Яткевич Ольга Григорьевна. Реализация права военнослужащих внутренних войск МВД России на квалифицированную юридическую помощь: диссертация ... кандидата юридических наук: 12.00.02 / Яткевич Ольга Григорьевна;[Место защиты: Московский университет МВД России].- Москва, 2014.- 232 с.

**Содержание к диссертации**

Введение

**Глава 1. Реализация права человека и гражданина, включая военнослужащего, на квалифицированную юридическую помощь как научная проблема конституционного права 13**

1. 1. Генезис и уровень разработанности конституционного понятия «реализация права человека на квалифицированную юридическую помощь» 13

1. 2. Определение конституционного права человека и гражданина на квалифицированную юридическую помощь 41

1. 3. Субъекты реализации конституционного права человека и гражданина на квалифицированную юридическую помощь: дискурс и система 73

**Глава 2. Конституционный механизм реализации права военнослужащего внутренних войск МВД России на квалифицированную юридическую помощь 106**

2. 1. Понятие конституционного механизма реализации права человека на квалифицированную юридическую помощь и особенности его действия применительно к военнослужащим ВВ МВД России 106

2. 2. Государственные органы, органы военного управления и общественные объединения в конституционном механизме реализации права военнослужащего внутренних войск на квалифицированную юридическую помощь 120

2. 3. Адвокатура - важный подмеханизм конституционного механизма реализации права военнослужащего ВВ МВД России на квалифицированную юридическую помощь 153

2. 4. Нотариат как подмеханизм реализации конституционного права военнослужащего внутренних войск МВД России на квалифицированную юридическую помощь 172

Заключение 195

Список использованных нормативных правовых актов и литературы

**Введение к работе**

**Актуальность** темы настоящего исследования объясняется особой значимостью места и роли обеспечения реализации и защиты права граждан, выполняющих долг по защите Отечества на квалифицированную юридическую помощь.

Общепризнанно положение **о** том, что реализация человеком и гражданином права на квалифицированную юридическую помощь является составной частью института правозащитной деятельности, важным показателем наличия основ правового, социального, демократического государства. Назначение конституционного механизма квалифицированной юридической помощи состоит в том, чтобы: а) помочь человеку обезопасить себя от подавления извне, особенно со стороны государства и б) содействовать человеку в беспрепятственном осуществлении всех его субъективных прав.

В юридической литературе понятие «реализация права человека на квалифицированную юридическую помощь» пока не нашло своего достойного отражения. Анализ соответствующих научных работ свидетельствует об отсутствии единообразного подхода к пониманию существа указанного понятия. До сих пор нет единого научного или законодательного определения механизма реализации права человека, в том числе военнослужащего внутренних войск МВД России, на юридическую помощь, отсутствует представление о его компонентах.

Без конституционно-правового осмысления содержания этого феномена
невозможно моделирование и создание научно обоснованного
законодательства и эффективно действующего механизма

квалифицированной юридической помощи.

Сложность и относительная новизна конституционного института и механизма реализации права военнослужащего на квалифицированную юридическую помощь означают, что его исследование может быть осуществлено только в русле специального монографического исследования.

**Объектом** **диссертационного** **исследования** являются

конституционно-правовые отношения по содействию человеку и гражданину, включая военнослужащего внутренних войск МВД России, в реализации их права на квалифицированную юридическую помощь.

**Предмет исследования** включает в себя: генезис, уровень
разработанности, конституционно-правовое определение и содержание
квалифицированной юридической помощи, международные и

внутригосударственные правовые нормы, регулирующие её оказание, а также механизм реализации права военнослужащего внутренних войск МВД России на такую помощь.

**Цель** исследования - разработать научно обоснованную конституционно-правовую концепцию реализации права человека на квалифицированную юридическую помощь на примере военнослужащего внутренних войск МВД России и сформулировать рекомендации по совершенствованию законодательства в исследуемой сфере. Для достижения выдвинутой цели в ходе исследования были поставлены и решены следующие **задачи:**

обосновано положение о том, что реализация права человека и гражданина, включая военнослужащих, на квалифицированную юридическую помощь есть предмет исследования конституционного права;

установлен генезис и уровень разработанности юридической наукой, в том числе наукой конституционного права, явления и понятия «реализация права человека и гражданина на квалифицированную юридическую помощь»;

в широком смысле определено право на квалифицированную юридическую помощь как основное право человека и гражданина, в котором показаны его особенности, теоретико-прикладное значение в науке конституционного права и место искомого права в системе основных (конституционных) прав человека;

выявлены правомочия каждого человека, в том числе военнослужащего внутренних войск, на юридическую помощь и особенности их реализации;

