

Е. С. Шугрина

## ПРАВО НА ПОЛУЧЕНИЕ КВАЛИФИЦИРОВАННОЙ ЮРИДИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ ИНОСТРАННЫМИ ГРАЖДДАНАМИ

***Аннотация.** В статье рассматриваются особенности реализации права на получение квалифицированной юридической помощи иностранными гражданами. Согласно части 1 статьи 48 Конституции РФ каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. Из этой формулировки следует, что данное право есть у каждого, независимо от гражданства. Вместе с тем бесплатная помощь в отдельных случаях по ряду категорий дел зависит от наличия гражданства РФ. Обращается внимание на различие оказания помощи по уголовным, гражданским делам. Исследуются особенности оказания квалифицированной юридической помощи, предусмотренные в международных договорах, заключенных Российской Федерацией.*

***Ключевые слова:** юриспруденция, юридические услуги, иностранные граждане, адвокаты, квалифицированная юридическая помощь, бесплатная юридическая помощь, гражданские дела, уголовные дела, международные договоры, правовая помощь иностранцам.*

Согласно ч. 1 ст. 48 Конституции РФ каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. В данной норме ничего не говорится о наличии гражданства РФ. Иными словами, данное право есть у каждого, независимо от гражданства. В названной статье дополнительно оговаривается, что в предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно.

Бесплатная квалифицированная помощь по некоторым категориям дел связана с наличием гражданства. Согласно ч. 2 ст. 2 Федерального закона от 21 ноября 2011 г. №324-ФЗ “О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации” бесплатная юридическая помощь иностранным гражданам и лицам без гражданства оказывается в случаях и в порядке, которые предусмотрены федеральными законами и международными договорами Российской Федерации.

**Особенности получения квалифицированной юридической помощи.** Право на получение квалифицированной юридической помощи является с одной стороны самостоятельным субъективным конституционным правом человека, а с другой - гарантией реализации других конституционных прав – права на судебную защиту (ст. 46 Конституции РФ), права на защиту (ст. 45 Конституции РФ). Причем, согласно ч. 3 ст. 55 Конституции РФ права и свободы, предусмотренные данной статьей, не подлежат ограничению.

Как указал Конституционный Суд РФ в Постановлении от 28 января 1997 г. №2-П, гарантируя право на получение именно квалифицированной юридической помощи, государство должно, во-первых, обеспечить условия, способствующие подготовке квалифицированных юристов для оказания гражданам различных видов юридической помощи, и, во-вторых, установить с этой целью определенные профессиональные и иные квалификационные требования и критерии.

Одной из гарантий квалифицированности получаемой юридической помощи является наличие особого порядка допуска в качестве защитника, представителя стороны по определенным категориям дел. Об этом уже говорилось ранее.

Согласно ст. 1 Федерального закона от 31 мая 2002 г. №63-ФЗ “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации” именно адвокатская деятельность является квалифицированной юридической помощью. Чтобы получить статус адвоката, необходимо: во-первых, иметь высшее юридическое образование в вузе, имеющем государственную аккредитацию либо ученую степень по юридической специальности; во-вторых, иметь стаж работы по юридической специальности не менее двух лет либо пройти стажировку в адвокатском образовании. Причем в Законе указано, какая работа засчитывается в стаж работы по юридической специальности, необходимой для приобретения статуса адвоката

(ст. 9). Но даже при соблюдении этих условий статус адвоката получает лицо, сдавшее квалификационный экзамен. Такая усложненная процедура получения статуса адвоката является одной из гарантий получения квалифицированной юридической помощью.

К лицам, имеющим статус адвоката, также предъявляются и определенные требования, направленные на поддержание адвокатом определенного уровня профессиональной квалификации: 1) если адвокат действует непрофессионально и неквалифицированно, он создает основание для собственной ответственности как перед доверителем в силу гражданско-правового характера их отношений, так и перед адвокатской корпорацией в силу принятых адвокатами этических требований (ст. 8 Кодекса профессиональной этики адвоката); 2) при осуществлении своей профессиональной деятельности он обязан постоянно повышать квалификацию; 3) адвокат осуществляет в соответствии с федеральным законом страхование риска своей профессиональной имущественной ответственности за нарушение условий заключенного с доверителем соглашения об оказании юридической помощи; 4) Указом Президента РФ от 14 июля 2008 г. №1079 на Министерство юстиции РФ возложены функции по контролю и надзору в сфере адвокатуры, которые до 1 июля 2008 г. осуществлялись Федеральной регистрационной службой; 5) адвокат-защитник не может отказаться от принятой на себя защиты (ч. 4 ст. 6 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», ч. 7 ст. 49 УПК РФ).

