**АДВОКАТ В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ**

А. Адвокат — представитель в гражданском процессе в системе судов общей юрисдикции

• Право на обращение в суд за судебной защитой. Иск и его основание. Предста¬вительство в гражданском процессе. Предмет доказывания. Полномочия адвоката-представителя в суде первой инстанции (включая вопросы методики подготовки к судебному процессу). Участие адвоката в кассационном произ¬водстве. Участие адвоката в производстве Надзорной инстанции, в производ¬стве по вновь открывшимся обстоятельствам и исполнительном производстве. Особенности подготовки дел особого производства, а также некоторых категорий дел, возникающих из административно-правовых отношений. Участие адвоката в рассмотрении дел мировым судьей.

Согласно ст. 3 ГПК РСФСР, всякое заинтересованное лицо вправе в порядке, установленном законом, обратиться в суд за защитой нарушенного или оспариваемого права или охраняемого законом интереса. Данное определение права на обращение в суд за судебной защитой содержит признаки элементов, характеризующих и сам предмет су¬дебной защиты в гражданском судопроизводстве — это нарушение прав граждан и предприятий, организаций со стороны других лиц, а также угроза нарушения права в будущем и отсутствие предпосылок к добровольному восстановлению нарушенного права.

В гражданском процессе существуют три вида судопроизводства: исковое производство (основной вид гражданского судопроизводства); производство по делам, возникающим из административно-правовых отношений; особое производство.

Иск является процессуальным средством защиты субъективного пра¬ва. Суть его состоит в обращении в суд за защитой права путем подачи письменного заявления, в котором заинтересованное лицо (истец) излагает свои требования к предполагаемому нарушителю права (от¬ветчику). Именно наличие спорного правового требования истца к ответчику отличает иск от любого иного обращения в суд за защитой права или охраняемого законом интереса.

Вопросам предъявления иска, его форме, содержанию, соедине¬нию исковых требований, предъявлению встречного иска и пр. посвя¬щена глава 12 ГПК РСФСР.

Условиями права на предъявление иска, т.е. права на возбуждение процесса, являются: подсудность дела данному суду; дееспособность истца; наличие полномочий на ведение дела; соблюдение письменной формы искового заявления; оплата государственной пошлины.

Статья 126 ГПК РСФСР содержит перечень требований к форме и содержанию искового заявления. Прежде всего, как уже отмечалось ранее, исковое заявление подается в суд в письменной; форме. Занима¬ясь подготовкой проекта искового заявления, адвокат должен устано¬вить правильное и полное наименование судебной инстанции — адре¬сата искового заявления и указать его в начале заявления.

Далее в исковом заявлении указываются полное и четкое наимено¬вание истца и ответчика, третьих лиц (при их наличии), как с само¬стоятельными исковыми требованиями, так и без самостоятельных исковых требований, адрес их места жительства, а если стороной по делу является организация или предприятие, то его место нахождения. В случае если в процессе несколько истцов или несколько ответчиков, по указанным правилам даются сведения о каждом из них.

Также в исковом заявлении должны быть сформулированы требо¬вания истца и указана цена иска, если иск подлежит оценке. Цене иска посвящена ст.83 ГПК РСФСР.

Обязательной составной частью искового заявления является ука¬зание оснований иска, т.е. обстоятельств, которыми истец обосновы¬вает свое требование и доказательства. Таковыми являются утвержде¬ние о фактах, в чем заключается нарушение или угроза нарушения прав, свобод или охраняемых законом интересов истца, ссылки на свидетелей, лиц, у которых находятся необходимые для установления фактов, относящихся к делу, документы и предметы и др. (см.: главу 6 ГПК РСФСР — Доказательства).

Заканчивается исковое заявление перечнем прилагаемых к заявле¬нию документов, указанием даты и подписью истца или его предста¬вителя. В исковом заявлении, подаваемом адвокатом-представителем, должно быть указано наименование представителя с указанием полно¬го названия юридической консультации, ее принадлежности к конк¬ретной коллегии адвокатов, места нахождения, почтовых реквизитов.

Гражданско-процессуальное представительство — это ведение дела в суде одним лицом в защиту и в интересах другого лица. Вопросам представительства в суде общей юрисдикции посвящена глава 5 ГПК РСФСР.

Комплекс процессуальных прав и обязанностей адвоката-предста¬вителя зависит от целей и оснований его участия в процессе.

Частью 5 ст. 45 ГПК РСФСР предусмотрено, что полномочия адво¬ката-представителя удостоверяются ордером, выдаваемым юридичес¬кой консультацией и подписанным заведующим юридической кон¬сультации (в редакции Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» 2002 г. (ст. 6 п. 2 ) - ордер на испол¬нение поручения, выдаваемый соответствующим адвокатским образо¬ванием). В этом случае адвокат-представитель по предъявлении ордера юридической консультации (адвокатского формирования) вправе подать в суд исковое заявление от имени истца-доверителя, знако¬миться с материалами дела, делать из них выписки, представлять доказательства, участвовать в их исследовании, задавать вопросы ли¬цам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам, заявлять ходатай¬ства. Однако для того, чтобы адвокат-представитель имел специаль¬ные полномочия, а именно: полномочия полного или частичного отказа от исковых требований, передать дело в третейский суд, признания иска, изменения предмета иска, заключения мирового соглашения, передачи полномочий другому лицу, обжалования решения суда, предъявления исполнительного листа к взысканию, получения при¬сужденного имущества или денег, он должен иметь также и соответ¬ствующую доверенность (см.: ст.46 ГПК РСФСР).

