Амельков Николай Сергеевич. Оказание квалифицированной юридической помощи заявителю и свидетелю в уголовном судопроизводстве: диссертация ... кандидата юридических наук: 12.00.09 / Амельков Николай Сергеевич;[Место защиты: Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего профессионального образования "Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)"].- Москва, 2014.- 172 с.

**Содержание к диссертации**

Введение

**Глава 1. Становление и развитие института юридической помощи в уголовном процессе**

1.1. Понятие квалифицированной юридической помощи и ее правовая природа 18

1.2. Международно-правовые основы оказания квалифицированной юридической помощи в уголовном процессе .40

1.3. История института юридической помощи в уголовном процессе по дореволюционному русскому праву 49

1.4. История института юридической помощи в советском уголовно -процессуальном законодательстве 55

1.5. Развитие института юридической помощи в современном уголовном процессе России и отражение в нем социально-правового значения оказания квалифицированной юридической помощи заявителю и свидетелю 65

**Глава 2. Особенности оказания квалифицированной юридической помощи заявителю**

2.1. Особенности регулирования правового статуса заявителя .78

2.2. Особенности оказания квалифицированной юридической помощи заявителю .106

**Глава 3. Особенности оказания квалифицированной юридической помощи свидетелю**

3.1. Уголовно-процессуальный статус свидетеля .114

3.2. Особенности оказания квалифицированной юридической помощи свидетелю .127

Заключение .145

Список литературы 150

Приложение 1. Таблица результатов анкетирования адвокатов. 167

Приложение 2. Классификация заявителей

**Введение к работе**

**Актуальность темы исследования.** В условиях формирования правового государства в России одним из наиболее заметных проявлений демократизации правоохранительной деятельности стало усиление гарантий соблюдения прав, свобод и законных интересов лиц, участвующих в уголовном судопроизводстве, в том числе заявителя и свидетеля.

Конституция РФ (ст. 48) гарантирует каждому право на получение квалифицированной юридической помощи, т.е. данное право распространяется на всех без исключения лиц - граждан РФ, лиц без гражданства (апатридов), иностранных граждан.

Вместе с тем, остается немало неразрешенных теоретических вопросов, касающихся оказания квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве. Так, до сих пор нет единства в позициях ученых относительно понятия квалифицированной юридической помощи, круга лиц, которые могут ее оказывать, критериев квалифицированности юридической помощи, что ставит под сомнение саму возможность оказания квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве.

Кроме того, актуальность темы диссертационного исследования обусловлена изменениями, внесенными в УПК РФ, существенным образом повлиявшими на стадию возбуждения уголовного дела, а так же на оказание квалифицированной юридической помощи на данной стадии. Так, Федеральный закон от 04.03.2013 г. № 23-ФЗ «О внесении изменений в ст. 62 и 303 Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» предоставил всем лицам, участвующим в проверке сообщения о преступлении, отдельные права и обязанности. Наиболее важной законодательной новеллой стало закрепление в УПК РФ права заявителя, а также лица, от которого получают объяснение, пользоваться услугами адвоката, а также конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи.

Таким образом, изменения, внесенные в УПК РФ, значительно расширили круг участников стадии возбуждения уголовного дела, закрепили допустимость участия адвоката для оказания квалифицированной юридической помощи заявителю, а также допустимость получения от него и других лиц, потенциальных свидетелей, объяснений.

Новеллы УПК РФ с одной стороны, увеличили полномочия дознавателя, следователя по проверке сообщения о преступлении, а с другой стороны, права всех лиц, вовлеченных в стадию возбуждения уголовного дела. Данные изменения фактически стерли грань между стадией возбуждения уголовного дела и стадией предварительного расследования, в связи с чем возникла проблема обеспечения прав и законных интересов лиц, принимающих участие на стадии возбуждения уголовного дела, вызванная отсутствием у них собственного процессуального статуса. В данной связи актуальной является проблема определения процессуального статуса лицам, принимающим участие на стадии возбуждения уголовного дела.

В свою очередь Федеральный закон от 29.12.2010 г. № 433-ФЗ «О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации» существенно изменил порядок производства в суде апелляционной, кассационной и надзорной инстанций. На данных этапах уголовного судопроизводства могут участвовать лица, подавшие жалобу о нарушении своих прав и законных интересов решением суда, помимо осужденного, оправданного, их защитников и законных представителей, государственного обвинителя, потерпевшего и частного обвинителя (например, лицо, в жилище которого произведен обыск, подавшее апелляционную жалобу о нарушении своих прав и законных интересов решением суда; владелец незаконно изъятого в ходе обыска имущества, подавший кассационную жалобу о нарушении своих прав и законных интересов решением суда и др.). В связи с этим, актуальным является исследование проблем оказания квалифицированной юридической помощи лицам, не являющимся участниками уголовного процесса, чьи права и законные интересы затронуты решением суда при реализации права на обжалование судебного решения в апелляционном, кассационном и надзорном порядке.

Таким образом, УПК РФ предоставляет лицам, чьи конституционные права затронуты производством по уголовному делу, возможность сделать заявление о нарушении своих прав и законных интересов при производстве процессуальных, следственных и судебных действий, а также возможность подать жалобу на действия (бездействие) и решения должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство. После подачи заявления или жалобы данные лица становятся заявителями, в последующем они могут приобрести статус свидетеля.

УПК РФ не закрепляет понятие заявителя в уголовном судопроизводстве, не определяет его процессуальный статус, несмотря на то, что лица, выступающие в качестве заявителей, принимают участие как на досудебной, так и на судебной стадиях уголовного процесса путем добровольной подачи заявления или жалобы органам предварительного расследования, прокурору или суду. В связи с этим актуальным является исследование проблем понятия и правового статуса заявителя, его места среди участников уголовного судопроизводства, классификации заявителей, принимающих участие в уголовном процессе, а также особенностей оказания квалифицированной юридической помощи заявителю.

