

На правах рукописи

Буслаева Оксана Борисовна

**Деятельность адвоката по оказанию юридической помощи
осужденным, отбывающим наказание в исправительных учреждениях:
теория и практика**

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

АВТОРЕФЕРАТ
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Москва – 2015

Диссертация выполнена в ФГБОУ ВО «Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)» на кафедре адвокатуры и нотариата.

Научный руководитель:

Володина Светлана Игоревна, кандидат юридических наук, доцент

Официальные оппоненты:

Юрьев Сергей Сергеевич, доктор юридических наук, профессор кафедры адвокатуры и правоохранительной деятельности НОУ ОВО «Российская академия адвокатуры и нотариата»

Бородин Сергей Владимирович, кандидат юридических наук, управляющий партнер адвокатской конторы «Бородин и партнеры»

Ведущая организация:

Федеральное казенное образовательное учреждение высшего образования «Академия права и управления Федеральной службы исполнения наказаний».

Защита диссертации состоится 19 апреля 2016 г. в 13.00 на заседании диссертационного совета Д 212.123.05, созданного на базе ФГБОУ ВО «Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)», 125993, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 9, зал заседаний диссертационного совета.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке ФГБОУ ВО «Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)».

Полный текст диссертации, автореферат диссертации, а также отзывы размещены на сайте ФГБОУ ВО «Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)»: http://msal.ru/general/academy/councils/collab/all_public_text_dis_2015/index.php?&from_5=2

Автореферат разослан _____ 2016 года.

Ученый секретарь диссертационного совета,
доктор юридических наук,
профессор

Ю.И. Мигачев

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность исследования. Переход Российской Федерации к демократическому политическому режиму обусловил появление институтов гражданского общества, призванных защищать законные права и интересы человека и гражданина в государстве. Принятие Конституции РФ, законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре, об общественном контроле, об общественных наблюдательных комиссиях способствовало развитию правоотношений в сфере оказания квалифицированной юридической помощи лицам, отбывающим наказание в виде лишения свободы. Реализация права осужденных к лишению свободы на получение квалифицированной юридической помощи является индикатором соблюдения в государстве прав и свобод человека и гражданина. Международные правовые акты по правам человека, конституции и законы большинства зарубежных стран выделяют право на квалифицированную юридическую помощь в качестве основного права осужденного, и государства несут ответственность за обеспечение его доступности. Развитие Российской Федерации как демократического правового государства требует создания условий для защиты основных прав и свобод человека и гражданина, в том числе оказания квалифицированной юридической помощи осужденным, отбывающим наказание в исправительных учреждениях.

Предусмотренные Федеральным законом от 31 мая 2002 года № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (далее – Закон об адвокатуре)¹ виды деятельности адвоката в уголовном судопроизводстве, а также при исполнении приговора, являются гарантиями реализации права на квалифицированную юридическую помощь лиц, отбывающих наказание в виде лишения свободы. Осужденный ввиду особенностей его правового статуса должен быть поддержан

¹ Федеральный закон от 31 мая 2002 г. №63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации. – 10.06.2002 г. – № 23. – ст. 2102.

профессиональным и независимым защитником. Государство должно предоставить лицу, осужденному к лишению свободы, доступ к квалифицированной, а в случаях, предусмотренных законом, и бесплатной юридической помощи (часть 1 ст. 48 Конституции Российской Федерации (далее – Конституция РФ)², а также создать необходимые условия для беспрепятственного осуществления адвокатом защиты и оказания юридической помощи. Вместе с тем следует признать, что в современных условиях право осужденных на получение квалифицированной юридической помощи реализуется не в полном объеме, о чем свидетельствует анализ научных работ и статистические сведения. В Докладе Федеральной палаты адвокатов «О проблемах правосудия и уголовной юстиции в Российской Федерации в связи с обеспечением прав и свобод граждан»³ отмечено, что нарушение прав и свобод человека в РФ, в первую очередь, является правоприменительной проблемой, что обусловлено неблагополучием в деятельности соответствующих государственных институтов. Реализация осужденными права на квалифицированную юридическую помощь во многом зависит от правоприменительной деятельности Федеральной службы исполнения наказаний РФ и ее подразделений, осуществляющей отдельные правоохранительные функции в части выполнения задач по обеспечению охраны прав, свобод и законных интересов осужденных, правопорядка и законности в учреждениях, исполняющих уголовные наказания в виде лишения

² Конституция Российской Федерации (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993 г.) (с учетом поправок, внесенных законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 №6-ФКЗ, от 30.12.2008 №7-ФКЗ) // Российская газета. 21.02.2009. № 7.

³ О проблемах правосудия и уголовной юстиции в Российской Федерации в связи с обеспечением прав и свобод граждан: Доклад Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации. — М.: Информ Право, 2011, с. 7.

свободы (далее – исправительные учреждения), обеспечение безопасности содержащихся в них осужденных⁴.

Несмотря на то, что деятельность адвоката по оказанию юридической помощи лицам, осужденным к лишению свободы, урегулирована нормами Закона об адвокатуре, Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (далее – УПК РФ), Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации (далее – УИК РФ) и другими нормативными правовыми актами, их применение администрацией исправительных учреждений порождает определенные проблемы.

С каждым годом обостряется проблема давления на адвокатов и роста общего количества нарушений профессиональных прав адвокатов, что ограничивает конституционные права граждан на защиту и получение квалифицированной юридической помощи⁵.

Изложенные обстоятельства свидетельствуют о потребности в разработке теоретических положений и практических рекомендаций, направленных на совершенствование законодательства, регулирующего адвокатскую деятельность по оказанию юридической помощи осужденным, отбывающим наказание в исправительных учреждениях. Выявление специфики становления правового положения адвоката в аспекте оказания юридической помощи осужденному в России, имманентно присущих ей особенностей, а также анализ и адаптация зарубежного опыта приобретает большую значимость на современном этапе развития гражданского общества. Приверженность России международным стандартам исправительной политики требует приведения

⁴ Положение о Федеральной службе исполнения наказаний РФ, утвержденное Указом Президента РФ от 13.10.2004 № 1314 (ред. от 20.01.2015) «Вопросы Федеральной службы исполнения наказаний РФ». // Сборник законодательства Российской Федерации. 18 октября 2004 г. № 42. ст. 4109.

