

UOT 34.01

**ОПРЕДЕЛЕНИЕ МЕСТА ПРАВА НА ПОЛУЧЕНИЕ ПРАВОВОЙ ПОМОЩИ
В КОНЦЕПЦИИ ПРОИСХОЖДЕНИЯ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА
И ГРАЖДАНИНА****А.Р. Багиров**

Коллегия адвокатов, Судебно-правовой Совет по отбору судей Азербайджанской Республики

В данной статье проанализированы аспекты правовой помощи. Право на получение правовой помощи, есть один из неотъемлемых составляющих элементов происхождения прав и свобод человека и гражданина. В этой связи, должно быть изучено место права на получение правовой помощи в концепции права человека и гражданина. Для этого, должно быть определено установление времени признания права на получение правовой помощи. То есть, установление момента, когда же к человечеству пришло осознание его важности. Это касается и закрепления (конституцирования) данного субъективного права в национальном законодательстве.

Ключевые слова: правовая помощь, бесплатная правовая помощь, адвокат, конституция, конституционализм, права человека, поколения прав человека, конституционные права и свободы.

В концептуальной парадигме современного конституционализма концепция прав и свобод человека и гражданина без всякого преувеличения считается одной из ключевых. Ее составная часть есть общепризнанная идея развития прав человека, которая отражена в так называемых «поколениях прав человека». Они же, в свою очередь, представляют собой определенную систему конституционных прав и свобод, которая является непосредственным отображением и, в тоже время, закономерным результатом исторически обусловленного, динамичного развития процессов, присущих социальной среде, процессов развития демократических, правовых основ организации как общественного, так и государственного строя, взаимодействия человека, общества и государства.

Эта система показатель осознания человечеством на конкретном витке своего исторического развития реальной значимости, необходимости закрепления и, соответственно, соблюдения фундаментальных, приоритетных ценностей, которые выражены в виде возможности определенного поведения, обусловленного человеческой социальной сущностью, его существованием в обществе и государстве.

Без указанных ценностей невозможно достичь эффективной, рациональной организации человеческого бытия, построения действительно равноправных, гуманных, толерантных отношений между отдельными индивидами, их объединениями, а также между указанными субъектами и государством.

Следует отметить, вопрос «поколения прав человека» в разной степени изучали и анализировали такие ученые, как М. Абдулиева, А. Аврамова, С. Алексеев, В. Басик, Л. Глухарева, А. Горбунова, В. Карташкин, А. Ковлер, А. Жидкова, Р. Кравченко, В. Крусс, М. Лаврик, Я. Лазур, Е. Лукашева, О. Малинова, Р. Мюллерсон, П. Рабинович, А. Солнцев, А. Старовойтова, Е. Тарло, А. Тарасьянц, А. Шавцова и многие другие.

Также касались этого вопроса ученые, которые исследовали отдельно взятые конституционные права и свободы человека и гражданина. При этом особый интерес для нас представляют работы тех ученых, в которых проанализированы в вышеуказанном аспекте непосредственно права на получение правовой помощи. Среди таких авторов примечательно выделить исследования С. Акимовой, В. Ботнева, Е. Тарло. В тоже время важно отметить,

что точки зрения указанных ученых отображают неоднозначный, дискуссионный характер решения этого вопроса, что в свою очередь, актуализирует необходимость дальнейшего его изучения.

Право на получение правовой помощи, как собственно, и каждое из существующих конституционных прав, есть один из неотъемлемых составляющих элементов вышеуказанной системы и, соответственно, часть разработанной правовой доктрины концепции происхождения прав и свобод человека и гражданина. В этой связи, перед нами возникает необходимость выяснить, какое же место отведено праву человека и гражданина на получение правовой помощи в соответствующей концепции.

Актуальность такого рода исследования также состоит в том, что решение поставленной задачи способствует установлению времени признания права на получение правовой помощи. То есть, установлению момента, когда же к человечеству пришло осознание его важности, ценности, которое в последующем детерминировало необходимость нормативного закрепления (конституцирования) этого субъективного права в национальном законодательстве различных стран, в том числе и в Азербайджанской Республике, а также в общепризнанных международно-правовых документах.

