**МІНІСТЕРСТВО ВНУТРІШНІХ СПРАВ УКРАЇНИ**

**Харківський національний університет внутрішніх справ**

 **Сумська філія**

**кафедра юридичних дисциплін**

**Текст лекції**

з навчальної дисципліни «Основи юридичної клінічної підготовки»

 вибіркових компонент

освітньої програми першого (бакалаврського) рівня вищої освіти

081 Право (право)

за темою – «Документообіг в юридичній клініці.

Юридична техніка. Ч.2»

**Харків 2023**

|  |  |
| --- | --- |
| **ЗАТВЕРДЖЕНО**Науково-методичною радоюХарківського національногоуніверситету внутрішніх справПротокол від 30.08.2023 № 7 | **СХВАЛЕНО**Вченою радою Сумської філії ХНУВСПротокол від 29.08.2023 № 7 |
|  |  |
| **ПОГОДЖЕНО**Секцією Науково-методичної радиХНУВС з юридичних дисциплін Протокол від 29.08.2023 № 7 |  |

Розглянуто на засіданні кафедри юридичних дисциплін Сумської філії ХНУВС  *(протокол від 29.08.2023 № 1)*

**Розробник:**

*доцент кафедри юридичних дисциплін Сумської філії ХНУВС, канд. пед. наук, доцент М.Є.Василенко*

**Рецензенти:**

1. З*авідувач кафедри юридичних дисциплін Сумської філії Харківського національного університету внутрішніх справ, доктор юридичних наук, доцент Панасюк О.В.*

**Документообіг в юридичній клініці. Юридична техніка**

**План лекції**

* 1. Організація документування в юридичній клініці.
	2. Поняття та інструменти юридичної техніки.
	3. Питання юридичної термінології у юридичних процедурах.

**Рекомендована література**

1. Галай А. О., Стаднік В. В.Організаційна та управлінська модель юридичної клініки в Україні: забезпечення якісного функціонування: Навчальний посібник. К.: Атака, 2015. 280 с.
2. Гошовський Володимир Юридична освіта як основа правової системи України // Правовий тиждень № 42. 2018.
3. Дулеба М.В. Мережа юридичних клінік України: ретроспективи та перспективи. Київ: 2016. 296 с.
4. Єлов В.А., Молібог С.І., Павленко Д.Г. Юридична клініка. Навчальний посібник. Київ.: «Школяр» 2014. 315 с.
5. Завальна Ж.В., Старинський М.В. Професійні навички юриста: Навчальний посібник. Суми, 2016. 135с.
6. Фігель Ю.О. Юридична клініка як інститут формування правової культури осіб Митна справа. 2010. №6(72). Ч. 2. С. 17
7. **Організація документування в юридичній клініці.**

Документи в юридичній клініці умовно можна поділити на: програмні документи (положення про юридичну клініку, етичний кодекс юридичної клініки, правила роботи в юридичній клініці та ін.)14, документи організаційного характеру, які стосуються власне належної організації діяльності юридичної клініки (заяву студента, який хоче працювати в клініці (вона може бути зроблена в довільній письмовій формі), графік чергувань студентів, загальний журнал (електронна база) реєстрації всіх справ юридичної клініки і т. ін.) та документи, які стосуються надання консультації окремому клієнту (справа клієнта).15

*Процес роботи над складанням будь-якого юридичного документа можна розділити на наступні етапи:*

1. Зрозуміти, кому адресований документ.
2. Зібрати фактичний матеріал.
3. Вивчити нормативну базу.
4. Систематизувати, організувати матеріал і підготува­ти загальну структуру документа.
5. Чітко викласти матеріал.
6. Передбачити можливі наслідки.
7. Відредагувати і переписати матеріал.

Зміст документа повинен бути викладений лаконічно, зрозуміло і з обов'язковим посиланням на норми законо­давства. *^ Основна мета -* донести до адресата документа (судді, контрагента тощо) вимоги клієнта, його позицію. Тому не зайвим може бути акцентування найважливіших моментів у тексті *курсивом,* підкресленням і навіть ЗБІЛЬШЕНИМ ШРИФТОМ. Основні вимоги, крім їхньо­го викладу в тексті, можна ще раз просумувати і повторити наприкінці документа, зробити додатковий висновок про наявність порушення вимог законодавства і протизакон­ності дії опонентів у справі.

