

На правах рукописи

ЮМАДИЛОВ БУЛАТ ГУМЕРОВИЧ

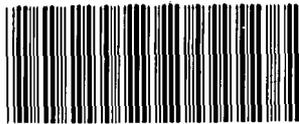


**АДВОКАТ КАК СУБЪЕКТ ПРАВООЩИТНОЙ
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Специальность: 12.00.11 – судебная деятельность, прокурорская деятельность,
правозащитная и правоохранительная деятельность

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук



008713883

10 ЯНВ 2018

Москва — 2018

Диссертация выполнена на кафедре судебной власти, правоохранительной и правозащитной деятельности юридического института Российского университета дружбы народов

Научный руководитель: Гребенников Валерий Васильевич
доктор юридических наук, профессор,
заведующий кафедрой судебной власти,
правоохранительной и правозащитной
деятельности РУДН, Заслуженный юрист РФ

Официальные оппоненты: Колоколов Никита Александрович
доктор юридических наук, профессор
кафедры судебной власти, правоохранительной
и правозащитной деятельности Московского
педагогического государственного
университета

Акинина Наталья Юрьевна
кандидат юридических наук, доцент
заведующая кафедрой конституционного,
административного и муниципального права
Юридического института ФГБОУ ВО
«Югорский государственный университет»,
управляющая делами Адвокатской палаты
Ханты-Мансийского автономного округа

Ведущая организация: НОУ ОВО «Российская академия адвокатуры и
нотариата»

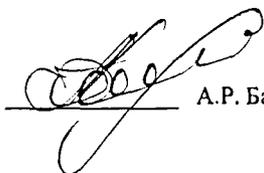
Защита диссертации состоится «14» февраля 2018 г. в 15.00 часов на заседании диссертационного совета Д 212.203.29 при ФГАОУ ВО «Российский университет дружбы народов» по адресу: 117198, г. Москва, ул. Миклухо-Маклая, д. 6, ауд. № 347. Зал заседаний Учёного совета.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке РУДН по адресу: 117198, г. Москва, ул. Миклухо-Маклая, д.6.

Электронная версия автореферата диссертации размещена на сайте РУДН по адресу: <http://dissovet.rudn.ru> «5» декабря 2017 года.

Автореферат разослан «__» декабря 2017 г.

Учёный секретарь
диссертационного совета
кандидат юридических наук, доцент


А.Р. Батыева

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертационного исследования.

Правозащитный характер профессиональной деятельности адвоката определяется правовой природой и спецификой адвокатской деятельности, состоящей в том, что ее могут осуществлять лишь лица, получившие статус адвоката в порядке, установленном действующим законодательством, а также тем обстоятельством, что данная деятельность не является предпринимательской и носит правозащитный характер. Особенности организации и деятельности российской адвокатуры гарантируют адвокатам как представителям гражданского общества возможность осуществлять правозащитную функцию - оказывать профессиональную юридическую помощь и эффективно противостоять незаконным или необъективным действиям органов, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, дознание, предварительное следствие и судебное разбирательство. Адвокаты, на профессиональной основе выполняя правозащитную функцию по защите прав и свобод человека и гражданина, могут обеспечить реализацию права каждого на получение квалифицированной юридической помощи.

На протяжении многих лет в России проводились не всегда последовательные исследования проблем государственной правовой политики. Сама же правовая политика воспринималась исключительно как совокупность решений власти, направленных на борьбу с преступностью. Не способствует успешному формированию современной Концепции правозащитной деятельности в Российской Федерации правовое определение прав и свобод в качестве «основных» и «общепризнанных». В настоящее время в разработке и реализации основных направлений государственной правозащитной политики многократно возрастает роль негосударственных субъектов, в частности, института адвокатуры. Адвокатура, неся свою долю ответственности перед обществом за ситуацию в правовой сфере в целом, способна внести существенный вклад в дело защиты прав и свобод участников правовых и процессуальных отношений, а также иных граждан при реализации государством политики противодействия преступности. В тоже время на доктринальном уровне данное направление реализации адвокатуры правозащитной функции не получило должного научного анализа. В связи с чем вопрос о теоретическом обосновании места и роли адвоката как субъекта в системе правозащитной деятельности в Российской Федерации на примере реализации правовой политики приобретает особую значимость и актуальность. Актуальность диссертационного исследования обусловлена также тем, что на уровне правоприменения роль адвоката в реализации

государственной правовой политики не менее (а возможно, и более) значима. Конечно, адвокат не наделяется официальным правом применения правовых норм к лицам, совершившим преступления. И в этом отношении его участие в правоприменении весьма специфично. Но по своей природе адвокат призван содействовать участникам правоотношения в реализации их прав, основным из которых, вне сомнений, выступает право на юридическую помощь.

В настоящее время надлежащая реализация права каждого на квалифицированную юридическую помощь при производстве по делу в известной степени осложнена тем, что процессуальный закон не дает определения самой юридической помощи, ее определение и содержание можно найти в других источниках. Часть 1 ст. 1 Федерального закона от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» гласит: «Адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката ... физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию».