Идея прав человека, а затем и концепция прав и свобод человека и гражданина, а также правовой институт прав человека, как они понимаются сегодня, прошли длительный путь развития, откристаллизовавшись в эталонах и стандартах международного права, став нормой для современного демократического общества [1].

Разделение прав и свобод человека в зависимости от времени и конкретно исторических условий их возникновения, и, соответственно провозглашения, нормативного закрепления в законодательстве, в юридической научной и учебной литературе рассматривается как один из критериев классификации прав и свобод человека и гражданина.

Прежде чем определиться с тем, какое же место в концепции происхождения прав и свобод человека и гражданина отведено непосредственно праву на получение правовой помощи целесообразно, в первую очередь, раскрыть содержание, а также особенности этой концепции.

Теорию разделения прав человека в свое время выдвинул известный французский правовед Карел Васак [2]. Основой этой концепции является так называемый генерационный подход, который заключается в разделение прав на три поколения: к первому поколению принято относить гражданские и политические права (*liberte*), ко второму – социальные и экономические (*egalite*), и, наконец, к третьему – коллективные или солидарные права (*fraternite*). В связи с этим, в юридической литературе иногда эту концепцию еще называют генерационной [3].

Поколения прав и свобод человека – это исторически последовательные этапы становления концепции прав и свобод человека, временная очерёдность включения их в национальное законодательство и в общепризнанные международные документы. На каждом историческом этапе государственного и общественного строительства складывалась определённая система, порой весьма устойчивая и стройная, прав и свобод человека. Последовательно выкристаллизовывались основные группы прав и свобод, содержание которых было обусловлено потребностями государства и общества на каждом конкретном историческом отрезке времени [4]. При этом, как верно утверждает Я. В. Лазур, поколения прав человека также связаны с формированием представлений об их содержании, в некоторых случаях признание их как неотчуждаемых, а также в соответствии с изменениями их обеспечения.

Следует отметить, что каждый последующий период развития поколений прав человека «открывает» новую страницу жизни прав человека, и, при этом, «не закрывает» всех их старых проблем [5].

Права человека первого поколения были сформулированы в процессе осуществления буржуазных революций, а затем конкретизированы и расширены в практике и

законодательстве демократических государств [6]. К такого рода правам следует отнести право на жизнь, свободу и безопасность личности, право на свободу мысли, совести и религии, право каждого гражданина на ведение государственных дел, право на равенство перед законом, право на свободу от произвольного ареста, задержания или изгнания, право на гласное и с соблюдением всех требований справедливости рассмотрение дела независимым и беспристрастным судом и ряд других.

Это права, основанные на так называемой негативной свободе, которая обязывает государство воздерживаться от вмешательства в сферы, регулируемые этими правами. Нормативную основу их составляют первые акты английского, американского и французского конституционализма XVII – XVIII веков (законодательный акт, принятый парламентом Англии и именуемый как «*Habeas Corpus Act*» 1679 г.; «Декларация прав человека и гражданина» 1789 г., «Билль о правах» 1791 г., а также другие конституционные акты).

Второе поколение прав человека было сформировано в XIX веке в процессе борьбы народов за улучшение своего экономического положения, за повышение культурного статуса. Это так называемые позитивные права, для реализации которых требуется организационная, планирующая и иные формы деятельности государства по обеспечению указанных прав. К правам человека второго поколения принято относить право на труд и свободный выбор работы, право на социальное обеспечение, на отдых и досуг, право на защиту материнства и детства, на образование, право на участие в культурной жизни общества и др.

Свое нормативное выражение указанные права на международном уровне впервые получили во Всеобщей декларации прав человека (1948 г.), в Европейской социальной хартии (1961 г.), в Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах (1966 г.).

Третье поколение прав человека стало формироваться после Второй мировой войны. Особенность этих прав состоит в том, что они являются коллективными и могут осуществляться не отдельным человеком, а коллективом, общностью, ассоциацией. Это право на мир, на здоровую окружающую среду, право на гуманитарную помощь в случае катастроф, право на развитие и т. д. [7].

