ВАШ КОНСУЛЬТАНТ
420021, г. Казань,
ул. Татарстан, д. 22/41, 8 этаж
Телефон: 8(800)700-52-23, 8(843)515-20-20
Email: cons@vkons.ru Сайт: www.vkons.ru

Как истребовать доказательства? Практические рекомендации

На практике не всегда получается истребовать доказательства с помощью суда. Дело в том, что формально суд может только оказать содействие сторонам и другим лицам, участвующим в деле, в собирании и истребовании доказательств, если получение необходимых доказательств затруднено. Поэтому довольно сложно прогнозировать, удовлетворит ли суд ходатайство об истребовании доказательств. А по вопросу, может ли суд истребовать доказательства у оппонента, и вовсе нет единого мнения.

Суды не всегда охотно идут на истребование доказательств по ходатайству стороны. Особенно проблематично истребовать их у оппонента. Как оформить заявление об истребовании доказательств так, чтобы арбитражный суд его удовлетворил? Какие самые частые ошибки встречаются, из-за которых суды отказывают? Как повысить шансы на то, чтобы суд истребовал доказательства у оппонента?

Содержание материала:

1. Подача ходатайства об истребовании доказательств
2. Ошибки при истребовании доказательств
3. Можно ли истребовать доказательства у стороны по делу?
4. Обжалование определений об истребовании либо об отказе

Подача ходатайства об истребовании доказательств

Суд может по ходатайству лица, участвующего в деле, истребовать необходимые доказательства у лица, у которого они находятся (ч. 4 ст. 66 АПК РФ). В ходатайстве нужно раскрыть следующие положения:

1. отсутствие возможности самостоятельно получить доказательства от лица, у которого оно находится;

2. причины, препятствующие получению доказательств;

3. обстоятельства, имеющие значение для дела, которые могут быть установлены таким доказательством;

4. место нахождения доказательства.

Если хотя бы одно из этих условий не раскрыто в ходатайстве, суд откажет в его удовлетворении (ч. 4 ст. 66 АПК РФ, абз. 2 п. 38 Постановления Пленума ВС РФ от 23.12.2021 №46 «О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел в суде первой инстанции»).

Важно!

Ходатайство можно включить в просительную часть иска, но, как правило, оно требует изложения ряда обстоятельств, поэтому лучше сделать ходатайство приложением к исковому заявлению.

Ходатайство об истребовании доказательств, поступившее с исковым заявлением, рассматривается единолично судьей без проведения судебного заседания и вызова сторон, аналогично рассмотрению ходатайства о привлечении третьего лица, и удовлетворение его либо отказ в этом отражается в определении о принятии к производству заявления и подготовке дела либо в отдельном определении об удовлетворении ходатайства об истребовании доказательств или об отказе в этом, поскольку в соответствии со ст. 135 АПК РФ именно на стадии подготовки дела к судебному разбирательству суд определяет достаточность представленных доказательств и рассматривает ходатайства об истребовании доказательств от других лиц.

Ошибки при истребовании доказательств

Арбитражный суд, рассмотрев ходатайство об истребовании доказательства, вправе его удовлетворить, но может и отказать в удовлетворении ходатайства. При удовлетворении ходатайства суд выносит определение и истребует соответствующее доказательство от лица, у которого оно находится. При отклонении ходатайства об истребовании доказательства арбитражный суд исходит из того, что доказательство не относится к делу или недопустимо. Возможен отказ в удовлетворении ходатайства об истребовании доказательства и тогда, когда уже представлено достаточно доказательств для подтверждения именно этого обстоятельства. При отклонении ходатайства об истребовании доказательств возможно повторное обращение к арбитражному суду, если рассмотрение дела привело к тому, что данное доказательство стало относимым.

Три самые популярные ошибки, из-за которых арбитражные суды отказывают в удовлетворении ходатайства об истребовании доказательств:

1. не доказана невозможность получения доказательств. Отсутствие объективной возможности получить доказательства самостоятельно можно обосновать документами, которые подтверждают безуспешное направление обращения лицу, у которого такое доказательство находится, с просьбой о его предоставлении.

Пример из практики

В одном деле суд указал, что финансовые управляющий, ходатайствующий об истребовании документов у налогового органа, должен предоставить информацию о предпринятых им попытках получения доказательств – запрос о предоставлении документов налоговым органом, номер почтового идентификатора для отслеживания почтового отправления с запросом, а также ответ налогового органа с отказом в предоставлении информации. Поскольку финансовый управляющий не представил такие сведения вместе с ходатайством, суд отказал в истребовании доказательств.