В действующем законодательстве не сформулированы критерии квалифицированности юридической помощи. Вместе с тем в правоприменительной практике, в деятельности квалификационных комиссии адвокатских палат субъектов РФ время от времени приходится сталкиваться с необходимостью оценки качества юридической помощи, оказанной адвокатом. В этом случае оценка качества оказания юридической помощи, связывается с ее очевидностью и бесспорностью (например, пропуск срока исковой давности).

Согласно ст. 8 Федерального закона от 21 ноября 2011 г. №324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» все виды бесплатной юридической помощи могут оказывать лица, имеющие высшее юридическое образование, если иное не предусмотрено федеральными законами. Наличие высшего юридического образования в данном случае является гарантией квалифицированности предоставляемой бесплатной юридической помощи. Федеральными законами могут быть установлены дополнительные квалификационные требования к лицам, оказывающим бесплатную юридическую помощь в виде представления интересов граждан

в судах, государственных и муниципальных органах, организациях. Например, защиту по уголовным делам осуществляют не просто юристы, а лица, имеющие статус адвоката.

**Особенности получения бесплатной квалифицированной юридической помощи.** В соответствии с действующим законодательством бесплатная квалифицированная помощь, оказывается адвокатами в следующих случаях: по уголовным делам в порядке ст. 49 УПК РФ, по некоторым гражданским делам в порядке ст. 26 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и ст. 50 ГПК РФ, а также с учетом норм нового Федерального закона от 21.11.2011 N 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации». В большинстве названных документах говорится о том, что юридическая помощь предусматривается бесплатно для граждан РФ.

Анализ практики Европейского суда по правам человека позволяет выделить определенные критерии получения бесплатной квалифицированной юридической помощи по уголовным делам: а) финансовый критерий, что предполагает необходимость оценки реальной нуждаемости гражданина; б) критерий «интересов правосудия», что означает серьезность правонарушения; юридическую и фактическую сложность дела; и способность лица представлять себя самостоятельно. В терминологии Европейского суда по правам человека чаще встречается такое понятие как «эффективная» бесплатная юридическая помощь», а не квалифицированная, что предполагает предоставление заинтересованному лицу юридической помощи в условиях, которые позволяют ей реально воспользоваться. Так, по мнению Суда, назначение адвоката защитником еще не обеспечивает эффективной помощи, т.к. назначенный адвокат может умереть, серьезно заболеть, в течение длительного периода быть лишен возможности действовать или уклоняться от выполнения своих обязанностей. Власти, если они уведомлены о возникшем положении, должны либо его заменить, либо заставить выполнять свои обязанности. Нельзя считать государство ответственным за бездеятельность официально назначенного адвоката, но в конкретных обстоятельствах компетентные власти должны были предпринять шаги, чтобы обеспечить заявителю действительную возможность пользоваться тем, на что, по их признанию, он имел право. Перед властями было открыто два пути: либо заменить адвоката, либо, если это уместно, заставить его выполнять свои обязанности (Решение Европейского суда по правам человека от 30 апреля 1980 г. по делу «Артико против Италии»).

В решении Европейского суда по правам человека от 11 сентября 1979 г. по делу «Эйри против Ирландии» отмечается, что хотя в Европейской конвенции о защите

прав человека и основных свобод не имеется положения о предоставлении юридической помощи в гражданских делах, параграф 1 статьи 6 может применяться как положение, обязывающее государства предоставлять юридическую помощь, когда такая помощь необходима для обеспечения эффективного доступа к судам, или когда такое юридическое представительство обязательно должно обеспечиваться, согласно внутреннему законодательству, или в связи со сложностью процедуры или дела.

По уголовным делам бесплатная юридическая помощь оказывается задержанным, заключенным под стражу, обвиняемым. Причем независимо от наличия или отсутствия гражданства. Основание для этого является ходатайство подозреваемого, обвиняемого или обращение его законного представителя (ст. 49-51 УПК РФ). С потерпевшими ситуация обстоит более сложно. В Определении Конституционного Суда РФ от 5 декабря 2003 г. №446-О подчеркивается, что поскольку в ч. 1 ст. 48 Конституции РФ не уточняется, кем именно должна быть обеспечена квалифицированная юридическая помощь нуждающемуся в ней гражданину, конституционную обязанность государства обеспечить каждому желающему достаточно высокий уровень любого из видов предоставляемой юридической помощи нельзя трактовать как обязанность пользоваться помощью только адвоката. Соответственно, право потерпевшего на получение юридической помощи не может влечь за собой возникновение у него обязанности обращаться за юридическими услугами только к членам адвокатского сообщества. Представителем потерпевшего и гражданского истца могут быть иные - помимо адвокатов - лица, в том числе близкие родственники, о допуске которых ходатайствует потерпевший или гражданский истец.