Таким образом, к исковому заявлению, поданному адвокатом-пред¬ставителем, должен быть приложен ордер юридической консультации (адвокатского формирования). Доверенность, выданная и оформленная в соответствии с требованиями закона (ст. 185 ГК РФ), удостоверяющая его полномочия (при наличии таковой), может быть также приложена к исковому заявлению или представлена суду в дальнейшем при рассмот¬рении дела по существу. Если адвокат-представитель имеет разовую дове¬ренность, то она приобщается к делу. Общая доверенность предъявляется судье при установлении личности явившихся в судебное заседание и проверке полномочий представителя, а затем возвращается ему.

Право вести дело в суде через представителя принадлежит лицам, участвующим в деле: сторонам, третьим лицам как с самостоятель¬ными исковыми требованиями, так и без таковых, а также физичес¬ким и юридическим лицам, участвующим в процессе по делам особо¬го производства или по делам, возникающим из административно-правовых отношений.

Судебное представительство допускается по всем гражданским делам, на всех стадиях процесса по конкретному гражданскому делу: в суде первой инстанции (начиная с подачи заявления), при пересмотре судеб¬ных постановлений в кассационном, надзорном порядке, по вновь от¬крывшимся обстоятельствам, а также в исполнительном производстве.

Ведение дела через представителя не лишает сторону права лично участвовать в процессе наряду со своим представителем. Вместе с тем следует иметь в виду, что суд вправе вызвать сторону для личных объяснений и при наличии представителя.

Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре РФ» 2002 г. (ст.2, п.4) установил, что представителями организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления в гражданском судопроизводстве могут выступать только адвокаты, за исключением случаев, когда эти функции выполняют работники, со¬стоящие в штате указанных организаций, органов государственной власти и органов местного самоуправления, если иное не установлено федеральным законом.

Представительство, осуществляемое адвокатами, относится к раз¬ряду добровольного представительства. Основанием такого представи¬тельства является договор поручения (глава 49 ГК РФ) , в силу кото¬рого сторона или третье лицо доверяет адвокату-представителю ведение своего дела в суде. Договор (соглашение) поручения заключается в письменной форме (ст. 161 ГК РФ) между доверителем, с одной сто¬роны, и юридической консультацией, с другой стороны. В договоре наряду с существенными условиями может быть указан конкретный адвокат (адвокаты), который будет исполнять поручение.

Согласно ст.434 ГК РФ, договор может считаться заключенным в письменной форме как в том случае, когда составлен один документ, подписанный сторонами, так и когда произошел обмен документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, элек¬тронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

В отличие от уголовного судопроизводства, в гражданском процес¬се адвокат не связан волей клиента и поэтому он может отказаться от представительства. Отказ от представительства может иметь место не только в связи с отсутствием правовой позиции по делу, но и по соображениям адвокатской этики. При заключении договора поруче¬ния возможности отказа от представительства и его последствия должны быть оговорены.

Процессуальное положение адвоката-представителя определяется следующим образом: не являясь стороной в гражданском судопроиз¬водстве, адвокат-поверенный действует на основании и в пределах полученных от доверителя полномочий.

Весь ход судебного заседания имеет состязательную форму. Сторо¬ны состязаются, доказывая обоснованность заявленных требований и возражений, отстаивая свои правовые позиции. Адвокат, являясь представителем стороны в процессе, в соответствии со ст. 50 ГПК РСФСР также должен доказать те обстоятельства, на которые ссылается как на основания своих требований и возражений. В этих целях адвокат-представитель участвует в доказывании, используя средства судебного доказывания, которые исчерпывающе перечислены в законе (ч.2 ст.49 ГПК РСФСР). К их числу относятся: объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные доказательства, веществен¬ные доказательства и заключения экспертов. При этом законодатель отметил (ч. 3 ст. 49 ГПК РСФСР), что доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда.

Роль адвоката-представителя в судебном доказывании выражается в его участии в собирании, проверке и оценке доказательств.

Для участия в процессе адвокат-представитель, прежде всего, дол¬жен определить предмет доказывания.

Понятие предмета доказывания большинством ученых определяет¬ся как совокупность фактов, имеющих юридическое значение, кото¬рые необходимо доказать сторонам с тем, чтобы суд правильно разре¬шил дело по существу, применив нормы материального права, регулирующие конкретное спорное правоотношение, и определив права и обязанности сторон.Следовательно, предмет доказывания по гражданским делам опре¬деляются утверждениями и возражениями сторон. Правильно опреде¬лить объем предмета доказывания по делу — значит придать всему процессу доказывания нужное направление и соответствующее рас¬пределение обязанностей по доказыванию, поскольку каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований или возражений.

Как правило, предмет доказывания определяется адвокатом-пред¬ставителем истца при подготовке искового заявления, а при представ¬лении интересов иных лиц участвующих в деле, в стадии подготовки дела или с момента вступления в процесс. Исключением, пожалуй, являются случаи изменения предмета и оснований иска, о чем будет сказано позднее.Правильно, с нашей точки зрения, полагает М.К. Треушников, что определение объема подлежащих доказыванию фактов и правовая ква¬лификация взаимосвязаны между собой. Нельзя определить предмет до¬казывания по делу без знания содержания закона, подлежащего приме¬нению, и в то же время трудно определить правоотношения без знания тех фактических обстоятельств, которые имели место между сторонами. Объем фактов предмета доказывания в ходе процесса по гражданско¬му делу может изменяться в связи с изменением оснований или предме¬та иска, увеличением или уменьшением размера исковых требований.Основание иска — это обстоятельства, на которые ссылается истец в подтверждение исковых требований.Предмет иска — это материально-правовое требование к ответчику о совершении определенных действий, воздержании от действий, при¬знании наличия или отсутствия правоотношения, изменения или пре¬кращения его.