Степень разработанности темы исследования. Проблемы формирования и реализации правовой политики и правозащитной деятельности государства и институтов гражданского общества (к которым относится адвокатура) исследовались научных трудах таких ученых, как: Т.В. Апарова, А.И. Алексеев, А.Д. Бойков, В.П. Божьев, П.Д. Баренбойм, М.Ю. Барщевский, А.А. Власов, А.П. Галоганов, В.В. Гребенников, Л.Ю. Грудцына, К.Ф. Гуценко, А.И. Долгова, И.Ф. Демидов, Г.Х. Ефремова, А.А. Клишас, В.Н. Кудрявцев, А.Г. Кучерена, Л.Д. Кокорев, Ю.Ф. Лубшев, А.А. Лсви, П.А. Лупинская, Г.Б. Мирзоев, Ю.К. Орлов, А.В. Рагулин, Н.В. Радутная, М.С. Строгович, Ю.И. Стецовский, А.Я. Сухарев, А.Б. Соловьев, М.Е. Токарева, Е.Г. Тарло, Ю.А. Тихомиров, М.А. Чельцов-Бебутов, Н.А. Якубович и др. В дореволюционной науке наиболее значительный вклад в изучение актуальных категорий социально-правовых отношений внесли монографические исследования и статьи русских философов и правоведов, в числе которых: С.А. Андреевский, Н.А. Бердяев, В.В. Леонтович, И.В. Гессен, Г.А. Джаншиев, И.А. Ильин, Б.А. Кнестяковский, М.М. Ковалевский, А.Ф. Кони, I I.M. Коркунов, В.В. Леонтович, П.Н. Милуков, Г.И. Муромцев, П.И. Новгородцев, Л.И. Петражицкий, М.М. Сперанский, П.Б. Струве, Б.Н. Чичерин, А.А. Симолин, В.С. Соловьев, Е.Н. Трубецкой, С.Л. Франк, И.Я. Фойницкий, Г.Ф. Шершеневич и др. Вопросы изучения государственной правовой политики в сфере эффективной правоохранительной и правозащитной деятельности исследовались в трудах А.И. Алексеева, Л.В.

Бариновой, С.С. Босколова, Ю.В. Голика, В.В. Гребенникова, Н.И. Загородникова, А.Б. Зеленцова, А.Н. Игнатова, Г.Ю. Лесникова, Н.А. Лопашенко, В.В. Лунеева, Ю.И. Ляпунова А.И. Коробеева, Н.Э. Мартыненко, Г.М. Миньковского, П.Н. Панченко, Э.Ф. Побегайло, В.П. Ревина, Б.В. Сангаджиева, Н.А. Стручкова, А.Я. Сухарева, А.В. Усс и др.

О состоянии научной разработанности проблемы адвокатской правозащитной деятельности и дают представление научные труды отечественных и зарубежных авторов по нескольким направлениям: история, организация и деятельность адвокатуры; участие адвокатов в различных видах судопроизводства; проблемы пределов государственного руководства адвокатскими корпорациями; состояние законности в стране и ее значение для эффективного выполнения функций адвокатуры.

Современный период времени (с начала 1990-х годов по настоящее время) обозначен глубокими изменениями в действующем законодательстве, в т.ч. в области адвокатуры. Все это вызвало появление достаточно большого количества публикаций (труды М.О. Баева, В.М. Быкова, В.Н. Буробина, В.В. Богдановой, С.Н. Бабурина, О.В. Вишневской, Ю.П. Гармаева, А.П. Галоганова, В.В. Гошуляка, Д.С. Игнатова, В.Л. Кудрявцева, ДН. Казака, А.И. Комарова, АЛ. Леви, Ю.Ф. Лубшева, М.Г. Муратовой, Н.М. Чепурновой, Ю.И. Чайки, О.А. Ястребова и др.). В данных работах рассматриваются профессиональные проблемы адвокатуры, ее генезис, принципы организации и оказания квалифицированной юридической помощи, проблемы правозащитной деятельности адвокатуры в связи с изменением государственной правовой политики и др. Имеющиеся научные исследования обогащают отечественную адвокатуру (науку об адвокатуре) важными положениями и выводами, они были внимательно изучены и учтены диссертантом при подготовке данной диссертационной работы.

Целью диссертационной работы является теоретическое обоснование правового положения адвоката в системе субъектов государственной правовой политики, а также разработка научно-обоснованных предложений и рекомендаций по совершенствованию правозащитной деятельности адвокатов, а также форм и методов участия адвокатов в разработке и реализации правовой политики в современной России.

Достижению указанной цели способствовало решение следующих **задач**:

- исследование сущности и специфики правозащитной профессиональной деятельности адвоката в системе субъектов государственной правовой политики;

- изучение основных направлений развития государственной правовой политики как основы адвокатской правозащитной деятельности.

Объектом диссертационного исследования выступает совокупность общественных отношений, связанных с реализацией адвокатом профессиональной правозащитной деятельности в рамках осуществления государственной правовой политики по защите и охране прав и свобод человека и гражданина.

Предметом научного анализа является профессиональная правозащитная деятельность адвокатов как представителей гражданского общества, направленная на эффективную реализацию правовой политики, определение места адвокатуры как института гражданского общества в системе государственной правозащитной деятельности.

Теоретической основой исследования стали труды ученых в области теории адвокатуры и адвокатской деятельности, правоохранительной и правозащитной деятельности, конституционного законодательства, теории и истории права и государства, процессуального права, законодательства о судебной системе и судопроизводстве. В работе также широко использовалась литература по социологии, экономике, философии, психологии и др. Предложения автора о дополнениях и изменениях федерального законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре (в части наделения адвокатских образований законодательной инициативой) могут создать определенную теоретико-правовую базу как для дальнейших научных исследований в этом направлении, так и для деятельности органов государственной власти, органов местного самоуправления и институтов гражданского общества.

Методологической основой диссертационного исследования послужила диалектическая теория познания, а также комплекс научно-исследовательских методов исследования социально-правовых явлений: историко-правовой, системный, структурно-функциональный, сравнительно-правовой, формально-логический, метод анкетирования, изучение и анализ документов.

Кроме того, методологическую основу диссертации составили современные общенаучные и специальные методы познания, в частности: анализ, синтез, системный, социологический, историко-юридический, аксиоматический, метод сравнительного правоведения, анализа документов и т.д. Их применение в сочетании с последними достижениями юридической, философской, политологической и социологической мысли позволило выявить и проанализировать правовую природу и сущность осуществления адвокатом правозащитной деятельности в рамках оказания предусмотренной Конституцией РФ и действующим законодательством квалифицированной юридической помощи.

Теоретическое значение работы заключается в том, что полученные в ходе исследования выводы, во-первых, способствуют переосмыслению сущности и содержанию профессиональной правозащитной деятельности адвоката в условиях реформирования судебной системы и формирования государственной правовой политики; во-вторых, развивают и дополняют понятийный аппарат, на котором строится изучение дисциплин "Адвокатура и адвокатская деятельность в Российской Федерации", "Теория судебной власти", "Правоохранительные органы Российской Федерации", "Основы правозащитной деятельности".

