

Мухудинова Наталья Рафиковна

**ОБЕСПЕЧЕНИЕ КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА КАЖДОГО
НА ПОЛУЧЕНИЕ КВАЛИФИЦИРОВАННОЙ ЮРИДИЧЕСКОЙ
ПОМОЩИ В РОССИЙСКОМ УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ**

Специальность 12.00.09 – Уголовный процесс,
криминалистика и судебная экспертиза;
оперативно-розыскная деятельность

Автореферат

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Диссертация выполнена в государственном образовательном
учреждении высшего профессионального образования
«Мордовский государственный университет имени Н. П. Огарёва»

Научный руководитель: кандидат юридических наук доцент
Калинкина Любовь Даниловна

Официальные оппоненты: доктор юридических наук профессор
Хисматуллин Рашит Сагитович
доктор юридических наук доцент
Татьянина Лариса Геннадьевна

Ведущая организация: **Казанский государственный
университет**

Защита состоится 25 марта 2005 года в 11 часов на заседании диссертаци-
онного совета К 212.275.06 при Удмуртском государственном университете по
адресу: 426034, г. Ижевск, ул. Университетская, 1, корп. 4, ауд. ____

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Удмуртского государ-
ственного университета

Автореферат разослан « ____ » февраля 2005 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета
кандидат юридических наук доцент

Н. В. Кузнецова

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертационного исследования.

В соответствии с ч. 1 ст. 48 Конституции Российской Федерации каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. Потребность в квалифицированной юридической помощи существует во всех сферах правоотношений, особенно велико её значение в уголовном судопроизводстве. Квалифицированная юридическая помощь является гарантией обеспечения прав, свобод и законных интересов каждого в рамках уголовного судопроизводства.

Права и свободы человека и гражданина признаются и гарантируются в Российской Федерации согласно общепризнанным принципам и нормам международного права. Отдельные аспекты права на юридическую помощь при производстве по уголовному делу закреплены в международных актах: ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г.; ч. 3 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах от 19 декабря 1966 г.; Своде принципов защиты всех лиц, подвергающихся задержанию или заключению в какой бы то ни было форме от 9 декабря 1988 г. (Принцип 17); п. «в» ч. 2 ст. 6 Конвенции содружества независимых государств о правах и свободах человека от 26 мая 1995 г.

Принятие Конституции Российской Федерации 1993 года, реформирование уголовно-процессуального законодательства РСФСР, принятие Уголовно - процессуального кодекса Российской Федерации определили новые подходы в понимании содержания права на получение квалифицированной юридической помощи, значения обеспечения данного конституционного права в российском уголовном судопроизводстве. В связи с принятием Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации появились новые средства обеспечения конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в российском уголовном процессе, например, участие в производстве по

уголовному делу адвоката свидетеля, адвоката лица, в помещении которого производится обыск. Значительно расширилась и содержательно изменилась деятельность защитника подозреваемого, обвиняемого, представителя потерпевшего по защите прав, свобод и законных интересов данных участников уголовного судопроизводства. В то же время, многие вопросы, возникающие в процессе обеспечения конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в российском уголовном судопроизводстве, пока недостаточно проработаны как в законодательстве, так и правоприменительной практике. Их выявлению, осмыслению и поиску путей решения посвящена настоящая работа. Актуальность рассматриваемых в работе вопросов связана также с задачами совершенствования действующего законодательства, предусматривающего механизм, гарантии обеспечения данного конституционного права в российском уголовном процессе.

В рамках деятельности по обеспечению конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в российском уголовном судопроизводстве также существует необходимость повышения эффективности применения уже существующих механизмов реализации данного конституционного права.

Цель и задачи диссертационного исследования.

Целью диссертационного исследования является комплексное исследование вопросов обеспечения конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в российском уголовном судопроизводстве на основе действующего уголовно-процессуального законодательства, практики его применения, данных науки уголовно – процессуального права; выработка понятийного аппарата; установление закономерностей практики применения действующего уголовно – процессуального законодательства и разработка предложений по его совершенствованию.

Указанная цель обусловила постановку следующих конкретных задач:

- раскрыть содержание, значение, специфику конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в российском уголовном процессе;

- определить понятие, содержание квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве, выявить и охарактеризовать её основные черты и признаки;

- определить место и значение конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в системе прав и свобод, соотношение конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи с другими конституционными правами, принципами российского уголовного процесса;

- проанализировать механизм, гарантии обеспечения конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в российском уголовном процессе;

- исследовать процессуальный порядок обеспечения конституционного права отдельных участников уголовного судопроизводства (подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля); выявить проблемы законодательного регулирования и практики применения законодательных норм в этой части;

- на основе результатов теоретического исследования и анализа судебной практики сформулировать предложения по совершенствованию уголовно-процессуального законодательства и практики его применения в части обеспечения конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в российском уголовном процессе.

Объект и предмет диссертационного исследования.

Объектом исследования являются общественные отношения, возникающие в связи с обеспечением конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в российском уголовном процессе.