Следует помнить, что закон устанавливает право истца изменить либо предмет, либо основание иска. Изменение и предмета и основа¬ния не допускается, поскольку такое изменение приведет к полной замене одного иска другим.

Изменение предмета доказывания может иметь место при соедине¬нии или разъединении исковых требований, отказе от иска или при¬знании иска, заключении мирового соглашения.Изменение предмета доказывания может также иметь место в слу¬чаях, когда суд по своей инициативе выйдет за пределы заявленных истцом требований, если это необходимо для защиты прав и охраняе¬мых законом интересов.

Законом предусмотрены случаи освобождения лиц, участвующих в деле, от доказывания (ст.55 ГПК РСФСР).

Не подлежат доказыванию:

• факты, признанные судом общеизвестными (землетрясение, на¬воднение, засуха, военные действия, катастрофы и т.д.). Общеизвест¬ные факты освобождены от доказывания потому, что истинность их очевидна и доказывание является излишним.

• преюдициальные факты, т.е. установленные вступившим в за¬конную силу приговором суда, решением суда общей юрисдикции или арбитражного суда;

• факты, признанные стороной, на которых другая сторона осно¬вывает свои требования или возражения (ст. 60 ГПК РСФСР). Однако если у суда имеются основания полагать, что признание фактов со¬вершено с целью сокрытия действительных обстоятельств дела либо под влиянием обмана, насилия, угрозы или заблуждения, суд не при¬нимает признания факта. В этом случае признанные стороной факты подлежат доказыванию на общих основаниях.Процесс собирания доказательств адвокатом-представителем вклю¬чает их выявление, а также представление или указание на место нахождения.

Выявить доказательства, т.е. любые фактические данные, на осно¬вании которых суд может установить обстоятельства, имеющие значе¬ние для дела, возможно, прежде всего, путем внимательного озна¬комления с имеющимися у доверителя документами. Тщательно изучив и проанализировав их, а также устную информацию доверителя о фактических данных, могущих иметь значение для дела, адвокат-представитель определяет, какие из них относятся к предмету доказыва¬ния и должны быть представлены суду, а также круг иных возможных источников доказательств.

Объем письменных доказательств, подлежащих представлению в суд, определяется также и с учетом конкретной категории гражданского дела (примерный перечень обязательных письменных доказательств со¬держится в п.17 постановления Пленума Верховного Суда РСФСР №2 от 14 апреля 1988 г. «О подготовке гражданских дел к судебному разби¬рательству» с изменениями и дополнениями, внесенными постановле¬нием Пленума №19 от 22 декабря 1992 г., в редакции постановления Пленума №11 от 21 декабря 1993 г.).