Нормативные источники диссертационного исследования представлены предписаниями Конституции РФ, законодательства о судебной системе и судопроизводстве, Федерального закона от 31.05.2002 г. № 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации", Уголовного кодекса РФ, Уголовно-процессуального кодекса РФ. Под углом зрения выбранной темы проанализированы федеральные законы, указы Президента, постановления и распоряжения Правительства РФ, ведомственные нормативные акты, Постановления Пленумов Верховного Суда СССР, РСФСР и Российской Федерации.

Эмпирическую базу диссертационного исследования составили результаты анализа статистических данных ГИАЦ МВД России и Судебного Департамента при Верховном Суде России о состоянии преступности и судимости в стране за период с 2000 по 2014 годы; материалы изучения 186 уголовных дел; результаты экспертного опроса 134 респондентов из числа адвокатов, судей, прокуроров и следователей; официальные документы Федеральной палаты адвокатов РФ, Адвокатской палаты Московской области и Адвокатской палаты Республики Башкортостан. В ходе исследования диссертантом были проанализированы и обобщены (систематизированы) материалы опубликованной следственной и судебной практики.

Научная новизна диссертации заключается в том, что она является одной из первых научных работ, в которой, с учетом последних изменений российского законодательства, осуществлен анализ профессиональной правозащитной деятельности адвоката и адвокатуры в целом как института гражданского общества в условиях реформирования судебной системы и формирования государственной правовой политики.

В диссертации проанализированы понятия "правозащитная деятельность", "профессиональная правозащитная деятельность адвоката", "правозащитная функция государства", "государственная правовая политика" через призму определения места и роли профессиональной правозащитной деятельности института адвокатуры в современной России, что позволило диссертанту найти

новые сущностные подходы к определению данных понятий. Диссертантом классифицированы принципы правозащитной деятельности в Российской Федерации (соотносимые с принципами правового статуса личности, которые отражают коренные отношения между государством и человеком в связи с его местом в обществе) на две группы: а) принципы, связанные с естественно-правовой природой самих прав, в отношении которых осуществляется правовая защита; б) принципы, связанные с организационно-правовыми механизмами реализации прав, установленными государством.

Научная новизна диссертации отражена также в полученных результатах, позволивших уточнить как общие научные представления о правозащитной деятельности в целом, так и специфическое понимание предназначения и функций адвокатской деятельности как специальной профессиональной правозащитной деятельности, а также правовой политике и ее субъектах, обосновать предложения по совершенствованию теоретических основ осуществления адвокатом правозащитной деятельности в сфере профессиональной квалифицированной защиты прав и интересов граждан. Автором обосновано понимание системного единства принципов правозащитной деятельности, при котором методологически некорректно игнорировать одни принципы правозащитной деятельности или устанавливать предпочтения для других. Только в своей системной совокупности основополагающие принципы (начала) государственной концепции защиты прав и свобод человека проявятся в искомом для российской правовой государственности качестве, придадут правам и свободам человека и гражданина общесоциальное звучание.

В диссертации сделан вывод о том, что на уровне правоприменения роль адвоката в реализации государственной правовой политики не менее (а возможно, и более) значима по сравнению с ролью других правоприменителей. Конечно, адвокат не наделен официальным правом применения правовых норм к лицам, совершившим преступления. И в этом отношении его участие в правоприменении весьма специфично. Но по своей природе адвокат, имея широкие возможности по профессиональной трактовке норм права, в частности, в судебном заседании, в ходе состязательного процесса, призван содействовать участникам правоотношения (и лицу, совершившему преступление, и потерпевшему) в реализации их прав, основным из которых, вне сомнений, выступает право на юридическую помощь. В диссертации сделан вывод о том, что привлечение адвокатуры к разработке нормативных правовых актов, в том числе, использование такой формы участия Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации и других адвокатских структур как проведение криминологической экспертизы нормативных

правовых актов, является необходимым и целесообразным шагом. Представляется, что это, в свою очередь, повлекло бы принятие более реальных безупречных и действенных законов, так как адвокатское сообщество непосредственно ежедневно сталкивается не только с проблемами и нуждами граждан, но и с пробелами в содержании самих законов.

Положения, выносимые на защиту:

1. Вывод о том, что принципы правозащитной деятельности соотносимы с принципами правового статуса личности, которые отражают коренные отношения между государством и человеком в связи с его местом в обществе. Их можно условно систематизировать на две группы:

а) принципы, связанные с естественно-правовой природой самих прав, в отношении которых осуществляется правовая защита:

- принцип равенства всех перед законом и судом (т.е. при защите прав и свобод человека применяется равный правовой масштаб к фактически неравным людям),

- принцип неотчуждаемости прав и свобод человека (опосредован естественным, а не волеустановленным характером прав человека; права личности не льготы и привилегии, предоставляемые государством, а ее атрибут, что формирует рамки правозащитной деятельности государства);

- принцип непосредственного действия прав и свобод человека (исключает разрешительный характер прав и свобод человека и особый порядок введения их в действие, что влияет на механизм защиты прав и свобод человека);

б) принципы, связанные с организационно-правовыми механизмами реализации прав, установленными государством:

- принцип недопустимости произвольного ограничения прав и свобод человека (т.е. любое «купирование» прав и свобод человека не дискреционно, а обуславливается правом и законом, что оказывает влияние на процесс защиты прав и свобод человека);

- принцип недопустимости дискриминации по любым основаниям (по полу, возрасту, расовой, национальной или этнической, религиозной принадлежности, языку, социальному происхождению, имущественному положению и т.п.) при осуществлении защиты прав и свобод человека;

- принцип гарантированности (выражающийся в совокупности условий, средств и факторов, позитивно влияющих на защиту прав и свобод человека);

- принцип защищаемости (проявляющийся в судебном, административном порядке, посредством самозащиты) и др.

Названные принципы, составляя нормативную первооснову государственной правовой концепции защиты прав и свобод человека, сами

защищаются государственным принуждением, имея, как правило, форму конституционных императивов.

