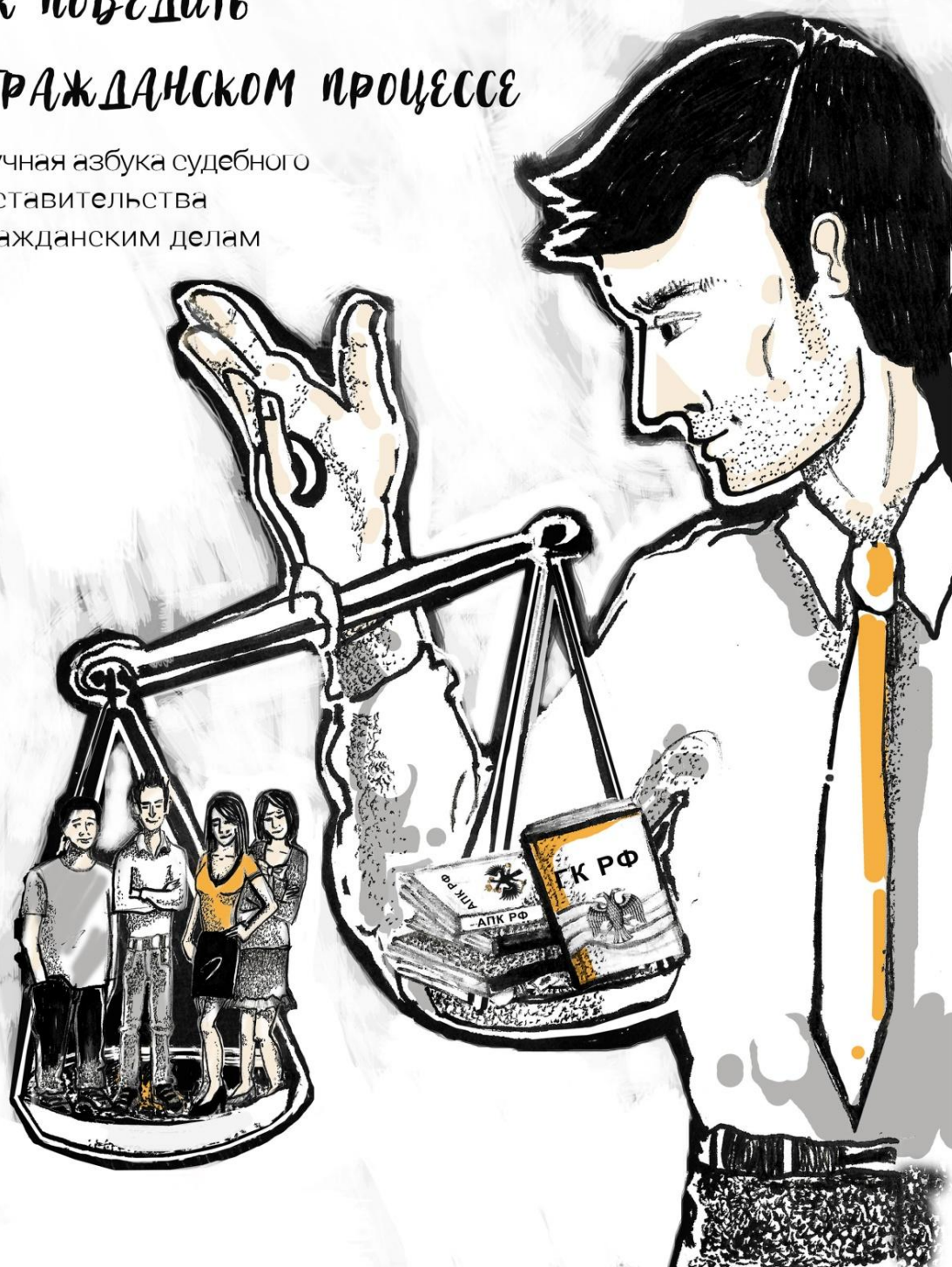


Андреева Ольга

КАК ПОБЕДИТЬ

В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Нескучная азбука судебного
представительства
по гражданским делам



Ольга Андреева

Как победить в гражданском процессе или без права на ошибку

Эта работа представляет собой системный набор практических советов, которые помогут вам перевесить «чашу весов правосудия» в свою пользу и получить желаемое решение. Если для этого есть основания 😊

Написана живым и понятным языком, далеким от стиля изложения научной литературы. Сложные вопросы судебного представительства освещены ясно и просто.

