

ПРАВА ЧЕЛОВЕКА

Е.И. ПЯТИН,
адвокат

Межрегиональной коллегии
адвокатов «Закон и Человек»,
аспирант Российской академии
адвокатуры и нотариата

E.I. PYATIN,
the lawyer

of the Interregional Board
of lawyers «The Law and the Man»,
post-graduate student
of the Russian Academy
of advocacy and Notariat

ПРАВО НА КВАЛИФИЦИРОВАННУЮ ЮРИДИЧЕСКУЮ ПОМОЩЬ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

THE RIGHT TO QUALIFIED LEGAL AID IN THE RUSSIAN FEDERATION

Право на получение квалифицированной юридической помощи закреплено в Конституции Российской Федерации и относится к основным, т.е. конституционным, правам и свободам. Другие, производные от него права, например, право на защитника, право на нотариальное удостоверение прав, право на юридическую консультацию и т.п. закрепляются в иных нормативных правовых актах федерального и регионального уровней. Они не являются «второсортными» и менее значимыми. Обеспечение этих прав находится под равной с конституционными правами защитой государства.

Ключевые слова: Конституция Российской Федерации, право граждан на квалифицированную юридическую помощь, конституционные права и свободы, нормативно-правовые акты.

The right to receive qualified legal assistance enshrined in the Constitution of the Russian Federation and is the basic, i.e. constitutional rights and freedoms. Others derived from it right, for example, the right to counsel, the right to notarial certification of rights, the right to legal advice, etc. are held in other normative legal acts of Federal and regional levels. They are not «second-class» and less relevant. Ensuring these rights is under equal to the constitutional rights protection of the state.

Key words: Constitution of the Russian Federation, the right of citizens to qualified legal assistance, constitutional rights and freedoms, normative-legal acts.

Конституционная норма о праве граждан на квалифицированную юридическую помощь носит не конкретно-регулятивный, а общерегулятивный характер. Конституция РФ является Основным Законом страны, учредительным правовым актом, который в силу этого не может ставить своей целью конкретное правовое регулирование отношений, связанных с реализацией права человека на квалифицированную юридическую помощь. Это задача других отраслей права, которые, закрепляя правовые средства реализации данного права, опираются на конституционные нормы. Субъектами права на юридическую помощь в конституционном праве выступают гражданин и государство.¹ Народ, социальные общности, Российская Федерация и субъекты Федерации не могут быть субъектами этого права. Народ и социальные общности не могут выступать субъектом этого права в силу того, что оно реализуется каждым индивидуально и не принадлежит к числу коллективных прав, т.е. тех, которые отдельный индивид самостоятельно реализовать не может, а осуществляет их в составе коллектива или социальной общности. Российская Федерация и ее субъекты не могут быть субъектами этого права потому, что реализация этого индивидуального права порождает конкретные правоотношения между гражданином и государственным органом, а не государством в це-

¹ Гошуляк В.В. Прокуратура, адвокатура, нотариат в конституционном праве России. М.: Альфа-М, 2005. С. 134, 135.

лом либо его субъектом.² Поэтому в нашем случае под государством следует понимать органы государственной власти, которые обязаны гарантировать гражданам осуществление их конституционного права на юридическую помощь. В этом же аспекте следует рассматривать и органы местного самоуправления, которые совместно с органами государственной власти должны создавать условия для реализации права гражданина на юридическую помощь.

Юридическим фактом в конституционном праве является факт закрепления в Конституции РФ права на квалифицированную юридическую помощь. В других отраслях права юридическим фактом может выступать договор об оказании юридических услуг.³ Следовательно, юридические факты в конституционном праве исходят из самого содержания конституции, а не извне, как в любой другой отрасли права.⁴

Основным субъектом конституционного права на квалифицированную юридическую помощь является индивид, гражданин. В конституционном праве это - субъект постоянных правоотношений, т.е. носитель права, вытекающего из Конституции

² Лучин В.О. Конституция Российской Федерации. Проблемы реализации. М.: ЮНИТИ, 2002. С. 119.

³ Адвокатская деятельность: Учеб.-практ. пособие / Под общ. ред. В. Н. Бурбина. 2-е изд., перераб. и доп. М.: «ИКФ «ЭКМОС», 2003. С. 59, 60.

⁴ Чайка Ю. Адвокатура: проблемы и перспективы // Бюллетень Министерства юстиции РФ. 1999. № 10. С. 48.