Написання документа, особливо позовної заяви процес творчий, тому при дотриманні основних правил його складання варто уникати стереотипних підходів і неосмисленого дублювання типових зразків.

Ведення справи в клініці окремим студентом можна поділити на декілька етапів, кожен з яких буде характеризуватися складанням певних документів. Тому з самого початку необхідно правильно побудувати схему роботи студента над окремою справою, що формально відобразиться в послідовному документуванні роботи з клієнтом.

Виходячи з досвіду діяльності юридичних клінік, можна запропонувати наступний набір документів, які визначають схему проходження справи в юридичній клініці:

1. Анкета (журнал) попереднього запису. Робота з клієнтом починається з фіксації загальних даних (ім'я, прізвище, по-батькові, рік народження, контактна інформація та інші дані про клієнта). У випадку, коли в клініці ведеться попередній запис клієнтів по телефону, що є бажаним, дану форму заповнює особа, що чергує на телефоні. Анкета попереднього запису повинна бути максимально простою і містити лише питання щодо контактної інформації клієнта та характеру консультації, яку він хоче отримати. Студент отримує загальну інформацію про особу, яка прийде сьогодні до нього на прийом, та про характер справи і має змогу підготуватися.
2. Угода про ведення справи. Юридична клініка не є юридичною консультацією або адвокатською конторою. Студенти, які працюють в юридичній клініці, хоч і прослухали вже значну частину предметів, але ще не є дипломованими спеціалістами. Тому перед тим, як студент ознайомиться з справою клієнта, необхідно укласти угоду між клієнтом та юридичною клінікою (студентом) про те, що клієнту повідомлено, що в клініці працюють студенти і що клієнт не матиме претензій у випадку, якщо він буде незадоволений наданою консультацією.
3. Вхідна анкета по справі. Під час прийому студент уточнює загальну інформацію про клієнта і з’ясовує інші формальні питання. Форму з такими відомостями клієнт може заповнювати сам, або за допомогою студента. При складанні анкети клієнта слід добре подумати над тим, відповідь на які питання ви хочете отримати від клієнта. Анкета клієнта повинна містити три основні частини: загальна інформація; інформація, яка стосується власне справи; та інформація, яка стосується роботи клініки. Загальна інформація буде містити прізвище, ім'я та по-батькові клієнта; його контактну адресу, телефон; дані, що підтверджують право на отримання безкоштовної правової допомоги (соціальний стан, місце роботи, відомості про документ, що підтверджує правовий статус клієнта); родинний стан і т. ін. Інформація власне по справі буде складатися з короткого викладення мети звернення та обставин справи; даних про те, куди вже звертався клієнт, які результати отримано та чи є кінцевий термін по цій справі; даних про протилежну

сторону у спорі; інформації про те, копії яких документів надано; юридичне формулювання проблеми та зазначення результатів співбесіди. Інформація, яка стосується організаційних та етичних аспектів роботи клініки буде полягати в опитуванні: звідки клієнт дізнався про клініку; чи є опонент у справі теперішнім або колишнім клієнтом клініки; черговість звернення і таке інше. На основі даної анкети інформація по конкретній справі заноситься в загальний журнал реєстрації консультацій або до електронної бази даних.

