

УДК 347.965

А. В. Рагулин

кандидат юридических наук, доцент, адвокат, руководитель центра исследования проблем организации и деятельности адвокатуры Евразийского научно-исследовательского института проблем права, доцент кафедры уголовного права и процесса Юридического института Восточной экономико-юридической гуманитарной академии (Российская Федерация, г. Уфа)

К ВОПРОСУ О КЛАССИФИКАЦИИ ПРОФЕССИОНАЛЬНЫХ ПРАВ АДВОКАТА-ЗАЩИТНИКА ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Под профессиональными правами адвоката-защитника, в законодательстве Российской Федерации, следует понимать предусмотренные и обеспеченные положениями Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и нормами уголовно-процессуального законодательства Российской Федерации правовые возможности, предоставленные адвокату для оказания им квалифицированной юридической помощи физическим лицам, в целях защиты их прав, свобод и интересов при производстве по уголовному делу, а также обеспечения доступа к правосудию¹.

© Рагулин А. В., 2013

© Национальный университет «Острозька академія», 2013

¹ Рагулин А. В. «Профессиональные права адвоката-защитника»: формулирование определения понятия // Адвокатская практика. – 2012. – № 4. – С. 21-25.

В тексте ч. 3 ст. 6 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и ст. 53 УПК РФ перечисляется ряд профессиональных прав адвоката-защитника (двадцать одно), однако, детальный анализ российского законодательства позволяет утверждать, что адвокат-защитник имеет несколько больший объем профессиональных прав. Это обстоятельство обуславливает необходимость детального исследования вопроса о системе профессиональных прав адвоката-защитника по действующему российскому законодательству, т.е. об их классификации.

Как известно, классификация (лат. *classis* – разряд и *facere* – делить) – особый случай применения логической операции деления объёма понятия на классы, виды, группы и т. д. в соответствии с каким-то признаком. В формальной логике классификация определяется как распределение предметов по классам согласно сходству между ними². Чтобы смоделировать структуру системы профессиональных прав адвоката-защитника, т. е. выявить классы и виды прав, необходимо определить критерии (признаки, основания деления) их классификации³.

Анализ значительного количества источников юридической литературы в рамках проведенного исследования позволяет отметить, что наиболее полный перечень профессиональных прав защитника приводит А.П. Рыжаков, который разделяет все права защитника на четыре группы: права, одинаковые с правами всех других участвующих в уголовном процессе лиц, права участника следственного действия, права защитника,

² Философский словарь / под ред. И. Т. Фролова. 5-е изд. – М., 1987. – С. 200.

³ Стреммоухов А. А. Юридический статус специального субъекта права (теоретико-правовой аспект): дис. ... канд. юрид. наук. – СПб., 2003. – С. 65.

одинаковые с правами подзащитного и специфические права защитника⁴. Однако в полной мере с данной классификацией применительно к профессиональным правам адвоката-защитника, согласиться не представляется возможным, в первую очередь по причине того, что А. П. Рыжаковым при ее формировании, по-видимому, в силу несколько иной направленности проведенной им исследовательской работы, не в полной мере были учтены профессиональные права, предоставленные адвокату-защитнику ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Кроме того, следует отметить, что в ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и нормах УПК РФ устанавливаются гарантии независимости адвоката и гарантии сохранения адвокатской тайны, которые также являются составным элементом правового статуса адвоката-защитника.

Гарантии независимости адвоката – это система предусмотренных нормами международного и российского законодательства и обеспечиваемых государством социально-экономических, политических, нравственных, юридических и организационных предпосылок, условий, средств и способов, обеспечивающих независимость адвоката от постороннего незаконного вмешательства в его деятельность и воспрепятствования ей⁵. Полагаем, что эти гарантии также должны рассматриваться в рамках института профессиональных прав адвоката-защитника, поскольку они, по своей сути, представляют собой не только механизмы обеспечения реализации всей совокупности профессиональных

⁴ См.: Рыжаков А. П. Защитник в уголовном процессе: научно-практическое руководство. – М.: Издательство «Экзамен», 2007. – С. 340- 346.

⁵ Рагулин А. В. Гарантии независимости адвоката по российскому законодательству: понятие и содержание // Новая правовая мысль. – 2011. – № 5 (48). – С. 54-57.

прав адвоката-защитника⁶, но и его субъективные права, поскольку они дают адвокату-защитнику право требовать их соблюдения от должностных лиц, ведущих уголовное судопроизводство и иных лиц, государственных органов и организаций⁷.