Кроме того изменения, внесенные в нормы УПК РФ, регулирующие процессуальный статус свидетеля в уголовном судопроизводстве (в частности, наделение его правом являться на допрос с адвокатом, приглашенным для оказания квалифицированной юридической помощи (п. 6 ч. 4 ст. 56, ч. 5 ст. 189 УПК РФ)), требуют дополнительного исследования. Необходимо решение теоретических и практических проблем оказания адвокатом квалифицированной юридической помощи свидетелю при производстве следственных и судебных действий с его участием, а также проблем регламентации в УПК РФ полномочий адвоката по оказанию квалифицированной юридической помощи заявителю и свидетелю.

Необходимость объединения заявителя и свидетеля в данном диссертационном исследовании обусловлена тем, что заявитель, сделавший заявление или подавший жалобу о нарушении своих прав и законных интересов в ходе уголовного судопроизводства, может в последствии быть допрошен в качестве свидетеля. Соответственно, адвокат, оказывающий квалифицированную юридическую помощь заявителю в связи с участием в уголовном судопроизводстве, потенциально будет оказывать квалифицированную юридическую помощь будущему свидетелю по уголовному делу.

Изменения в российском законодательстве, множество теоретических и практических вопросов, требующих тщательного исследования, а также отсутствие современного комплексного исследования вопросов оказания квалифицированной юридической помощи заявителю и свидетелю в уголовном судопроизводстве обуславливают актуальность темы данной диссертации.

**Степень научной разработанности темы исследования.** В юридической литературе проблемы оказания квалифицированной юридической помощи рассматривались в трудах таких ученых, как О.Н. Бондарь, В.С. Кашковский, С.С. Колобашкина, В.Л. Кудрявцев, Е.С. Любовенко, А.С. Плетень и других. Особенности участия отдельных лиц в уголовном судопроизводстве затрагивались в работах И.М. Беляковой, Л.В. Брусницына, Б.Я. Гаврилова, А.И. Глушкова, С.И. Добровольской, П.А. Лупинской, В.Н. Махова, В.В. Николюка и других. Отдельные проблемы оказания квалифицированной юридической помощи участникам уголовного судопроизводства были предметом научных исследований М.И. Бажанова, М.Ю. Брежневой, Б.М. Бургер, Ф.Г. Григорьева, В.В. Кальницого, Л.М. Карнеевой, Е.Г. Ларина, Н.Ю. Литвинцевой, А.В. Макеева, Л.Н. Масленниковой, В.Ю. Мельникова, А.И. Паничевой, Р.Д. Рахунова, В.А. Семенцова, Е.В. Скобы, И.В. Смольковой, В.И. Смыслова, М.М. Шейфер, С.П. Щербы, М.Л. Якуба и других.

Некоторые аспекты особенностей участия адвоката в уголовном судопроизводстве для оказания юридической помощи участникам уголовного процесса, в том числе и свидетелю, затронуты в работах М.Ю. Брежневой, Б.М. Бургер, Н.Ю. Литвинцевой. Вместе с тем, авторы рассматривали особенности оказания квалифицированной юридической помощи только применительно к стадии предварительного расследования и именно свидетелю, а также тактические вопросы участия адвоката при допросе свидетеля.

При несомненной ценности исследований указанных авторов следует признать, что в уголовно-процессуальной литературе особенности оказания квалифицированной юридической помощи заявителю и свидетелю в уголовном судопроизводстве до сих пор не были предметом специального научного исследования. Научный анализ особенностей оказания квалифицированной юридической помощи заявителю и свидетелю в уголовном судопроизводстве предполагает рассмотрения целого ряда вопросов, выраженных через структуру работы.

**Объектом диссертационного исследования** являются общественные отношения, носящие многоаспектный и комплексный характер, складывающиеся по поводу оказания квалифицированной юридической помощи заявителю и свидетелю в уголовном судопроизводстве.

**Предмет диссертационного исследования** составляют теоретические представления о положениях института оказания квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве и его правовой природе, а также правовое регулирование и практика применения уголовно-процессуальных норм, регламентирующих оказание квалифицированной юридической помощи заявителю и свидетелю в уголовном судопроизводстве.

**Цель исследования** заключается в том, чтобы сформулировать и обосновать совокупность логически взаимосвязанных теоретических выводов относительно особенностей оказания квалифицированной юридической помощи заявителю и свидетелю в уголовном судопроизводстве, обусловленных их правовым статусом, и на основе этих выводов разработать рекомендации по совершенствованию законодательства и практической деятельности.

Для достижения указанной цели в рамках диссертационного исследования поставлены следующие **задачи:**

- определить понятие оказания квалифицированной юридической помощи заявителю и свидетелю в уголовном судопроизводстве;

- проанализировать международно-правовые основы в сфере оказания квалифицированной юридической помощи в уголовном процессе;

- исследовать историю становления и развития института оказания квалифицированной юридической помощи в уголовном процессе по дореволюционному русскому праву, в советском и современном уголовном судопроизводстве России;

- рассмотреть особенности регулирования правового статуса заявителя в уголовном судопроизводстве;

- выявить особенности оказания квалифицированной юридической помощи заявителю;

- определить особенности уголовно-процессуального статуса свидетеля в уголовном судопроизводстве;

- выявить особенности оказания квалифицированной юридической помощи свидетелю.

**Методологическую основу диссертационного исследования** составили диалектическая теория познания, а также общие приемы исследования правовых явлений в их развитии и взаимообусловленности. В работе использовались такие общенаучные методы, как анализ, исторический, логический, а также частные научные методы, такие как сравнительно-правовой, формально-логический, системно-структурный и статистический.

**Теоретическую основу диссертационного исследования** составили научные работы ученых в области уголовно-процессуального права по вопросам оказания квалифицированной юридической помощи участникам уголовного судопроизводства. Также при подготовке работы были использованы научные труды ученых в области общей теории права, конституционного права, уголовного права и адвокатуры.

**Нормативную базу диссертационного исследования** составили Конституция РФ, международно-правовые акты в сфере обеспечения прав и свобод участников уголовного судопроизводства, уголовно-процессуальное и уголовное законодательство, а также другие нормативно-правовые акты. Кроме того, исследовалось законодательство стран - участников СНГ в сфере оказания квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве (Конституции, Уголовно-процессуальные кодексы, законодательство об адвокатской деятельности).