Документ: Постановление 5ААС от 12.05.2022 по делу №А59-856/2021

В целом в судах уже устоялся подход, что нужно документально подтвердить отказ предоставить запрошенные доказательства (Постановления 9ААС от 01.06.2022 по делу

№А40-285306/2021, 10 ААС от 22.12.2021 по делу №А41-34816/2020, 16 ААС от 17.05.2022 по делу №А18-1015/2015). Таким образом, важно еще до подачи иска самостоятельно направить запрос о предоставлении нужных доказательств (документов и др.), а затем сохранить доказательства отправки запроса и последующего отказа;

2. не доказано, что обстоятельства, которые нужно подтвердить, и соответствующие доказательства значимы для дела. Доказательства, которые нужно истребовать, должны быть юридически значимыми. То есть они должны подтвердить обстоятельства, на которые сторона ссылается, и повлиять на результат рассмотрения дела.

Пример из практики

Подрядчик потребовал от генподрядчика возместить ущерб в размере 217 тыс. рублей. Иск был обоснован тем, что на строительном объекте произошла кража имущества подрядчика, по этому факту было возбуждено уголовное дело. Суд первой инстанции оставил иск без удовлетворения.

При этом в первой и апелляционной инстанциях истец-подрядчик ходатайствовал об истребовании доказательств (копии материалов уголовного дела и договора, заключенного между ответчиком-генподрядчиком и частной охранной организацией). Он указывал, что не может получить эти доказательства, поскольку не является потерпевшей стороной в уголовном деле и не может знакомиться с его материалами.

Суды отказали в удовлетворении ходатайства. Причинно-следственную связь между фактом причинения убытков и действиями лица, не исполнившего обязательства, может подтвердить вступивший в законную силу приговор суда, копию которого не вправе получить лицо, не являющееся участником уголовного процесса по смыслу ст. 312 УПК РФ.

Но суды указали, что только факт возбуждения уголовного дела не может свидетельствовать о неисполнении ответчиком обязательств и доказанности размера ущерба.

Документ: Постановление 17ААС от 11.08.2020 по делу №А60-5246/2020

3. нет смысла получать дополнительные доказательства. Нельзя забывать об основных правилах оценки доказательств. При решении вопроса об истребовании документов суд

также руководствуется общими принципами относимости, допустимости и достаточности доказательств.

К примеру, если в материалах дела уже имеются доказательства, которые подтверждают определенные обстоятельства и которые оппонент не опроверг, то суд может прийти к выводу об отсутствии необходимости в получении дополнительных документов.

Пример из практики

В одном деле апелляционный суд установил, что нет потребности запрашивать у Минцифры информацию об активных сессиях апеллянта на едином портале «Госуслуги», так как в апелляционной жалобе уже содержатся сведения из его личного кабинета об активных сессия пользователя «Госуслуг».

Документ: Постановление 8ААС от 30.05.2022 по делу №А70-16302/2021

Можно ли истребовать доказательства у стороны по делу?

Закон прямо не ограничивает круг лиц, в отношении которых может быть принять решение об истребовании доказательств. Напротив, возможность истребования доказательств у оппонента предусмотрена п. 10 ч. 2 ст. 125 АПК РФ, абз. 2 п. 61 и абз. 1 п. 124 Постановления Пленума ВС РФ от 23.04.2019 №10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации».

Но в судебной практике представления о том, можно ли истребовать доказательства у оппонента, разделились.

Когда суды против истребования доказательств у стороны?

Одни суды руководствуются принципом состязательности судебного процесса и убеждены, что доказательства можно истребовать только у лиц, которые не участвуют в деле и не могут быть истребованы у сторон спора. В таком случае суд может только предложить стороне предоставить доказательства добровольно (Постановление 3ААС от 29.10.2020 по делу №А33-30639/2019, 9ААС от 16.06.2022 №А40-283500/2021, 16ААС от 30.05.2022 по делу №А20-3097/2021). В поддержку этой позиции еще ссылаются на Определение КС РФ от 12.07.2006 №182-О. В нем КС РФ указывал, что принцип состязательности проявляется в том, что правосудие осуществляет только суд. Правосудие отдельно от функций спорящих сторон, поэтому суд обязан предоставлять сторонам равные возможности, чтобы те отстояли свои позиции. Он не может принимать на себя выполнение их процессуальных функций.

Когда суды истребуют доказательства у стороны?

Существует и другая позиция – о том, что истребование документов у участника спора направлено на обеспечение получения доказательств, поэтому положения ст. 66 АПК РФ нельзя трактовать ограничительно (Постановления АС Восточно-Сибирского округа от 23.11.2021 по делу №А33-28966/2020, 3ААС от 15.07.2019 по делу №А33-13822/2018).

Рекомендации

Чтобы получить необходимые доказательства у оппонента, рекомендуем:

1. заявить ходатайство об истребовании доказательств у ответчика в порядке ч. 2 ст. 125 АПК РФ путем его включения в исковое заявление.