⁵ О проблемах правосудия и уголовной юстиции в Российской Федерации в связи с обеспечением прав и свобод граждан/ Доклад Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации, Москва, 2012 г с. 2, с. 42.

системы исполнения наказаний в соответствии с международными правовыми документами⁶.

Выделенные автором проблемы свидетельствуют об актуальности выбранной темы исследования, требуют научного анализа, разработки и формулирования предложений и рекомендаций. Представленная диссертационная работа направлена на всестороннее исследование особенностей и проблем, возникающих при реализации адвокатом полномочий по защите и оказанию юридической помощи осужденным, отбывающим наказание в исправительных учреждениях.

Степень научной разработанности темы. В последние годы отмечается интерес учёных к проблематике деятельности адвоката в уголовном судопроизводстве.

Исследованием адвокатской деятельности в уголовном судопроизводстве занимались следующие ученые: Д.Т. Арабули, Л.Н. Бардин, М.Ю. Барщевский, С.П. Бекешко, С.В. Бородин, Т.Г. Бородинова, В.А. Вайпан, В.В. Вандышев, А.А. Воронов, Л.А. Воскобитова, А.П. Галоганов, Л.Ю. Грудцына, Н.И. Капинус, Н.М. Кипнис, Я.С. Киселев, В.Е. Краснов, В.Л. Кудрявцев, А.Г. Кучерена, Е.Ю. Львова, Е.Г. Мартынчик, Л.Н. Масленникова, Г.Б. Мирзоев, В.А. Михайлов, Г.П. Падва, И.Д. Перлов, Ю.С. Пилипенко, А.В. Рагулин, Г.М. Резник, Л.А. Стешенко, М.С. Строгович, А.Я. Сухарев, И.Я. Фойницкий, О.Г. Цыденова, А.Л. Цыпкин, М.А. Чельцов, А.А. Эксархопуло, П.С. Элькинд, С.С. Юрьев и другие.

Исследованию проблем обеспечения права на защиту в уголовном судопроизводстве посвящены работы Л.Б. Алексеевой, О.Я. Баева, М.О. Баева,

⁶ Концепция развития уголовно-исполнительной системы Российской Федерации до 2020 года, утвержденная распоряжением Правительства РФ от 14.10.2010 г. № 1772-р // Собрание законодательства Российской Федерации. – 25.10.2010 г. – № 43 – ст. 5544.

А.В. Лазарева, А.А. Леви, Ю.Ф. Лубшева, В.В. Мельника, И.Б. Михайловской, Т.Г. Морщаковой, Ю.И. Стецовского, М.Б. Смоленского, А.Г. Халиулина, С.П. Щербы и других.

Вопросы защиты прав осужденных на стадии исполнения приговора в период действия законодательства РСФСР рассматривались в работах В.Д. Адаменко, А.В. Беседина, А.А. Любавина, В.В. Николюк, М.К. Свиридова, Ю.К. Якимовича.

Проблемам защиты осужденных, оказания юридической помощи осужденным посвящены работы следующих ученых в области уголовного процесса, уголовно-исполнительного права, криминологии, социологии, международного права, гражданского права: О.А. Акимовой, С.К. Акимова, А.Ф. Амануллиной, С.А. Борсученко, М.В. Виноградова, А.В. Грищенко, Н.В. Губарева, Д.С. Даланова, О.В. Ельчаниновой, А.А. Камардиной, И.Р. Керефова, Н.Б. Маликовой, О.В. Орлова, Д.В. Тулянского, М.С. Шайхуллина и других.

В работах названных выше авторов затрагивались лишь отдельные аспекты, связанные с темой настоящего исследования. Принятие Конституции РФ, Закона об адвокатуре, и других нормативно-правовых актов, изменивших правовое положение человека и гражданина в государстве, обуславливает необходимость изучения вопросов защиты лиц, осужденных к наказаниям в виде лишения свободы, на данном этапе развития законодательства. Кроме того, особенности деятельности адвоката по оказанию юридической помощи осужденным к лишению свободы с позиции комплексного подхода до настоящего времени не выступали предметом отдельного научного исследования.

Объектом диссертационного исследования явились правоотношения, складывающиеся в процессе реализации адвокатом полномочий по защите

осужденных, отбывающих наказание в исправительных учреждениях, и оказанию им квалифицированной юридической помощи.

Предметом исследования являются нормы конституционного, международного, уголовного, уголовно-процессуального и уголовно-исполнительного законодательства, нормы законодательства об адвокатуре, направленные на регламентацию адвокатской деятельности, а также судебная практика Европейского Суда по правам человека, Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, иных судов общей юрисдикции РФ.

Целью диссертационного исследования является формулирование теоретических положений, обуславливающих деятельность адвоката на стадии исполнения приговора в отношении осужденных, отбывающих наказание в исправительных учреждениях уголовно-исполнительной системы, а также разработка предложений, направленных на совершенствование законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре, о бесплатной юридической помощи, об общественном контроле, уголовно-исполнительного законодательства, способствующих повышению эффективности адвокатской деятельности.

Достижение указанной цели обуславливает необходимость постановки и решения следующих **задач**:

- сформулировать и конкретизировать понятие и выделить подвиды адвокатской деятельности по оказанию юридической помощи осужденным, отбывающим наказание в исправительных учреждениях;
- определить тенденции правового регулирования в зарубежном законодательстве и международном праве деятельности адвоката по оказанию юридической помощи осужденным, отбывающим наказание в исправительных учреждениях;

– выделить проблемы реализации профессиональных прав адвоката, оказывающего юридическую помощь осужденным, отбывающим наказание в исправительных учреждениях;

– исследовать особенности деятельности адвоката по защите осужденных в связи с некоторыми вопросами исполнения приговора;

– оценить эффективность адвокатской деятельности по оказанию юридической помощи осужденным, отбывающим наказание в исправительных учреждениях, в связи с обжалованием решений, действий (бездействий) должностных лиц администрации исправительных учреждений в порядке административного судопроизводства;

– выявить недостатки, связанные с правовым регулированием отношений по получению осужденными юридической помощи адвоката, субсидируемой государством;

– разработать основные направления сотрудничества адвокатуры и правозащитных организаций в целях оказания бесплатной юридической помощи лицам, отбывающим наказание в исправительных учреждениях.

