# Содержание

# Введение……………………………………………………………………….3

# Глава 1. Правовые основы статуса адвоката-представителя в гражданском процессе………………………………………………………………………………5

## Понятие судебного представительства………………....………..…......5

 1.2. Правовые основания представительства, осуществляемого

адвокатом………………………………….………………..………..………...…….6

1.3. Полномочия адвоката-представителя в гражданском процессе и порядок их оформления………………………………………………..…………..11

# Глава 2. Выработка позиции по делу. Подготовка к судебному разбирательству…………………………………………………………………….16

2.1. Методика разработки адвокатом правовой позиции по делу….…….16

## 2.2. Подготовка адвокатом материалов дела ………………………...…...18

## 2.3. Составление адвокатом процессуальных документов………………19

## 2.4. Подача искового заявления и объяснений по делу…………………..22

 Глава 3. Выступление адвоката в судебном заседании…………………...24

## 3.1. Объяснения сторон……………………………………………………...25

## 3.2. Исследование доказательств…………………………………………...28

## 3.3. Прения сторон…………………………………………………………..31

## 3.4. Выступление адвоката в вышестоящей инстанции…………………..35

 Заключение…………………………………………………………………..37

 Список использованной литературы……………………………………..39

# Введение

Одним из важнейших элементов механизма обеспечения прав и свобод личности в любом обществе является гарантия получения юридической помощи. Оказавшись в проблемной ситуации и не имея специальных юридических познаний и навыков, человек нуждается в квалифицированной помощи профессионала для осуществления и защиты своих интересов. В связи с этим право на юридическую помощь носит универсальный характер, поскольку выступает в качестве гарантии эффективной реализации иных прав и свобод личности, в том числе процессуальных прав участника гражданского судопроизводства. Необходимость вовлечения в сферу гражданских процессуальных отношений профессионального представителя обусловлена как невозможностью личного участия стороны в процессе, так и добровольным обращением ее к помощи представителя.

Институт судебного (процессуального) представительства имеет свои истоки в римском праве. Его развитие происходило от полного неприятия в связи с принципом "Никто не может искать по закону от чужого имени" вплоть до возникновения особого сословия правозаступников[[1]](#footnote-1). В римском праве правозаступники (профессиональные представители) не являлись процессуальными участниками дела, а приглашались в суд для оказания помощи, прежде всего суду, своими советами и речами. Тем самым вопрос о положении представителя в гражданском процессе, до сих пор являющийся дискуссионным, заложен еще в римской юриспруденции. В связи с этим исследование деятельности судебного представителя в современном гражданском процессе при осуществлении им защиты представляемых лиц, а также пределы осуществления этого права первоначально предполагают выяснение вопроса об основаниях возникновения судебного представительства, месте представителя в судебном процессе среди иных лиц, участвующих в деле, функциях представителя, а также формах и методах реализации полномочий представителя при осуществлении "чужого" по своей природе права на защиту.

Тема настоящей работы вызывает большой исследовательский интерес, обусловленный, в первую очередь, ее актуальностью, как в теоретическом, так и в практическом смыслах, а также широким кругом нерешенных проблем правоприменительного характера.

Целью данной работы является рассмотрение участия адвоката в гражданском процессе.

Цель конкретизируется в постановке следующих задач:

1. проанализировать правовые основы статуса адвоката-представителя в гражданском процессе;
2. рассмотреть вопросы выработки позиции адвоката по делу и проблемы доказывания в гражданском процессе;
3. исследовать деятельность адвоката в судебном заседании.

Объект исследования отношения представительства в гражданском процессе.

Предмет исследования: участие адвоката как представителя в гражданском процессе.

При проведении исследования применялись общенаучные и специальные методы познания: анализ, синтез, моделирование, формально-логический, системно-структурный, сравнительно-правовой анализ.

Представленная работа состоит из введения, трех глав, заключения и списка использованной литературы.

# Глава 1. Правовые основы статуса адвоката-представителя в гражданском процессе

## Понятие судебного представительства

Если в гражданском праве представительство связано с совершением юридических действий от имени представляемого, порождающих для него обязательные юридические последствия, то в уголовном, гражданском, арбитражном процессуальном праве представителями именуются также лица, которые оказывают представляемому юридическую помощь, действуя при этом от собственного имени, хотя и в интересах представляемого. В гражданском процессе представитель выступает от имени представляемого лишь в случае, когда совершает юридические действия, порождающие для представляемого определённые процессуальные и юридические последствия. В ГПК РФ положения о представительстве регулируются нормами Главы V (ст.ст.48-54).

Необходимость в судебном представительстве обусловлена различными причинами. Некоторые участвующие в деле лица могут не обладать гражданской процессуальной дееспособностью (несовершеннолетние, лица, признанные судом недееспособными). Так как недееспособные граждане не могут лично вести свои дела в суде, их права реализуют законные представители (родители, усыновители, опекуны, попечители). Необходимость в представительстве нередко вызвана желанием заинтересованных лиц получить квалифицированную юридическую помощь при рассмотрении их гражданских дел в суде. Участие судебного представителя в процессе способствует более полному выяснению всех обстоятельств по делу, проявлении инициативы и активности участников процесса. Представительство в суде играет важную роль в случаях болезни лица, командировки или особой занятости[[2]](#footnote-2).

Представительство в гражданском процессе имеет большое значение и служит важной гарантией в деле обеспечения защиты прав, свобод и законных интересов граждан и организаций. В связи с этим, законодательством установлен широкий круг лиц, которые могут участвовать в качестве представителей в суде. Особое положение в представительстве отводится адвокатам.

В соответствии с положениями ч.1. ст. 48 Конституции Российской Федерации каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. Хотя в современном правовом понимании главная роль адвокатуры сводится к участию адвоката в уголовном процессе, на основании норм Конституции РФ, положений Гражданско-процессуального кодекса Российской Федерации и иных федеральных законов, адвокат может участвовать и в гражданском судопроизводстве[[3]](#footnote-3). Адвокатура призвана выступать в роли гаранта соблюдения субъективных прав граждан и организаций как в гражданском, так и в арбитражном судопроизводстве, поэтому адвокат и указан в числе лиц, которые могут выступать в качестве представителей сторон в суде. Адвокаты – это лица, обладающие специальными знаниями в области права и практическим опытом ведения дел в суде, для которых защита и оказание помощи в защите прав, свобод и интересов других лиц – профессиональное занятие, именно они призваны оказывать наиболее квалифицированную правовую помощь. В связи с этим, чаще всего представителями в суде являются адвокаты[[4]](#footnote-4).

**1.2. Правовые основания представительства,**

**осуществляемого адвокатом**

Граждане вправе вести свои дела в суде лично или через представителей. Личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя. Дела организаций ведут в суде их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных им федеральным законом, иными правовыми актами или учредительными документами, либо представители (ст. 48 ГПК).

Судебное представительство есть специальный вид общегражданского производства. Адвокат добровольно избирается стороной и действует в пределах предоставляемых полномочий. Правоотношения возникают из договора поручения, по которому одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счёт другой стороны (доверителя) определённые юридические действия в соответствии со ст. 361 Гражданского кодекса Российской Федерации. Это позволяет понять принципиальное различие в правовом положении адвоката в уголовном и гражданском судопроизводстве.

Согласно ст. 49 УПК РФ защитник обязан оказывать обвиняемому необходимую юридическую помощь и использовать все указанные в законе средства и методы в целях выяснения обстоятельств, оправдывающих обвиняемого или смягчающих его ответственность. Защитник в уголовном процессе является самостоятельным участником уголовного судопроизводства с полномочиями, которые определены ему законом. Для производства процессуальных действий защитнику не требуется никаких специальных полномочий обвиняемого.

В гражданском процессе осуществляется судебное представительство, содержание которого составляют процессуальные действия, последствия которых распространяются на доверителя. Доверитель определяет объём полномочий адвоката и поручает ему ведение дела. Чтобы получить правовую помощь, гражданин или организация обязаны заключить с адвокатом соглашение об оказании юридической помощи, которое должно содержать предусмотренные законом условия (п.4 ст. 25 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»).