РФ, и он вправе требовать от государства защиты этого права на квалифицированную юридическую помощь и создания условий для его реализации. Анализ теоретических вопросов конституционного права граждан на квалифицированную юридическую помощь требует также решения проблемы, связанной с оценкой его нормативности. Это не только норма Конституции РФ, закрепляющая данное право, но и такие нормы Конституции РФ (ст. 2, 17 и 18), как провозглашение прав и свобод человека высшей ценностью, непосредственно действующими, неотчуждаемыми, принадлежащими каждому от рождения, определяющими смысл и содержание деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления. По мнению ряда авторов, эти нормы, несмотря на их большое значение, не могут быть признаны нормами права.⁵ Утверждается также, что некоторые конституционные положения по существу являются правоотношениями, «которые лишь через посредство других правовых норм и лишь в сочетании с ними определяют поведение участников общественных отношений».⁶ Иными

⁵ См., например: *Бабаев В.К.* Советское право как логическая система. М.: Юридическая литература, 1978. С. 178; *Копейчиков В.В.* Конституция развитого социализма: теоретическая основа, сущность, функции. Киев: Политиздат Украины, 1979. С. 21.

⁶ *Братусь С.Н.* Юридическая ответственность и законность. М.: Юридическая литература, 1976. С. 67.

словами, это – квазинормы, которые лишены самостоятельного регулятивного характера.

С приведенными утверждениями трудно согласиться. Если такие воззрения довести до логического конца, можно сделать вывод о том, что конституционное право не является самостоятельной отраслью права. Однако это не так. Действительно, далеко не все конституционные положения устанавливают точно определенные права и обязанности участников регулируемых отношений. Конституция – не свод законов и поэтому не в состоянии охватить систему функционирующих в обществе отношений путем установления конкретных прав и обязанностей участвующих в них субъектов. Поэтому в конституционном законодательстве наряду с предписаниями, устанавливающими конкретные варианты поведения граждан и иных субъектов права, содержится немало правовых деклараций, принципов, определений, имеющих юридическое значение и выполняющих особую роль в правовом регулировании. Такие принципы следует признать нормами права, поскольку они самым тесным образом связаны с регулированием общественных отношений, оказывают направляющее воздействие на всю правовую систему и действуют именно в качестве правовых принципов, которыми обязаны руководствоваться все правотворческие и правоприменительные органы, все граждане, должностные лица и общественные объединения. Такой точки зрения придерживаются видные ученые – крупные специ-

алисты в области конституционного права и теории права – В.О. Лучин, А.В. Мицкевич, Н.А. Михалева, Ю.А. Тихомиров, Л.А. Морозова, и ее следует разделить.⁷ Именно поэтому право на квалифицированную юридическую помощь в конституционном праве, равно как и в других отраслях права, носит нормативный характер.

Поскольку право на получение квалифицированной юридической помощи закреплено в Конституции РФ, то оно относится к основным, т.е. конституционным, правам и свободам. Другие, производные от него права, например, право на защитника, право на нотариальное удостоверение прав, право на юридическую консультацию, право на информацию в вопросах права и т.п. закрепляются в иных нормативных правовых актах федерального и регионального уровней. Они не являются «второсортными» и менее значимыми. Обеспечение этих прав находится под равной с конституционными правами защитой государства. Понимание права на квалифицированную юридическую помощь в широком

⁷ См., например: *Лучин В.О.* Конституционные нормы и правоотношения. М.: ЮНИТИ, 1997. С. 10; *Мицкевич А.В.* Акты высших органов Советского государства. М.: Политиздат, 1967. С. 145; *Михалева Н.А.* Социалистическая конституция. М.: Юридическая литература, 1981. С. 131, 132; *Тихомиров Ю.А.* Конституционные нормы. Теоретические основы советской Конституции. М.: Мысль, 1981. С. 138; *Морозова Л.А.* Конституционное регулирование в СССР. М.: Юридическая литература. С. 52 – 54.

смысле позволяет утверждать, что увязывать использование этого права с судебным разбирательством неверно. Этим правом человек может пользоваться и вне судебного разбирательства, в конкретных жизненных ситуациях, а государство обязано обеспечить его реализацию. Например, М.В. Баглай относит право на получение юридической помощи к конституционным гарантиям правосудия. Однако данная позиция при всей ее целесообразности представляется недостаточно обоснованной теоретически. Это объясняется тем, что в Конституции РФ речь идет о праве на получение квалифицированной юридической помощи, а не о гарантии правосудия.⁸

В связи с этим нельзя не отметить научной позиции А.В. Зиновьева, который к традиционно выделяемым в науке конституционного права трем группам прав – личным, политическим, социально-экономическим – добавляет еще одну, четвертую группу, которую называет юридическими правами-гарантиями человека и гражданина, включая в эту группу право на государственную защиту своих прав (ч. 1 ст. 45 Конституции РФ); право защищать свои права и свободы всеми способами (ч. 2 ст. 45); право на судебную защиту своих прав и свобод (ч. 1 ст. 46); право на получение квалифицированной юридической помощи (ч. 1 ст. 48); право пользоваться помощью

⁸ См.: *Грудцына Л.Ю.* Гарантии независимости, самоуправления и финансирования адвокатской деятельности // Новый юридический журнал. 2013. № 1.