Как верно отмечает Ю. С. Шемшученко, права человека, – исторически изменчивая категория, которая эволюционирует вместе с обществом и государством [8]. В связи с этим, в юридической литературе активно исследуется, а в некоторых аспектах и дискутируется вопрос о необходимости расширения традиционного подхода к происхождению прав и свобод человека и гражданина с трех, уже устоявшихся поколений, соответственно к четырём [9], и даже к пяти поколениям [10], которым, по мнению большинства учёных, присущ коллективный характер их реализации.

Так, Ф. Рудинский утверждает, что права четвертого поколения должны защищать человека от угроз, связанных с экспериментами в области генетической наследственности человека.

А. Венгеров, к примеру, к четвертому поколению прав человека относит право на мир, на космос, ядерную безопасность, экологические, информационные права и т.д..

Ю. Дмитриев, в свою очередь, к четвертому поколению прав относит лишь информационные права и технологии.

Не будем подробно останавливаться на анализе содержания последних из указанных выше поколений происхождения прав и свобод человека, поскольку, как справедливо утверждает В. К. Ботнев, право граждан на получение квалифицированной юридической помощи не может реализовываться в составе больших коллективных общностей различных людей, так как является сугубо индивидуальным правом конкретного индивида. В связи с этим изучение третьего, четвертого, а также последующих поколений прав человека выходит за рамки предмета настоящего исследования [11].

Как нами уже было отмечено выше, среди ученых нет однозначности единства в определении места права на правовую помощь в теории происхождения прав и свобод человека. В частности, одни авторы относят это субъективное конституционное право к правам человека первого поколения [12], другие – ко второму [13], а некоторые даже и к третьему поколению [14].

Указанная дискуссионная ситуация обуславливает необходимость более подробного ее изучения и, соответственно, осмысления с дальнейшей целью формирования авторской точки зрения относительно решения этой проблемы.

В первую очередь, на что обязательно нужно обратить внимание при анализе вышеизложенных обстоятельств, так это на разногласия, а иногда и отсутствие конкретизации отдельных авторов в установлении хронологических границ возникновения и формирования указанных поколений прав человека. И, что также немаловажно, отсутствие темпоральной конкретизации закрепления соответствующих прав и свобод человека в нормативных источниках права на государственном (конституционном), а также международно-правовом уровне.

К примеру, А. Пронин утверждает, что наряду с такими правами, как право на судебную защиту, на независимый беспристрастный суд, презумпцию невиновности, право на квалифицированную юридическую помощь следует отнести к правам человека первого поколения. При этом он указывает, что права первого поколения нашли свое подтверждение в первых документах ООН – во Всеобщей декларации прав человека (1948) и в региональных соглашениях, в частности в Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод (1950).

Хотя, абсолютное большинство ученых, которые непосредственно занимались исследованиями в этой области, справедливо утверждают, что нормативной основой первого поколения прав и свобод человека есть, в первую очередь, конституционные акты Англии, Америки, Франции XVII-XVIII веков. При том, что уже в них можно увидеть нормы, в которых отображена сущность соответствующих прав и свобод человека. Но этот важный аспект, к сожалению, остаётся без надлежащего внимания автора, а указанные им международно-правовые документы следует отнести к формам закрепления и выражения, в первую очередь, прав и свобод человека второго поколения.

Юридическую природу конституционного права каждого на получение квалифицированной юридической помощи следует выводить из «второго поколения» прав и свобод человека и гражданина, закрепленного в духе позитивистской доктрины прав и свобод. При этом их возникновение необходимо отнести ко второй половине XIX века [15].