сформулированы и обоснованы определения понятий «субъект конституционного права», «система субъектов конституционного права» и «система субъектов реализации права военнослужащих внутренних войск на квалифицированную юридическую помощь», установлена структура последней;

исследован «механизм реализации права человека» вообще и смоделирован конституционный механизм реализации права военнослужащего внутренних войск МВД России на квалифицированную юридическую помощь, в частности;

выявлены особенности реализации конституционного права военнослужащего внутренних войск МВД России на квалифицированную юридическую помощь каждым под механизмом (элементом) механизма её оказания;

сформулированы выводы и разработаны рекомендации по совершенствованию конституционного механизма реализации права человека на квалифицированную юридическую помощь человеку в России на примере военнослужащего внутренних войск МВД России.

**Методологическую основу диссертации** составляют всеобщий диалектический метод познания истории **и** современного состояния права, конституционной теории и практики реализации права человека и гражданина

на квалифицированную юридическую помощь. В работе использованы основанные на всеобщем методе общенаучные (абстрагирование, анализ, синтез, классификация, индукция, дедукция, системно-структурный) и специальные методы исследования (толкование юридических норм, сравнительно-правовой, историко-правовой, аналогия).

**Теоретическая основа диссертации.** Для обоснования изложенных в диссертации положений использовались труды отечественных и зарубежных правоведов - теоретиков права и конституционалистов, философов и социологов. В обосновании конституционно-правовой концепции реализации права военнослужащих на получение квалифицированной юридической помощи, автор в той или иной мере опиралась на труды известных ученых-юристов, активно разрабатывавших такие научные проблемы (области) как:

естественное право (Ю.С. Гамбаров, В.М. Гессен, СЕ. Десницкий, Б.А. Кистяковский, ЯЛ. Козельский, С.А. Котляревский, А.П. Куницын, П.И. Новгородцев, В. С. Соловьев, Е. Н. Трубецкой, Б.Н. Чичерин, Г.Ф. Шершеневич (русские дореволюционные учёные); В.К. Бабаев, A.M. Васильев, Е.А. Воротилин, Д.А. Керимов, Э.В. Кузнецов, В.П. Малахов, B.C. Нерсесянц, В.М. Шафиров (современныеучёные);

концепция прав человека и её осуществление (Н. С. Бондарь, Л.Д. Воеводин, К.К. Гасанов, И.Н. Глебов, Д.Н. Горшунов, А.И. Ковлер, Е.И. Козлова, В.М. Корельский, В.И. Крусс, О.Е. Кутафин, Е.А. Лукашева, А.В. Малько, М.Н. Марченко, Н.И. Матузов, В.Д. Перевалов, А.А. Мишин, Ф.М. Рудинский, А.В. Стремоухов, Б.Н. Топорнин, Е.Н. Хазов, В.И.Червонюк, Б.С. Эбзеев);

юридическая помощь человеку и гражданину, включая юридическую помощь военнослужащему внутренних войск органами военного управления и военной юстиции (С.А. Авакьян, М.Н. Бакович, О.Н. Бондарь, П.П. Глущенко, П.И. Гаврюшенко, А.Г. Гурьянов, Ю.А. Дмитриев, В.В. Калашников, B.C. Кашковский, Д.А. Керимов, И.В. Краснов, А.С. Красногорова, А.В. Кудашкин, В.Л. Кудрявцев, Р.Г. Мельниченко, А.Л. Миронов, В.Ю. Панченко, А.Г. Чепурной, СВ. Шанхаев, Н.И. Яголович и др.);

механизм реализации основных (конституционных) прав человека и его правовой защиты (С.А. Авакьян, Д.А. Авдеев, С.С. Алексеев, О.В. Белянская, В.Я. Бойцов, Е.И. Бурьянова, В.Н. Бутылин, A.M. Васильев, Н.В. Витрук, Н.Н. Вопленко, В.П. Грибанов, Л.Н. Завадская, А.В. Зиновьев, В.Д. Зорькин, В.Н. Карташов, С.А. Комаров, В.В.Лазарев, В.А. Лебедев, Н.Н. Миняйленко, А.В.Мицкевич, А.С. Мордовец, В.А. Патюлин, А.С. Прудников, Р.А.Ромашов, И.В. Ростовщиков, А.В. Стремоухов, К.Б.Толкачёв, А.Э. Ушамирский,

А.Ф. Хабибулин, А.Ф. Черданцев, В.А.Четвернин, Р.В. Шагиева, В.В. Яскевич и др.);

— обеспечение права на квалифицированную юридическую помощь:органами государственной власти и органами местного самоуправления

