**Адвокат в суде первой инстанции**

Николаева Екатерина Юрьевна

Именно в суде первой инстанции адвокат должен оказать действительную помощь своему доверителю. Способствовать правильному разрешению дела, то есть не допускать ошибок, которые могут повлиять на решение судьи. Например, не задавать некорректных вопросов, не заявлять непродуманных ходатайств, а также возражений против обоснованных просьб другой стороны.

У суда в ходе судебного заседания могут возникнуть вопросы к сторонам. Самое главное адекватно отреагировать и дать правильный, то есть соответствующий выбранной правовой позиции ответ. Вполне естественно, что та сторона, которой задаётся вопрос, может дать необдуманный ответ, которым «навредит» себе. Опытный адвокат такой ошибки не совершит, так как необдуманный и неаргументированный ответ способен вызвать сомнения у суда.

При подготовке к судебному заседанию, изучая представленные материалы – исковое заявление и приложенные к нему документы, могут возникнуть вопросы, которые суд задаст во время заседания. Поэтому представитель должен иметь при себе второй экземпляр всех документов, а так же оригиналы. Все документы, подтверждающие какой либо факт, должны быть скреплены в порядке хронологии. Это касается и документов, которые прилагаются к исковому заявлению.

Если в качестве доказательства используются документы, то целесообразно будет выделить наиболее важные абзацы либо предложения., распределить в соответствии с эпизодами дела подлежащими доказыванию, скрепить и сделать отметки. Это сэкономит время, когда в ходе судебного заседания необходимо найти документ, конкретный абзац или предложение.

Иногда в суде первой инстанции дела рассматриваются судом квалифицированно, то есть несколькими судьями. Возможно, что возникнет необходимость предъявить какой-либо документ для изучения председательствующему судье и пояснить. После того, как председательствующий судья ознакомится с документами они будут переданы на рассмотрение другим судьям. Для того чтобы не возникло недоразумений, так как в момент пояснения стороны документ изучает только председательствующий судья имеет смысл предоставить суду наиболее важные документы в нескольких экземплярах.

Возможны случаи, когда незадолго до слушанья дела в суд поступают документы, о которых не было известно адвокату и его доверителю, но имеющие значение для разрешения спора. Эти документы необходимо изучить. Дело необходимо изучить за день до судебного разбирательства, в крайнем случае, за несколько часов, таким образом можно избежать неприятных моментов во время процесса. Если адвокат, по какой то причине не смог ознакомиться с материалами дела, то необходимо обратить уведомить об этом суд.

При просмотре материалов важно обратить внимание на поступление расписок о получении судебного извещения участвующими в деле лицами. Если противоположная сторона не извещена, адвокат имеет право просить суд об отложении разбирательства дела вне очереди.

Возможно, что другая сторона обратиться в суд с заявлением содержащее просьбу к суду, рассмотреть дело в его отсутствие. В заявлении сторона может выразить своё согласие или возражение относительно заявленных истцом требований. В этом случае адвокат должен ознакомить доверителя и выяснить его мнение по поводу данного заявления. Кроме того, если в суд поступило ходатайство о вызове свидетеля, адвокат должен составить вопросы, которые необходимо задать этому лицу.

Гражданский процессуальный кодекс также предусматривает право на отвод судьи, прокурора, эксперта.

По мнению К. Н. Апраксина: «знание и правильное применение установленных законом правил отвода необходимы для действенного обеспечения защиты законных прав и интересов клиента».1

При заявлении отвода очень важно соблюдать правила установленные законном они способствуют защите прав и законных интересов. Ходатайство об отводе должно быть заявлено адвокатом в вежливой, корректной форме. Безусловно, ходатайство должно быть мотивировано, то есть содержать указание на конкретные обстоятельства, обосновывающие отвод.

Использование адвокатом права на отвод участника гражданского процесса должно способствовать объективному рассмотрению и разрешению дела, действенному обеспечению защиты законных прав и интересов доверителя.

Очень часто доверитель считает, что неявка в суд другой стороны либо свидетеля создаёт для него преимущества и суд вынесет решение в его пользу. Адвокат должен разъяснить своему доверителю, что рассмотрение дела в отсутствие другой стороны ограничивает возможность суда выяснить все существенные обстоятельства дела, а это может привести к отмене вынесенного судебного решения. Например, в связи с недоказанностью обстоятельств имеющих значение для дела, которые суд считает установленными.