Как утверждает С. Акимова, это субъективное право не есть естественное право человека, а является позитивным правом, которое закреплено на конституционном уровне подобно тому, как и другие основные права и свободы человека и гражданина. По классификации основных прав и свобод право на получение квалифицированной юридической помощи следует отнести к юридическим правам-гарантиям человека и гражданина. Это обстоятельство делает необходимым повышение роли государства в обеспечении указанного конституционного права личности. Поскольку государство его учредило, то, следовательно, оно должно его обеспечить своей активной позицией. Если одни права государство должно просто не нарушать, ограничиваясь их соблюдением, действуя пассивно (автор относит сюда права человека первого поколения, то есть, право на жизнь, честь и достоинство, свободу мысли и слова и т. д.), то право каждого на получение квалифицированной юридической, вместе с другими известными правами-гарантиями человека требует его исполнения, то есть, определенных активных действий со стороны государства.

Другими словами, для появления прав-гарантий требовались такие же предпосылки, как и для возникновения прав «второго поколения». Поэтому права «второго поколения» предлагается дополнить юридическими правами-гарантиями человека и гражданина, в том числе и правом на получение квалифицированной юридической помощи.

Аналогичной точки зрения относительно определения места права на правовую помощь в концепции происхождения прав и свобод человека придерживается российский ученый-правовед В.К. Ботнев.

По мнению Е.Г. Тарло, при том, что институт защиты и адвокатура известны с древнейших времен, собственно право на юридическую помощь в мировой конституционной практике стало приживаться в основном в 70-е годы XX века. Исходя из этого, вышеуказанный автор относит это право к конституционным правам «третьего поколения», что, по-нашему мнению, не отвечает объективной действительности.

При определении места конституционного права каждого на получение правовой помощи в концепции происхождения прав человека, его отнесение к одному из так называемых «поколений» прав человека, крайне важно проанализировать это субъективное право в аспекте соотношения с другими, похожими конституционными правами, которые по своему функциональному назначению относятся к одной группе конституционных прав, а именно конституционных прав-гарантий. Собственно, таким конституционным правом является право на справедливое судебное разбирательство, право на судебную защиту и др.

Еще в таких фундаментальных нормативно-правовых актах, как Великая хартия вольностей 1215, «Петиции о правах» (Англия, 1628), «Habeas Corpus Act» 1679, «Билле о правах» (США, 1791), соответствующих (5, 14) поправках к Конституции США (в 1886 г.) непосредственно воплощены первые попытки установить сущность права на справедливое судебное разбирательство. На этой основе очевиден вывод о том, что указанное конституционное право относится именно к «первому поколению» прав человека. То есть, указанные права-гарантии начали закрепляться не только после Второй мировой войны, о чем часто упоминается в юридической литературе, а гораздо раньше.

Например, Третий Литовский статут (1588 г.), который, наряду с предыдущими двумя, многие современники признавали самой совершенной книгой законов в Европе, закреплял ряд принципиально новых подходов к статусу личности. В частности, провозгласив право на адвокатскую помощь, и многие другие права, он стал фундаментом развития права на всех литовских, белорусских, украинских, польских землях, а также в Пруссии, Латвии, России.

Одним из ключевых аргументов, который, по нашему убеждению, обязательно нужно учитывать при отнесении того или иного субъективного права человека к разработанной правовой доктрине теории поколений прав человека является, собственно, первоочередной факт конституционализации соответствующего права. То есть, его непосредственное закрепление на конституционном уровне.

Важно заметить, что в юридической литературе энциклопедического характера отмечается, что право на правовую помощь впервые было закреплено на конституционном уровне еще 6-й поправкой (1791 г.) к Конституции США 1787 г. [16].

Содержание указанной поправки к Конституции США следующие: «При всяком уголовном преследовании обвиняемый имеет право на скорый и публичный суд беспристрастных присяжных того штата и округа, ранее установленного законом, право на принудительный вызов свидетелей со своей стороны и на помощь адвоката для своей защиты» [17].

В этом контексте видим, что право на юридическую помощь фактически сводится к праву обвиняемого на адвоката в уголовном судопроизводстве. И хотя оно имеет более узкое содержательное наполнение, нежели сегодня, именно предоставление обвиняемому права на защиту было одним из первых видов реализации права на юридическую помощь.

Учитывая все вышесказанное, очевиден вывод о том, что право на правовую помощь следует отнести к «первому поколению» прав и свобод человека и гражданина.