В целях выявления доказательств адвокат-представитель может ис¬пользовать как способы, предусмотренные действующим законода¬тельством, так и любые иные, не запрещенные законом способы. А именно: собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного са¬моуправления, общественных объединений, а также иных организа¬ций. У казанные органы и организации обязаны в порядке, установ¬ленном законодательством, выдавать адвокату запрошенные им документы или их заверенные копии; опрашивать с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к делу, по которому адвокат оказывает юридическую помощь; собирать и пред¬ставлять предметы и документы, которые могут быть признаны веще¬ственными и иными доказательствами в порядке, установленном за¬конодательством РФ; привлекать на договорной основе специалистов для разъяснения вопросов, связанных с оказанием юридической по¬мощи; фиксировать (в том числе с помощью технических средств) информацию, содержащуюся в материалах дела, по которому адвокат оказывает юридическую помощь, соблюдая при этом государственную и иную охраняемую законом тайну; совершать иные действия, не противоречащие законодательству РФ (например, получать устную информацию о лицах, которым известны факты, имеющие значение для дела, месте нахождения письменных (ст. 63 ГПК РСФСР) и ве¬щественных доказательств (ст. 68 ГПК РСФСР), например в беседах, ответах на устные вопросы; использовать сведения, полученные из средств массовой информации; работать с архивными материалами (осуществлять поиск определенной информации) по согласованию с администрацией соответствующих архивов и т.д.).Таким образом, в результате деятельности по выявлению доказа¬тельств адвокат-представитель получает либо предметы и документы, которые могут быть признаны доказательствами, либо информацию о месте их нахождения, либо об источниках доказательств далее — доказательства. Полученные доказательства, отвечающие требованиям относимости и допустимости, он представляет в суд. В остальной части адво¬кат-представитель реализует свое право по участию в процессе собира¬ния доказательств путем заявления ходатайств о вызове в суд лиц, которым могут быть известны какие-либо обстоятельства, относящиеся к делу (свидетелей); о назначении экспертизы; об истребовании пись¬менных доказательств судом (ст.63-65 ГПК РСФСР); об истребовании вещественных доказательств (ст.68-70 ГПК РСФСР). Кроме того, если имеются основания опасаться, что получение доказательств в дальней¬шем может сделаться невозможным или затруднительным, адвокат-представитель вправе обратиться в суд с заявлением об обеспечении этих доказательств (ст.57-59 ГПК РСФСР) (до возникновения дела в суде обеспечение доказательств производится нотариусом (ст. 102,103 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате, от 11 фев¬раля 1993 г.), который может допрашивать свидетелей, производить осмотр письменных и вещественных доказательств, назначать экспер¬тизу). Также адвокат-представитель может обращаться с заявлениями и ходатайствами о принятии судом мер по обеспечению иска, замене одного вида обеспечения иска другим, о внесении ответчиком на депо¬зитный счет суда истребуемой истцом суммы взамен допущенных мер обеспечения иска, об отмене обеспечения иска (глава 13 ГПК РСФСР).Участие адвоката-представителя в процессе проверки доказательств, как выявленных, полученных или представленных им суду лично, так и представленных суду иными лицами, участвующими в деле, состоит в определении их допустимости, т.е. того, что доказательства добыты установленными в законе средствами и из установленных за¬коном источников. Этот процесс осуществляется путем изучения и оценки источника доказательства и процесса его формирования, сопоставления с другими доказательствами, проверки правильности содержания и оформления документа, в случае необходимости, заявления ходатайств о назначении экспертизы, в т.ч. дополнительной или повторной, об истребовании дополнительных доказательств, и т.д. Так, например, для установления достоверности свидетельских показаний изучается личность свидетеля, его отношение к делу, способность к восприятию, усвоению, запоминанию и воспроизведению соответ¬ствующих событий, явлений, действий.Оценка доказательств адвокатом-представителем — это установле¬ние их относимости и достаточности для того, чтобы ликвидировать сомнения в истинности его утверждений и выводов, могущие возник¬нуть у суда.Результат деятельности адвоката-представителя по проверке и оцен¬ке доказательств подводится при высказывании его мнения на соответ¬ствующие вопросы суда, в ходатайствах и заявлениях суду, а также в судебных прениях. В прениях адвокату-представителю следует добивать¬ся такого логического построения речи, чтобы устранить имеющиеся противоречия между доказательствами, провести анализ всей совокуп¬ности полученной доказательственной информации с позиций ее допу¬стимости, относимости, достаточности, чтобы сформировать у суда мне¬ние о правомерности и обоснованности своих требований.В прениях адвокат-представитель высказывает и аргументирует свои выводы о том, какие доказательства являются достоверными, какие обстоятельства следует считать установленными, а какие не установ¬ленными, каково содержание спорного правоотношения, какой закон должен быть применен и как следует разрешить дело.Судебные прения состоят из речей лиц, участвующих в деле, и представителей. Последовательность выступлений с речами четко рег¬ламентируется законом (ст. 185 ГПК РСФСР). Сначала выступает ис¬тец и его представитель, а затем ответчик и его представитель. Третье лицо, заявившее самостоятельные требования на предмет спора в уже начатом процессе, и его представитель выступают после сторон. Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований на предмет спора, и его представитель выступают после истца или ответчика, на стороне которого третье лицо участвует в деле.Если в объяснениях участвующих в деле лиц, даваемых в начале су¬дебного разбирательства, формулируются требования и приводятся до¬казательства, имеющиеся к тому времени у дающего объяснение, то в прениях анализируются уже все собранные и проверенные судом доказа¬тельства. Адвокат-представитель не просто формулирует свои требования, а обосновывает их как с фактической, так и с правовой точек зрения.После выступлений участники прений могут обменяться реплика¬ми в связи со сказанным в речах. Право последней реплики всегда остается за ответчиком и его представителем.По результатам разрешения дела по существу суд выносит поста¬новление в форме решения.До вступления решения в законную силу адвокат-представитель вправе знакомиться в суде с материалами дела и с поступившими жалобами или протестом прокурора.Адвокат-представитель должен занимать активную позицию (в со¬четании с высокой культурой деятельности) не только в доказыва¬нии, но и в следующих вопросах: высказывать свое мнение, на воп¬росы суда, о развитии процесса; заявлять возражения на действия кого-либо из лиц, участвующих в деле, представителей, экспертов, переводчиков, а если необходимо, то и против действий председа¬тельствующего; сообщать суду об обстоятельствах имеющих значение для принятия решения о движении дела, могущих влечь приостанов¬ление или возобновление, прекращение производства по делу, оставление заявления без рассмотрения и об отмене такого определения; заявлять отводы; требовать занесения в протокол заявлений и обстоя¬тельств, которые он считает существенными для дела; обращать вни¬мание суда на обстоятельства, могущие стать предметом вынесения судом частного определения в (см.: ст.225 ГПК РСФСР); делать заяв¬ления о недопустимости доказательств и об исключении их из числа доказательств; принимать участие в осмотре вещественных и письмен¬ных доказательств; задавать, с разрешения суда, вопросы экспертам и свидетелям; заявлять ходатайства о проведении экспертиз, в т.ч. до¬полнительных и повторных; обращаться, в случае необходимости, с заявлением о восстановлении пропущенных процессуальных сроков (ст. 105 ГПК РСФСР), о взыскании вознаграждения за потерю време¬ни (ст.92 ГПК РСФСР), о распределении судебных расходов (ст.93— 95 ГПК РСФСР), об освобождении, отсрочке или рассрочке уплаты судебных расходов и уменьшении их размеров (ст.80,31 ГПК РСФСР), о возврате государственной пошлины (ст.85 ГПК РСФСР).С заявлениями и ходатайствовать о приостановлении производ¬ства по делу адвокат-представитель обращается в случаях: пребыва¬ния стороны в составе Вооруженных Сил на действительной срочной военной службе или привлечения ее для выполнения какой-либо государственной обязанности; нахождения стороны в длительной слу¬жебной командировке; нахождения стороны в лечебном учреждении или при наличии у нее заболевания, которое препятствует явке в суд и подтверждается справкой медицинского учреждения; розыска от¬ветчика в случае неизвестности места его пребывания (ст. 112 ГПК РСФСР); назначения судом экспертизы, а также о возобновлении производства по делу после устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление.После объявления судебного решения адвокат-представитель вправе обратиться в суд, постановивший решение, со следующими заявле¬ниями:• о вынесении дополнительного решения в случаях если: по како¬му-либо требованию, по которому лица, участвующие в деле, пред¬ставляли доказательства и давали объяснение, не было вынесено ре¬шение; суд, разрешив вопрос о праве, не указал размера присуженной суммы, имущества, подлежащего передаче, или действий, которые обязан совершить ответчик; судом не разрешен вопрос о судебных расходах; об индексации взысканных судом денежных сумм (ст.207—1 ГПК РСФСР).

