — это то, что разрушает доверие — основу общества, в том числе подрывает доверие к суду, который принимает ложь; ложь разрушает и самого человека. Тот, кто полагает допустимой ложь в суде, допускает победу неправды в суде, тем самым способствует превращению лжеца в торжествующего злодея при соучастии суда. Ложь приводит к дисфункции правосудия; допущение лжи в судебном процессе противоречит самим основам правосудия. Вступление в силу судебного решения,

основанного на лжи, по одному спору лишь порождает новый спор между теми же сторонами. Отрицательное отношение ко лжи характерно как для материального, так и для процессуального права.

Глава 2. О праве на ложь в процессе с точки зрения философии 161

В данной главе рассмотрена проблема лжи в процессе с точки зрения философии и соотношения с материальным правом, не допускающим лжи при совершении сделок. В данной главе мы весьма кратко рассмотрели идеи И. Канта об источнике права — доверии, которое разрушается ложью.

Глава 3. Ложь в гражданском процессе и правовая определенность... 170

В данной главе продолжим рассматривать проблему лжи в гражданском процессе теперь через призму правовой определенности. Ложь не может быть основанием для возникновения правовой определенности и препятствием для пересмотра судебных актов, основанных на лжи.

Глава 4. Правовые последствия выявления лжи после вступления в силу судебного решения..... 177

Данная глава продолжает проблему отмены судебных актов, основанных на лжи. Ложь суду, вскрывшаяся после вынесения судебного акта, должна признаваться в качестве юридического факта, порождающего право на пересмотр судебного акта. Должна существовать надлежащая процедура для такого пересмотра.

Глава 5. Как из лжи пытались извлечь выгоду в суде... 188

В данной главе на конкретном примере рассматривается проблема утаивания необходимой информации от суда и правовых последствий такого поведения. О том, как судебные акты, основанные на сокрытии ключевых доказательств, дошли до Верховного Суда РФ и как Верховный Суд РФ счел ложь в виде сокрытия в качестве вновь открывшегося обстоятельства.

Глава 6. Движение по недопущению лжи в процессе 195

В данной главе рассматриваются положения постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.12.2021 № 46 «О применении Арбитражного процессуального кодекса РФ при рассмотрении дел в суде первой инстанции», касающиеся вопросов лжи в процессе. Помимо новаций о возможности пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам в связи

сообщением суду и участникам процесса заведомо ложных сведений об обстоятельствах дела рассмотрена проблема интеллектуального подлога, которая осталась нерешенной в данном Постановлении.

Часть VI. О применении норм Конституции РФ при разрешении споров и исполнении решений Конституционного Суда РФ в арбитражных судах и судах общей юрисдикции207

Глава 1. За легализацию правовых позиций Конституционного Суда !!!207

В данной главе поднимаются проблемы неурегулированности процессуальными кодексами учета правовых позиций Конституционного Суда РФ. В частности, на примере сложившейся практики судебных коллегий Верховного Суда РФ по подмене мотивирования определений об отказе в передаче дела для рассмотрения по существу в суде кассационной инстанции рассматриваются правовые последствия такой практики и пути преодоления этого. Поставленные проблемы рассматриваются через призму должной правовой процедуры, включающей в себя по мнению автора, как мотивированность судебных актов, так и обязательность толкования применяемых нормативных актов в соответствии с Конституцией РФ и, соответственно, с учетом правовых позиций Конституционного Суда РФ.

Глава 2. Об исполнении постановлений Конституционного Суда РФ как отображении проблем применения Конституции РФ в судах.....222

В данной главе мы рассмотрим лишь некоторые проблемные моменты, существующие в практике судов, с исполнением постановлений Конституционного Суда РФ. Нас интересовали прежде всего практические аспекты восстановления нарушенных конституционных прав заявителей, по чьим обращениям были вынесены постановления Конституционного Суда РФ, поскольку именно практика показывает, насколько идеи верховенства права, заложенные в Конституции РФ, реализуются в жизни и служат реальной защитой для законных прав и интересов. Данная глава была порождена желанием не просто проанализировать эффективность решений Конституционного Суда РФ как средства защиты конституционных прав, а обнаружить, как можно повысить их эффективность.

**Глава 3. Исполнение постановлений Конституционного Суда РФ –
зеркало справедливости судебной системы234**

В данной главе рассмотрен вопрос об исполнении постановлений Конституционного Суда РФ через призму необходимости восстановления нарушенных прав и принципов эффективной правовой защиты.

**Глава 4. Плоды победы в Конституционном Суде РФ –
улучшение правового поля и... моральное удовлетворение?245**

В данной главе мы рассмотрим, как благодаря усилиям по защите прав граждан было защищено право многих на исполнение постановлений ЕСПЧ через обращение в Конституционный Суд РФ. Хотя Россия сейчас не участница Конвенции о защите прав человека и основных свобод, но уроки, полученные ранее, должны быть оценены, а факты неисполнения постановлений Конституционного Суда РФ должны быть надлежащим образом проанализированы.

