
ҚАЗІРГІ ЖАҒДАЙДАҒЫ ҚҰҚЫҚ ЖӘНЕ ҚҰҚЫҚТЫ ЖҮЗЕГЕ АСЫРУ

ПРАВО И ПРАВОРЕАЛИЗАЦИЯ В СОВРЕМЕННЫХ УСЛОВИЯХ

LAW AND RIGHTS ENFORCEMENT UNDER MODERN CONDITIONS

ЮРИДИЧЕСКОЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

УДК 347

С. Раимбаев,
*и. о. профессора Академии государственного
управления при Президенте Республики Казахстан,
судья Верховного Суда Республики Казахстан
в отставке*

Аннотация

В статье анализируются причины оказания некачественных юридических услуг в суде.
Ключевые слова: суд, адвокат, юридические услуги.

Аңдатпа

Мақалада сотта сапасыз заң қызметтерін көрсету себептері талданады.
Тірек сөздер: сот, қорғаушы, заңгерлік қызметтер.

Abstract

The issue of legal representation in the court are analysed in the article.
Keywords: court, lawyer, legal services.

В Плане нации «100 конкретных шагов по реализации пяти институциональных реформ» Главы государства обозначены направления модернизации судебной системы. В Республике Казахстан за годы независимости было реализовано несколько государственных программ, главным итогом которых явилось принятие Конституции Республики Казахстан, образование единой судебной системы во главе с Верховным Судом, построение целостной системы подбора, назначения и освобождения судей от занимаемых должностей, разработка мер, гарантирующих независимость судов и мер по повышению статуса судей. В Плане нации особый акцент сделан на верховенстве закона [1]. Это положение распространяется на всех участников процесса, в том числе прокуроров и адвокатов. Работа суда по отправлению правосудия, несомненно, зависит от личности судей, квалификация которых требует совершенствования. Однако уровень отправления правосудия зависит также от качества предварительного следствия, состояния прокурорского надзора и оказания юридической помощи гражданам и организациям в ходе судопроизводства. Результаты судебно-правовых реформ были бы гораздо эффективней, если бы они проводились комплексно, одновременно в суде, прокуратуре, адвокатуре и следствии.

Согласно закону работа суда строится на состязательной основе, поэтому качество отправления правосудия по гражданским делам напрямую зависит от состояния оказания гражданам и организациям юридической помощи по подготовке процессуальных документов и непосредственного участия в судебном заседании. Роль юриста как представителя стороны заключается в оказании услуг по выбору правильной тактики судебного следствия, заявлении грамотных ходатайств, активном участии в исследовании доказательств, правовой оценке тех или иных процессуальных действий суда и т. д. В статье сделана попытка осветить некоторые вопросы, препятствующие становлению современного института юридического представительства в суде, и на примерах судебной практики дать определенные рекомендации по инициированию законодательных актов. Ни для кого не секрет, что

в этом вопросе имеется немало серьезных упущений. Недаром в Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года, утвержденной Указом Президента Республики Казахстан 24 августа 2009 года, указано, что «сама система предоставления юридической помощи требует совершенствования» [2].

Несмотря на принятые в последнее время меры, уровень оказания юридической помощи в суде продолжает оставаться низким. Право граждан на получение квалификационной юридической помощи гарантировано Конституцией Республики Казахстан. Игнорирование конституционной нормы лишает лицо возможности получить квалифицированную помощь, что, в свою очередь, приводит к существенному ограничению либо ущемлению законных прав и интересов человека и гражданина, нарушению принципа равенства перед судом, а иногда и к необратимым последствиям для граждан [3].

Оказание гражданам квалифицированных юридических услуг в суде становится всё более проблематичным. Профессиональная адвокатура, для которой законодатель установил свободные гонорары, по сути, стала недостижимой для широких слоев населения. Проблемы для простых граждан начались с ликвидации тарифов на оказание разного рода юридических услуг: составление в суд процессуальных документов, участие в судах разных инстанций в качестве представителя и т. д. Между тем в нотариате такие тарифы сохранились. В Германии, например, за составление процессуальных документов (исковых заявлений, ходатайств, апелляционных и других жалоб) установлены тарифы за каждый вид услуги, предусмотрен нижний и верхний пределы гонораров в зависимости от сложности дела. В юридических консультациях Казахстана за составление искового заявления по делу о расторжении брака могут запросить сумму не ниже 100 тысяч тенге, поэтому граждане предпочитают составлять заявления самостоятельно, обращаясь за помощью к знакомым, либо переписывая содержание образцов, имеющих в суде. Как-то магистранты Института правосудия Академии государственного управления, будучи на производственной практике в одном из судов, обратили внимание на то, что исковые заявления о расторжении брака по всем делам в части мотивов развода скопированы со стенда суда: злоупотребляет спиртными напитками, ведет аморальный образ жизни, рукоприкладствует и т. д. А ведь дела этой категории никогда не бывают стандартными, по этим делам суд обязан глубоко исследовать причины расторжения брака и по мере возможности принимать меры по сохранению семьи.