Предметом судебного представительства не могут быть незаконные или необоснованные требования клиента. На основе поручения адвокат призван защищать интересы доверителя. Но он должен вместе с тем помнить, что главное в судебном процессе – это решить дело в соответствии с требованиями закона. Дальнейшее является следствием выполнения адвокатом своих профессиональных обязанностей. Адвокат решает, как именно и какими средствами лучше защищать интересы доверителя. Он разрабатывает правовую позицию, отбирает доказательства, использует все предусмотренные законом возможности для успешного выполнения принятого поручения[[5]](#footnote-5).

Адвокат обязан разъяснить доверителю правовую позицию и согласовать её с ним. Таким путём устраняются возникающие иногда разногласия, которые отрицательно сказываются на выполнении поручения и даже на самом судебном представительстве. По общему правилу, адвокат обязан отказаться от принятия поручения или прекратить представительство и выйти из процесса, если его правовая позиция противоречит позиции стороны.

Разногласия между адвокатом и доверителем могут касаться как правовой позиции в целом, так и выполнения отдельных процессуальных действий. Если доверитель возражает против допроса в суде свидетеля, адвокат не должен заявлять ходатайства о его вызове. Адвокат не вправе вопреки воле клиента заявить спор о подлоге, просить суд о приобщении документов, осмотре на месте, назначении экспертизы и т.п.[[6]](#footnote-6) Конечно, всегда можно выяснить причины возражений доверителя, оценить, насколько они серьёзны, и указать ему на последствия несовершения процессуальных действий, устранить разногласия. Но если они остаются и существенно ограничивают адвоката в использовании процессуальных средств, перед доверителем и судом должен быть поставлен вопрос о прекращении судебного представительства. Суд не может входить в обсуждение мотивов расторжения договора поручения. Адвокату достаточно сделать заявление о выходе из процесса, не раскрывая существа возникших разногласий. Согласно Гражданскому кодексу Российской Федерации, поверенный вправе отказаться от поручения во всякое время.

Отказ от исполнения судебного поручения допустим только в тех редких случаях, когда действительно отсутствует дальнейшая возможность осуществления представительства по правовым, процессуальным или этическим мотивам.

Необходимо учитывать, что выход адвоката из процесса может создать ложное мнение в необоснованности требований или возражений стороны, и тем самым повлиять на исход судебного спора.

Адвокаты, осуществляющие представительство, должны иметь для этого соответствующие полномочия. В соответствии с положениями ч.5. ст. 53 ГПК РФ право адвоката на выступление в суде в качестве представителя удостоверяется ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием. Ордер даёт представителю право на совершение от имени представляемого всех процессуальных действий, кроме передачи дела в третейский суд, полного или частичного отказа от исковых требований, признания иска, изменения предмета иска, заключения мировой сделки, передачи полномочий другому лицу (передоверия), обжалования решения суда, предъявления исполнительного листа ко взысканию, получения присуждённого имущества или денег[[7]](#footnote-7). На совершение указанных действий адвокат должен иметь письменную доверенность, оформленную в порядке, предусмотренном законом. На основании ч.6. ст. 53 ГПК полномочия представителя могут быть определены также в устном заявлении, занесённом в протокол судебного заседания, или письменном заявлении доверителя в суде. Доверенностью оформляются специальные полномочия адвоката, дающие право на совершение процессуальных действий, связанных с распоряжением объектом процесса. В этом случае доверитель передаёт адвокату часть своих прав (иногда все), составляющих принцип диспозитивности. Адвокату нужно быть особо внимательным при использовании таких прав, имея в виду серьёзные последствия, возникающие для доверителя.

Например, отказ от иска навсегда лишает доверителя возможности защищать это своё требование в судебном порядке. Изменение предмета иска порождает невозможность вторичного обращения в суд по первоначальному требованию. Заключение мирового соглашения окончательно разрешает спор в том варианте, о котором договорились стороны. Аналогичные последствия влечёт признание иска. Прежде чем принять отказ от иска, признать иск или утвердить мировое соглашение, суд проверяет соответствие их закону, отсутствие нарушения прав сторон или интересов государства. Но предварительно такой анализ должен проделать адвокат[[8]](#footnote-8).

Представительство по доверенности ставит перед адвокатом ряд новых задач, которые предстоит решить в отсутствие клиента.

Полномочия на ведение дела предъявляются суду. Адвокат обязан позаботиться о надлежащем оформлении своих полномочий, а также проверить право на представительство у других участников процесса. В соответствии с законом, юридические последствия порождают лишь такие процессуальные действия, которые совершены в пределах полномочий. Решения, вынесенные без учёта этого правила, подлежат отмене.

Следует заметить, что в некоторых случаях, суд назначает адвоката для представительства в суде (ст. 50 ГПК РФ): суд назначает адвоката в качестве представителя в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительство которого неизвестно, а также в других, предусмотренных федеральным законом, случаях.

## 1.3. Полномочия адвоката-представителя в гражданском процессе и порядок их оформления

Судебный представитель вправе совершать те процессуальные действия, на совершение которых он уполномочен доверителем. Следует сказать о том, что полномочия представителя делятся на общие и специальные.

Общие полномочия предоставляют право представителю совершать от имени доверителя весь комплекс процессуальных действий и осуществлять процессуальные права, принадлежащие самому доверителю. При этом перечисления всего комплекса общих полномочий в доверенности не требуется, поскольку представитель обладает ими в силу своего статуса.

К таким действиям относятся:

- предъявление иска;

- право полного или частичного отказа от исковых требований;

- признание иска, изменения предмета и основания иска;

- предъявление и подписание встречного иска;

- предъявление кассационных жалоб;

- предъявление жалоб в порядке надзора;

- знакомство с материалами дела (делать выписки из них, снимать копии);

- заявление ходатайства;

- дача устных и письменных объяснений суду;

- представление своих доводов и соображений по возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам;

- возражение против ходатайств, доводов и соображений других лиц, участвующих в деле;

- дача согласия на рассмотрение дела в заочном производстве с вынесением заочного решения;

- получение решения и определения суда;

- заключение мирового соглашения;

- обжалование решения суда.

Все эти полномочия представителя могут быть определены как в устном заявлении, занесенном в протокол судебного заседания, так и в письменном заявлении доверителя в суде (ч. 6 ст. 53 ГПК РФ)[[9]](#footnote-9).

Что же касается специальных полномочий, то они должны быть прямо предоставлены доверителем путем указания на них в доверенности. Это связано с тем, что совершение некоторых процессуальных действий направлено на возникновение, изменение и прекращение процессуальных прав и обязанностей[[10]](#footnote-10).

К числу таких специальных полномочий закон относит право на:

- подписание искового заявления;

- подписание отзыва на исковое заявление;

- подписание заявления об обеспечении иска;

- передачу дела в третейский суд;

- полный отказ от исковых требований;

- частичный отказ от исковых требований;

- признание иска;

- изменение основания иска;

- изменение предмета иска;

- заключение мирового соглашения;

- заключение соглашения по фактическим обстоятельствам;

- передачу своих полномочий представителя другому лицу (передоверие);

- подписание заявления о пересмотре судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам;

- обжалование судебного акта арбитражного суда;

- получение присужденных денежных средств или иного имущества[[11]](#footnote-11).

Оформление полномочий представителя во многом зависит от вида формы адвокатского образования.

По общему правилу полномочия представителей должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с федеральным законом.

В соответствии со ст. 185 ГК РФ доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами[[12]](#footnote-12).

Что касается вопросов оформления и подтверждения полномочий адвоката, то они удостоверяются в соответствии с Федеральным законом "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации".