Методологической основой диссертационного исследования стала система общенаучных и частнонаучных методов познания. Среди общенаучных методов познания наиболее значимым стал всеобщий диалектико-материалистический метод познания, который помог автору обосновывать взаимосвязь и взаимообусловленность процессов, связанных с правовым регулированием адвокатской деятельности по оказанию юридической помощи осужденным к лишению свободы; выделить проблемы и причины, способствующие неоднозначному толкованию и применению правовых норм, регулирующих данную деятельность. Системно-структурный метод обеспечил изучение комплекса нормативных правовых актов, регулирующих деятельность адвоката на стадии исполнения приговора и непосредственно связанные с ней правоотношения, как системы. В числе используемых автором частнонаучных

методов следует особо выделить историко-правовой метод, методы теоретического моделирования, юридической интерпретации, сравнительного правоведения и ряд других.

Теоретической основой диссертационного исследования явились работы ведущих ученых в области адвокатской деятельности и адвокатуры, теории государства и права, международного, уголовного, уголовно-процессуального, уголовно-исполнительного права и других отраслей.

Нормативную основу исследования составили принципы и нормы международного права, Конституции РФ, законодательства об адвокатуре, законодательства о бесплатной юридической помощи, уголовно-исполнительного законодательства, иных федеральных законов. В работе рассматриваются правовые позиции Европейского Суда по правам человека, судебные акты Конституционного Суда Российской Федерации, а также акты Верховного Суда Российской Федерации.

Эмпирическая база исследования основана на обобщении материалов практики адвокатских палат субъектов Российской Федерации за 2010–2014 гг., опубликованных обзоров судебной практики, судебных решений судов общей юрисдикции РФ, обращений осужденных к лишению свободы в юридическую клинику Университета им. О.Е. Кутафина (МГЮА) «Pro bono».

С целью обоснования выводов диссертационного исследования по разработанным диссертантом анкетам в период 2014–2015 гг. проведено анкетирование 138 адвокатов г. Москвы и Московской области, руководителей 35 исправительных учреждений в разных регионах РФ, 434 осужденных к наказанию в виде лишения свободы, содержащихся в исправительных учреждениях г. Москвы, Московской области, Республики Мордовия.

Научная новизна диссертационного исследования заключается в том, что оно является одним из первых в отечественной юридической науке исследованием комплекса проблем, возникающих в деятельности адвоката в связи с оказанием им квалифицированной юридической помощи осужденным, отбывающим наказание в исправительных учреждениях. Авторские выводы и интерпретация результатов эмпирических исследований способствовали разработке и теоретическому обоснованию понятия, признаков, целей и задач адвокатской деятельности по оказанию юридической помощи осужденным, отбывающим наказание в исправительных учреждениях, основных направлений совершенствования правового регулирования данного вида деятельности адвоката и формулированию предложений по совершенствованию законодательства.

Научная новизна проведенного исследования отражена в **положениях, выносимых на защиту:**

1. Предложено определение понятия деятельности адвоката по оказанию юридической помощи осужденным, отбывающим наказание в исправительных учреждениях, как относительно обособленного вида адвокатской деятельности, для которого характерно комплексное содержание, включающее оказание различных видов юридической помощи, и особый состав доверителей. Специфика предмета оказания юридической помощи осужденным в данном виде деятельности адвоката во многом обусловлена нормами уголовно-исполнительного права, определяющими взаимоотношения осужденного, отбывающего наказание в исправительном учреждении, с адвокатом.

2. Обосновано выделение в адвокатской деятельности по оказанию юридической помощи осужденным, отбывающим наказание в исправительном учреждении, следующих подвидов:

- защита прав и законных интересов осужденного, отбывающего наказание в исправительном учреждении, в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством по вопросам, разрешаемым судом в порядке уголовного судопроизводства;

- защита и представление интересов осужденного, отбывающего наказание в исправительном учреждении, по вопросам, возникающим из правоотношений по привлечению осужденного к дисциплинарной ответственности и наложению дисциплинарных взысканий администрацией исправительного учреждения;

- представление интересов осужденного, отбывающего наказание в исправительном учреждении, по вопросам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых и иных правоотношений.

3. На примере изученного опыта зарубежных стран установлено, что основными критериями, способствующими совершенствованию отечественного правового регулирования в сфере реализации права осужденных, отбывающих наказание в исправительных учреждениях, на получение квалифицированной юридической помощи, являются:

– наличие в штате исправительных учреждений лиц, призванных оказывать необходимую юридическую помощь осужденным (Ирландия, Италия);

– наличие института уполномоченного по правам человека, представляющего интересы лиц, отбывающих наказание в исправительных учреждениях (Великобритания, США);

– оказание бесплатной юридической помощи лицам, отбывающим наказание в исправительных учреждениях (Великобритания, США, Австралия);

– отсутствие цензуры содержания переписки адвоката с осужденным со стороны органов, исполняющих наказание (Казахстан, Армения);

– предоставление осужденному в исправительном учреждении возможности телефонных переговоров с адвокатом (Германия, Норвегия, Финляндия).

4. Последовательное развитие механизма правозащитной деятельности актуализирует необходимость нормативного закрепления некоторых профессиональных прав адвоката, осуществляемых при оказании юридической помощи осужденным, отбывающим наказание в исправительном учреждении:

1) право фиксировать с помощью технических средств информацию, содержащуюся в материалах дела, по которому адвокат оказывает юридическую помощь, в исправительном учреждении;

2) право на беспрепятственную встречу с доверителем наедине в условиях конфиденциальности в исправительном учреждении;

3) право адвоката на неконтролируемые телефонные переговоры с доверителем, отбывающим наказание в исправительном учреждении, без ограничения по их количеству и продолжительности;

4) право на переписку адвоката с доверителем, отбывающим наказание в исправительном учреждении, не подлежащую цензуре со стороны администрации исправительных учреждений.