(В.И. Басков, В.Г. Бессарабов, Г.С.Богомолов, И.А.Бородин, Г.А.Золотухин, К.А. Катаев и др.);

уполномоченным по правам человека (В.В. Бойцова, А.Г. Шеенков и

др-);

общественными объединениями (В.В. Калашников, B.C. Нестеров, P.P. Сундуков, O.K. Шведков, В.Н. Шеломенцев, Е.П. Яремчук);

квалифицированная юридическая помощь адвоката (М.Ю. Барщевский, А.Д. Бойков, Е.В.Васьковский, В.В. Гошуляк, А.Н. Головистикова, Л.Ю. Грудцына, Л.А. Демидов, А.В. Клигман, А.Ф.Кони, И.В. Краснов, А.Г. Кучерена, A.M. Ларин, М.Н. Маршунов, Р.Г. Мельниченко, A.M. Пальховский, И.Д. Перлов, И.Л. Петрухин, Г.М. Резник, В.И. Семеняко, Е.В. Сергеев, М.Б. Смоленский, Ю.И. Стецовский, М.С. Строгович, Е.Г. Тарло, Н.П. Шаламов, В.И. Швецов и др.);

нотариуса (Е.Н. Абрамова, Н.Н. Аверченко, И.А. Алферов, Э.П. Гаврилов, Р.Ф. Галеева, И.М. Горбункова, В.В. Грачев, А.Г. Гурьянов, В.М. Жуйков, Т.В. Зайцева, А.А. Кондаков, В.В. Крылов, З.Г. Крылов, Н.П. Ляпидевский, И.В. Пантелеева, B.C. Репин, А.П. Сергеев, А.В. Скурлатов, Е.Б. Тарбагаева, A.M. Фемилиди, А.Г. Цымбаренко, И.Г. Черемных, Л.Л. Шаповалова, В.В. Ярков и др.).

Исследованию различных аспектов юридической помощи человеку способствовало изучение трудов зарубежных ученых (Г. Гегель, Г. Гроций, И. Кант, Д. Локк, Ф. Люшер, Ш. Монтескье, Ж.-Ж. Руссо, Б. Спиноза).

Эмпирическую базу исследования составили действующие Конституция Российской Федерации и других государств, международные и внутригосударственные правовые акты; результаты социологических исследований в научных изданиях; фактический материал, нашедший отражение в средствах массовой информации.

Научная новизна диссертации состоит в том, что в ней впервые сформулирована концепция реализации военнослужащими внутренних войск МВД России конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи и обоснована важность совершенствования механизма обеспечения гарантии реализации и защиты конституционного права граждан на получение квалифицированной юридической помощи, представлена конституционно-правовая конструкция «реализация права человека на квалифицированную юридическую помощь», в том числе

военнослужащего. Было установлено, что реализация конституционного права каждого включает в себя: а) реализацию права правоприменительными органами и б) реализацию субъективных прав человеком и гражданином, в том числе военнослужащим.

Новым в исследовании является моделирование конституционного механизма реализации права каждого гражданина на получение квалифицированной юридической помощи, его особенности для военнослужащих внутренних войск.

**На защиту выносятся** следующие **теоретические выводы и** положения, **в которых отражена научная новизна:**

1. право человека на квалифицированную юридическую помощь есть установленная Конституцией Российской Федерации и общепризнанными международными актами, **а** также гарантируемая обществом и государством возможность человека получать, а в необходимых случаях притязать на содействие компетентных органов или общественных объединений в предупреждении нарушений его прав, устранении препятствий на пути их реализации или восстановления (подтверждения);
2. из трёх подходов, используемых правоведами для понимания природы и содержания права на квалифицированную юридическую помощь: 1. естественно-правового 2. позитивно-правового и 3. естественно-позитивного, самым продуктивным считается третий подход. С позиции естественно-позитивного подхода в правовом законе, органично соединены и естественное право, и позитивное;
3. право на квалифицированную юридическую помощь одновременно является и абсолютным основным (конституционным) правом (ограничение или временное его приостановление не допускается ни при каких обстоятельствах), и относительным основным правом (неестественное; носителям этого права противостоят конкретные, определённые законами лица);
4. право на квалифицированную юридическую помощь занимает двоякое место в системе основных прав человека и гражданина. С одной стороны, его следует относить к классу политических прав, так как оно чаще всего реализуется им в сфере публично-властных, связанных **с** органами власти и управления отношениях (в судах, в органах исполнительной власти, органах военного управления и др.) и имеет публичный интерес. В соответствии с естественно-позитивистской концепцией, право на квалифицированную помощь в отличие от других политических прав, это не только право гражданина, но и человека. Человек может реализовать это право в сфере невластных, не связанных с властью отношений: у адвоката, у нотариуса, у юриста — предпринимателя. Следовательно, искомое право можно относить и

к гражданским правам.