В соответствии с положениями ст. 6 (п. 2) указанного Закона в случаях, предусмотренных федеральным законом (уголовные дела, дела, возникающие из административных правонарушений, оказание юридической помощи несовершеннолетним правонарушителям), адвокат представляет доверителя на основании ордера, а в случаях, предусмотренных федеральным законом - на основании доверенности. "Ордер" - слово латинского происхождения: "ordo" означает "ряд, порядок". В современном понимании ордер - это письменное предписание, распоряжение или документ на выдачу, получение, осуществление чего-нибудь. Адвокатам он выдается соответствующим адвокатским образованием. Форма ордера утверждается федеральным органом юстиции. В гражданском процессе адвокат может выступать без ордера, на основании лишь одной доверенности[[13]](#footnote-13).

Полномочия представителя, который заключает договор (соглашение) на оказание юридической помощи, оформляются в виде доверенности, которая представляет собой гражданско-правовой документ.

Доверенность на представление интересов в суде должна быть выдана и оформлена в соответствии с законом[[14]](#footnote-14).

Так, согласно ст. 53 ГПК РФ, доверенности, выдаваемые гражданами, могут быть удостоверены в нотариальном порядке либо организацией, в которой работает или учится доверитель, жилищно-эксплуатационной организацией по месту жительства доверителя, администрацией учреждения социальной защиты населения, в котором находится доверитель, а также стационарного лечебного учреждения, в котором доверитель находится на излечении, командиром (начальником) соответствующих воинских части, соединения, учреждения, военно-учебного заведения, если доверенности выдаются военнослужащими, работниками этих части, соединения, учреждения, военно-учебного заведения или членами их семей.

Доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверяются начальником соответствующего места лишения свободы.

Доверенность от имени организации выдается за подписью ее руководителя или иного уполномоченного на это ее учредительными документами лица, скрепленной печатью этой организации.

Срок действия доверенности не может превышать трех лет. Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения.

Если же в ней не указана дата ее совершения, она является ничтожной.

Действие доверенности прекращается вследствие:

1) истечения срока доверенности;

2) отмены доверенности лицом, выдавшим ее;

3) отказа лица, которому выдана доверенность;

4) прекращения юридического лица, от имени которого выдана доверенность;

5) прекращения юридического лица, которому выдана доверенность;

6) смерти гражданина, выдавшего доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;

7) смерти гражданина, которому выдана доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

Лицо, выдавшее доверенность и впоследствии отменившее ее, обязано известить об отмене лицо, которому доверенность выдана. По прекращении доверенности лицо, которому она выдана, обязано немедленно вернуть доверенность[[15]](#footnote-15).

# Глава 2. Выработка позиции по делу. Подготовка к судебному разбирательству

**2.1. Методика разработки адвокатом правовой позиции**

## по делу

Принятие поручения на ведение гражданского дела – это результат положительной оценки материально-правовой позиции доверителя. Адвокат находит, что требование или возражение доверителя обоснованно, соответствует закону и подлежит защите в суде. Этот вывод должен вытекать из материалов дела.

Правовая позиция по гражданскому делу предполагает наличие следующих составляющих:

законность спорного интереса или возражения;

обоснованность имеющихся в деле доказательств;

наличие юридической перспективы дела;

соответствие притязаний клиента принятым в обществе моральным установкам.

Адвокат принимает поручение на ведение гражданского дела в тех случаях, когда:

обнаруживается отсутствие фактов, необходимых для обоснования требований или возражений доверителя;

основания требований или возражений не могут быть подтверждены доказательствами, допущенными законом для определённых правоотношений;

требования или возражения не охраняются законом[[16]](#footnote-16).

Следует также рассмотреть вопрос о соображениях этического порядка, препятствующих принятию поручения на ведение гражданского дела. Разрешая вопрос о возможности принятия поручения по этическим соображениям, адвокат прежде всего обращается к нормам действующего законодательства. Поручение на ведение дела не может быть принято адвокатом, когда:

в решении дела принимает участие должностное лицо, с которым он состоит в родственных (в свойстве) отношениях;

он по данному делу ранее оказывал юридическую помощь лицу, интересы которого противоречат интересам обратившегося, или участвовал ранее в деле в качестве судьи, прокурора, свидетеля, эксперта, переводчика или секретаря судебного заседания;

имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем, отличный от интереса данного лица.

С момента принятия поручения на судебное представительство адвокату следует вести досье по судебному делу. В нём находят отражение все материалы, имеющие правовое значение. По сути дела, это - рабочая копия судебного дела. Досье облегчает адвокату подготовку к судебному разбирательству, в том числе изучение материалов дела, постановку и решение процессуальных вопросов, составление юридических документов, разработку тезисов устных объяснений, помогает эффективно защищать интересы доверителя в судебных инстанциях. В состав досье обычно входят: копии искового заявления и объяснения по делу или выписки из этих документов; выписки из приобщённых к делу документов или копии документов по сложным делам; копии ходатайств, представленных в суд в письменном виде; план и тезисы выступления по делу с указанием законов, нормативных актов, судебной практики, на которые адвокат должен сослаться в обоснование своей правовой позиции; выписки из протокола судебного заседания и копии замечаний (если они были принесены); копии решений суда или выписки из него; копии принесённых адвокатом кассационных жалоб[[17]](#footnote-17).

Составление досье относится к технической части работы адвоката, но это важный организационный момент адвокатской деятельности.

## 2.2. Подготовка адвокатом материалов дела

Адвокат, принявший поручение на ведение гражданского дела, тем самым принимает на себя обязанность подтвердить всеми предусмотренными в законе средствами законность требований или возражений стороны. В данном случае, имеет место подготовка доказательств по делу и формирование предмета доказывания. В состав предмета доказывания входит совокупность факторов, характеризующих основание иска и возражения против него. В интересах истца подлежат доказыванию факты, которые входят в состав основания иска, а в интересах ответчика – только факты основания возражений. Следовательно, адвокату необходимо доказать то, что вытекает из его материально-правовой позиции.

Определив факты, являющиеся основанием требований или возражений, адвокат должен позаботиться о том, чтобы эти факты были подтверждены соответствующими доказательствами, имеющими отношение к делу и допущенными законом в качестве средств установления истины. Здесь необходимо руководствоваться, прежде всего, общими началами относимости и допустимости доказательств в гражданском процессе (данные положения регламентированы нормами статей 59 и 60 ГПК РФ).

Отбирая доказательства, адвокат должен определить, каким из видов доказательств проще и убедительнее подтверждать тот или иной факт.

Большое значение в гражданском процессе имеют письменные доказательства. Письменные доказательства – это любые предметы, на которых письменными знаками зафиксированы определённые мысли, содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела[[18]](#footnote-18). Положения о письменных доказательствах представлены в ст. 71 ГПК РФ.

Соответственно важную роль также представляют такие доказательства, как свидетельские показания (ст.69 ГПК) и вещественные доказательства (ст.73 ГПК).

# Нередко, готовя материалы к судебному разбирательству, адвокат встречается с необходимостью истребовать доказательства, находящиеся у других лиц, участвующих или не участвующих в деле. Если доказательство не удалось получить по запросу адвокатского образования, адвокат вправе обратиться в суд с просьбой об истребовании этого доказательства. Как правило, в данной ситуации подаётся ходатайство в письменной форме, в котором указывается наименование доказательства, его местонахождение, цель истребования, факт, который предполагается подтвердить[[19]](#footnote-19).

## 2.3. Составление адвокатом процессуальных документов

Проделанная адвокатом работа по отбору, исследованию, оценке фактов и доказательств, уточнению правовой позиции находит своё объективное выражение в письменной форме – исковом заявлении или объяснениях по делу.

Исковые заявления и объяснения по делу, как правило, составляются от имени клиентов и за их подписью, что не снимает с адвоката профессиональной обязанности обеспечить надлежащее качество юридических документов, форма и содержание которых в равной степени приобретают важное значение.

Документ должен быть написан грамотно, литературным языком, просто и понятно. Формулировки должны быть чёткими, ясными, содержать необходимые ссылки на закон. Важно усвоить правовую конструкцию искового заявления, которая бы позволила суду в каждый момент процесса легко отыскать отдельные элементы иска[[20]](#footnote-20).