Целевая аудитория студенты юридических ВУЗов, начинающие юристы, адвокаты, а также все, кто решил самостоятельно представлять свои интересы в гражданском или арбитражном процессе

Об авторе:

Андреева Ольга Борисовна — адвокат с высокой квалификацией и большим опытом работы в сфере гражданского, жилищного, семейного и иных отраслей права, а также административного и уголовного права.

В 1993 году окончила дневное отделение юридического факультета Томского государственного университета по специальности правоведение.

Имеет большой практический опыт работы в правоохранительных органах города Новосибирска:

8 лет в качестве судьи, в том числе в качестве федерального судьи по гражданским и административным делам;

14 лет в качестве адвоката (с декабря 2008 года по настоящее время как адвокат специализируется только на гражданских и административных делах различных категорий, работе с гражданами и юридическими лицами).

Адвокат Ольга Андреева о своей работе:

«Я люблю свою работу и для меня адвокатская практика – это любимое дело, а не исполнение набора обязанностей.»

«Есть только две профессии, которые позволяют юристу работать совершенно автономно, без вертикального подчинения, самостоятельно определяя направления и объем работы, и одна из них – профессия адвоката.»

«Для меня это лучшая профессия, поскольку именно в этом качестве мне уже удалось реально помочь сотням людей. Слова благодарности, которые я слышу от своих клиентов почти ежедневно, обращения людей ко мне за помощью по рекомендациям от моих клиентов – самая значительная профессиональная награда.»

«Мне дорог каждый мой клиент и каждый из них вправе рассчитывать на полную самоотдачу с моей стороны, на максимум моих профессиональных возможностей, когда речь идет о защите их интересов!»

СОДЕРЖАНИЕ

<i>Предисловие</i>	9
<i>Ода гражданскому праву и процессу</i>	9
<i>Почему «Без права на ошибку»?</i>	10
<i>Это не учебник по гражданскому и арбитражному процессу</i>	12
<i>Все имеет значение и должно «работать» на результат</i>	14
<i>5 основных факторов</i>	16
<i>Как сформировать правильную правовую позицию?</i>	18
<i>Алгоритм формирования правильной правовой позиции</i>	19
<i>Основание и предмет иска должны быть скоординированы</i>	23
<i>Можно ли обойтись без указания в иске на правовое основание?...</i>	25
<i>Как правильно сформулировать правовое основание иска?</i>	26
<i>Почему суды при принятии решений учитывают существующую судебную практику?</i>	27
<i>Формулируем правовую позицию на бумаге!</i>	
<i>О стиле изложения и форме процессуальных документов</i>	29
<i>Смысловая составляющая процессуального документа</i>	
<i>Каким должен быть процессуальный документ, адресованный такому «читателю», как судья?</i>	42
<i>Техническое исполнение процессуального документа</i>	42
<i>Применительно к составлению процессуальных документов придерживайтесь следующих правил</i>	45
<i>Об энергетике текста</i>	52
<i>ВЫВОДЫ</i>	54
<i>Предмет доказывания и распределение бремени доказывания</i>	59
<i>Как правильно определить предмет доказывания</i>	
<i>Как сориентироваться в распределении бремени доказывания</i>	63
<i>Каковы шансы отменить решение суда?...</i>	65
<i>Слово судебной статистике!</i>	
<i>Представление достаточной и качественной доказательственной базы в обоснование иска и возражений по иску</i>	71
<i>Относимость доказательств</i>	73
<i>Допустимость доказательств</i>	75
<i>Достоверность доказательств</i>	
<i>Взаимная связь доказательств в их совокупности</i>	79
<i>О достаточности доказательств для установления или опровержения факта, входящего в предмет доказывания</i>	80
<i>Основания освобождения от доказывания</i>	
<i>Признание стороной фактов</i>	83

Освобождение от доказывания	83
Об общеизвестных фактах	83
О преюдициальных фактах	90
<i>Процессуальная безупречность</i>	
<i>Критичные ошибки в арбитражном и гражданском процессе</i>	93
Всегда прорабатывайте план процессуальных действий	96
Лучше переоценить своего процессуального оппонента, чем недооценить его	98
При выборе линии поведения в процессе исходите из распределения бремени доказывания	99
Придерживайтесь «золотого правила»: любое слово в процессе должно быть произнесено или написано, только если в этом действительно есть необходимость	100
<i>Семь простых технических советов, которые помогут быть лучше «услышанным» в судебном процессе</i>	105
Спрогнозируйте возможные вопросы, которые могут быть вам заданы, будьте готовы ответить на них	107
Никогда не задавайте вопрос, если не уверены в ответе	108
На вопросы, заданные оппонентами, отвечайте судье	110
Письменно формулируйте все свои заявления	111
Делайте аудиозапись процесса, знакомьтесь с протоколом, подавайте замечания на протокол	113
Как подать замечания на протокол, чтобы они практически гарантированно были удовлетворены?...	114
Раскрывайте доказательства своевременно	115
<i>Критичные ошибки сторон в арбитражном и гражданском процессе</i>	117
Какие процессуальные ошибки в арбитражном и гражданском процессе абсолютно критичны?	119
ВЫВОДЫ	134
<i>Самопозиционирование и позиционирование своего клиента в судебном процессе и за его пределами</i>	140
Что недопустимо в судебном процессе ни при каких обстоятельствах?...	141