1. реализация права человека и гражданина, в т. ч. военнослужащего внутренних войск, на квалифицированную юридическую помощь — это процесс материализации его возможности, установленной Конституцией Российской Федерации и общепризнанными международными актами, получать, а в необходимых случаях требовать профессиональную юридическую поддержку или содействие со стороны государственных органов, в т. ч. органов военного управления и военной юстиции, а также общественных объединений для предупреждения нарушений прав человека и гражданина, устранения препятствий на пути их реализации или их восстановления (подтверждения) в случае нарушения или оспаривания;
2. реализация права человека на юридическую помощь является самостоятельной юридической деятельностью, она несводима ни к каким другим конституционным гарантиям реализации прав человека и гражданина, например, к правосудию, контролю, надзору и другим. Это объясняется присущими только субъектам оказания помощи правомочиями и выделенными автором особенностями реализации права на юридическую помощь;
3. конституционным субъектом пользования правом на юридическую помощь в равной степени должны признаваться как человек, обладающий свободой воли, так и не обладающий ею, как подлинное физическое лицо, так и мнимое (недействительное), то есть для субъекта конституционного права достаточно обладать лишь правоспособностью;
4. система субъектов реализации права военнослужащих внутренних войск на квалифицированную юридическую помощь - это целостная и устойчивая совокупность субъектов конституционного права, находящихся в состоянии функциональных связей между собой, которые в одном случае способны получать содействие в реализации своих прав, а в другом - оказывать такое содействие, обладающая внутренним единством и согласованностью всех ее частей, а также отчетливо выраженной их дифференциацией;
5. конституционный механизм реализации права на юридическую помощь военнослужащего внутренних войск включает такие под механизмы (элементы), как: органы государственной власти и управления, органы местного самоуправления, Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации, адвокатура, нотариат, органы военного управления, военной юстиции и общественные объединения.

**Теоретическая значимость исследования** определяется оригинальным подходом в современных условиях к содержанию феномена реализации права человека, включая и военнослужащего внутренних войск, на квалифицированную юридическую помощь; моделированием механизма

реализации права военнослужащего войск на квалифицированную юридическую помощь и его функционирования. Категориальный аппарат общей теории права и теории юридической помощи субъектам права дополнен и обновлён в соответствии с правовыми реалиями.

**Практическая значимость результатов** исследования состоит в возможности их использования: а) в преподавании соответствующих разделов конституционного права и отраслевых юридических дисциплин, включая военное право; б) в практической деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления по совершенствованию правозащитной правоприменительной деятельности; в) в совершенствовании юридической помощи населению и военнослужащим внутренних войск со стороны Уполномоченного по правам человека, адвокатуры, нотариата, органов военного управления и военной юстиции, командиров частей, должностных лиц, а также общественных организаций.

**Внедрение** результатов исследования. Положения, содержащиеся в диссертации, были использованы в учебных лекциях по предметам «Конституционное право»,«Военное законодательство», «Теория государства и права», прочитанных курсантам Санкт-Петербургского и Новосибирского военных институтов внутренних войск МВД России. Правовые идеи, выдвинутые в диссертации, предлагались для совершенствования ведомственных нормативных актов, регулирующих оказание юридической помощи военнослужащим внутренних войск МВД России; они позволили более эффективно воспитывать правозащитную направленность у курсантов — будущих офицеров - юристов войск, активизировать работу научных кружков.

**Апробация результатов исследования.** Основные теоретические выводы работы изложены в публикациях автора, а также докладывались на теоретических и научно-практических конференциях, состоявшихся в Новосибирском, Санкт-Петербургском военных институтах внутренних войск МВД России и в других вузах в течение 2009 - 2014 г. г.

Структура работы. Диссертация включает: введение, две главы, семь параграфов, заключение и список использованных нормативных актов и литературы.

## Определение конституционного права человека и гражданина на квалифицированную юридическую помощь

При формулировании названия настоящего параграфа «Определение права на квалифицированную юридическую помощь» автор исходила из принятого в теории права содержания понятия - «определение правового явления». Считается, что определение правового явления — это теоретическое отражение его глубинных особенностей и правовых черт, характеризующих его теоретико-прикладное значение в различных ракурсах и функциональных связях с другими правовыми явлениями на данном уровне развития общетеоретических знаний1.