Дополнительное решение может быть обжаловано в кассационном порядке по общим правилам;

• о разъяснении решения суда, не изменяя его содержания. Разъяс¬нение решения допускается, если оно еще не приведено в исполнение

• и не истек срок, в течение которого решение может быть принуди¬тельно исполнено;

• об исправлении допущенных в решении описок или явных ариф¬метических ошибок;

• об отсрочке либо рассрочке исполнения решения, а также об изменении способа и порядка его исполнения;

• об обеспечении исполнения решения, не обращенного к немед¬ленному исполнению;

• о пересмотре заочного решения (это право принадлежит адвока¬ту-представителю стороны, не присутствовавшей в судебном заседа¬нии).

Адвокат-представитель, как и лица, участвующие в деле, вправе, ознакомившись с протоколом судебного заседания в течение трех дней со дня его подписания, подавать письменные замечания на него с указанием на допущенные неправильности и неполноту протокола.Адвокат-представитель имеет право на принесение частных жалоб на определения суда по вопросам: о внесении в решение исправлений (ст.204 ГПК РСФСР); об отказе в вынесении дополнительного решения (ст.205 ГПК РСФСР); о разъяснении решения суда (ст.206 ГПК РСФСР); об отсрочке или рассрочке исполнения решения, а также об изменении способа и порядка его исполнения(ст.207 ГПК РСФСР); о немедлен¬ном исполнении решения (ст.211 ГПК РСФСР); об обеспечении иска (ст. 139 ГПК РСФСР); об оставлении без удовлетворения заявления о пересмотре заочного решения (глава 16—1 ГПК РСФСР); о приоста¬новлении производства по делу (ст.217 ГПК РСФСР); об отказе в вос¬становлении пропущенного процессуального срока (ст. 105 ГПК РСФСР); связанным с судебными расходами (ст.96 ГПК РСФСР); об отказе суда сложить штраф или уменьшить его размер (ст.98 ГПК РСФСР); на решение суда об индексации взысканных сумм (ст.207-1 ГПК РСФСР).После вступления решения в законную силу лица участвующие в деле, в т.ч. и адвокат-представитель, не могут вновь заявлять в суде те же исковые требования, на том же основании, а также оспаривать в другом процессе установленные судом факты и правоотношения.

Решение суда может быть обжаловано адвокатом-представителем, как уже указывалось ранее, только в том случае, если соответствую¬щее правомочие делегировано ему доверителем в доверенности.Право на обжалование возникает с момента вынесения судом ре¬шения в окончательной форме.Не вступившие в законную силу решения могут быть обжалованы в кассационном порядке : решения районных (городских) судов — в Верховный суд автономной республики, краевой, областной, городс¬кой суд, суд автономной области или суд автономного округа; реше¬ния Верховных судов автономных республик, краевых, областных, городских судов, судов автономных областей и судов автономных ок¬ругов — в Верховный Суд РФ; решения Судебной коллегии по граж¬данским делам и Военной коллегии Верховного Суда РФ — в касса¬ционную коллегию Верховного Суда РФ.Кассационные жалобы могут быть поданы в течение десяти дней после вынесения судом решения в окончательной форме через суд, вынесший решение или непосредственно в кассационную инстанцию.

Кассационная жалоба должна содержать: наименование суда, кото¬рому адресуется жалоба; наименование лица, подавшего жалобу; ука¬зание на решение, которое обжалуется и суд, постановивший это ре¬шение; указание, в чем заключается неправильность решения, и просьбу лица, подающего жалобу; перечень прилагаемых к жалобе письмен¬ных материалов, в том числе и квитанцию об оплате государственной пошлины. Кассационная жалоба представляется в суд с копиями по числу лиц, участвующих в деле. Суд может обязать адвоката-предста¬вителя предоставить копии приложенных к кассационной жалобе пись¬менных материалов по числу лиц, участвующих в деле. Ссылки в жа¬лобе на новые доказательства, которые не были представлены в суд первой инстанции, допускается лишь в случае обоснования в жалобе невозможности их представления в суд первой инстанции.Жалоба, поданная адвокатом-представителем, подписывается им с приложением доверенности, удостоверяющей полномочия, если в деле не имеется такого полномочия. В случае подачи кассационной жалобы, не подписанной подающим лицом, без указания на решение, которое обжалуется, либо без приложения всех необходимых копий, а также при подаче жалобы, не оплаченной государственной пошлиной (в раз¬мере 50% ставки, установленной для исковых заявлений, исчислен¬ной со спорной суммы), суд выносит определение, которым оставляет жалобу без движения и назначает срок для исправления недостатков. При выполнении в срок указаний суда, жалоба считается поданной в день первоначального представления в суд. В противном случае жалоба считается неподанной и возвращается лицу, подававшему ее.Адвокату, представляющему интересы соучастника или третьего лица, выступающему на стороне того лица, участвующего в деле, которое уже подало кассационную жалобу, следует помнить о воз¬можности присоединиться к поданной жалобе. Заявление о присоеди¬нении к жалобе государственной пошлиной не облагается.

Пределами кассационной жалобы определяются пределы проверки законности и обоснованности решения суда первой инстанции в кас¬сационном порядке.