Предисловие

Ода гражданскому праву и процессу

Позвольте мне признаться в любви к гражданскому праву и процессу!

Поверьте, без этой любви быть практикующим юристом-цивилистом невозможно.

Идите куда угодно, но не в цивилистику, если после первого знакомства с гражданским правом и процессом на юрфаке вы хотя бы допустили мысль о выборе: в сфере правоприменения какой отрасли работать после его окончания.

Знаете почему?

У вас просто не получится. Вы будете маяться и работа для вас в лучшем случае будет просто работой, никогда не станет вашим хобби и каждое утро вы будете собираться на работу как на каторгу.

Вероятнее всего, вы будете просто статистом, если не влюблены в гражданское право!

Среди успешных практикующих цивилистов я не видела ни одного, кто бы был равнодушен к своей работе, кто не посвящал бы ей часть свободного времени, кто вообще считал бы, что он работает, а не занимается любимым делом 😊. Эти люди просто не замечают времени, когда решают очередную «задачку».

Любовь к гражданскому праву и процессу – это настоящая «инфекция» 😊.

И двух вариантов быть не может: либо вы «инфицированы», либо нет. Если нет – вам точно нужно заняться чем-то другим. Более достойным вас 😊.

Это вполне серьезно ;)

Почему «Без права на ошибку»?

Слова «Без права на ошибку» в названии этой работы не случайны. Права на ошибку у стороны в арбитражном и гражданском процессе действительно нет.

Даже у судьи такое право есть, потому что ошибку судьи может исправить вышестоящий суд. В этом смысле можно даже сказать, что право судьи на ошибку «закреплено законом».

А вот ошибки, допущенные стороной по делу чаще всего исправить невозможно после того, как суд первой инстанции провозгласил свое решение. Даже раньше: до того момента, как суд первой инстанции объявил рассмотрение дела по существу окончанным (ст. 189 ГПК РФ, ст. 166 АПК РФ).

Поверьте, дела часто проигрываются стороной только потому, что занята неправильная правовая позиция, представлена недостаточная или некачественная доказательственная база, вовремя не заявлены нужные ходатайства, допущены иные обидные процессуальные ошибки.

В этой связи правовая позиция стороны по делу, знание и умелое использование механизмов арбитражного или гражданского процесса (далее для удобства будем использовать термин «гражданский процесс») должны быть безупречны, это даже не обсуждается. Это вопрос профессиональной компетентности, если хотите, даже вопрос профпригодности.

А еще (тоже пока поверьте на слово) дела проигрываются довольно часто и по исключительно субъективным, личностным причинам.

«Не навреди» - главнейший принцип медицинской этики, в равной мере относится и к любому профессиональному юристу.

Не навреди:

- ❖ *неправильной правовой позицией;*
- ❖ *непредставлением нужных доказательств;*
- ❖ *представлением «ненужных» доказательств;*
- ❖ *невовремя высказанными аргументами;*
- ❖ *вовремя невысказанными аргументами;*
- ❖ *процессуальными ошибками...*

И не навреди своим поведением:

не сформируй у судьи непреодолимого человеческого желания вынести решение в пользу твоих оппонентов ! 😊 ...

Это не учебник по гражданскому и арбитражному процессу

Есть масса книг, написанных учеными правоведами по тем или иным вопросам гражданского процесса. Это профессиональная юридическая литература, язык которой, как правило, непросто для восприятия и изобилует сравнениями с зарубежной и дореволюционной практикой. Большая часть посвящена вопросам проблематики и развития процессуального права, авторы полемизируют с другими учеными, обсуждают вопросы о том, как улучшить тот или иной процессуальный институт.

Это высокий профессиональный уровень и работы многих авторов достойны стать настольными книгами практикующих юристов. Но, к большому сожалению, читают эти работы в основном люди науки и студенты юридических вузов. Практики такую литературу читают гораздо реже, чем хотелось бы, а некоторые не читают вообще.

Простых же и доступных именно практических советов крайне мало. Этой работой в меру скромных сил постараемся этот «пробел» восполнить ;).