Форма и содержание искового заявления определены законом, и в силу этого приобретают юридическое значение (ст. 131 ГПК РФ). Нарушение требований закона влечёт оставление искового заявления без движения, о чём извещают истца и предоставляют ему срок для исправления недостатков.

Адвокат обязан придерживаться этих требований закона. В частности, обязательными реквизитами являются:

наименование суда, в который подаётся исковое заявление;

наименование истца, его место жительства или, если истцом является организация, её местонахождение;

цена иска, если иск подлежит оценке;

перечень прилагаемых к заявлению документов.

В содержание заявления входят обстоятельства, на которых истец основывает своё требование и доказательства, подтверждающие изложенные истцом обстоятельства. Они составляют основание иска.

Особое значение придаётся просительному пункту искового заявления. Его формулировка отражает материально-правовые последствия, которые истец ожидает получить в результате рассмотрения дела. Правильно и достаточно полно составленный просительный пункт может быть воспринят судом в резолютивной части решения. Адвокат, формулируя окончательный вариант просьбы к суду, должен продумать реальность исполнения на случай, если иск будет удовлетворён. Ходатайства о производстве действий по подготовке дела – о вызове свидетелей, истребовании и обеспечении доказательств, осмотре на месте, производстве экспертизы и т.п. обычно излагаются в конце искового заявления. Здесь же приводится перечень прилагаемых документов. Далее следует дата составления искового заявления и подпись истца[[21]](#footnote-21).

Работа адвоката по подготовке защиты против иска имеет свои особенности. Задача представительства – убедить суд в необходимости отклонить требование истца.

Оспаривая требования истца, адвокат обычно приводит соображения, направленные против фактов, обосновывающих иск, против доказательств, подтверждающих эти факты, против правового вывода, вытекающего из установленных фактов.

Адвокат может также утверждать и доказывать наличие у ответчика собственного права на предмет спора. Кроме того, доводы адвоката могут быть направлены против факта принятия иска к рассмотрению судом.

Возражения в материальном смысле представляют собой спор по существу исковых требований в целях их отклонения. Принятие этих возражений судом означает завершение процесса судебным решением об отказе в иске. Основание возражений составляют факты или совокупность фактов, направленных на опровержение иска. Например, против иска о возмещении вреда приводятся и подтверждаются факты отсутствия вины причинителя вреда.

Все возражения должны быть основаны на фактах, которые входят в предмет доказывания. Адвокат обязан подтверждать их соответствующими доказательствами[[22]](#footnote-22).

Возможны следующие пути возражения против иска:

опровержение законных предположений, установленных правовыми нормами в пользу истца;

опровержение иных фактов процессуального основания иска;

доказывание фактов, препятствующих возникновению права или погашающих право истца.

При этом следует иметь в виду, что нет необходимости опровергать все факты, положенные истцом в основание своих требований. Достаточно опровергнуть один из них или подтвердить противоположный факт, несовместимый с фактами основания иска.

Есть и другие формы защиты против иска, которые может использовать адвокат в своей практической деятельности. В большинстве случаев адвокату приходится встречаться с необходимостью сочетать некоторые из них в зависимости от элементов иска, на которые они направлены. Как убедительнее построить возражения, в каком объёме и в какой последовательности, определяется наличием конкретного процессуального материала. Нужно помнить, что готовить возражения только по мотивам искового заявления недостаточно. Правильно поступает тот адвокат, представитель ответчика, который смотрит на исковое заявление только как на повод, чтобы продумать и проанализировать спор во всей его полноте[[23]](#footnote-23).

## 2.4. Подача искового заявления и объяснений по делу

Предъявление иска – это юридическое действие, ведущее к возникновению процесса. Оно вызывает обязанность суда рассмотреть дело и влечёт для истца материально-правовые последствия.

Личное участие адвоката в подаче искового заявления одинаково полезно и тогда, когда заявление, отвечающее всем требованиям закона, принимается судьёй к производству, и тогда, когда следует отказ в приёме искового заявления.

На личном приёме судья может обратить внимание доверителя на процессуальные моменты, которые не были уточнены адвокатом при составлении заявления. Могут быть изменены формулировки проектов запросов, подготовленных заранее, дополнены или исключены требования к эксперту, истребованы по инициативе судьи новые доказательства. Адвокат должен быть готов не только исправить процессуальные упущения, но и переоценить заново фактический и доказательственный материал. Будет большим упущением, если доверитель попытается решить вопросы самостоятельно.

В случае, когда судья решает отказать в приёме заявления, адвокат может совершить следующие действия – лично уточнить причины отказа, в беседе с судьёй попытаться убедить его в отсутствии препятствий к обращению в суд, устранить недостатки в подготовке исковых материалов, если этого сделать не удаётся, то получить мотивированное определение об отказе. При подаче заявления адвокат может согласовать время производства отдельных процессуальных действий или назначение дела к слушанию с графиком собственной работы, устранить совпадение дел, возможную замену адвоката, которая не всегда соответствует желанию доверителя[[24]](#footnote-24).

# Глава 3. Выступление адвоката в судебном заседании

Деятельность адвоката по защите интересов представляемого в судебном разбирательстве по гражданскому делу в суде общей юрисдикции складывается из трех самостоятельных, но связанных между собой логически частей:

1) выступление с объяснениями (ст. 174 ГПК РФ);

2) представление адвокатом доказательств и участие в исследовании доказательств противной стороны;

3) выступление в прениях (ст. 190 ГПК РФ).

На соответствующих этапах судебного заседания реализуется право стороны быть выслушанной судом. Это право является составной частью права на справедливое судебное разбирательство, гарантированного ст. 6 Европейской конвенции по правам человека. Именно в своих выступлениях адвокат пытается убедить суд в обоснованности предложенной им правовой позиции по делу. Поэтому выступление адвоката в судебном заседании всегда является самой важной частью его работы в суде.

В объяснениях сторон и третьих лиц, которыми начинается рассмотрение дела по существу в заседании суда общей юрисдикции, каждое лицо, участвующее в деле, высказывает последовательно свою правовую позицию в рассматриваемом деле. Цель этой части судебного заседания состоит в том, чтобы окончательно определить предмет, основание и содержание предъявленного иска, суть возражений против иска и, соответственно, установить пределы доказывания. На этом этапе адвокат, представляющий интересы истца, формулирует позицию по делу и исковые требования, а адвокат - представитель ответчика оглашает возражения против иска. Исходя из заявленных сторонами позиций, суд на всем протяжении судебного разбирательства будет оценивать относимость доказательств, т.е. определять, имеют ли представляемые сторонами доказательства значение для дела.

Прения сторон следуют за этапом исследования доказательств, в ходе которого адвокат обращает внимание суда на те доказательства, которые подтверждают доказываемые им обстоятельства, а также высказывает свои соображения по поводу доказательств, представленных другой стороной. Цель прений лиц, участвующих в деле, состоит в том, чтобы предоставить каждой стороне возможность убедить суд в том, что представленные ею доказательства подтверждают существование обстоятельств, на которые сторона ссылается в обоснование своих требований или возражений, а также убедить суд в недоказанности обстоятельств, на которые ссылается противная сторона.

##

## 3.1. Объяснения сторон

Самостоятельные цели каждого из выступлений адвоката в судебном заседании по гражданскому делу влекут различия в содержании каждого из выступлений. Речь представителя стороны в объяснениях сторон и третьих лиц состоит в изложении позиции по делу и указании доказательств, подтверждающих позицию по делу. Истец в своем выступлении указывает, какое право нарушено или какие правоотношения оспариваются, т.е. оглашает предмет своего иска. Кроме того, истец указывает фактическое и правовое основание иска, т.е. сообщает суду обстоятельства, на которые он ссылается, а также нормы права, позволяющие ему требовать удовлетворения иска. В заключение выступления в интересах истца целесообразно огласить заявляемые исковые требования.

Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации не обязывает истца указывать нормы права, на которых основан его иск. Законодатель тем самым принимает во внимание интересы лиц, которые не способны оплатить квалифицированную юридическую помощь и представляют в суде свои интересы самостоятельно. При этом на суд возлагается обязанность на стадии подготовки дела к судебному разбирательству определить норму права, применимую в рассматриваемом деле.

Участие адвоката в качестве представителя истца позволяет суду требовать от истца указать нормы права в обоснование иска. Во всяком случае, со стороны адвоката - представителя стороны неэтично перекладывать важную часть своей работы на суд. Профессиональный адвокат указывает правовое основание иска уже в исковом заявлении, а затем указывает на него в своем выступлении в судебном заседании. Обоснование правовой квалификации обстоятельств дела является наиболее сложной частью выступления в объяснениях сторон. Недостаточно сказать: "В соответствии со ст. 168 ГК РФ договор является недействительным". Следует пояснить, почему должна быть применена именно ст. 168 ГК РФ, т.е. логически увязать обстоятельства рассматриваемого дела с диспозицией применяемой нормы права.

При необходимости именно на этом этапе рекомендуется делать заявления об изменении предмета или основания иска, чтобы в дальнейшем были ясны пределы доказывания по делу.

Адвокат, представляющий интересы ответчика, в своих объяснениях сообщает суду, какие обстоятельства дела он признает, а также сообщает о своих возражениях против иска.

Возражения могут носить процессуальный характер, например, если ответчик заявляет о неподсудности рассматриваемого дела данному суду и ходатайствует об оставлении иска без рассмотрения. Материально-правовые возражения ответчика направлены против основания иска и представляют собой либо факты, которые препятствуют возникновению права на иск (правопрепятствующие), либо факты, которые прекращают право на иск (правопогашающие).

К правопрепятствующим, в частности, относятся обстоятельства, указывающие на незаключенность договора (несогласованность существенного условия договора), отсутствие юридического факта, являющегося частью фактического состава, влекущего возникновение права (отсутствие государственной регистрации права) и т.п. Правопогашающими являются обстоятельства, в силу которых прекращаются обязательства и (или) права (например, исполнение обязательств по договору, расторжение договора, истечение срока исковой давности и т.п.)[[25]](#footnote-25). Если ответчиком заявляется встречный иск, то адвокат в своем выступлении, кроме того, обосновывает предъявленный встречный иск и наличие условий для его принятия, установленных в ст. 138 ГПК РФ.

Адвокат может также представлять в гражданском деле интересы третьих лиц, не заявляющих самостоятельные требования на предмет спора, на стороне истца или ответчика. В таком случае адвокат будет выступать после соответствующей стороны. В таком выступлении адвокат может указать на обстоятельства или нормы права, которые поддерживают позицию стороны, либо заявить о присоединении к сказанному соответствующей стороной.

Третьему лицу с самостоятельными требованиями на предмет спора предоставляется слово в объяснениях после выступлений всех остальных лиц, участвующих в деле. Такое выступление адвоката-представителя третьего лица с самостоятельными требованиями строится так же, как и выступление истца, так как им обосновывается самостоятельное требование доверителя на предмет спора.

Выступление в объяснениях сторон представляет собой предварительный рассказ каждой стороны о том, в чем она собирается убедить суд на последующих этапах судебного заседания. Поэтому эта речь должна быть четкой, логичной, позволяющей судье создать представление о происходившем. Указывая на правовое основание исковых требований или возражений, адвокат тем самым предоставляет не просто рассказ о прошлых событиях, а предлагает юридическую квалификацию этих событий, которую судья может в дальнейшем использовать для обоснования своего решения.

Так как эта речь произносится в самом начале судебного разбирательства, у каждой из сторон есть возможность заранее подготовить свое выступление. Однако не стоит составлять письменный текст своего выступления для того, чтобы потом его зачитать суду. Судьи не любят слушать зачитываемый текст и нередко прямо просят представителя стороны изложить обстоятельства, не зачитывая подготовленный текст. Такое замечание легко сбивает выступающего. Отложив в сторону многостраничный труд, адвокат нередко теряется, забывает целый ряд важных обстоятельств или их правовое обоснование. Его судебная речь оказывается скомканной и неубедительной.

Выступление в суде подчиняется законам ораторского искусства, потому мало тщательно продумать правовую сторону дела и подготовить доказательства. Адвокатам целесообразно, готовясь к судебному заседанию, уделить внимание подготовке самой речи с объяснениями в суде[[26]](#footnote-26).

## 3.2. Исследование доказательств

На суд в гражданском судопроизводстве возлагается обязанность определить круг обстоятельств, подлежащих установлению в деле. Однако ГПК РФ не определяет, в какой момент и каким образом суд определяет пределы доказывания. Сторонам становится ясно, что какое-то обстоятельство следует доказывать, только если суд особо укажет на это обстоятельство. Это означает, что адвокату при подготовке к судебному разбирательству следует самостоятельно определять максимально широкий круг обстоятельств, которые могут быть вынесены судом на обсуждение сторон, с учетом возможных возражений другой стороны или обстоятельств, которые суд полномочен принять во внимание по своему усмотрению. Как правило, суд, выслушав объяснения сторон и третьих лиц, не сообщает сторонам, какие обстоятельства он считает подлежащими установлению по рассматриваемому делу, а сразу приступает к определению порядка исследования доказательств[[27]](#footnote-27).

В судебной практике это может приводить к тому, что каждый из участников процесса (суд, истец, ответчик, третьи лица) формирует самостоятельное представление о пределах доказывания, т.е. о круге доказываемых в судебном заседании обстоятельств. В итоге в решении могут оказаться установленными обстоятельства, которые в судебном заседании не обсуждались, потому что стороны не считали их включенными в пределы доказывания, а суд посчитал, что эти обстоятельства доказаны.

Так, в одном из дел суд, рассматривая иск о взыскании стоимости невыполненных работ и процентов за пользование денежными средствами, установил в судебном заседании, что договор подряда не был, расторгнут в день, указанный истцом. В решении суд посчитал договор подряда не заключенным, хотя это обстоятельство в судебном заседании не обсуждалось и ни один из участников процесса на него не указывал.

Выступление стороны с объяснениями и выступление в прениях разделены таким этапом судебного разбирательства, как исследование доказательств. Во время исследования доказательств адвокат не произносит речь, однако его участие в судебном разбирательстве на этом этапе едва ли может оставаться молчаливым[[28]](#footnote-28).

На этапе исследования доказательств суд обычно рассматривает только те доказательства, на которые ссылается лицо, участвующее в деле. Доказательства, которые представлены до судебного заседания и имеются в материалах дела, исследуются судом, как правило, только если лица, участвующие в деле, на них ссылаются. Доказательства, на которые лица, участвующие в деле, не сослались во время судебного разбирательства, прежде всего в объяснениях сторон, могут оказаться вне внимания суда и остаться неисследованными. Соответственно, при вынесении решения суд согласно ч. 2 ст. 195 ГПК РФ не сможет принять во внимание те доказательства, которые хотя и имеются в материалах дела, но не были исследованы в заседании суда. Поэтому для того, чтобы добиться исследования доказательств в судебном заседании, адвокату рекомендуется в объяснениях сторон не просто изложить позицию по делу, но и назвать доказательства, подтверждающие обстоятельства, на которых основаны требования или возражения.

Порядок исследования доказательств в судебном заседании устанавливается судом с учетом мнения сторон. При установлении порядка исследования доказательств адвокату целесообразно указать, какое доказательство за каким, по его мнению, следует исследовать. Последовательность исследования доказательств определяется адвокатом, чтобы создать у суда такое представление о произошедшем, которое позволит убедить суд в том, что указанные адвокатом обстоятельства действительно существовали и, соответственно, требования его доверителя обоснованы.

