

Автор статьи: Брюховецкий Н., ведущий юрист группы компаний "ИРБиС" "Адвокатская практика", 2007, N 1

Осуществление правосудия по гражданским делам на основе предусмотренных ч. 1 ст. 12 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее - ГПК РФ) состязательности и равноправия сторон реализуется судом и участниками спора путем всестороннего исследования обстоятельств, лежащих в основе заявленных требований, приведенных возражений. Сама по себе четко обозначенная стороной дела суть нарушения принадлежащих ей гражданских прав, свобод и законных интересов действиями (бездействием) оппонента, впрочем, как и заявленная этим оппонентом правомерность своего поведения, без должного подтверждения не может позволить суду на законных основаниях установить наличие или отсутствие обстоятельств, имеющих значение для дела и подтверждающих позиции участников спора. Картину произошедшего гражданского правонарушения или отсутствие такового суд восстанавливает на основании имеющихся в деле доказательств (ч. 1 ст. 55 ГПК РФ).

Автор не ошибется, утверждая, что 90% всех доказательств по гражданскому делу составляют разного рода справки, схемы, счета, договоры, акты и другие документы, т.е. письменные доказательства (ст. 71 ГПК РФ). Так как гражданское судопроизводство инициируется лицом, обратившимся в суд за защитой своих интересов либо интересов других лиц согласно ст. 4 ГПК РФ, то совершенно справедливо ч. 1 ст. 56 ГПК РФ вменила в обязанность участникам спора доказывать те обстоятельства, на которые они ссылаются в обоснование своих требований, возражений, мнений, если иное не предусмотрено федеральным законом, причем в соответствии с ч. 1 ст. 57 ГПК РФ доказательства представляются самими сторонами и другими лицами, привлеченными к рассмотрению дела. Представление доказательств в силу ч. 1 ст. 35 ГПК РФ является процессуальным правом участников гражданского судопроизводства.

Однако, предоставив сторонам возможность обосновывать свои доводы доказательствами, ГПК РФ не предусматривает у них права сбора доказательств, вследствие чего самостоятельное истребование необходимых сведений заинтересованными лицами, как показывает практика, заранее обречено на неудачу. Компетентные должностные лица обычно требуют официального судебного запроса, который, в свою очередь, может быть сделан после принятия судом искового заявления (заявления) к производству и удовлетворения ходатайства соответствующей стороны об истребовании доказательств. Такая практика сказывается на качестве подготовки участников дела, затягивает срок рассмотрения спора, влечет за собой дополнительные расходы истца, ответчика, третьего лица. Фактически законодатель оставил участников

гражданского процесса, в том числе и потенциальных, один на один с органами государственной и местной власти, правоохранительными органами, иными организациями и объединениями, поставив возможность доказательственного подтверждения своих доводов в зависимости от порядочности и профессионализма должностных лиц.

Не лучшим образом обстоят дела и у адвокатов. Являясь в силу ст. 48 ГПК РФ представителем в гражданском процессе, имея ордер, выданный адвокатским образованием, и получив все процессуальные права своего доверителя, предусмотренные ч. 1 ст. 35 ГПК РФ, адвокат сталкивается с тем, что его запросы, сделанные на основании исключительно ордера, вызывают у должностных лиц искреннее недоумение и настороженность фактом отсутствия у адвоката доверенности, предоставляющей ему право истребовать необходимые документы. Среди ряда адвокатов также бытует мнение, что для получения документов, планируемых к представлению в суд, адвокату недостаточно иметь только ордер.

Автор возьмет на себя смелость прокомментировать российское законодательство, предоставляющее адвокату, получившему ордер на представление интересов доверителя в гражданском судопроизводстве, возможность запрашивать необходимую письменную информацию.

Согласно ч. 3 ст. 1 ГПК РФ гражданское судопроизводство ведется в соответствии с федеральным законодательством, действующим во время рассмотрения и разрешения гражданского дела, совершения отдельных процессуальных действий или исполнения судебных постановлений, постановлений других органов. Законодатель предусматривает наличие особого статуса и соответствующих полномочий у отдельных участников гражданского спора. Нормативным актом, предоставляющим такие особые полномочия, является Федеральный закон от 31 мая 2002 г. N 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" (далее - Закон N 63-ФЗ).

В п. 1 ч. 3 ст. 6 Закона N 63-ФЗ содержатся следующие положения: "Адвокат вправе собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, а также общественных объединений и иных организаций". Проанализировав данное извлечение, можно выделить один важный момент, а именно: только оказывая юридическую помощь, адвокат вправе запрашивать справки, характеристики и другие документы. Сам по себе адвокатский статус не дает лицу, им обладающему, никаких дополнительных процессуальных возможностей.