Перед вами совсем не учебник по гражданскому процессу. И это не разбор «по полочкам» всех процессуальных инструментов, не освещение проблемных вопросов реализации каждого из них.

У меня нет даже самых минимальных претензий на научность и, тем более, на истину.

Эта работа представляет собой системный набор практических советов, которые помогут вам перевесить «чашу весов правосудия» в свою пользу и получить желаемое решение. Если для этого есть основания 😊.

А написана она исходя из моего довольно значительного опыта как адвокатской, так и судейской работы, в сфере применения гражданского права и процесса.

Никто из юристов-практиков не променял бы свой опыт на обширные теоретические профессиональные познания.

Ни в коем случае не недооцениваю значение последних и даже категорически настаиваю на необходимости постоянного (еще конкретнее - ежедневного) повышения профессионального уровня.

Это одно из равноважных условий профессиональной квалификации юриста-цивилиста наряду с практическими навыками. Тем более сейчас, в условиях значительной реформы как в сфере гражданского права, так в сфере гражданского процесса.

Но эта работа посвящена именно практическим навыкам и у меня есть обоснованная надежда, что по её прочтении хотя бы кто-то из вас не наступит на обидные «грабли» и не проиграет судебный процесс «на пустом месте».

Адресована она в первую очередь тем, кто только начинает свой путь на ниве судебного представительства, а также тем, кто решил самостоятельно представлять свои интересы в гражданском процессе.

Вперёд! 😊

Все имеет значение и должно «работать» на результат

Все имеет значение и должно «работать» на результат: начиная от занятой вами правовой позиции по делу и заканчивая вашим самопозиционированием и внешним видом.

С важностью правовой позицией и её правильного доказывания все очевидно.

Но причем здесь самопозиционирование (или позиционирование вами вашего клиента)?

С этим еще проще. Нужный результат – судебный акт в вашу пользу - принимает судья (или судьи, когда дело рассматривается коллегиальным составом).

И не смотря на то, что богиня правосудия Фемида традиционно изображается с повязкой на глазах, человеческий фактор никто не отменял. Тем более, что законом закреплено главенство принципа **внутреннего убеждения судьи** при оценке доказательств (п. 1 ст. 67 ГПК РФ, п. 1 ст. 71 АПК РФ), помните? 😊

А еще помните, как изображена статуя Фемиды около здания Верховного Суда РФ?...

Правильно, с широко открытыми глазами. И со щитом. Совсем не каноническое изображение древнегреческой богини. С открытыми глазами – все видит. Щит – символ защиты от несправедливости тех, кто к ней прибегает.

Думаете, нет связи между самопозиционированием (позиционированием клиента) и тем, как складывается внутреннее убеждение судьи?... Тогда смело приходите в суд вычурно одетым, ведите себя высокомерно, чаще вступайте в пререкания с судьей и в перепалки с оппонентами. Да, не забудьте «с порога» заявить судье о его предвзятости и пригрозите написать на него жалобы во все места. Есть большой шанс, что связь между позиционированием стороны в процессе и внутренним убеждением судьи вы увидите сразу.

Так какие конкретно факторы работают на результат?

Таковых всего пять. И они верны применительно к любому процессу (не только к арбитражному и гражданскому, которым посвящена эта работа, но также к административному и уголовному, конечно с учетом особенностей последних).

Перечислим их с ранжированием по степени значимости:

1. **правильная правовая позиция** (правильная квалификация отношений, скоординированность фактического и юридического оснований, соответствие предмета иска его основанию) **и безупречное формулирование своей позиции** на бумаге (как содержательное, так и стилистическое);
2. **четкое знание предмета доказывания** по конкретному делу **и распределения его бремени**;
3. **представление достаточной и качественной доказательственной базы** в обоснование иска (возражений по иску);
4. **процессуальная безупречность** (владение всем арсеналом процессуальных инструментов, своевременная и правильная процессуальная реакция на действия оппонентов и судьи, правильное оспаривание представленных оппонентами доказательств, экспертных заключений не в вашу пользу, своевременное высказывание тех или иных доводов и своевременное представление доказательств; **а еще:** безупречное формулирование необходимых ходатайств и заявлений, лучше всего на бумаге);
5. ну и, наконец, **правильное самопозиционирование и позиционирование вашего клиента** (как вы себя ведете в судебном процессе? как вы говорите? и даже - как вы выглядите? Какое вы в целом производите впечатление на судью и удалось ли вам вызвать у него желание защитить вашего клиента (цитом правосудия ☺)?).