Предмет исследования составляют нормы международного, конституционного, уголовно-процессуального законодательства, решения Конституцион-

ного Суда Российской Федерации, материалы судебной практики, теоретические данные уголовно-процессуальной науки.

Методологическую основу диссертационного исследования составил диалектический метод познания. В качестве частных методов исследования использованы: исторический, логический, системный, социологический, статистический, формально-юридический, сравнительно-правовой.

Теоретическая основа диссертационного исследования.

Теоретической базой исследования являются научные труды, результаты научных исследований А. Д. Бойкова, В. П. Божьева, Н. И. Газетдинова, А. А. Давлетова, Г. А. Давлетовой, З. Д. Еникеева, З. З. Зинатуллина, Т. З. Зинатуллина, С. Д. Игнатова, К. Ф. Карибова, В. М. Корнукова, Н. В. Кузнецовой, Э. Ф. Куцовой, А. М. Ларина, А. А. Леви, П. А. Lupинской, Е. Г. Мартынчик, В. Н. Махова, Р. Г. Мельниченко, И. Б. Михайловской, Ю. И. Стецовского, Л. Г. Татьяниной, В. Т. Томина, Л. К. Труновой, И. Л. Трунова, Р. С. Хисматуллина, С. А. Шейфера. В работе также используются результаты научных исследований института адвокатуры, в частности, деятельности адвокатов по оказанию квалифицированной юридической помощи участникам уголовного судопроизводства, представленные такими авторами, как: П. Б. Баренбойм, В. Н. Бурбин, Л. Ю. Грудцына, Д. Н. Козак, А. Кучерена, Г. М. Резник, Е. С. Шугрина.

Нормативную основу диссертационного исследования составляют международно-правовые акты, конституции зарубежных государств, нормативно-правовые акты Российской Федерации: Конституция Российской Федерации, Конституции (Уставы) субъектов Российской Федерации, Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации и другие федеральные законы (Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации), подзаконные нормативно - правовые акты.

Исследованы теоретико-правовые позиции, изложенные в решениях Конституционного Суда Российской Федерации, постановлениях Пленума Верховного Суда Российской Федерации.

Изучены и проанализированы акты, принимаемые органами адвокатского сообщества в целях обеспечения деятельности по оказанию квалифицированной юридической помощи участникам уголовного судопроизводства.

Эмпирической базой диссертационного исследования является опубликованная практика Верховного Суда Российской Федерации за 1999-2004 г.г., кассационная, надзорная практика Верховного суда Республики Мордовия за 2001-2004 г.г., данные, полученные автором в ходе изучения 300 уголовных дел, рассмотренных в 2002-2004 г.г. Верховным судом Республики Мордовия, районными судами Республики Мордовия – Ленинским районным судом г. Саранска Республики Мордовия, Пролетарским районным судом г. Саранска Республики Мордовия, Чамзинским районным судом Республики Мордовия.

В работе использована опубликованная в юридической периодике практика дисциплинарного производства в отношении адвокатов за 2003-2004 г.г. (по вопросам оказания квалифицированной юридической помощи участникам уголовного судопроизводства).

Автором проведено анкетирование сотрудников правоохранительных органов (дознавателей, следователей органов внутренних дел Республики Мордовия, прокуроров, следователей прокуратуры Республики Мордовия, судей Верховного суда Республики Мордовия, районных судов, мировых судей Республики Мордовия, адвокатов Адвокатской палаты Республики Мордовия; всего - 200 опрошенных) по вопросам обеспечения конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в российском уголовном процессе.

Научная новизна диссертационного исследования проявляется в комплексном исследовании вопросов обеспечения конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в российском уголовном судопроизводстве. Тогда как, существующие научные исследования посвящены отдельным аспектам обеспечения данного конституционного права в уголовном судопроизводстве России и рассматривают их в рамках различных уголовно-процессуальных институтов (например, обеспечения права подозре-

ваемого, обвиняемого на защиту, обеспечения прав и законных интересов потерпевшего).

Проведённое исследование позволило выработать авторский подход к определению понятийного аппарата диссертационного исследования, дать характеристику сути и содержания права на получение квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве, определить направления развития уголовно-процессуального законодательства и практики его применения по комплексу вопросов обеспечения конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в российском уголовном судопроизводстве.

По итогам проведённого диссертационного исследования на защиту выносятся следующие основные положения:

1. Квалифицированная юридическая помощь в уголовном судопроизводстве – это деятельность уполномоченных на то законом субъектов, осуществляемая в установленном законом порядке с использованием, своевременно, надлежащих правовых средств, которые соразмерны процессуальным обстоятельствам и требованиям закона и необходимы в целях содействия в реализации, защите прав, свобод и законных интересов каждого в уголовном судопроизводстве, восстановлении нарушенных прав, предотвращении незаконного, необоснованного ограничения прав, свобод и законных интересов.

Право каждого на получение квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве представляет собой обеспеченную уголовно-процессуальными средствами возможность получения каждым в рамках уголовного судопроизводства необходимой, своевременной, соразмерной процессуальным обстоятельствам и требованиям закона юридической помощи в целях содействия в реализации, защите прав, свобод и законных интересов, восстановлении нарушенных прав, предотвращении незаконного, необоснованного ограничения прав, свобод и законных интересов.