1. Викладення суті справи. Під час проведення інтерв'ю студент може робити короткі нотатки, а після його закінчення зробити детальний опис справи. Бажано, щоб студенти працювали в парі (студент-консультант - студент-слухач). В той час, як студент- консультант проводить інтерв'ю, студент-слухач фіксує всю інформацію, озвучену клієнтом. Таким чином, студент-консультант не відволікається на записи і може більш докладно вияснити всі обставини справи у клієнта. Докладний опис обставин справи, зроблений студентом-консультантом, додається до справи клієнта разом із копіями документів, які надасть клієнт.
2. Робота над справою. Отримавши необхідний обсяг правової інформації від клієнта та визначивши проблему, студент починає працювати над справою. Процес роботи над конкретною справою, кроки, які зроблені студентом для вирішення проблеми, кількість проведених зустрічей з клієнтом можуть фіксуватися в анкеті клієнта. На окремому аркуші може бути зроблена таблиця, яка буде включати відомості про дату, характер заходу та його результат.
3. Консультування. Оскільки юридична клініка є частиною освітнього процесу, в багатьох клініках від студента вимагається письмове викладення наданої консультації. Це допомагає розвинути письмову мову. Студент вчиться логічно і стисло викладати інформацію, ділити її на смислові блоки тощо. Письмове оформлення консультації має особливе значення в тому випадку, коли студент не має можливості зустрітися з клієнтом, наприклад, при наданні допомоги особам, що перебувають в місцях позбавлення волі.
4. Звіт. По закінченню справи студент робить звіт. Звіт може включати письмову консультацію, копії складених процесуальних документів, копію судового рішення по справі. Деякі клініки практикують письмовий звіт студента викладачу, в якому описується справа, що було зроблено студентом для вирішення правової проблеми, з якими труднощами він зіткнувся і якого результату досягнуто.
5. Відгук клієнта. З метою покращення роботи клініки взагалі та окремого студента зокрема, в клініці повинна існувати система моніторингу та оцінки. Одним з її інструментів є форма для відгуків клієнта, яку він заповнює після отримання консультації чи по закінченні справи. Звичайно, важко просити кожного клієнта заповнювати таку форму, тому це можна робити вибірково. Під час розробки такої форми-відгука пропонується робити акцент не на тому, задоволений клієнт консультацією чи ні, а звертати більше уваги на оцінку самого процесу консультування. Рішення справи по суті дуже часто залежить від об'єктивних обставин, тому якість роботи юриста слід оцінювати не по результату, а по процесу.16

Інформація по кожній справі заноситься в журнал реєстрації справ або, що більш бажано, до електронної бази даних. Це робиться з метою обліку роботи студентів, а також надання можливості зібрання статистичної інформації про роботу клініки. Електронна база даних зовнішньо відображає журнал реєстрації справ, але надає можливість миттєво отримати статистику по усіх категоріях, які введені в базу. Тому розробляючи базу, слід попередньо визначити, яка статистична інформація по розглянутих справах буде корисною.

**ОФОРМЛЕННЯ ДОКУМЕНТІВ З ЦИВІЛЬНИХ СПРАВ В ЮРИДИЧНІЙ КЛІНІЦІ**

У більшості випадків, після надання певних усних кон­сультацій, клієнти звертаються до співробітників юридич­ної клініки з проханням надати письмову консультацію, скласти відповідну заяву, скаргу, позовну заяву в суд.

Зазвичай складання таких документів не є великою про­блемою для студента-консультанта, але подальший рух складених ними документів може бути вирішальним для правовідносин клієнта. У залежності від форми складання, правильного аналізу змісту правовідносин, щодо виникнен­ня, зміни чи припинення яких складається документ, акцен­тування, аналізу і приведення доказів залежить напрямок реалізації волевиявлення клієнта.

Для правильного складання документів, а тим більше документів процесуальних, необхідна не тільки наявність знань матеріального і процесуального права, але й юридич­ний і життєвий досвід;, певні професійні навички.

На рівні позовної заяви, як, до речі, і на рівні усної кон­сультації, не допускається емоційний приклад ставлення клієнта до опонента, він повинен бути опосередкованим, врівноваженим і продуманим з різних точок зору, повніші бути проаналізовані всі можливі наслідки такого викладу. Очевидно, що надання письмових консультацій вимагає більше часу для обробки, чим надання усної консультації. У більшості випадків після викладу аргументів і надання необхідних для складання скарги (заяви) документів, клієнту призначається час, коли він може прийти й отримати гото­ву скаргу чи заяву.

