

СОСТЯЗАТЕЛЬНОСТЬ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Пособие составили:

*заместитель председателя Чуйского
областного суда Горшковская И.В.,
старший прокурор Управления
уголовного, гражданского
судопроизводства и по надзору за
исполнением судебных решений
Генеральной прокуратуры Кыргызской
Республики Рустамбаев А.А.,
преподаватель ВШП Давлетбаева М.А.*

СОДЕРЖАНИЕ

НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА

СПЕЦИАЛЬНАЯ ЛИТЕРАТУРА

ЦЕЛИ МОДУЛЯ

ОЖИДАЕМЫЕ РЕЗУЛЬТАТЫ МОДУЛЯ

1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О СОСТЯЗАТЕЛЬНОСТИ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА
2. РОЛЬ СУДА В ОБЕСПЕЧЕНИИ СОСТЯЗАТЕЛЬНОСТИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ
3. РОЛЬ ЛИЦ, УЧАСТВУЮЩИХ В ДЕЛЕ, КАК ЭЛЕМЕНТ СОСТЯЗАТЕЛЬНОСТИ СУДОПРОИЗВОДСТВА ПО ГРАЖДАНСКИМ ДЕЛАМ
 - 3.1. Адвокат (представитель) как участник состязательного процесса. Его статус, права и обязанности
 - 3.2. Подготовка адвоката (представителя) к участию в судебном заседании
 - А. Участие адвоката на стадии предъявления иска в суд
 - Б. Участие адвоката на стадии подготовки дела к судебному разбирательству
 - В. Участие адвоката на стадии судебного разбирательства
 - Г. Участие адвоката в судебных прениях
 - 3.3. Особенности участия прокурора в гражданском процессе с точки зрения ГПК 2017 года
4. ОБЖАЛОВАНИЕ СУДЕБНЫХ АКТОВ КАК ЭЛЕМЕНТ СОСТЯЗАТЕЛЬНОСТИ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА
 - 4.1. Апелляционное обжалование судебных актов
 - 4.2. Кассационное обжалование судебных актов

НОРМАТИВНО-ПРАВОВАЯ БАЗА

1. Конституция Кыргызской Республики (введена в действие Законом Кыргызской Республики от 5 мая 2021 года № 59)
2. Гражданский процессуальный кодекс Кыргызской Республики от 25 января 2017 года № 14 (введен в действие с 1 июля 2017 года)
3. Конституционный закон Кыргызской Республики «О статусе судей Кыргызской Республики» от 15 ноября 2021 года № 138
4. Конституционный закон Кыргызской Республики «О Верховном суде Кыргызской Республики и местных судах» от 15 ноября 2021 года № 134
5. Конституционный закон Кыргызской Республики «О прокуратуре Кыргызской Республики» от 10 сентября 2021 года № 114
6. Закон Кыргызской Республики «О правах и гарантиях реабилитированных граждан, пострадавших в результате репрессий за политические и религиозные убеждения, по социальным, национальным и другим признакам» от 27 мая 1994 года № 1538-ХП
7. Закон Кыргызской Республики «Об Адвокатуре Кыргызской Республики и адвокатской деятельности» от 14 июля 2014 года № 135
8. Закон Кыргызской Республики «О гарантированной государством юридической помощи» от 16 декабря 2016 года № 201
9. Постановление Пленума Верховного суда Кыргызской Республики «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» от 30 марта 2018 года № 8
10. Приказ Генерального прокурора Кыргызской Республики «Об организации работы прокуроров в гражданском судопроизводстве» от 29 июня 2018 года №47-п

СПЕЦИАЛЬНАЯ ЛИТЕРАТУРА

1. Коршунов Н.М. Мареев Ю.Л. Гражданский процесс. /Учебник. 3-е издание - М., «Норма», 2009
2. Научно-практический комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Кыргызской Республики. – Бишкек, 2011

ЦЕЛИ МОДУЛЯ

Целью данного модуля является обучение слушателей правилам участия в судебных заседаниях в условиях состязательного процесса, изучение и анализ особенностей участия и процессуального поведения судей, прокуроров и адвокатов в судебном разбирательстве, передача им навыков создания необходимых условий для обеспечения равенства сторон по делу, всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела и вынесения по нему законного, обоснованного и справедливого решения.

ОЖИДАЕМЫЕ РЕЗУЛЬТАТЫ МОДУЛЯ

По окончании курса слушатели смогут:

1. обеспечить равенство прав сторон;
2. обеспечить состязательность процесса с точки зрения каждого участника;
3. создать необходимые условия для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела;
4. разъяснить участникам их права и обязанности;
5. правильно сформулировать и разрешить ходатайства лиц, участвующих в деле;
6. обеспечить эффективность участия в судебном заседании.

1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О СОСТЯЗАТЕЛЬНОСТИ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА

Состязательная форма гражданского процесса предполагает:

- 1) не только представление и исследование доказательств, но и все гражданское судопроизводство в целом проходит в форме спора, состязания сторон и других участвующих в деле лиц. Это обусловлено противоположностью противоборствующих сторон и в связи с этим необходимостью состязания между ними. Каждая сторона имеет целью добиться благоприятного для себя судебного решения и поэтому обязана доказать и обосновать свои требования и возражения в отстаивании своей правовой позиции при защите нарушенных прав и законных интересов.
- 2) возбуждение, продолжение и прекращение процесса ставятся, по общему правилу, в зависимость от воли сторон, которая ограничивается судом лишь в редких и исключительных случаях.

Из содержания норм гражданского процессуального права вытекает, что принцип состязательности следует рассматривать в трех аспектах.

Первый аспект связан с *доказательственной деятельностью сторон и других лиц, участвующих в деле.*

Обязанность доказывания возлагается в первую очередь на стороны в процессе. Каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений (ч. 1 ст. 65 ГПК). Стороны обязаны сами представлять доказательства, лишь в случаях затруднительности или невозможности представления ими доказательств самостоятельно суд по их ходатайству вправе оказать им содействие в истребовании доказательств. Стороны пользуются равными правами в представлении доказательств и участии в их исследовании.

Представленные сторонами и другими участвующими в деле лицами либо истребованные по их ходатайству доказательства исследуются и оцениваются судом для установления фактических обстоятельств дела. Сбор доказательств судом по собственной инициативе не осуществляется.

Указанные правила доказательственной деятельности сторон и других лиц, участвующих в деле, обусловлены их заинтересованностью в исходе гражданского дела.

Второй аспект касается *выбора стороной своей юридической позиции, а также способов и средств отстаивания в суде этой позиции.*

Стороны самостоятельно (независимо от суда, других органов и лиц) избирают в ходе гражданского судопроизводства свою позицию. Даже в тех случаях, когда сторона изменяет свою позицию (истец отказывается от иска, несогласный с заявленными требованиями ответчик впоследствии признает

иск), выбор поведения осуществляется ею самой. Также самостоятельно сторона решает и вопрос о средствах и способах отстаивания своей правовой позиции по делу.

Третий аспект связан с **формой проведения процесса**.

Гражданское судопроизводство осуществляется на основе состязательности сторон. Весь ход гражданского судебного процесса имеет состязательную форму от начала до его завершения. Стороны состязаются путем представления доказательств, участия в их исследовании, обоснования своей правовой позиции по делу, выступления с речью в судебных прениях и т.д. Суд же должен только решать спор о гражданском праве, осуществлять беспристрастно правосудие.

Истории известны также и иные, противоположные, начала процесса - **следственное или инквизиционное**, в соответствии с которыми судебная власть приступает к исследованию юридических фактов и отношений по собственной инициативе, и в самом исследовании старается раскрыть материальную истину всеми возможными способами.

Ныне действующий ГПК построен на началах состязательности, что предполагает допущение вмешательства суда и иных органов (в том числе прокуратуры) в сферу гражданских правоотношений лишь в пределах, ограничиваемых диспозитивными полномочиями сторон.

Условием реализации принципа состязательности выступает процессуальное **равноправие сторон**, поскольку состязаться в отстаивании своих субъективных прав и интересов стороны могут лишь в одинаковых правовых условиях с использованием равных процессуальных средств.

Принцип равноправия базируется на равенстве (равном правовом положении) субъектов материальных правоотношений (гражданских, семейных, трудовых и т.д.) и определяет равенство процессуальных прав и процессуальных обязанностей сторон (ст. 10 ГПК). Субъекты спорного материального правоотношения занимают положение сторон в процессе, которым предоставляются равные процессуальные возможности для защиты своих прав и интересов.