Однако считать указанную юридическую помощь, оказываемую адвокатами, в чистом виде бесплатной неправильно, поскольку таковой она будет лишь для тех, кому она оказывается. Труд же адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора и суда, оплачивается за счет средств федерального бюджета в порядке, устанавливаемом Правительством РФ, а порядок компенсации расходов адвокатов, оказывающих юридическую помощь гражданам бесплатно, определяется законами и иными нормативными правовыми актами субъектов РФ.

Адвокаты за работу по назначению получают компенсацию из федерального бюджета в порядке, определенном постановлением Правительства РФ от 4 июля 2003 г. (ред. от 22 июля 2008 г.) №400 “О размере оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в

уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда”.

По гражданским делам бесплатная квалифицированная юридическая помощь оказывается адвокатами, сотрудниками государственных юридических бюро и иными субъектами системы оказания бесплатной юридической помощи. Государственные юридические бюро созданы на основании постановления Правительства РФ от 22 августа 2005 г. №534 “О проведении эксперимента по созданию государственной системы оказания бесплатной юридической помощи малоимущим гражданам” в 10 субъектах РФ. В настоящее время их деятельность регулируется Постановлением Правительства РФ от 25 декабря 2008 г. №1029 “О государственных юридических бюро”. Согласно данного Положения бесплатная юридическая помощь оказывается малоимущими гражданам РФ; инвалидам I и II групп, ветеранам Великой Отечественной войны, неработающим пенсионерам, получающим пенсию по старости, государственные юридические бюро оказывают бесплатную юридическую помощь в виде устной консультации вне зависимости от уровня их дохода.

В ч. 2 ст. 48 Конституции РФ указывается, что случаи оказания бесплатной юридической помощи могут быть установлены только законом. На основании ст. 20 Федерального закона “О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации” юридическая помощь оказывается бесплатно гражданам РФ, среднедушевой доход семей которых ниже величины прожиточного минимума, установленного в субъекте РФ; инвалиды I и II группы; ветераны Великой Отечественной войны, Герои Российской Федерации, Герои Советского Союза, Герои Социалистического Труда; дети-инвалиды, дети-сироты, дети, оставшиеся без попечения родителей, несовершеннолетние, содержащиеся в учреждениях профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних, и несовершеннолетние, отбывающие наказание в местах лишения свободы, граждане, признанные судом недееспособными, если они обращаются за оказанием бесплатной юридической помощи по вопросам, связанным с обеспечением и защитой прав и законных интересов таких детей; граждане, имеющие право на бесплатную юридическую помощь в соответствии с Федеральным законом от 2 августа 1995 года №122-ФЗ “О социальном обслуживании граждан пожилого возраста и инвалидов”, от 2 июля 1992 года №3185-1 “О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании” и иными законами. Таким образом, очевидно, что по многим из вышеназванных категорий гражданских дел бесплатно она оказывается гражданам РФ.

Согласно ст. 50 ГПК РФ суд назначает адвоката в качестве представителя в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях. В названной норме нет указания на обязательную принадлежность ответчика к гражданству России, значение имеет только процессуальный статус лица<sup>1</sup>.

**Особенности получения квалифицированной юридической помощи по уголовным делам.** В ч. 2 ст. 48 Конституции РФ идет речь о том, что каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката. Конституционные положения о праве обвиняемого на получение квалифицированной юридической помощи и праве на помощь адвоката (защитника) конкретизированы в УПК РФ (ст. 47). Причем необходимо учитывать не только формальное процессуальное, но и фактическое положение лица, в отношении которого в рамках производства по уголовному делу осуществляется публичное уголовное преследование. При этом не может служить основанием для отказа лицу, в отношении которого в рамках возбужденного уголовного дела ведется уголовное преследование, в удовлетворении ходатайства о предоставлении ему защитника то обстоятельство, что проводимые с его участием действия осуществлялись не как уголовно-процессуальные, а как оперативно-розыскные<sup>2</sup>.

