

## ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПОЛОЖЕНИЕ АДВОКАТА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

КОНУРБЕКОВА Г.Н.  
ДЖАНАЛИЕВА Н.К.  
ualibrary@mail.ru

*Статья дает основные понятия об адвокатуре как о правовом институте, анализируется процессуальное положение адвоката в сегодняшнем мире.*

*The article gives a basic understanding of the Bar as a legal institution, analyzed the procedural position of the lawyer in the world today.*

Адвокатура как правовой институт в любом государстве призвана содействовать утверждению единства теории и практики применения права, усилению правовой защищенности прав и свобод, гарантированных законами. Являясь объектом многих научно-практических исследований, проблема повышения роли адвокатуры в оказании юридической помощи сегодня не может быть сведена лишь к процессуальному положению адвоката в суде. Она гораздо многограннее и сложнее, а значит, нуждается во всестороннем обсуждении.

Адвокат в переводе с латинского «advocates» означает призванный — юрист, оказывающий профессиональную правовую помощь посредством консультаций, рекомендаций, защиты в суде, представления прав и интересов, лиц обратившихся к нему.

В Древнем Риме адвокатами называли родственников и друзей тяжущегося, которых он просил сопровождать его на суд. Во времена Римской империи этим термином стали обозначать судебных защитников.

В Европе, как в науке, так и в западноевропейских языках, с термином «адвокатура» соединяется понятие деятельности, отличной от деятельности поверенных, что подразумевает функционирование специального Сословия профессиональных юристов.

В русском разговорном языке термин «адвокатура» стал означать с середины XIX в. профессию адвокатов, отличающихся от оказывающих юридическую помощь поверенных, которые могут и не быть юристами. Также термином «адвокатура» обозначалось объединение адвокатов в какую-либо структуру.

В советский период (1917—1991 гг.) этот термин стал обозначать юристов-профессионалов, объединенных в коллегии для оказания юридической помощи физическим и юридическим лицам (разъяснение правовых вопросов, составление договоров, жалоб, представительство в суде и т.п.), так как коллегии адвокатов являлись практически единственной формой объединения лиц, оказывающих юридическую помощь на профессиональной основе.<sup>1</sup>

В современной науке большинство ученых, занимающихся исследованиями в области адвокатуры и адвокатской деятельности, сходятся во мнении, что адвокатской деятельностью является юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе физическим и юридическим лицам путем правового консультирования, организации защиты или представительства интересов в судах. В нашем случае адвокатом может быть гражданин Кыргызской Республики, имеющий лицензию на право занятия адвокатской деятельностью.<sup>2</sup>

Престиж адвоката и эффективность его деятельности находятся в прямой зависимости от положения человека в обществе и государстве, от дела, базовых принципов демократии и законности.

Сегодняшняя адвокатура многолика и демократична. Один и тот же юрист частенько оказывает юридическую помощь крупным предпринимательским структурам и неимущему человеку.

В современных условиях все более усложняющегося правового регулирования, связанного с расширением рыночных отношений, «переосмысление принципов, подходов и ценностей в построении всего процессуального права, в том числе определения роли, места и статуса таковой процессуальной фигуры как юрист, на которого правительство «возложило» цель защиты прав и интересов каждого человека и гражданина, Конституция Кыргызской Республики закрепила право каждого на получение квалифицированной юридической помощи, детально регламентированное в отраслевом законодательстве.

Существует объективная потребность в получении квалифицированной юридической помощи участниками процесса в суде всех инстанций. Так, в согласовании с законодательством КР граждане могут вести свои дела в суде через представителей, которыми могут быть дееспособные лица, имеющие надлежащим образом оформленные доверенности.<sup>3</sup>

Прежде чем приступить к защите прав и законных интересов будущего доверителя, адвокату нужно поставить перед собой ключевой вопрос: можно ли оказать юридическую помощь обратившемуся за ней гражданину или организации, и если да, то в какой форме она может быть оказана? Поэтому очевидно, что постановка такой задачи и ее решение - важнейший момент в деятельности адвоката по гражданским делам. осведомленности доверителя о правовой позиции адвоката и согласии с ней.

Адвокат осуществляет свою деятельность на основе соглашения, заключенного с доверителем, который представляет собой гражданско-правовой договор в обычной письменной форме, на оказание юридической помощи.

**Н:** в стадии возбуждения гражданского дела адвокат содействует представляемому в реализации права и обращения за судебной защитой. И для достижения этой процессуальной цели адвокат совершает все необходимые процессуальные действия, если право на их совершение ему предоставлено законом или договором, выраженным в доверенности. Поэтому возможность адвоката совершать подобные действия вытекает из содержания его конкретной гражданской процессуальной правоспособности.