5. Эффективность деятельности адвоката по защите прав и законных интересов осужденного, помимо прочего, зависит от внутренних решений администрации исправительного учреждения, в котором доверитель отбывает наказание. В целях обеспечения объективности решений администрации исправительного учреждения, касающихся личности осужденного, предложено ввести обязательное участие представителей общественности в работе комиссий исправительных учреждений при принятии решений о даче характеристики осужденного, подавшего ходатайство об условно-досрочном освобождении, и внести соответствующие изменения в федеральное законодательство.

6. Обоснована целесообразность включения в перечень гарантий соблюдения, а также защиты прав и законных интересов несовершеннолетних, отбывающих наказание в исправительных учреждениях, получение ими бесплатной юридической помощи, в том числе и по вопросам исполнения наказания, разрешаемым в порядке уголовного судопроизводства.

7. Определяющая тенденция развития направления государственной политики в сфере правовой поддержки населения связана с совершенствованием деятельности в области создания эффективной системы бесплатной юридической помощи. В целях обеспечения доступности правовой информации, юридических услуг, устранения факторов, способствующих проявлению правового нигилизма в деятельности служащих исправительных учреждений, предлагаются меры, направленные на создание программы участия адвокатов и членов неправительственных правозащитных организаций в оказании субсидируемой юридической помощи в исправительных учреждениях:

1) организация участия дежурных адвокатов в оказании квалифицированной юридической помощи осужденным, отбывающим наказание в исправительных учреждениях;

2) обеспечение координации деятельности института адвокатуры с неправительственными правозащитными организациями с целью повышения эффективности юридической помощи, оказываемой в исправительных учреждениях;

3) разработка и осуществление образовательных программ, направленных на правовое просвещение и повышение правовой грамотности осужденных;

4) внедрение специальных программ правового образования несовершеннолетних осужденных, отбывающих наказание в исправительных учреждениях.

На основе проведенного научного исследования предусмотрен **ряд положений по совершенствованию нормативно-правового регулирования**

деятельности адвоката по оказанию юридической помощи осужденным, отбывающим наказание в исправительных учреждениях (Приложение № 7 диссертации).

Теоретическая значимость диссертации состоит в расширении и уточнении научных представлений о понятии адвокатской деятельности по оказанию юридической помощи осужденным; выявлении особенностей правового статуса адвоката на стадии исполнения приговора; систематизации видов юридической помощи, оказываемой адвокатом осужденному. Результаты диссертации могут быть использованы в ходе дальнейших научных исследований проблем реализации полномочий адвоката на стадии исполнения приговора и оказания квалифицированной юридической помощи осужденным, а также в научно-педагогической работе.

Практическая значимость диссертации определяется проведенным комплексным исследованием судебной практики по вопросам, связанным с исполнением наказания, вопросам, вытекающим из правоотношений, возникающих в гражданском судопроизводстве с участием осужденных.

Выводы, сделанные в диссертации, могут быть использованы в законотворческом процессе при разработке мер, направленных на совершенствование законодательства об адвокатуре, о бесплатной юридической помощи, об общественном контроле, уголовно-исполнительного законодательства; в судебной практике и практической деятельности адвокатов и иных лиц, оказывающих юридическую помощь осужденным, отбывающим наказание в исправительных учреждениях.

Апробация результатов исследования. Диссертация выполнена на кафедре адвокатуры и нотариата Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина, где проводилось её рецензирование и обсуждение. По теме исследования опубликовано 14 научных работ, 8 из которых - в рецензируемых журналах, рекомендованных ВАК Министерства

образования и науки РФ. Основные теоретические положения и практические рекомендации диссертации докладывались на VIII, IX, X Ежегодных научно-практических конференциях «Адвокатура. Государство. Общество», 2012 г., 2013 г., 2014 г., 2015 г., проводимыми Федеральной палатой адвокатов РФ, VI Международной научно-практической конференции Кутафинские чтения «Гармонизация российской правовой системы в условиях международной интеграции», 3-4 апреля 2014 года, II Международной научно-практической конференции «Теоретические и практические аспекты развития юридической науки» (г. Ростов-на-Дону), 2015 г.

Структура диссертации. Диссертация состоит из введения, четырех глав, включающих четырнадцать параграфов, заключения, списка использованной литературы и приложений.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обоснованы актуальность исследования, показана степень научной разработанности темы и научная новизна, определен предмет научного исследования, его методологическая основа, сформулированы цели и основные задачи диссертации, указаны составляющие методологической основы, раскрываются теоретическая и нормативная базы, а также теоретическая и практическая значимость диссертационного исследования, сформулированы основные положения, выносимые на защиту, рассматривается апробация результатов исследования.

Глава первая «Общая характеристика адвокатской деятельности по оказанию юридической помощи лицам, отбывающим наказание в исправительных учреждениях» состоит из трех параграфов.

Первый параграф «Понятие адвокатской деятельности по оказанию юридической помощи лицам, отбывающим наказание в исправительных учреждениях» посвящен исследованию общетеоретических и правовых основ деятельности адвоката при оказании юридической помощи лицам, осужденным к наказанию в виде лишения свободы.

Автором проанализированы сущность и содержание адвокатской деятельности по оказанию юридической помощи лицам, осужденным к наказанию в виде лишения свободы, обобщен и дополнен понятийный аппарат предметной области исследования. Определено содержание защиты, цели и возможные направления деятельности адвоката-защитника, с позиции комплексного подхода к функциям адвоката-защитника автором разработано и предложено определение понятия деятельности адвоката по оказанию юридической помощи осужденному: профессиональная деятельность адвоката, направленная на защиту прав и законных интересов лица, в отношении которого исполняется уголовное наказание, в виде консультаций, составления

документов правового характера, гражданского и судебного представительства, а также иных видов правовой помощи, предусмотренных законодательством.

Сделан вывод, что эффективность данного направления деятельности адвоката может быть достигнута только с использованием комплекса определенных законодательством правовых средств, позволяющих адвокату беспрепятственно реализовывать свои полномочия по обеспечению прав и интересов лиц, осужденных к наказаниям в виде лишения свободы.