Обеспечение конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве представляет собой право каждого в уголовном судопроизводстве на получение квалифицированной юридической помощи и осуществляемая в установленном законом порядке деятельность уполномоченных на то субъектов по созданию условий реализации данного конституционного права, его обеспечению и защите.

Предлагается закрепить в Уголовно-процессуальном кодексе РФ обеспечение конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве в качестве самостоятельного принципа, основанного на Конституции РФ.

2. Предлагается установить в законе универсальные основания оказания квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве, в качестве которых предусмотреть: несовершеннолетний возраст участника уголовного судопроизводства, не владение участником уголовного судопроизводства языком уголовного судопроизводства, наличие физических, психических недостатков, препятствующих самостоятельному обеспечению участником уголовного процесса прав, свобод и законных интересов.

3. Предлагается допуск в качестве защитника обвиняемого близкого родственника или иного лица, о допуске которого ходатайствует обвиняемый, связывать с тем, насколько указанные лица могут оказать квалифицированную юридическую помощь.

4. Предлагается предусмотреть институт обязательного участия представителя потерпевшего в уголовном судопроизводстве, с расширенным, по сравнению с предусмотренным ч.2 ст.45 УПК РФ, перечнем оснований, при наличии которых к обязательному участию в уголовном деле привлекается представитель потерпевшего: 1) если потерпевший ходатайствует об участии в производстве по уголовному делу представителя; 2) если потерпевший не владеет языком, на котором ведётся производство по уголовному делу; 3) по делам о преступлениях, за совершение которых может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше пятнадцати лет, пожизненное лишение свобо-

ды или смертная казнь; 4) по делам, рассматриваемым в порядке, установленном главой 40 УПК РФ; 5) по делам, рассматриваемым в порядке, установленном главой 42 УПК РФ.

В случаях обязательного участия представителя потерпевшего гарантировать обеспечение участия представителя потерпевшего дознавателем, следователем, прокурором, судом, с оплатой труда адвоката, участвующего по назначению дознавателя, следователя, прокурора, суда в качестве представителя потерпевшего, за счёт средств федерального бюджета.

Существующие отличия в процессуальном статусе представителя потерпевшего – адвоката и представителя потерпевшего – близкого родственника (иного лица), создают дополнительные гарантии обеспечения конституционного права потерпевшего на получение квалифицированной юридической помощи, обеспечения прав и законных интересов потерпевшего в целом, в случае участия в качестве представителя адвоката.

5. Предлагается предусмотреть основания обязательного участия адвоката свидетеля в производстве по уголовному делу в случаях, если: 1) свидетель является несовершеннолетним; 2) свидетель по своему физическому или психическому состоянию лишён возможности самостоятельно защищать свои права и законные интересы; 3) свидетель не владеет языком, на котором ведётся производство по уголовному делу.

В случаях обязательного участия адвоката свидетеля гарантировать обеспечение участия адвоката дознавателем, следователем, прокурором, судом (если свидетель сам не пригласил адвоката), с оплатой труда адвоката за счёт средств федерального бюджета.

6. Предлагается закрепить полномочия адвоката свидетеля - участника уголовного судопроизводства, оказывающего квалифицированную юридическую помощь свидетелю:

- 1) участвовать в следственных и иных процессуальных действиях, производимых с участием свидетеля, в отношении свидетеля;

- 2) участвуя в производстве следственного действия давать свидетелю в присутствии следователя краткие консультации, задавать с разрешения следователя вопросы допрашиваемым лицам;
- 3) знакомиться с протоколами следственных действий, произведённых с участием свидетеля, подавать на них замечания; знакомиться с протоколом судебного заседания в части, касающейся показаний свидетеля, подавать замечания на протокол; знакомиться с материалами уголовного дела, затрагивающими права и законные интересы свидетеля;
- 4) заявлять ходатайства и отводы участникам процессуальных действий;
- 5) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора и суда.

Теоретическая и практическая значимость результатов диссертационного исследования состоит в том, что автором выработаны конкретные предложения по совершенствованию действующего уголовно-процессуального законодательства, даны практические рекомендации по применению уголовно-процессуальных норм.

Результаты работы могут быть использованы при проведении дальнейших исследований по данной проблематике, в учебном процессе, при проведении занятий по курсу уголовно-процессуального права, спецкурсов, в практической деятельности работников правоохранительных органов.