Конституция Российской Федерации в гл. 2 предусматривает обширный банк основных прав и свобод человека и гражданина. Многие из основных прав являются новыми в современном российском законодательстве. Их не было ни в одной отечественной конституции1. Не закреплялось и такое право, как право каждого на квалифицированную юридическую помощь. В отечественной истории оно впервые, наряду с другими правами граждан, было закреплено в ч. 1 ст. 48 Конституции РФ. Право на квалифицированную юридическую помощь в числе других основных прав составляет ядро правового статуса человека и как конституционное право обладает высшей юридической силой и подлежит повышенной защите. Вместе с правом в конституционной норме была закреплена и категория — «право на квалифицированную юридическую помощь».

Оперируя указанной категорией, юристам следует непременно сближать свои позиции в ее правовом понимании. Известный английский писатель и ученый Д. Хьюм (1711-1776) писал, что «...если люди придут к соглашению о значении слов, то они вскоре начнут замечать одни и те же истины и станут придерживаться одних и тех же взглядов»2. В нашем случае это важно еще и потому, что по мере того, как общественная жизнь, становилась все более политизированной, в науку проникали люди, не отличающиеся глубокими гуманистическими и профессиональными знаниями. Следуя политической конъюнктуре, они жонглировали правами человека, как цирковыми булавами, что, в конечном счете, приводило к печальным последствиям.

Поэтому необходимо вырабатывать единое правовое понимание права человека, в том числе и военнослужащего внутренних войск МВД России на

Он положен в основу доктринальных положений и оказывает прямое воздействие на сознание людей1. Единство правопонимания диктуется также общемировыми тенденциями юридической глобализации — универсализации и унификации права в международном масштабе2. Соблюдение прав человека, отмечает И. Г. Глебов, - одно из условий стабильности и благополучия, необходимых для мирных отношений между народами (ст. 55 Устава ООН). Реализация основных прав возможна лишь в условиях мира. Поэтому борьба за его сохранение - это борьба за права человека3. Кроме того, подчёркивает Е. Н. Хазов, в демократическом обществе права человека есть важнейший конституционно-правовой и социальный институт, объективно выступающий мерилом достижений этого общества, его визитной карточкой4.

Категория «правопонимание» в теории конституционного права относительно новая, она утвердилась в праве после известного «круглого стола» «О понимании советского права» (1979 г.)5. Сегодня правопонимание воспринимается юристами как результат осмысления права в целом6 и конституционно-правовых явлений, в частности. Как справедливо заметил В. П. Малахов, «любая познавательная задача, с каким бы предметом она ни была связана, может считаться теоретически определенной лишь в том случае, если известны те условия и возможности, которые позволяют наиболее глубоко, полно и верно выразить мысль о предмете»7. Для автора настоящего исследования это положение служит своего рода фильтром, с помощью которого будут отбираться и формулироваться научные положения, связанные академия МВД России, 2001. С. 37. с определением основного права военнослужащего на квалифицированную юридическую помощь.

В. И. Леушин и В. Д. Перевалов считают, что «правопонимание — это научная категория, отражающая процесс и результат целенаправленной мыслительной деятельности человека, включающий в себя познание права, его восприятие (оценку) и отношение к нему как к целостному социальному явлению» . С их мнением солидарен А. В. Пищулин. Он пишет, что правопонимание это особая форма познания в рамках научного сообщества2.

Конституционалисты чаще всего обсуждают два оригинальных подхода к правовому пониманию сути основного права человека: 1) естественно-правовой и 2) позитивно-правовой3. В последнее время к двум названным следует добавить третий подход, который получил название — естественно-позитивная концепция основных прав. Для понимания природы и содержания права на юридическую помощь используются все три названных подхода.

Естественно-правовой подход к пониманию прав человека. До появления естественно-правовых идей господствовали этатистские4 воззрения, которые убеждали человека подчиняться государству как силе, наделённой правом распоряжаться судьбами людей. Параллельно с этатистскими взглядами появилась христианско-религиозная идея, согласно которой права человека «были предначертаны Создателем при сотворении мира», и поэтому нельзя говорить, что их «дарует» государство5.

## Субъекты реализации конституционного права человека и гражданина на квалифицированную юридическую помощь: дискурс и система

Конституционный механизм реализации прав человека (военнослужащего-гражданина), включая и право на квалифицированную юридическую помощь, имеет сложные содержание и структуру. Так, Н. И. Матузов и А. В. Малько полагают, что данный механизм образуют элементы, которые являются обязательными на отдельных его стадиях: 1) принципы и нормы конституционного права, нетипичные правовые предписания (специализированные нормы права), объективированные в нормативно-правовых актах; 2) правоотношения, субъективные юридические права и обязанности в их индивидуализации (конкретизации); 3) акты непосредственной реализации прав и обязанностей; 4) акты применения норм права1.