Таким образом, следует прийти к выводу о том, что значение гарантий независимости адвоката двойное: с одной стороны, их действие направлено на обеспечение независимости адвоката и адвокатуры в целом от постороннего незаконного вмешательства в их деятельность и воспрепятствования ей. С другой стороны, на их основе формируются субъективные права адвоката-защитника, основанные на его требованиях, адресованном к государственным органам, их должностным лицам и иным физическим и юридическим лицам, о соблюдении соответствующих гарантий, в процессе осуществления им предусмотренных законом действий, направленных на реализацию его процессуальной функции. Исходя из этого, гарантии независимости адвоката, закрепленные в ст. 8 и 18 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» дают основание для выделения в классификационной структуре профессиональных прав адвоката-защитника особой группы.

Рассматривая вопрос о классификации профессиональных прав адвоката-защитника, отметим, что они могут быть классифицированы по нескольким основаниям. При этом следует учесть обоснованную позицию А. А. Стремоухова который указывает на то, что критерии, выдвигаемые в качестве основания классификации, должны выражать наиболее

⁶ См.: Трунова Л. К. Привилегии и иммунитеты в отношении адвоката в уголовном судопроизводстве // Дела судебные. Адвокаты делятся опытом. – М.: Юрлитинформ, 2005. – Вып. 4. – С. 20.

⁷ См.: Коломиец А. Адвокатская тайна. Некоторые проблемы правового регулирования и правоприменения // Хозяйство и право. – 2005. – №1. – С. 114; Schlupe W. R. *Über Sinn und Funktionen des Anwaltsgeheimnisses in Rechtsstaat.* – Zurich: Schulthess Poligraphischer Verlag, 1994. – P. 35. Цит по: Филипенко Ю. С. Адвокатская тайна: теория и практика. – М.: Информ-Право, 2009. – С. 201.

характерную, существенную черту круга соответствующих прав, и, кроме того, они должны обладать способностью выступать в качестве основания классификации⁸.

В зависимости от степени устойчивости принадлежности адвокату-защитнику профессиональных прав их следует классифицировать на права, которые принадлежат адвокату-защитнику постоянно и права, принадлежащие ему лишь на соответствующей стадии уголовного судопроизводства. Так, право собирать доказательственную информацию принадлежит адвокату на всех стадиях уголовного судопроизводства, а право иметь с подозреваемым свидания наедине и конфиденциально до первого допроса, он может реализовать только на стадии предварительного расследования уголовного дела. Право подавать суду в письменном виде формулировки решения по вопросам, подлежащим разрешению при постановлении приговора, в свою очередь, появляется только на стадии рассмотрения уголовного дела в суде первой и апелляционной инстанции.

Классификация может проводиться и по иному основанию – по зависимости реализации конкретных профессиональных прав адвоката-защитника от решений лиц, осуществляющих производство по делу. Так, ряд профессиональных прав адвокат-защитник может реализовать только при наличии разрешения от лиц, осуществляющих производство по делу (например – право присутствовать при проведении экспертизы), в то же время для реализации большинства профессиональных прав адвокату не требуется чье-либо разрешение (например – право заявлять ходатайства).

По формально-юридическому критерию, т.е. в зависимости от нормативно-правового акта, в котором закреплены профессиональные

⁸ Стремоухов А. В. Основания классификации прав и свобод человека // Ленинградский юридический журнал. – 2012. – № 1. – С. 7-17.

права адвоката-защитника, их следует классифицировать на права, закрепленные ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и права, закрепленные в положениях УПК РФ и ином процессуальном законодательстве. Отметим, что профессиональные права адвоката-защитника, закрепленные в ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» следует именовать статусными, поскольку они неотъемлемо связаны со статусом адвоката, как лица, осуществляющего функцию защиты.

Рассматривая вопрос о классификации профессиональных прав адвоката-защитника в зависимости от стадий уголовного судопроизводства следует отметить, что в научной литературе стадии уголовного судопроизводства определяются как самостоятельные этапы уголовного судопроизводства, имеющие свои начало и конец, задачи и содержание, свой круг участников, их осуществляющих, и характер складывающихся между ними уголовно-процессуальных отношений, при этом считается, что совокупность стадий образует систему уголовного судопроизводства. Однако при этом, представления исследователей о количестве стадий уголовного процесса, их названии, а также об их содержании различны. Анализ материалов современных научных исследований⁹ и учебной