Критерии квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве, устанавливает законодатель путем определения соответствующих условий допуска тех или иных лиц в качестве защитников<sup>3</sup>. Однако, по своему содержанию право на самостоятельный выбор адвоката (защитника) не означает право выбирать в качестве защитника любое лицо по усмотрению подозреваемого или обвиняемого и не предполагает возможность участия в уголовном процессе любого лица в качестве защитника. Участие в качестве защитника в ходе предварительного расследования дела любого лица по выбору подозреваемого или обвиняемого может привести к тому, что защитником окажется лицо, не обладающее необходимыми профессиональными навыками, что несовместимо с задачами правосудия и обязанностью государства гарантировать каждому ква-

лифицированную юридическую помощь. Аналогичную позицию занимает и Европейский Суд по правам человека. Так, в постановлении Европейского суда по правам человека от 20 января 2005 г. по делу “Майзит против Российской Федерации” указывалось, что, несмотря на важность отношений конфиденциальности между адвокатом и клиентом, право выбора адвоката не может рассматриваться как абсолютное.

Вместе с тем, согласно постановления Конституционного Суда РФ от 27 марта 1996 г. №8-П отказ обвиняемому (подозреваемому) в приглашении выбранного им адвоката по мотивам отсутствия у последнего допуска к государственной тайне, а также предложение обвиняемому (подозреваемому) выбрать защитника из определенного круга адвокатов, имеющих такой допуск, неправомерно ограничивают конституционное право гражданина на получение квалифицированной юридической помощи и право на самостоятельный выбор защитника.

Другой гарантией является обеспечение конфиденциальности информации, с получением и использованием которой сопряжено оказание юридической помощи, этому служит институт адвокатской тайны, призванный защищать информацию, полученную адвокатом относительно клиента или других лиц в связи с предоставлением юридических услуг<sup>4</sup>. Причем непосредственное общение с адвокатом - важная составляющая права на получение квалифицированной юридической помощи, которое не подлежит ограничению, в том числе в части определения количества и продолжительности предоставляемых в этих целях свиданий<sup>5</sup>. Также нельзя отказывать в допуске переводчика на свидания с защитником, если содержащийся под стражей обвиняемый не владеет языком судопроизводства<sup>6</sup>.

Право на бесплатную квалифицированную юридическую помощь не является абсолютным. В постановлении Европейского суда по правам человека от 20 января 2005 г. по делу “Майзит против Российской Федерации” указывалось, что государство не может нести ответственность за каждый промах, допущенный адвокатом, назначенным в рамках оказания бесплатной правовой помощи<sup>7</sup>. Функции гаранта качества юридической помощи возложены на адвокатуру.

<sup>1</sup> Полякова Н.А. К вопросу о получении иностранными гражданами и лицами без гражданства квалифицированной юридической помощи бесплатно // Миграционное право. 2010. №4. С. 9-12.

<sup>2</sup> Постановление Конституционного Суда РФ от 27.06.2000 №11-П; Определение Конституционного Суда РФ от 15.11.2007 №924-О-О.

<sup>3</sup> Постановление Конституционного Суда РФ от 28.01.1997 №2-П.

<sup>4</sup> Определение Конституционного Суда РФ от 06.07.2000 №128-О; от 08.11.2005 №439-О.

<sup>5</sup> Постановление Конституционного Суда РФ от 26.12.2003 №20-П.

<sup>6</sup> Определение Конституционного Суда РФ от 7.12.2001. №276-О.

<sup>7</sup> Бюллетень Европейского суда по правам человека. Российское издание. 2005. №10. С. 51-65.



Важной гарантией качества юридической помощи является наличие особого механизма назначения адвокатов для работы в порядке ст. 50, 51 УПК РФ. Так, именно палаты адвокатов субъектов РФ ответственны за обеспечение оказания квалифицированной юридической помощи, ее доступности для населения на всей территории данного субъекта Российской Федерации, организации юридической помощи, оказываемой гражданам Российской Федерации бесплатно (ст. 29 Федерального закона «Об адвокатуре и адвокатской деятельности в РФ»). Решением палаты адвокатов субъектов РФ может быть утвержден график дежурства адвокатов, произведено «закрепление» тех или иных следственных или судебных органов за отдельными адвокатскими образованиями; образован центральный диспетчерский пункт при Совете Адвокатской палаты, который будет распределять поступившие заявки от следственных и судебных органов, создан иной механизм. К адвокатам-нарушителям применяются меры дисциплинарного воздействия, вплоть до прекращения статуса адвоката. Наличие определенного порядка, который обязателен для соблюдения как адвокатами, так и представителями правоохранительных органов, является определенной гарантией предоставления квалифицированной юридической помощи, позволяет избежать участия в уголовном деле «карманных адвокатов».