адвоката (ч. 2 ст. 48); право не свидетельствовать против себя самого, своей супруги (супруга) и близких родственников (ст. 51); право на компенсацию причиненного ущерба от преступления и злоупотребления властью (ст. 52, 53); презумпция невиновности (ст. 49).

С предложенной А.В. Зиновьевым классификацией прав и свобод и выделением в них юридических прав-гарантий человека и гражданина следует согласиться. Выделение четвертой группы основных прав и свобод позволяет отнести конституционное право на получение квалифицированной юридической помощи, с одной стороны, к праву в том смысле, как это закреплено в Конституции РФ, а с другой – к юридической гарантии прав и свобод, так как человек, используя свое право на получение юридической помощи, может защитить другое свое право. Тем самым право на получение юридической помощи есть юридическая гарантия всех остальных прав человека и гражданина. Кроме того, выделение Конституцией РФ отдельно права на помощь адвоката не относит право на получение юридической помощи лишь к помощи адвоката, а делает его шире и выводит данное право за рамки только судебного и досудебного разбирательства.

Подводя итог настоящему обсуждению, следует отметить, что каждая из представленных научных позиций внесла свое рациональное зерно в понимание права на юридическую помощь как права-гарантии и необходимости внесения корректив в традиционную чисто условную клас-

сификацию конституционных прав и свобод человека и гражданина.⁹

Юридическую природу конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи следует выводить из «второго поколения» прав и свобод человека и гражданина, закрепленного в духе позитивистской доктрины прав и свобод. Это право не есть естественное право человека, а является позитивным правом, которое закреплено Конституцией РФ, подобно другим основным правам и свободам человека и гражданина. По классификации основных прав и свобод право на получение квалифицированной юридической помощи следует отнести к юридическим правам-гарантиям человека и гражданина.¹⁰ Конституция России не указывает, кто обязан предоставлять квалифицированную юридическую помощь. Поэтому здесь следует согласиться с мнением М.Ю. Барцевского, согласно которому приведенную формулировку Конституции РФ нельзя признать удовлетворительной.¹¹ Действительно, если квалифицированную юридическую помощь обязана оказывать адвокатура, то тогда возникает вопрос: почему в

⁹ См.: *Грудцына Л.Ю.* Сотрудничество государства и профессиональных юридических сообществ // *Экономика и право.* XXI век. 2013. № 2.

¹⁰ *Адвокатская деятельность: Учеб.-практ. пособие / Под общ. ред. В. Н. Бурбина.* 2-е изд., перераб. и доп. С. 59, 60.

¹¹ *Барцевский М.Ю.* Проблемы российской адвокатуры: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. М., 1997. С. 15.

Конституции РФ это прямо не предусмотрено?

В Конституции РСФСР 1978 г. адвокатуře была посвящена отдельная ст. 173: «Для оказания юридической помощи гражданам и организациям действуют коллегии адвокатов. В случаях, предусмотренных законодательством, юридическая помощь гражданам оказывается бесплатно. Организация и порядок деятельности адвокатуры определяются законодательством Российской Федерации, правовыми актами краев, областей, автономных областей, автономных республик». Следовательно, Конституция РСФСР возлагала обязанность оказания квалифицированной юридической помощи на адвокатуру.

На современном этапе, когда в России проводятся рыночные преобразования, формируется гражданское общество, появилось множество юридических лиц различных организационно-правовых форм, значительно возросла востребованность квалифицированной юридической помощи. Поэтому действующая Конституция РФ не связывает оказание последней с адвокатурой. В нее вовлекаются и другие государственные и общественные институты. Неудовлетворительность формулировки ст. 48 Конституции РФ обусловлена тем, что она не перечисляет организации, предоставляющие юридические услуги. При этом особенно важно было бы возложить обязанность оказания бесплатной юридической помощи на определенных лиц, ведь государство в рамках правил рыночной экономики не может

обязывать какие-либо коммерческие структуры, работающие на рынке юридических услуг, к бесплатному оказанию юридической помощи. Поэтому ст. 48 Конституции РФ нуждается в корректировке [Между тем к государственным и общественным институтам, в той или иной мере оказывающим юридическую помощь, следует отнести государственные органы, органы местного самоуправления, Уполномоченного по правам человека Российской Федерации и уполномоченных по правам человека в субъектах РФ (там, где они имеются), прокуратуру, общественные организации, нотариат и адвокатуру].