Возможности адвоката по осуществлению им собственной профессиональной деятельности регламентируются как Законом об адвокатской деятельности, так и отраслевыми процессуальными законами:

- 1) собирать сведения, нужные для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать справки и другие документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, публичных объединений, а также других организаций. Указанные органы и организации должны в порядке, установленном законодательством, выдавать адвокату запрошенные им документы либо их заверенные копии;
- 2) опрашивать с их согласия лиц, предположительно обладающих информацией, относящейся к делу, по которому юрист оказывает юридическую помощь;
- 3) собирать и представлять предметы и документы, которые могут быть признаны вещественными и другими подтверждениями, в порядке, установленном законодательством;
- 4) завлекать на договорной базе профессионалов для разъяснения вопросов, связанных с оказанием юридической помощи;
- 5) фиксировать (в том числе с помощью технических средств) информацию, содержащуюся в материалах дела, по которому юрист оказывает юридическую помощь, соблюдая при этом государственную и иную охраняемую законом тайну;
- 6) совершать другие действия, не противоречащие законодательству Кыргызской Республики.

В суде адвокат (представитель) выступает самостоятельно, что требует от него активного и творческого отношения к доказыванию. Например, адвокат, совершая процессуальные действия, автоматически принимает ответственность за избрание правильной позиции. Несмотря на то, что пределы самостоятельности адвоката в целом ограничены указаниями лица, интересы которого он представляет, вместе с тем это не освобождает адвоката от самостоятельного поиска путей и способов доказывания, не дает права игнорировать требования закона и судебной практики в осуществлении доказывания.

<sup>1</sup>См. Абрамов С.Н. Советский гражданский процесс М. 1952

<sup>2</sup>См. Закон об адвокатской деятельности ст.4 от 21.10.99г. за №144

<sup>3</sup>См. Гражданский процессуальный кодекс КР ст. 52-58

Процессуальная природа представительства как функции, осуществляемой в интересах только одного участника процесса - либо истца, либо ответчика, либо третьего лица предопределяет одностороннюю направленность производимого адвокатом доказывания.

Адвокат является участником состязания, и все его действия по отстаиванию собственной правоты и опровержению доводов оппонента должны быть подчинены в итоге интересам своего доверителя.

Таким образом, можно выделить принципиальное различие, характеризующее положение адвоката в уголовном и гражданском процессах. Если в уголовном процессе юрист должен представлять все доказательства, свидетельствующие о невиновности его подзащитного, даже если его подзащитный признает свою вину, то в гражданском процессе юрист полностью связан волей собственного доверителя. Даже если

юрист в гражданском процессе может представить бесспорные доказательства и правовые аргументы полной обоснованности требований собственного клиента, правом последнего является отказ от представления тех либо других доказательств, уменьшение (даже во вред себе) исковых требований, заключение мирового соглашения либо отказ от иска. При этом адвокат не вправе действовать вопреки воле клиента, его обязанностью является четкое разъяснение правовых последствий тех либо других действий доверителя.

Требование закона о доказывании сторонами обоснованности иска (возражений) обязывает адвоката не только дать предварительную оценку материалам, находящимся в распоряжении доверителя, указать на возможность использования тех или иных сведений о фактах, но и оказать практическую помощь в их получении. Вполне очевидно, что выполнение этих обязанностей невозможно без активного участия в доказывании.<sup>1</sup>

Участвуя в доказывании, например, по делам о защите чести, достоинства и деловой репутации адвокат учитывает, что распределение бремени доказывания по делам данной категории отличается от процесса доказывания по другим категориям дел в гражданском судопроизводстве, то есть происходит некоторое перераспределение обязанностей по доказыванию.

В данном случае общее правило, установленное в ст. 60 ГПК КР, в соответствии с которым каждая из сторон должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основании своих требований и возражений при рассмотрении дел данной категории, существенно изменяется в результате введения в закон доказательственных презумпций (юридических предположений).

Дело в том, что презумпция - такой логический прием (неполная индукция), при котором из установленных фактов делается предположение о существовании или отсутствии другого обстоятельства. Презумпции освобождают от доказывания определенных фактов только одну из сторон и лишь перераспределяют бремя доказывания фактов, но не выводят их из предмета доказывания.

Например, по делам о защите чести, достоинства и деловой репутации адвокат, представляя интересы истца, не только может, но и обязан опровергать порочащие, не соответствующие действительности его доверителя сведения, несмотря на то, что бремя доказывания соответствия действительности порочащих сведений лежит на ответчике.