Производство в суде кассационной инстанции построено на тех же основных началах, что и производство в суде первой инстанции, с теми лишь особенностями, которые вытекают из различия предмета судебного разбирательства, проверочного характера функций суда вто¬рой инстанции.Лица, участвующие в деле, и их представители в суде второй ин¬станции пользуются широкими процессуальными правами. Они долж¬ны быть оповещены о дне разбирательства дела в суде второй инстан¬ции, имеют право участвовать в судебном разбирательстве, знакомиться со всеми материалами, поступившими в суд второй инстанции, давать объяснения по делу, поддерживать жалобу, возражать против жало¬бы, а также представлять дополнительные материалы. Но их неявка не препятствует разбору жалобы.Адвокат-представитель вправе представить объяснения на жалобу или протест с приложением документов, подтверждающих эти объяс¬нения. Если суд сочтет необходимым, он может обязать представить объяснения и приложенные к нему документы с копиями по числу лиц, участвующих в деле.Адвокат-представитель вправе отказаться от поданной жалобы. Од¬нако для суда такой отказ не является обязательным. В случае если такое действие адвоката-представителя противоречит закону или на¬рушает права и охраняемые интересы других лиц, суд может, не при¬няв отказ от кассационной жалобы, рассмотреть дело в кассационном порядке.

Отказ адвоката-представителя истца от иска или мировое соглаше¬ние сторон, совершенные после подачи кассационной жалобы или протеста, должны быть представлены кассационной инстанции в пись¬менной форме. Принятие отказа кассационной инстанцией влечет от¬мену вынесенного решения и прекращение производства по делу.В ходе разбирательства дела в суде второй инстанции, после докла¬да дела, суд выслушивает объяснения явившихся в судебное заседание лиц, участвующих в деле, и представителей. Сначала выступает лицо, подавшее кассационную жалобу и его представитель. В случае обжало¬вания решения обеими сторонами первым выступает истец.Вступившие в законную силу решения, определения и постановле¬ния всех судов Российской Федерации могут быть пересмотрены в порядке судебного надзора по протестам лиц, имеющих право прине¬сения протеста.Жалоба с просьбой о принесении протеста адресуется соответству¬ющему должностному лицу (ст. 320 ГПК РСФСР) с указанием наи¬менования лица, подавшего жалобу, указанием на судебный акт, ко¬торый обжалуется, и суд, постановивший его, аргументацией несогласия с принятым решением, определением или постановлением, вступившими в законную силу (ст. 330 ГПК РСФСР — непра¬вильное применение или толкование норм материального права; су¬щественное нарушение норм процессуального права, повлекшее вы¬несение незаконного решения, определения, постановления суда), просьбу, в случае необходимости, о приостановлении исполнения со¬ответствующих решений, определений и постановлений (ст. 323 ГПК РСФСР), перечень прилагаемых к жалобе письменных материалов, в т.ч. копии обжалуемых решения, определения или постановления.В случае принесения протеста суд извещает об этом лиц, участвую¬щих в деле и направляет им копии протеста. И хотя суд по своему усмотрению решает вопрос о сообщении или несообщении лицам, участвующим в деле, о времени и месте рассмотрения дела, они в любом случае вправе представить письменные объяснения на протест и дополнительные материалы. Неявка в судебное заседание лиц, уча¬ствующих в деле, которые извещались о времени и месте рассмотре¬ния дела, не является препятствием к разбирательству дела.Решения, определения и постановления судов по гражданским де¬лам, вступившие в законную силу, могут быть пересмотрены также и по вновь открывшимся основаниям по заявлению лиц, участвующих в деле, или их представителей, которое направляется в суд, вынесший решение, определение или постановление. Срок подачи такого заявле¬ния установлен в течение трех месяцев со дня установления обстоя¬тельств, служащих основанием пересмотра.Статья 333 ГПК РСФСР к таким основаниям относит: существен¬ные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть извест¬ны заявителю; установленные вступившим в законную силу пригово¬ром суда заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, подложность документов либо вещественных доказательств, повлекшие за собой по¬становление незаконного или необоснованного решения; установлен¬ные вступившим в законную силу приговором суда преступные дей¬ствия сторон, других лиц, участвующих в деле, либо их представителей или преступные деяния судей, совершенные при рассмотрении данного дела; отмена решения, приговора, определения или постановления суда либо постановления иного органа, послужившего основанием к выне¬сению данного решения, определения или постановления.Перечень оснований к пересмотру дела по вновь открывшимся ос¬нованиям предопределяет действия адвоката-представителя, собираю¬щего документы для возбуждения соответствующего производства в суде. Как и при рассмотрении дела в кассационной и надзорной ин¬станции, заявитель и лица, участвующие в деле, извещаются о време¬ни и месте судебного заседания, однако их неявка не является препят¬ствием к рассмотрению заявления.Правоотношения, возникающие в исполнительном производстве, регулируются рядом правовых актов, важнейшим из которых являет¬ся Федеральный закон №119-ФЗ «Об исполнительном производстве» от 21 июля 1997 г.Сторонами исполнительного производства являются взыскатель и должник. Они могут лично участвовать в исполнительном производ¬стве или поручать ведение дела представителю, который, действуя по доверенности, имеет право совершать от имени представляемого всех действий, связанных с исполнительным производством: знакомиться с материалами исполнительного производства, делать из них выпис¬ки, снимать с них копии, представлять дополнительные материалы, заявлять ходатайства, участвовать в совершении исполнительных дей¬ствий, давать устные и письменные объяснения в процессе исполни¬тельных действий, высказывать свои доводы и соображения по всем вопросам, возникающим в ходе исполнительного производства, воз¬ражать против ходатайств, доводов- и соображений других лиц, уча¬ствующих в исполнительном производстве, заявлять отводы. При на¬личии в доверенности специально оговоренных полномочий, представитель также имеет право на совершение следующих действий: предъявлять и отзывать исполнительный документ; передавать полно¬мочия другому лицу; обжаловать действия (бездействия) судебного пристава-исполнителя; получать присужденное имущество (в том чис¬ле и деньги).