Исходя из того, что в Конституции Российской Федерации определяется начальный, но не конечный момент осуществления обвиняемым права на помощь адвоката (защитника), данное право должно обеспечиваться ему на всех стадиях уголовного процесса, в том числе при производстве в надзорной инстанции, а также при исполнении приговора. Само по себе осуждение лица за совершенное преступление и даже назначение ему в качестве наказания лишения свободы не могут признаваться достаточным основанием для ограничения его в праве на защиту своих прав и законных интересов путем обжалования приговора и других решений по уголовному делу, заявления ходатайств о смягчении назначенного по приговору суда наказания, возражения против представления администрации учреждения, исполняющего наказание, об изменении назначенного судом наказания на более тяжкое или об изменении режима отбывания наказания<sup>8</sup>.

**Особенности оказания квалифицированной юридической помощи, предусмотренные в международных договорах, заключенных Российской Федерацией.** В Договоре между Российской Федерацией и Мексиканскими Соединенными Штатами о взаимной

правовой помощи по уголовным делам<sup>9</sup>, подписанном в г. Москве 21 июня 2005 г. предусматривается, что правовая помощь включает:

- 1) вручение процессуальных документов;
- 2) получение доказательств;
- 3) установление местонахождения и идентификацию лиц и предметов;
- 4) вызов свидетелей, потерпевших и экспертов для их добровольной явки в компетентный орган запрашивающей Стороны;
- 5) передачу на время содержащихся под стражей лиц для участия в уголовном судопроизводстве на территории запрашивающей Стороны в качестве свидетелей, потерпевших или для производства иных процессуальных действий, указанных в запросе;
- 6) осуществление мер в отношении имущества;
- 7) передачу документов, предметов и иных доказательств;
- 8) предоставление разрешения на присутствие при исполнении запроса представителей компетентных органов запрашивающей Стороны;
- 9) любые другие виды правовой помощи в соответствии с целями настоящего Договора, не противоречащие законодательству запрашиваемой Стороны.

Целью вышеназванного Договора является исключительно оказание правовой помощи одной Стороной другой Стороне. Положения Договора не ведут к возникновению у каких-либо физических и юридических лиц права получать или исключать доказательства либо препятствовать исполнению запроса о правовой помощи. Договор распространяется на расследование и судебное разбирательство в связи с совершением преступлений, предусмотренных: в Российской Федерации - в уголовном законодательстве Российской Федерации; в Мексиканских Соединенных Штатах - в федеральном законодательстве или законодательстве штатов.

В договорах, подписанных с рядом стран, дополнительно предусматривается возможность получения бесплатной правовой защиты и освобождения от обеспечения судебных расходов. Например, согласно Договору между Союзом Советских Социалистических Республик и Республикой Кипр о правовой помощи по гражданским и уголовным делам, подписанном в г. Москве 19 января 1984 г., на граждан одной Договаривающейся Стороны, выступающих в судах другой Договаривающейся Стороны, нельзя возложить обязанность по обеспечению судебных расходов только на том основании, что они являются иностранцами или не имеют местожительства или местопребывания на территории Договаривающейся Стороны, в судах которой они выступают; граждане одной из Договаривающихся Сторон освобождаются на территории другой Договаривающейся Стороны от

<sup>8</sup> Постановление Конституционного Суда РФ от 26.12.2003 №20-П.

уплаты судебных расходов, пользуются льготами и бесплатной правовой помощью на тех же условиях и в том же объеме, как и граждане другой Договаривающейся Стороны (ст. 17-18 Договора).

Согласно ст. 3 Договора между СССР и Королевством Испании о правовой помощи по гражданским делам, подписанного в г. Мадриде 26 октября 1990 г., гражданам одной Договаривающейся Стороны в судах и иных учреждениях другой Договаривающейся Стороны будут

оказываться бесплатная юридическая помощь и обеспечиваться бесплатное судопроизводство на тех же основаниях и с теми же преимуществами, как и собственным гражданам. Аналогичные положения содержатся в Договоре между Союзом Советских Социалистических Республик и Финляндской Республикой о правовой защите и правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам, подписанном в г. Хельсинки 11 августа 1978 г.

### Библиография

Полякова Н.А. К вопросу о получении иностранными гражданами и лицами без гражданства квалифицированной юридической помощи бесплатно // Миграционное право. 2010. №4. С. 9 - 12.

### References (transliteration)

Polyakova N.A. K voprosu o poluchenii inostrannymi grazhdanami i litsami bez grazhdanstva kvalifitsirovannoy yuridicheskoy pomoshchi besplatno // Migratsionnoe pravo. 2010. №4. S. 9 - 12.