⁹См.: Гриненко А. В. Система принципов уголовного процесса и ее реализация на досудебных стадиях: Автореф. дис. ... докт. юрид. наук, Воронеж, 2001; Попов Е. А. Адвокат как участник уголовного процесса в досудебных стадиях: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук, Краснодар, 2004; Пугачева А. В. Тактико-криминалистические особенности деятельности адвоката-представителя потерпевшего в досудебных стадиях уголовного процесса: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук, Владимир, 2006; Колесова Н. С. Личные (гражданские) права и свободы. В кн.: Права человека. – М., 1999. – С. 143; Козлова Е.И., Кутафин О.Е. Конституционное право России. – М., 1999. – С. 216-223; Безлепкин Б. Т. Судебно-правовая защита прав и свобод граждан в отношениях с государственными органами и должностными лицами. – М., 1997. – С. 7-10; Бондарь Н. С. Права человека и Конституция России. – Ростов-на-Дону, 1996. – С. 159; Безуглов А. А. и др. Конституционное право России. Том 1. – М., 2001. – С. 428-504; Катков Д. Б., Корчиго Е. В. Конституционное право. – М., 1999. – С. 73-76; Баглай М. В. Конституционное право Российской Федерации. – М., 1999. – С. 181-231; Гасанов К. К., Стремоухов А. В. Абсолютные права человека и ограничения прав // Правоведение. – 2004. – № 1 (252). – С. 164-173.

литературы¹⁰ позволяет в обобщенном (укрупненном) виде говорить о существовании стадии досудебного производства (куда включается стадия возбуждения уголовного дела и стадия предварительного расследования уголовного дела) и стадии судебного производства (куда включаются стадия назначения судебного заседания, стадия производства в суде первой инстанции, стадия исполнения приговора, стадия производства в суде второй инстанции, стадия пересмотра судебного решения в порядке надзора и пересмотра судебного решения по вновь открывшимся обстоятельствам).

Следует также отметить, что при определении классификационной структуры профессиональных прав адвоката-защитника необходимо учитывать и то обстоятельство, что рядом профессиональных прав адвокат-защитник вправе пользоваться на протяжении всех стадий уголовного судопроизводства, причем в рамках этой группы следует выделять как профессиональные права адвоката-защитника, непосредственно связанные с участием в уголовном судопроизводстве, так и права, обусловленные гарантиями независимости и сохранения адвокатской тайны. Наряду с этим, внутри классификационных групп представляется целесообразным выделять подгруппы профессиональных прав адвоката на основе общности ряда профессиональных прав.

При формировании структуры профессиональных прав адвоката-защитника следует и учитывать необходимость максимального укрупнения этой структуры, поскольку если этого не сделать, права адвоката-защитника, по причине их взаимосвязи с правами подозреваемого

¹⁰ Григорьев В. Н., Победкин А. В., Яшин В. Н. Уголовный процесс: Учебник. – М. : Изд-во Эксмо, 2005; Рыжаков А. П. Уголовный процесс: Учебник для вузов. – 3-е изд. испр. и доп. – М.: Издательство НОРМА, 2004.; Вандышев В. В. Уголовный процесс. Общая и особенная части. – М. : Волтерс Клувер, 2010; Уголовный процесс. Учебник для студентов юридических вузов и факультетов (под ред. К. Ф. Гуценко). – Изд-во «Зерцало», 2005.

(обвиняемого), будут представлять собой значительный по объему перечень¹¹, который, впрочем, будет вполне вписываться в общий, т.е. максимально укрупненный, перечень.

Представляется, что использование в качестве оснований для классификации профессиональных прав адвоката-защитника стадий уголовного судопроизводства в совокупности с формально-юридическим критерием, является наиболее оптимальным и продуктивным, поскольку этот подход позволяет рассматривать профессиональные права адвоката-защитника, установленные на различных уровнях и этапах производства по делу в их органичном единстве, и позволяет выстроить наиболее целостную (учитывающую положения всего массива соответствующих нормативно-правовых актов и иные факторы), стройную и последовательную (как для целей научного изложения материала, так и для его восприятия) систему профессиональных прав адвоката-защитника.

Таким образом, на основе сочетания различий в видах законодательных актов, регламентирующих соответствующие профессиональные права адвоката-защитника и различий в стадиях уголовного судопроизводства представляется необходимым прийти к выводу о существовании в современном российском законодательстве следующей системы профессиональных прав адвоката-защитника:

I. Статусные профессиональные права адвоката-защитника:

- профессиональные права адвоката-защитника, обусловленные гарантиями независимости адвоката;
- профессиональные права адвоката-защитника, обусловленные действиями, производимыми адвокатом.

¹¹ См.: Тюрин О. В. 976 прав обвиняемого в Уголовно-процессуальном кодексе Российской Федерации, или 976 защитительных позиций. – М. : Экзамен, 2007.