Второй параграф «Исторические аспекты оказания юридической помощи осужденным» посвящен анализу эволюции концепции права осужденного на получение юридической помощи в России и странах Западной Европы (Великобритания, Франция, Германия).

По итогам проведенного исследования автором установлено, что состояние института защиты в аспекте оказания юридической помощи осужденным к лишению свободы в современной России стало естественным следствием влияния нескольких основных факторов. Существует прямая связь между развитием профессиональных прав адвоката-защитника и формированием института процессуальных прав осужденного. Последствия нарушения прав осужденных являлись на протяжении всего исследованного исторического периода (1775-2014 гг.) острой социально-экономической проблемой, разрешить которую можно лишь при наличии эффективной нормативной правовой регламентации.

Современный комплекс норм, регулирующих деятельность адвоката по оказанию юридической помощи осужденному к лишению свободы, признан автором сформированным, однако, в тоже время, далеким от оптимального своего состояния. Отсутствие полноценной юридической помощи осужденным в сочетании с другими глубоко укоренившимися в российской системе уголовного правосудия проблемами ставят под угрозу такие ценности, как

человеческое достоинство, равенство и справедливость, и становятся причиной систематических нарушений прав человека.

В третьем параграфе «Международно-правовые гарантии и зарубежный опыт регулирования адвокатской деятельности по оказанию юридической помощи осужденным, отбывающим наказание в исправительных учреждениях» исследуются ведущие международно-правовые акты по правам человека, к которым присоединилась Россия (Всеобщая декларация прав человека, Международный пакт о гражданских и политических правах, Конвенция о защите прав человека и основных свобод, Конвенция ООН против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания и др.), предусматривающие обязанность государств-участников предоставлять квалифицированную (бесплатную) юридическую помощь в уголовных делах. Сделан вывод, что обеспечение процессуальных прав осужденного и в частности права на получение квалифицированной юридической помощи, является глобальной проблемой, а не одним из аспектов, затрагивающим интересы каждой отдельной страны. Расширение международного сотрудничества России в деле защиты прав и свобод осужденных, а также сопутствующей модернизации правовых норм, является объективной необходимостью.

Анализ практики Европейского суда по правам человека, проведенный автором, показал, что право на квалифицированную юридическую помощь рассматривается Судом в качестве важной гарантии справедливого судебного разбирательства. По итогам исследования судебной практики по делам о защите нарушенных прав осужденных автором выявлены случаи «необходимого» участия адвоката в судебном разбирательстве («случаи, требующие участия адвоката в интересах правосудия»). Проведенный анализ норм показывает, что гарантия права на защитника является важным аспектом гарантии права на справедливое судебное разбирательство. Это означает, что для обеспечения

справедливости судебного разбирательства все стороны уголовного процесса - в том числе обвинение и защита - должны иметь возможность эффективно осуществлять свои функции. Осужденный должен быть обеспечен защитником, который имеет право (на основании знания правовых норм) и способен представлять его интересы. Обеспечение права на юридическую помощь включает в себя: 1) обеспечение возможности для осужденного получать квалифицированную помощь адвоката; 2) обеспечение необходимых условий для адвоката с тем, чтобы он был в состоянии защитить своего подзащитного от предъявленных обвинений и способствовать смягчению его наказания.

На основе обобщения и анализа рассмотренного зарубежного опыта автор пришел к выводу, что единого подхода к регулированию деятельности адвоката по оказанию юридической помощи осужденным не существует. Автором выделены отличительные особенности и преимущества зарубежных моделей и доказана целесообразность реализации в отечественном законодательстве следующих положений: 1) отсутствие цензуры переписки адвоката с подзащитным, содержащимся в местах лишения свободы; 2) наличие нормативно-правовых актов, регулирующих правила поведения адвокатов в исправительном учреждении; 3) наличие развитой системы оказания бесплатной юридической помощи лицам, осужденным к лишению свободы.

Глава вторая «Правовой статус адвоката, оказывающего юридическую помощь осужденным, отбывающим наказание в исправительных учреждениях» состоит из двух параграфов.

В первом параграфе «Правовое положение и профессиональная ответственность адвоката-защитника на стадии исполнения приговора» исследуются вопросы правового статуса защитника осужденного. Процессуальный статус адвоката-защитника в стадии исполнения приговора на практике остается спорным и требует уточнения в Законе об адвокатуре в части урегулирования видов адвокатской деятельности.

Исполнение приговора является заключительной стадией уголовного судопроизводства, оказывая юридическую помощь осужденному по вопросам, связанным с исполнением приговора, адвокат выполняет функцию защитника осужденного, правовой статус которого регулируется Законом об адвокатуре и уголовно-процессуальным законодательством.

Осужденный, являясь участником уголовного судопроизводства, имеет право на защиту и приглашение или назначение защитника. Право на защиту и право иметь представителя по доверенности для осуществления осужденным гражданских прав и интересов должны быть разграничены.

Рассмотрены основные проблемы, связанные с ненадлежащим исполнением адвокатом своих профессиональных обязанностей при оказании юридической помощи осужденным к лишению свободы.

Второй параграф «Полномочия адвоката, оказывающего юридическую помощь осужденным, отбывающим наказание в исправительных учреждениях» посвящен исследованию особенностей полномочий адвоката, оказывающего юридическую помощь осужденному к наказанию в виде лишения свободы, урегулированных нормами Закона об адвокатуре и процессуального законодательства.

По итогам исследования автором выделены и рассмотрены проблемы реализации (в т. ч. вопросы оформления полномочий) на практике прав адвоката, имеющих особую значимость при оказании адвокатом юридической помощи осужденным к наказанию в виде лишения свободы: право адвоката на запрос сведений у государственных органов, в частности у администрации исправительных учреждений; право фиксировать (в том числе с помощью технических средств) информацию, содержащуюся в материалах дела, по которому адвокат оказывает юридическую помощь; право беспрепятственно встречаться с доверителем в условиях конфиденциальности; право на

конфиденциальную переписку и телефонные переговоры с доверителем, отбывающим наказание в исправительных учреждениях.