Апробация результатов работы. Основные идеи диссертационного исследования, теоретические положения и практические выводы представлены в 5 опубликованных научных статьях и изложены автором в докладах на всероссийских, региональных научно-практических конференциях: ежегодных Огарёвских чтениях в Мордовском государственном университете имени Н. П. Огарёва в 2001 - 2004 г.г.; всероссийской научно-практической конференции «Актуальные проблемы права и управления: федеральный и региональный аспекты» (ноябрь 2001г., г. Саранск, юридический факультет Мордовского государственного университета им. Н. П. Огарёва); научной конференции «Соци-

ально-экономические и правовые проблемы региона». II Макаркинские научные чтения (март 2002г., г. Саранск, Мордовский гуманитарный институт); всероссийской научно-практической конференции «Проблемные вопросы применения Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» (май 2002г., г. Саранск, Мордовский государственный университет им. Н.П. Огарева,); межрегиональной конференции «Гуманизация системы наказаний. Теоретические и практические вопросы помилования» (ноябрь 2003 г., г. Саранск, Средне-Волжский филиал Российской правовой академии Министерства юстиции РФ); научной конференции «Актуальные проблемы экономики и права». IV Макаркинские научные чтения (март 2004г., г. Саранск, Мордовский гуманитарный институт);

Результаты диссертационного исследования используются при проведении занятий по уголовно-процессуальному праву, спецкурсу «Организация адвокатуры в РФ» в Мордовском государственном университете им. Н. П. Огарёва.

Структура работы определена содержанием темы, задачами исследования. Работа состоит из введения, двух глав, пяти параграфов, заключения, библиографического списка, приложений.

СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность темы диссертации, определяются цели и задачи исследования, его объект и предмет, раскрывается научная новизна, теоретическая и практическая значимость работы, методологическая основа, формулируются основные положения, выносимые на защиту.

Первая глава «Обеспечение конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в российском уголовном процессе: понятие, сущность, значение» включает два параграфа.

В первом параграфе рассматривается правовая природа конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в российском уголовном процессе, его содержание и значение, место в системе

конституционных прав и свобод. Характеризуется специфика нормативно-правового регулирования права на получение квалифицированной юридической помощи в рамках международно-правовых актов, Конституции РФ, Уголовно-процессуального кодекса РФ и других федеральных законов (Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ, Уголовно-исполнительного кодекса РФ и др.), подзаконных нормативно-правовых актов, Конституций (Уставов) субъектов РФ. Выявлены и подвергнуты анализу проблемы нормативно-правового регулирования общественных отношений, возникающих в процессе обеспечения конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в российском уголовном судопроизводстве: недостаточная реализованность положений международно-правовых актов по данному вопросу в отраслевом законодательстве Российской Федерации, несогласованность положений уголовно-процессуального законодательства и других отраслевых, межотраслевых нормативно-правовых актов в вопросах нормативного закрепления данного конституционного права, ограничение содержания данного конституционного права при его закреплении в Конституциях (Уставах) субъектов РФ. Произвольное закрепление данного права в Конституциях (Уставах) субъектов РФ создаёт условия его ограничения, что недопустимо. По нашему мнению, Конституции (Уставы) субъектов РФ при закреплении конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи должны дословно воспроизводить текст статьи 48 Конституции РФ, а также могут предусмотреть дополнительные гарантии обеспечения права каждого на получение квалифицированной юридической помощи, например, для лиц, проживающих на территории определённого субъекта РФ.

Обращается внимание на роль решений Конституционного Суда РФ в развитии конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в российском уголовном судопроизводстве. Обосновывается необходимость принятия специального нормативно-правового акта в целях регулирования общественных отношений по обеспечению конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи.

Объектом рассматриваемого конституционного права является квалифицированная юридическая помощь. Автором предложено определение понятия «квалифицированная юридическая помощь в уголовном судопроизводстве». Квалифицированный характер рассматривается в качестве обязательного требования, предъявляемого Конституцией РФ к юридической помощи. Данное требование охарактеризовано с точки зрения таких критериев, как: квалификация лица, оказывающего юридическую помощь, квалифицированность деятельности по оказанию юридической помощи. Подчёркивается значение института адвокатуры в Российской Федерации, деятельности адвокатов по оказанию юридической помощи участникам уголовного судопроизводства в качестве гарантий обеспечения конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в российском уголовном судопроизводстве. Оказание в рамках уголовного судопроизводства неквалифицированной юридической помощи является нарушением конституционного права. Так, нарушение права подозреваемого, обвиняемого на получение квалифицированной юридической помощи защитника рассматривается как нарушение права подозреваемого, обвиняемого на защиту, влекущее отмену решения по уголовному делу.

В объективном смысле право на получение квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве представляет межотраслевой правовой институт, включающий совокупность норм конституционного, уголовно-процессуального права, норм иных отраслей права, регулирующих обеспечение конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве. В субъективном смысле данное право представляет собой вид и меру возможного поведения лица в рамках уголовного судопроизводства, направленного на получение такого блага, как квалифицированная юридическая помощь. Данному праву корреспондирует обязанность государства обеспечить его реализацию. Автором сформулированы определения понятий: право каждого на получение квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве, обеспечение права каждого

на получение квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве.

В качестве признаков деятельности по оказанию квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве, обозначены: 1) соответствие деятельности по оказанию квалифицированной юридической помощи закону; 2) соразмерность действий по оказанию квалифицированной юридической помощи обстоятельствам дела и нормам права; 3) своевременность действий по оказанию квалифицированной юридической помощи.

Автором предложена и обоснована презумпция квалифицированности юридической помощи в уголовном судопроизводстве.

