

Как ПРЕДЪЯВИТЬ встречный ИСК в апелляционном суде?



Алексей Кириленко

директор департамента
консультаций и судебной
защиты юридической фирмы
«АВЕНТА»

Одним из процессуальных прав, предоставленных ответчику, является возможность предъявления встречного иска, направленного на исключение удовлетворения первоначального требования по делу.

Предъявление встречного иска ответчиком возможно при рассмотрении дела в суде первой инстанции. Законодатель однозначно определил что, ответчик имеет право предъявления встречных исковых требований для рассмотрения совместно с первоначальным иском только до принятия арбитражным судом первой инстанции судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу (ст. 132 АПК РФ).

Таким образом, предъявление встречных исковых требований ответчиком возможно только при рассмотрении дела по правилам, установленным для рассмотрения дела в арбитражном суде первой инстанции.

Подтверждением данного вывода служит и законодательно закрепленный запрет о неприменении в апелляционном арбитражном суде правил о предъявлении встречного иска (ч. 3 ст. 266 АПК РФ).

Однако в процессе судебного разбирательства апелляционный арбитражный суд может перейти к рассмотрению дела по правилам, установленным для его рассмотрения в арбитражном суде первой инстанции. Для осуществления такого перехода суд

В АПК РФ СОДЕРЖАТСЯ ПРЯМЫЕ ИЗЪЯТИЯ ИЗ ПРАВИЛ, ОПРЕДЕЛЯЮЩИХ ПРОЦЕДУРУ ИСКОВОГО ПРОИЗВОДСТВА В АПЕЛЛЯЦИОННОМ СУДЕ. ОДНАКО ПОДАЧА ВСТРЕЧНОГО ИСКА НА СТАДИИ АПЕЛЛЯЦИИ ВСЕ-ТАКИ ВОЗМОЖНА.

апелляционной инстанции должен прийти к выводу о наличии безусловных оснований для отмены решения суда первой инстанции, указанных в ч. 2 ст. 270 АПК РФ. В их числе:

- рассмотрение дела арбитражным судом в незаконном составе;
- рассмотрение дела в отсутствие кого-либо из участвующих в деле лиц, не извещенных надлежащим образом о времени и месте судебного заседания;
- нарушение правил о языке при рассмотрении дела;
- принятие судом решения о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;
- неподписание решения судьей или одним из судей, если дело рассмотрено в коллегиальном составе судей, либо подписание решения не теми судьями, которые указаны в решении;
- отсутствие в деле протокола судебного заседания или подписание его не теми лицами, а именно не тем председательствующим в судебном заседании и не тем секретарем судебного заседания или помощником судьи;
- нарушение правила о тайне совещания судей при принятии решения.

Основанием для отмены решения арбитражного суда первой инстанции в любом случае является от-

сутствие в деле протокола судебного заседания или подписание его не теми лицами, которые указаны в ст. 155 АПК РФ (п. 6 ч. 2 ст. 270 АПК РФ). Согласно ч. 1 ст. 155 АПК РФ в ходе каждого судебного заседания суда первой инстанции, а также при совершении отдельных процессуальных действий вне судебного заседания ведется протоколирование с использованием средств аудиозаписи и составляется протокол в письменной форме. Такое протоколирование с использованием средств аудиозаписи ведется непрерывно в ходе судебного заседания, а материальный носитель приобщается к материалам дела (ч. 6 ст. 155 АПК РФ) (Постановление Десятого арбитражного апелляционного суда от 13.11.2013 по делу № А41-56961/12).

В случае если в материалах дела будет отсутствовать аудиозапись судебного заседания, решение суда первой инстанции подлежит отмене по основанию, предусмотренному п. 6 ч. 4 ст. 270 АПК РФ.

Спор должен быть рассмотрен судом апелляционной инстанции в срок, не превышающий трех месяцев со дня поступления апелляционной жалобы вместе с делом в суд. О переходе к рассмотрению дела по правилам суда первой инстанции апелляционный суд выносит соответствующее определение (ч. 6.1 ст. 268 АПК РФ).

Ответчик, участвующий в рассмотрении дела судом апелляционной инстанции по правилам, установлен-

ным для его рассмотрения в суде первой инстанции, может в т. ч. предъявить встречный иск, подлежащий рассмотрению апелляционным судом в соответствии с АПК РФ (п. 27 Постановления Пленума ВАС РФ от 28.05.2009 № 36 «О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел в арбитражном суде апелляционной инстанции»).

АПК РФ предусмотрена возможность подачи ответчиком встречного искового заявления в суд апелляционной инстанции при обжаловании решения, вынесенного судом первой инстанции.

Возможность перехода суда апелляционной инстанции к рассмотрению дела по правилам, установленным для его рассмотрения в суде первой инстанции, основана на процессуальных ошибках, допущенных последним, и никак не зависит от действий ответчика (если, конечно, тот заранее «не позаботится» о введении суда в заблуждение). В случае если суд первой инстанции будет следовать положениям АПК РФ, вероятность подачи встречного искового заявления в суде апелляционной инстанции будет равна нулю, поэтому встречное исковое заявление следует подавать во время рассмотрения дела в суде первой инстанции, не уповая на то, что последний может допустить нарушение АПК РФ, которое повлечет за собой безусловную отмену принятого им решения.

Порядок применения

Своим Определением от 26.10.2010 по делу № А68-4620/10 Двадцатый арбитражный апелляционный суд перешел к рассмотрению спора по правилам, установленным АПК РФ для первой инстанции, в связи с нарушением нижестоящим судом порядка уведомления ответчика о времени и месте судебного заседания.

В материалах дела отсутствовали доказательства направления Определения Арбитражного суда Тульской области от 13.08.2010 об отложении судебного разбирательства в адрес ответчика – общества с ограниченной ответственностью. При этом представитель по доверенности не мог рассматриваться в качестве надлежащего представителя ответчика, поскольку действовал от имени единственного

участника ООО, а не от имени его исполнительного органа, а суд первой инстанции не использовал все доступные способы для обеспечения заинтересованному лицу возможности участия в процессе. В итоге ответчик был лишен возможности участвовать в заседании арбитражного суда и пользоваться процессуальными правами, предусмотренными ст. 41 АПК РФ, для защиты своих прав и интересов.

В ходе судебного разбирательства ответчик обратился в суд апелляционной инстанции со встречным иском. Определением Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 20.12.2010 встречное исковое заявление ответчика было принято к производству для совместного рассмотрения с первоначальным иском.

В Постановлении от 08.02.2011 Двадцатый арбитражный апелляционный суд пришел к выводу об удовлетворении как первоначального требования истца, так и требований по встречному иску, поданному ответчиком.

Не удовлетворившись исходом дела, истец также направил встречный иск в суд апелляционной инстанции, однако тот Определением от 17.02.2011 возвратил его на основании того, что заявление было подано после вынесения судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу. Выводы, сделанные Двадцатым арбитражным апелляционным судом в судебных актах, были подтверждены судами вышестоящих инстанций.