Анализ решений Конституционного Суда РФ, а также решений судов общей юрисдикции РФ, позволил сделать вывод, что отсутствие четко установленного в законодательстве механизма оказания юридической помощи в исправительных учреждениях приводит к трудностям при реализации полномочий адвоката по оказанию юридической помощи осужденному. В целях устранения данных проблем в диссертации предложено внести изменения в Закон об адвокатуре, указав, что адвокат имеет право беспрепятственно встречаться с доверителем, отбывающим наказание в исправительном учреждении, в условиях конфиденциальности. Также автором разработаны Правила оказания квалифицированной юридической помощи осужденным к наказанию в виде лишения свободы, в которых установлен порядок и условия проведения встреч для оказания юридической помощи.

Автором исследованы проблемы, возникающие в адвокатской практике, при реализации права адвоката на конфиденциальную переписку с подзащитным, отбывающим наказание в исправительном учреждении. По мнению автора, эффективизация деятельности адвоката по оказанию юридической помощи лицам, осужденным к наказанию в виде лишения свободы, требует установления возможности цензуры переписки адвоката с подзащитным только на основании судебного решения в соответствии с законодательством об оперативно-розыскной деятельности. На основании анализа международной практики, судебной практики Европейского суда по правам человека, практики российских судов, а также проведенных опросов автор заключает, что предусмотренная законодательством возможность выборочно подвергать цензуре переписку адвоката с осужденным нарушает охраняемый законом режим адвокатской тайны, создает препятствия в оказании

квалифицированной юридической помощи. В этой связи предлагается внести изменения Закон об адвокатуре.

Последовательное развитие механизма реализации права осужденного на получение юридической помощи в современных условиях развития информационно-коммуникационных технологий, актуализирует необходимость закрепления в законодательстве права осужденного на не цензурируемые переговоры с адвокатом с использованием современных средств связи в целях получения юридической помощи. Автор анализирует основные тенденции «модернизации» подхода к контролю коммуникационных контактов осужденных, предпринимаемых за рубежом и в России, и обосновывается необходимость закрепить в законодательстве право осужденного на телефонные переговоры с защитником по вопросам оказания юридической помощи, исключив возможность их контроля и прослушивания персоналом исправительных учреждений. В этой связи предложено внести изменения в Закон об адвокатуре и в ч. 6 ст. 92 УИК РФ.

Глава третья «Особенности некоторых видов деятельности адвоката, оказывающего юридическую помощь осужденным к лишению свободы» включает шесть параграфов.

В первом параграфе «Особенности защиты осужденного в связи с подачей ходатайства об условно-досрочном освобождении от наказания» сделан вывод, что необходимость оптимизации адвокатской деятельности требует совершенствования правовых средств, используемых в деятельности адвоката по условно-досрочному освобождению подзащитного на основе комплексного подхода к собиранию всех необходимых доказательств для успешной подачи ходатайства об условно-досрочном освобождении. Позиция адвоката-защитника по условно-досрочному освобождению должна основываться на доказывании трех элементов: отбытие осужденным

необходимой части срока назначенного наказания; исправление осужденного; возмещение причиненного преступлением ущерба.

Автором установлено, что в целях повышения объективности оценки поведения осужденного администрацией исправительного учреждения целесообразно установить обязательное участие представителей общественности в составлении характеристики на осужденного.

Второй параграф «Юридическая помощь лицам, отбывшим наказание, при подаче ходатайства о снятии судимости» посвящен исследованию правоотношений, связанных со снятием судимости. Основаниями для снятия судимости с лица, отбывшего наказание, являются: безупречное поведение и возмещение вреда. В связи с тем, что законодательство не уточняет, какие действия доказывают исправление лица или его безупречное поведение, нет единой судебной практики по разрешению ходатайств о снятии судимости. Поскольку повторное ходатайство о снятии судимости в случае отказа суда можно подать спустя год, необходимо задействовать все, предоставленные адвокату полномочия, для предоставления в суд достаточных и достоверных доказательств исправления осужденного. Автор исследует доказательства, необходимые для разрешения ходатайства о снятии судимости (документы и опросы лиц, которые смогут дать доверителю положительную характеристику) и предлагает стратегию адвокатской деятельности по оказанию данного вида юридической помощи осужденным.

В третьем параграфе «Комплексная юридическая помощь осужденным к лишению свободы, оказываемая адвокатом в связи с правоотношениями, не урегулированными уголовно-процессуальным законодательством» исследуются особенности оказания адвокатом юридической помощи подзащитному осужденному, отбывающему наказание в виде лишения свободы, обусловленные особым правовым статусом лица, содержащегося в исправительном учреждении.

Автор пришел к выводу, что осужденный, отбывающий наказание в исправительном учреждении, нуждается во всесторонней, комплексной юридической помощи адвоката, по различным вопросам гражданских, семейных, жилищных, наследственных, социальных правоотношений. Адвокат, обладая особыми профессиональными правами, в состоянии оказать эффективную защиту прав осужденного, разъяснить законодательство, выступить представителем и посредником в широком спектре правоотношений.

Фактическая невозможность осужденного принимать физическое участие в осуществлении имущественных прав порождает частые случаи их нарушения. В частности, соблюдение третьими лицами жилищных прав осужденного требуют особого внимания со стороны осужденного и его адвоката. Неуплата платежей по содержанию жилого помещения, оставление жилой собственности без присмотра, злоупотребление правами родственниками, совместно проживавшими с осужденным до вынесения приговора, являются причинами, в связи с которыми лицо, освобождающееся из мест лишения свободы, может лишиться места проживания. В связи с изложенным, адвокату следует предпринять все действия в интересах доверителя, направленные на сохранение законного режима и защиту жилищных прав осужденного.

Инвалиды, отбывающие наказание в виде лишения свободы, обладают дополнительными правами, обусловленными особым правовым статусом, урегулированных законодательством о защите инвалидов. Нарушения прав инвалида на медико-санитарное и медико-психологическое сопровождение в исправительном учреждении сложно пресечь без участия адвоката, подготовившего и подавшего соответствующие жалобы.