Принцип равноправия и принцип состязательности закреплены в одной статье ГПК (ст. 10), исходя из неразрывной связи между ними. С одной стороны, принцип процессуального равноправия сторон предоставляет возможность сторонам участвовать в деле на состязательных началах, поэтому рассматривается как предпосылка состязательности процесса. С другой стороны, состязательность сторон предполагает их процессуальное

равноправие, предоставление им равных процессуальных средств в отстаивании своих позиций.

Реализация принципа состязательности сопряжена с соблюдением ряда процессуальных правил, в своей совокупности создающих максимально благоприятные условия для отыскания истины и вынесения справедливого судебного решения.

Принцип состязательности гражданского судопроизводства исходит из аксиомы: *«доказывает тот, кто заинтересован»*. Именно стороны — истец и ответчик — в исковом процессе несут основное бремя доказывания. В неисковых производствах обязанность доказывания возложена на заявителя (в приказном порядке — взыскателя) и иных заинтересованных лиц. Суд при этом должен независимо, объективно и беспристрастно руководить процессом, разъяснять участвующим в нем лицам процессуальные права и обязанности, содействовать им в реализации их прав. Задача судьи — не собирать за бездействующие стороны доказательства, а создать условия для полного и всестороннего исследования доказательственного материала, установления фактических обстоятельств дела.

2. РОЛЬ СУДА В ОБЕСПЕЧЕНИИ СОСТЯЗАТЕЛЬНОСТИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Принцип состязательности в общем виде закреплен в ст. 100 Конституции Кыргызской Республики: судопроизводство осуществляется на основе равноправия и состязательности сторон.

Конкретное же содержание данного принципа для отдельных видов судопроизводства раскрывается в процессуальных кодексах.

Так, ч. 1 ст. 10 ГПК Кыргызской Республики предусматривает, что правосудие по гражданским делам осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон.

В общих чертах **суть состязательности** состоит в следующем:

- 1) Суд сам не собирает доказательства, а лишь создает условия для участия сторон в состязательном процессе и представления ими доказательств;
- 2) Стороны сами обязаны доказать те обстоятельства, на которые они ссылаются как на основания своих требований и возражений, а при затруднительности представления доказательств вправе ходатайствовать перед судом об истребовании доказательств;
- 3) Доказывание как процесс представления доказательств осуществляется, по общему правилу, в суде первой инстанции.

Сами **стороны решают** и только от них зависит:

- участвовать ли им в состязательном процессе или нет;
- поддерживать ли истцу предъявленный иск;
- возражать ли ответчику против иска или признать его;
- представлять ли доказательства в обоснование своих требований и возражений;
- являться ли в судебные заседания;
- определять пределы обжалования судебного решения и т.п.

При этом уклонение от участия в таком процессе теперь может повлечь неблагоприятные последствия не для суда, как было раньше, а для стороны.

Нормы, регламентирующие принцип состязательности, разделяются на :

- общие нормы, в которых закреплено, что гражданское судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон, и что стороны пользуются равными правами по представлению доказательств и участию в их исследовании;
- нормы, регламентирующие деятельность суда (судьи) в этой сфере, его роль и полномочия;

- нормы, регламентирующие деятельность сторон в процессе доказывания, их права, обязанности и последствия неисполнения обязанностей или неосуществления прав.

Главное для суда в условиях состязательного процесса – организовать такой процесс, в котором лицам, участвующим в деле, были бы созданы все условия для реализации ими своих процессуальных прав и выполнения лежащих на них процессуальных обязанностей: на подачу искового заявления, представление своих возражений на иск, предъявление встречного иска, заявление и разрешение ходатайств, обоснование своей позиции по делу в целом и по отдельным, возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, представление доказательств, участие в их исследовании и т.д.

Важнейшими условиями выполнения судом этой роли являются: независимость суда, его объективное и беспристрастное отношение к лицам, участвующим в деле, обеспечение их процессуального равноправия при производстве по делу.

Суд, сохраняя свою независимость, объективность и беспристрастность:

- осуществляет руководство процессом;
- разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности;
- предупреждает о последствиях совершения или несовершения процессуальных действий;
- оказывает лицам, участвующим в деле, содействие в реализации их прав;
- создает условия для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств и правильного применения законодательства при рассмотрении и разрешении гражданских дел;
- оценивает доказательства при принятии решения.

Перечисленные действия суда заключаются в следующем:

1. **Предупреждение судом** – это разъяснение последствий тех или иных действий сторон:

- отказ истца от иска, заключение мирового соглашения – в этом случае производство по делу прекращается и повторное предъявление такого же иска не допускается;
- при признании иска ответчиком – выносится решение об удовлетворении заявленных истцом требований (ч.3 ст.175 ГПК);
- признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, – последняя освобождается от необходимости дальнейшего доказывания этих

обстоятельств (ч. 4 ст.170 ГПК);

- удержание стороной находящихся у нее доказательств и непредставление их суду – право суда считать доказательства направленным против этой стороны (ст. ст. 82,87 ГПК);
- уклонение стороны от участия в экспертизе, непредставление экспертам необходимых материалов и документов для исследования вследствие чего провести экспертизу невозможно – право суда в зависимости от того, какая сторона уклоняется от экспертизы, а также какое она для нее имеет значение, признать факт, для выяснения которого экспертиза была назначена, установленным или опровергнутым (ч. 4 ст. 93 ГПК);
- непредставление ответчиком доказательств и возражений по поданному иску – возможность рассмотрения дела по имеющимся в деле доказательствам (ч.4 ст. 152 ГПК).

2. **Оказание содействия судом** лицам, участвующим в деле, помощи в реализации своих прав:

осуществляется по их ходатайствам путем истребования доказательств, когда представление доказательств для них затруднительно (ч. 2 ст.66 ГПК).

По своей инициативе суд может истребовать доказательства:

- в случаях, прямо установленных законом;
- в случаях рассмотрения и разрешения дел, которые возникают из публичных правоотношений, с целью правильного разрешения дела (АПК);
- при подготовке к судебному разбирательству дел о признании гражданина недееспособным, если существуют достаточные данные о психическом расстройстве гражданина (назначение судебно-психиатрической экспертизы);
- при подозрении суда о подложности доказательства

3. **Создание условий** – эти действия суда раскрываются в ч. 2 ст. 65 ГПК:

суд определяет, какие обстоятельства имеют значение для правильного разрешения дела на основании требований и возражений лиц, участвующих в деле, с учетом подлежащих применению норм права.

Так, в соответствии с п.п. 1,2,4 ст. 151 ГПК задачами подготовки дела к судебному разбирательству являются:

- уточнение обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела;
- определение правоотношений сторон и закона, которым следует руководствоваться;
- обеспечение представления необходимых доказательств сторонами и лицами, участвующими в деле.

Функции суда по оказанию содействия и созданию условий тесно взаимосвязаны и направлены на то, чтобы стороны смогли представить свои доказательства. Так, в соответствии со ст. 65 ГПК лица, участвующие в деле, должны доказать те обстоятельства, на которые они ссылаются как на основания своих требований и возражений; стороны и другие лица, участвующие в деле, вправе представить дополнительные доказательства.

Процесс собирания доказательств:

- представление доказательств сторонами, иными участвующими в деле лицами и их представителями;
- истребование судом доказательств от лиц и организаций, в чьем расположении они находятся;
- выдача лицам, которые ходатайствуют об истребовании доказательств письменного или вещественного характера, запросов на право их получения с целью дальнейшего их представления в суд;
- вызов в суд свидетелей;
- назначение экспертизы;
- направление судебных поручений, связанных с собиранием доказательств, в другие суды;
- обеспечение доказательств.

Важное значение имеет правильное разрешение судом ходатайств сторон. В свою очередь, стороны обязаны правильно его оформить. Ходатайство об истребовании доказательств должно содержать следующие сведения:

- обозначено доказательство;
- указано, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, могут быть подтверждены или опровергнуты этим доказательством;
- указаны причины, препятствующие получению доказательств;
- место нахождения доказательств.

Закон регламентирует также действия суда при уклонении от доказывания, в том числе действия суда в следующих случаях:

- если сторона удерживает находящиеся у нее доказательства и не представляет их суду – суд вправе считать, что это доказательство направлено против этой стороны (ч. 1 ст. 77 ГПК);
- при уклонении стороны от участия в экспертизе, непредставлении экспертам необходимых материалов и документов для исследования и в иных случаях, если по обстоятельствам дела без участия этой стороны экспертизу провести невозможно, – суд в зависимости от того, какая сторона уклоняется от экспертизы, а также какое для нее она имеет значение, вправе признать факт, для выяснения которого экспертиза была назначена, установленным или опровергнутым (ч. 4

ст. 93 ГПК);

- в случае непредставления ответчиком доказательств и возражений – суд вправе рассмотреть дело по имеющимся в деле материалам, то есть только на основании представленных истцом доказательств (ч. 4 ст. 152 ГПК).