С. С. Алексеев и другие теоретики права также выделяют четыре схожих с названными основных элемента механизма реализации: конституционные нормы, индивидуальные предписания применения права (факультативный элемент), правоотношения, акты реализации прав и обязанностей2. Д. А. Кошарский механизм реализации прав человека представляет следующими элементами: «определенными правами человека; юридическими фактами; правореализационной деятельностью субъектов»3.

В. А. Сапун отмечает, что в конституционном механизме реализации права «особую нагрузку несут правовые средства», от правильного выбора которых в конечном итоге зависит общее достижение целей правового регулирования. Поэтому отсутствие надлежащего конституционного механизма реализации права - общая причина невысокого уровня эффективности права4.

В качестве элементов механизма реализации субъективных прав человека А. В. Стремоухов называет конституционные, институциональные субъекты оказания юридической помощи, к которым относит адвокатуру; нотариат, общественные правозащитные и иные общественные организации1. С позиций сегодняшнего дня приведённый перечень, конечно, является неполным. К таким элементам в широком смысле Ю. И. Куричев, например, относит государственные, муниципальные, общественные организации (коллегии адвокатов, органы прокуратуры, суда и др.), физических лиц, чья деятельность так или иначе связана с охраной и защитой прав и свобод человека и гражданина2. В. И. Качалов и О. В. Качалова к органам, осуществляющим юридическую помощь, кроме названных относят: частные детективные службы, юридические фирмы, юридические службы на предприятиях, в учреждениях, организациях, юристов3. Ю. Фалькина в структуре механизма реализации прав выделяет: 1) элементы, связанные непосредственно с деятельностью субъекта права; 2) элементы, связанные с государственно-властной деятельностью; 3) элементы, обусловливающие порядок реализации прав и обязанностей; 4) элементы, характеризующие уровень правосознания и правовой культуры субъекта права4. Для воплощения в реальной действительности прав человека, обязательным элементом рассматриваемого механизма, считает автор, следует признать наличие специальных условий - юридических фактов. Однако необходимо отметить, что некоторые исследователи не признают за юридическими фактами статуса самостоятельного элемента механизма, полагая, что значение юридических фактов сводится к тому, чтобы обеспечить переход от одной стадии правового регулирования к другой. По мнению Ю. И. Гревцова, сам по себе юридический факт является жизненным обстоятельством, с которым норма права связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношения. Следовательно, юридический факт — необходимая предпосылка правового отношения и не больше1.

Напротив, С. И. Реутов отмечает, что юридические факты выполняют в механизме ряд самостоятельных задач и понимание юридических фактов лишь как предпосылки движения правоотношения, обедняет их подлинное значение — важнейшей составной части механизма реализации прав. Необходимо согласиться с этим мнением. Юридические факты в механизме реализации прав человека действительно взаимосвязаны не только с правоотношением, но и с иными элементами механизма, что говорит об их существовании в качестве элемента этого механизма.

Элементом механизма реализации субъективных прав, в том числе и прав человека на квалифицированную юридическую помощь, наиболее ярко выражающим его сущность, отмечает И. Е. Рудик, «является юридическая процедура такой реализации, устанавливающая порядок деятельности субъектов, направленной на реализацию прав...»2. Так же, как и сам механизм реализации прав и обязанностей, процедура характеризуется системностью и динамизмом. Процедура индивидуализирует механизм реализации конкретных прав и обязанностей.

Автор настоящего исследования не разделяет мнение тех правоведов, которые в число элементов конституционного механизма реализации прав человека, в т. ч. военнослужащего, включают: защиту прав человека, в т. ч. самозащиту; гарантии (О. В. Белянская)3; их обеспечение и защиту в случаях правонарушений (В. Ю. Мельников)4; уровень правовой культуры (О. Е. Уфаева)5 и юридическую ответственность (А. А. Гончарова)6.

Указанное несогласие диссертант объясняет следующими доводами: 1) отрицание защиты права как элемента механизма реализации прав обосновывается тем, что правовая защита человека это самостоятельный механизм и институт, существующий наряду с реализацией прав; 2) гарантии отрицаются потому, что они являются условиями обеспечения реализации прав, а не элементом собственно реализации1; 3) уровень правовой культуры не является самостоятельным элементом реализации, он указывает лишь на качество субъективной правовой деятельности одного из элементов — субъектов реализации; и, наконец, 4) не может быть элементом реализации юридическая ответственность, так как в результате реализации абсолютного большинства прав человека, включая военнослужащего внутренних войск МВД России, юридическая ответственность никогда не наступает. А если наступает нарушение права (например, злоупотребление правом на свободу передвижения и свободой совести и вероисповедания военнослужащим внутренних войск), то оно выходит за рамки реализации права и является уже совершенно другим правовым явлением, следствием не права, а правонарушения.