**Глава 5. «Долгая осада», или Исполнение постановления
Конституционного Суда РФ как результат воплощения веры
в верховенство права253**

В данной главе описывается, как упорство и настойчивость подкреплялись верой в верховенство права. Как барьеры в исполнении постановления Конституционного Суда РФ воспринимались лишь как очередные вызовы. Три года упорной борьбы привели к исполнению постановления Конституционного Суда РФ. Но это была также борьба за Конституционный Суд РФ, поскольку неисполнение решений Конституционного Суда РФ приводит к иллюзорности прав, защищаемых Конституцией РФ, и фактически аннулирует право на обращение в Конституционный Суд РФ.

**Глава 6. Об исполнении, или Обнулении решений Конституционного
Суда РФ на примере исполнения дела «Вымпелкома»270**

В данной главе мы снова вернемся к теме исполнения постановлений Конституционного Суда РФ. На примере одного дела мы рассмотрим, как происходило «исполнение» законодателем и судами. По нашему мнению, суд должен осознавать свою функцию органа, должного восстанавливать нарушенные права и свободы, в том числе нарушенные применением неконституционного закона. В то же время надлежащий пример поиска справедливости должен показывать законодатель, и не только тогда, когда идет речь об исполнении постановлений Конституционного Суда РФ. Ведь именно при формулировании норм законов закладываются стандарты уважения к правам личности и гражданина.

Часть VII. О проблемах сегодняшнего дня или разное283**Глава 1. Ретроспективность правовых позиций Пленума
Верховного Суда РФ в административном судопроизводстве283**

В этой главе рассматривается ретроспективность правовых позиций Пленума Верховного Суда РФ в административном судопроизводстве с учетом того, что Конституционный Суд РФ вполне допускает ретроспективность постановлений высших судебных инстанций, улучшающих положение граждан и их объединений в спорах из публичных правоотношений, а в частноправовых спорах ретроспективность правовых позиций будет нарушать принцип правовой определенности и ухудшать положение одной из спорящих сторон, поэтому возможность ретроспективности правовых позиций высших судебных инстанций ограничена и допускается только в исключительных случаях. Проблема рассмотрена также на основе примеров из собственной практики.

**Глава 2. Актуальные проблемы и практика антиисковых
запретов в РФ.....297**

В данной главе рассмотрена неожиданно возникшая проблема правоприменения антиисковых запретов в арбитражных судах России. Проанализируем проблемы, существующие в судебной практике, а также порядок их рассмотрения. По нашему мнению, антиисковые запреты могут являться в том числе в качестве обеспечительных и предварительных обеспечительных мер.

**Глава 3. Трансграничное банкротство — зачем оно нам
в России?309**

В данной главе мы рассмотрим на примере одного дела проблему защиты прав, когда должник — иностранное юридическое лицо, имеющее имущество на территории России, уклоняется от погашения задолженности, установленной судом. В данном случае оптимальным случаем стало обращение в суд с требованием о возбуждении процедуры конкурсного производства, когда в российском правоприменении тема трансграничного банкротства все еще оставалась редкой и суды только осваивали «terra incognita», причем раньше законодателя.

**Глава 4. Трансформация удержания в банкротном споре
в обязательство, обеспеченное залогом322**

В данной главе мы рассмотрим проблемы, возникшие при трансформации удержания в обязательство, обеспеченное залогом, в связи с возбуждением

конкурсного производства. Попутно затронем некоторые практические вопросы, связанные с правом удержания в предпринимательской деятельности, отсутствием таможенной очистки удерживаемого имущества, последствиями признания вещественным доказательством удерживаемого имущества, необходимостью нотариального учета удержания и др.

**Глава 5. О попытках обхода антисанкционных мер,
или Спор об оспоримости ничтожных сделок339**

В данной главе рассмотрена проблема квалификации сделок, совершенных без разрешения Правительственной комиссии. Проблема вызвана попытками их квалификации как оспоримых в силу ст. 173.1 ГК РФ. Автор, анализируя контрсанкционное законодательство, приходит к выводу, что сделки, заключенные без согласия Правкомиссии и установленного порядка их совершения (исполнения), будут ничтожными как направленные на обход закона.

**Глава 6. Принцип добросовестности, держатели еврооблигаций
и антисанкционное законодательство348**

В данной главе мы продолжим тему обхода антисанкционного законодательства, но уже через призму принципа добросовестности и должной осмотрительности, а также затронем проблему рисков в этой сфере.

Вместо эпилога, или Эссе о пользе изучения доктрины359

В этом эссе мы коротко расскажем о том, каким хорошим подспорьем в решении целого ряда процессуальных проблем была доктрина. Труды классиков гражданского процесса помогли в целом ряде сложных дел отыскать в одних случаях право обжалования, в других случаях эффективный способ защиты законных интересов. Как ни удивительно, в процессуальных кодексах России до настоящего времени термины «законный интерес» или «охраняемый законом интерес» не получили надлежащего раскрытия. При этом и судебная практика также не сформировала судебной доктрины, которая могла бы быть ориентиром при разрешении споров, связанных с защитой «охраняемого законом интереса». В заключение мы опишем, как иском о признании задолженности отсутствующей было урегулировано несколько обособленных банкротных споров. При этом доказать право на такой иск нам удалось опять же при помощи доктрины.

Список использованной литературы.....375

Сведения об авторе.....390