

Решетникова Ирина Валентиновна,
доктор юрид. наук, профессор кафедры гражданского процесса
Уральского государственного юридического университета,
г. Екатеринбург
f09.ireshetnikova@arbitr.ru

ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО В ПЕРИОД ПАНДЕМИИ

УДК 347.9

Аннотация. В период пандемии и введенных ограничительных мер суды стали проводить онлайн судебные заседания наряду с видеоконференцсвязью. Цифровизация судопроизводства позволяет также вести электронные дела, работать с ними, формировать электронный архив дел. Не только в судебной, но и в организационно-правовой сфере активно применяются IT-возможности (онлайн-приемная и пр.). Исключительная ситуация в период пандемии стимулировала развитие судебной усмотрительности в процессуально-правовой сфере.

Ключевые слова: арбитражный процесс, онлайн-заседания, видеоконференцсвязь, электронное ознакомление с делами, электронный архив, электронные дела, онлайн-приемные, судебное усмотрение.

Irina V. Reshetnikova,
Doctor of Law, Professor of the civil procedure Department,
Ural State Law University, Yekaterinburg
f09.ireshetnikova@arbitr.ru

PROCEDURAL LEGISLATION DURING A PANDEMIC

Abstract. During the pandemic and the imposed restrictive measures, the courts began to conduct online court sessions along with video conferencing. Digitalization of legal proceedings also makes it possible to conduct electronic cases, work with them, and form an electronic archive of cases. IT opportunities are actively used not only in the judicial, but also in the organizational and legal sphere (online reception, etc.). The exceptional situation during the pandemic stimulated the development of judicial discretion in the procedural sphere.

Keywords: arbitration process, online court sessions, video conferencing, electronic acquaintance with cases, electronic archive, electronic cases, online receptions, judicial discretion.

После вступления в силу Федерального закона от 28 ноября 2018 № 451-ФЗ, внесшего большое количество изменений в процессуальное законодательство, казалось, долгие годы суды будут выстраивать свою деятельность согласно законодательным новациям. Но пандемия преподнесла много неприятных сюрпризов всем странам мира, вторгнувшись даже в процессуально-правовое пространство. Недаром считается, что различные катаклизмы становятся двигателем прогресса. Для российского судопроизводства последних лет таким двигателем стала пандемия новой коронавирусной инфекции COVID-19.

Для континентального судопроизводства, к которому относится и российский гражданский, арбитражный, административный и уголовный процессы, характерно детальное нормативное регулирование всех процессуальных действий. Судопроизводство стран семьи общего права (состязательный процесс) более подвижная материя, где суд обладает значительно большим усмотрением по ведению судебных заседаний и меньшей детализацией нормативных предписаний.

В период ограничений, вызванных пандемией, сложно проводить традиционные судебные заседания, так как не все стороны, их представители могут принять в них участие по самым разным причинам. Так, когда 12 мая 2020 г. все суды практически заработали в штатном режиме, во многих субъектах Российской Федерации все еще действовали ограничения для лиц, приезжающих из г. Мо-

сквы, г. Санкт-Петербурга, Московской области, с обязательным для них двухнедельным карантином. В связи с этим суды откладывали судебные заседания. Во время второй волны пандемии коронавируса двухнедельный карантин был установлен для тех, кто вернулся из заграничной поездки.

В такой непростой ситуации помощь оказало введение онлайн-заседаний. Первым судебное заседание в режиме онлайн (веб-конференция) провел Верховный Суд Российской Федерации. Затем Президиум Верховного Суда Российской Федерации и Президиум Совета судей Российской Федерации рекомендовали судам использовать опыт Верховного Суда РФ [1]. Законодательно проведение веб-конференций (онлайн-заседаний), до сих пор не предусмотрено, что, как отмечалось ранее, не характерно для российского судопроизводства, где каждое процессуальное действие должно быть регламентировано на уровне федерального закона. Неслучайно одной из основных черт процессуальной формы российского судопроизводства признается нормативно-правовая регламентация [2, с. 50].