2. Авторское определение государственной правовой политики в сфере правозащитной деятельности, под которой следует понимать целенаправленную, стратегически осознанную, системную профессиональную деятельность органов государственной власти, органов местного самоуправления и институтов гражданского общества (в том числе, адвокатуры) по созданию эффективного механизма правового регулирования в сфере использования юридических средств и методов в достижении таких целей, как наиболее полное обеспечение и защита прав и свобод человека и гражданина, систематизация и упорядочение правовых норм действующего законодательства, укрепление режима законности и правопорядка, формирование правовой государственности и высокого уровня правовой культуры и жизни гражданского общества и личности.

3. Вывод о том, что существенные признаки, отличающие цели правовой политики от других видов целей, заключаются в том, что эти признаки: а) отражают наиболее значимые ориентиры в процессе совершенствования законодательства, юридической практики и повышения правовой культуры общества; б) в качестве модели утверждаются в соответствующих концепциях развития законодательства, программных документах, обзорах юридической практики и др.; в) реализуются при помощи специфического набора средств – систематизации и унификации законодательства, планирования, прогнозирования, правового мониторинга, экспертизы, социально-правового эксперимента и т.д.; г) будучи утвержденными государством, обладают свойством общеобязательности и нормативности; д) их реализация гарантируется государством.

4. Вывод о том, что отсутствие законодательного закрепления за адвокатурой права разработки нормативных правовых актов и неопределенность некоторых вопросов, связанных со статусом адвоката, по нашему мнению, является существенным упущением законодателя и не позволяет данному институту гражданского общества, состоящему из профессиональных юристов, в полной мере реализовывать свой потенциал по профессиональной высококвалифицированной защите прав и интересов граждан в полном объеме. Следует усовершенствовать российское законодательство (в частности, порядок назначения наказаний и институт условно-досрочного освобождения), систему прокурорского надзора, предусмотреть в исполнительном законодательстве комплекс мер, направленных на подготовку заключенных к жизни на свободе, принять закон о социальной адаптации лиц, освобожденных из мест лишения свободы.

Занимая особое место в системе взаимодействия с судебными и правоохранительными органами, именно адвокатское сообщество может выдвигать свои поправки и предложения в действующее российское законодательство о судебной и правоохранительной системе с целью повышения уровня охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации.

5. Вывод о том, что содержание правозащитной деятельности адвоката зависит от того, в каком качестве он допускается к участию в уголовном деле. Поэтому необходимо различать деятельность адвоката, во-первых, как защитника, во-вторых, как представителя и, в-третьих, как адвоката, оказывающего иную квалифицированную юридическую помощь. В зависимости от статуса того или иного лица, обратившегося за помощью к адвокату, и подразделяются указанные виды деятельности последнего. Этот вывод является концептуальным и напрямую предопределяет основные направления реализации адвокатом (и институтом адвокатуры в целом) правовой политики в современных условиях становления демократического правового государства в России.

6. Вывод о том, что квалифицированный характер правозащитной деятельности адвоката предполагает следующие признаки: а) соответствие деятельности по оказанию юридической помощи закону; б) соразмерность действий по оказанию юридической помощи обстоятельствам дела и нормам права; в) своевременность действий по оказанию юридической помощи (т.е. оказание необходимой в конкретной ситуации юридической помощи).

7. Вывод о том, что привлечение адвокатуры к разработке нормативных правовых актов, в том числе, использование такой формы участия Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации и других адвокатских структур как проведение криминологической экспертизы нормативных правовых актов, является необходимым и целесообразным шагом. Представляется, что это, в свою очередь, повлекло бы принятие более реальных, безупречных и действенных законов, так как адвокатское сообщество непосредственно ежедневно сталкивается не только с проблемами и нуждами граждан, но и с пробелами в содержании самих законов.

8. Вывод о том, что содержание правозащитной деятельности адвоката зависит от того, в каком качестве он допускается к участию в уголовном деле. Поэтому необходимо различать деятельность адвоката, во-первых, как защитника, во-вторых, как представителя и, в-третьих, как адвоката, оказывающего иную квалифицированную юридическую помощь. В зависимости от статуса того или иного лица, обратившегося за помощью к адвокату, и подразделяются указанные виды деятельности последнего. Этот

вывод является концептуальным и напрямую предопределяет основные направления реализации адвокатом (и институтом адвокатуры в целом) уголовно-правовой политики в современных условиях становления демократического правового государства в России.

9. Вывод о том, что квалифицированный характер правозащитной деятельности адвоката предполагает следующие признаки: а) соответствие деятельности по оказанию юридической помощи закону; б) соразмерность действий по оказанию юридической помощи обстоятельствам дела и нормам права; в) свосвременность действий по оказанию юридической помощи (т.е. оказание необходимой в конкретной ситуации юридической помощи).

Теоретическая значимость диссертационного исследования заключается в том, что сформулированные в ней выводы и предложения вносят определенный вклад в развитие правовой науки, поскольку рассматривают научные представления о правовой политике и ее субъектах не в традиционном, а в качественно новом понимании. Такой подход предусматривает отказ от ставшего традиционным ограничения круга ее субъектов исключительно государственными органами, и представляет возможным включение в число субъектов ее реализации представителей адвокатуры. Представленные автором теоретические положения и выводы способствуют углублению научных представлений о системе субъектов правовой политики Российского государства, определению места и роли адвокатов в системе субъектов реализации правовой политики, о практике защиты адвокатом прав и интересов граждан в судопроизводстве, как одной из форм реализации правовой политики, что может служить основой для дальнейших теоретических исследований.

Практическая значимость диссертационной работы определяется возможностью использования выводов и рекомендаций проведенного исследования для совершенствования правовой политики путем законодательного закрепления статуса адвоката в качестве полноправного субъекта реализации правовой политики. Установлено, что именно адвокаты могут проводить изучение и оценку роли государства, общества, гражданских институтов и их влияние на различные аспекты предупреждения преступности и реализации справедливого правосудия, поскольку понимание адвокатами правовой политики и позиция адвокатуры являются определяющими факторами для обеспечения эффективности и справедливости в современный период, что позволяет использовать результаты диссертационного исследования в научно-исследовательской, практической и образовательной деятельности.