Ведущую роль в оказании квалифицированной юридической помощи играет адвокатура, организация и деятельность которой строится на основе Федерального закона от 26 апреля 2002 г. «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Согласно ст. 1 этого Закона адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката, физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию.

Адвокатура – профессиональное сообщество адвокатов и как институт гражданского общества не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления. В отличие от общественных объединений, созданных на основании Федерального закона от

19 мая 1995 г. «Об общественных объединениях», адвокатура выполняет значимую государственную функцию в сфере отправления правосудия, относящуюся не к защите интересов самих членов объединения, а к защите неограниченного круга физических и юридических лиц, нуждающихся в помощи, оказываемой адвокатами. Следовательно, адвокатура как особому инструменту гражданского общества присущ публично-правовой статус, так как адвокатура представляет интересы не своих членов, а неограниченного числа лиц, обратившихся за юридической помощью¹².

Адвокат – это лицо, которое имеет высшее юридическое образование, полученное и имеющее государственную аккредитацию в образовательном учреждении высшего профессионального образования, либо ученую степень по юридической специальности. Согласно Федеральному закону от 26 апреля 2002 г. «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (ст. 9, 11, 26), для получения статуса адвоката необходим стаж работы по юридической специальности не менее двух лет либо стажировка в адвокатском образовании в течение одного года или двух лет, а также сдача квалификационного экзамена. При этом адвокаты, в отличие от юрисконсульты, находясь организационно в

адвокатских кабинетах, коллегиях, бюро и консультациях, без отношений соподчиненности с заказчиком и не будучи связанными со спецификой деятельности организации-работодателя, всегда имели и имеют более широкую область деятельности и возможность более комплексного и нетрадиционного подхода к решению сложных проблем. Кроме того, адвокат в силу принадлежности к адвокатскому сословию имеет ряд законодательно закрепленных преимуществ перед юристами. Например, адвокаты допускаются в качестве защитника в уголовном судопроизводстве. По определению или постановлению суда в качестве защитника наряду с адвокатами могут быть допущены один из близких родственников обвиняемого или иное лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый. При производстве у мирового судьи указанное лицо допускается и вместо адвоката, на что указывает ч. 2 ст. 49 Уголовно-процессуального кодекса РФ. Следовательно, просто юрист, если он не является близким родственником обвиняемого, не может быть защитником в уголовном судопроизводстве¹³.

Согласно ч. 1 ст. 2 Федерального закона от 21 ноября 2011 г. № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» граждане

¹² Грудцына Л.Ю. Правовое обеспечение гарантий независимости, самоуправления и финансирования адвокатской деятельности // Евразийская адвокатура. 2013. № 2 (3). С. 23-27.

¹³ Кудрявцев В.Л. Некоторые проблемные вопросы допуска в качестве защитников адвоката и иных лиц в уголовном судопроизводстве Российской Федерации // Евразийская адвокатура. 2012. № 1 (1). С. 27-35.

имеют право на получение бесплатной юридической помощи в случаях и в порядке, которые предусмотрены настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и законами субъектов Федерации. Бесплатная юридическая помощь иностранным гражданам и лицам без гражданства оказывается в случаях и в порядке, которые предусмотрены федеральными законами и международными договорами Российской Федерации. Речь идёт о гражданах Российской Федерации. Следует понимать, что в данной статье закреплено лишь потенциальное право этой категории физических лиц.

Иными словами, они имеют право получить эту помощь, а органы и организации, входящие в государственную и негосударственную системы оказания юридической помощи, обязаны оказать её бесплатно. Это вовсе не означает, что эти граждане не могут получить юридическую помощь на иных – возмездных условиях. У них для этого есть выбор, в отличие от иных категорий граждан, лишённых права на получение бесплатной юридической помощи. Налицо распространённый в нашей стране принцип льготного обслуживания, доставшийся нам в наследство от социалистического периода истории и действующий поныне вследствие сохранения низкого среднего прожиточного минимума.