Данный момент смущает многих правоприменителей. В силу части 1 статьи 64 Арбитражного процессуального кодекса РФ (далее по тексту — АПК РФ) доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном АПК и другими федеральными законами порядке сведения о фактах. В ч. 1 ст. 55 Гражданского процессуального кодекса (далее по тексту — ГПК РФ) несколько иная формулировка: доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах. Однако и в ГПК РФ порядок получения доказательства должен соответствовать требованиям закона. Поскольку судопроизводство находится в исключительном ведении Российской Федерации, постольку имеется в виду федеральное законодательство. Следовательно, чтобы доказательство стало допустимым, оно должно быть получено в порядке, установленном либо процессуальным кодексом, либо иным федеральным законом. Применяемые сегодня онлайн-заседания не предусмотрены законодательством никакого уровня. В связи с этим, опасения правоприменителя в законности проведения судебных заседаний онлайн и в допустимости полученных в результате доказательств вполне обоснованы.

Кстати сказать, в Великобритании долгое время допустимость не охватывала порядок получения доказательств. Считалось, что даже незаконно полученное доказательство может быть признано допустимым. До закона 1984 г. в Англии порядок собирания доказательств не регламентировался. Факт нарушения закона при получении доказательства не влиял на их допустимость. В 2003 г. вопрос о допустимости незаконно полученного доказательства был рассмотрен Апелляционным судом в деле *Jones v University of Warwick*. Сотрудница университета получила незначительную травму руки. Но, по ее словам, в дальнейшем у нее развилась дистония, приведшая к потере трудоспособности. Истица предъявила иск к Университету на 135 тыс. фунтов в возмещение причиненного ей вреда. Университет, признав свою ответственность за травму, тем не менее отказался оплачивать потерю нетрудоспособности. Агент ответчика обманным путем проник в дом истицы, представившись лицом, производящим маркетинговые исследования, и сделал тайно запись, доказывающую отсутствие столь серьезных последствий для здоровья истицы. Судья первой инстанции не допустил данное доказательство, как незаконно полученное. Однако Высокий и Апелляционный суды Англии поддержали ответчика, ибо при принятии доказательства должен быть найден баланс между двумя противоборствующими интересами: достижения истины в судебном процессе и недопущения незаконных методов получения доказательств. В результате суд отказал в исключении данного доказательства из рассмотрения [3, с. 202-203].

В целом с 1999 г. английский суд может исключать по своему усмотрению доказательства, в том числе, если они получены незаконным путем (32.1 (2) Правил гражданского судопроизводства).

В настоящий момент в арбитражных судах приняты и применяются Регламенты организации участия в судебном заседании с использованием систем веб-конференции информационной системы «Картотека арбитражных дел» (онлайн-заседания). Онлайн-заседание позволяет рассматривать дела без очного присутствия лиц, участвующих в деле, в суде. Участники процесса могут находиться в офисе или у себя дома и активно участвовать в судебном разбирательстве, используя свои личные средства связи. Следует отметить, что за рубежом проведение судебных заседаний в режиме видеоконференцсвязи (далее — ВКС) не требует от участников процесса находиться в суде. Не требуется также привлечение другого суда (как это имеет место при проведении судебного заседания в режиме видеоконференцсвязи). В целом судебные заседания в режиме ВКС популярны в большом количестве стран: Великобритания, Венгрия, США, Нидерланды, Бельгия, Италия, Ирландия, Австралия, ОАЭ, Сингапур, Казахстан и др. [7].

Для участия в судебном заседании посредством веб-конференции необходима подача в суд заявления в электронном виде лицами, участвующими в деле, с приложением электронных образов документов, удостоверяющих личность (копия паспорта) и подтверждающих их полномочия (диплом о

высшем юридическом образовании или ученом звании по юридической специальности, доверенность). Особо удобна эта форма для рассмотрения апелляционных и кассационных жалоб, так как иногородним участникам судебных заседаний и их представителям не надо ехать в другой город. Удобно онлайн-заседание и для лиц с ограниченными возможностями, людей в возрасте, больных и т.д.

Вопрос о принятии ходатайства о проведении онлайн-заседания рассматривается дважды. Сначала ходатайство может быть отклонено при регистрации в связи с непредставлением доверенности или иного документа, подтверждающего полномочия о представлении интересов участника, паспорта и диплома, а также если:

- нет дела в производстве суда;
- не указано, по какому обособленному спору в деле о банкротстве заявлено такое ходатайство;
- номер дела, указанный в ходатайстве, не совпадает с делом;
- отсутствует техническая возможность у суда.