**Эмпирическую базу диссертационного исследования** составили результаты анкетирования 97 адвокатов из шести субъектов Российской Федерации (г. Москва, Московская область, Калужская область, Тульская область, Республика Бурятия, Алтайский край) по вопросам оказания квалифицированной юридической помощи заявителю и свидетелю в уголовном судопроизводстве.

Научная новизна исследования заключается в том, что данная работа представляет собой одно из первых комплексных исследований особенностей оказания квалифицированной юридической помощи заявителю и свидетелю в уголовном судопроизводстве с учетом изменений, внесенных в УПК РФ Федеральным законом от 04.03.2013 № 23-ФЗ.

С учетом полученных результатов сформулированы предложения по совершенствованию процессуальных норм, регламентирующих оказание квалифицированной юридической помощи заявителю и свидетелю в уголовном судопроизводстве.

Кроме того, сформулированы авторские определения таких понятий, как «оказание квалифицированной юридической помощи заявителю (свидетелю) в уголовном судопроизводстве», «заявитель в уголовном судопроизводстве».

**Положения, выносимые на защиту.**

1. Теоретические выводы о том, что:

1) оказание квалифицированной юридической помощи заявителю (свидетелю) в уголовном судопроизводстве – это деятельность адвоката, направленная на защиту и содействие в реализации прав, свобод и законных интересов заявителя (свидетеля), принимающего участие в уголовном судопроизводстве, а также на обеспечение его доступа к правосудию. Под заявителем (свидетелем) понимается лицо, сообщившее сведения об обстоятельствах, связанных с нарушением уголовного или уголовно-процессуального закона, при этом заявитель сообщает сведения добровольно, а свидетель - под угрозой уголовной ответственности за отказ от дачи показаний. Деятельность по оказанию квалифицированной юридической помощи заявителю (свидетелю) заключается в консультировании по правовым вопросам, разъяснении прав, обязанностей и ответственности, подготовке и составлении юридически значимых документов, защите и участии в процессуальных действиях, производимых с заявителем (свидетелем), и отвечает следующим критериям квалифицированности:

- специальный субъект оказания юридической помощи (адвокат);

- соблюдение профессиональных стандартов и этических норм, поддерживаемых профессиональным контролем;

- законные средства и методы, используемые в процессе оказания юридической помощи;

- качество оказанной юридической помощи, определяющееся в зависимости от правовых возможностей, предоставленных УПК РФ, и полноты реализации адвокатом предоставленных законом полномочий;

- предусмотренная законом возможность привлечения субъекта, ее оказывающего, к юридической ответственности за неоказание или ненадлежащее оказание юридической помощи;

2) ретроспективный взгляд на развитие института оказания квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве свидетельствует о его поэтапном совершенствовании, тенденциями которого является расширение круга лиц, которым оказывалась юридическая помощь: обвиняемый (Устав уголовного судопроизводства 1864 г.), подозреваемый, потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик (УПК РСФСР 1960 г.), частный обвинитель, свидетель, лицо, в помещении которого производится обыск (УПК РФ 2001 г.), лица, участвующие в проверке сообщения о преступлении (ФЗ от 04.03.2013 г. № 23-ФЗ), а так же увеличение полномочий лиц по оказанию квалифицированной юридической помощи участникам уголовного судопроизводства;

3) социально-правовое значение оказания квалифицированной юридической помощи заявителю (свидетелю) в уголовном судопроизводстве заключается в том, что она способствует достижению целей и решению задач уголовного судопроизводства (а именно, защите прав и законных интересов заявителя (свидетеля) от незаконного и необоснованного ограничения его прав и свобод в связи с вовлечением в уголовный процесс), а также предотвращению и устранению следственных, прокурорских и судебных ошибок; кроме того, она может содействовать правильному применению норм уголовно-процессуального законодательства и соблюдению надлежащей правовой процедуры в ходе досудебного и судебного производства по уголовному делу;

4) под заявителем в уголовном судопроизводстве необходимо понимать лицо, сделавшее заявление о совершенном или готовящемся преступлении или подавшее жалобу о нарушении своих конституционных прав, свобод или уголовно-процессуальных интересов производимыми процессуальными действиями (бездействием) и принимаемыми процессуальными решениями органам предварительного следствия, дознания, прокурору или суду;

5) особенности правового положения заявителя, наличие у него уголовно-процессуального интереса обуславливают необходимость признания заявителя участником уголовного процесса и отнесения его к группе «иных участников уголовного судопроизводства»;

6) лиц, принимающих участие в уголовном судопроизводстве в качестве заявителей, следует классифицировать на заявителей об уголовно-правовом правонарушении и заявителей об уголовно - процессуальном правонарушении в зависимости от предмета обращения.

К заявителям об уголовно-правовом правонарушении следует отнести:

- заявителя о преступлении;

- заявителя о явке с повинной.

К заявителям об уголовно - процессуальном правонарушении следует отнести:

- лицо, не являющееся участником уголовного судопроизводства, сделавшее заявление (замечание) о нарушении своих прав и законных интересов при производстве процессуальных действий;

- лицо, не являющееся участником уголовного судопроизводства, подавшее жалобу на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора или суда, в той части, в которой производимые процессуальные действия (бездействие) и принимаемые процессуальные решения затрагивают его интересы;

7) особенности оказания квалифицированной юридической помощи заявителю обусловлены его правовым положением, и заключаются в том, что заявитель вступает в уголовно-процессуальные отношения всегда добровольно (путем собственного волеизъявления). Составление заявления (жалобы) и установленная законом процедура его (ее) приема, регистрации могут потребовать квалифицированную юридическую помощь. Подача заявления (жалобы) обуславливает обязанность заявителя дать объяснение об обстоятельствах, изложенных в заявлении (жалобе). Кроме того, он предупреждается об уголовной ответственности за заведомо ложный донос. Данные обстоятельства также обуславливают необходимость получения заявителем квалифицированной юридической помощи;