Так же статья содержит бланкетную (открытую) норму о юридических основаниях реализации этого права. Речь идёт об отсылке к настоящему Федеральному закону, иным федеральным законам и законам

субъектов Федерации. О последней категории актов необходимо сказать особо, поскольку в любом случае, каким бы актом не были определены эти льготные категории граждан, имеющих право на бесплатную юридическую помощь, оплата оказываемых им услуг производится из бюджета субъекта Федерации. Поэтому региональные органы власти вольны расширять и дополнять список льготников, установленный федеральными законами. Другое дело, что совершают они это не от «хорошей жизни», а исходя из величины среднего прожиточного минимума в данном субъекте Федерации, который может различаться в разы в соседних субъектах Федерации. Так, например, уже идёт «война» за льготы для жителей присоединяемых к Москве территорий Московской области, то же произойдёт в случае расширения г. Санкт-Петербурга за счёт Ленинградской области и т.д.

Общее правило предоставления бесплатной юридической помощи, установленное ч. 1 ст. 1 Федерального закона от 21 ноября 2011 г. № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации», гласит: юридическая помощь предоставляется бесплатно только гражданам Российской Федерации. Вместе с тем Федеральный закон от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» основан на так называемом национальном принципе закрепления правового статуса иностранца в нашей стране. Это означает, что иностранный гражданин, пребывающий на территории

Российской Федерации, обладает всеми правами и свободами и несёт обязанности, которыми наделены граждане Российской Федерации, за исключением случаев, прямо установленных данным Законом. Так, иностранцы в России в соответствии со ст. 12 названного Закона не обладают избирательным правом, а согласно ст. 15 – не несут обязательной воинской службы по призыву.

При этом иностранные граждане на территории Российской Федерации делятся на две категории: постоянно и временно проживающие на территории России. Логично предположить, что временно проживающим не территории России иностранным гражданам юридическую помощь оказывают консульские учреждения государства-гражданства на тех условиях, которые установлены национальным законодательством. Например, российским гражданам, находящимся за пределами России, первичную юридическую помощь консульские учреждения России оказывают бесплатно, а затем – в пределах страховых сумм или на иных возмездных условиях.

Другое дело – постоянно проживающие в России иностранные граждане, которые приобретают право неограниченно вступать в трудовые отношения, на определённых условиях – на государственную и муниципальную службу и др. Очевидно, в этом случае они приобретают право и на юридическую помощь, гарантированную ч. 1 ст. 45 Конституции РФ. Вопрос, на каких условиях она будет оказана иностранцу, на наш взгляд, остаётся открытым. С одной стороны,

эта помощь может быть оказана малоимущему иностранному гражданину, постоянно проживающему в Российской Федерации, бесплатно. С другой – в оказании бесплатной помощи такому иностранцу может быть отказано на основании ч. 1 ст. 1 Федерального закона от 21 ноября 2011 г. № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации».

Это – общее правило для всех иностранцев, пребывающих на территории нашей страны. Однако из него возможны исключения для отдельных категорий иностранных граждан. Так, ст. 5 Закона РФ от 19 февраля 1993 г. № 4528-1 «О беженцах» прямо наделяет лицо, признанное беженцем, всеми правами гражданина Российской Федерации, правда, с оговоркой: «если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации». Значит, бесплатная юридическая помощь беженцу может быть оказана в случае тяжёлого материального положения на основании Закона о беженцах, а возможно – в ней будет отказано в соответствии с комментируемым Законом. На наш взгляд, конкретная проблема с компактно проживающими беженцами будет решаться законодательством субъекта Федерации, определённого как место их постоянного проживания.

Что касается международных договоров Российской Федерации, то к ним относятся двусторонние и многосторонние соглашения, заключаемые Россией с иностранными государствами по конкретным правовым вопросам двусторонних отношений,

которые проблем бесплатной юридической помощи не решают.¹⁴ Однако нельзя исключить возможности появления подобных актов, но в любом случае они могут действовать только на условиях взаимности.

Статья 3 Федерального закона от 21 ноября 2011 г. № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» определяет перечень нормативных правовых актов, которые помимо настоящего Федерального закона регламентируют основания и порядок оказания бесплатной юридической помощи. Прежде всего это – Конституция РФ (ч. 1 ст. 48), которая на самом высоком юридическом уровне закрепляет право каждого на получение квалифицированной юридической помощи. Что касается бесплатного её оказания, то в этой части Основной Закон содержит отсылочную норму к абстрактному закону. Такой подход представляется оправданным, поскольку с развитием общества, его экономического уровня возможности для оказания такого рода помощи будут расширяться и государство, подтверждая свой статус социального, будет расширять набор юридических услуг, оказываемых гражданам бесплатно.

Следующий уровень правового регулирования видов и порядка оказания бесплатной юридической по-

¹⁴ См.: например: Договор между Российской Федерацией и Социалистической Республикой Вьетнам о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским и уголовным делам // СЗ РФ. 2010. № 23. Ст. 2786.