В качестве одного из элементов содержания квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве рассматриваются консультации с лицом, оказывающим квалифицированную помощь, определяется содержание и значение данных консультаций. Разработана классификация консультаций в зависимости от процессуального статуса участника уголовного судопроизводства и сложившейся процессуальной ситуации: устные и письменные; консультации осуществляющиеся непосредственно при производстве процессуального действия и консультации вне рамок процессуальных действий; консультации при полной конфиденциальности и консультации при относительной конфиденциальности; консультации без ограничения их числа и продолжительности и консультации, продолжительность которых ограничена; консультации, имеющие обязательный характер (например, в соответствии с п.2 ч.2 ст.314 УПК РФ, одним из обязательных условий применения особого порядка принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением, является предварительная (до заявления ходатайства о применении данного института) консультация обвиняемого с защитником).

При рассмотрении в качестве одного из элементов деятельности по оказанию квалифицированной юридической помощи разъяснения прав участников уголовного судопроизводства, обращается внимание на то, что данное разъяснение прав осуществляется различными субъектами уголовного судопроизвод-

ства: разъяснение участнику его прав, обязанностей, ответственности является обязанностью лица, осуществляющего производство по уголовному делу (в соответствии с ч.1 ст.11 УПК РФ); разъяснение прав является одним из видов деятельности лица, оказывающего квалифицированную юридическую помощь подозреваемому, обвиняемому. Результаты изучения практики применения уголовно-процессуального законодательства позволяют констатировать сохранение в российском уголовном судопроизводстве формального разъяснения содержания правовых норм, закрепляющих права участников уголовного судопроизводства. Факт разъяснения участникам уголовного судопроизводства процессуальных прав не всегда находит отражение в протоколе соответствующего процессуального действия. Так, в соответствии с ч.11 ст.182 УПК РФ, при производстве обыска вправе присутствовать адвокат того лица, в помещении которого производится обыск. Однако бланк протокола обыска (Приложение 80 ст. 476 УПК РФ) не отражает факт разъяснения лицу, в помещении которого производится обыск, права на получение квалифицированной юридической помощи адвоката, в связи с чем, невозможно установить было ли соблюдено данное право.

Обеспечение конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи рассматривается как конституционный принцип российского уголовного судопроизводства, обосновывается необходимостью непосредственного закрепления данного принципа в УПК РФ.

Во **втором параграфе** рассматривается соотношение конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи с другими конституционными правами, принципами российского уголовного процесса, имеющее взаимогарантирующий характер.

Реализация лицом конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи в рамках уголовного судопроизводства является реализацией предусмотренного ч.2 ст.45 Конституции РФ права защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещёнными законом.

Конституция РФ гарантирует право на получение квалифицированной юридической помощи каждому. Термин «каждый», используемый при закреплении конституционных прав и свобод, предполагает принадлежность права всем участникам общественных отношений: человеку (независимо от возраста, национальности, языка, гражданства, имущественного положения, других обстоятельств), юридическому лицу. Право на получение квалифицированной юридической помощи гарантировано «каждому» в соответствии с конституционным принципом равенства всех перед законом и судом (ст.19 Конституции РФ). Автором рассмотрено и проанализировано обеспечение конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве независимо от: гражданства, владения языком уголовного судопроизводства, возраста, состояния здоровья, ограничения свободы, имущественного положения. Были выявлены противоречивые, спорные моменты законодательного регулирования рассмотренных вопросов, в частности, отмечено, что Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» гарантирует получение бесплатной квалифицированной юридической помощи адвоката гражданам Российской Федерации. Такой подход законодателя ограничивает конституционное право каждого на получение квалифицированной юридической помощи независимо от гражданства участника уголовного судопроизводства. В связи с этим возникает, например, следующий вопрос: кто должен участвовать по назначению дознавателя, следователя, прокурора, суда, в случае обязательного участия защитника обвиняемого, являющегося иностранным гражданином или лицом без гражданства, если адвокат, в соответствии с Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», оказывает бесплатную юридическую помощь только гражданам Российской Федерации.

Такие критерии как несовершеннолетний возраст, не владение языком уголовного судопроизводства, наличие физических, психических недостатков, препятствующих самостоятельному обеспечению участником уголовного судопроизводства прав, свобод и законных интересов рассматривать как универ-

сальные основания оказания квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве.

Обеспечение конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи рассматривается в качестве гарантии принципа состязательности и равноправия сторон уголовного судопроизводства. Обосновывается точка зрения о необходимости расширения оснований обязательного участия представителя потерпевшего при производстве по уголовному делу (приближение их к основаниям обязательного участия защитника подозреваемого, обвиняемого).

В рамках данного параграфа рассмотрены также отдельные вопросы соотношения конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи и права на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, права на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, право на неприкосновенность жилища в уголовном судопроизводстве.

Вторая глава «Обеспечение конституционного права отдельных участников российского уголовного процесса на получение квалифицированной юридической помощи» посвящена рассмотрению актуальных вопросов обеспечения конституционного права таких участников российского уголовного судопроизводства, как, подозреваемый, обвиняемый, на получение квалифицированной юридической помощи. Глава вторая состоит из трёх параграфов.