Возможные варианты конкретного выражения полномочий пред¬ставителя следующие:

1. Обращаться с заявлением к судебному приставу-исполнителю:

1.1 О принятии исполнительного документа (о возбуждении ис¬полнительного производства);

1.2 Об описи имущества должника и наложении ареста;

1.3 Об отсрочке или о рассрочке исполнения, а также об измене¬нии способа и порядка исполнения (при наличии обстоятельств, пре¬пятствующих совершению исполнительных действий);

1.4 Об отложении исполнительных действий (право представителя взыскателя);

1.5 Об отложении взыскания (право представителя должника); -

1.6 О возврате исполнительного документа (право представителя взыскателя при неисполнении или частичном исполнении);

1.7 О розыске должника, имущества должника или розыске ребенка.

2. Обращаться с заявлением в суд или иной орган, выдавший ис¬полнительный документ:

2.1 Об отсрочке или о рассрочке исполнения, а также об измене¬нии способа и порядка исполнения (при наличии обстоятельств, пре¬пятствующих совершению исполнительных действий);

2.2 О восстановлении пропущенного срока предъявления испол¬нительного листа или судебного приказа к исполнению.

3. Обжаловать в соответствующий суд:

3.1 Постановление судебного пристава-исполнителя о возбуждении исполнительного производства;

3.2 Действия судебного пристава-исполнителя, возвратившего ис¬полнительный документ;

3.3 Постановление судебного пристава-исполнителя об отложении исполнительных действий;

3.4 Постановление судебного пристава-исполнителя об отказе в розыске должника или его имущества и о взыскании расходов по розыску;

3.5 Определение суда о приостановлении или прекращении иско¬вого производства (в кассационном порядке).

Некоторую специфику имеет подготовка и ведение дел особого производства.

К особому производству, по смыслу ст.245 и ч.З ст.246 ГПК РСФСР, относятся дела, подведомственные суду, в которых нет ма¬териально-правового спора.

В особом производстве рассматриваются гражданские дела, по ко¬торым необходимо в судебном порядке:• подтвердить наличие или отсутствие юридических фактов или обстоятельств, от которых зависит возникновение, изменение или пре¬кращение личных или имущественных прав;

• подтвердить наличие или отсутствие бесспорного права;

• установить правовой статус гражданина.

Дела особого производства проходят те же стадии, что и дела иско¬вые. На них распространяются общие правила доказывания, ведения протоколов, судебного представительства, проверки законности и обо¬снованности судебных решений и пр.

Однако имеются и некоторые особенности, которые следует учи¬тывать.

Так, в делах особого производства:

• нет спорящих сторон, иска (соответственно и признания иска, отказа от иска, обеспечения иска), истца и ответчика, не может быть мировых соглашений;

• дела об установлении фактов, имеющих юридическое значение, а также о признании гражданина безвестно отсутствующим и объявле¬нии гражданина умершим могут быть возбуждены лишь в том случае, если заявитель укажет в заявлении цель обращения к суду (ст.250, 253 ГПК РСФСР);

• заявления по делам об установлении фактов, имеющих юриди¬ческое значение, подаются в суд по месту жительства заявителя, за исключением заявлений об установлении факта владения строением на праве собственности, которое подается в суд по месту нахождения строения (ст.249 ГПК РСФСР); в заявлении должны быть приведены доказательства, подтверждающие невозможность получения заявите¬лем надлежащих документов либо невозможность восстановления ут¬раченных документов (ст.248 ГПК РСФСР);

• заявления о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим подается в суд по месту житель¬ства заявителя (ст.252 ГПК РСФСР);

• заявления о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным подается в суд по месту жительства данного граж¬данина, а если лицо помещено в психиатрическое лечебное учрежде¬ние, то по месту нахождения лечебного учреждения (ч.2 ст.258 ГПК РСФСР);

• заявление об усыновлении обязательно должно содержать опре¬деленный набор информации и документов, предусмотренных зако¬ном (ст.263-2 ГПК РСФСР), и подается в суд по месту жительства или нахождения усыновляемого ребенка (ст.263-1 ГПК РСФСР);

• дела о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным могут быть начаты, если заявление подано строго ограниченным кругом лиц (ст.258 ГПК РСФСР);

• решения, вынесенные по делам о признании граждан безвестно отсутствующими или объявлении лиц умершими, могут быть отмене¬ны судом, вынесшим решение, в случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим (ст.257 ГПК РСФСР);

• если при рассмотрении дела в порядке особого производства воз¬никает спор о праве, подведомственный судам, суд оставляет заявле¬ние без рассмотрения и разъясняет заинтересованным лицам их право обратиться с иском на общих основаниях (ч.З ст.246 ГПК РСФСР).

В главе 23 ГПК РСФСР законодатель закрепил порядок производ¬ства по делам о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации. Основной особенностью рассмотрения данной категории дел являются сокращенные сроки и специальный состав субъектов обращения в суд.Рассмотрение вопросов об участии адвоката-представителя в рас¬смотрении дел мировым судьей отдельно от предыдущих обусловле¬но, прежде всего, тем, что к подсудности мировых судов законодате¬лем отнесены не все, а лишь отдельные категории дел. И только производству по этим определенным категориям дел и присуща спе¬цифика мирового разбирательства, заключающаяся в основном в воз¬можности и самой процедуре апелляционного пересмотра решений и определений мировых судей.