Об этих факторах и поговорим с вами подробно на страницах этой работы.

Оговоримся лишь насчет своего же замечания о ранжировании значения каждого из них.

Дело в том, что периодически на первое место выходят, как раз, два последних из числа названных, так что это ранжирование весьма и весьма условное.

В этой связи, недооценить хотя бы один из названных факторов – большая, а иногда и непоправимая ошибка.

Поэтому **все** имеет значение и **все** должно работать на результат!

И обязательно сработает, потому что мы с вами очень постараемся 😊!

Как сформировать правильную правовую позицию?

Как для стороны истца, так и для стороны ответчика равноважно сформировать правильную правовую позицию по делу.

Для начала о стороне истца.

Правовая позиция формулируется истцом в исковом заявлении и условно имеет **три составляющих**:

1. фактическое основание иска (факты и обстоятельства, на которых истец основывает свои требования);
2. юридическое основание иска (нормы права, на которые ссылается истец в обоснование требований);
3. предмет иска (сами требования, способ защиты, о котором истец просит в суд).

*В теории гражданского процесса эти составляющие именуется **элементами иска**. К элементам иска также относят стороны (которыми всегда являются участники спорного материального правоотношения).*

Ответчиком правовая позиция формулируется, соответственно, в отзыве (возражениях) на иск.

Применительно к терминологии ГПК РФ – возражения относительно иска (п.п. 2 п. 2 ст. 149), применительно к терминологии АПК РФ – отзыв на исковое заявление (ст. 131).

Суть – одна и та же – позиция ответчика по заявленным истцом требованиям. Но в каждом процессе лучше, конечно, пользоваться принятой в нем терминологией 😊.

Тем более, есть судьи, для которых это принципиально 😊

Алгоритм формирования правильной правовой позиции

Сформулировать правильную правовую позицию по делу несложно, если придерживаться следующего алгоритма (и, лучше всего, именно в том порядке, как это изложено):

1. внимательно изучите, как законодательством (*федеральным, региональным, муниципальным*) урегулированы правоотношения, из которых возник спор:
 - a. кодифицированные правовые акты (кодексы, основы законодательства);
 - b. законы;
 - c. подзаконные правовые акты;
 - d. международные договоры, ратифицированные Российской Федерацией (это тоже часть нашей правовой системы, причем приоритетная при конфликте национальных норм и норм международного права;

2. внимательно посмотрите, как складывается судебная практика по делам, подобным вашему, имея в виду следующие приоритеты:
 - ❖ постановления и определения Конституционного Суда РФ;
 - ❖ постановления Пленума Верховного Суда РФ, Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ;
 - ❖ обзоры и информационные письма Верховного Суда РФ;
 - ❖ постановления и определения Президиума Верховного Суда РФ по конкретным делам;
 - ❖ постановления суда кассационной инстанции **вашего региона** (Арбитражного суда соответствующего округа, областного, краевого судов, Верховного суда республики);
 - ❖ постановления суда апелляционной инстанции **вашего региона** (соответствующего арбитражного апелляционного суда, областного, краевого судов, Верховного суда республики);
 - ❖ практика суда первой инстанции, который рассматривает дело, практика судов первой инстанции вашего региона;
 - ❖ постановления суда кассационной инстанции других регионов (Арбитражных судов округов, областных, краевых судов, Верховных судов республики);

- ❖ постановления суда апелляционной инстанции других регионов (соответствующего арбитражного апелляционного суда, областного, краевого судов, Верховного суда республики.

В случае, если по конкретному вопросу имеется сложившаяся судебная практика на уровне высших судов, посмотрите, соответствует ли судебная практика судов кассационной и апелляционной инстанций вашего региона по данной категории дел практике и разъяснениям высших судов.

Если у вас уникальные правоотношения (и такое бывает 😊) и ни на каком судебном уровне никакой практики по их урегулированию нет, посмотрите как урегулированы сходные правоотношения. Если же ваша ситуация настолько уникальна, что и сходных не найдете, «погрузитесь» в основы правового регулирования конкретного правового института или конкретной отрасли права, из которой правоотношения возникли. Это любимые всеми студентами-юристами принципы правового регулирования. Из этих принципов и исходите, предлагая суду вариант разрешения вашего спора с оппонентом.

Так сложилось, что на Конституцию РФ и на позиции ученых-правоведов по конкретным вопросам юристы практически не ссылаются.

Хорошо это или плохо?

В моем представлении, плохо, но факт остается фактом. На Конституцию РФ редко ссылаются, потому что все её положения фактически дублируются законодательством в развернутом виде. На мнения же ученых-правоведов не ссылаются, видимо, потому что «нам правоведы не нужны, мы сами правоведы» (перефразируя знаменитое выражение О.Бендера) 😊. Это шутка, но, как и во всякой шутке...