8) адвокат, оказывающий квалифицированную юридическую помощь заявителю, сделавшему заявление о совершенном или готовящемся преступлении или подавшему жалобу о нарушении своих конституционных прав, свобод или уголовно-процессуальных интересов производимыми процессуальными действиями (бездействием) и принимаемыми процессуальными решениями органам предварительного следствия, дознания, прокурору или суду, при проверке сообщения о преступлении, при получении объяснения, потенциально оказывает квалифицированную юридическую помощь будущему свидетелю по уголовному делу;

9) особенности оказания квалифицированной юридической помощи свидетелю обусловлены его процессуальным статусом, и заключаются в том, что он вовлекается в уголовный процесс принудительно (путем вызова на допрос), а законом на него возложена обязанность дачи показаний по уголовному делу и он несет уголовную ответственность за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, в связи с чем ему может потребоваться оказание квалифицированной юридической помощи;

10) особенности правового положения адвоката, оказывающего квалифицированную юридическую помощь заявителю и свидетелю в уголовном судопроизводстве, его роли в уголовном процессе, а также процессуального положения заявителя и свидетеля, обуславливают необходимость признания его участником уголовного судопроизводства и отнесения его к группе «иных участников уголовного судопроизводства»;

11) каждый, принимающий участие в уголовном судопроизводстве, должен быть наделен правом на получение квалифицированной юридической помощи по Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации и, соответственно, должен иметь возможность реализовать данное право в ходе уголовного судопроизводства;

12) в определенных случаях квалифицированная юридическая помощь заявителю или свидетелю в уголовном процессе должна быть оказана бесплатно. Если в силу физического состояния или материального положения заявитель, сообщивший о нарушении своих прав и уголовно-процессуальных интересов, или свидетель не имеет возможность самостоятельно пригласить адвоката для получения квалифицированной юридической помощи в связи с участием в уголовном судопроизводстве, то расходы по оплате услуг адвоката следует относить к процессуальным издержкам. К таким случаям могут относиться следующие: когда заявитель или свидетель является несовершеннолетним, не владеет языком уголовного судопроизводства, страдает физическими или психическими расстройствами, имеет доход ниже прожиточного минимума, установленного Правительством Российской Федерации.

II. Предложения по дополнению и изменению УПК РФ, направленные на:

1) нормативное закрепление понятия «заявитель» и содержания его процессуального статуса в уголовном судопроизводстве (ст. 601 УПК РФ);

2) нормативное закрепление процессуального статуса адвоката, оказывающего квалифицированную юридическую помощь заявителю и свидетелю, как участника уголовного судопроизводства (ст. 602 УПК РФ);

3) уточнение права свидетеля пользоваться квалифицированной юридической помощью адвоката при участии в любых следственных и судебных действиях, производимых с участием свидетеля (п. 6 ч. 4 ст. 56 УПК РФ);

4) уточнение регламентации участия и полномочий адвоката, приглашенного для оказания квалифицированной юридической помощи свидетелю, при допросе свидетеля (п. 5 ст. 189 УПК РФ);

5) нормативное закрепление отнесения сумм, выплачиваемых адвокату за оказание им квалифицированной юридической помощи заявителю или свидетелю по назначению в случаях, когда заявитель, сообщивший о нарушении своих прав и законных интересов, или свидетель является несовершеннолетним, не владеет языком уголовного судопроизводства, страдает физическими или психическими недостатками, имеет доход ниже прожиточного минимума, установленного Правительством Российской Федерации, к процессуальным издержкам (ч. 2 ст. 131 УПК РФ).

III. Предложения по совершенствованию практической деятельности адвоката по оказанию квалифицированной юридической помощи заявителю и свидетелю в уголовном судопроизводстве, направленные на реализацию права на получение квалифицированной юридической помощи заявителем и свидетелем при участии в процессуальных, следственных и судебных действиях: при получении объяснений, при производстве допроса, обыска, выемки, осмотра, проверке показаний на месте, экспертизе, получении образцов для сравнительного исследования, освидетельствовании, контроле и записи телефонных и иных переговоров, следственном эксперименте и других.

**Теоретическая и практическая значимость диссертационного исследования** предопределена актуальностью и новизной исследованных в диссертации проблем, высказанных автором предложений, направленных на повышение эффективности оказания квалифицированной юридической помощи заявителю и свидетелю в уголовном судопроизводстве. Практическая значимость работы определяется возможностью использования результатов диссертационного исследования для совершенствования уголовно-процессуального законодательства и повышения квалификации адвокатов, дознавателей, следователей, прокуроров и судей, а также в учебном процессе высших и средних юридических образовательных учреждений по курсу «Уголовно-процессуальное право Российской Федерации».

**Апробация результатов диссертационного исследования.** Основные положения диссертации изложены в 4 научных статьях, 3 из которых опубликованы в изданиях, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией при Министерстве образования и науки Российской Федерации для опубликования основных научных результатов диссертации.

Основные теоретические положения и практические рекомендации докладывались автором на научно-практических конференциях, в том числе на прошедшей в МГУ имени М.В. Ломоносова в 2013 году XX международной конференции студентов, аспирантов и молодых ученых «Ломоносов-2013».

Результаты исследования обсуждались на кафедре уголовно-процессуального права Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА).

Теоретические положения и практические выводы использовались автором при проведении занятий со студентами Института права Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА) по курсу «Уголовно-процессуальное право».

**Структура и объем работы** определены предметом исследования и логикой изложения материала. Диссертация состоит из введения, трех глав, включающих девять параграфов, заключения, приложений и списка литературы.

## Международно-правовые основы оказания квалифицированной юридической помощи в уголовном процессе

Существенное влияние на развитие института оказания квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве России оказали нормы международного права, регулирующие уголовно-процессуальные правоотношения. В соответствии с Конституцией РФ (ч. 4 ст. 15) общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. Кроме того, в России признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с Конституцией РФ (ч. 1 ст. 17 Конституции РФ).

