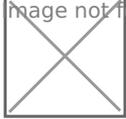


Содержание:

Image not found or type unknown



Введение

Участие адвоката в гражданском судопроизводстве весьма распространено, поэтому следует четко представлять себе последовательность осуществляемых им при этом действий.

Следует отметить, что с принятием нового Гражданского процессуального кодекса РФ (вступил в законную силу с 1 февраля 2003 г.

суд по собственной инициативе может назначить одной из сторон адвоката в качестве представителя (ст. 50 ГПК РФ). Это возможно в следующих случаях: 1. Отсутствие представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно.

2. В других случаях, предусмотренных федеральным законодательством.

Юридическая помощь гражданам Российской Федерации, среднедушевой доход которых ниже величины прожиточного минимума, установленного законом соответствующего субъекта Российской Федерации, оказывается бесплатно в следующих случаях:

1. истцам - по рассматриваемым судами первой инстанции делам о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного смертью кормильца, увечьем или иным повреждением здоровья, связанным с трудовой деятельностью;
2. ветеранам Великой Отечественной войны - по вопросам, не связанным с предпринимательской деятельностью;
3. гражданам Российской Федерации - при составлении заявлений о назначении пенсий и пособий;
4. гражданам Российской Федерации, пострадавшим от политических репрессий, - по вопросам, связанным с реабилитацией.

Перечень документов, необходимых для получения гражданами Российской Федерации юридической помощи бесплатно, а также порядок предоставления указанных документов определяются законами и иными нормативными правовыми

актами субъектов Российской Федерации.

В этом случае назначение производится через органы управления адвокатской палаты.

В остальных случаях, как правило, граждане или организации сами подыскивают себе адвоката. В этом случае их отношения регулируются соглашением об оказании юридической помощи.

Действия адвоката, представляющего интересы истца:

Адвокат должен постоянно помнить о том, что все доводы, соображения, доказательства его сторона предоставляет первой. В связи с этим адвокат должен предусмотреть возможность наличия у него дополнительных доводов и соображений (в рамках заявленного иска).

Адвокат истца должен быть готов к тому, что в ходе процесса ему придется изменить предмет или основание иска, увеличивать или уменьшать сумму исковых требований.

Установить наличие или недостаток необходимой доказательственной базы.

В необходимых случаях принять меры к сбору дополнительных доказательств.

Адвокат истца в ходе подготовки к процессу должен подготовиться к допросу свидетелей, т.е. собрать сведения о них, выяснить, в каких отношениях они состоят со сторонами, какими сведениями могут располагать, а также предварительно сформулировать вопросы, которые будут заданы этим свидетелям.

Если назначена экспертиза, то у адвоката истца должны быть подготовлены вопросы к эксперту

Адвокат истца первым выступает в судебных прениях, поэтому необходимо тщательно готовить ту часть речи, которая посвящена опровержениям доводов ответчика. Если этого сделать невозможно, то по этому вопросу можно выступить с последней репликой.

Адвокат истца должен быть готов к тому, что ответчик может реализовать свое право на предъявление встречного иска.

Адвокат истца должен быть готов к возможности заключения мирового соглашения. Он должен разъяснить своему доверителю все последствия

заклучения такого соглашения.

Адвокат, который в гражданском процессе представляет интересы ответчика, как правило, вступает в процесс после его начала. Поэтому такой адвокат должен очень четко представлять себе позицию своего доверителя по отношению к заявленным исковым требованиям.

Действия адвоката, представляющего интересы ответчика:

Ознакомиться с материалами дела и выяснить отношение своего доверителя к заявленным в его адрес требованиям.

Рассмотреть вопрос о возможности предъявления встречного иска.

Разъяснить доверителю возможность заключения мирового соглашения или передачи спора на рассмотрение третейского суда.

Формирование доказательственной базы в обосновании своей позиции, при необходимости принятие мер по ее формированию.

Подготовка к допросам свидетелей и формирование вопросов перед экспертами, так же, как и адвокат истца.

Подготовка к выступлению в судебных прениях, а также выступления с последней репликой.

Поскольку вступающие в гражданский процесс третьи лица, как заявляющие самостоятельные требования относительно предмета иска, так не заявляющие таких требований, пользуются правами той стороны, на чьей они участвуют в процессе, то тактика действий представляющих их интересы адвокатов аналогична тактике тех адвокатов, которые соответственно представляют интересы истца или ответчика в конкретном процессе.