ЛИТЕРАТУРА

1. Международные акты о правах человека: Сб. документов. / Сост. В.А. Карташкин, Е.А. Лукашева. 2-е изд. – М.: Норма, 2002. – С. 944.
2. Vasak K. Human Rights: A Thirty-Year Struggle: the Sustained Efforts to Give Force of the Universal Declaration of Human Rights // UNESCO Courier. – 1977, November. – P. 19.
3. Лазур Я.В. Щодо класифікації прав і свобод людини / Я.В. Лазур // Форум права. – 2011. – № 1. – С. 565–569 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.nbuv.gov.ua/e-journals/FP/2011-1/11ljvici.pdf/>
4. Шавцова А.В. Поколения прав и свобод человека / А.В. Шавцова // Белорусская юридическая энциклопедия. В 4 т. Т. 3. П-с. – Минск: ГИУСТ БГУ, 2010. – С.87. – с. 623.
5. Глухарева Л.И. Права человека в современном мире (социально-философские основы и государственно-правовое регулирование) – М.: Юрист, 2003. – С.128. – с. 303.
6. Лукашева Е.А. «Поколения» прав человека / Е.А. Лукашева // Юридическая энциклопедия / Отв. ред. Б.Н. Топорнин. – М.: Юристь, 2001. – С. 755-756. – с. 1272.
7. Живулина Т.Л. Права человека в современных теориях правопонимания: Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук: 12.00.01 / Живулина Тамара Леонидовна; [Нижегородский государственный университет им. Н. И. Лобачевского]. – Нижний Новгород, 2006. – С. 18. – с. 25.
8. Проблеми реалізації прав і свобод людини та громадянина в Україні : моногр. / кол. авт.; за ред. Н.М. Оніщенко, О.В. Зайчука. – К., 2007. – С. 5. – с. 424.
9. Горбунова А.В. Теория прав человека как новое направление юридической науки: Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук: 12.00.01 / Горбунова Алина Валерьевна; [Российская правовая академия Министерства юстиции Российской Федерации]. – Москва, 2005. – с. 22; Рудинский Ф.М. Гражданские права человека: общетеоретические вопросы // Право и жизнь. – 2000. - № 31, с. 16; Головистикова А.Н., Грудцына Л.Ю. Права человека: учебник. / А.Н. Головистикова, Л. Ю. Грудцына. – М.: Эксмо, 2008. – с. 125; Венгеров А.Б. Теория государства и права: Учебник для юридических вузов. 3-е изд. – М.: Юриспруденция, 2000. – с. 307; Vaure P., Vannineuse A. Le risque annonce de la pratique chirurgigate. Complications, dommages, responsabilitr, indemnisation... Springer., 2003. – p.175; Ковлер А.И. Антропология права: Учебник для вузов. М.: Издательство НОРМА, 2002. – с. 425.
10. Ивентьев С.И. Четвёртое и пятое поколение прав человека//Гуманитарные науки: сборник научных трудов. Часть II. – Караганда: Издательство КарГУ, 2010. – С.47-49.
11. Ботнев В.К. Квалифицированная юридическая помощь как конституционно-правовая гарантия защиты прав и свобод человека и гражданина: Диссертация доктора юридических наук: 12.00.02 / Ботнев Владимир Константинович; [Рос. акад. нар. хоз-ва и гос. службы при Президенте РФ]. – Москва, 2013. – С. 50. – с. 369.
12. Пронин А.А. Права человека: аспекты проблемы: Моногр. Екатеринбург: Изд-во Рос. гос. проф.-пед. ун-та, 2006. – С. 92 – с. 212.
13. Акимова С.Б. Обеспечение конституционного права граждан на оказание квалифицированной юридической помощи и защиты права собственности нотариатом Российской Федерации: Диссертация доктора юридических наук: 12.00.02 / Акимова Светлана Борисовна; [Пензенский государственный педагогический университет имени В.Г. Белинского]. – Пенза, 2004. – с. 176; Ботнев В.К. Квалифицированная юридическая помощь как конституционно-правовая гарантия защиты прав и свобод человека и гражданина: Диссертация доктора юридических наук: 12.00.02 / Ботнев Владимир Константинович; [Рос. акад. нар. хоз-ва и гос. службы при Президенте РФ]. – Москва, 2013. – с. 369.
14. Тарло Е.Г. Роль адвокатуры в системе обеспечения конституционного права на юридическую помощь: Российская действительность и мировой опыт: Автореф. диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук: 12.00.11 / Тарло