Одними из первых современных международно-правовых актов, оказавших влияние на развитие института оказания квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве, являются Устав Организации Объединенных Наций38 и Устав Международного военного трибунала39. По мнению Зашляпина Л.А.40, значение Устава ООН сводится к формированию правовой основы и определению направления развития международного права, позволяющим в будущих международно-правовых документах обосновывать возможность и необходимость существования в юридической науке направления эффективной адвокатской деятельности по оказанию квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве. Фактически Устав ООН является исходной точкой для обоснования возможности активной деятельности адвоката по оказанию квалифицированной юридической помощи участвующим в уголовном процессе лицам. В Уставе Международного военного трибунала (п. «d» ст. 16) нормы, связанные с оказанием квалифицированной юридической помощи, находят свое выражение в праве подсудимого защищаться в суде лично или при помощи защитника для обеспечения справедливого судопроизводства. Функцию защитника по уголовному делу в соответствии с Уставом (ч. 2 ст. 23) могут выполнять по ходатайству подсудимого любой адвокат, имеющий право выступать в суде, или любое другое лицо, которое будет специально уполномочено на это трибуналом. Адвокат, оказывающий квалифицированную юридическую помощь подсудимому, имеет право представлять доказательства, заявлять ходатайства, подвергать перекрестному допросу любого свидетеля (п. «е» ст. 16, п.п. «d»,«g» ст. 24 Устава Международного военного трибунала).

Большое значение в становлении института оказания квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве имеет Всеобщая декларация прав человека41. В нормах Декларации закреплены основные права и свободы человека, в том числе указывается на то, что обвиняемым по уголовным делам предоставляются все возможности для своей защиты (ст. 11). С принятием Всеобщей декларации прав человека в международном праве возникли не только нормы о правах человека, но и нормы, обеспечивающие право на получение квалифицированной юридической помощи.

Не меньшее значение для становления института оказания квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве России имеет Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод42. Конвенция наделяет обвиняемого правом иметь достаточное время и возможности для подготовки своей защиты (п. «b» ч. 3 ст. 6), правом защищать себя лично или через посредство выбранного или назначенного защитника (п. «с» ч. 3 ст. 6). Также Европейская конвенция (ст. 13) закрепляет право на эффективное средство правовой защиты, в соответствии с которым каждый, чьи права и свободы, признанные в Конвенции, нарушены, имеет право на эффективное средство правовой защиты в государственном органе, даже если это нарушение было совершено лицами, действовавшими в официальном качестве. Таким образом, Конвенция закрепляет право всех лиц, чьи права и свободы нарушены или ограничены в связи с вовлечением в сферу уголовного судопроизводства на получение квалифицированной юридической помощи для защиты своих прав в органах государственной власти. Следует согласиться с Рагулиным А.В.43, утверждающим, что положениям Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод в советской правовой науке была дана негативная оценка, которая явилась одним из факторов длительного ее непринятия в число международно-правовых актов, действующих на территории нашей страны. Положения Европейской конвенции и Протоколы к ней были ратифицированы Российской Федерацией в 1998 г., то есть спустя почти 50 лет после ее принятия, а нормы Конвенции были включены в положения внутригосударственного законодательства только в 2001 г. До этого времени отечественное законодательство развивалось без учета многих важнейших для теории и практики оказания квалифицированной юридической помощи положений Европейской конвенции.

К числу международно-правовых актов, регулирующих институт оказания квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве, следует отнести Международный Пакт «О гражданских и политических правах»44, ратифицированный СССР в 1973 г. В Пакте содержатся нормы, прямо относящиеся к оказанию квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве, например, право каждого иметь достаточное время и возможность для подготовки своей защиты и право иметь свидания с выбранным защитником (п. «b» ч. 3 ст. 14), право защищать себя лично или через выбранного защитника; если защитник не приглашен, право быть уведомленным об этой возможности и право иметь назначенного защитника в любом случае, когда этого требуют интересы правосудия (п. «d» ч. 3 ст. 14). Любое ограничение таких прав подразумевает их восстановление посредством применения средств правовой защиты.

Среди международно-правовых актов, относящихся к институту оказания квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве, можно выделить Кодекс поведения для юристов в Европейском сообществе45, принятый Советом коллегий адвокатов и юридических сообществ Европейского союза. В Кодексе установлено, что адвокат должен действовать в интересах права в целом, так же, как и в интересах тех, чьи права и свободы ему доверено защищать, в его обязанности входит не только представление своего клиента в суде, но и обязанность оказания ему юридической помощи в виде советов и консультаций (ст. 1.1 Кодекса поведения для юристов в Европейском сообществе).

## История института юридической помощи в советском уголовно -процессуальном законодательстве

Институт квалифицированной юридической помощи, как и большинство других институтов в уголовном судопроизводстве, претерпел коренные изменения в связи с приходом советской власти в России в первой половине XX века. После Октябрьской революции 1917 года Советом народных комиссаров РСФСР был принят Декрет о суде № 161, которым была упразднена вся система судебных учреждений российского государства, а также адвокатура. Декрет о суде № 262 допустил участие защитника для оказания юридической помощи на стадии предварительного расследования, однако оно могло быть ограничено по постановлению следственной комиссии, если, по ее мнению, этого требовали интересы достижения истины.

В 1920 г. было принято Положение о народном суде63, в соответствии с которым проведение предварительного следствия возлагалось на единолично действующих народных следователей, а оказание квалифицированной юридической помощи на стадии предварительного следствия не допускалось.