## Государственные органы, органы военного управления и общественные объединения в конституционном механизме реализации права военнослужащего внутренних войск на квалифицированную юридическую помощь

Юридическая консультация адвоката обеспечивает защиту прав и законных интересов военнослужащих и членов их семей, лиц гражданского персонала, в решении вопросов, связанных с прохождением военной службы и работой в воинских частях.

Г. Обеспечение доступа к правовой информации, не связанной с вопросами военной службы, военнослужащим и гражданам, проживающим в местностях по месту дислокации воинских частей, где отсутствуют юридические и физические лица, оказывающие в соответствии с законодательством РФ платные юридические услуги, а также за пределами Российской Федерации.

Особенности представления адвокатом интересов военнослужащих. Защищая интересы военнослужащих, адвокаты обосновывают их правовую позицию, собирают доказательства, делают в судах заявления и ходатайства, осуществляют иные действия в интересах представляемых, тем самым, в условиях состязательного процесса, отсутствия следственных функций у суда, они одновременно содействуют целям судопроизводства, хотя это не является их основной задачей. Следовательно, полагает Т. Ш. Хайруллоева, «от успешности выполнения представителями своих функций в процессе зависят не только защита прав военнослужащих и военных организаций, но и достижение задач гражданского судопроизводства»1. Представительство адвокатом включает в себя: представительство военнослужащих в военных судах на всех стадиях уголовного процесса; представительство военнослужащих на предварительном следствии; представительство военнослужащих в государственных органах, органах социальной защиты; в Пенсионном фонде РФ. 2) Особенности оказания адвокатом юридической помощи военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, по вопросам, связанным с прохождением военной службы, а также по иным основаниям, установленным федеральными законами.

Согласно п. 3 ст. 22 Закона о статусе военнослужащих по вопросам прохождения военной службы военнослужащие внутренних войск МВД России, проходящие военную службу по призыву гарантированно имеют право получать от адвокатов бесплатную юридическую помощь, в том числе подозреваемые и обвиняемые в совершении преступлений.

В соответствие со ст. 20 Федерального закона «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации»1, кроме того, право на бесплатную помощь адвоката имеют военнослужащие — Герои Российской Федерации, Советского Союза, Социалистического Труда, а также курсанты военных вузов до наступления 18-летнего возраста из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Кроме того, на основании ст. 6 Закона о судопроизводстве по материалам о грубых дисциплинарных проступках по ходатайству военнослужащего в судебном рассмотрении указанных материалов может участвовать защитник, который допускается к участию в судебном рассмотрении указанных материалов с момента принятия судьей гарнизонного военного суда решения о назначении судебного рассмотрения.

В качестве защитника к участию в судебном рассмотрении материалов о грубом дисциплинарном проступке допускается адвокат. Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием.

Необходимо отметить, что военнослужащие, не имеющие права на получение юридической помощи бесплатно, не лишены права на квалифицированную юридическую помощь, которое гарантировано ст. 168 Конституции Российской Федерации1. Такая помощь может быть оказана адвокатами за соответствующее вознаграждение согласно действующему законодательству2. 3) Особенности оплаты труда адвокатов. До 1 января 2013 г. при оказании юридическими консультациями и коллегиями адвокатов юридической помощи военнослужащим, в том числе и военнослужащим внутренних войск МВД России, оплата труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда, определялась в размере, установленном Постановлением Правительства РФ от 4 июля 2003 г. № 400 «О размере оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда»3. Постановлением Правительства РФ от 1 декабря 2012 г. № 1240 данное постановление признано утратившим силу с 1 января 2013 г.

Приказом МВД Российской Федерации от 4 октября 2005 г. № 808 была утверждена соответствующая Инструкция «О порядке возмещения расходов по уплате государственной пошлины и осуществления выплат юридическим консультациям и коллегиям адвокатов во внутренних войсках МВД России»4, определяющая порядок возмещения военнослужащим внутренних войск МВД России, проходящим военную службу по призыву, расходов по уплате государственной пошлины за подачу жалобы (заявления) в суд по вопросам, связанным с прохождением военной службы, а также порядок оплаты адвокатской помощи.