Апробация результатов диссертационного исследования. Диссертация выполнялась и обсуждалась на кафедре судебной власти, правоохранительной и правозащитной деятельности Юридического института РУДН. Отдельные ее положения докладывались автором на Всероссийских научно-практических конференциях «Современные проблемы уголовной политики» (Краснодар, 2010 г.); «Роль юридической общественности в решении проблем обеспечения национальной безопасности» (Сибай, 2011 г.). Результаты исследования отражены также в девяти научных публикациях, в том числе, в пяти статьях, размещенных в изданиях, рекомендованных ВАК. Результаты диссертационного исследования используются в учебном процессе Юридического института Российского университета дружбы народов, Российской академии адвокатуры и нотариата, а также внедрены в практику Адвокатской палаты Республики Башкортостан.

Структура и объем диссертации определены исходя из логики исследования, его целей и задач. Диссертация состоит из введения, трех глав, содержащих семь параграфов, заключения, списка использованной литературы и приложений.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Диссертационная работа состоит из введения, трех глав, объединяющих семь параграфов, заключения и списка литературы. Во *введении* обосновывается актуальность темы настоящего диссертационного исследования. Определены: предмет, цель, задачи диссертационного исследования. Обоснована научная новизна и практическая значимость, охарактеризована степень изученности раскрываемых проблем в научной литературе.

Первая глава диссертации «Общая характеристика правозащитной деятельности в Российской Федерации» состоит из двух параграфов.

В **первом параграфе** первой главы («Понятие, принципы, цели и задачи правозащитной деятельности в России») делается вывод о том, что принципы правозащитной деятельности соотносимы с принципами правового статуса личности, которые отражают коренные отношения между государством и человеком в связи с его местом в обществе. Гуманизация проводимой государственной правовой политики была бы невозможна без разработки Концепции развития уголовно-исполнительной системы до 2020 г., утвержденной распоряжением Правительства Российской Федерации от 14 октября 2010 г. № 1772-р г. основной целью которой стала оптимизация УИС

путем обеспечения соответствия ее деятельности международным стандартам и потребностям общественного развития.

Концепция предусматривает основные направления, формы и методы совершенствования и развития уголовно-исполнительной системы, ее взаимосвязь с государственными органами и институтами гражданского общества, обеспечивающую функционирование уголовно-исполнительной системы на период до 2020 года. При грамотном руководстве судебной "пирамидой" власти, правильных ориентирах, которые могли бы задавать нижестоящим звеньям судебной системы руководители высших судов (Конституционного Суда РФ и Верховного Суда РФ) судебная практика (судебные решения) могла бы стать менее разрозненной, более упорядоченной, разумной и справедливой. Это шанс для восстановления авторитета и справедливой работы судов – полное олицетворение принципа равенства всех перед законом и судом, когда судебные решения, принятые по аналогичным делам, должны стать основой для принятия соответствующих решений по однородным делам.

Не способствует успешному формированию современной Концепции правозащитной деятельности в Российской Федерации правовое определение прав и свобод в качестве «основных» и «общепризнанных». В настоящее время большинство специалистов предпочитают системный подход к анализу государственной правовой политики, включающий исследование различных аспектов правозащитной, законодательной, процессуальной, оперативной и организационной деятельности государственных органов. Исходя из этого, классические словари рассматривают правовую политику в качестве отрасли общей государственной политики, которая занимается изучением государственной и общественной деятельности, имеющей целью уменьшение и устранение преступности. Вместе с тем, очевидно, что такое определение не является ни общепризнанным, ни полностью достоверным, что заставляет нас обратиться к анализу специальных литературных источников для уяснения смысла и содержания государственной правовой политики.

Во **втором параграфе** первой главы («Основные направления реализации государственной правовой политики в сфере правозащитной деятельности на современном этапе») делается вывод о том, что принцип научности государственной правовой политики заключается в том, что при разработке стратегии и тактики борьбы с преступностью следует исходить из объективных закономерностей, фактического положения дел и реальных возможностей, обеспечивающих достижение максимально возможных результатов в борьбе с преступностью. Оценивая состояние научно-методологического знания об особенностях современного правового

механизма управления политикой в области борьбы с преступностью на всех существующих уровнях, следует отметить явное отставание этого знания от потребностей развития теории и особенно практики борьбы с преступностью.

Правовая политика должна выражаться вовне не только путём непосредственного внесения изменений и дополнений в действующее законодательство, но и за счёт иных мер, в частности мер социальной направленности, которые формально лежат вне правового поля.

Признавая единство государственной правовой политики и наличие в ней целого ряда составных частей, представляется возможным в рамках представленного диссертационного исследования рассмотреть в качестве предмета изучения ту часть социальной политики российского государства, направленную на борьбу с преступностью, которая разрабатывается и реализуется представителями адвокатских образований. В указанном аспекте правовая политика как неотъемлемый элемент государственной правовой политики, представляет собой базирующуюся на принципах и нормах международного и отечественного законодательства деятельность, представителей адвокатских образований, направленную на выработку и реализацию совокупности мер как специального, так и общесоциального характера в целях защиты личности, общества, государства, от преступных посягательств и возмещения вреда, причиненного преступлением, или в результате расследования преступления. Признавая единство государственной правовой политики и наличие в ней целого ряда составных частей, представляется возможным в рамках представленного диссертационного исследования рассмотреть в качестве предмета изучения ту часть социальной политики российского государства, направленную на борьбу с преступностью, которая разрабатывается и реализуется представителями адвокатских образований. В указанном аспекте правовая политика как неотъемлемый элемент государственной правовой политики, представляет собой базирующуюся на принципах и нормах международного и отечественного законодательства деятельность, представителей адвокатских образований, направленную на выработку и реализацию совокупности мер как специального, так и общесоциального характера в целях защиты личности, общества, государства, от преступных посягательств и возмещения вреда, причиненного преступлением, или в результате расследования преступления.