Важным этапом в становлении института квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве стало принятие первого советского Уголовно-процессуального кодекса в 1922 году.64 В соответствии с ним, обвиняемому были предоставлены определенные права на стадии предварительного расследования, обеспечивающие ему возможность самостоятельно защищаться от выдвинутого против него обвинения. В частности, обвиняемый был вправе присутствовать при производстве следственных действий и задавать вопросы свидетелям и экспертам, однако следователь мог отказать обвиняемому в осуществлении этого права, если это могло помешать следствию (ст. 117 УПК РСФСР). В тоже время оказание квалифицированной юридической помощи на стадии предварительного следствия не допускалось. Принятый в 1923 г. Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР65 закреплял процессуальный статус таких участвующих в уголовном судопроизводстве лиц, как обвиняемый, защитник, потерпевший и его представитель, гражданский истец и его представитель, свидетель, эксперт, переводчик, понятой. Понятия и процессуального статуса заявителя УПК РСФСР 1923 г. не закреплял. Вместе с тем, в нем (ст. 91 УПК РСФСР 1923 г.) указывалось, что поводами к возбуждению уголовного дела являются: 1) заявление граждан и различных объединений и организаций; 2) сообщение правительственных учреждений и должностных лиц; 3) явка с повинной; 4) предложение прокурора; 5)непосредственное усмотрение органов дознания, следователя или суда.

Таким образом, граждане, объединения и организации, подавшие заявление, а также лицо, заявившее о явке с повинной, могли выступать в качестве заявителей в уголовном процессе, но права на юридическую помощь закон им не предоставлял. Кроме того, УПК РСФСР 1923 г. (ст. 175) закреплял, что при производстве обыска или выемки, следователь при наличии достаточных оснований полагать, что в каком либо помещении, или у какого либо лица находятся предметы, имеющие значение для дела, мог предъявить требование о выдаче этих предметов или произвести их выемку; а в случае их невыдачи, изъять их в принудительном порядке или произвести обыск. Таким образом, права лиц, не являющихся участниками уголовного судопроизводства по УПК РСФСР 1923 г., могли быть существенно нарушены или ограничены в связи с производством обыска или выемки, однако, закон не предоставлял данным лицам право на получение квалифицированной юридической помощи.

Вместе с тем, УПК РСФСР 1923 г. (ст. 212) закреплял право сторон уголовного судопроизводства, свидетеля, эксперта, переводчика, понятых, и других лиц на обжалование прокурору или в судебном порядке действий следователя, нарушающих или стесняющих их права. Вместе с тем, закон не содержал указание на право пользования квалифицированной юридической помощью при обжаловании данных действий. УПК РСФСР 1923 г. предоставлял обвиняемому право на получение квалифицированной юридической помощи защитника при участии в судебном разбирательстве и с особого разрешения суда (ст. 53), а так же содержал запрет допрашивать защитника в качестве свидетеля по уголовному делу (ст. 61). С момента допуска защитника к участию в судебном разбирательстве он имел право свидания с подсудимым, право знакомиться с уголовным делом и выписывать из него необходимые сведения, право заявлять ходатайства о вызове свидетелей, экспертов, право задавать вопросы свидетелю после изложения им своих показаний. Так же УПК РСФСР 1923 г. (ст. 55) закреплял случаи обязательного участия защитника при рассмотрении уголовных дел: 1) по делам, в которых участвует обвинитель; 2) по делам немых, глухих и других лиц, в силу физических недостатков лишенных способности правильно воспринимать те или иные обстоятельства. Таким образом, УПК РСФСР 1923 г. предусматривал право на получение квалифицированной юридической помощи только за обвиняемым на стадии судебного разбирательства. Ни свидетелю, ни иным лицам, участвующим в уголовном судопроизводстве, оказание квалифицированной юридической помощи по закону не предусматривалось. Понятия и процессуального статуса заявителя в УПК РСФСР 1923 г. также не содержалось. В 1924 г. были приняты Основы уголовного судопроизводства СССР66, по которым обвиняемому гарантировалось право на защиту. В Основах уголовного судопроизводства (ст. 21) предусматривалась обязанность суда разъяснять участвующим в уголовном судопроизводстве лицам их процессуальные права и обеспечивать им соответствующую возможность защиты прав и законных интересов. В то же время продолжала проявляться негативная тенденция усиления и обострения классовой борьбы, проявлением чего стало применение исключительного порядка судопроизводства по делам о контрреволюционном вредительстве и диверсиях, при котором право обвиняемого на получение квалифицированной юридической помощи государством не гарантировалось.

## Особенности оказания квалифицированной юридической помощи заявителю

Одним из достижений УПК РФ 2001 г. является основанное на Конституции РФ (ст. 48) право свидетеля на получение в ходе допроса квалифицированной юридической помощи адвоката, приглашенного для этого свидетелем (п. 6 ч. 4 ст. 56 УПК РФ). Закрепление данной нормы в УПК РФ, с одной стороны, явилось разрешением важной практической проблемы, связанной с защитой прав и законных интересов свидетеля, а с другой – обозначило необходимость решения целого ряда вопросов, связанных как с реализацией свидетелем данного права, так и с осуществлением адвокатом его функции оказания квалифицированной юридической помощи свидетелю. Краткие указания о проведении допроса свидетеля с участием адвоката, приглашенного им для оказания юридической помощи, изложены в ч. 5 ст. 189 УПК РФ. В тоже время в законе отмечается, что адвокат в этом случае пользуется правами, предусмотренными ч. 2 ст. 53 УПК РФ, а по окончании допроса вправе делать заявления о нарушениях прав и законных интересов свидетеля, которые подлежат занесению в протокол допроса. Вместе с тем, предоставив свидетелю право являться на допрос с адвокатом, закон не указал случаи, когда это возможно. То есть решение данного вопроса закон оставляет за свидетелем. В тоже время, услуги адвоката по оказанию квалифицированной юридической помощи должны быть оплачены самим свидетелем. Вместе с тем, оплатить услуги адвоката могут не все свидетели, в связи с чем право являться на допрос с адвокатом для большинства свидетелей является декларативным. В этой связи, с целью реализации свидетелем конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи в связи с участием в уголовном судопроизводстве в УПК РФ необходимо определить случаи, когда такая помощь может быть оказана бесплатно. К ним следует отнести случаи, когда заявитель или свидетель является несовершеннолетним, не владеет языком уголовного судопроизводства, страдает физическими или психическими расстройствами, имеет доход ниже прожиточного минимума, установленного Правительством Российской Федерации. В этой связи в статью 131 УПК РФ «Процессуальные издержки» необходимо внести изменения, дополнив ч. 2 п. 10 следующего содержания: «10) суммы, выплачиваемые адвокату за оказание им юридической помощи свидетелю в случаях, когда свидетель является несовершеннолетним, не владеет языком уголовного судопроизводства, страдает физическими или психическими недостатками, имеет доход ниже прожиточного минимума, установленного Правительством Российской Федерации.».