4. Суд оценивает доказательства по результатам состязательного процесса:

- суд оценивает доказательства по внутреннему убеждению, основанному на беспристрастном, всестороннем и полном рассмотрении исследованных в судебном заседании доказательств в их совокупности, и руководствуясь законом (ст. 76 ГПК);
- суд принимает только те из представляемых доказательств, которые имеют значение для дела, то есть соответствующих требованию **относимости** (ст. 86 ГПК);
- обстоятельства дела, которые по закону должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться никакими другими средствами доказывания, то есть отвечающих принципу **допустимости** доказательств (ст. 69 ГПК).

Суд вправе оценивать **неявку стороны** в судебное заседание как уклонение от доказывания, что закреплено в процессуальном законе:

- в случае, если истец, не просивший о разбирательстве дела в его отсутствие, не явится в суд, а ответчик не требует рассмотрения дела по существу, суд оставляет заявление без рассмотрения (п. 6 ст. 222 ГПК);
- когда в вышеуказанной ситуации ответчик требует рассмотрения дела по существу, суд вправе рассмотреть дело в отсутствие истца (ч. 4 ст. 169 ГПК);
- в случае неявки в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле, надлежаще извещенных, если нет сведений о причинах неявки или причины неявки неуважительные, суд вправе рассмотреть дело в отсутствие этого лица (ч. 4 ст. 169 ГПК);
- неявка представителя лица, участвующего в деле, не является препятствием к рассмотрению дела.

3. РОЛЬ ЛИЦ, УЧАСТВУЮЩИХ В ДЕЛЕ, КАК ЭЛЕМЕНТ СОСТЯЗАТЕЛЬНОСТИ СУДОПРОИЗВОДСТВА ПО ГРАЖДАНСКИМ ДЕЛАМ

3.1. Адвокат (представитель) как участник состязательного процесса. Его статус, права и обязанности

В соответствии с положениями Конституции КР каждому гарантируется *право на получение квалифицированной юридической помощи*.

Адвокаты – это лица, обладающие специальными знаниями в области права и практическим опытом ведения дел в суде, для которых защита и оказание помощи в защите прав, свобод и интересов других лиц – профессиональное занятие, именно они призваны оказывать наиболее квалифицированную правовую помощь. В связи с этим, чаще всего представителями в суде являются адвокаты.

Под адвокатом в смысле ГПК КР понимается гражданин Кыргызской Республики, получивший в установленном законом порядке лицензию на право занятия адвокатской деятельностью и являющийся членом Адвокатуры (п. 1 ст. 2 ГПК). Поэтому адвокат, действующий в гражданском процессе по ордеру, должен соответствовать этим требованиям.

Оказание услуг адвоката по гражданским делам имеет существенные различия от предоставления услуг адвокатом по уголовным делам. Если во втором случае адвокат в судебном процессе выступает в роли защитника своего клиента, то в первом – он является представителем своего доверителя и играет активную роль как главный участник этого процесса. Это различие обусловлено спецификой правоотношений и особенностью споров.

Право граждан вести свои дела лично или через представителей закреплено в ст. 57 ГПК. Личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя. Таким образом, гражданин может выбрать одну из трех форм участия в гражданском процессе:

- вести дело лично,
- вести дело совместно с представителем,
- вести дело через представителя, не принимая личного участия в процессе.

При этом представителем в процессе может являться не только адвокат, но и другие лица, удовлетворяющие требованиям ст. 59 ГПК.

Среди субъектов, имеющих право осуществлять представительство в гражданском процессе, к адвокату предъявляются особенные требования в

силу ряда причин: профессионализма и компетентности, организационно-правового и процессуального статусов, объемом представленных полномочий, нравственной и психологической подготовленности к выполнению своих обязанностей, ответственности за качество и своевременность выполнения профессионального долга.

Основанием для представления интересов доверителя в процессе гражданского судопроизводства является заключенное между адвокатом и доверителем *соглашение на оказание юридической помощи* доверителю или назначенному им лицу. Доверитель вправе уполномочить адвоката совершать все необходимые действия для представления его интересов при рассмотрении и разрешении дела, а может поручить адвокату осуществление лишь некоторых процессуальных действий. Например, доверитель вправе уполномочить адвоката на ведение дела только в одной, конкретно взятой инстанции, или, наоборот, предоставить адвокату все предусмотренные законом права.

Требования к соглашению между адвокатом и доверителем изложены в ст. 27 Закона «Об Адвокатуре Кыргызской Республики и адвокатской деятельности».

Соглашение об оказании юридической помощи представляет собой гражданско-правовой договор, заключаемый в простой письменной форме между доверителем и адвокатом на оказание юридической помощи самому доверителю или назначенному им лицу.

Существенными условиями соглашения об оказании юридической помощи в силу ч. 3 ст. 37 названного Закона являются:

- 1) указание на адвоката (адвокатов), принявшего (принявших) исполнение поручения, а также на его (их) принадлежность к адвокатской организации;
- 2) предмет поручения;
- 3) условия выплаты доверителем вознаграждения за оказываемую юридическую помощь;
- 4) порядок и размер компенсации расходов адвоката (адвокатов), связанных с исполнением поручения;
- 5) размер и характер ответственности адвоката (адвокатов), принявшего (принявших) исполнение поручения.

Кроме того, ч. 5 ст. 27 Закона предусмотрено, что полномочия адвоката по предоставлению юридической помощи удостоверяются *ордером поручения*, выданным адвокатом, осуществляющим адвокатскую деятельность в форме адвокатского кабинета, либо адвокатской организацией на основании соглашения, заключаемого между адвокатом и доверителем. Форма ордера поручения утверждается Адвокатурой. В иных случаях адвокат представляет доверителя на основании доверенности.

В связи с этим необходимо отметить, что *право адвоката на выступление в суде в качестве представителя по смыслу ст. 62 ГПК может быть подтверждено как нотариально удостоверенной доверенностью, так и ордером*. И то, и другое оформление полномочий возможно и является прерогативой доверителя. Именно за ним остается выбор: как оформить полномочия его адвоката и какие полномочия ему предоставить.

Однако при этом надо иметь в виду, что *отдельные полномочия адвокат вправе совершать только в случае, если они специально оговорены в доверенности*, выданной представляемым лицом (например, отказ истца от иска, заключение сторонами мирового соглашения, подписание жалобы на решение суда и т.п.).

Полномочия адвоката как представителя стороны в гражданском процессе регламентированы ГПК. Однако наиболее полно *права и обязанности адвоката-представителя* раскрыты в Законе «Об Адвокатуре КР и адвокатской деятельности».

В сравнении права и обязанности адвоката в смысле определения их ГПК и вышеназванным Законом выглядят следующим образом:

	ГПК	Закон «Об Адвокатуре»
Права	<p>ч. 2 ст. 37 ГПК общие права:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) совершать от имени и по поручению представляемого все процессуальные действия, а именно: 2) знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии; 3) заявлять отводы; 4) представлять доказательства и участвовать в их исследовании; 5) задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам; 6) заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств; 7) давать объяснения в суде в устной и письменной форме; 8) приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле; 9) обжаловать судебные акты; 10) использовать другие предоставленные ГПК 	<p>ч. 1 ст. 25 Закона:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) представлять и защищать права, свободы и законные интересы доверителя по его поручению во всех государственных органах, органах местного самоуправления, в компетенцию которых входит решение соответствующих вопросов; 2) собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать информацию и иные документы от государственных органов, органов местного самоуправления, а также общественных объединений и иных организаций; 3) собирать сведения о фактах, которые могут быть использованы в качестве доказательств; 4) получать письменные объяснения свидетелей, составлять частные протоколы