На самом деле есть ситуации, когда на Конституцию РФ просто необходимо ссылаться. Речь идет п. 1 ст. 15 и п. 3 ст. 90 Конституции РФ. Поскольку Конституцией РФ закреплено, что она имеет высшую юридическую силу и прямое действие, в случае противоречия любых законов и подзаконных актов Конституции РФ, действует Конституция РФ, как акт прямого действия.

Справедливости ради скажем, что такие случаи встречаются крайне редко.

Основание и предмет иска должны быть скоординированы

Важно, чтобы **предмет иска** был сформулирован **адекватно фактическому и правовому основанию**. Что это значит?

Это значит, что если закон предусматривает определенные последствия конкретного правонарушения, то **способ защиты**, о котором истец просит суд (**предмет иска**) должен составлять требование **из этого набора** предусмотренных законом последствий.

Например:

в соответствии с п. 2 ст. 469 Гражданского кодекса РФ, при отсутствии в договоре купли-продажи условий о качестве товара продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется. В случае существенного нарушения требований к качеству товара (например, наличия в нем неустранимых недостатков) у покупателя есть два варианта поведения: (1) отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы; (2) потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору (п. 2 ст. 475 Гражданского кодекса РФ). Других вариантов нет, если договором они не предусмотрены.

Один из этих двух вариантов и должен составлять предмет иска.

По одному из дел в моей адвокатской практике оппоненты заявили к моим доверителям требование **об уменьшении покупной цены** жилого дома, ссылаясь на его **непригодность к использованию** из-за наличия неустранимых недостатков (гнилостное грибковое разрушение всех конструкций). В результате экспертизы было выявлено, что дом действительно непригоден к использованию, правда, не по причине его гнилостного грибкового разрушения (как раз грибка эксперты не выявили), а по причине пропитки креазотом шпал, из которых он был построен, что недопустимо применительно к жилым помещениям.

В итоге? Решение было вынесено в пользу моих доверителей только по причине несоответствия заявленного истцом предмета иска его основанию. Если бы оппоненты заявили требование о расторжении договора купли-продажи и возврате уплаченной денежной суммы, иск был бы удовлетворен.

А как вы думаете, когда прозвучал довод нашей стороны об этом несоответствии предмета иска его основанию?...

Несложно догадаться, что только в судебных прениях, когда возможность изменения предмета иска истцом уже была утрачена.

Иногда высказать довод **своевременно** (как в данном случае) **критично важно**. В том числе по той причине, чтобы невзначай не проконсультировать своих процессуальных оппонентов, не навести их на мысль о том, что они допустили ошибку, не позволить им быстро исправить ситуацию.

Но подробнее об этом позже, в разделе о процессуальных ошибках.

Можно ли обойтись без указания в иске на правовое основание?...

В гражданском процессе можно, в арбитражном – нельзя, поскольку таковы требования к содержанию искового заявления в Гражданском процессуальном кодексе РФ (ст. 131) и в Арбитражном процессуальном кодексе РФ (п.п. 4 п. 2 ст. 125).

Если вы подаете иск в суд общей юрисдикции и не уверены в правильной правовой квалификации отношений с ответчиком и правильности правового основания иска, лучше просто изложите фактическое основание иска, свои требования, и **вообще не ссылайтесь ни на какие нормы права**.

Если же ваш иск подведомственен **арбитражному суду** и ссылка на нормы права входит в перечень условий принятия судом иска к производству, **сошлитесь на общие нормы права** (скажем, на п. 1 ст. 15 Гражданского кодекса РФ о том, что лицо, право которого нарушено, вправе требовать полного возмещения причиненных ему убытков (эта норма применима и к договорным и к деликтным (внедоговорным) правоотношениям); на норму, содержащуюся в ст. 309 Гражданского кодекса РФ, о необходимости надлежащего исполнения обязательств и норму п. 1 ст. 210 Гражданского кодекса РФ о недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательств). Этого будет достаточно для принятия иска, а спорные правоотношения судья квалифицирует сам.

А если истец указал правовое основание, но ошибся в квалификации отношений, откажет ли ему суд в иске на этом основании?

Лучше, конечно, по многим причинам не ошибаться при указании правового основания иска, но если это произошло, проблемы никакой нет и только на одном этом основании суд в иске не откажет (или не должен отказать), имея в виду разъяснения, данные в пункте 9 Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. N 25 и пункте 3 Постановления Пленума ВС РФ № 10 и Пленума ВАС РФ № 22 от 29 апреля 2010 года.