Гражданское процессуальное законодательство допускает рассмотрение дела судом в отсутствие неявившегося лица, но в некоторых случаях просто необходимо перенести слушанье дела. В случае неявки лица получившего уведомление в первый раз, адвокат не должен настаивать на рассмотрении дела судом, так как вынесенное при таких обстоятельствах решение может быть отменено в кассационной инстанции, при наличии уважительных причин у не явившегося лица.

Однако если имеются достоверные факты, что лицо, участвующее в деле или его представитель не явились в суд, а повестка им была вручена или они отказались принять повестку, без уважительных причин, адвокат вправе просить суд заслушать дело в отсутствие этих лиц.

Правильно выработанная адвокатом позиция относительно рассмотрения дела в отсутствии не явившихся лиц поможет:

Не допустить отмену вынесенного решения;

Не допустить задержки в разрешении спорного правоотношения;

Выяснить все существенные обстоятельства дела.

Кроме того, адвокат имеет право заявлять ходатайства, поэтому необходимо заранее продумать какие ходатайства в интересах доверителя могут быть заявлены. Ходатайства могут быть заявлены, как в устной, так и в письменной форме. Необходимо помнить, что ходатайства могут заявлять и другие участники процесса. Поэтому прежде чем отреагировать на ходатайство другой стороны, адвокат должен для себя решить:

Является ли это ходатайство законным;

Имеют ли значение для дела те обстоятельства, для подтверждения которых, другая сторона просит истребовать дополнительные доказательства, т.е. разрешить вопрос об относимости доказательств (если это ходатайство об обеспечении доказательств);

Допустимы ли те доказательства, которые хочет предоставить другая сторона.2

Может возникнуть необходимость выяснить мнение доверителя, поэтому адвокат может просить суд об объявлении перерыва. В случает если мнение доверителя и адвоката о ходатайствах не совпадают, последний должен принять все меры для выработки общей позицию.

Очень важно своевременно заявить или отклонить ходатайство. Так как вовремя заявленное или отклонённое ходатайство поможет: обеспечить установление объективной истины; истребовать доказательства, которые не могли быть получены до начала судебного заседания; не допустить затягивания судебного процесса.

Особое место в работе адвоката занимает разрешение вопросов о принятии отказа от иска, о признании иска, об утверждении мирового соглашения, так как после доклада сторон суд выясняет у участвующих в деле сторон, поддерживают ли они свои требования и возражения, а так же не желают ли стороны кончить дело мировым соглашением.

Предложение о заключении мирового соглашения ставиться в начале рассмотрения дела по существу, поэтому адвокат обязан заранее обсудить со своим доверителем возможность решения дела путём заключения мирового соглашения, а так же возможность уступок.

В случае если такой вопрос не был решён заранее, то возникнет необходимость ходатайствовать о переносе заседания, потому что выработка мирового соглашения требует определённого времени.

После того, как мировое соглашение подписано сторонами, суд выносит определение об утверждении мирового соглашения и прекращении производства, однако суд выносит определение об утверждении мирового соглашения, если оно не противоречит закону и другим нормативным актам, а так же не нарушает прав и законных интересов других лиц.

Необходимо отметить, что в заявлении об утверждении мирового соглашения должно быть указано, кто должен уплатить государственную пошлину и в каком размере.

М. Ю. Плетнёв в научном труде - Работа адвоката в суде первой инстанции пишет: «Проблема заключается в том, что зачастую факт нарушения интересов других лиц обнаруживается позднее, на этапе исполнения мирового соглашения, когда производство по делу уже прекращено»3.

Таким образом, при составлении мирового соглашения адвокат обязан учитывать требования закона, не включать в него условий заведомо не приемлемых для стороны, стремиться к ясной и чёткой формулировке его пунктов, исключающих возможность двоякого толкования и как следствие возникновения споров при его исполнении4

В случае, когда доверитель не может участвовать в судебном разбирательстве, адвокату для заключения мирового соглашения необходима доверенность, в которой должно быть оговорено полномочие по подписанию мирового соглашения.

Кроме разрешения дела путём мирового соглашения, ГПК РФ предусматривает право сторон на: отказ истцом от иска и признание иска ответчиком. Поэтому прежде чем доверитель предпримет одно из этих действий, адвокат должен проанализировать возможные последствия этих действий, выработать свою позицию, а так же разъяснить доверителю, что производство по делу прекращается, и стороны не могут повторно обратиться в суд в связи с возникновением спора между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям.

В процессе судебного разбирательства суд выяснеет позицию сторон в отношении предъявленных требований, заслушивает объяснение сторон и лиц, участвующих в деле.

В первую очередь заслушиваются доводы истца. Так как с момента подачи искового заявления прошло достаточно времени, и могли произойти новые события не отражённые в исковом заявлении.