	<p>процессуальные права.</p> <p>ч. 2 ст. 63 ГПК – специальные полномочия, которые должны быть оговорены в доверенности:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) подписание искового заявления (заявления) и возражения на исковое заявление (заявление) и их подача; 2) подписание и подача заявления об обеспечении иска; 3) передача дела в третейский суд; 4) заключение соглашения по фактическим обстоятельствам дела; 5) подписание заявления о пересмотре судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам и по новым обстоятельствам; 6) передача дела в суд аксакалов; 7) полный или частичный отказ от исковых требований; 8) полное или частичное признание иска; 9) увеличение или уменьшение исковых требований; 10) изменение предмета или основания иска; 11) заключение мирового соглашения; 12) передача полномочий другому лицу (передоверие); 13) обжалование судебного акта; 14) отказ от жалобы; 15) выдача исполнительного листа. <p>Конкретные действия адвоката, осуществляющего представительство в гражданском судопроизводстве, определяются процессуальным статусом доверителя (истец или ответчик, третье лицо) и объемом полномочий, которыми доверитель посчитал необходимым наделить адвоката-представителя.</p>	<p>осмотра местности;</p> <ol style="list-style-type: none"> 5) запрашивать и получать документы или их заверенные копии от физических лиц - с их согласия; 6) знакомиться в организациях с необходимыми для выполнения поручений документами и материалами; 7) получать письменные заключения специалистов по вопросам, требующим специальных знаний; 8) подавать ходатайства и жалобы на приеме у должностных лиц и в соответствии с законом получать от них письменные ответы на эти ходатайства и жалобы; 9) присутствовать при рассмотрении своих ходатайств и жалоб на заседаниях государственных органов, органов местного самоуправления и организаций и давать объяснения по их существу; 10) выписывать из материалов дела необходимые сведения и/или снимать их копии и др.
Обязанности	<p>Ч. 2 ст. 37:</p> <p>лица, участвующие в деле, обязаны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами и выполнять свои процессуальные обязанности. При невыполнении процессуальных обязанностей наступают последствия, предусмотренные ГПК и другим законодательством КР.</p>	<p>ст. 26 Закона:</p> <p>использовать все предусмотренные законом средства и способы для защиты прав, свобод и законных интересов доверителей, обеспечения подзащитным доступа к правосудию.</p>

<p>Запреты</p>		<p>ч. 2 ст. 29 Закона – адвокат не вправе:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случае, если оно имеет заведомо незаконный характер; 2) принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случаях, если он: <ol style="list-style-type: none"> а) оказывает или ранее оказывал по данному делу юридическую помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам лица, обратившегося за помощью (за исключением случаев выступления в качестве посредника по взаимному согласию сторон); б) имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем, отличный от интереса данного лица; в) участвовал в деле в качестве судьи, прокурора, лица, производящего дознание, следователя, эксперта, специалиста, переводчика, свидетеля, потерпевшего или понятого, гражданского истца или гражданского ответчика; г) состоит в родственных или семейных отношениях с должностным лицом, которое принимало или принимает участие в расследовании или рассмотрении дела данного лица; 3) занимать по делу позицию вопреки воле доверителя, за исключением случаев, когда адвокат убежден в наличии самооговора доверителя или подзащитного; 4) разглашать сведения, сообщенные ему доверителем, в связи с оказанием последнему юридической помощи, без согласия доверителя; 5) отказаться от принятой на себя защиты.
-----------------------	--	---

3.2. Подготовка представителя (адвоката) к участию в судебном заседании

А. Участие адвоката на стадии предъявления иска в суд

При обращении физического или юридического лица к адвокату за оказанием юридической помощи, адвокату необходимо:

- установить психологический контакт с обратившимся лицом;
- разобраться в существе его претензий;
- оказать квалифицированную юридическую помощь.

Убедившись в законности поручений клиента, адвокат принимает на себя ведение дела в суде и осуществляет подготовку к судебному разбирательству, при этом в беседе с доверителем выясняет его намерения и требования, изучает обстоятельства дела, дает правовую оценку проблеме, раскрывает возможные пути разрешения правового спора, определяет тактику ведения дела в суде, обговаривает, в каком статусе он будет участвовать в процессе (в качестве адвоката или представителя).

На этой же стадии оформляется договор об оказании правовой помощи, выдается ордер или доверенность.

При подготовке к судебному разбирательству адвокату-представителю необходимо также разъяснить своему доверителю порядок рассмотрения дела в суде, его процессуальные права и обязанности, дать советы и рекомендации о манере поведения, о том, что и как следует говорить в ходе дачи объяснений и при ответах на вопросы суда и других лиц, участвующих в деле, наконец, о форме одежды и т.п.

Особенностью деятельности адвоката на стадии подготовки дела к судебному разбирательству будет являться как собирание и представление доказательств, так и формирование правовой позиции по делу.

На досудебной стадии адвокат должен грамотно составить все процессуальные документы, подать исковое заявление, выявить круг лиц, подлежащих к привлечению к участию в деле, заявить ходатайства об истребовании доказательств, об обеспечении иска или обеспечении доказательств, то есть совершить все действия, необходимые для своевременного разрешения дела.

Первостепенной целью адвоката в подготовке и предъявлении в суд искового заявления является необходимость добиться возбуждения производства по делу и дальнейшего рассмотрения дела.

Статьи 134 и 135 ГПК устанавливают перечень **обязательных требований к исковому заявлению**. Текст искового заявления должен быть логичным, содержать фактическое и нормативное обоснование заявляемых требований. Небрежное отношение адвоката к соблюдению формальных требований способно привести к негативным процессуальным последствиям: при невыполнении требований к содержанию искового заявления оно будет оставлено без движения. Если адвокат не успел в срок, предоставленный судом, устранить выявленные недостатки, в связи с которыми исковое заявление оставлено без движения, исковое заявление возвращается. Из-за подобных непрофессиональных действий адвоката доверитель рискует не получить судебную защиту своих интересов, когда речь идет, например, об истечении срока исковой давности или срока обращения в суд.

Адвокату необходимо иметь в виду также и обстоятельства, которые могут повлечь отказ в принятии искового заявления и возвращение искового заявления, предусмотренные статьями 137 и 138 ГПК. Правовые последствия отказа в принятии искового заявления заключаются в том, что такой отказ препятствует повторному обращению заявителя в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям. Поэтому в случае уверенности адвоката в незаконности данного решения суда, он должен своевременно обжаловать определение судьи об отказе в принятии заявления путем подачи частной жалобы.

Соблюдение адвокатом требований закона позволит ему в кратчайшие сроки возбудить производство по делу в суде и предотвратить возникновение препятствий в движении дела, а значит, с самого начала наилучшим образом представить интересы доверителя.

Еще один важный вопрос, который адвокат должен разрешить на этой стадии, - **определение круга лиц, участвующих в деле**. Для этого необходимо проанализировать сложившиеся между сторонами правоотношения и затем установить конкретных носителей прав и обязанностей. В соответствии с ГПК замена истца невозможна, равно как и замена ответчика, которая допускается только по ходатайству истца. Соответственно неправильное определение истца и ответчика повлечет за собой вынесение судом решения об отказе в иске.

Б. Участие адвоката на стадии подготовки дела к судебному разбирательству

Немаловажной стадией в гражданском процессе является стадия подготовки дела к судебному разбирательству.

Подготовка к судебному разбирательству в соответствии с ч. 3 ст. 150 ГПК является обязательной стадией по каждому гражданскому делу и проводится судьей с участием сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей. Особенности этой стадии процесса регулируются также постановлением Пленума Верховного суда Кыргызской Республики «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» от 30 марта 2018 года № 8¹.

Ст. 152 ГПК определяет круг действий сторон при подготовке дела к судебному разбирательству. Соответственно действия адвоката на этой стадии процесса будут зависеть от того, какую именно сторону он представляет.

Так, при подготовке дела к судебному разбирательству **адвокат-представитель истца:**

- представляет суду доказательства, подтверждающие свои требования;
- заявляет перед судьей ходатайства об истребовании доказательств, которые он не может получить самостоятельно без помощи суда;
- передает ответчику копии доказательств.

Адвокат, представляющий интересы ответчика в данной стадии гражданского процесса:

- уточняет исковые требования истца и фактические основания этих требований;
- представляет в установленный судьей срок письменное возражение на иск, копию которого передает истцу;
- передает истцу или его представителю и суду доказательства, обосновывающие возражения относительно иска;
- заявляет перед судьей ходатайства об истребовании доказательств, которые он не может получить самостоятельно без помощи суда;
- подает в случае необходимости письменное заявление о применении последствий пропуска срока исковой давности.