В современной практике российского уголовного судопроизводства чаще всего адвокат приглашается свидетелем для получения квалифицированной юридической помощи при производстве допроса и очной ставки. Анализ УПК РФ (ст.ст. 56, 189, 192) показывает, что свидетель реализует данное право в инициативном порядке. Органы предварительного расследования, суд обязаны своевременно разъяснить свидетелю данное право и оказать содействие в его реализации. В то же время ходатайство свидетеля об отложении следственного действия по причине неявки адвоката, приглашенного им для получения квалифицированной юридической помощи, не обязательно для дознавателя, следователя или суда при условии заблаговременного разъяснения данного права (например, в повестке).

По мнению Ларина Е.Г.138, на международном уровне сформулированы единые стандарты, которые не только предоставляют право свидетелю воспользоваться квалифицированной юридической помощью адвоката, но и в ряде случаев обязывают компетентные органы обеспечивать ее оказание. Уголовно-процессуальное законодательство стран СНГ (например, УПК Республики Украина, УПК Республики Молдова, УПК Республики Казахстан, УПК Республики Беларусь, УПК Кыргызской Республики и других) имеет схожее правовое регулирование оказания квалифицированной юридической помощи свидетелю, что и УПК РФ. Так, например, УПК Республики Казахстан (ч. 3 ст. 82)139 закрепляет право свидетеля давать показания в присутствии своего адвоката. По УПК Республики Беларусь (ч. 4 ст. 20)140 каждый (в том числе и свидетель) имеет право в ходе производства по уголовному делу на юридическую помощь для осуществления и защиты прав и свобод, в том числе право пользоваться юридической помощью адвокатов и других своих представителей. УПК Республики Украина (п. 2 ч. 1 ст. 66)141 наделяет свидетеля правом пользоваться во время дачи показаний и участия в проведении других процессуальных действий правовой помощью адвоката, который наделяется полномочиями, предусмотренными для защитника. Вместе с тем, из всех УПК стран СНГ значительно выделяется УПК Республики Молдовы, который более детально регулирует вопросы оказания квалифицированной юридической помощи свидетелю в ходе производства допроса и иных следственных действий. УПК Республики Молдова (п. 7 ч. 12 ст. 90)142 закрепляет право свидетеля быть сопровождаемым при участии в процессуальных действиях, производимых в ходе уголовного преследования, защитником, выбранным им в качестве своего представителя. Кроме того при допросе свидетеля орган уголовного преследования не вправе запретить присутствие адвоката, выбранного допрашиваемым лицом в качестве своего представителя (ч. 4 ст. 17 УПК Республики Молдова). Значительным отличием от УПК РФ является закрепление в УПК Республики Молдова (ст. 92) отдельной статьи «Адвокат свидетеля», посвященной адвокату, оказывающему квалифицированную юридическую помощь свидетелю. По УПК Республики Молдова лицо, вызванное в качестве свидетеля, вправе пригласить адвоката, который будет представлять его интересы в органе уголовного преследования и сопровождать при участии в процессуальных действиях. УПК Республики Молдова наделяет адвоката свидетеля следующими правами: 1) знать, по какому уголовному делу вызвано представляемое им лицо; 2) присутствовать в течение всего времени производства процессуального действия с участием представляемого им лица; 3) заявлять отвод в установленном законом порядке переводчику, участвующему в допросе представляемого им свидетеля; 4) подавать заявления; 5) разъяснить свидетелю его права и обращать внимание лица, производящего процессуальное действие, на нарушение им закона; 6) с разрешения органа уголовного преследования обращаться к представляемому им лицу с вопросами, замечаниями и наставлениями; 7) возражать против действий органа уголовного преследования и требовать внесения своих возражений в соответствующий протокол; 8) знакомиться с протоколами процессуальных действий, произведенных с совместным участием его и представляемого им лица, и требовать внесения в них дополнений или замечаний.

Таким образом, наделение свидетеля правом являться на допрос с адвокатом по УПК РФ отвечает международным стандартам и соответствует принятым в мире нормам. Вместе с тем, следует распространить данное право и на другие следственные действия, производимые с участием свидетеля.

Следует отметить, что свидетель может быть привлечен к производству различных следственных и судебных действий по уголовному делу, например, очной ставки, проверке показаний на месте, подвергнут экспертизе и т.д. Исходя из положений Конституции РФ (ч. 1 ст. 48), свидетелю гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи при участии в любых следственных и судебных действиях143. Данная позиция активно поддерживается в юридической литературе144. Результаты анкетирования практикующих адвокатов по вопросам оказания квалифицированной юридической помощи свидетелю показали, что 99% опрошенных высказались за необходимость участия адвоката для оказания юридической помощи свидетелю на допросе, 98% - на очной ставке, 98% - при назначении и проведении экспертизы, 91% - при осмотре, 72% - при освидетельствовании, 98% - при обыске, 94% - при выемке, 95% - на следственном эксперименте, 98% - при предъявлении для опознания, 91% - при проверке показаний на месте. Несмотря на наличие нормы о возможности участия адвоката в допросе свидетеля, его процессуальное положение законом не определено. УПК РФ закрепил лишь некоторые полномочия адвоката свидетеля по аналогии с полномочиями защитника (ч. 5 ст. 189, ч. 2 ст. 53 УПК РФ). Довольно часто в юридической литературе адвоката, приглашенного свидетелем для оказания ему квалифицированной юридической помощи, называют представителем свидетеля (например, Авдеев В., Воскобойник И.О., Сапов Е.Ю.145). Например, Воскобойник И.О.146 утверждает, что деятельность адвоката, участвующего в следственных действиях с участием свидетеля, является представительством последнего. Свою позицию автор аргументирует тем, что заменить свидетеля ни представителем, ни адвокатом нельзя, однако можно делегировать представителю свидетеля часть необходимых прав. Таким образом, представитель свидетеля, как и любого другого участника уголовного процесса, пользуется правами представляемого, за исключением прав не отделимых от личности (например, права давать показания). В то же время, автор ссылается на то, что процессуальные статусы участников уголовного процесса в УПК РФ определены, среди них есть представитель, а адвоката нет.