Гражданское процессуальное законодательство предъявляет жесткие требования к содержанию и оформлению исковых заявлений, заявлений по делам особого и особого искового производства. В них должны быть указаны не только суть нарушений, но и нормы закона, которые регламентируют данную правовую ситуацию. К тому же существует несколько видов производств: приказное, упрощенное, исковое, особое исковое, особое, по вновь открывшимся и новым обстоятельствам. В каждом производстве имеются свои особенности. Например, при обращении в суд по делу искового производства гражданин именуется истцом, а по делу особого производства – заявителем и т. д. Даже опытные юристы иногда путают исковое производство с особым исковым производством по делам, связанным с действиями местных исполнительных органов, и не могут определить предмет обращения: либо речь идет о защите нарушенных прав либо о судебной проверке законности действий государственных органов и должностных лиц. Поскольку доля участия профессиональных адвокатов по составлению обращений в суд мизерная, а граждане самостоятельно составляют процессуальные документы, судьи вынуждены тысячами возвращать их на дооформление. Ранее закон позволял судье оставлять заявления без движения и в назначенное время требовать от истца исправления недостатков. С 1 января 2016 года институт оставления заявления без движения был упразднен, и судьи стали возвращать заявления даже по самым незначительным недостаткам в оформлении [4]. Естественно, число нареканий граждан в адрес судов значительно увеличилось, ибо возвращение заявлений граждане расценивают как бюрократизм, считая более важным содержание, а не форму. Однако судьи справедливо указывают на

недопустимость нарушений закона при составлении процессуальных документов и также обращают внимание граждан на то, что закон запрещает им самостоятельно вносить в них коррективы. Между тем существующее положение вполне устраивает адвокатуру. Свободные гонорары, отсутствие тарифов и ответственности за неказание юридических услуг позволяют некоторым адвокатам вести безбедное существование, участвуя в одном-двух делах в месяц.

Проводимые в стране реформы в области адвокатуры не привели к существенному улучшению организационной деятельности этого института. Несмотря на функционирование экономических, ювенальных, военных и других специализированных судов, аналогичная специализация в адвокатуре отсутствует. Необходимость образования юридических консультаций по гражданским, уголовным делам, по хозяйственным, семейным, налоговым, инвестиционным, таможенным и иным категориям давно назрела и, наряду с территориальными адвокатскими консультациями, можно было бы развивать специализированные юридические консультации по корпоративному принципу. В результате ослабления роли адвокатуры место профессиональных адвокатов давно заняли юристы-частники, которые специализируются на обслуживании крупного бизнеса, банков, таможни, международных перевозок и т. д.

Сложным остается вопрос о росте численности адвокатуры. На протяжении многих лет количество адвокатов в стране остается на одном уровне. В республике на одного судью приходится один адвокат, тогда как в странах Европы и других – 3–5 адвокатов. К тому же основная масса адвокатов сосредоточена в Алматы и Астане, а также областных центрах, тогда как в некоторых сельских районах они вообще отсутствуют. В целом по республике с участием адвокатов проходит всего один процент гражданских дел, а в той же Германии участие гражданина в суде без адвоката просто невысказимо. Причинами такого бедственного положения дел являются препятствия при поступлении в адвокатуру, поскольку, наряду с квалификационными требованиями, вытекающими из закона, существуют дополнительные условия, установленные Союзом адвокатов. Для того чтобы стать адвокатом, необходимо получить лицензию, сдать квалификационный экзамен, пройти годичную стажировку с отрывом от производства. Последнее требование для многих желающих попасть в адвокатуру представляется не совсем реальным. Перспектива увольнения с работы, существование без зарплаты в течение года, отсутствие гарантии приема в адвокатуру после такой длительной стажировки радуют не каждого. Кроме того, для желающих попасть в адвокатуру установлен вступительный взнос, размеры которого являются внушительными. В Астане, например, размер взноса в прошлом году составлял 600–700 тысяч тенге. Для сравнения: вступительный взнос вновь назначенного судьи в Союз судей составляет 15 тысяч тенге. И это еще не главное. Судьба поступающего в адвокатуру зависит от результатов голосования членов Президиума областной коллегии адвокатов, а здесь много субъективного подхода.