Изучение научной литературы показывает, что на протяжении многих лет проводились не всегда последовательные исследования проблем государственной правовой политики.

Вторая глава диссертации «Правозащитная профессиональная деятельность адвоката в Российской Федерации» состоит из трех параграфов.

В первом параграфе второй главы («Защита адвокатами прав и интересов граждан как приоритетное направление правозащитной деятельности») делается вывод о том, что уточнение форм и направлений осуществления правовой политики является важным и непереносимым условием понимания круга ее субъектов – лиц и органов, которые ее осуществляют. Традиционно под субъектами, например, правовой политики понимают участников политической деятельности, которые в той или иной форме, установленной законом в предусмотренных рамках, установленных законом, осуществляют функции предупреждения и правовой борьбы с преступностью.

По мнению диссертанта, следует усовершенствовать российское законодательство (в частности, порядок назначения наказаний и институт условно-досрочного освобождения), систему прокурорского надзора, предусмотреть в исполнительном законодательстве комплекс мер, направленных на подготовку заключенных к жизни на свободе, принять закон о социальной адаптации лиц, освобожденных из мест лишения свободы.

Во втором параграфе второй главы («Правозащитная профессиональная деятельность адвоката в системе субъектов государственной правовой политики») делается вывод о том, что правотворчество не является единственной формой реализации адвокатами правовой политики. Правотворческая деятельность в определенной степени носит первичный характер по отношению к другой форме реализации правовой политики – правоприменению. В то же время, и правоприменение оказывает воздействие на процесс формирования правовой политики. Так, например, оказывая квалифицированную помощь и применяя отдельные нормы УК в их новой редакции, адвокаты достаточно часто обнаруживают отсутствие соответствующих изменений (применительно к указанным статьям), внесенных в УПК и УИК РФ, и выступают с инициативой внесения необходимых поправок в соответствующие нормативно-правовые акты. Федеральная палата, обобщив поступившие из адвокатских образований предложения направляет их соответствующие Комитеты по законодательству, в рамках которых работу по формулированию поправок уже ведут депутаты при самом активном участии представителей Совета ФПА.

На уровне правоприменения роль адвоката в реализации правовой политики не менее (а возможно, и более) значима. Конечно, адвокат не наделен официальным правом применения правовых норм к лицам, совершившим преступления. И в этом отношении его участие в правоприменении весьма специфично. Но по своей природе адвокат призван содействовать участникам правоотношения (и лицу, совершившему

преступление, и потерпевшему) в реализации их прав, основным из которых, вне сомнений, выступает право на юридическую помощь.

Для того чтобы понимать, что на самом деле происходит в судебной системе, нам необходимо ответить на вопрос о том, какие реальные функции выполняет тот или иной «этаж» судебной иерархии. Как следует из традиции социоправовых исследований, манифестные, явные, записанные в документах или созданные теоретиками права концепции нуждаются в эмпирической проверке, поскольку до такой проверки являются не более чем пожеланиями или ожиданиями.

При этом нужно упомянуть ключевой принцип Law and Society approach – название в англо-американской традиции исследований, которое мы переводим как «социология правоприменения» или «социоправовые исследования». Тот факт, что реальные механизмы функционирования закона (правового института, правоприменительной организации) расходятся с декларируемыми, далеко не всегда является знаком какой-то дисфункции и никогда не является следствием злого умысла. С точки зрения социолога, ничто и никогда не может функционировать «так, как написано». Очень часто легитимирующие тексты, объясняющие, зачем нужна та или иная организация, являются устаревшими, просто неадекватными или слишком общими. Это нисколько не мешает участникам повседневных взаимодействий – людям и организациям – адекватно «пользоваться» законом или конкретной правоприменительной структурой, которая должна этот закон применять.

Несмотря на то, что в целом в настоящее время сохраняется амплитуда в конечных выводах относительно места судебной практики в системе источников романо-германского права (от признания ее источником в материальном смысле до признания источником права в формальном смысле), нельзя не отметить, что практика исподволь "подгоняет" теорию и фактически судебный прецедент уже существует, в том числе, и в российском праве. Это подтверждает и правовая доктрина. Нельзя не заметить и полярного явления - зарождения, возникновения правоотношений на базе нравственных отношений, обычаев и т.п. Иными словами, правотворческая и правоприменительная деятельность богаты примерами трансформации правовых отношений в неправовые категории и наоборот.

Причины и условия такого взаимопереноса весьма разнообразны. Но в любом случае они являются отражением тех или иных общественных отношений, фактически существующих в обществе и нуждающихся в совершенствовании, модернизации и закреплении в определенной признаваемой обществом форме. одинаковых и сходных общественных отношений) в большей мере гарантируется единообразие разрешения

возникающих споров, поскольку в качестве эталона, стандарта, единицы измерения той или иной правовой. Зачастую приоритет отдается правовым формам регулирования общественных отношений. В этих случаях, как правило, превалирует единообразное регулирование модели выступает не что иное, как правовая норма.

В **третьем параграфе** второй главы («Влияние государственной правовой политики на адвокатскую правозащитную деятельность в современной России») делается вывод о том, что адвокатура представляет собой крупнейший в России институт гражданского общества, главной целью которого является защита прав и свобод человека.

Оценка правовой ситуации независимо от форм реализации правовой политики всегда лежит в основе деятельности адвоката по защите прав и интересов граждан в сфере уголовного судопроизводства. Более того, экспертная оценка правовой ситуации и выработка стратегии и тактики действий участников дела является основным направлением деятельности адвоката. В целях получения объективной и реалистичной оценки правовой ситуации в стране было бы целесообразно внести предложение о непосредственном участии адвокатов как представителей адвокатских образований при составлении и обсуждении ведомственных докладов (Генеральной прокуратуры, МВД России, ФСИН России и др.) и отчетов о состоянии преступности и законности в стране. Результаты оценки правовой ситуации с соответствующими выводами о выявленных нарушениях законности, в том числе и связанных с соблюдением учетно-регистрационной дисциплины могли бы быть представлены адвокатами в собственных докладах, направляемых для обобщения в адвокатские палаты субъектов РФ, и в докладах ФПА РФ, с обязательным направлением их для обсуждения в государственные органы в целях обобщения позитивного и исключения негативного опыта по защите прав и интересов участников судопроизводства и совершенствования правовой политики.