Для адвоката критерием для определенной последовательности доказательств является убедительность выстраиваемой с помощью доказательств картины. Стороны, высказывая свое мнение о последовательности исследования доказательств, не ограничены только "своими" доказательствами. Для истца, как правило, важно, чтобы суд исследовал прежде всего доказательства, подтверждающие позицию истца. Поэтому, перечисляя доказательства, истец может сначала назвать свои доказательства, а только затем доказательства ответчика. Не менее важно для истца воссоздать перед судом цельную картину обстоятельств дела, в их логической взаимосвязи. Этот критерий также следует принимать во внимание, высказывая мнение о том, какое доказательство за каким должно исследоваться[[29]](#footnote-29).

Неиспользование адвокатом права предложить порядок исследования означает, что суд его определит по своему усмотрению. Судья может определить порядок исследования доказательств, руководствуясь соображениями процессуальной экономии или собственным комфортом. Исследование доказательств может быть построено, исходя из обстоятельств дела, которые устанавливаются, или в зависимости от вида источника доказательств (сначала допрос свидетелей, затем письменные доказательства, затем заключение эксперта и т.д.), или в зависимости от стороны, представившей доказательства (сначала доказательства истца, затем доказательства ответчика и т.д.). В этом случае адвокат утрачивает возможность влиять на картину событий, которая создается у суда в ходе получения сведений об обстоятельствах дела.

Если по какой-то причине не названы доказательства, имеющиеся в материалах дела, адвокат может заявить ходатайство об исследовании таких доказательств до окончания этапа исследования доказательств. Ходатайства о приобщении к делу новых доказательств также должны быть озвучены перед судом не позднее окончания этого этапа судебного разбирательства, так как в прениях согласно ч. 1 ст. 191 ГПК РФ запрещается ссылаться на доказательства, которые не были исследованы во время рассмотрения дела по существу в судебном заседании. Однако такие "запоздалые" ходатайства, как правило, раздражают суд, поскольку свидетельствуют либо о неготовности адвоката к судебному заседанию, либо о его намерении нарушить нормальный ход судебного заседания, чтобы застать противника врасплох.

По сложившемуся обыкновению, адвокаты, выступающие в судебном заседании, называют письменные доказательства, уже имеющиеся в материалах дела, указывая номер листа дела, присвоенный соответствующему документу. Такой прием существенно упрощает для суда процесс поиска документа в материалах дела. Если адвокат в своем выступлении не ссылается на номера листов дела, заставляя судью долго перелистывать все тома, это вызывает объяснимое раздражение судьи и воспринимается как проявление непрофессионализма[[30]](#footnote-30).

##

## 3.3. Прения сторон

Участие в прениях можно считать самой важной частью работы адвоката в судебном заседании и одновременно самой сложной. Выступление в прениях невозможно заранее подготовить в окончательном виде в отличие от речи в объяснениях. Выступление в прениях должно учитывать сказанное другими лицами, участвующими в деле, в их объяснениях, а также результаты исследования доказательств, заключение прокурора или представителя государственных органов или органов местного самоуправления, если они участвуют в судебном разбирательстве.

Нередко в судебном заседании неожиданно появляются новые доводы противной стороны, возражения против доказательственной силы представленных документов, показаний свидетеля или иных доказательств. Об этих доводах, возражениях необходимо помнить и умело вплетать их опровержение в логичную речь о том, почему исследованные доказательства подтверждают обстоятельства, на которые сторона ссылается, и почему доказательства противной стороны не обладают доказательственной силой, а ее правовое обоснование несостоятельно[[31]](#footnote-31).

Выступление адвоката в суде иногда осложняется тем, что судья, используя свое полномочие задавать вопрос в любой момент выступления, прерывает адвоката на полуслове, задает вопросы об обстоятельствах, о которых адвокат пока не успел сказать, требует немедленно показать какой-то документ. Адвокат при этом вынужден отвечать на вопрос судьи, удерживая в памяти слова, на которых остановился, а нередко перестраивать на ходу части своего выступления, переставлять акценты с одних обстоятельств и доказательств на другие.

Как правило, в арбитражном и гражданском процессах суд не выделяет специальное время на подготовку речи в прениях. В редких случаях может быть объявлен перерыв на несколько минут, в течение которых адвокат должен суметь собраться с мыслями. Таким образом, выступление в прениях - всегда экспромт. Помогают адвокату справиться с неожиданными эскападами другой стороны в судебном заседании несложные приемы. Так, тезисы выступления в прениях могут быть предварительно подготовлены до начала судебного заседания. В сложном деле может быть несколько вариантов таких тезисов, нацеленных на различные варианты возражений противной стороны. Кроме того, во время выступлений других лиц полезно вести записи, отмечая моменты, на которые обязательно надо ответить в прениях.

Невозможно точно предсказать, что произойдет в судебном заседании, но готовиться к выступлению в прениях можно и нужно.

Выяснение всех возможных обстоятельств дела во время беседы с представляемым и тщательное изучение доказательств до судебного заседания позволит адвокату предположить возможные возражения противной стороны и подготовиться к ним. Если не удалось отложить судебное разбирательство в связи с заявленными новыми обстоятельствами и предъявленными новыми доказательствами, представителю истца в прениях придется не только обосновывать свои требования, но и отвечать на возражения ответчика, анализировать доказательственную силу представленных им доказательств.

Завершаются прения сторон репликой. Слово для произнесения реплики предоставляется лицам, участвующим в деле, для того, чтобы с учетом всего сказанного в прениях сформулировать последние убедительные доводы в обоснование своих требований и (или) возражений. Реплика является возможностью подвести итог всему сказанному в судебном заседании и обратить внимание судьи на те обстоятельства и доказательства, которые подтверждают обоснованность предъявленных требований или возражений. Реплика не должна быть простым повторением основного выступления в прениях, но должна учитывать высказанные в прениях доводы других лиц, участвующих в деле. Не рекомендуется использовать реплику для повторного произнесения речи, уже произнесенной в прениях[[32]](#footnote-32).

По сложившемуся обыкновению, реплика не должна быть продолжительной. Последним реплику произносит ответчик, и это его священное право, так как он изначально является более слабой стороной с точки зрения его процессуального положения: ответчик защищается в процессе. В некоторых случаях можно наблюдать, как представитель стороны отказывается от произнесения реплики. С точки зрения тактики ведения процесса такой отказ, несомненно, является ошибкой, так как судья - это прежде всего человек и он лучше всего запомнит то, что услышит в последние минуты. Поэтому реплика должна быть краткой и яркой, содержащей какой-то ключевой довод. В таком случае судья при вынесении решения начнет восстанавливать приведенные стороной доводы именно с реплики.

В некоторых делах именно реплика способна перевесить все доводы противной стороны. В качестве иллюстрации приведем следующий пример. В деле о взыскании стоимости недопоставленного товара по договору поставки ответчик отрицал недопоставку. Акт об обнаруженной недостаче был составлен в соответствии с требованиями Инструкции Госарбитража СССР N П-6 "О порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству", на которую стороны ссылались в договоре поставки. Единственным доводом ответчика в обоснование его позиции был факт непредставления истцом пломб, снятых с вагона, в котором была обнаружена недостача. Так как Инструкция Госарбитража обязывает представить пломбы, судья в судебном заседании предложила истцу предъявить пломбы. Истец заявил, что пломбы во время ремонта утеряны. Истец отказался от реплики, а ответчик в реплике попросил судью обратить внимание на отсутствие пломб, которое свидетельствовало о несоблюдении требований Инструкции Госарбитража и лишало доказательственной силы акт об обнаруженной недостаче. Вынесение решения заняло у судьи небывало продолжительное время. Объявив решение об отказе в иске, судья пояснила сторонам, что после долгих сомнений именно отсутствие пломб оказалось окончательным доводом при вынесении решения в пользу ответчика[[33]](#footnote-33).