Затем судья может отклонить первичный документ «Ходатайство об участии в онлайн-заседании» в случаях:

- поступления ходатайства не заблаговременно или в день судебного заседания;
- непредставление доверенности или иного документа, подтверждающего полномочия о представлении интересов участника, паспорта и диплома;
- отсутствия технической возможности;
- в других случаях.

При отклонении первичного ходатайства об участии в онлайн-заседании онлайн-заседание не проводится.

В научной литературе отмечается необходимость при удовлетворении ходатайства о проведении онлайн-заседания учитывать мнение всех лиц, участвующих в деле [4, с. 252]. На практике сделать это непросто. В случае согласования первого ходатайства об участии в онлайн-заседании пользователь, подавший ходатайство, получает на адрес электронной почты уведомление о проведении онлайн-заседания с указанием даты и времени заседания. В соответствующей карточке дела в информационной системе «Картотека арбитражных дел» появляется запись о проведении судебного онлайн-заседания с указанием даты и времени заседания для информирования других участников дела и предоставлении им возможности присоединиться к судебному онлайн-заседанию в порядке, путем направления через систему «Мой арбитраж» ходатайства об участии в онлайн-заседании.

Онлайн-заседания так же, как и заседания в режиме ВКС проводятся по ходатайству лиц, участвующих в деле. В науке высказывается мнение, что законодательно не запрещено проведение судебных заседаний в режиме ВКС и по инициативе суда [5, с. 32]. В качестве примера можно привести регламент организации участия в судебном заседании Арбитражного суда Уральского округа с использованием системы веб-конференции информационной системы «Картотека арбитражных дел» (онлайн-заседания) от 15.05.2020 № 12 (с. 32).

Однако на практике судебные заседания в режиме ВКС в арбитражных судах проводятся по инициативе лиц, участвующих в деле. При этом порой возникают вопросы, а нельзя ли отказать в удовлетворении ходатайства о проведении судебного заседания в режиме ВКС, если заявитель указывает несколько судов на выбор, куда он бы мог прибыть для участия в судебном заседании. Полагаем, что арбитражный суд только на этом основании не может отказать в удовлетворении ходатайства. Из минусов в регулировании в АПК процедуры проведения судебных заседаний в режиме ВКС можно отметить параллельное ведение протоколов судебных заседаний как судом, рассматривающим дело, так и судом, выполняющим поручение (ч. 4 ст. 153.1 АПК). В итоге после изготовления судебного акта суд, рассмотревший дело, дожидается получения диска с протоколом от суда, выполнившего поручение, что затягивает отправку дела. Смысл ожидания есть лишь в том случае, если суд, выполнявший поручение, принял какие-то доказательства от лиц, участвующих в деле.

Небезынтересен пример Кодекса об административном судопроизводстве РФ (далее по тексту — КАС РФ), в котором применительно к судебным заседаниям в режиме ВКС судья, выполняющий поручение по организации судебного заседания, заменен на секретаря судебного заседания или помощника судьи.

Согласно ч. 4 ст. 142 КАС РФ, секретарь судебного заседания суда по месту нахождения лица или помощник судьи по распоряжению председательствующего в судебном заседании проверяет явку лиц, которые должны участвовать в судебном заседании путем использования систем видеоконференцсвязи, и устанавливает их личность, а также выполняет иные распоряжения председательствующего в ходе судебного заседания, в частности при необходимости берет у свидетеля подписку о разъяснении ему его

обязанностей и о предупреждении об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, принимает от участников судебного разбирательства письменные материалы. В арбитражных судах данные функции выполняет судья, что при большой загруженности является существенной временной затратой. Подход, предложенный в КАС РФ, оптимизирует работу судов. Так, аналогичные функции в судебном заседании в режиме ВКС исполняет начальник учреждения, в котором содержатся лица под стражей или отбывают наказание в виде лишения свободы (ч. 5 ст. 142 КАС РФ).