Полагаем, что следует принять законодательные меры с целью наведения порядка в этом деле. Адвокатура является общественной организацией, поэтому достаточно, чтобы кандидат признавал Устав Союза адвокатов и обязался его выполнять, а для проверки профессиональных качеств следовало бы ограничиться сдачей квалификационного экзамена, получением лицензии и предварительной стажировкой без отрыва от производства. Также необходимо установить минимальную численность адвокатов в каждой юридической консультации, которая соответствовала бы численности судей города, района, причем данное положение должно быть закреплено в законе. Следует предусмотреть дисциплинарную ответственность руководителей областных коллегий адвокатов за непринятие мер по укомплектованию адвокатами юридических консультаций. Разве можно мириться с тем, что в некоторых городах областного подчинения, районных центрах граждане лишены квалификационной юридической помощи, а судьи стоят в очереди за адвокатами?

Полагаем, что только перечисленные выше законодательные меры смогут сдвинуть с места проблему обеспечения населения адвокатами.

Крайне болезненно реагирует адвокатское сообщество на всякие разговоры об упорядочении практики взимания с клиентов гонораров. Почему нынешняя адвокатура нищая и почему в советское время почти все областные коллегии адвокатов были миллионерами? Да потому что всякие левые заработки адвокатов, утаивание гонораров, нарушения при отчислении денежных средств в пользу коллегии адвокатов ранее жестко пресекались. За подобные нарушения, как правило, исключали из коллегии адвокатов. Теперь положение иное и с этим, похоже, все смирились. Полагаем, что следовало бы навести порядок в финансовых делах адвокатуры. Это позволило бы укрепить не только их материально-техническую базу, но и повысить квалификацию адвокатов. Для того чтобы молодые специалисты могли работать в сельской местности, необходимо покупать служебные квартиры, офисы для юридических консультаций, а для этого средств нет. Актуальным является вопрос об оплате юридического представительства в зависимости от цены иска. В любом случае полагаем, что разовый гонорар адвоката за участие в деле не должен превышать должностной оклад судьи, иначе это будет карикатурой на правосудие. Считаем, что нормы, касающиеся фиксации денежных средств кассовыми аппаратами консультаций, а также размеров отчислений в пользу юридических консультаций с гонораров и вступительных взносов, должны быть прописаны в законе. Такой порядок можно навести лишь в случае, если финансовые вопросы будут контролироваться органами юстиции, а за допускаемые нарушения руководители организаций адвокатуры будут привлекаться к дисциплинарной ответственности, вплоть до лишения лицензии.

Как было отмечено выше, появление в стране новой профессии – представителей по доверенности является результатом ослабления роли адвокатуры, отсутствия структурных реформ в этой организации. Бизнес в данное время, как правило, обслуживают частнопрактикующие юристы. Это в основном высококвалифицированные специалисты. Никто, полагаем, не против этого. Однако другое дело – участие таких юристов в судопроизводстве. Здесь на первый план выходит знание процессуального законодательства, навыки работы с судом, умение составлять процессуальные документы. Для судей важно, чтобы представители сторон соблюдали процессуальное законодательство, выполняли указания председательствующего, были дисциплинированными, повышали свою деловую квалификацию, несли ответственность перед клиентом за предоставление некачественных юридических услуг (дисциплинарную и материальную), а также ответственность за неуважение к суду. А всего этого можно добиться лишь тогда, когда частнопрактикующие юристы пополнят ряды членов коллегии адвокатов, будут подчиняться Уставу этой организации. Представляется, что законопослушному юристу, выступающему в суде, членство в коллегии адвокатов ничем не грозит. Если он работает на предприятии, в организации и желает выступать в суде по делам, не связанным с его работой, он должен быть членом Союза адвокатов, прикрепиться к конкретной юридической консультации, все денежные операции проводить через кассовый аппарат консультации, соответственно платить налоги. Членство в коллегиях адвокатов таких юристов не должно препятствовать их основной работе в юридической компании, фирме или на предприятии. Достаточно, чтобы они, являясь адвокатами, признавали Устав этой организации и несли ответственность за неисполнение требований Устава. Полагаем, что членство в адвокатуре может быть корпоративным. В этом случае частным юридическим компаниям и фирмам достаточно получения лицензии. В этом мнении мы не одиноки. Так, известный российский адвокат Юрий Костанов в статье «Об особенностях работы российских адвокатов», опубликованной в «Новой газете» (20.10.2015 г.) пишет: «Нужно всех юристов, обслуживающих бизнес, тоже сделать адвокатами, потому что только органы адвокатуры имеют возможность осуществлять контроль за качеством работы адвокатов» [5].