## 3.4. Выступление адвоката в вышестоящей инстанции

Выступление адвоката при пересмотре дела в вышестоящей инстанции обладает некоторыми особенностями. Прежде всего при пересмотре дела один из судей докладывает дело и только затем предоставляется слово лицам, участвующим в деле. Первому предоставляется слово тому из лиц, участвующих в деле, кто подал жалобу. При этом, как правило, суд не позволяет излагать все обстоятельства, которые доказывались в суде первой инстанции, а ограничивает выступления сторон только пределами заявленных в жалобе доводов и возражениями на эти доводы. Кроме того, при пересмотре дела, ограничены возможности представления новых доказательств (кроме пересмотра дела в порядке апелляции в гражданском процессе). Соответственно, лицо, представляющее новые доказательства на этих стадиях процесса, должно обосновать наличие условий представления новых доказательств. Если при пересмотре дела не исследуются доказательства, то отсутствует такая часть заседания, как прения, включая реплику.

Все эти правила диктуют требования к форме и содержанию выступления адвоката в судебном заседании по пересмотру дела. Такое выступление должно быть тщательно продуманным, так как адвокату, не раскрывая всех обстоятельств дела, необходимо суметь выстроить перед судьями картину событий, на которых основаны требования или возражения представляемой стороны. Выступление должно быть кратким и емким, предоставляющим судьям возможность логически связать все доводы жалобы или возражений на нее с обстоятельствами дела.

В гражданском процессе особое внимание должно быть уделено обоснованию требования применить определенные полномочия суда вышестоящей инстанции по пересмотру судебного постановления, не вступившего в законную силу, которые различны для каждой из вышестоящих инстанций. Так, суд апелляционной инстанции не вправе возвратить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции. Суд кассационной инстанции обладает полномочием или принять новый судебный акт, или направить дело на новое рассмотрение в нижестоящий суд, отменив или изменив решение суда нижестоящей инстанции. Условия, при которых суд вправе применить одно из названных полномочий, указаны в ч. 2 и 3 ст. 361 ГПК РФ. Полномочие, которое необходимо применить, должно быть указано и обосновано лицом, предъявляющим жалобу (п. 4 ч. 1 ст. 339 ГПК РФ)[[34]](#footnote-34).

Участие адвоката в судебном процессе является одним из самых интересных видов юридической деятельности. Произнесение судебной речи - наиболее яркая часть этой работы. Неслучайно сборники судебных речей выдающихся юристов уже почти 200 лет являются самостоятельным литературным жанром. Умение произносить судебную речь требует не только великолепной юридической подготовки, но и целого набора знаний и навыков из области психологии. Самоподготовка юриста к судебной деятельности в обязательном порядке должна включать приобретение таких знаний и навыков.

Судебная речь в гражданском процессах, когда дела рассматриваются только профессиональными судьями, должна быть строгой, т.е. выдержанной с точки зрения логики и юридически обоснованной, но не должна быть сухой и невыразительной. Задача адвоката, выступающего в суде, состоит в том, чтобы убедить суд в обоснованности требований или возражений представляемого. Судьи, как и все люди, воспринимают информацию прежде всего субъективно. Это означает, что судья может "не услышать" адвоката, потому что речь будет монотонной и скучной. Либо мимика, жесты, поза адвоката будут противоречить всему им сказанному, что вызовет у судьи на подсознательном уровне недоверие к словам адвоката[[35]](#footnote-35).

# Заключение

Таким образом, на основании всего вышеизложенного, можно сделать следующие выводы.

В качестве профессиональных представителей по гражданским делам обычно выступают адвокаты, которые оказывают юридическую помощь заинтересованным лицам в защите прав и охраняемых законом интересов и одновременно помогают суду в осуществлении правосудия и соблюдении законности, тем самым являясь, в сущности, самостоятельным процессуальным субъектом.

Адвокатская деятельность является особой разновидностью социально-правовой деятельности, которая, хотя и осуществляется преимущественно в частных интересах, в целом носит публичный характер. Во многом благодаря именно этой деятельности обеспечивается действенность правового регулирования, в том числе создаются условия для соблюдения и использования гражданами действующих в обществе правовых норм, а также для осуществления контроля за правильностью применения законов органами государственной власти, учреждениями, общественными объединениями, органами местного самоуправления и должностными лицами.

Адвокатская деятельность является основным средством обеспечения гарантируемого частью первой статьи 48 Конституции Российской Федерации права каждого на получение квалифицированной юридической помощи.

Приняв поручение на ведение дела, судебный представитель становится самостоятельным участником гражданского процесса и наделяется процессуальными правами.

Таким образом, защищая права своих доверителей, реализуя тем самым профессиональную функцию, адвокаты содействуют защите прав человека и основных свобод, признанных российским и международным правом, действуют независимо и добросовестно в соответствии с законом и нормами корпоративной этики, повышают роль и авторитет адвокатуры как института гражданского общества.

Право адвоката на участие в суде в качестве представителя удостоверяется ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием, а его полномочия на совершение процессуальных действий от имени представляемого должны быть определены в доверенности.

На основании ст. 50 ГПК РФ суд назначает адвоката в качестве представителя в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных случаях.

До настоящего времени механизм оказания этой бесплатной юридической помощи гражданам не разработан. Представляется, что если гражданин, принадлежащий к одной из перечисленных групп граждан, в судебном заседании по делу выразит желание иметь представителей, суд обязан обеспечить его адвокатом на основании ст. 50 ГПК РФ.

Адвокат вправе собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, а также общественных объединений и иных организаций. Указанные органы и организации в порядке, установленном законодательством, обязаны выдать адвокату запрошенные им документы или их заверенные копии не позднее чем в месячный срок со дня получения запроса адвоката.

# Список использованной литературы

**Нормативно-правовые акты**

1. Конституция РФ (принята всенародным голосованием 12.12.1993) // Российская газета. № 237. 1993.
2. Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.
3. Гражданский кодекс РФ. Часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1994. № 32. Ст. 3301; Гражданский кодекс РФ. Часть вторая от 26.01.1996 № 14-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1996. № 5. Ст. 410.
4. Уголовно-процессуальный кодекс РФ от 18.12.2001 № 174-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2001. № 52 (ч. I). Ст. 4921.
5. Федеральный закон от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» // Собрание законодательства РФ.1995. № 33. Ст. 3349.
6. Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» // Собрание законодательства РФ. 2002. № 23. Ст. 2102.
7. Федеральный закон от 19.05.1995 № 82-ФЗ «Об общественных объединениях» // Собрание законодательства РФ. 1995. № 21. Ст. 1930.
8. Закон РФ от 02.07.1992 № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 33. Ст. 1913.
9. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2003 № 23 «О судебном решении» // Российская газета. № 260. 2003.