мощи образуют федеральные законы. В комментарии к п. 1 ч. 2 ст. 1 настоящего Закона дан перечень этих актов. Вкратце воспроизведём его ещё раз. Помимо комментируемого Закона в него входят: УПК РФ (ч. 2 ст. 50); ГПК РФ (ст. 50); Федеральный конституционный закон от 26 февраля 1997 г. № 1-ФКЗ «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации»; Федеральные законы: от 2 мая 2006 г. № 59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации»; от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре»; от 2 августа 1995 г. № 122-ФЗ «О социальном обслуживании граждан пожилого возраста и инвалидов»; Закон РФ от 2 июля 1992 г. № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при её оказании»; Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 г. № 4462-1 и другие Федеральные законы, содержащие соответствующие правовые нормы.

Часть 1 ст. 3 шире, чем п. 1 ч. 2 ст. 1 Федерального закона от 21 ноября 2011 г. № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации». Она определяет перечень нормативных правовых актов, регламентирующих виды и порядок оказания бесплатной юридической помощи, включая в него помимо федеральных законов подзаконные акты федеральных органов исполнительной власти. Рассмотрим некоторые примеры.

В обеспечение реализации ч. 2 ст. 50 УПК РФ издано постановление Правительства РФ от 4 июля 2003 г.

№ 400 (в ред. от 28 сентября 2007 г. № 625) «О размере оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда». Им предусмотрена оплата труда адвоката в размере от 1/4 до одного минимального размера оплаты труда за один день участия в процессе. Оплата производится через органы государственной власти Российской Федерации, наделённые полномочиями по назначению адвокатов, и Судебный департамент при Верховном Суде РФ, т.е. из средств федерального бюджета.

Очевидно, оценив сложность постоянного перерасчёта оплаты услуг адвоката через МРОТ, уполномоченные органы исполнительной власти перевели размер оплаты труда адвокатов в конкретные цифры. Совместным Приказом Министерства юстиции РФ № 199 и Министерства финансов РФ № 87н от 15 октября 2007 г. «Об утверждении Порядка расчёта оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда в зависимости от сложности уголовного дела» один день участия адвоката в процессе определён в размере не менее 275 руб. и не более 1100 руб. Далее идут различные критерии сложности уголовных дел в зависимости от уровня судебного органа, количества обвиняемых (подсудимых), указание количества томов уголовного дела и др. Причём расчет

конкретной суммы причитающегося адвокату гонорара производят дознаватель, следователь или суд. Единственным достоинством этой системы является то, что адвокат всё-таки получает вознаграждение за свой труд, а вот недостатков – масса. Во-первых, нарушается принцип независимости адвоката от других участников процесса. Более того, в Постановлении Правительства РФ в нарушение принципа состязательности и норм УПК РФ в числе лиц, полномочных назначать адвоката, назван прокурор, т.е. противоположная сторона уголовного процесса.

Во-вторых, появляется материальная зависимость адвоката от дознавателя, следователя, суда, а не от закона. Логично предположить корыстный мотив действий с обеих сторон. В-третьих, нарушается свобода воли доверителя в выборе средств и способов защиты.

В числе подзаконных актов, регламентирующих порядок оказания бесплатной юридической помощи, можно назвать постановление Правительства РФ от 25 декабря 2008 г. № 1029 «О государственных юридических бюро», которое, очевидно, претерпит изменения после вступления в силу комментируемого Закона.

Следующий уровень правового регулирования порядка оказания бесплатной юридической помощи составляют законы субъектов Федерации. Примером такого акта может служить Закон Московской области от 1 марта 2006 г. № 34/2006-ОЗ «Об оказании отдельным категориям граждан Российской Федерации на

территории Московской области юридической помощи бесплатно».

Согласно этому Закону право на бесплатную юридическую помощь получают граждане, среднедушевой доход семей которых ниже прожиточного минимума, установленного в области (для справки – средний доход на человека в IV квартале 2010 г. в Московской области составил 6585 руб.), а также прямо перечисленные в Законе категории граждан независимо от размера их дохода.

Что касается категорий граждан, имеющих право на получение бесплатной юридической помощи на основании Закона, то в различных субъектах этот перечень несколько отличается. Так, вышеназванный Закон Московской области выделяет четыре группы таких граждан: истцы по делам о взыскании алиментов и возмещении вреда, причиненного смертью кормильца, увечьем или иным повреждением здоровья, связанным с трудовой деятельностью; ветераны Великой Отечественной войны; граждане – при составлении заявлений о назначении пенсий и пособий; граждане, пострадавшие от политических репрессий.