Из-за того, что представители по доверенности не могут представить суду документ о полученном вознаграждении, судьи лишены права полного соблюдения законодательства о судебных расходах. Согласно закону лицо, которое проиграло в суде, обязано возместить другой стороне все судебные издержки, которые включают в себя также расходы по оплате представителей. Суды взыскивают расходы на представителя, если гражданин представил квитанцию юридической консультации коллегии адвокатов, чек юридической компании либо платежное поручение о перечислении денег на счет своего представителя, если последний является индивидуальным предпринимателем. Однако подавляющее большинство представителей по доверенности не являются индивидуальными предпринимателями, а суды не принимают во внимание размер вознаграждения, указанного в соглашении. В этих случаях из-за отсутствия подтверждающего документа суды отказывают в возмещении расходов добросовестной стороне, ограничиваясь возвратом госпошлины, размер которой несравним с размером вознаграждения представителя. По этим причинам многие нарушители гражданских прав зачастую остаются безнаказанными, так как с них не взыскиваются в полном объеме судебные издержки. Отсюда неудовлетворенность граждан, которые столкнулись с судопроизводством: граждане, защищающие свои права самостоятельно, считают требования по соблюдению юридических процедур придирами, а граждане, которые имеют своих представителей, не получают возмещения своих расходов из-за несовершенства законодательства. За необоснованное обращение с апелляционными, кассационными жалобами редко кто несет ответственность в виде денежных взысканий за понесенные расходы на юридическое представительство. Это является одной из причин большой перегруженности делами областных судов и Верховного Суда. К сожалению, законодатель избрал другой путь. С 1 января 2016 года за подачу апелляционных и кассационных жалоб стали взыскивать государственную пошлину. На наш взгляд, это ограничивает свободу обжалования судебных актов и не будет играть существенной роли для снижения нагрузки на вышестоящие суды. В других странах именно страх взыскания расходов на представителя является основным мотивом, побуждающим граждан обращаться к институту медиации, мирового соглашения, партисипативным процедурам и так далее.

На наш взгляд, представительство по доверенности должно иметь разовый характер. Государство не должно мириться с тем, что такие лица составляют теневую профессию, не платят налоги, не соблюдают законодательство, оказывают населению неквалифицированную юридическую помощь и не несут за это никакой ответственности. Если юрист осуществляет представительство по доверенности на постоянной основе, он как минимум должен быть индивидуальным предпринимателем. Нам представляется, что компетенция индивидуального предпринимателя должна распространяться лишь на составление юридических документов, консультаций и прочее, но не на выступления в суде. Об этом много говорится, но, к сожалению, делается мало [6]. Полагаем, что объединение всех юристов, выступающих в судах, в ассоциации адвокатов позволит повысить деловую квалификацию адвокатов, укрепить адвокатскую дисциплину, улучшить гонорарную практику, активно проводить работу по противодействию коррупции и улучшению работы по правовой пропаганде и правовому воспитанию граждан.

Таким образом, законодательные меры, которые мы предлагаем, будут способствовать:

- организационному укреплению органов адвокатуры, росту ее численности за счет ликвидации искусственных преград к пополнению ее рядов новыми лицами;
- улучшению доступа населения к правосудию, реальному обеспечению граждан квалифицированной юридической помощью;
- повышению имиджа судебной системы;
- сокращению числа правонарушений в области гражданского оборота;
- пополнению государственного бюджета посредством вывода из тени лиц, занимающихся частной юридической практикой.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

- 1 100 конкретных шагов по реализации плана институциональных реформ Главы государства // *Казахстанская правда*. 20 мая 2015 года.
- 2 Концепция правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года. Утверждена Указом Президента Республики Казахстан от 24 августа 2009 года № 858.
- 3 Конституция Республики Казахстан. 30 августа 1995 года.
- 4 Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан (с изменениями и дополнениями на 01.01.2016 г.).
- 5 Костанов Ю. Об особенностях работы российских адвокатов // *Новая газета*. 20 октября 2015 года.
- 6 Раимбаев С. И. Юридическое представительство в суде – реалии и перспективы // *Заңгер*. – № 5 (166). – 2015.

Дата поступления статьи в редакцию 31.05.2016