После окончания гражданского процесса адвокат должен:

1. разъяснить стороне существо решения суда. Это особенно важно в тех случаях, когда судом вынесено решение о частичном удовлетворении заявленных исковых требований. Кроме того, востребованность разъяснения решения также имеет место в тех случаях, когда необходимо после вынесения решения осуществлять другие юридически значимые действия. Например, произвести государственную регистрацию право собственности на объект

недвижимости т.п.;

2. в необходимых случаях разъяснить клиенту срок и порядок обжалования судебного акта. Если клиент не согласен с вынесенным судебным решением, то адвокат должен принять меры по его обжалованию в апелляционном или кассационном порядке. Ему следует разъяснить клиенту порядок и сроки обжалования, а также подготовить в случае необходимости соответственно апелляционную или кассационную жалобу.

Подготовка и подача апелляционной и кассационной жалобы и участие адвоката в апелляционном и кассационном разбирательстве. Следует помнить, что апелляция - это способ обжалования, при котором происходит повторное рассмотрение дела, а кассация - это способ обжалования, при котором проверяется законность, обоснованность и мотивированность вынесенного судебного решения. Адвокат должен сосредоточить свое внимание именно на том, что в каком порядке будет осуществлена процедура обжалования и на те процессуальные моменты, которые по его мнению не были учтены судом либо не получили в судебном разбирательстве первой инстанции соответствующей правовой оценки.

Оказывает помощь в рамках исполнительного производства.

В необходимых случаях адвокат может принять участие на стороне своего доверителя и в исполнительном производстве. В этом случае он имеет право присутствовать при осуществлении тех или иных исполнительных действиях, обжаловать действия (бездействие) судебного пристава - исполнителя и т.п.

Деятельность адвоката на досудебной стадии гражданского процесса

В соответствии с действующим ГПК РСФСР, всякое заинтересованное лицо вправе в порядке, установленном законом, обратиться в суд за защитой нарушенного или оспариваемого права или охраняемого законом интереса. Отказ от права на обращение в суд недействителен (ст. 3 ГПК РФ).

Полномочия адвоката как представителя вытекают из ст. 53 ГПК РФ и ст. 51 ГПК РФ.

Документом, подтверждающим полномочия представителя, является ордер, выданный соответствующим адвокатским образованием.

В соответствии с законом, дело в суде гражданин может вести лично, а может через представителя. Причем личное участие гражданина в деле не лишает его

права иметь представителя.

Для чего гражданам в судебном разбирательстве необходим адвокат в качестве представителя? Казалось, явись в суд, изложи свое дело, и суду все ясно. Но все не так просто. В гражданских процессах каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений (ст. 56 УПК РФ).

Адвокату принадлежит особая роль в доказывании по гражданским делам, т.к. доказывание является основным фактором всей процессуальной деятельности адвоката.

Адвокат является самостоятельным субъектом доказывания в гражданском процессе. Он имеет право знакомиться с материалами дела, представлять доказательства, т.е. активно участвовать в доказывании наравне с другими участниками процесса.

Прежде всего, адвокату необходимо в процессе подготовки к процессу выработать правовую позицию, т.е. проверить законность спорного интереса, обоснованность имеющихся у клиента доказательств, наличие правовой перспективы по делу.

Правовую позицию необходимо обсудить с клиентом. По вопросу законности спорного интереса необходимо уточнить, есть ли закон, регулирующий спорное отношение. Если его нет, то необходимо обратиться к другому по аналогии закону или вообще к аналогии права. Сложнее, если закон есть и его положения не в пользу клиента. В этом случае необходимо запомнить, что в таком огромном массиве правовых документов, регулирующих гражданско-правовые отношения, идеальных документов не существует по определению, и от опыта и практики адвоката зависит возможность найти правовое обоснование позиции клиента.

Вторым, немаловажным элементом позиции является наличие необходимых доказательств по делу. Законность притязаний должна быть доказана.

Необходимо уточнить с клиентом круг свидетелей, помочь ему определить их и организовать их вызов в судебное заседание, а также определить, какие необходимо собрать документы, подтверждающие факты, которые клиент изложил в заявлении.