Как правильно сформулировать правовое основание иска?

Если уверенности в собственных силах нет, здесь поможет судебная практика. Формулируйте основание иска так, как сформулирована мотивировочная часть судебных постановлений по подобным делам в части правового обоснования. Вопрос о том, позицию каких судов считать приоритетной при изложении правового основания иска мы рассмотрели ранее применительно к вопросу о формировании правильной правовой позиции.

Если уверенность в собственных силах есть (что само по себе неплохо 😊), все равно посмотрите судебную практику, лишним это не бывает. Может быть, ваш вариант правовой квалификации не совпадает с судебной практикой. Какой вариант предпочтете? Свой? В общем, учитывая ваше право на ошибку в правовой квалификации отношений, страшного ничего не будет, судья просто даст свою квалификацию сообразно сложившейся судебной практике по конкретной категории дел. **Проблема может быть в неадекватно заявленном предмете иска** (выбранном вами способе защите права, просьбе, обращенной к суду), поскольку как раз здесь вам судья не поможет, он не вправе изменить сформулированный истцом предмет иска, не вправе выйти за пределы заявленных требований.

Почему суды при принятии решений учитывают существующую судебную практику?

Прецедентного права в России нет. Юридически. Фактически у нас его тоже нет, поскольку судебные постановления по конкретным делам к источникам права не относятся и российские суды именно **как на источники права** на судебные постановления по аналогичным делам не ссылаются, руководствуясь при принятии решений законодательством. Прецедентное же право предполагает отношение к судебным решениям по конкретным делам именно как к источникам права.

Но есть у нас некая аналогия прецедентного права в виде реализуемого при правоприменении **принципа единства судебной практики**.

Если вы обращали внимание, пленарные постановления Верховного Суда РФ начинаются со слов *«В целях обеспечения единства практики применения судами законодательства....»*

Суды часто ссылаются в обоснование принимаемых решений на постановления Конституционного Суда РФ, пленарные постановления ВС РФ, ВАС РФ, а также приводят ссылки на постановления высших судов, судов округов и апелляционных судов по конкретным делам.

Нередко практика разных региональных судов, судов округов и апелляционных судов по конкретным вопросам расходится. В основном речь идет о вопросах, правовая позиция по которым не сформулирована высшими судебными инстанциями.

Какую же практику принимать во внимание, если вы установите, что судебная практика одноуровневых судов отличается по конкретному вопросу? Ответ вполне очевиден: при формировании правовой позиции по делу нужно принимать во внимание судебную практику, сложившуюся по конкретному вопросу **в вашем регионе**. Если вы не найдете судебной практики по интересующему вас вопросу в вашем регионе, руководствуйтесь той, которая вам кажется наиболее убедительной.

Хорошо это или плохо, что судебная практика так важна для судей при принятии решения?

На самом деле это даже очень хорошо, поскольку это делает принимаемые судами решения **в значительной степени предсказуемыми**. Соответственно, изучив судебную практику по конкретной категории дел, вполне можно спрогнозировать ситуацию, и правильно сформировав правовую позицию по делу, представив достаточный объем доказательств в обоснование этой позиции, вы имеете большой шанс получить решение суда в свою пользу.

Принцип единства судебной практики крайне важен. Если судьи в разных кабинетах одного и того же суда будут выносить полярные решения по одинаковым ситуациям, как минимум это будет выглядеть странно, поскольку закон для всех один (добавим: или должен быть для всех один).

Нравится кому-то это или нет, но если суды не будут придерживаться принципа единства судебной практики при разрешении конкретных дел, в судебной системе воцарится хаос.

Помните, есть такое выражение: «сколько юристов – столько же мнений»? Примерно так оно и есть. Но правоприменительная практика должна быть максимально идентичной с тем, чтобы быть всем понятной и в достаточной мере предсказуемой.

Формулируем правовую позицию на бумаге!

О стиле изложения и форме процессуальных документов

Именно стиль изложения документа и его форма призваны «донести» его содержание до судей, донести просто и ясно.

Мне хорошо известно, что многие недооценивают значение документального выражения своей позиции и документальной фиксации всех инициируемых по делу ходатайств и заявлений.

Между тем, составление почти любого процессуального документа это не «подсобная рутина», а работа, в значительной степени определяющая результат рассмотрения дела.