Аналогичный Закон г. Москвы от 4 октября 2006 г. № 49 к этому перечню добавляет инвалидов I группы или лиц, имеющих ограничения трудовой деятельности III степени. Такой же Закон г. Санкт-Петербурга от 28 января 2008 г. № 710-2 добавляет к этому списку несовершеннолетних, содержащихся в учреждениях системы профилактики безнадзорности и правонарушений; выпускников детских домов и домов-интернатов в

возрасте до 23 лет; беременных женщин и женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет, по делам о трудовых спорах.

И наконец, завершают перечень нормативных правовых актов, регламентирующих порядок оказания бесплатной юридической помощи, подзаконные акты органов исполнительной власти субъектов Федерации. Примерами таких актов могут быть нормативные документы, которыми утверждается порядок компенсации расходов за оказание бесплатной юридической помощи из регионального бюджета.¹⁵

Основной недостаток перечисленных региональных актов – нарушение конституционных принципов равноправия граждан и социальной справедливости, который, очевидно, со временем будет устранён комментируемым Законом, утвердившим

¹⁵ Постановление Правительства Московской области от 24 мая 2006 г. № 444/17 «Об утверждении порядка компенсации за счёт средств бюджета Московской области расходов адвокатам, оказывающим отдельным категориям граждан Российской Федерации на территории Московской области юридическую помощь бесплатно» // Информационный вестник Правительства Московской области. 2006. № 6; Распоряжение Комитета экономического развития, промышленной политики и торговли от 15 мая 2009. № 332-р «Об утверждении нормативов финансирования услуг бесплатной юридической помощи, предоставляемой отдельным категориям граждан в Санкт-Петербурге организациями, прошедшими конкурсный отбор, на 2010 - 2011 годы» // Документ официально опубликован не был.

единый перечень граждан, имеющих право на получение бесплатной юридической помощи.

По общему правилу, установленному ч. 1 ст. 50 УПК РФ, оплату услуг адвоката производит доверитель или другие лица по просьбе подозреваемого, обвиняемого. Такой порядок оплаты труда адвоката представляется логичным, поскольку предполагается, что подозреваемый, обвиняемый преступили закон и обязаны нести негативные последствия своего деяния, в том числе материальные расходы. В случае признания лица невиновным следователем или судом оно вправе подать регрессный иск и возратить потраченные на оплату услуг адвоката средства из бюджета государства.

Тем не менее ч. 2 ст. 50 УПК РФ установлено, что по просьбе подозреваемого, обвиняемого участие защитника обеспечивается дознавателем, следователем или судом. Отметим ряд особенностей такого рода помощи. Во-первых, Закон не определяет мотивов, по которым подозреваемый, обвиняемый обращаются к уполномоченному органу (лицу) с подобной просьбой. Это вовсе не обязательно может быть тяжёлое материальное положение подозреваемого, обвиняемого. Мотивом может быть отсутствие конкретных знаний о составе адвокатского сообщества в месте нахождения будущего доверителя, подавленное его психическое состояние, отсутствие организационных возможностей для поиска адвоката и т.д. Однако конституционный принцип гарантированности получения квалифицирован-

ной юридической помощи, в том числе бесплатной для подозреваемого, обвиняемого в данном случае доминирует (ч. 1 ст. 48). Порядок её оплаты определяется подзаконными актами органов исполнительной власти Российской Федерации.

Понятна логика авторов Федерального закона от 21 ноября 2011 г. № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации», которые из большого числа гражданских процессуальных дел выделяют только административное судопроизводство, т.е. дела, рассматриваемые в порядке гл. 25 ГПК РФ «Производство по делам об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностного лица, государственных и муниципальных служащих». Очевидно, что с жалобами такого типа в суд обращаются в основном малоимущие граждане, не имеющие финансовой возможности получить от органа публичной власти услугу, оказываемую в форме легального или нелегального коммерческого подкупа.

Необходимо также иметь в виду, что ст. 50 ГПК РФ предусматривает назначение адвоката в качестве представителя ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях. В этом случае оказываемая адвокатом помощь оплачивается из федерального бюджета, а для доверителя будет бесплатной. Поскольку в действующем гражданском процессуальном законодательстве не урегулирован вопрос

оплаты труда адвоката, участвующего в гражданском судопроизводстве по назначению суда, то в соответствии с ч. 3 ст. 11 ГПК РФ применяется аналогия закона, т.е. аналогичные законодательные нормы, применяемые в уголовном процессе.

