

## **Обсуждение проекта изменений в регулировании института особого мнения судьи на заседании Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ 10 июля 2008 г.**

Одно из основных направлений развития арбитражной системы в настоящее время — увеличение ее открытости и прозрачности, укрепление принципа гласности судебного разбирательства. Проводимая в этих целях политика предусматривает целый комплекс мер, одной из которых является реформирование института особого мнения судьи.

10 июля 2008 г. на заседании Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации (далее — ВАС РФ) прошло обсуждение соответствующего законопроекта — проекта федерального закона «О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации» (далее — Проект).

Проект предусматривает три группы изменений АПК РФ. Во-первых, судье предоставляется право изложить особое мнение не только в случае, когда он не согласен с принимаемым судебным актом по существу, но и в случае, когда он остался в меньшинстве при голосовании по какому-либо другому вопросу или по мотивировочной части принятого судебного акта.

Во-вторых, Проект предполагает замену во всем тексте АПК РФ словосочетания «тайное совещание» на «закрытое совещание». Суть этого изменения состоит, конечно, не в том, чтобы разрешить судьям разглашать сведения о содержании обсуждения при принятии судебного акта. Изменения вызваны тем, что многие судьи не излагают особое мнение из опасения нарушить тайну совещания, полагая, что тайность не подразумевает выражения несогласия.

В-третьих, специальные нормы предусматриваются в отношении особого мнения судьи ВАС РФ при принятии постановления Президиума ВАС РФ: особое мнение подлежит опубликованию на официальном сайте ВАС РФ и в «Вестнике Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации», а в самом постановлении должно указываться число голосов судей, составивших большинство при его принятии.

Сами по себе указанные новеллы революционными не являются. Детализируя и несколько видоизменяя институт особого мнения судьи, они вряд ли способны сломать существующую практику, в соответствии с которой никто, кроме судей, не вправе ознакомиться с особым мнением. Эта практика сложилась на основе нормы ч. 2 ст. 15 АПК РФ 1995 г., согласно которой «лиц, участвующих в деле, с особым мнением не знакомят». Принятый вскоре Регламент арбитражных судов (утвержден постановлением Пленума ВАС РФ от 05.06.1996 № 7) содержал аналогичное правило и предписывал хранить особое мнение в запечатанном конверте.

Действующий АПК РФ таких ограничений не содержит. В ч. 2 ст. 20 АПК РФ установлено, что особое мнение приобщается к делу, но ничего не говорится о его хранении в запечатанном конверте. Поскольку особое мнение является частью материалов дела, лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с ним (ч. 1 ст. 41 АПК РФ). При этом особое мнение не оглашается, так как не представляет собой часть решения или постановления.

Несмотря на изменение процессуального законодательства, п. 44 Регламента арбитражных судов до сих пор сохраняется в первоначальной редакции и продолжает применяться. В связи с этим на заседании Президиума ВАС РФ 10 июля 2008 г. одновременно с законопроектом на обсуждение был вынесен проект постановления Пленума ВАС РФ «О внесении изменений и дополнений в Регламент арбитражных судов Российской Федерации». Этот проект, делающий особое мнение судьи открытым для лиц, участвующих в деле, вызвал наибольшую дискуссию.

Некоторые участники выразили отрицательное отношение к предлагаемым новеллам. На их взгляд, открытость особого мнения подрывает авторитет судебного акта, делает его менее «весомым», чем акт, принятый судьями единогласно. Это, в свою очередь, может привести к увеличению количества жалоб на судебные акты в вышестоящие инстанции.

Кроме того, дискуссию вызвал вопрос о том, следует ли распространять новые правила на особые мнения, излагаемые судьями первой и апелляционной инстанций. Противники такого подхода обосновывают свою позицию тем, что положительная роль особого мнения состоит в том, чтобы оказывать воздействие на формирование судебной практики. Наличие особого мнения часто свидетельствует о возможности неоднозначного понимания тех или иных норм, способствует их более глубокому осмыслению и, в конечном счете, может привести к изменению практики их применения. С этой точки зрения ценность представляют, в первую очередь, особые мнения судей федеральных арбитражных судов округов и Высшего Арбитражного Суда РФ, поскольку в этих инстанциях не устанавливаются фактические обстоятельства дела, а исследуются лишь вопросы правильного применения норм права.

Согласно другой позиции право на особое мнение, открытое для лиц, участвующих в деле, должен иметь судья любого уровня, поскольку его ценность состоит главным образом в обеспечении принципа независимости судей, их права на собственную позицию. Кроме того, этот институт должен способствовать повышению качества судебных актов. Наличие особого мнения побуждает судей выносить более мотивированные решения. Наконец, хранение особого мнения в запечатанном конверте нарушает принцип равноправия сторон. При рассмотрении дела в вышестоящей инстанции суд может отменить вынесенное ранее решение (постановление), опираясь на доводы, изложенные в особом мнении. У стороны, проигрывающей в этом случае дело, изначально нет возможности выразить свою позицию относительно таких доводов.

*Главный редактор Владимир Васнёв*