## Особенности оказания квалифицированной юридической помощи свидетелю

Обязанность обеспечения участников процесса квалифицированной юридической помощью при производстве следственных действий и в ходе судебного производства по уголовному делу всегда лежит на органах, ведущих расследование, и суде. Таким образом, данное право следователь, дознаватель обязаны разъяснять свидетелю либо в повестке о вызове на допрос, либо непосредственно перед началом следственного действия. В противном случае будет нарушено конституционное право свидетеля на получение квалифицированной юридической помощи. В УПК РФ не определен момент, с которого адвокат может вступать в уголовно-процессуальные отношения для оказания квалифицированной юридической помощи свидетелю, то есть с какого времени у лица появляется процессуальный статус адвоката свидетеля, а свидетель может реализовать свое конституционное право на получение квалифицированной юридической помощи. Представляется, что данное право свидетель может реализовать с момента вступления в уголовно-процессуальные отношения, то есть уже с момента получения повестки о вызове на допрос.

Уголовно-процессуальный закон не предусматривает какого-либо особого порядка вступления адвоката в уголовный процесс, вместе с тем, следователь обязан удостовериться в личности приглашенного свидетелем адвоката, который, в свою очередь, обязан предъявить удостоверение и ордер адвокатского образования. Перед началом производства следственного действия следователь должен удостовериться в личности свидетеля и адвоката, приглашенного им для оказания квалифицированной юридической помощи, разъяснить им их права, ответственность, а также порядок производства соответствующего следственного действия, а свидетель должен быть предупрежден еще и об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний (ст. 307 УК РФ) и за отказ от дачи показаний (ст. 308 УК РФ) (ч. 5 ст. 164 УК РФ). УПК РФ (ч. 5 ст. 189) закрепляет, что если свидетель явился на допрос с адвокатом, приглашенным им для оказания юридической помощи, то адвокат присутствует при допросе, а по окончании допроса адвокат вправе делать заявления о нарушениях прав и законных интересов свидетеля. Под присутствием понимается нахождение, пассивное наблюдение адвоката за ходом допроса свидетеля, а участие подразумевает активную деятельность адвоката, направленную на защиту прав и интересов свидетеля в ходе проведения допроса, которая может заключаться в постановке вопросов свидетелю или их отводе, даче кратких консультаций свидетелю, высказывание заявлений следователю (дознавателю) и т.д. В определенных случаях, квалифицированная юридическая помощь адвоката может заключаться в консультировании свидетеля по правовым вопросам, в выработке линии поведения в ходе следственного действия, в даче советов, какие следует дать показания или в выборе такой позиции, при которой и свидетель, и адвокат не принимают активного участия в допросе в целях соблюдения интересов свидетеля. В других случаях, требуется активная деятельность адвоката для защиты прав и законных интересов свидетеля при проведении допроса. Поскольку право на квалифицированную юридическую помощь предполагает использование адвокатом свидетеля всех предусмотренных законом возможностей для оказания именно квалифицированной помощи, термин «присутствует» в ч. 5 ст. 189 УПК РФ следует заменить на термин «участвует».

Как указал Конституционный суд РФ156, квалифицированная юридическая помощь адвоката в уголовном судопроизводстве не ограничивается процессуальными и временными рамками, она включает и возможные предварительные юридические консультации и разъяснения по юридическим вопросам, устные и письменные справки по законодательству, составление заявлений, жалоб и других документов правового характера, оказание иной юридической помощи. Реализация адвокатом права задавать вопросы допрашиваемым лицам в рамках оказания юридической помощи допустима только с разрешения следователя (дознавателя). При этом в законе не говориться о форме (письменной или устной) дачи такого разрешения. Однако факт постановки адвокатом вопроса участникам следственного действия и его дословное содержание необходимо зафиксировать в протоколе следственного действия. Данным правом адвокат может воспользоваться при допросе, очной ставке, предъявлении для опознания и проверке показаний на месте. Перед началом допроса следователь (дознаватель) должны предупредить адвоката свидетеля о недопустимости постановки перед участниками следственного действия вопросов, носящих наводящий характер и не относящихся к предмету показаний. Однако все заданные и отведенные следователем вопросы адвоката и ответы на них (либо запрет отвечать на вопросы адвоката) должны быть занесены в протокол следственного действия. В ходе проведения допроса могут быть нарушены не только личные права свидетеля (честь и достоинство, неприкосновенность личности, его безопасность и т.д.), но и иные его права (например, право заявлять ходатайство, принести жалобу на действие (бездействие) или решении следователя или дознавателя и т.д.). По окончании допроса или иного следственного действия адвокат вправе делать заявления о нарушении прав и законных интересов свидетеля. Эти заявления могут касаться: - неточного отражения сведений, сообщенных свидетелем, в протоколе следственного действия; - оказания незаконного давления на свидетеля; - нарушения продолжительности производства допроса; - несвоевременного предоставления услуг переводчика, психолога, педагога или других специалистов; - неправомерного допроса в качестве свидетеля лица, фактически заподозренного в совершении преступления; - необходимости применения мер безопасности к свидетелю и его близким родственникам и т.д.

В УПК не содержится указание на оформление данных замечаний, однако они должны быть занесены в протокол допроса (ч. 5 ст. 189 УПК РФ). Протокол является основным средством фиксации хода и результатов следственного действия, в который должны быть занесены все заявления участвующих в нем лиц, в том числе и адвоката свидетеля. Вместе с тем адвокат может сделать письменные замечанию по поводу правильности и полноты записей в протоколе данного следственного действия.