К числу оснований, предусмотренных федеральным законом, назначения адвоката в гражданском процессе (ст. 50 ГПК РФ) относится ст. 48 Закона РФ от 2 июля 1992 г. № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при её оказании», которая предусматривает рассмотрение в суде жалоб граждан, чьи права и законные интересы ущемляются действиями медицинских работников и иных специалистов. Законом от 21 ноября 2011 г. № 326-ФЗ о внесении изменений в указанный Закон предусмотрена возможность приглашения адвоката или уполномоченного лица государственного юридического бюро для оказания лицу, страдающему психическими расстройствами, бесплатной юридической помощи в суде, но по инициативе... администрации учреждения, оказывающего ему психиатрическую помощь, т.е. не родственников больного или уполномоченного по правам человека, а по инициативе органа, действия работников которого обжалуются истцом. Право на бесплатную юридическую помощь в соответствии с п/п. 8 п. 1 ст. 12 Федерального закона от 2 августа 1995 г. № 122-ФЗ (в ред. от 23 ноября 2011 г. № 326-ФЗ) «О социальном обслуживании граждан пожилого возраста и инвалидов» так-

же могут получить лица, чьи права защищены указанным Законом.

То обстоятельство, что комментируемая часть ст. 3 содержит открытый перечень случаев оказания бесплатной юридической помощи в гражданском судопроизводстве, на наш взгляд, следует рассматривать как возможность в перспективе появления иных оснований для оказания бесплатной юридической помощи в этом виде судопроизводства. Попутно заметим, что в Федеральном законе от 21 ноября 2011 г. № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» не идёт речь об оказании бесплатной помощи в иных видах судопроизводства: арбитражном и конституционном. Если в отношении первого все понятно: в нём практически не участвуют малоимущие граждане, то в отношении второго, на наш взгляд, это упущение авторов Закона по причине относительно малой востребованности судопроизводства данного типа.

Библиографический список:

1. Адвокатская деятельность: Учеб.-практ. пособие / Под общ. ред. В. Н. Буробина. 2-е изд., перераб. и доп. М.: «ИКФ «ЭКМОС», 2003. С. 59 - 61.
2. Бабаев В.К. Советское право как логическая система. М.: Юридическая литература, 1978. С. 178.
3. Барцевский М.Ю. Проблемы российской адвокатуры: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. М., 1997. С. 15.
4. Братусь С.Н. Юридическая ответственность и законность. М.: Юридическая литература, 1976. С. 67.
5. Галоганов А.П. Адвокатура России сегодня // Российская юстиция. 2000. № 9. С. 30.

6. *Гошуляк В.В.* Прокуратура, адвокатура, нотариат в конституционном праве России. М.: Альфа-М, 2005. С. 134 – 136.
7. *Грудцына Л.Ю.* Гарантии независимости, самоуправления и финансирования адвокатской деятельности // Новый юридический журнал. 2013. № 1.
8. *Грудцына Л.Ю.* Сотрудничество государства и профессиональных юридических сообществ // Экономика и право. XXI век. 2013. № 2.
9. *Грудцына Л.Ю.* Правовое обеспечение гарантий независимости, самоуправления и финансирования адвокатской деятельности // Евразийская адвокатура. 2013. № 2 (3).
10. *Копейчиков В.В.* Конституция развитого социализма: теоретическая основа, сущность, функции. Киев: Политиздат Украины, 1979. С. 21.
11. *Кудрявцев В.Л.* Некоторые проблемные вопросы допуска в качестве защитников адвоката и иных лиц в уголовном судопроизводстве Российской Федерации // Евразийская адвокатура. 2012. № 1 (1). С. 27-35.
12. *Лучин В.О.* Конституционные нормы и правоотношения. М.: ЮНИТИ, 1997. С. 10.
13. *Лучин В.О.* Конституция Российской Федерации. Проблемы реализации. М.: ЮНИТИ, 2002. С. 119.
14. *Михалева Н.А.* Социалистическая конституция. М.: Юридическая литература, 1981. С. 131, 132.
15. *Мицкевич А.В.* Акты высших органов Советского государства. М.: Политиздат, 1967. С. 145.
16. *Морозова Л.А.* Конституционное регулирование в СССР. М.: Юридическая литература. С. 52 - 54.
17. *Тихомиров Ю.А.* Конституционные нормы. Теоретические основы советской Конституции. М.: Мысль, 1981. С. 138.
18. *Чайка Ю.* Адвокатура: проблемы и перспективы // Бюллетень Министерства юстиции РФ. 1999. № 10. – С. 48 - 50.