От адвоката требуется тщательный и глубокий анализ конфликтной ситуации с учетом сложившейся судебной практики, и хотя прецедентного права у нас нет, но

опыт у судей есть, и это необходимо учитывать (т.е. опыт рассмотрения сложных дел).

Последнее, что необходимо оценить адвокату в процессе подготовки, — это перспектива дела. Ведение адвокатом юридически безнадёжного дела влечет для клиента бесполезные расходы, подрывает у него и у суда доверие к адвокату. «Худая молва хуже топора» — эту древнюю поговорку адвокат должен очень хорошо помнить. Поэтому он должен откровенно сообщить клиенту о неблагоприятной перспективе процесса, о слабых и ненадежных звеньях его позиции, отсутствии доказательств, чтобы клиент мог ясно представить себе возможный ход дела и принять решение, начать ли дело или нет. Необходимо также помнить, что адвокат не судья, и его оценка перспектив дела носит предварительный характер.

Практика на примере компании «Павлова и партнеры»

ОАО «Тольяттиазот» - крупнейший в мире производитель аммиака – заключило с ООО фирма «Сиэгла» и ОАО «Азотреммаш» договор о долевом инвестировании строительства, согласно которому стороны обязались соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица в целях строительства многоквартирного дома (1-й этап строительства) и получения в собственность расположенных в данном доме жилых помещений. Застройщиком указанного объекта (правообладателем земельного участка и лицом, которому было выдано разрешение на строительство) выступало ОАО «Азотреммаш».

Впоследствии ООО фирма «СИЭГЛА» было признано банкротом. Одновременно ОАО «Тольяттиазот» и ОАО «Азотреммаш» стали получать иски граждан о признании права собственности на квартиры в указанном доме, строительство которого не было завершено. В этот момент выяснилось, что ООО фирма «СИЭГЛА», не имея каких-либо полномочий на это от остальных участников упомянутого договора, продало большую часть квартир в строящемся доме по ценам значительно ниже рыночных по договорам долевого участия в строительстве жилья (по условиям договора ООО фирма «СИЭГЛА» могло претендовать лишь на 40 % квартир). Кроме того, стало известно о заключении ООО фирма «СИЭГЛА» договоров долевого участия в строительстве в отношении ряда квартир в жилой блок-секции, прилегающей к указанному дому (2-й этап строительства), возведение которой

осуществлялось ООО фирма «СИЭГЛА» (подрядчик) на основании договора с ОАО «Тольяттиазот» (заказчик) (данный договор не предусматривал передачу в собственность подрядчика каких-либо помещений в возведенном объекте).

В деле о банкротстве ООО фирма «СИЭГЛА» были применены принятые незадолго до этого правила о банкротстве застройщиков (параграф 7 главы IX Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)»).

Адвокат Павлова Г.А. обеспечивала комплексное правовое сопровождение данного проекта, включая выработку стратегии и представление интересов ОАО «Тольяттиазот» и ОАО «Азотреммаш» в арбитражных судах всех инстанций (в том числе Верховном Суде РФ) и судах общей юрисдикции. При этом участие в центральном для указанного проекта деле – деле о банкротстве ООО фирма «СИЭГЛА» (№ А55-6250/2009) – охватывало весь спектр процессуальной работы по более чем 200 обособленным спорам различной предметной направленности (о включении требований участников строительства в реестр требований о передаче жилых помещений / реестр денежных требований кредиторов, о признании наличия или отсутствия права собственности участников строительства на помещения, об исключении имущества из конкурсной массы должника и пр.).

В деле № А55-6250/2009 было частично удовлетворено заявление ОАО «Тольяттиазот» о выделе в натуре его доли в виде жилых помещений. В рамках самостоятельных обособленных споров суд согласился с позицией ОАО «Тольяттиазот» и ОАО «Азотреммаш», отклонив как необоснованные требования конкурсного управляющего и представителя учредителей (участников) должника о признании отсутствующим права собственности ОАО «Азотреммаш» на ряд помещений в спорном жилом доме (1-й этап строительства) и определении доли должника в праве на жилую блок-секцию (2-й этап строительства).

Кроме того, в результате длительного судебного разбирательства (в том числе на уровне Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ) оставлено в силе определение арбитражного суда, которым частично удовлетворено заявление ОАО «Азотреммаш» об исключении ряда объектов из конкурсной массы должника.