Вернемся к онлайн-заседаниям. Из минусов онлайн-заседания можно назвать два момента: 1) отсутствие нормативно-правового регулирования проведения онлайн-заседания; 2) установление судом личности участников процесса по копиям документов, заблаговременно направленных в суд. При онлайн-заседании лицо, ходатайствующее о проведении такого судебного заседания, направляет в суд сканы своих документов, по которым в дальнейшем суд устанавливает личность тех, кто участвует в заседании онлайн, их полномочия. При наличии сомнений в подлинности личности участника судебного заседания, суд вправе отказать ему в допуске к участию в онлайн-заседании. В период пандемии использование возможностей онлайн-заседаний открыло реальную возможность осуществлять правосудие, соблюдая все меры предосторожности.

В дальнейшем для онлайн-заседаний планируется внедрение технологии биометрической аутентификации по лицу и голосу для установления личности. В качестве технических недостатков программы онлайн-заседания можно расценивать то, что обращение допустимо лишь с ходатайством, поданным в электронном виде. Ходатайства в бумажной форме не принимаются. Как отмечается в средствах массовой информации, Правительство РФ до 2022 г. выделит около 450 млн рублей на реализацию суперсервиса «Правосудие онлайн», который предусматривает возможность онлайн-подачи документов в суд и удаленного участия в судебных заседаниях [6].

Перспективы развития судебной системы основаны на современном уровне информатизации. Так, если сравнивать российский арбитражные суды с судебными системами крупных зарубежных государств, то уровень информатизации судебных систем в Германии и Канаде оценивается 50%, в Австралии — 59%, в Сингапуре, России, Венгрии, Китае — 68%, в США и Великобритании — 77% [7].

Важным полномочием для сторон и их представителей является возможность ознакомления с материалами электронных дел. Применительно к арбитражным судам данное полномочие наиболее наглядно проявляется в рамках упрощенного судопроизводства, когда участники процесса могут знакомиться с материалами дел онлайн. Одним из преимуществ упрощенного производства в арбитражном процессе стала его цифровизация: подача иска, других документов, ознакомление с материалами дела — все совершается в электронном виде без судебных заседаний. Постепенно апелляционные и кассационные арбитражные суды осуществляют подготовку к судебному разбирательству также по электронным материалам делам. Правда здесь иногда бывает необходимость запроса из суда первой инстанции материалов дел на бумажном носителе, если суд не сканировал все материалы, поступившие на бумажном носителе, и не прикрепил их к электронному делу. Завершенное рассмотрение электронное дело может храниться в электронном архиве. Многие кассации и некоторые апелляции отказались от ведения архива на бумажном носителе, так как на протяжении последних 8 лет все документы дел подлежат сканированию, что делает возможным сохранять электронные кассационные и апелляционные производства на сервере [8]. Возможно, когда-то будет применяться и облачная технология сохранения информации. К примеру, в Сингапуре с 2012 г. не ведутся материалы дел на бумаге, все представлено в цифре. Архивы российских арбитражных судов первой инстанции по-прежнему переполнены бумажными материалами дел, хотя и здесь все бумажные материалы также сканируются.

К счастью, арбитражные суды давно активно принимают иски (заявления), апелляционные и кассационные жалобы электронно. Практически до 60% всех процессуальных документов поступает в арбитражные суды электронно.

В период пандемии был объявлен мораторий на прием граждан в судах. И здесь на помощь пришли онлайн-приемные. Так, в Арбитражном суде Уральского округа прием граждан проводится в режиме онлайн-приемной через Skype.

Следовательно, не только в судопроизводстве, но и в организационно-правовой деятельности активно применяются достижения современных информационных технологий.