## Нотариат как подмеханизм реализации конституционного права военнослужащего внутренних войск МВД России на квалифицированную юридическую помощь

Процесс углубления познаний о правовой действительности, в том числе и появление в юридической науке теории квалифицированной юридической помощи человеку, вызывают необходимость обогащения традиционных юридических понятий через выработку новых. Поскольку «реализация права на квалифицированную юридическую помощь» и «квалифицированная юридическая помощь» - категории законодательные, для правильного их использования в конституционном праве необходимо четко представлять их сущность и содержание. В противном случае законодатель может издавать законы, объективно не обеспечивающие реализацию права человека на юридическую помощь, а правоприменители не представлять четкого содержания квалифицированной юридической помощи.

Понятие, отражающее реализацию права человека на квалифицированную юридическую помощь как правовое явление, представляет собой юридическую конструкцию, состоящую из терминов, имеющих собственное бытие и свойственную им определенность: «реализация права человеком», «квалифицированная» и «юридическая помощь». Эти три термина и легли в основу искомого определения. Проведенное автором лексическое, логическое и технико-юридическое толкование указанных терминов и явлений показало, что они занимают свое определенное место в понятийном ряду категории «реализация права человека на квалифицированную юридическую помощь».

В теории конституционного права, параллельно с понятием «реализация прав человеком» используется также и более широкое понятие - «реализация конституционного права (норм права)». Реализация субъективных прав человеком предполагает осуществление не всех правовых норм, а лишь управомочивающих. Следовательно, реализация права военнослужащего внутренних войск МВД России на квалифицированную юридическую помощь зависит от его способности самостоятельно пользоваться и распоряжаться этим правом. В отличие от реализации субъективных прав человеком реализация норм конституционного права — это воплощение предписаний норм права в правомерной деятельности субъектов правозащитных отношений.

Формами реализации субъективного права человеком являются: 1) фактическое правообладание, 2) пользование правами и 3) распоряжение правами.

Для определения юридической помощи как квалифицированной, необходимо и доктринально, и законодательно определить следующие показатели квалифицированности субъекта её оказания: а) наличие высшего юридического образования, полученного в организации высшего профессионального образования, имеющей государственную аккредитацию; б) соблюдение норм профессиональной этики и действующего законодательства; в) обязательность контроля со стороны государства и профессионального сообщества юристов за качеством помощи через введение специальных экзаменов и стажировок; г) цель осуществляемой юридической помощи - содействие в охране и защите нарушенных или оспоренных прав, свобод и (или) законных интересов граждан, а также в доступе к правосудию.

Юридическая помощь — это правотворческая и правоприменительная деятельность органов государственной власти и органов местного самоуправления, некоммерческих организаций и юристов, действующих в личном качестве, с использованием юридических (процедурных и процессуальных) средств по созданию человеку благоприятных условий для предупреждения нарушений его прав, устранения препятствий на пути их реализации или их восстановления (подтверждения) в случае нарушения или оспаривания.

Реализация права человека и гражданина, в т. ч. военнослужащего внутренних войск, на квалифицированную юридическую помощь — это процесс материализации его возможности, установленной Конституцией Российской Федерации и общепризнанными международными актами, получать, а в необходимых случаях требовать (просить) профессиональную юридическую поддержку или содействие со стороны компетентных органов, в т. ч. органов военного управления и должностных лиц (командиров), общественных объединений, а также негосударственных юридических сообществ для предупреждения нарушений его прав, устранения препятствий на пути их реализации или их восстановления (подтверждения) в случае нарушения или оспаривания.

В соответствие с конституционным единством права и закона право на квалифицированную юридическую помощь каждого является естественно-позитивным и занимает место в классе политических прав. Оно реализуется человеком в сфере публично-властных, связанных с органами власти и управления, отношений. В отличие от других политических прав, это не только право гражданина, но и человека.

Реализация конституционного права человека, включая военнослужащего, на юридическую помощь характеризуется следующими особенностями: является неотчуждаемым и неограничиваемым; служит для обеспечения всех других прав и свобод; воплощает в себе публичный интерес и имеет публично-правовое значение; обеспечивает право гражданина на доступ к правосудию; содержит в себе не только публично-правовой характер, но и частноправовой; обращена к удовлетворению интересов человека -доверителя, является наиболее человекоцентричным.

Всё конституционное право имеет своим стержнем субъект права. Военнослужащий внутренних войск МВД России относится к числу специальных конституционных субъектов права на квалифицированную юридическую помощь, потому что обладает особыми признаками, дающими ему возможность быть субъектом иных, нежели цивильное лицо правовых отношений, в силу его фактической и правовой связи с внутренними войсками МВД России как части Вооружённых Сил Российской Федерации.

Система конституционных субъектов реализации права военнослужащих внутренних войск на квалифицированную юридическую помощь - это целостная и устойчивая совокупность субъектов права, находящихся в состоянии функциональных связей между собой, которые в одном случае