Во время судебного разбирательства адвокат имеет право консультировать своего доверителя по поводу содержания и формы объяснений. Истец должен излагать в суде только факты, но не в коем случае не проявлял своего негативного отношения к ответчику.

После выступления истца, суд заслушивает мнение ответчика, выясняет, как он относится к заявленным исковым требованиям. Ответчик в своём выступлении должен обосновать свои возражения против иска.

Адвокат должен заранее обсудить со своим доверителем предстоящее выступление в суде. В случае крайней необходимости во время судебного заседания адвокат имеет право задавать своему доверителю наводящие вопросы, если он упустил имеющее для дела обстоятельство либо допустил неточность.

Учитывая психологические особенности (например: сильное волнение, боязнь выступления в суде) доверителя адвокат с его согласия может сам дать объяснения.

Кроме того, суд задаёт вопросы участникам. Главной задачей суда является выяснение обоснованности исковых требований.

Заслушав объяснения сторон, суд может сделать соответствующие выводы. Может возникнуть ситуация, когда суд заслушал объяснения сторон, но принять правильное решение не может, ответы сторон на заданные судом вопросы порождают новые вопросы, в деле появляются неясности. В полнее естественно, что каждая сторона дела пытается завоевать благосклонность суда, убедить, что именно в его пользу должен быть разрешён спор. Поэтому прежде чем дать ответ на заданный судом вопрос необходимо его проанализировать.

Необходимо отметить, что адвокат, как участник Гражданского процесса имеет право задавать вопросы противоположной стороне спора, сами участники. Поэтому адвокату требуются знания не только гражданского процесса, но и познаниями в различных областях психологии, а так же руководствоваться этическими нормами.

Во время судебного разбирательства, стороны предъявляют доказательства, которые исследуются в определённом порядке. Адвокат имеет возможность высказать своё мнение в отношении последовательности исследования доказательств.

Одним из видов доказательства являются показания свидетелей. В Гражданском процессе инициатива вызова свидетеля принадлежит самим участникам спора, а не суду. Как правило, о вызове свидетеля ходатайствует сторона, обратившаяся в суд за защитой своего нарушенного права.

Допрос свидетеля начинается с его свободного рассказа об известных ему обстоятельствах дела. В обязанности адвоката входит: следить за показаниями; делать пометки на ссылки свидетеля об источнике осведомлённости (например, что данные сведенья он получил от одной из сторон; В одном из судов города Москвы рассматривалось дело об установлении отцовства, в деле участвовали свидетели Алексеева А. А. и Борисова Н. Н., которые подтвердили, что ответчик проживал с истицей, вёл с ней совместное хозяйство, в разговорах указывал, что его сожительница ждёт ребёнка от него); его отношение к предмету спора к его участникам; выявить полноту изложения.

После того как свидетель изложил суду известные ему факты, суд предлагает задать свидетелю вопросы. Адвокат должен сформулировать вопросы так, чтобы ответы свидетеля не противоречили выработанной правовой позиции по делу, и подтверждали необходимые факты.

Если свидетель упустил в своём рассказе важное для дело обстоятельство адвокат может задать ему наводящий вопрос. Как уже говорилось выше адвокат должен задавать только те вопросы, которые необходимо задать. «Только тот вопрос должен быть задан, без которого нельзя обойтись, а потому всякий вопрос, касающийся обстоятельств, не имеющих значение для дела является лишним».5

Адвокат должен добиться, чтобы свидетель сообщил все известные ему сведенья.

По окончанию допроса свидетель может остаться в зале судебного заседания, либо с разрешения суда удалиться из зала.

Если допрашиваются несколько свидетелей по одному и тому же обстоятельству дела, то свидетель, которого допросили первым должен остаться в зале суда.

Адвокат может ходатайствовать о приобщении к делу письменных заметок свидетеля используемых им при даче показаний.

После допроса свидетелей явившихся в суд, оглашаются показания свидетелей полученных при выполнении судебного поручения и в порядке обеспечения доказательств.

Оглашение протоколов допросов свидетелей является важным элементом исследования доказательств.

Большое значение для разрешения дела по существу имеют письменные доказательства. Их исследование производиться путём их оглашения судом в судебном заседании, после чего они предъявляются сторонам, а в необходимых случаях свидетелям и экспертам.

Адвокат с разрешения суда может сам огласить документ или выписку из него. После оглашения документа, лица участвующие в деле, вправе дать объяснения по поводу его содержания, подлинности и так далее.

При необходимости получения разъяснения сторон или свидетелей, адвокат вправе задать вопросы.