В **первом параграфе** рассматриваются вопросы обеспечения конституционного права подозреваемого, обвиняемого на получение квалифицированной юридической помощи при производстве по уголовному делу. Определяется соотношение обеспечения конституционного права подозреваемого, обвиняемого на получение квалифицированной юридической помощи и права подозреваемого, обвиняемого на защиту.

Защитник подозреваемого, обвиняемого – участник уголовного судопроизводства, на которого уголовно-процессуальный закон (ч. 1 ст. 49 УПК РФ) непосредственно возлагает обязанность оказания подозреваемому, обвиняемому

юридической помощи. Таким образом, защитник изначально должен обладать качествами, необходимыми для оказания квалифицированной юридической помощи подозреваемому, обвиняемому. Анализ таких уголовно-процессуальных институтов, как участие в качестве защитника близкого родственника, иного лица, о допуске которого ходатайствует обвиняемый, а также участие в качестве защитника близкого родственника, иного лица вместо адвоката позволяет сделать вывод о недостаточном обеспечении конституционного права обвиняемого на получение квалифицированной юридической помощи в рамках данных институтов. В частности, автор обращает внимание на отсутствие критериев, позволяющих установить способность близкого родственника, иного лица, о допуске которого ходатайствует обвиняемый, оказывать квалифицированную юридическую помощь подзащитному, которыми должен руководствоваться следователь, прокурор, суд при допуске близкого родственника, иного лица в качестве защитника для участия при производстве по уголовному делу. Предусмотренная уголовно-процессуальным законом (ч.1 ст.49 УПК РФ) обязанность защитника оказывать юридическую помощь подзащитному, одинаковая для защитника, независимо от того, кто выступает в качестве защитника (адвокат или иное лицо). Подчеркивается, что участие в качестве защитника обвиняемого иных, кроме адвоката лиц, не способных оказывать подзащитному квалифицированную юридическую помощь является нарушением права обвиняемого на защиту. Ряд исследователей обращают внимание на то, что при производстве по отдельным категориям уголовных дел (в отношении несовершеннолетних, о применении принудительных мер медицинского характера) необходимо участие в качестве защитника только адвоката, как лица, обладающего способностью оказывать квалифицированную юридическую помощь¹.

¹ См., напр.: Медведев М. Право на защиту - гладко на бумаге // Бизнес-адвокат. - 2002. - № 23. - С. 26; Татьяна Л. Г. Рассмотрение уголовного дела в суде в отношении лиц, страдающих психическими недостатками: Монография. Ижевск: Детектив-информ, 2003. - С. 20; Ухова Е. Производство по делам частного обвинения нуждается в совершенствовании // Уголовное право. - 2004. - № 1. - С. 93; Еникеев З. Д., Еникеев Р. З. Участие адвоката защитника в доказывании по делам о преступлениях несовершеннолетних: социально-этические и процессуально-криминалистические проблемы: Монография. - Уфа: РИО БашГУ, 2004. - С. 30, 60, 61

Установленные и проанализированные отличия в процессуальном статусе защитника – адвоката и защитника – иного лица позволили констатировать, что участие в качестве защитника адвоката в большей мере гарантирует обеспечение рассматриваемого конституционного права подозреваемого, обвиняемого. Это обусловлено более широкими полномочиями адвоката в уголовном судопроизводстве¹, детальной регламентацией деятельности адвоката по оказанию квалифицированной юридической помощи, наличием механизма привлечения адвоката к дисциплинарной ответственности в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения профессиональных обязанностей, нарушения прав и законных интересов доверителя.

При анализе порядка допуска адвоката в качестве защитника в производство по уголовному делу выявлены нарушения норм уголовно-процессуального законодательства, законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре при оформлении полномочий адвоката-защитника (изучение материалов уголовных дел показывает, что при заполнении ордера распространены следующие нарушения: не указывается основание выдачи ордера, либо указывается в виде, не соответствующем требованиям нормативного акта), которые могут привести к нарушению конституционного права подозреваемого, обвиняемого на получение квалифицированной юридической помощи. Ордер подтверждает наличие связи (правоотношений) между адвокатом и участником уголовного судопроизводства, является гарантией соблюдения не только адвокатской тайны, но и других прав доверителя. Когда в ордере не указано основание его выдачи возникает обоснованное сомнение о наличии у адвоката полномочий по защите прав и законных интересов подозреваемого, обвиняемого. Таким образом, не-

¹ Например, Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» (подп.1 п.3 ст.6) устанавливает механизм обеспечения исполнения запросов адвоката: «органы и организации обязаны выдавать адвокату запрошенные им документы или их заверенные копии не позднее чем в месячный срок со дня получения ими запроса адвоката» (подп.1 п.3 ст.6 Закона). Тогда как Уголовно-процессуальный кодекс РФ (п.3 ч.3 ст.86) гарантий обеспечения права защитника истребовать справки, характеристики, иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организаций не устанавливает.

допустимо несоблюдение формы ордера, являющегося гарантией обеспечения права подозреваемого, обвиняемого на получение квалифицированной юридической помощи адвоката.