Изучение судебной практики выявило наличие проблем в реализации осужденным, отбывающим наказание, наследственных прав. Деятельность адвоката, оказывающего комплексную юридическую помощь подзащитному, отбывающему наказание, должна быть направлена на своевременное

вступление в наследство, на обжалование пропущенного срока вступления в наследство, на предотвращение злоупотреблений со стороны родственников осужденного, вступающих в наследство наряду с ним.

Четвертый параграф «Обжалование решений, действий (бездействия) должностных лиц администрации исправительных учреждений».

Осужденным необходима юридическая помощь при обращении в суд с заявлениями об обжаловании действия (бездействия) должностных лиц исправительных учреждений в порядке административного судопроизводства. Осужденный, находясь в подчиненном по отношению к администрации исправительного учреждения положении, не может собрать все доказательства для обращения в суд в порядке административного судопроизводства.

Жалобы, подаваемые осужденными в рамках административного судопроизводства, можно классифицировать по двум основаниям: заявления, связанные с нарушением прав осужденных, предусмотренных уголовно-исполнительным законодательством; заявления, связанные с незаконным применением администрацией исправительных учреждений мер дисциплинарного взыскания.

Особое значение для осужденных имеют решения судов по жалобам на действия должностных лиц, заключающихся в незаконном наложении дисциплинарных взысканий. Действующим законодательством оказание юридической помощи при привлечении осужденного к дисциплинарной ответственности не регламентировано. При этом большинство опрошенных осужденных нуждались в юридической помощи при наложении дисциплинарных взысканий. В работе дисциплинарной комиссии должен принимать участие адвокат осужденного, если осужденный об этом ходатайствует. Незаконно наложенное взыскание препятствует положительному решению судом вопросов, касающихся улучшения положения осужденного.

В пятом параграфе «Юридическая помощь, оказываемая адвокатом, в связи с вопросами применения акта об амнистии» исследуются вопросы, связанные с применением акта об амнистии. Автором рассматривается понятие амнистии, ее основные черты, а также наиболее актуальные для осужденных вопросы, решение которых требует оказания адвокатом юридической помощи. Анализ показал, что наиболее востребована помощь адвоката при разъяснении акта об амнистии и обжаловании отказа в амнистии, органа, уполномоченного на это постановлением о порядке применения амнистии.

Автор исследует положения ряда постановлений Государственной Думы РФ «Об объявлении амнистии» и делает вывод, что осужденные лишены возможности вынести аргументированное суждение о порядке применения амнистии на основании анализа текста постановления об амнистии ввиду необходимости учета положений различных пунктов данных документов, а также норм законодательства. Обязанность исполнения постановления об амнистии в части освобождения лиц, в отношении которых исполняется наказание в виде лишения свободы, возлагается на органы Федеральной службы исполнения наказаний РФ. Законодательством установлен 6-месячный срок, в течение которого должно быть принято решение об освобождении амнистируемого лица. Исправительное учреждение вправе освободить осужденного, как в начале указанного срока, так и в конце. Для более оперативного принятия решения об освобождении амнистируемого лица органом, исполняющим наказание, целесообразной является подача заявления о применении акта амнистии, адресованное начальнику исправительного учреждения и прокурору, уполномоченному осуществлять надзор за соблюдением законности в исправительном учреждении.

В шестом параграфе «Особенности адвокатской деятельности по оказанию юридической помощи несовершеннолетним, осужденным к лишению свободы» автором были сделаны следующие выводы.

Обязательность защиты несовершеннолетнего должна сохраняться на стадии исполнения приговора при разрешении вопросов, связанных с исполнением приговора.

Чаще всего преступления совершаются несовершеннолетними лицами, воспитывающимися в условиях с трудным материальным положением, и как результат, нуждающимися в бесплатной юридической помощи. В этой связи в диссертации обосновывается целесообразность оказывать несовершеннолетним осужденным к лишению свободы бесплатную юридическую помощь, как по вопросам, урегулированным нормами уголовно-процессуального права, так и в связи с вопросами исполнения наказания.

Глава четвертая «Оказание субсидируемой юридической помощи осужденным» посвящена исследованию особенностей и проблем оказания бесплатной юридической помощи осужденным.

Первый параграф «Бесплатная юридическая помощь осужденным, оказываемая в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством».

Бесплатная юридическая помощь осужденному может быть оказана в соответствии с УПК РФ по вопросам, связанным с исполнением приговора, и в соответствии с Законом о бесплатной юридической помощи. В диссертации обобщаются случаи оказания бесплатной юридической помощи осужденным, на основании анализа судебной практики по жалобам осужденных на постановления о взыскании судебных издержек, а также обобщения данных, полученные в результате анкетирования осужденных, сделан вывод о том, что, во-первых, большинство осужденных не имеют достаточных для оплаты услуг адвоката по соглашению денежных средств; во-вторых, осужденные зачастую не знают о необходимости оплаты предоставляемой юридической помощи - плата за услуги адвоката взыскивается с осужденных в судебном порядке без уведомления осужденного о таком взыскании; в-третьих, осужденные имеют право на бесплатную юридическую помощь адвоката-защитника, только если

защитник назначается судом вопреки воле осужденного, при наличии в деле письменного свидетельства его отказа (ходатайство осужденного, запись в протоколе судебного заседания); в-четвертых, осужденные имеют право на освобождение от оплаты услуг адвоката-защитника, только если в суде будет доказана его имущественная несостоятельность.

В диссертации предложено четко дифференцировать случаи, когда осужденный в соответствии с законодательством может получить юридическую помощь безвозмездно, а в каких - юридическая помощь оказывается с последующим взысканием возмещения с осужденного. В целях обеспечения прав осужденных на субсидируемую юридическую помощь предложено организовать дежурства адвокатов в исправительных учреждениях, осуществляющих защиту осужденных к лишению свободы, не имеющих финансовых возможностей обратиться к адвокату по соглашению.

Второй параграф «Бесплатная юридическая помощь осужденным по вопросам, не урегулированным уголовно-процессуальным законодательством». По результатам проведенного исследования автором сделаны следующие выводы.