Следует отметить, что подача **письменного возражения на исковое заявление** является правом, а не обязанностью ответчика. В силу ч. 4 ст. 152 ГПК непредставление ответчиком письменного возражения на иск не препятствует рассмотрению дела по имеющимся в нем доказательствам. Однако если в процессе участвует адвокат (представитель) ответчика, то подготовка возражения представляется необходимой, причем в установленные судом сроки. Возражение позволяет точно и наиболее полно

¹<http://sot.kg/post/o-podgotovke-grazhdanskih-del-k-sudebnomu-razbiratelstvu>

сформулировать позицию ответчика и тем самым повлиять на выводы суда. В связи с чем представляется, что и суды, и представители ответчика должны уделить особое внимание процедуре подготовки и подачи возражений на требования иска.

Части 3 и 4 ст. 152 ГПК содержит **требования к возражению ответчика**.

Так, в возражении должны быть указаны:

- 1) наименование суда, в который вносится возражение;
- 2) наименование, адрес ответчика, его представителя (если возражение вносит представитель);
- 3) наименование, адрес свидетеля, других лиц, подлежащих вызову в судебное заседание;
- 4) признает ли ответчик иск и в какой части;
- 5) доказательства, на которых основываются возражения против иска, в случае непризнания иска;
- 6) заинтересованные лица, если таковые имеются по делу;
- 7) перечень прилагаемых к возражению документов.

Возражение подписывается ответчиком или его уполномоченным представителем. Если возражение вносится в суд представителем ответчика, то к нему должен быть приложен документ, удостоверяющий его полномочия.

Те же положения применяются в случае участия адвоката в качестве представителя третьих лиц (с самостоятельными требованиями, без самостоятельных требований, на стороне истца, на стороне ответчика).

Подготовительная стадия судебного заседания призвана определить, имеются ли необходимые условия для рассмотрения дела по существу. Основной задачей для этой стадии является формирование правовой позиции, выяснение позиции противоположной стороны и формирование доказательственной базы.

Завершающим этапом подготовки адвоката к ведению дела является **предварительное судебное заседание**, которое имеет своей целью процессуальное закрепление распорядительных действий сторон, совершенных при подготовке дела к судебному разбирательству, определение обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, определение достаточности доказательств по делу. Вопросы проведения предварительного судебного заседания регламентируются ст. 154 ГПК.

Адвокаты-представители в предварительном судебном заседании имеют право представлять доказательства, приводить доводы, возражать против заявлений и доводов противной стороны, заявлять ходатайства.

При наличии обстоятельств, предусмотренных ст. ст. 215, 216, 220, 222 ГПК с учетом мнений сторон производство по делу в предварительном судебном заседании приостанавливается или прекращается либо заявление оставляется без рассмотрения, о чем выносится мотивированное определение. Эти вопросы могут рассматриваться судом как по ходатайству сторон и их представителей, так и по инициативе суда.

В предварительном судебном заседании могут рассматриваться вопросы о применении исковой давности или срока обращения в суд. Так, в случае подачи лицами, участвующими в деле, письменного заявления о применении последствий пропуска срока исковой давности и установлении факта пропуска без уважительных причин срока обращения в суд или срока исковой давности судья принимает решение об отказе в иске без исследования иных фактических обстоятельств по делу (ч. 6 ст. 154 ГПК).

Помимо этого, в предварительном заседании может быть рассмотрено заявление ответчика о признании им иска: в случае признания иска ответчиком суд принимает решение об удовлетворении иска без исследования иных фактических обстоятельств по делу (ч. 7 ст. 154 ГПК).

В предварительном судебном заседании согласно ч. 9 ст. 154 ГПК ведется протокол, что обеспечивает фиксацию всех ходатайств и заявлений сторон (их представителей).

По окончании предварительного судебного заседания судья, признав дело подготовленным, выносит определение о назначении дела к судебному разбирательству, в котором рассматривается и разрешается гражданское дело по существу (ст. 155 ГПК).

В. Участие адвоката на стадии судебного разбирательства

На данном этапе роль адвоката-представителя проявляется наиболее ярко. Именно здесь происходит **процесс доказывания**, от полноты которого и зависит последующее решение. В основе судебного разбирательства лежит принцип состязательности и равноправия сторон, а также устность, непосредственность исследования доказательств.

В судебном заседании производится проверка явки участников процесса и разъяснение их процессуальных прав. Иногда клиент стремится добиться слушания дела в отсутствие противной стороны, ошибочно полагая, что так суд будет слушать только его позицию и примет ее, как единственно верную и законную. При этом адвокату следует разъяснить доверителю положение ст. 341 ГПК, согласно которому неявка лиц, участвующих в деле и не

извещенных о времени и месте судебного заседания, является безусловным основанием для отмены судебного решения. В то же время адвокат вправе просить суд в соответствии со ст. 169 ГПК рассмотреть дело в отсутствие лица, участвующего в деле, если указанное лицо или его представитель не явились, но были надлежащим образом извещены, и причины их отсутствия суд не признал уважительными.

В судебном заседании лица, участвующие в деле, вправе заявлять мотивированные ходатайства по вопросам, связанным с разбирательством дела, например, об исключении из процесса представленных письменных и вещественных доказательств, не относящихся к делу; о приобщении к делу письменных и вещественных доказательств, аудио- или видеозаписи; об истребовании доказательств и др. Ходатайства разрешаются судом после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле. По результатам рассмотрения ходатайств судом выносится мотивированное определение.

Рассмотрение дела по существу начинается с того, что председательствующий выясняет, поддерживает ли истец свои требования, признает ли ответчик требования истца и не желают ли стороны закончить дело заключением мирового соглашения. Адвокат должен разъяснить своему доверителю значение и правовые последствия отказа от иска, признание иска ответчиком и заключение мирового соглашения.

После этого суд заслушивает объяснения лиц, участвующих в деле. Адвокату следует подготовить доверителя к даче объяснений, которые должны быть убедительными и касаться лишь фактических обстоятельств дела, при этом убедить, что в объяснениях следует избегать ненужных подробностей и добавлений, а тем более исключить эмоциональные и некорректные высказывания. Давать объяснения может и адвокат-представитель, подчеркивая юридически значимые обстоятельства и высказывая позицию своего доверителя по делу.

Адвокат, участвующий в деле, вправе задавать вопросы другой стороне спора, выявляя противоречия и необоснованность позиции противной стороны. Судья имеет право задавать вопросы лицам, участвующим в деле, в том числе адвокату (независимо от того, на основании ордера или доверенности он участвует в деле), в любой момент дачи ими объяснений. Адвокат не вправе отказаться от дачи пояснений в судебном заседании.

Затем суд с учетом мнений лиц, участвующих в деле, устанавливает последовательность исследования доказательств. При установлении порядка исследования доказательств адвокату следует выбрать определенную последовательность представления доказательств для подтверждения своей позиции и обоснованности требований его доверителя.

Работа с доказательствами требует от адвоката не только глубоких познаний в области процесса, но умение с помощью имеющихся доказательств убедить суд в обоснованности избранной им правовой позиции. Кроме того, умение нейтрализовать доказательства другой стороны процесса позволяет обессилить позицию противной стороны и является одним из эффективных способов защиты ответчика или отстаивания интересов истца.

В основе деятельности адвоката-представителя в гражданском процессе лежит ст. 65 ГПК, определяющая, что сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений. Если заинтересованное лицо не может самостоятельно обеспечить представление необходимых доказательств, оно вправе обратиться с ходатайством в суд об оказании содействия в их получении. При этом *суд не истребует и не предлагает сторонам представить какие-либо доказательства по делу*. В этом состоит существенное отличие предусмотренного ГПК 2017 года порядка доказывания.

В ст. 70 ГПК предусмотрено еще одно важное для процесса доказывания положение, в соответствии с которым сторона не должна доказывать факты, которые не оспорены другой стороной.

Адвокат наделен рядом прав по участию в исследовании судом доказательств. Так, адвокат вправе задавать вопросы свидетелям, специалистам и экспертам, участвовать в исследовании письменных и вещественных доказательств, обращать внимание суда на те или иные обстоятельства. Исследование доказательств предполагает ознакомление с ними, их анализ, установление связей между отдельными доказательствами, а также оценка их относимости, допустимости, достоверности и достаточности.

В случае представления дополнительных материалов непосредственно перед слушанием в суд, документы должны быть тщательно изучены адвокатом и обсуждены с его клиентом до начала судебного заседания для получения от него при необходимости разъяснений и возможной корректировки выработанной ранее позиции.

Г. Участие адвоката в судебных прениях

После исследования всех доказательств и при отсутствии заявлений от лиц, участвующих в деле, и их представителей о желании выступить с дополнительными объяснениями и другими дополнениями материалов дела

суд переходит к заключительной стадии судебного разбирательства – к судебным прениям.