Евгений Георгиевич; [Институт международного права и экономики им. А.С. Грибоедова.]. – Москва, 2001. С. 25. – [Электронный ресурс]. – [Режим доступа]: <http://www.dissercat.com/content/rol-advokatury-v-sisteme-obespecheniya-konstitutsionnogo-prava-na-yuridicheskuyu-pomoshch-ro>.

15. Акимова С.Б. Обеспечение конституционного права граждан на оказание квалифицированной юридической помощи и защиты права собственности нотариатом Российской Федерации: Диссертация доктора юридических наук: 12.00.02 / Акимова Светлана Борисовна; [Пензенский государственный педагогический университет имени В.Г. Белинского]. – Пенза, 2004. – С. 46-47. – с. 176.
16. Большой юридический словарь / Додонов В. Н., Ермаков В. Д., Крылова М. А. Палаткин А.В., Панов В.П., Трофимов В.Н. // М.: Инфра-М, 2001.- С. 414. – с.790; Барихин А.Б. Большая юридическая энциклопедия. (Серия «Профессиональные справочники и энциклопедии») – М.: Книжный мир, 2010. – С. 635. – с. 960.
17. Об Америке: Конституция Соединенных Штатов Америки с комментариями, адаптированными из “World book encyclopedia”. Под ред Дж. У. Пелтейсона – М.: World book, inc., 2004. – С. 33. – с. 97.

İNSAN VƏ VƏTƏNDAŞIN HÜQUQ VƏ AZADLIQLARININ TƏQDİMƏTİ ÜZRƏ HÜQUQ YARDIMININ YERİNİN MÜƏYYƏN EDİLMƏSİ ***A.R. Bağırov***

Məqalədə hüquqi yardımın aşağıdakı aspektləri təhlil edilmişdir. Hüquqi yardım, hüququ insan və vətəndaş hüquq və azadlıqlarının mənşəyinin ayrılmaz tərkib hissəsidir. Bu baxımdan, insan və vətəndaş hüquqları konsepsiyasında hüquqi yardım almaq hüququnun yeri araşdırılmalıdır. Bunun üçün hüquqi yardım hüququnun tanınması üçün vaxt məhdudlaşdırılmalıdır. Yəni, bəşəriyyətə onun əhəmiyyətinin dərk edilməsi anının müəyyən edilməsidir. Bu, həm də milli qanunvericilikdə verilmiş subyektiv hüququn möhkəmlənməsinə (konstitusiyaya) də aiddir.

Açar sözlər: hüquqi yardım, pulsuz hüquqi yardım, hüquqşünas, konstitusiya, konstitusionalizm, insan hüquqları, insan hüquqlarının nəsilləri, konstitusiya hüquq və azadlıqları.

IDENTIFICATION OF THE RIGHT TO LEGAL AID WITHIN THE CONCEPT OF ORIGINS OF RIGHTS AND FREEDOMS OF HUMAN AND CITIZEN ***A.R. Baghirov***

Following aspects of the free legal aid will be scrutinized within this article. Right to free legal aid is one of the unalienable parts of the origins of rights and freedoms of human and citizen. For this reason, position of the right to the free legal aid should be learned within the concept of rights and freedoms of human and citizen. Therefore, the momentum of identification of right to free legal aid should be determined in frame of main human rights and freedoms. In particular, the momentum of comprehension of this right by the human being is of the utmost importance. It also concern to the incorporation of this right in the national legislation.

Key words: legal aid, free legal aid, lawyer, constitution, constitutionalism, human rights, generations of human rights, constitutional rights and freedoms.

Rəyçi: *h.e.d., prof. İ.O. Quliyev*