Адвокат всегда помнит, что кроме презюмируемых фактов, которые не требуется доказывать, существуют факты общеизвестные и преюдициальные, факты признанные, на которых также распространяется режим отсутствия необходимости доказывания в процессе.

---

Поэтому адвокат собирает доказательства не по их количеству, а прежде всего по их качеству. Помимо этого адвокат также обязан выяснять объективную картину взаимоотношений сторон. Только изучив все обстоятельства дела, адвокат способен установить пределы исковых требований или возможные возражения на них.

Как известно, худой мир всегда лучше доброй ссоры. Зная все обстоятельства дела, адвокат, с согласия своего доверителя, может способствовать примирению сторон и завершению дела миром. С этой целью адвокат может провести переговоры с адвокатом или представителем процессуального противника или собственно со стороной по делу, если у нее нет своего поверенного. Кроме того, адвокат может направить противоположной стороне по делу проект мирового соглашения или условия, при которых возможно заключение мирового соглашения.

Безусловно, заключение мирового соглашения выгодно обеим сторонам, в связи, с чем адвокат постарается приложить все усилия для его достижения и процессуального закрепления.

Также законодательством закреплено положение адвоката как лица, содействующего осуществлению правосудия, т.е. иного лица. Но, по моему мнению, следует отнести адвоката к лицам участвующим в деле. Во-первых, адвокаты участвуют в деле, представляя права и интересы доверителя, тем самым, несомненно, они имеют заинтересованность в исходе дела. Во-вторых, порой адвокаты активно участвуют в процессе, чем сами стороны. Если рассмотреть специалиста, свидетеля, переводчика, эксперта, которые отнесены к иным лицам, то ни один из них не выполняет такую роль как у адвоката. То есть, они лишь свидетельствуют о фактах известных им, разъясняют суду, вопросы, возникающие в процессе осуществления правосудия, а выступать от имени сторон могут только их адвокаты. Есть еще одна важная особенность положения адвоката в гражданском процессе. Это специфика гражданских дел. Уголовные дела доходят до адвоката уже хорошо ли, плохо ли, но разработанные, гражданские, же начинаются с нуля. Их нередко готовит сам адвокат. Но он может и наделать ошибок, в том числе - непоправимых. Позиция, сбор доказательств, их анализ и т.п. - все это на адвокате. Поэтому на нем лежит и большая ответственность за свою работу.

Смыслом и целью существования адвокатуры, как института профессиональной защиты, является оказание юридической помощи всем, кто в ней нуждается. Пожалуй, лишь применительно к адвокатури, и ни к одной другой организации, цели и задачи ставит само гражданское общество. Ни на одну другую компанию, не являющуюся государственной, сейчас не возлагаются столь принципиальные государственные функции. Залогом удачной адвокатской деятельности является демократия, законность, соблюдение прав человека, уважение его индивидуальной свободы, чести и достоинства. Реализация этих положений на различных этапах развития адвокатуры зависела в значимой мере от её организационных основ формирования и устройства адвокатских коллективов, характера правовой и политической системы страны. Верно, прослеживается закономерность: степень независимости и суверенности адвокатуры определяется зрелостью демократических институтов страны. В свою очередь правовой статус адвокатуры постоянно являлся определенным показателем защищенности личности и одним из индикаторов, свидетельствующих об успехах в продвижении к правовому государству и развитому гражданскому обществу.

Таким образом, предназначение адвокатуры – это правоохранительная деятельность, защита прав и законных интересов людей и организаций. Правительство, определяющее себя как правовое, обязано быть заинтересовано в том, чтобы адвокатура была высокопрофессиональным институтом. Оно обязано обеспечивать независимость адвокатуры и доступность юридической помощи; содействовать в осуществлении мероприятий по увеличению квалификации адвокатов, воспринимать меры к защите адвокатов от преследований, необоснованных ограничений их профессиональной деятельности.

Права адвоката при выполнении его профессиональных обязанностей являются показателем положения адвоката в гражданском процессе. Чем шире и реальнее круг этих прав, тем весомее гарантии эффективности адвокатской помощи. Действующее же законодательство не в полной мере соответствует современным социальным потребностям. Некоторые права адвокатов нуждаются в более четкой формулировке, другие - в более надежном механизме их реализации.

#### **Нормативные правовые акты и литература:**

1. Конституция Кыргызской Республики, 5.05.1993г. (в редакции Закона КР «О новой редакции Конституции Кыргызской Республики» от 21.10.2007г.).
2. Гражданский процессуальный кодекс Кыргызской Республики 1999г.
3. Курс гражданский процесс Васьковский Е.В.
4. Абрамов С.Н. Советский гражданский процесс М. 1952
5. Закон об адвокатской деятельности ст.4 от 21.10.99г. за №144