Это настолько важно, что повторяю еще раз:

То, как вы документально обосновали свою позицию по делу, свои возражения на доводы оппонентов, ходатайства, от удовлетворения которых зависит доказанность вашей позиции (чаще всего это ходатайства об истребовании того или иного доказательства, о назначении той или иной судебной экспертизы) во многом определяет исход дела

Желательно фиксировать документально все совершаемые вами процессуальные действия, вплоть до ходатайств о приобщении к материалам дела тех или иных доказательств. Если говорить о последних, то в письменном виде вы четко и ясно излагаете смысл приобщения к делу заявленных документов и других доказательств, указываете какой из состава подлежащих доказыванию фактов эти доказательства подтверждают или опровергают. Это очень важно, поскольку, **во-первых**, секретарь сможет воспользоваться вашим письменным ходатайством и записать в протокол все необходимое, **во-вторых**, процессуально в материалах дела найдет полное отражение сам факт заявления вами данного ходатайства, а также ваша мотивировка в части приобщения конкретных доказательств, причем без неточностей и искажений.

Особенно это важно при рассмотрении судом дела в рамках процедуры упрощенного производства, поскольку в этом случае решение принимается только на основании представленных документов. А не секрет, количество дел, рассматриваемых в порядке упрощенного судопроизводства, все прибавляется

и прибавляется, вскоре подавляющее число дел действительно будет рассматриваться именно в упрощенном порядке.

Но даже если говорить об обычном порядке рассмотрения дел, то уж лучше задокументировать все свои процессуально значимые действия, чем надеяться на секретаря, который может неполно или неточно отразить их в протоколе судебного заседания.

Аудиопротоколирование введено в арбитражных судах по всем делам и в судах общей юрисдикции в рамках административного судопроизводства. Но даже если аудиопротоколирование предусмотрено, техника может подвести и запись может быть неполной или «нечитаемой». Я однажды столкнулась с ситуацией, когда судебное заседание продолжалось минут тридцать, а его аудиозапись - ... всего две минуты, и оборвалась в самом начале.

Кроме того, письменное изложение позиции и значимых процессуальных ходатайств необходимо еще и вот почему: слишком длинной устной речью, по возможности судью лучше не обременять, изложив лишь основные доводы, а вот в письменном виде у вас есть возможность отразить все, что вы считаете необходимым.

Значение правильного формулирования позиции стороны на бумаге, как и документальное выражение стороной всех значимых процессуальных действий (ходатайств, заявлений) трудно переоценить. Невозможно. Это самое главное (наряду с «правильной» доказательственной базой 😊).

К тому же, это самое, что ни на есть, настоящее творчество!... Почти художественное 😊.

Важно не только содержание, важен стиль изложения. И даже энергетика текста, если хотите.

Процессуальный документ должен читаться легко и просто. Глаза не должны цепляться за одни и те же фразы, которые мозг не в силах «переварить» с первого раза из-за стилистической или смысловой «навороченности».

А после прочтения он должен возыметь совершенно определенный эффект на судью. Разумеется, нужный вам, а не вашему оппоненту 😊
Как вам такая задача?....

Многие, к сожалению, думают только о том, чтобы просто выразить свою позицию на бумаге, а как это сделать не имеет значения.

В итоге часто можно встретить процессуальные документы, которые либо просто невозможно читать из-за непомерного обременения текстами норм права, приведенными к месту и не к месту, либо читать можно, но с нарастающим изумлением по поводу стилистического примитивизма изложения, никак не сопоставимого с дипломом о высшем юридическом образовании 😞(

Не сложно догадаться, что витиевато написанный документ с использованием «навороченных» словесных конструкций, причастными и деепричастными оборотами, предложениями в полстраницы, когда в конце предложения уже забываешь, с чего оно начиналось, не вызывает ничего, кроме раздражения. Задумывались, почему?... Потому что бесцельно «поглощают» **самое дорогое, что есть у каждого из нас – время!**

Несогласованные падежные окончания, неправильно расставленные знаки препинания, опiski в тексте (а иногда и ошибки), выглядят смешно и жалко.

Всякий раз, составляя какой-либо процессуальный документ, постарайтесь смотреть на него глазами судьи, и задавайтесь вопросом: способен ли этот документ решить конкретную задачу, ради которой он был составлен? Насколько быстро и эффективно?

Написано ли ваше исковое заявление таким образом, чтобы по ознакомлении с ним у судьи сформировалось предварительное убеждение в обоснованности заявленных требований при условии наличия качественной и достаточной доказательственной базы?

Оставляет ли составленный вами отзыв (возражения) на него сомнение в несостоятельности иска?...

Каковы шансы, что составленное вами ходатайство будет удовлетворено?

Читаются ли составленные вами документы легко или приходится всякий раз «возвращаться» по тексту, чтобы понять их смысл и вашу логику?...