Право подозреваемого, обвиняемого на свидание с защитником наедине и конфиденциально, без ограничения числа и продолжительности является гарантией реализации права подозреваемого, обвиняемого на консультации с защитником важнейшей составляющей конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи. В некоторых случаях, свидание защитника с подозреваемым, обвиняемым, имеющим физические недостатки (например, глухим), или не владеющим языком уголовного судопроизводства предполагает необходимость участия специалиста, переводчика для обеспечения возможности общения защитника с подзащитным. В соответствии с п. 7 ч. 4 ст. 46, п. 7 ч. 4 ст. 47 УПК РФ подозреваемый, обвиняемый вправе пользоваться услугами переводчика бесплатно, соответственно, подозреваемый, обвиняемый, а также защитник в интересах подозреваемого, обвиняемого вправе ходатайствовать об обеспечении участия переводчика при проведении консультаций. В случае привлечения переводчика адвокатом-защитником, переводчик выступает как специалист, привлекаемый адвокатом в соответствии с предоставленным Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» (подп. 4 п. 3 ст. 6) правом привлекать на договорной основе специалистов.

Уголовно-процессуальный кодекс РФ не предусматривает предписаний в отношении обеспечения права подозреваемого, обвиняемого на конфиденциальное свидание с защитником непосредственно в ходе производства процессуального действия. Мы считаем, что подозреваемый, обвиняемый, а также защитник при производстве процессуального действия вправе заявить ходатайство об обеспечении права на свидание с защитником наедине и конфиденциально. Лицо, осуществляющее производство по уголовному делу, рассматривает ходатайство и принимает решение в каждом конкретном случае. При реализации указанного права важное значение имеют организационные гарантии – наличие специальных помещений для конфиденциальных консультаций подозре-

ваемого, обвиняемого с защитником в органах предварительное расследования и судебного рассмотрения уголовных дел.

Во **втором параграфе** рассматриваются вопросы обеспечения конституционного права потерпевшего на получение квалифицированной юридической помощи при производстве по уголовному делу. Право потерпевшего на получение квалифицированной юридической помощи может быть реализовано в рамках института участия представителя потерпевшего в производстве по уголовному делу. В случае участия в качестве представителя потерпевшего адвоката, одним из элементов деятельности адвоката-представителя потерпевшего по обеспечению прав и законных интересов потерпевшего является оказание потерпевшему квалифицированной юридической помощи. Участие в качестве представителя потерпевшего адвоката создаёт дополнительные гарантии обеспечения прав и законных интересов потерпевшего в уголовном судопроизводстве, оказания потерпевшему квалифицированной юридической помощи.

До признания лица потерпевшим по уголовному делу также возможно участие адвоката данного лица в целях оказания квалифицированной юридической помощи (например, сопровождение доверителя по вызовам дознавателя, следователя, прокурора, суда; оказание доверителю содействия в обжаловании действий (бездействия) и решений дознавателя, следователя, прокурора, суда).

С точки зрения принципа состязательности и равноправия сторон обосновывается необходимость в случаях обязательного участия представителя потерпевшего гарантировать обеспечение участия представителя потерпевшего дознавателем, следователем, прокурором, судом (если потерпевший сам не пригласил представителя), с оплатой труда адвоката, участвующего по назначению дознавателя, следователя, прокурора, суда в качестве представителя потерпевшего, за счёт средств федерального бюджета.

В **третьем параграфе** рассматриваются вопросы обеспечения конституционного права свидетеля на получение квалифицированной юридической помощи при производстве по уголовному делу. Обеспечение конституционного права свидетеля на получение квалифицированной юридической помощи рас-

смачивается в качестве гарантии обеспечения прав и законных интересов свидетеля при производстве по уголовному делу.

Обосновывается предложение о необходимости распространения конституционного права свидетеля пользоваться квалифицированной юридической помощью адвоката на все процессуальные действия, в производстве которых принимает участие свидетель, либо которые осуществляются в отношении свидетеля. В связи с этим предлагается изложить п. 6 ч. 4 ст. 56 УПК РФ в следующей редакции: «4. Свидетель вправе: ..б) пользоваться помощью адвоката». Необходимо отметить, что, хотя действующий УПК РФ предусматривает механизм обеспечения права свидетеля на получение юридической помощи адвоката только при производстве допроса и очной ставки, свидетель, руководствуясь положением ст. 48 Конституции РФ, может ходатайствовать перед дознавателем, следователем, прокурором, судом об обеспечении возможности участия адвоката при производстве всех процессуальных действиях, производимых с его (свидетеля) участием или в отношении него. Анкетирование дознавателей, следователей органов внутренних дел Республики Мордовия, прокуроров, следователей прокуратуры Республики Мордовия, судей районных судов, Верховного суда Республики Мордовия по вопросу: «Считаете ли Вы, что исходя из смысла положений ст.48 Конституции РФ, участие адвоката свидетеля возможно во всех следственных и иных процессуальных действиях, производимых с участием свидетеля (тогда как УПК РФ непосредственно закрепляет возможность участия адвоката свидетеля только при допросе и очной ставке)?» показало, что 87 % опрошенных считают возможным участие адвоката свидетеля во всех следственных и иных процессуальных действиях, производимых с участием свидетеля, 13 % опрошенных считают, что участие адвоката свидетеля возможно только при допросе и очной ставке.

