

В Диссертационный совет Д 503.001.04 при Федеральном государственном научно-исследовательском учреждении «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации»

117218, г. Москва, ул. Б. Черемушкинская, 34

ОТЗЫВ

официального оппонента на диссертацию

Дабижа Татьяны Григорьевны на тему: «Обеспечение гарантий независимости адвокатской деятельности и адвокатуры», представленную на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности: 12.00.11 – судебная деятельность, прокурорская деятельность, правозащитная и правоохранительная деятельность

Актуальность темы диссертационного исследования обусловлена тем, что научная разработка проблематики, связанной с обеспечением гарантий независимости адвокатуры и адвокатской деятельности, имеет важное значение для дальнейшего совершенствования адвокатской деятельности и дальнейшего развития института адвокатуры в соответствии с их основным предназначением в демократическом правовом государстве – обеспечивать право человека и гражданина на квалифицированную юридическую помощь.

Кроме того, разработка этой темы имеет важное значение для обеспечения реализации конституционного принципа построения судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон, ибо этот конституционный принцип в полной мере может быть реализован только тогда, когда обеспечены гарантии независимости адвокатской деятельности и адвокатуры.

Таким образом, научная разработка темы диссертации имеет важное значение для решения задач современной судебно-правовой реформы,

связанных с построением в Российской Федерации демократического правового государства, развитого гражданского общества, обеспечением эффективной защиты конституционных прав и свобод человека и гражданина.

Не случайно на специальном заседании Совета при Президенте Российской Федерации по развитию гражданского общества и правам человека 10 марта 2016 г. была принята рекомендация «О дополнительных гарантиях независимости адвокатов при исполнении ими служебных обязанностей».

Хотя различные вопросы, связанные с обеспечением гарантий независимости адвокатской деятельности и адвокатуры, в той или иной степени освещались в статьях, учебниках, учебных и научно-практических пособиях по конституционному праву, адвокатуре, уголовному процессу, проблемы, связанные с обеспечением гарантий независимости адвокатской деятельности и адвокатуры, еще не были предметом специального комплексного сравнительно-правового исследования по специальности 12.00.11. на базе нового, быстро меняющегося российского законодательства, а также на базе законодательства зарубежных стран.

Потребность в таком исследовании особенно остро ощущается в связи с тем, что в специальной юридической литературе плохо разработан понятийный аппарат института обеспечения гарантий адвокатской деятельности и адвокатуры, не разведены как следует понятия независимость адвокатской деятельности и независимость адвокатуры, многие вопросы по этой проблематике носят дискуссионный характер.

Все это свидетельствует об актуальности избранной Т.Г. Дабижа темы диссертации и необходимости ее разработки на уровне кандидатской или докторской диссертации.

Научная новизна и степень обоснованности результатов диссертационного исследования. Диссертация Татьяны Григорьевны Дабижа представляет собой первое монографическое сравнительно-правовое исследование по специальности 12.00.11, в котором на основе Конституции РФ, общепризнанных принципов и норм международного права, международно-правовых актов, законодательства зарубежных стран и нового российского законодательства об адвокатуре и адвокатской деятельности и нового уголовно-процессуального законодательства РФ разработана новая концепция обеспечения гарантий независимости адвокатской деятельности и адвокатуры в Российской Федерации.

Указанная концепция, как видно из структуры и содержания диссертации, включает:

- разработанные в первой главе «Историко-правовое обоснование независимости адвокатской деятельности и адвокатуры» положения о становлении, формировании и развитии идеи существования независимого правозащитного института адвокатуры в разные исторические эпохи развития Российского государства. Содержанием этой главы автор внес существенный личный вклад в исследовании факторов, обуславливающих формирование самостоятельности и независимости института адвокатуры;

- разработанные во второй главе («Гарантии независимости адвокатской деятельности») и третьей главе («Гарантии независимости адвокатуры») положения, в которых автор систематизирует и классифицирует все существующие гарантии, иммунитеты и привилегии, направлены на защиту независимого положения, как органов адвокатуры, так и самих адвокатов непосредственно. При этом автор, рассматривая каждую гарантию, иммунитет, привилегию с точки зрения сравнительно-правового подхода, выдвигает предложения по их совершенствованию, а также формулирует собственные определения.

Как видно из содержания диссертации, автором проделана колоссальная работа по переводу и изучению большого количества

зарубежного законодательства и судебной практики таких стран как Франции, Швеции, Бельгии, Нидерланд, Англии, США, Канады и др., затрагивающих права и обязанности адвокатов, которые влияют на обеспечение их независимости.

Автор избежал главного недостатка, присущего многим работам, посвященным сравнительно-правовому исследованию – перечисления положений множества иностранных законов по одной и той же проблематике без должного анализа. На основании самостоятельного изучения законодательства зарубежных государств автор приходит к заключениям и формулирует собственные выводы. Например, он приходит к выводу, что российское законодательное определение адвокатской тайны существенно ограничивает публично-правовую природу адвокатской тайны. В отличие от определений, данных в законодательствах европейских государств (Франция, Нидерланды, Англия), где адвокатская тайна признается одним из фундаментальных принципов правосудия, т.е. выводится за пределы отношений адвокат-доверитель, в России адвокатская тайна рассматривается более узко – в качестве права на защиту, т.е. в контексте отношений, существующих исключительно между адвокатом и доверителем и не затрагивающих основы «надлежащего процесса». Автор исследует содержание предмета адвокатской тайны, перечень информации, попадающей под привилегию по охране адвокатской тайны, анализирует исключения из данной привилегии в законодательствах стран общего и континентального права, а также ответственность, предусмотренную за её разглашение в указанных странах. С учетом произведенного анализа выдвигаются предложения по рецепции некоторых положений зарубежного законодательства, как например, модели по обеспечению сохранения адвокатской тайны при производстве обыска в помещениях, занимаемых адвокатом, из Уголовно-процессуального кодекса Франции (статья 56-1).