Но не только в этом пандемия «продвинула» судопроизводство. Важный и непредсказуемый шаг был сделан в развитии судебного усмотрения. Жесткая регламентация деятельности суда и лиц, участвующих в деле, не может способствовать развитию судебного усмотрения и творчества сторон в применении процессуального законодательства. Однако период введения ограничений стимулировал и этот аспект судебной деятельности. Так, объявление нерабочих дней весной 2020 г., введение ограни-

чений нахождения граждан в общественных местах — все это повлияло на графики рассмотрения дел в судах. Суды стали откладывать судебные заседания, приостанавливать производство по делу. Верховный Суд Российской Федерации согласился с тем, что меры по противодействию распространению коронавирусной инфекции могут рассматриваться как основание для отложения судебного разбирательства, приостановления производства по делу, продления срока его рассмотрения [9]. Применительно к основанию для приостановления в Обзоре № 1 (2020), утвержденном Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 21.04.2020, стало расширительно толковаться положение о нахождении гражданина, являющегося лицом, участвующим в деле, в лечебном учреждении или длительной служебной командировке (п. 4 ст. 144 АПК РФ). Вынужденность длительного отложения (приостановления) стимулировала изобретательность судебной корпус: вынесение одного судебного акта — определения о принятии искового заявления к производству и о приостановлении производства по делу (Определения Суда Ханты-Мансийского автономного округа—Югры 33-2506/2020; 33-2525/2020 и др.).

Применительно к толкованию процессуальных сроков современный период арбитражного процесса вновь поставил судей перед дилеммой. Ранее отложенные и приостановленные дела были возобновлены и рассмотрены. На их смену пришел «вал дел». Многие суды с трудом включали дела в график рассмотрения с соблюдением процессуальных сроков. В случае болезни судей составляло большую сложность произвести замену судьи, так как их графики судебных заседаний не позволяли включать дополнительные дела. По этой причине председатели арбитражных судов, их заместители и председатели судебных составов стали откладывать судебные заседания не на десять дней, как позволяет закон (абз. 2 п. 5 ст. 158 АПК РФ), а на больший срок — до месяца с учетом имеющихся графиков судебных заседаний.

В итоге чрезвычайная ситуация (пандемия) потребовала от судов активного поиска форм оперативной работы в режиме онлайн для рассмотрения дел и решения иных организационно-правовых вопросов.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. Решетникова И.В. Арбитражный процесс в период пандемии // *Законы России: опыт, анализ, практика*. 2020. № 7. С. 36-44.
2. Комиссаров К.И. Последовательно прогрессивное развитие советского гражданского процессуального права // *Проблемы действия и совершенствования советского гражданского процессуального законодательства: межвуз. сб. науч. тр. / редкол.: К.И. Комиссаров [и др.]; Свердлов. юрид. ин-т им. Р.А. Руденко*. Свердловск: СЮИ, 1982. 145 с.
3. Эндриус Н. Система гражданского процесса Англии / пер. с англ.; под ред. Р.М. Ходыкина; Кембриджский ун-т. М.: Инфотропик Медиа, 2012. 544 с.
4. Трунк А. Электронные формы ведения гражданского процесса. Сравнительный очерк по германскому и российскому праву // *Российский ежегодник гражданского и арбитражного процесса*. 2012. № 3. С. 241-258.
5. Черных И.И. Использование видеоконференцсвязи в арбитражном процессе // *Законы России: опыт, анализ, практика*. 2013. № 10. С. 32-36.
6. Давлятчин И. Государство потратит полмиллиарда, чтобы перенести судебные заседания в квартиры и офисы [Электронный ресурс] // *Legal Report*. URL: <https://legal.report/gosudarstvo-reshilo-potratit-polmilliarda-chtoby-perenesti-sudebnye-zasedaniya-v-kvartiry-i-ofisy> (Дата обращения: 07.09.2020).
7. Климачева К., Малаховский А. Развитие российского правосудия: информатизация технологизация [Электронный ресурс] // *Pravo.ru*. URL: <https://pravo.ru/story/223787> (Дата обращения: 07.09.2020); Сергеев С. Суды справились с COVID-19 с помощью новых технологий [Электронный ресурс] // *Kommersant.ru*. URL: <https://www.kommersant.ru/doc/4415498> (Дата обращения: 13.07.2020).
8. Reshetnikova I.V. Access to Justice through modern technology // *Russian Law. Theory and Practice*. 2010. № 2. С. 12-14.
9. Вопрос 1 Обзора по отдельным вопросам судебной практики, связанным с применением законодательства и мер по противодействию распространению на территории Российской Федерации новой коронавирусной инфекции (COVID-19) № 1. См. подробнее: Решетникова И.В. Арбитражный процесс в период пандемии // *Законы России: опыт, анализ, практика*. 2020. № 7.