Предложена классификация лиц, имеющих право на получение бесплатной юридической помощи в соответствии со статьей 20 Закона о бесплатной юридической помощи: 1) малоимущие граждане; 2) граждане, обладающие особым правовым статусом, который делает их наиболее уязвимыми при нарушении их прав и законных интересов; 3) граждане, пострадавшие от чрезвычайных ситуаций.

Право на бесплатную юридическую помощь позволяет реализовать право на судебную защиту, право на обращения в государственные органы, защитить права, вытекающие из гражданских, семейных, административных и иных правоотношений, субъектом которых может выступать осужденный. Прямого указания на то, что наличие у гражданина статуса осужденного лишает его

права на получение бесплатной юридической помощи, законодательство не содержит. Соответственно, осужденному гарантируется право на получение бесплатной юридической помощи при наличии установленных Законом о бесплатной юридической помощи оснований.

Третий параграф «Сотрудничество адвокатуры и правозащитных организаций в целях оказания бесплатной юридической помощи осужденным к лишению свободы». Автор анализирует основные характеристики и цели деятельности правозащитных организаций соответствии с Законом от 10 июня 2008 г. № 76-ФЗ «Об общественном контроле за обеспечением прав человека в местах принудительного содержания и о содействии лицам, находящимся в местах принудительного содержания» и Законом от 21 июля 2014 г. № 212-ФЗ «Об основах общественного контроля в Российской Федерации».

Предложены формы взаимодействия адвокатов и членов правозащитных организаций по оказанию юридической помощи осужденным к лишению свободы:

- проведение специализированных совместных образовательных мероприятий, курсов по повышению квалификации в сфере защиты прав лиц, осужденных к наказанию в виде лишения свободы;
- организация совместных выездов в исправительные учреждения для оказания юридической помощи осужденным;
- проведение совместных мероприятий с представителями Министерства юстиции РФ, ФСИН РФ в целях совершенствования системы оказания осужденным субсидируемой юридической помощи.
- организация информирования в сфере защиты прав осужденных, создание, размещение в средствах массовой информации и распространение соответствующих информационных материалов, в т. ч. путем участия во всероссийских и международных конференциях и семинарах, анализа и обработки результатов, полученных в результате участия в конференциях и

семинарах, организации целевых рекламно-информационных кампаний, системное включение в средства массовой информации и электронные информационные каналы (в том числе в системе Интернет) материалов, направленных на защиту прав осужденных, издание на информационных материалов, в том числе ежемесячных бюллетеней, буклетов и т.д.

В заключении подведены итоги проведенного научного исследования, содержащие основные выводы и практические рекомендации, сделанные в соответствующих параграфах диссертации.

Приложение работы включает в себя: обобщенные результаты проведенного анкетирования адвокатов, руководителей исправительных учреждений и осужденных; образец ходатайства об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания, предложения внесения изменений в законодательство.

Основные положения диссертации и содержащиеся в ней выводы, а также предложения опубликованы в 14 работах автора общим объемом 7,3 п.л.:

а) В изданиях, входящих в Перечень ведущих рецензируемых научных изданий и журналов, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией для публикации основных результатов диссертаций на соискание степени кандидата наук:

1. *Кузнецова (Буслаева) О.Б.* Полномочия адвоката-защитника на стадии исполнения приговора // Адвокатская практика. 2012. № 3. – 0,7 п.л.

2. *Кузнецова (Буслаева) О.Б.* Понятие и значение юридической помощи, оказываемой адвокатом на стадии исполнения приговора // Адвокатская практика. 2012. № 5. – 0,4 п.л.

3. *Кузнецова (Буслаева) О.Б.* Защита прав осужденных на стадии исполнения приговора по вопросам исполнения наказания // Адвокатская практика. 2014. № 2. – 0,4 п.л.

4. *Кузнецова (Буслаева) О.Б.* Порядок и условия предоставления осужденным свидания с адвокатом для получения юридической помощи // Адвокатская практика. 2015. № 1. – 0,5 п.л.

5. *Кузнецова (Буслаева) О.Б.* Конфиденциальность в вопросах коммуникации между адвокатом и осужденным // Адвокат. 2015. № 2. – 0,5 п.л.

6. *Кузнецова (Буслаева) О.Б.* Деятельность адвоката по оказанию юридической помощи осужденным: проблемы теории и практики // Образование. Наука. Научные кадры. 2015. № 3. – 0,4 п.л.

7. *Кузнецова (Буслаева) О.Б.* Проблемы адвокатской деятельности по оказанию юридической помощи осужденным к наказанию в виде лишения свободы // Черные дыры в российском законодательстве. 2015. № 4. – 0,6 п.л.

8. *Буслаева О.Б.* Проблемы обжалования в судебном порядке решений, действий (бездействия) должностных лиц администрации исправительных учреждений // Инновации и инвестиции. 2015. № 9. – 0,7 п.л.

б) В других изданиях:

9. *Кузнецова (Буслаева) О.Б.* Виды юридической помощи, оказываемой адвокатом осужденному при исполнении уголовного наказания // Сборник материалов Конференции «Адвокатура. Государство. Общество. 2012» - 0,5 п.л.

10. *Кузнецова (Буслаева) О.Б.* Право осужденного на защиту на стадии исполнения приговора // Сборник материалов Конференции «Адвокатура. Государство. Общество. 2013» - 0,3 п.л.

11. *Кузнецова (Буслаева) О.Б.* Право осужденных на бесплатную юридическую помощь, оказываемую адвокатом // Законодательство и экономика. № 5, 2015. – 1 п.л.

12. *Кузнецова (Буслаева) О.Б.* Право осужденных на получение юридической помощи в зарубежном законодательстве // Евразийская адвокатура. № 3, 2015. – 0,7 п.л.

13. *Кузнецова (Буслаева) О.Б.* Защитительная деятельность адвоката в стадии исполнения приговора // Сборник материалов II Международной научно-практической конференции «Теоретические и практические аспекты развития юридической науки» (г. Ростов-на-Дону). 2015 – 0,2 п.л.

14. *Буслаева О.Б.* // Сотрудничество адвокатуры и правозащитных организаций в целях оказания бесплатной юридической помощи осужденным к лишению свободы // Сборник материалов Конференции «Адвокатура. Государство. Общество. 2015» - 0,4 п.л.