Судебные прения состоят из речей лиц, участвующих в деле, и их представителей. Первым выступает истец и его представитель, затем – ответчик и его представитель.

В своей речи адвокат должен еще раз донести до суда согласованную с доверителем правовую позицию по делу, проанализировать и оценить исследованные судом доказательства, указать на то, какие обстоятельства дела, по его мнению, можно считать доказанными, какие обстоятельства так и не получили подтверждения.

После произнесения речей всеми лицами, участвующими в деле, их представителями они могут выступить с репликами, чтобы с учетом всего сказанного в прениях сформулировать последние убедительные доводы в обоснование своих требований или возражений. Не следует отказываться от произнесения реплики, так как лучше всего запоминаются последние сказанные слова.

3.3. Особенности участия прокурора в гражданском процессе с точки зрения ГПК 2017 года

Основания для участия в гражданском деле прокурора определены законом и не зависят от усмотрения суда или от желания участвующих в деле лиц.

В пункте 5.3 постановления Пленума О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» от 30 марта 2018 года № 8² отмечается, что прокурор является лицом, участвующим в деле (ст.36 ГПК). При этом прокурор, равно как и государственные органы и органы местного самоуправления, *не имеет по делу материально-правового интереса, а обладает лишь процессуальным интересом к его исходу* (ст. ст. 48, 49 ГПК).

Так, в соответствии со ст. 48 ГПК прокурор вправе обратиться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц или неопределенного круга лиц. Кроме того, прокурор вступает в дело, уже рассматриваемое в суде, если этого требует охрана прав, свобод, охраняемых законом интересов граждан государственных или общественных интересов.

Заявление в защиту прав, свобод и охраняемых законом интересов гражданина может быть предъявлено прокурором только лишь по просьбе

²<http://sot.kg/post/o-podgotovke-grazhdanskih-del-k-sudebnomu-razbiratelstvu>

заинтересованного лица, если оно само по уважительным причинам (по состоянию здоровья, возрасту и др. причинам) не может обратиться в суд. Заявление в защиту интересов недееспособных граждан, несовершеннолетних может быть предъявлено прокурором независимо от просьбы заинтересованного лица.

Прокурор вступает в процесс в случаях, указанных в законе, в том числе по делам:

- о лишении родительских прав, о восстановлении в родительских правах, об ограничении родительских прав (ст.ст. 75, 77, 78 СК);
- об усыновлении и отмене усыновления (ст.ст. 272, 274 ГПК);
- об установлении опеки (попечительства), об освобождении или отстранении опекуна (попечителя) от исполнения обязанностей (ст.ст. 277, 279 ГПК);
- о направлении детей в интернатные учреждения или пересмотре решения о направлении ребенка в интернатное учреждение (ст.ст. 281, 284 ГПК);
- о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным (ст. 294 ГПК);
- о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар (ст. 317 ГПК).

Также как и лица, участвующие в деле, **прокурор имеет право:**

- знакомиться с материалами дела;
- делать выписки из них;
- снимать копии;
- заявлять отводы;
- представлять доказательства и участвовать в их исследовании;
- задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам;
- заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств, в случаях, предусмотренных ГПК;
- давать объяснения суду в устной и письменной форме;
- приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле;
- обжаловать судебные акты;
- использовать другие предоставленные ГПК процессуальные права (кроме права на заключение мирового соглашения).

У прокурора отсутствуют полномочия утверждения мирового соглашения.

Прокурор, как и другие участники процесса, несет процессуальные обязанности, установленные ГПК.

В соответствии с отраслевым приказом Генерального прокурора Кыргызской Республики, прокурор, участвующий в деле обязан заблаговременно выработать позицию по делу. Следовательно, прокурор не может оставить рассмотрение дела на усмотрение суда или просить суд принять судебный акт в соответствии с законодательством республики.

Органы прокуратуры также привлекаются сторонами в судах в качестве ответчиков, в особенности по исковым требованиям об освобождении имущества из-под ареста или отмены обеспечительных мер, выплаты денежных средств в порядке реабилитации граждан в силу вступившего в законную силу оправдательного приговора, в случае обжалования ответов органов прокуратуры в соответствии с Законом Кыргызской Республики «О порядке рассмотрения обращений граждан».

В случае рассмотрения судом дел без участия прокурора, прокурор вправе вносить представление на судебные акты, если судом принято решение, нарушающее права ребенка, государственные или общественные интересы. Приносить же представления в кассационном порядке прокурор вправе только по делам, рассмотренным с его участием

4. ОБЖАЛОВАНИЕ СУДЕБНЫХ АКТОВ КАК ЭЛЕМЕНТ СОСТЯЗАТЕЛЬНОСТИ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА

4.1. Апелляционное обжалование судебных актов

Вынесенное по делу решение, не отвечающее интересам доверителя, адвокат-представитель с согласия доверителя вправе обжаловать в вышестоящую инстанцию.

Адвокат-представитель должен не допустить вступления в законную силу незаконных и необоснованных решений и определений суда по гражданским делам.

В процессе обжалования судебных решений основная роль адвоката сводится к *проверке оснований для обжалования*, грамотного составления жалобы. Для этого адвокат должен:

- изучить материалы дела, протоколы судебного заседания;
- выяснить, правильно ли применялись судом нормы материального и процессуального права, полно ли были исследованы обстоятельства дела;
- сопоставить доводы сторон и доказательства, выдвинутые ими в обоснование своей позиции по делу, с их оценкой судом;
- произвести анализ выводов суда в отношении фактических обстоятельств дела и их правовой интерпретации и т.п.

На решения всех судов первой инстанции, сторонами и другими лицами, участвующими в деле, может быть подана апелляционная жалоба. Апелляционная жалоба подается через суд, принявший решение, в течение месяца со дня принятия решения суда.

Содержание апелляционной жалобы определяется ст. 325 ГПК. Жалоба как процессуальный документ должна содержать наименование суда, в который она адресуется, наименование лица, ее подающего, его место жительства или места нахождения, указание на решение суда, которое обжалуется, требования лица, подающего жалобу, и основания, по которым он считает решение суда неправильным, перечень прилагаемых к жалобе доказательств.

В жалобе, исходя из фактических обстоятельств и материалов дела, дается оценка судебного решения как акта правосудия, излагаются доводы о его законности и обоснованности. При этом требования лица должны быть четкими и ясными, мотивированными, законными и обоснованными. Основанием для подачи апелляционной жалобы является незаконность и необоснованность вынесенного решения, нарушение или неправильное

применение норм материального или процессуального права при осуществлении правосудия по гражданским делам.

Особенности апелляционного производства заключаются в том, что суд апелляционной инстанции, рассматривая дело по правилам производства в суде первой инстанции, вправе устанавливать новые факты и исследовать новые доказательства. Адвокату следует помнить, что новые требования, которые не были предметом рассмотрения в суде первой инстанции, не принимаются и не рассматриваются судом апелляционной инстанции. Кроме того, в суде апелляционной инстанции не применяются правила о соединении и разъединении нескольких исковых требований, об изменении предмета или основания иска, об увеличении размера исковых требований, о предъявлении встречного иска. Суд апелляционной инстанции рассматривает дело в пределах доводов, изложенных в жалобе или представлении и возражениях на них.

Адвокат-представитель в апелляционной инстанции действует также, как и при рассмотрении дела в суде первой инстанции.

Адвокат вправе обжаловать в суд апелляционной инстанции определения суда первой инстанции отдельно от решения суда, только в случае, если это предусмотрено ГПК. Частная жалоба может быть подана в течение десяти дней со дня вынесения определения суда первой инстанции.

4.2. Кассационное обжалование судебных актов

Вступившие в законную силу судебные акты могут быть обжалованы адвокатом с согласия доверителя в суд кассационной инстанции – в Верховный суд КР – в течение трех месяцев со дня вступления в законную силу при условии, что дело ранее было предметом апелляционного обжалования.

Адвокат при обращении в кассационную инстанцию должен учитывать, что основаниями для отмены или изменения судебных актов в кассационном порядке являются существенные нарушения норм материального или процессуального права, повлиявшие на исход дела, без устранения которых невозможно восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защита охраняемых публичных интересов.

Подаче жалобы предшествует работа адвоката-представителя по выявлению нарушений, при наличии которых подается кассационная жалоба. Содержание жалобы должно соответствовать требованиям ст. 354 ГПК и

четко указывать на то, какие нормы права были нарушены судами, ранее рассматривавшими дело.