**Учебная и монографическая литература, статьи**

1. Адвокат: навыки профессионального мастерства / Под ред. Л.А. Воскобитовой, И.Н. Лукьяновой, Л.П. Михайловой. М.: Волтерс Клувер, 2006.
2. Алимова Н.А. Участие гражданина в гражданском процессе. М.: Норма, 2006.
3. Баранов В., Приженникова А. Актуальные проблемы участия представителя в гражданском процессе // Арбитражный и гражданский процесс. 2006. № 2.
4. Белик В.Н. Обеспечение конституционного права на квалифицированную юридическую помощь и нормы профессиональной этики адвоката // Уголовное судопроизводство. 2007. № 1.
5. Брюховецкий Н. Ордер как основание для сбора информации адвокатом в гражданском процессе // Адвокатская практика. 2007. № 1.
6. Варфоломеев В.В. Проблема сбора адвокатом доказательств // Юридический мир. 2006. № 4.
7. Варфоломеев В.В. Проблемы оплаты труда адвоката, участвующего в гражданском процессе по назначению суда // Юрист. 2006. № 6.
8. Васьковский Е.В. Учебник гражданского процесса / Под ред. и с предисловием В.А. Томсинова. М., 2009.
9. Викут М.А., Зайцев И.М. Гражданский процесс России. М., 2009.
10. Войтович Л.Н. Права и обязанности представителя в гражданском судопроизводстве // Арбитражный и гражданский процесс. 2006. № 5.
11. Гражданское процессуальное право / Под ред. М.С. Шакарян. М., 2004.
12. Грибанов В.П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. М., 2001.
13. Ивакин В. К вопросу о целях судебного представительства по гражданским делам // Арбитражный и гражданский процесс. 2006. № 10.
14. Калитвин В.В. Адвокат в гражданском судопроизводстве. Воронеж, 1989.
15. Киминчижи Е.Н. Осуществление права на защиту в гражданском процессе профессиональными представителями // Юрист. 2007. № 6.
16. Колмацуй А.А. Понятие позиции по делу, формируемой защитником в ходе подготовки к судебному заседанию // Правовые проблемы укрепления российской государственности: Сб. статей / Под ред. М.К. Свиридова. Томск, 2005.
17. Колоколова О.Н. Особенности деятельности адвоката - представителя в гражданском процессе // Налоги (газета). 2006. № 22.
18. Курылев С.В. Основы теории доказывания в советском правосудии. Минск, 1969.
19. Макушкина Е.Э. К вопросу о сроках предоставления адвокату запрошенных им доказательств // Адвокатская практика. 2006. № 6.
20. Молчанов В.В. Арбитражный процесс / Под ред. М.К. Треушникова, В.М. Шерстюка. М., 2008.
21. Салогубова Е.В. Римский гражданский процесс. М., 2002.
22. Сайфутдинов А.А. Применение договора поручения для оформления представительских отношений в гражданском процессе // Арбитражный и гражданский процесс. 2006. № 7.
23. Тарло Е.Г. Профессиональное представительство в суде. М., 2009.
24. Треушников М.К. Судебные доказательства. М., 2007.
25. Чечот Д.М. Гражданский процесс / Под ред. В.А. Мусина и др. М., 1999.
26. Шакирьянов Р.В. Применение нормы ГПК РФ об участии назначаемых судом адвокатов при рассмотрении гражданских дел // Адвокат. 2006. № 4.
1. Салогубова Е.В. Римский гражданский процесс. М., 2002. С. 132 - 151. [↑](#footnote-ref-1)
2. Гражданское процессуальное право / Под ред. М.С. Шакарян. М., 2004. [↑](#footnote-ref-2)
3. Киминчижи Е.Н. Осуществление права на защиту в гражданском процессе профессиональными представителями // Юрист. 2007. № 6. [↑](#footnote-ref-3)
4. Тарло Е.Г. Профессиональное представительство в суде. М., 2009. [↑](#footnote-ref-4)
5. Колоколова О.Н. Особенности деятельности адвоката - представителя в гражданском процессе // Налоги (газета). 2006. № 22. [↑](#footnote-ref-5)
6. Колмацуй А.А. Понятие позиции по делу, формируемой защитником в ходе подготовки к судебному заседанию // Правовые проблемы укрепления российской государственности: Сб. статей / Под ред. М.К. Свиридова. Томск, 2005. [↑](#footnote-ref-6)
7. Брюховецкий Н. Ордер как основание для сбора информации адвокатом в гражданском процессе // Адвокатская практика. 2007. № 1. [↑](#footnote-ref-7)
8. Войтович Л.Н. Права и обязанности представителя в гражданском судопроизводстве // Арбитражный и гражданский процесс. 2006. № 5. [↑](#footnote-ref-8)
9. Гражданский процесс / Под ред. проф. В.В. Яркова. М.: Волтерс Клувер, 2004. С. 237. [↑](#footnote-ref-9)
10. Войтович Л.Права и обязанности представителя в гражданском судопроизводстве // Арбитражный и гражданский процесс. 2006. № 5. С. 16. [↑](#footnote-ref-10)
11. Белик В.Н. Обеспечение конституционного права на квалифицированную юридическую помощь и нормы профессиональной этики адвоката // Уголовное судопроизводство. 2007. № 1. С. 56. [↑](#footnote-ref-11)
12. Ивакин В.Н.порные вопросы оформления полномочий адвоката-представителя в гражданском процессе // Российская юстиция. № 6. июнь 2007. С. 2. [↑](#footnote-ref-12)
13. Брюховецкий Н.Н. Ордер как основание для сбора информации адвокатом в гражданском процессе // Адвокат. № 11. ноябрь 2006 г. С. 24. [↑](#footnote-ref-13)
14. Ивакин В. К вопросу о целях судебного представительства по гражданским делам // Арбитражный и гражданский процесс. 2006. № 10. С. 8. [↑](#footnote-ref-14)
15. Киминчижи Е.Н. Осуществление права на защиту в гражданском процессе профессиональными представителями // Юрист. 2007. № 6. С. 7. [↑](#footnote-ref-15)
16. Баранов В., Приженникова А. Актуальные проблемы участия представителя в гражданском процессе // Арбитражный и гражданский процесс. 2006. № 2. [↑](#footnote-ref-16)
17. Тарло Е.Г. Профессиональное представительство в суде. М., 2009. [↑](#footnote-ref-17)
18. Треушников М.К. Судебные доказательства. М., 2007. [↑](#footnote-ref-18)
19. Макушкина Е.Э. К вопросу о сроках предоставления адвокату запрошенных им доказательств // Адвокатская практика. 2006. № 6. [↑](#footnote-ref-19)
20. Баранов В., Приженникова А. Актуальные проблемы участия представителя в гражданском процессе // Арбитражный и гражданский процесс. 2006. № 2. [↑](#footnote-ref-20)
21. Васьковский Е.В. Учебник гражданского процесса / Под ред. и с предисловием В.А. Томсинова. М., 2009. [↑](#footnote-ref-21)
22. Колоколова О.Н. Особенности деятельности адвоката - представителя в гражданском процессе // Налоги (газета). 2006. № 22. [↑](#footnote-ref-22)
23. Тарло Е.Г. Профессиональное представительство в суде. М., 2009. [↑](#footnote-ref-23)
24. Киминчижи Е.Н. Осуществление права на защиту в гражданском процессе профессиональными представителями // Юрист. 2007. № 6. [↑](#footnote-ref-24)
25. Гражданское процессуальное право / Под ред. М.С. Шакарян. М., 2004. С. 210 - 215. [↑](#footnote-ref-25)
26. Гражданский процесс / Под ред. В.В. Яркова. М.: Волтерс Клувер, 2004. С. 340. [↑](#footnote-ref-26)
27. Макушкина Е.Э. К вопросу о сроках предоставления адвокату запрошенных им доказательств // Адвокатская практика. 2006. № 6. С. 7. [↑](#footnote-ref-27)
28. Варфоломеев В.В. Проблема сбора адвокатом доказательств // Юридический мир. 2006. № 4. С. 35 – 36. [↑](#footnote-ref-28)
29. Алимова Н.А. Участие гражданина в гражданском процессе // СПС КонсультантПлюс, 2006. С. 235. [↑](#footnote-ref-29)
30. Брюховецкий Н. Ордер как основание для сбора информации адвокатом в гражданском процессе // Адвокатская практика. 2007. № 1. С. 7. [↑](#footnote-ref-30)
31. Гражданский процесс / Под ред. В.В. Яркова. М.: Волтерс Клувер, 2004. С. 348. [↑](#footnote-ref-31)
32. Гражданский процесс / Под ред. М.К. Треушникова. М.: ОАО "Издательский Дом "Городец", 2007. С. 267. [↑](#footnote-ref-32)
33. Колоколова О.Н. Особенности деятельности адвоката - представителя в гражданском процессе // Налоги (газета). 2006. № 22. С. 45. [↑](#footnote-ref-33)
34. Алимова Н.А. Участие гражданина в гражданском процессе // СПС КонсультантПлюс, 2006. С. 237. [↑](#footnote-ref-34)
35. Адвокат: навыки профессионального мастерства / Под ред. Л.А. Воскобитовой, И.Н. Лукьяновой, Л.П. Михайловой. М.: Волтерс Клувер, 2006. С. 275. [↑](#footnote-ref-35)