В работе обращается внимание на возможность участия в производстве по уголовному делу нескольких адвокатов свидетеля.

В целях создания гарантий реализации свидетелем права на юридическую помощь адвоката, считаем необходимым предусмотреть разъяснение свидетелю

права являться на допрос с адвокатом непосредственно в повестке о вызове на допрос, внести изменения в Приложение 54 «Повестка о вызове на допрос» ст. 476 УПК РФ, включив в бланк повестки о вызове на допрос в качестве свидетеля следующее положение: «В соответствии с п. 6 ч. 4 ст. 56 УПК свидетель вправе являться на допрос с адвокатом, приглашённым для оказания квалифицированной юридической помощи»). Неявку свидетеля на допрос в указанное время в виду необходимости заключения соглашения с адвокатом, получения предварительной юридической консультации необходимо рассматривать как «уважительную причину неявки на допрос» по смыслу ч. 3 ст. 188 УПК РФ, не допускающую применение к свидетелю привода или иных мер процессуального принуждения.

Круг процессуальных прав адвоката свидетеля постоянно расширяется¹. При закреплении полномочий адвоката свидетеля со ссылкой на ст. 53 «Полномочия защитника», законодатель указывает на единообразие полномочий защитника подозреваемого, обвиняемого и адвоката свидетеля, осуществляющих единообразную деятельность по оказанию квалифицированной юридической помощи участникам уголовного судопроизводства.

В работе обосновывается необходимость определения и законодательного закрепления процессуального статуса участника уголовного судопроизводства - адвоката свидетеля. Процессуальные права и обязанности адвоката свидетеля направлены на оказание свидетелю квалифицированной юридической помощи в целях обеспечения прав и законных интересов свидетеля при производстве по уголовному делу. Процессуальный статус адвоката свидетеля, на наш взгляд, необходимо непосредственно урегулировать в рамках главы 8 УПК РФ, допол-

¹ В первоначальной редакции ч.5 ст.189 УПК РФ адвокат свидетеля, присутствующий при допросе, был не вправе задавать вопросы свидетелю и комментировать его ответы, по сути, являлся молчаливым наблюдателем. В редакции ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Уголовно-процессуальный кодекс РФ» от 21 июня 2003 г. адвокат свидетеля, участвующий в производстве следственного действия, в рамках оказания юридической помощи свидетелю вправе давать ему в присутствии следователя краткие консультации, задавать вопросы допрашиваемым лицам, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе данного следственного действия // Российская газета. - 2003. - 10, 11 июля

нив её соответствующей статьёй. Предлагается предусмотреть обязательное участие адвоката свидетеля в производстве по уголовному делу. В случаях обязательного участия адвоката свидетеля гарантировать обеспечение участия адвоката дознавателем, следователем, прокурором, судом, с оплатой труда адвоката за счёт средств федерального бюджета.

В заключении диссертации формулируются выводы и предложения по результатам проведённого исследования.

Основные положения диссертации нашли отражение в следующих опубликованных работах автора:

1. Мухудинова Н. Р. Обеспечение конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в российском уголовном процессе // Актуальные проблемы права и управления: федеральный и региональный аспекты: Материалы Всероссийской научно-практической конференции / Морд. гос. ун-т им. Н. П. Огарёва. - Саранск: Тип. «Крас. Окт.», 2001. - С. 281-283.
2. Мухудинова Н. Р. Конституционное право каждого на получение квалифицированной юридической помощи // Социально-экономические и правовые проблемы региона: Материалы II Макаркинских научных чтений / Под ред. Н. П. Макаркина, Ю. А. Калинин, Н. В. Рыскина и др. – Саранск: Тип. «Крас. Окт.», 2002. - С. 147-148.
3. Мухудинова Н. Р. Обеспечение конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве по новому УПК РФ // Проблемные вопросы применения Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: Материалы научно-практической конференции / Мордов. гос. ун-т им. Н. П. Огарёва, Мордов. гуманит. ин-т, Прокуратура РМ и др.; Отв. ред.: В. Т. Томин, Л. Д. Калинин. – Саранск: Тип. «Крас. Окт.», 2002. - С. 120-125.
4. Мухудинова Н. Р. Обеспечение конституционного права свидетеля на получение квалифицированной юридической помощи в российском уголов-

ном процессе // Гуманизация системы наказаний. Теоретические и практические вопросы помилования: Сб. статей / Сост. Е. В. Бурдина, А. И. Лушин, И. В. Осипов; Ред. Р. Н. Бусарова. - Саранск: Тип. «Рузаевский печатник», 2004. – С. 113-116.

5. Мухудинова Н. Р. Участие в уголовном судопроизводстве в качестве защитника «иного лица» // Актуальные проблемы экономики и права: федеральный и региональный аспекты: Материалы IV Макаркинских научных чтений / Мордов. гуманитар. ин-т, МГУ им. Н. П.Огарёва, НИИ ГН при Правительстве РМ / Под ред. Н. П. Макаркина, Ю.А.Калинкина. – Саранск: Тип «Крас. Окт.», 2004. - С. 164-166