Ниже приводится сравнительная таблица, из которой можно вывести сходства и отличия апелляционного и кассационного обжалования судебных актов.

Апелляционный и кассационный порядок обжалования судебных актов

	Апелляция	Кассация
Обжалуемые акты	Акты судов первой инстанции, не вступившие в законную силу, могут быть обжалованы в апелляционном порядке. Определения суда первой инстанции могут быть обжалованы отдельно от решения суда только в случаях, предусмотренных ГПК. Остальные определения суда первой инстанции не обжалуются, но возражения против этих определений могут быть включены в апелляционную жалобу (представление) на решение суда.	Вступившие в законную силу акты судов первой и апелляционной инстанций могут быть пересмотрены в кассационном порядке. Не подлежат пересмотру в кассационном порядке вступившие в законную силу акты судов первой инстанции, не обжалованные в апелляционном порядке. Предметом рассмотрения суда кассационной инстанции могут быть определения, предшествующие окончательному судебному акту, если обжалование таких определений предусмотрено ГПК.
Право обжалования	Апелляционную жалобу (представление) вправе подать: 1) стороны и другие лица, участвующие в деле; 2) прокурор - по делам, возбужденным по заявлениям прокурора или рассмотренным с участием прокурора, по делам, по которым принято решение, нарушающее права ребенка, а также в случае, если судом принято решение, нарушающее государственные или общественные интересы; 3) лица, не привлеченные к участию в деле, но в отношении прав и обязанностей которых суд принял решение.	Кассационную жалобу (представление) вправе подать: 1) стороны и другие лица, участвующие в деле; 2) прокурор - по делам, рассмотренным с его участием; 3) лица, не привлеченные к участию в деле, но в отношении прав и обязанностей которых суд принял решение. <i>(Решение Конституционной палаты Верховного суда КР от 23 декабря 2020 года)</i>
Порядок подачи жалобы	Через суд первой инстанции, вынесший решение.	Через суд первой инстанции, вынесший судебный акт.
Сроки	В течение тридцати дней после	В течение трех месяцев со дня

обжалования	вынесения судом решения, если иные сроки не предусмотрены законом.	вынесения судебного акта апелляционной инстанции, если иное не предусмотрено законом; месячный срок – в случае обжалования судебного акта апелляционной инстанции, принятого не по существу спора.
Восстановление срока на обжалование	<p>Процессуальный срок на подачу апелляционной жалобы (представления) может быть восстановлен судом апелляционной инстанции в соответствии со ст. 127 ГПК. Ходатайство о восстановлении процессуального срока на подачу апелляционной жалобы (представления) может быть подано не позднее трех месяцев со дня вынесения судом решения.</p> <p>О восстановлении пропущенного срока указывается в судебном акте соответствующей судебной коллегии суда апелляционной инстанции, принятом по результатам рассмотрения апелляционной жалобы (представления).</p> <p>Об отказе в восстановлении пропущенного срока судебная коллегия выносит определение, которое может быть обжаловано в порядке кассации. В этом случае дело подлежит возвращению в суд первой инстанции.</p>	<p>Пропущенный процессуальный срок на подачу кассационной жалобы (представления) может быть восстановлен судом кассационной инстанции в соответствии со ст. 127 ГПК.</p> <p>О восстановлении пропущенного срока указывается в судебном акте соответствующей судебной коллегии Верховного суда, принятом по результатам рассмотрения кассационной жалобы (представления).</p> <p>В случае отказа в восстановлении пропущенного срока кассационная жалоба (представление) подлежит возврату.</p>
Сроки рассмотрения дела	Не позднее двух месяцев со дня поступления дела в суд апелляционной инстанции.	Двухмесячный срок со дня поступления дела в Верховный суд.
Возвращение жалобы	<p>Апелляционная жалоба (представление) возвращаются лицу, подавшему жалобу (представление), судом апелляционной инстанции в случаях:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) истечения срока обжалования и отсутствия ходатайства о восстановлении срока на обжалование; 2) если апелляционная жалоба (представление) подана с нарушением требований ч. 3 ст. 325 ГПК; 3) если к жалобе (представлению) не приложены доказательства 	<p>Кассационная жалоба (представление) возвращается лицу, подавшему жалобу (представление), судом кассационной инстанции по следующим основаниям:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) если жалоба (представление) подана с нарушением ч. 3 ст. 354 ГПК; 2) если жалоба (представление) подана после истечения установленного срока на кассационное обжалование и не содержит ходатайства о восстановлении пропущенного срока; 3) если жалоба (представление) не содержит указаний на то, в чем заключается неправильное применение норм материального права либо существенное нарушение

	<p>направления лицам, участвующим в деле, копий жалобы (представления) и приложенных к ней документов;</p> <p>4) если к жалобе не приложены доказательства оплаты государственной пошлины.</p> <p>О возвращении апеллиационной жалобы (представления) суд апеллиационной инстанции выносит мотивированное определение в трехдневный срок с момента ее поступления в суд и вручено или направлено лицу, подавшему жалобу (представление), со всеми приложенными к жалобе документами.</p> <p>Определение о возвращении апеллиационной жалобы (представления) не препятствует повторному обращению лица, подавшего жалобу (представление), с жалобой (представлением) по тому же делу, если им будет устранено допущенное нарушение, при условии соблюдения сроков на апеллиационное обжалование.</p>	<p>процессуального права;</p> <p>4) если дело не было предметом рассмотрения суда апеллиационной инстанции;</p> <p>5) если к жалобе не приложены доказательства оплаты государственной пошлины.</p> <p>После устранения вышеуказанных обстоятельств лицо, подавшее кассационную жалобу (представление), вправе вновь обратиться с жалобой (представлением) в пределах срока на кассационное обжалование.</p> <p>Определение о возвращении кассационной жалобы (представления) выносится судом кассационной инстанции не позднее семи дней со дня поступления дела в Верховный суд и вручается или направляется лицу, подавшему кассационную жалобу (представление), со всеми приложенными к жалобе (представлению) документами.</p>
<p>Отказ от жалобы и его последствия</p>	<p>Лицо, подавшее апеллиационную жалобу (представление), вправе отказаться от нее до вынесения решения судом.</p> <p>Вышестоящий прокурор вправе отозвать представление до вынесения решения судом.</p> <p>При отказе от жалобы (представления) или отзыве представления суд выносит определение о прекращении апеллиационного производства.</p> <p>Если суд в случае отказа от апеллиационной жалобы (представления) или отзыва представления не может прекратить производство в связи с жалобой (представлением) другого лица, то выносится определение, которым прекращается производство по той апеллиационной жалобе (представлению), в отношении которой был заявлен отказ или отзыв. В этом случае апеллиационное производство продолжается по другой жалобе</p>	<p>Лицо, подавшее кассационную жалобу (представление), вправе отказаться от нее до вынесения решения по жалобе (представлению).</p> <p>Представление, внесенное прокурором, может быть отозвано также вышестоящим прокурором.</p> <p>При отказе от кассационной жалобы (представления) или отзыве представления суд кассационной инстанции выносит определение о прекращении кассационного производства по делу.</p> <p>Если суд, в случае отказа от кассационной жалобы (представления) или отзыва кассационного представления не может прекратить производство в связи с кассационной жалобой (представлением) другого лица, то выносится определение, которым прекращает производство по той кассационной жалобе (представлению), в отношении которой был заявлен отказ или отзыв. В этом случае кассационное производство продолжается по другой жалобе (представлению).</p>