Данное правило исходит из буквального толкования п. 7 ч. 2 ст. 125 АПК РФ. В нем указано, что в иске могут содержаться ходатайства об истребовании доказательств от ответчика или других лиц.

Эту норму суд не вправе толковать ограничительно и отказать в удовлетворении ходатайства лишь на том основании, что истребование доказательств у ответчика нарушит принцип состязательности сторон.

Если заявить ходатайство уже после принятия искового заявления к производству, вероятность отказа в истребовании доказательств у оппонента будет выше в связи с тем, что ст. 66 АПК РФ прямо не предусматривает такую возможность. Как следствие, суд может прийти к выводу о том, что истребование доказательств допустимо лишь у лиц, не участвующих в деле, а не у стороны в споре (Постановление 9ААС от 16.06.2022 по делу №А40-283500/2021).

Обратите внимание!

Если суд истребовал доказательства у ответчика, то и у ответчика есть возможность истребовать доказательства у истца. В таком случае можно сослаться на принцип равноправия сторон (ст. 8 АПК РФ).

2. указать, что ч. 4 ст. 66 АПК РФ необходимо толковать с точки зрения цели института истребования доказательств. При этом нужно мотивировать свое требование тем, что вы не нарушаете принцип состязательности сторон.

Ч. 4 ст. 66 АПК РФ предоставляет суду полномочия оказывать содействие сторонам и другим лицам, участвующим в деле, в собирании и истребовании доказательств в случае, если их предоставление в самостоятельном порядке затруднительно. Эти полномочия суда направлены на полное и всестороннее изучение обстоятельств конкретного дела и вынесение законного и обоснованного судебного решения.

Истребование доказательств от процессуального оппонента по ходатайству противоположной стороны направлено на достижение главной цели правосудия – защиту

нарушенных прав, свобод, законных интересов граждан и организаций. При этом дискреционные полномочия суда ограничены инициативой участника спора, то есть суд не выполняет ее процессуальную обязанность по сбору доказательств. В связи с этим принцип состязательности нарушен быть не может. Такое значение института истребования доказательств определяет КС РФ в Определении от 28.06.2018 №1587-О/2018 (см. также Постановление 11ААС от 17.01.2022 по делу №А65-15621/2021).

Таким образом, лицо, ходатайствующее об истребовании доказательств у оппонента, может взять на вооружение тезисы о том, что:

1. истребование доказательств у оппонента не нарушит принцип состязательности сторон, так как суд ограничен инициативой лица, заявляющего данное требование;

2. истребовать доказательства необходимо для всестороннего изучения обстоятельств дела.

Обжалование определений об истребовании либо об отказе

Ни в ГПК РФ, ни в АПК РФ прямо не предусмотрена возможность обжалования определений об истребовании доказательств и об отказе в истребовании доказательств.

Закон разрешает обжаловать только те определения, которые нарушают процессуальные права участников спора, затягивают рассмотрение дела, а также судебные акты, ущемляющие материальные права участвующих в деле лиц. Однако определение об истребовании либо об отказе в истребовании доказательств не соответствует таким условиям.

В связи с этим возражения в отношении определения об истребовании доказательств можно заявить только при обжаловании судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу (п. 5 постановления Пленума ВС РФ от 30.06.2020 № 12 «О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел в арбитражном суде апелляционной инстанции», п. 67 Постановления Пленума ВС РФ от 22.06.2021 № 16 «О применении судами норм гражданского процессуального законодательства, регламентирующих производство в суде апелляционной инстанции»).

Также рекомендуем при подаче апелляционной жалобы, наряду с обжалованием неправомерного отказа, заявить ходатайство об истребовании доказательств повторно. Несмотря на ограниченный характер рассмотрения апелляционным судом новых доказательств по делу, лица, участвующие в деле, имеют процессуальную возможность истребовать доказательства в том случае, если в их исследовании или истребовании было отказано судом первой инстанции.

При этом суд апелляционной инстанции не вправе отказать в удовлетворении такого ходатайства лишь на том основании, что оно не было удовлетворено судом первой инстанции (ч. 3 ст. 268 АПК РФ).

Дополнительные полезные материалы из СПС «КонсультантПлюс»:

- *Готовое решение: Как составить исковое заявление в арбитражный суд об устранении препятствий в пользовании земельным участком (КонсультантПлюс, 2022) {КонсультантПлюс}*

- *"Справочник по доказыванию в арбитражном процессе" (2-е издание, переработанное и дополненное) (под ред. И.В. Решетниковой) ("Норма", "ИНФРА-М", 2022) {КонсультантПлюс}*
- *Статья: Стандарты доказывания: аналитическое и эмпирическое исследование (Карапетов А.Г., Косарев А.С.) ("Вестник экономического правосудия Российской Федерации. Приложение к Ежемесячному журналу", 2019, N 5, Специальный выпуск) {КонсультантПлюс}*