II. Отраслевые профессиональные права адвоката-защитника:

- профессиональные права адвоката-защитника, принадлежащие ему на всех стадиях уголовного судопроизводства;

- профессиональные права адвоката-защитника на досудебных стадиях уголовного судопроизводства (общие права адвоката-защитника на стадии предварительного расследования; права адвоката-защитника как участника следственных действий; права адвоката-защитника при назначении и производстве экспертизы; права адвоката – защитника на ознакомление с материалами предварительного расследования; права адвоката-защитника при рассмотрении вопросов о мере пресечения; права при рассмотрении отдельных вопросов, связанных с переводением уголовного дела в категорию дел особого производства);

- профессиональные права адвоката-защитника на судебных стадиях уголовного судопроизводства (общие права адвоката-защитника на судебных стадиях уголовного судопроизводства; права адвоката-защитника при рассмотрении уголовного дела в суде I инстанции; права адвоката-защитника при рассмотрении уголовного дела в суде апелляционной, кассационной инстанции и в порядке надзора; права адвоката-защитника при рассмотрении уголовного дела с участием присяжных заседателей).

Четкое определение научных представлений о понятии и системе института профессиональных прав адвоката-защитника будет способствовать созданию действенного правового механизма для реализации профессиональных прав адвоката-защитника что, в свою очередь, несомненно, будет содействовать укреплению престижа и повышению эффективности адвокатской деятельности, и, как следствие,

▪ К вопросу о классификации профессиональных прав адвоката-защитника по законодательству Российской Федерации / А. В. Рагулин // Часопис Національного університету «Острозька академія». Серія «Право». – 2013. – № 2(8) : [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://lj.oa.edu.ua/articles/2013/n2/13ravzrf.pdf>.

обеспечению реализации права каждого на получение квалифицированной юридической помощи.

Рагулін А. В.

До питання про класифікацію професійних прав адвоката-захисника за законодавством Російської Федерації

На основі поєднання відмінностей у видах законодавчих актів, що регламентують відповідні професійні права адвоката-захисника і відмінностей у стадіях кримінального судочинства автор приходять до висновку про існування в сучасному російському законодавстві системи статусних і галузевих професійних прав адвоката-захисника. Перша група включає права, обумовлені гарантіями незалежності адвоката і права обумовлені діями, що вчиняються адвокатом. Друга передбачає професійні права адвоката-захисника, що належать йому на всіх стадіях кримінального судочинства, професійні права адвоката-захисника на досудових стадіях кримінального судочинства та професійні права адвоката-захисника на судових стадіях кримінального судочинства.

Ключові слова: адвокат-захисник, кримінальне судочинство, професійні права адвоката.

Рагулин А. В.

К вопросу о классификации профессиональных прав адвоката-защитника по законодательству Российской Федерации

На основе сочетания различий в видах законодательных актов, регламентирующих соответствующие профессиональные права адвоката-защитника и различий в стадиях уголовного судопроизводства автор

▪ К вопросу о классификации профессиональных прав адвоката-защитника по законодательству Российской Федерации / А. В. Рагулин // Часопис Національного університету «Острозька академія». Серія «Право». – 2013. – № 2(8) : [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://lj.oa.edu.ua/articles/2013/n2/13ravzrf.pdf>.

приходит к выводу о существовании в современном российском законодательстве системы статусных и отраслевых профессиональных прав адвоката-защитника. Первые включают права, обусловленные гарантиями независимости адвоката и права обусловленные действиями, производимыми адвокатом. Вторые предусматривают профессиональные права адвоката-защитника, принадлежащие ему на всех стадиях уголовного судопроизводства, профессиональные права адвоката-защитника на досудебных стадиях уголовного судопроизводства и профессиональные права адвоката-защитника на судебных стадиях уголовного судопроизводства.

Ключевые слова: адвокат-защитник, уголовное судопроизводство, профессиональные права адвоката.

Ragulin A. V.

The classification of professional rights of the counsel according to the Russian Federation legislation

Based on a combination of differences in the types of legislative acts regulating the corresponding counsel professional rights and differences in the stages of criminal proceedings, the author comes to the conclusion that in modern Russian legislation system there are status and sectoral professional rights of the counsel. The first group includes the rights that stipulates from the lawyers' independence guarantees and law resulting actions to be done by counsel. The second provides professional rights of the counsel, that belong to all stages of criminal proceedings, to the pretrial stages of criminal proceedings, and those that correspond at the trial stage of criminal proceedings.

Key words: counsel, criminal justice, lawyer's professional rights.