	<p>(представлению).</p> <p>В случае отказа от апелляционной жалобы (представления) или отзыва апелляционного представления повторное обжалование судебного акта в апелляционном порядке этим же лицом не допускается.</p>	<p>В случае отказа от кассационной жалобы (представления) или отзыва кассационного представления повторное обжалование судебного акта в кассационном порядке этим же лицом не допускается.</p>
Принятие дела к производству	<p>О принятии апелляционной жалобы (представления) и назначении дела к судебному разбирательству суд апелляционной инстанции не позднее семи дней со дня поступления дела в апелляционную инстанцию выносит определение, в котором указываются дата и время рассмотрения дела.</p>	<p>О принятии кассационной жалобы (представления) и назначении дела к судебному разбирательству суд кассационной инстанции выносит определение не позднее семи дней со дня поступления дела в Верховный суд.</p>
Последствия неявки лиц, участвующих в деле	<p>В случае неявки в судебное заседание кого-либо из лиц, участвующих в деле, не извещенных о времени и месте рассмотрения дела, суд откладывает разбирательство дела. Неявка лиц, участвующих в деле, надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела, не является препятствием к разбирательству дела.</p> <p>Если лица, участвующие в деле, надлежаще извещены о времени и месте судебного заседания, суд может отложить разбирательство дела, если придет к выводу об уважительности причин их неявки.</p>	<p>Неявка в судебное заседание лиц, участвующих в деле, надлежаще извещенных о дне, времени и месте рассмотрения дела, не является препятствием к разбирательству дела. Рассмотрение дела может быть отложено, если по мнению суда кассационной инстанции требуется присутствие участника процесса.</p>
Особенности порядка рассмотрения дела	<p>Суд, заслушав объяснения сторон, при необходимости объявляет доказательства, имеющиеся в деле, и исследует вновь представленные доказательства.</p> <p>Стороны вправе заявить ходатайства о вызове и допросе свидетелей, об истребовании иных доказательств.</p> <p>При принятии апелляционного решения или определения суд вправе сослаться в обоснование своего судебного акта на оглашенные в суде показания лиц, не вызывавшихся на заседание суда апелляционной инстанции,</p>	<p>Рассмотрение кассационной жалобы (представления) производится по правилам апелляционной инстанции с изъятиями и дополнениями, предусмотренными главой 40 ГПК.</p> <p>При рассмотрении дела с докладом по делу выступает судья-докладчик, затем лицо, подавшее жалобу (представление), и другие лица, участвующие в деле, если судом не будет определен иной порядок. После чего суд удаляется в совещательную комнату для принятия судебного акта.</p>

	<p>но допрошенных в суде первой инстанции. Если эти показания оспариваются сторонами, то лица, давшие их, подлежат допросу в суде апелляционной инстанции.</p> <p>После исследования доказательств председательствующий опрашивает лиц, участвующих в деле, об имеющихся у них ходатайствах по дополнению судебного разбирательства. Суд разрешает эти ходатайства и переходит к судебным прениям.</p>	
Пределы рассмотрения дела	<p>Суд проверяет законность и обоснованность решения суда первой инстанции в пределах апелляционной жалобы (представления). При этом апелляционная инстанция не связана правовыми доводами жалобы (представления).</p> <p>Суд апелляционной инстанции вправе устанавливать новые факты и исследовать новые доказательства, давать новую оценку доказательствам, имеющимся в материалах дела.</p> <p>В суде апелляционной инстанции не допускаются изменение предмета иска, увеличение размера исковых требований, изменение оснований иска, а также предъявление встречного иска.</p>	<p>Суд кассационной инстанции проверяет правильность применения норм материального и процессуального права судами первой и апелляционной инстанций по имеющимся в деле материалам в пределах доводов жалобы (представления).</p> <p>Суд кассационной инстанции не связан правовыми основаниями кассационной жалобы (представления).</p>
Приостановление исполнения судебного решения	<p>В случае восстановления срока на обжалование решения суда первой инстанции апелляционная инстанция вправе приостановить исполнение судебного решения до разрешения апелляционной жалобы (представления).</p>	<p>Суд кассационной инстанции вправе по заявлению лица, подавшего жалобу (представление), приостановить исполнение судебных актов до разрешения кассационной жалобы (представления).</p>
Применение мер обеспечения иска	<p>По заявлению лиц, участвующих в деле, суд апелляционной инстанции может принять меры к обеспечению иска по правилам, установленным главой 14 ГПК.</p>	-
Полномочия судебной коллегии	<p>Суд апелляционной инстанции вправе:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) оставить решение суда первой инстанции без изменения, а жалобу (представление) – без удовлетворения; 2) изменить решение суда первой 	<p>Суд кассационной инстанции вправе:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) оставить в силе акт суда первой и апелляционной инстанций; 2) оставить в силе один из вынесенных по делу судебных актов; 3) отменить либо изменить акт суда первой или апелляционной инстанции

	<p>инстанции полностью или в части либо отменить его полностью или в части и вынести новое решение;</p> <p>3) отменить решение суда первой инстанции полностью или в части и прекратить производство по делу либо оставить заявление без рассмотрения;</p> <p>4) отменить решение суда первой инстанции и направить дело на новое рассмотрение в том же или ином составе суда.</p>	<p>полностью или в части и принять новое решение, не передавая дело на новое рассмотрение, если допущена ошибка только в применении норм материального права;</p> <p>4) отменить акт суда первой и апелляционной инстанций полностью или в части и прекратить производство по делу или оставить заявление без рассмотрения по основаниям, указанным в ст.ст. 220, 222 и 260 ГПК;</p> <p>5) отменить акты суда первой и (или) апелляционной инстанций полностью либо в части и направить дело на новое рассмотрение, если допущена ошибка в применении норм процессуального права, которая привела к неправильному разрешению дела.</p> <p>При направлении дела на новое рассмотрение суд кассационной инстанции может указать на необходимость рассмотрения дела в ином составе.</p>
<p>Основания к отмене или изменению решения</p>	<p>Основаниями к отмене или изменению решения суда первой инстанции являются:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) неполное выяснение обстоятельств, имеющих существенное значение для дела; 2) недоказанность обстоятельств, имеющих значение для дела, которые суд считает установленными; 3) несоответствие выводов суда, изложенных в решении, обстоятельствам дела; 4) существенное нарушение норм процессуального права или неправильное применение норм материального права. 	<p>Основаниями отмены или изменения судебных актов в кассационном порядке являются:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) неправильное применение норм материального права; 2) существенное нарушение норм процессуального права, предусмотренных ст.ст. 367 и 368 ГПК. <p>Судебный акт не может быть отменен по формальным основаниям.</p>
<p>Отмена решения с направлением дела на новое рассмотрение</p>	<p>Решение суда первой инстанции подлежит отмене, а дело – направлению на новое рассмотрение вследствие существенного нарушения норм процессуального права, если:</p> <ol style="list-style-type: none"> 1) дело рассмотрено судом в незаконном составе; 2) решение суда не подписано судьей либо подписано не тем судьей, который указан в решении суда; 	<p>Акты судов первой и апелляционной инстанций подлежат отмене в связи с существенными нарушениями норм процессуального права по основаниям, предусмотренным ст. 341 ГПК.</p> <p>При наличии других процессуальных нарушений судебный акт подлежит отмене, если эти нарушения привели к неправильному разрешению дела.</p>

	<p>3) в деле отсутствует протокол судебного заседания;</p> <p>4) при принятии решения суда были нарушены правила о тайне совещательной комнаты;</p> <p>5) дело рассмотрено судом в отсутствие кого-либо из лиц, участвующих в деле, не извещенных о времени и месте судебного заседания;</p> <p>6) при рассмотрении дела были нарушены правила о языке, на котором ведется судопроизводство;</p> <p>7) судом принято решение о правах и обязанностях лиц, не привлеченных к участию в деле;</p> <p>8) дело рассмотрено с нарушением установленных правил подсудности, предусмотренных ст. 28 ГПК.</p>	
Неправильное применение норм материального права	<p>Нормы материального права считаются неправильно примененными, если суд:</p> <p>1) не применил закон, подлежащий применению;</p> <p>2) применил закон, не подлежащий применению;</p> <p>3) неправильно истолковал закон.</p>	<p>Нормы материального права считаются неправильно примененными, если суд:</p> <p>1) не применил закон, подлежащий применению;</p> <p>2) применил закон, не подлежащий применению;</p> <p>3) неправильно истолковал закон.</p>
Судебный акт	<p>В случаях, предусмотренных п. 2 ст. 338 ГПК (изменение или отмена решения суда полностью или части с вынесением нового решения), акт суда апелляционной инстанции выносится в форме решения именем Кыргызской Республики, которое заменяет полностью или в части решение суда первой инстанции. В случаях, предусмотренных п.п. 1, 3 и 4 ст. 338 ГПК (оставление решения без изменения, прекращение производства по делу, оставление иска без рассмотрения, направление дела на новое рассмотрение), судом апелляционной инстанции выносится определение.</p> <p>Акты суда апелляционной инстанции вступают в законную силу с момента их вынесения, но могут быть пересмотрены в кассационном порядке судебной коллегией Верховного суда.</p>	<p>Акт суда кассационной инстанции, принятый по результатам рассмотрения кассационной жалобы (представления) в соответствии со ст. 365 ГПК, выносится в форме постановления.</p> <p>В случае отмены либо изменения акта суда первой или апелляционной инстанции полностью или в части и принятия нового решения постановление кассационной инстанции выносится именем Кыргызской Республики.</p> <p>Во всех других случаях акт суда кассационной инстанции принимается в форме определения.</p>

--	--	--