Проміжок часу між одержанням замовлення на скла­дання документа і його видачею на руки клієнту, в основ­ному, складає не більше декількох діб. Тому на цьому часо­вому етапі до обробки документа варто було б звернутися до вчених чи практиків - керівників і кураторів юридичної клініки, які б дали необхідні «відправні моменти» консуль­танту, вказали б йому, на чому варто акцентувати увагу адресата, як краще викласти той чи інший аргумент клієнта. Звичайно, що після складання документа керівник чи кура­тор клініки повинні переглянути його, визначити, в чому консультантом були допущені помилки і неточності, про­контролювати їхнє виправлення і в такий спосіб стати га­рантом надання якісної письмової консультації. На прак­тиці, на жаль, фактично відсутні часові перешкоди для того, щоб керівник практики надав консультанту свої рекомен­дації у відношенні складання документа, а після його скла­дання ретельно перевірив би його.

1. **Поняття та інструменти юридичної техніки**

Роль юридичної техніки у юридичних процедурах полягає у визначенні логічної конструкції правових норм (а отже з’ясування їх змісту), їх співставленням із змістом інших правових норм (у випадку застосування відсильних або бланкетних норм, норм- принципів, норм-цілей тощо), забезпечення за допомогою її засобів прийняття процесуальних документів (дотримання вимог процесуальної форми правового акту, логічний його виклад, особливо мотивувальної та резолютивної частини у правозастосовчих актах).

***Юридична техніка – це сукупність методів та засобів по виробленню або з’ясуванню змісту правових норм, метою здійснення яких є прийняття певного правового акту.*** Міра розвитку засобів юридичної техніки свідчить про ступінь забезпечення чинності закріплених у законодавчих актах правових норм. Згідно принципу правової державності сфера законодавчого регулювання повинна дедалі поширюватися на політичну, економічну, соціальну сферу. Підзаконні акти, повинні відповідати законові і забезпечувати єдність правозастосовчої практики, не підміняючи собою закон.

Юридична техніка дозволяє досягнути наступні цілі при застосуванні норм права:

1. забезпечити стабільність у правових відносинах через чітке розуміння їх змісту та одноманітне застосування;
2. забезпечити науково обґрунтоване створення нових правових норм на основі загальних принципів права;
3. конкретизувати зміст правової норми, тобто звузити її нормативний зміст відносно конкретної ситуації, вказати на правову форму та способи її реалізації;
4. деталізувати положення правової норми з врахуванням особливостей конкретної ситуації у відповідності до правового режиму її застосування, особливостей окремого конституційного провадження;
5. перепинити самоуправні дії суб’єктів права, не допустити самовільне тлумачення правової норми;
6. юридична техніка дозволяє виробити нові методи застосування правових норм відповідно до процесуальних приписів.

Юридична техніка, таким чином, забезпечує одночасно стабільність та динаміку розуміння і застосування правових норм. Вона дозволяє передбачити конкретні юридичні наслідки, що випливають із якого-небудь правового акту, рішення чи дії органу влади. В основі цього лежать загальні правила логіки: аналіз, синтез, індукція, дедукція тощо.

Важливе значення юридичної техніки полягає у виробленні юридичних понять та визначень (дефініцій), які складають кістяк права (вірніше, його догматику). Дані категорії (поняття та дефініції) підлягають визначенню компетентними правотворчими органами. Якщо такий орган не дає визначення юридичного поняття, лише в цьому випадку його зміст підлягає офіційній інтерпретації органами конституційної юстиції (КСУ, загальними судами).

У цілому для характеристики будь-якого юридичного поняття мають значення такі елементи його правового режиму: суб’єкти права, суб’єктивні права, правосуб’єктність та повноваження при реалізації норми, юридичні факти та юридичні акти, за допомогою яких досягається мета права. Саме на цих засадах необхідно виводити також правові

принципи, теорії та доктрини. Це дозволяє забезпечити правовий режим застосування правових норм.

За своєю природою можна виділити три рівні юридичної техніки як сукупності правил та процедур прийняття рішень юридичного характеру. *Перший ступінь* складають правила та процедури формулювання або виведення судами (при законодавчому упущенні), інколи науковою доктриною, юридичних категорій та понять.