Статьей 113 ГПК РСФСР определены дела, подсудные мировому судье:

• дела о выдаче судебного приказа;

• дела о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях;

• дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества;

• иные дела, возникающие из семейно-правовых отношений, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), установи линии отцовства, о лишении родительских прав, об установлении усы¬новления (удочерения) ребенка;

• дела по имущественным спорам при цене иска, не превышаю¬щей пятисот минимальных размеров оплаты труда, установленных за¬коном на момент подачи заявления;

• дела, возникающие из трудовых отношений, за исключением дел о восстановлении на работе;

• дела об определении порядка пользования земельными участка¬ми, строениями и другим недвижимым имуществом;

• иные дела, отнесенные федеральными законами к компетенции мировых судей.

В случае когда при объединении нескольких связанных между со¬бой требований, изменении предмета иска или предъявлении встреч¬ного иска новые требования становятся подсудными районному суду, а остальные — мировому судье, все требования подлежат рассмотре¬нию в районном суде.Правила обращения в мировой суд и порядок рассмотрения дел мировым судьей аналогичны описанным при производстве по первой инстанции в районных судах.Апелляционному производству посвящена глава 35–1 ГПК РСФСР.Решение мирового судьи может быть обжаловано в апелляционном порядке сторонами и другими лицами, участвующими в деле, а также их представителями в соответствующий районный суд через мирового судью в течение десяти дней со дня его вынесения.Законодатель допустил возможность восстановления пропущенно¬го срока на подачу апелляционной жалобы мировым судьей, через которого такая жалоба подана. Однако в ст. 318–2 ГПК РСФСР огово¬рено, что это является правом, но не обязанностью мирового судьи и что просьба о восстановлении пропущенного срока должна быть изло¬жена в апелляционной жалобе либо подана одновременно с нею.

Апелляционная жалоба должна содержать:

• наименование районного суда, которому адресована жалоба;

• наименование лица, подающего жалобу, его место жительства или место нахождения;

• указание на обжалуемое решение мирового судьи;

• доводы жалобы со ссылкой на основания, предусмотренные ст. 306-308 ГПК РСФСР;

• просьбу заинтересованного лица;

• перечень прилагаемых документов с приложением квитанции об оплате государственной пошлины.

При подаче апелляционной жалобы адвокатом-представителем, к ней должны быть приложены доверенность и ордер юридической кон¬сультации, если в деле не имеется таких документов.Апелляционная жалоба и приложенные к ней документы пред¬ставляются с копиями по числу лиц, участвующих в деле.При несоответствии поданной апелляционной жалобы вышеука¬занным требованиям мировой судья выносит определение об оставле¬нии жалобы без движения и назначает лицу, подавшему жалобу, срок для исправления недостатков.Если указания, содержащиеся в определении мирового судьи, бу¬дут выполнены в установленный срок, жалоба считается поданной в день первоначального представления ее в суд. В противном случае жа¬лоба считается не поданной и возвращается лицу, подававшему ее.Кроме невыполнения в установленный срок указаний мирового судьи, содержащихся в определении об оставлении жалобы без дви¬жения, основанием для возвращения апелляционной жалобы являют¬ся также истечение срока обжалования, если жалоба не содержит просьбу о восстановлении пропущенного срока либо в восстановлении этого срока отказано, а также при изменении предмета или основания требования, рассмотренного мировым судьей.До направления дела с апелляционной жалобой в районный суд лицо, подавшее жалобу, может отозвать ее.Возврат апелляционной жалобы осуществляется на основании оп¬ределения мирового судьи, которое может быть обжаловано в район¬ный суд лицом, подавшим жалобу.

Лица, участвующие в деле, и их представители вправе представить мировому судье письменные объяснения (возражения) на апелляци¬онную жалобу с приложением документов, подтверждающих эти объяс¬нения, и копии по числу лиц, участвующих в деле.После поступления дела с апелляционной жалобой в районный суд, но до принятия решения или определения судьей районного суда, адвокат-представитель или доверитель вправе отказаться от жалобы. Отказ от жалобы оформляется определением судьи районного суда о прекращении апелляционного производства.При рассмотрении дела в апелляционном порядке судья районного суда проверяет законность и обоснованность решения мирового судьи по правилам производства в суде первой инстанции. При этом он вправе устанавливать новые факты и исследовать новые доказательства по делу. Полномочия суда апелляционной инстанции при рас¬смотрении апелляционной жалобы следующие:

• оставить решение мирового судьи без изменения, а жалобу — без удовлетворения;

• изменить решение мирового судьи или отменить его и вынести новое решение;

• отменить решение мирового судьи полностью или в части и пре¬кратить производство по делу либо оставить жалобу без рассмотрения.

Определения мирового судьи, по общему правилу, не обжалуют¬ся, за исключением случаев, предусмотренных ст.318—12 ГПК РСФСР (когда определение мирового судьи препятствует дальнейшему движе¬нию дела и в случаях, прямо указанных в ГПК). В иных случаях возра¬жения против определений мирового судьи могут быть включены в апелляционную жалобу.

Срок подачи частной жалобы — в течение десяти дней со дня вынесения определения мировым судьей. Подача и рассмотрение част¬ных жалоб происходит в порядке, предусмотренном для обжалования решения мирового судьи.

Определение суда апелляционной инстанции, вынесенное по част¬ной жалобе, обжалованию в кассационном порядке не подлежит и вступает в законную силу с момента его вынесения.

Решение апелляционной инстанции может быть обжаловано в кас¬сационном порядке