Третья глава диссертации «Особенности реализации правозащитной профессиональной деятельности адвоката в Российской Федерации» состоит из двух параграфов.

В **первом параграфе** третьей главы («Основы адвокатской правозащитной деятельности в аспекте реализации государственной правовой политики») делается вывод о том, что традиционным и приоритетным направлением правозащитной профессиональной деятельности адвоката в российском судопроизводстве принято считать защитную (правозащитную) функцию.

Изучение нами материалов уголовных дел также показало, что обвинительные заключения, так же как и постановления о привлечении в качестве обвиняемого, во многих случаях составляются юридически безграмотно, поэтому понять их содержание не всегда может даже юрист. Задача адвоката – оценить качество этих документов, дать доктринальное толкование применяемых норм права и настоять на том, чтобы сотрудники правоохранительных органов дали необходимые пояснения. Обвиняемому должно быть обязательно разъяснено, в чем состоит существо предъявленного ему обвинения и какие нормы Уголовного кодекса предусматривают ответственность за совершенные им действия.

Положение обвиняемого во многом зависит и от того, какую позицию – активную или пассивную – занимает адвокат, выступающий на стороне обвинения. Это касается, в частности, тех случаев, когда адвокат участвует в деле как представитель потерпевшего – юридического лица. Имеют место случаи, связанные с так называемыми заказными делами об экономических преступлениях, когда правомерность претензий потерпевшего не подтверждается достаточными доказательствами или представлены заведомо ложные сведения о юридическом лице и причинении ущерба его имуществу.

Причинами, вызывающими нарушения конституционных прав в судопроизводстве, чаще всего являются: несовершенство уголовного и уголовно-процессуального законодательства, а также практика его применения.

Отношение властей и правоохранительных органов к общественному контролю тоже, по общей оценке, меняется в лучшую сторону. Разрушаются предвзятые представления о правозащитниках как неконструктивных критиках, проводниках чуждой идеологии, враждебно настроенных по отношению к правоохранительным органам. Организации общественного контроля приобретают репутацию профессиональных, способных к серьезной работе во взаимодействии с властными структурами. Сотрудники правоохранительных органов начинают понимать, что контролирующие правозащитные организации могут быть для них полезными партнерами, и тоже идут навстречу.

Отношение властей и правоохранительных органов к общественному контролю тоже, по общей оценке, меняется в лучшую сторону. Разрушаются предвзятые представления о правозащитниках как неконструктивных критиках, проводниках чуждой идеологии, враждебно настроенных по отношению к правоохранительным органам. Организации общественного контроля приобретают репутацию профессиональных, способных к серьезной работе во взаимодействии с властными структурами. Сотрудники

правоохранительных органов начинают понимать, что контролирующие правозащитные организации могут быть для них полезными партнерами, и тоже идут навстречу.

Во втором параграфе третьей главы («Проблемы применения законодательства об адвокатской правозащитной деятельности в России и пути их решения») делается вывод о том, что возможность осуществления государством охранительной функции зависит от существования эффективной системы материально-правовых норм, предусматривающих юридическую ответственность за совершение противоправных деяний. Особое значение в такой системе имеют правовые нормы, охраняющие интересы общества и государства от преступных посягательств как наиболее опасных проявлений антисоциального поведения и являющиеся источником правовой политики.

При наличии традиционного правового нигилизма, оставшегося еще с советских времен, отношение к адвокату и к адвокатуре остается в определенной степени негативным, и в первую очередь со стороны правоохранительных и судебных органов. Адвокат часто воспринимается ими как лицо, защищающее преступника или неправое дело предпринимателя. Между тем, главное конституционное предназначение адвокатуры как правового явления состоит в оказании высококвалифицированной юридической помощи всему гражданскому обществу и, прежде всего, его членам, подозреваемым или обвиняемым в совершении преступлений.

В заключении представлены результаты настоящего исследования, в том числе обобщаются основных положений и представляются выводы.

Публикации автора по теме диссертации

Статьи, опубликованные в ведущих рецензируемых научных журналах и изданиях, рекомендованных ВАК Министерства образования и науки РФ:

1. Юмадилов Б. Г. Федеральная палата адвокатов как субъект уголовной политики // Вестник Воронежского института МВД России. – 2010. – № 4. – С. 181–185. (0,3 п.л.)
2. Юмадилов Б. Г. Некоторые аспекты реформирования института адвокатуры // Образование. Наука. Научные кадры. – 2013. – № 7. – С. 87–89. (0,1 п.л.)
3. Юмадилов Б. Г. Российская адвокатура как элемент гражданского общества // Евразийский юридический журнал. 2017. №1 (104). (0,1 п.л.)

II. Публикации в иных изданиях:

4. Юмадилов Б.Г. Актуальные вопросы осуществления защиты по назначению в уголовном судопроизводстве // Материалы Всероссийской научно-практической конференции, посвященной 64-й годовщине со дня принятия Всеобщей декларации прав человека «Актуальные проблемы

государства и общества в области обеспечения прав и свобод человека и гражданина», 13 декабря 2012 г., Уфа, 2012 г. С. 19-22. (0,2 п.л.)

5. Юмадилов Б.Г. Роль адвокатуры в уголовной политике государства на современном этапе // Материалы Международной научно-практической конференции (посвящена 65-й годовщине со дня принятия Всеобщей декларации прав человека и 20-й годовщине принятия Конституции Российской Федерации «Актуальные проблемы государства и общества в области обеспечения прав и свобод человека и гражданина»). 28 ноября 2013 г. Уфа, 2013 г. С. 48-53 (0,3 п.л.)