*Другий ступінь* юридичної техніки складають певний набір її інструментів, які мають важливе значення при застосуванні норм права на засадах конституційної законності. Це певний набір технологічних процедур, які дозволяють забезпечити системне та правомірне прийняття владних рішень.

**Інструменти юридичної техніки**

Вони мають важливе значення на стадіях установлення та застосування правових норм. При установленні правових норм застосовуються інструменти ***уступок*** та ***делегування*** правотворчих повноважень. В умовах правової держави уступка правотворчих повноважень вже не сприймається. ***Уступка*** передбачає перенесення правотворчих повноважень без застережень у повному об’ємі іншому суб’єкту правотворення.

На відміну від уступки при ***делегуванні*** не допускається передача всього об’єму (повноти владних прерогатив), таке можливе тільки у вузьких правових рамках. Безумовними елементами делегування є встановлення мети, строків та обсягу правотворчих повноважень. В умовах конституційної держави делегування допускається у випадках, визначених законом і тільки у формі певного правового акту.

*Зокрема, у вітчизняній конституційній практиці наприкінці 1992 р. парламент делегував уряду свої законодавчі повноваження на півроку з економічних питань. Згідно п.*

1. *Перехідних положень Конституції фактично було делеговано законодавчі повноваження у цій же сфері Президенту України на три роки.*

При ***застосуванні норм права***, як правило, здійснюються операції над ними за допомогою багатьох інструментів юридичної техніки. Такі інструменти є методами абстрактного характеру і в системі права характеризуються із особливостями, що випливають із природи права. Право як вираз обмеження сваволі особи, введення її у жорсткі рамки, забезпечує стабільність та порядок у суспільних відносинах. Інструменти юридичної техніки носять методологічний та технократичний характер. Основними із них ***при застосуванні норм права*** виступають наступні:

* 1. метод визначень і класифікації;
	2. метод різниць і кваліфікації;
	3. метод презумпцій та фікцій;
	4. метод узагальнень та винятків;
	5. метод посилань і застережень.

***Метод визначень і класифікації*** дозволяє з’ясувати місце і роль певних інститутів у системі права, особливості їх застосування на практиці, дає змогу дати їх чітку систематизацію. З наукової точки зору певний інститут у системі права володіє особливими, властивими тільки для нього функціями. Так, конституційно-правове регулювання інституту прокуратури не відзначається чіткістю класифікації і перелік її функцій не відповідає науковим вимогам.

***Метод різниць і кваліфікації*** має значення для встановлення складу правопорушення, міри юридичної відповідальності, визначення правових форм діяльності суб’єктів права. Зокрема, Особлива частина КК України по суті побудована на цих методологічних засадах. КСУ у своїй юрисдикційній практиці широко застосовує цей метод (у справах про представництво прокуратурою інтересів держави у арбітражному суді, про статус народного депутата, про запити народних депутатів тощо). Головна мета цього методу – встановлення легітимних змісту та форми діяльності суб’єктів права (законність, позитивна чи загальна правова норма тощо).

***Метод презумпцій та фікцій*** сприяє прийняттю обґрунтованих рішень в умовах юридичної невизначеності, коли недостатньо юридичних фактів. У Конституції України, наприклад, встановлена презумпція невинуватості, у відповідності до якої особа вважається невинуватою до того моменту, поки не буде доведена її вина у вчиненні правопорушення, та що усі сумніви щодо її винуватості тлумачаться в користь цієї особи. Отже, ***правовою презумпцією*** є метод, який полягає у визнанні невідомого або точно не встановленого факту на основі інших фактів, які відомі з точки зору статистики (*не багато людей вчиняють правопорушень*). Виділяють такі презумпції: законність прийняття рішень органами влади, законності місця проживання, самостійності та незалежності прийняття рішень тощо.