Ордер как основание для сбора информации адвокатом в гражданском процессе

Автор: Administrator

12.12.2009 04:22 - Обновлено 30.11.2010 19:20

Необходимы действия в интересах лица (лиц), т.е. занятие своей профессиональной деятельностью.

Согласно п. 4 ч. 2 ст. 2 Закона N 63-ФЗ участие адвоката в качестве представителя доверителя в гражданском судопроизводстве является оказанием юридической помощи.

Первый вывод: представляя интересы доверителя в гражданском процессе, адвокат имеет право собирать письменные доказательства путем своего официального запроса.

Право представлять интересы доверителя в суде общей юрисдикции возникает у адвоката с момента получения ордера (ч. 5 ст. 53 ГПК РФ). Ордер является документом, подтверждающим волеизъявление лица, фамилия, имя, отчество которого в нем указаны, на представление его интересов конкретным адвокатом, чьи данные также содержатся в ордере. Отсутствие подтверждающей и соответственно уполномочивающей подписи доверителя компенсируется особой формой получения ордера - выдается адвокатским образованием, наличием печати и подписи руководителя данного адвокатского образования (филиала). О доверенности в ч. 5 ст. 53 ГПК РФ не сказано ни слова. Кроме того, согласно ст. 54 ГПК РФ доверенность выступает гарантом специальных представительских полномочий, в которые не включен сбор письменных доказательств. Значит, право адвоката запрашивать необходимые сведения при наличии ордера не требует дополнительного подтверждения доверенностью.

Пункт 2 ст. 6 Закона N 63-ФЗ указывает, что в случаях, предусмотренных Федеральным законом, адвокат для исполнения поручения должен иметь ордер, например для представления интересов в гражданском процессе. В иных случаях адвокат представляет доверителя на основании доверенности, причем, как следует из смысла названного п. 2, законодатель имел в виду случаи, когда доверенность является единственным документом, уполномочивающим адвоката на оказание юридической помощи. Гражданское судопроизводство к таким случаям не относится.

Гражданский процесс считается начатым с момента вынесения судьей определения о принятии искового заявления (заявления) к производству (ст. 133, ч. 1 ст. 246, ч. 1 ст. 263 ГПК РФ). Ордер не дает адвокату права подписания искового заявления (заявления) и предъявления его в суд. Вследствие данных обстоятельств складывается ошибочное представление о том, что участие адвоката на стадии личной досудебной подготовки сводится к подготовке текста документа, подлежащего направлению в суд, и

различного рода консультациям доверителя. Но, как указал автор, такое представление ошибочно. Получив ордер, адвокат имеет право представлять доверителя в суде (ч. 5 ст. 53, ст. 54 ГПК РФ). Представление доверителя в гражданском процессе согласно п. 4 ч. 2 ст. 2 Закона N 63-ФЗ является оказанием юридической помощи. Необходимо еще раз вернуться к ст. 6 названного нормативно-правового акта. Пункт 1 ч. 3 ст. 6 Закона N 63-ФЗ дает адвокату право "собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать... документы...".

Заменяв общее понятие "оказание юридической помощи" на конкретный ее вид "участие в качестве представителя в гражданском судопроизводстве", получим следующее: "адвокат вправе собирать сведения, необходимые для его участия в качестве представителя в гражданском судопроизводстве, в том числе запрашивать документы". Из сформулированного предложения с измененным текстом, но неизменным содержанием видно, что законодателем не определено время возникновения у адвоката права на запрос необходимых сведений, так как определенные сведения могут стать необходимыми адвокату и на стадии личной досудебной подготовки, и после принятия судом иска к производству, и при рассмотрении дела по существу. В то же время четко указано, что запрашиваемые сведения адвокат считает необходимыми письменными доказательствами, подлежащими представлению в суд. Когда же истребуемые документы должны оказаться на столе у соответствующего судьи вместе с поступившим иском или с ходатайством адвоката о приобщении их к делу в ходе судебного разбирательства и должны ли они вообще быть представлены в суд, законом не определено. Доверитель может вообще отказаться впоследствии от обращения в суд.

Второй вывод: адвокат имеет право запрашивать документы, необходимые для использования в гражданском судопроизводстве, на основании ордера как в период досудебной подготовки, так и после принятия судом искового заявления (заявления) к производству, причем сведения, которые запрашивает адвокат, могут содержать информацию, касающуюся не только лично доверителя, но и других лиц.