Особые правила установлены законом в отношении исследования в судебном заседании личной переписки граждан. Так как конституцией закреплено право на тайну переписки, поэтому для оглашения в открытом заседании необходимо согласие лица, которое вело переписку.

Письменный документ может быть оспорен, путём заявления о подлоге, если нет прямых доказательств подлога, адвокат имеет право указать суду на имеющиеся у него основания для сомнения в отношении исследуемого документа.

Вещественное доказательство предъявляется всем лицам, участвующим в деле, так как они должны дать объяснения. Адвокат должен проследить, чтобы объяснения и замечания были внесены в протокол заседания.

Адвокат вправе обратить внимание суда на отдельные детали исследуемого предмета, на его определённые признаки, на связь с данными, полученными из других источников доказательств. В отношении вещественного доказательства и той информации, которую он в себе несёт, могут быть заданы вопросы лицу, представившему это доказательство.

В случае если доказательство не может быть предоставлено в суд, адвокат может ходатайствовать об осмотре данного доказательства на месте. Адвокат обязан принять участие в осмотре, а также обратить внимание суда на те или иные особенности осматриваемого предмета.

В случаях, когда необходимы специальные познания, то предмет – доказательство должен быть подвергнут экспертному исследованию.

Заключение эксперта для суда необязательно, оно не имеет заранее установленной силы. В судебном заседании в процессе исследования заключения эксперту задаются вопросы. Адвокат играет немаловажную роль в процессе исследования заключения эксперта. Так как именно он должен поставить эксперту вопросы касающиеся: методологии исследования, логической связи между предпосылками и выводами, соответствия этих выводов новейшим данным науки. Подтвердить или опровергнуть значимость заключения эксперта, как доказательства. Способствовать назначению повторной или дополнительной экспертизы.

После проведения нижеуказанных этапов разбирательства, стороны вступают в прения. Необходимо отметить, что выступление в судебных прениях это право, а не обязанность, поэтому если доверитель выразил своё желание участвовать в прениях, адвокат должен ему помочь подготовиться к выступлению. Доверитель в своей речи должен ограничится лишь фактической стороной вопроса, а правовые аспекты затрагивает в своей речи адвокат. Судебные прения-это завершающий этап разбирательства по делу. Поэтому по моему скромному мнению, на топ этапе адвокат играет своего рода решающую роль. Именно он подводит итог рассмотрения дела по существу, представляет заключительные соображения в отношении фактических обстоятельств дела, предлагает свою оценку доказательственного материала исследуемого в суде, высказывает мнение правовой нормы подлежащей применению к данному правоотношению, излагает своё суждение об обоснованности исковых требований.

Главной задачей адвоката является оказание помощи суду: в надлежащей оценке доказательств, правильном установлении фактических обстоятельств дела и в формулировке верных, логически обоснованных, правовых выводов. По окончанию судебного разбирательства суд выносит решение. Адвокат предлагает проект решения. Кроме того, адвокат должен представить суду веские доводы в подтверждение своего тезиса о необходимости разрешения дела на основании строго определённой правовой нормы. Если материальный закон, который должен быть применён в данном случае, очевиден, достаточно лишь привести содержание этой нормы. В случаях, когда у суда возникло сомнение о том, что надо применить именно этот закон, адвокату следует привести убедительную аргументацию в пользу своего предложения. Предпочтительнее ссылаться на толкование закона, даваемое высшими судебными органами в разъяснениях Пленума Верховного Суда, в судебных постановлениях по конкретным делам.

Порядок проведения судебного разбирательства, порядок исследования доказательств и другие действия суда и участников процесса фиксируется в протоколе судебного заседания, который является одним из важнейших процессуальных документов6.

По окончанию судебного разбирательства суд удаляется в совещательную комнату, и выносить решение по делу, которое может быть обжаловано в кассационном и надзорном порядке.

**Список литературы**

1 К. Н. Апраксин Слово адвокату. М. 1981. С. 48

2 Ватмант Д. П., Елизаров В. А. Адвокат в гражданском процессе М. 2002 С. 112, изд. ЗЕРЦАЛО

3 М. Ю. Плетнёв. Работа адвоката в суде первой инстанции./ сборник научных трудов МАЭП № 13. 2004 г. с.253

4 Е. П. Данилов Справочник адвоката. М. 2006 с. 237

5 М. Ю. Плетнёв. Работа адвоката в суде первой инстанции./ сборник научных трудов МАЭП № 13. 2004 стр. 260

6 Осокина Г. Л. Гражданский процесс Юристъ 2008 с. 192