***Фікції*** дозволяють подолати правову невизначеність в умовах незнання або суперечності із конкретною реальністю. правова фікція про знання закону може суперечити дійсності. Зокрема, в Україні не забезпечено офіційного оприлюднення текстів міжнародних договорів України.

***Метод узагальнень та винятків*** забезпечує встановлення загального масштабу або винятків у застосуванні правових норм до конкретних обставин справи. Цим методом не можна зловживати, оскільки це часто веде до нанесення шкоди правовідносинам. Узагальнення можуть застосовувати до громадянських (особистих) прав і свобод та до політичних прав у певній мірі. Встановлення винятків можливе тільки у випадках, визначених Конституцією і законами України. Тому пільги багато у чому суперечать загальному масштабу у праві і це є однією із форм зловживання правотворчими повноваженнями. Також цей також виражається у конституційному принципові співмірності обмеження основних прав і свобод (ст. 64 Конституції).

Метод посилань і застережень як і попередній метод не може часто застосовуватися, оскільки веде до зловживання з боку юрисдикційних органів (адміністративних чи судових органів влади). Теорія законодавства вимагає, щоб закон у повній мірі врегульовував певну сферу суспільних відносин і не передбачав випадків підміни законодавця регламентарною владою. Більш конструктивним є посилання на інший закон, але при цьому не може втрачатися логіка та структура основного (базового) закону. При застереженні необхідно забезпечити механізм охорони суспільних цінностей, які визначені законом, не допустити неправомірного посягання на них.

1. **Питання юридичної термінології у юридичних процедурах.**

Для застосування правових норм має значення правова термінологія як сукупність понять та визначень (дефініцій). На основі правової термінології визначаються суб’єктивні права осіб, їх правосуб’єктність і форми реалізації ними суб’єктивних публічних прав. Зокрема, термін ―президент‖ передбачає конституювання та регулювання відповідного інституту публічної влади, правового статусу вищої посадової особи у державі, засад його діяльності, визначення його повноважень та конституційно-правової відповідальності, порядку їх реалізації тощо.

У силу таких функцій Конституції як установлення, стабілізації, програмування, політичної та соціальної інтеграції питання юридичної термінології набувають надзвичайної ваги. По суті основним суб’єктом, який виводить зміст так званих конституційних норм-визначень є КСУ. Однак Конституційний Суд діє у політичному середовищі і згідно свого конституційно-правового статусу визначає загальні напрямки і впливає на законодавчу політику.

Тому у відповідності до теорії права важливе значення мають принципи, теорії та доктрини у виробленні юридичної термінології. Наприклад, при тлумаченні правових норм КСУ вже посилався на наукову доктрину, теорії та конституційні принципи.

*Зокрема, при розгляді справи про конституційність внесення змін до статті 46 Конституції України, суд вказав, що у світовому досвіді конституційного права не прийнято на конституційному рівні конкретно встановлювати граничний вік для виходу на пенсію фізичних осіб.*

Вирішення справ КСУ (так само як і для загальних судів) без конституційних принципів взагалі немислиме, оскільки саме вони служать основою для тлумачення положень Конституції і законів України.

Основною вимогою в умовах конституційної держави є те, що юридичні поняття повинні визначатися саме правотворчими органами влади. КСУ (і тим більше загальні суди) не вправі у даному випадку тлумачити (інтерпретувати) їх зміст. У цьому випадку дії принцип презумпції законності дій і рішень компетентних органів публічної влади. Якщо певному термінові (дефініції) у правових актах не дано визначення, то це служить підставою для з’ясування та роз’яснення їх змісту (офіційного тлумачення).

Таким чином, поняття, визначення можуть виражатися у двох формах: а) шляхом безпосереднього їх формулювання у правових актах та

б) шляхом виведення їх змісту із принципів та норм конституційного права.

В останньому випадку поняття виводяться із змісту прав і свобод особи або здійснюється ―пошук‖ принципів права, які складають основу системи права, зміст його провідних інститутів. У цілому, провідна роль у формулюванні юридичної термінології належить правотворчим органам, насамперед законодавцю. у цьому відношенні роль органів конституційної юстиції є субсидіарною (додатковою).