6. Юмадилов Б. Г. Адвокатура как субъект правозащитной деятельности в Российской Федерации // Актуальные проблемы государства и общества в области обеспечения прав и свобод человека и гражданина: материалы Международной научно-практической конференции, посвященной 67-й годовщине со дня принятия Всеобщей декларации прав человека, г. Уфа, 10 декабря 2015 года: в 4 ч. Ч. 1 / под общ. ред. Р. В. Нигматуллина. – Уфа: УЮИ МВД РФ, 2016. – С. 15–19. (0,2 п.л.)

7. Юмадилов Б. Г. Роль адвоката как субъекта права при решении актуальных проблем государства // Актуальные проблемы права и государства в XXI веке: материалы VIII Международной научно-практической конференции, посвященной 45-летию Уфимского юридического института МВД России, г. Уфа, 14–15 апреля 2016 года : в 4 ч. Ч. 1 / под общ. ред. Ф. Б. Мухаметшина. – Уфа: Уфимский ЮИ МВД России, 2016. С. 15–18. (0,2 п.л.)

8. Юмадилов Б. Г. Основы адвокатской правозащитной деятельности в аспекте реализации государственной уголовно-правовой политики // Правовая инициатива. – 2015. – № 3. – Электронное периодическое издание, сетевой адрес издания: <http://www.49e.ru/ru/2015/3/5> (0,4 п.л.)

9. Юмадилов Б. Г. Основные направления реализации государственной правовой политики в сфере правозащитной деятельности на современном этапе на примере уголовно-правовой политики // Образование и право. – 2015. – № 11 (75). – С. 187–213. (0,4 п.л.)

10. Юмадилов Б. Г. Основы адвокатской правозащитной деятельности в аспекте реализации государственной уголовно-правовой политики // Образование и право. – 2016. – № 2. – С. 159–165. (0,4 п.л.)

11. Юмадилов Б. Г. Проблемы применения законодательства об адвокатской правозащитной деятельности в России и пути их разрешения // Образование и право. – 2016. – № 3. – С. 28–34. (0,4 п.л.)

12. Юмадилов Б. Г. Стандарты оказания юридической помощи адвокатам как субъектам правозащитной деятельности // Актуальные проблемы государства и общества в области обеспечения прав и свобод человека и гражданина: материалы Международной научно-практической конференции, посвященной 68-й годовщине со дня принятия Всеобщей декларации прав человека, г. Уфа, 8 декабря 2016 года : в 4 ч. Ч. 1 / под общ. ред. Р. В. Нигматуллина. – Уфа : Уфимский ЮИ МВД России, 2017. – С. 16–19. (0,2 п.л.)

Юмадилов Булат Гумерович

«Адвокат как субъект правозащитной деятельности в Российской Федерации»

Правозащитный характер профессиональной деятельности адвоката определяется правовой природой и спецификой адвокатской деятельности, состоящей в том, что ее могут осуществлять лица, получившие статус адвоката в порядке, установленном действующим законодательством, а также тем обстоятельством, что данная деятельность не является предпринимательской и носит правозащитный характер. Актуальность диссертации определяется тем, что особенности организации и деятельности российской адвокатуры гарантируют адвокатам как представителям гражданского общества возможность осуществлять правозащитную функцию - оказывать профессиональную юридическую помощь и эффективно противостоять незаконным или необъективным действиям органов, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, дознание, предварительное следствие и судебное разбирательство.

Научная новизна диссертации заключается в том, что она является одной из первых научных работ, в которой, с учетом последних изменений российского законодательства, осуществлен анализ профессиональной правозащитной деятельности адвоката и адвокатуры в целом как института гражданского общества в условиях реформирования судебной системы и формирования государственной правовой политики. В диссертации проанализированы понятия "правозащитная деятельность", "профессиональная правозащитная деятельность адвоката", "правозащитная функция государства", "государственная правовая политика" через призму определения места и роли профессиональной правозащитной деятельности института адвокатуры в современной России, что позволило диссертанту найти новые сущностные подходы к определению данных понятий. Объектом диссертационного исследования выступает совокупность общественных отношений, связанных с реализацией адвокатом профессиональной правозащитной деятельности в рамках осуществления государственной правовой политики по защите и охране прав и свобод человека и гражданина. Предметом научного анализа является профессиональная правозащитная деятельность адвокатов как представителей гражданского общества, направленная на эффективную реализацию правовой политики, определение места адвокатуры как института гражданского общества в системе государственной правозащитной деятельности.

Yumadilov B.G.

The lawyer as the subject of human rights activities

Human rights nature of professional activity of the lawyer is determined by the legal nature and specifics of the lawyer activities consisting that the persons which received the status of the lawyer in the order established by the current legislation, and also that circumstance that these activities aren't entrepreneurial can perform it and has human rights character. Relevance of the thesis is determined that features of the organization and activities of the Russian legal profession guarantee to lawyers as representatives of civil society an opportunity to perform human rights function - to give professional legal aid and to effectively resist to the illegal or biased actions of bodies performing operational search activities, inquiry, pretrial investigation and legal proceeding.

Scientific novelty of the thesis is that it is one of the first scientific works in which, taking into account the last changes of the Russian legislation, the analysis of professional human rights activity of the lawyer and legal profession in general as institute of civil society in the conditions of reforming of judicial system and forming of the state policy of law is performed. In the thesis the concepts "human rights activities", "professional human rights activity of the lawyer", "human rights function of the state", "state policy of law" through a prism of determination of the place and a role of professional human rights activity of institute of legal profession of modern Russia are analysed that allowed the author of dissertation to find new intrinsic approaches to determination of these concepts. Set of the public relations connected with implementation by the lawyer of professional human rights activity within implementation of the state policy of law on protection and protection of the rights and freedoms of the person and citizen acts as an object of a dissertation research. A subject of the scientific analysis is professional human rights activity of lawyers as representatives of civil society, directed to effective implementation of policy of law, determination of the place of legal profession as institute of civil society in system of the state human rights activities.

Подписано в печать: 05.12.2017
Объем: 1,0 п.л.
Тираж 100 экз. Заказ № 1058
Отпечатано в типографии «Реглет»
г. Москва, пр-кт Вернадского д.39
(495) 363-78-90, www.reglet.ru