Достоинством работы является и то, что Дабижа Т.Г. обобщает научные результаты своих предшественников, как отечественных, так и

зарубежных, по разработке проблематики своей диссертации и на основе этих обобщений формулирует собственные выводы, призванные расширить знания в области обеспечения гарантий независимости адвокатской деятельности и адвокатуры.

Эффективному внедрению в научный оборот по специальности 12.00.11. разработанных автором концептуальных положений и предложений по совершенствованию механизма правовых гарантий адвокатской деятельности и адвокатуры будет способствовать приложение к диссертации, в котором в обобщенном виде представлена авторская классификация гарантий независимости адвокатской деятельности и адвокатуры.

Лежащие в основе разработанной Татьяной Григорьевной Дабижа концепции научные положения, выводы и предложения в целом представляются достаточно обоснованными, в том числе выносимые на защиту положения, рекомендации и предложения, среди которых следует особо выделить:

- вводимые в научный оборот авторские определения юридических терминов «гарантии независимости адвокатов», «гарантии неприкосновенности адвокатов» и «гарантии независимости адвокатуры» (образно говоря, автору, таким образом, удалось «достойно развести» содержание понятий «гарантии независимости адвокатов» и «гарантии независимости адвокатуры»);

- авторское определение понятия «обеспечение гарантий независимости адвокатской деятельности и адвокатуры»;

- положение об отличии адвокатской деятельности от деятельности адвокатуры как правового института.

В плане обеспечения гарантий независимости адвокатуры и адвокатской деятельности заслуживают внимания следующие предложения автора, направленные на совершенствование действующего уголовно-процессуального законодательства:

- о дополнении ч. 3 ст. 56 УПК РФ формулировкой «Не подлежит вызову на допрос, а также допросу в качестве свидетелей: <...> 3) адвокат – об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи»;

- о целесообразности двухступенчатой системы защиты адвоката, предусматривающей наличие заключения судьи на возбуждение уголовного дела в отношении адвоката;

- о необходимости включения фигуры адвоката в название Федерального закона от 20.08.2004 г. N 119-ФЗ «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства»;

- о целесообразности пересмотреть систему финансирования адвокатов, оказывающих юридическую помощь бесплатно.

О достаточной степени обоснованности этих и других предложений и концептуальных положений диссертационного исследования свидетельствуют:

- правильное определение автором объекта, предмета, цели, задач и методологии исследования с использованием разнообразных общенаучных и частно-правовых методов;

- особенно удачно применен сравнительно-правовой метод – в качестве основного метода исследования;

- эффективному использованию этого метода способствовало то, что автор свободно владеет английским языком;

- при проведении сравнительно-правовых исследований владение соискателем иностранными языками является одним из важнейших критериев, по которому можно судить не только об уровне его общей культуры, но и о том, обладает ли он специальной компетенцией для проведения такого исследования;

- в данном случае владение соискателем иностранным языком положительно отразилось на теоретической и эмпирической базе исследования, которая включает разнообразные источники не только на

русском, но и на других языках, что свидетельствует о способности соискателя проводить самостоятельное сравнительно-правовое исследование и является дополнительным критерием достаточной степени обоснованности разработанной Татьяной Григорьевной концепции, сформулированных ею выводов, положений и предложений по совершенствованию действующего законодательства.

Об этом свидетельствует и апробация результатов исследования, их отражение в 10 научных публикациях автора.

Предложенные автором положения и заключения способствуют развитию категориального аппарата, а также способствуют формированию теоретической базы в науке об адвокатской деятельности и адвокатуре.

Практическая значимость исследования заключается в том, что в условиях продолжения формирования законодательной базы по функционированию независимого института адвокатуры, предложения, высказанные соискателем, представляют несомненный практический интерес для российской науки.

Оценивая в целом положительно диссертационное исследование, следует высказать и отдельные замечания:

1. Выносимое на защиту предложение (под номером 5) о дополнении ч. 11 ст. 182 УПК РФ положением «При производстве обыска в помещениях, занимаемых адвокатом, необходимо обеспечить присутствие руководителя адвокатского образования, либо представителя от адвокатской палаты субъекта» - не актуально, поскольку эта гарантия предусмотрена статьей 450.1 УПК РФ, которая называется «Особенности производства обыска, осмотра и выемки в отношении адвоката». Эта статья введена в действие Федеральным законом от 17.04.17 г. N73-ФЗ;

2. Едва ли целесообразно расширять применение ч. 1 ст. 2 Федерального закона «О государственной защите потепевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства», распространив

возможность государственной защиты для адвокатов по гражданским делам (выносимое на защиту предложении под номером 7);

3. Сосредоточив свое внимание на раскрытии и анализе гарантий независимости адвокатской деятельности и адвокатуры в России и в странах общего и континентального права, автор, однако упустил из виду страны постсоветского пространства, с которыми у России имеется ряд схожих черт в построении правовой системы.

4. Представляется, что следовало бы несколько расширить эмпирическую базу исследования, более широко использовать документы, принятые адвокатскими палатами субъектов Российской Федерации в сфере укрепления гарантий независимости адвокатской деятельности и адвокатуры.

Однако эти недостатки носят частный характер и не влияют на общую положительную оценку диссертации.

Заключение о соответствии диссертации критериям, установленным Положением о порядке присуждения ученых степеней.

Диссертация Татьяны Григорьевны Дабижа по теме: «Обеспечение гарантий независимости адвокатской деятельности и адвокатуры» является законченным научно-исследовательским трудом, свидетельствующим о личном вкладе автора в науку и выполненным на актуальную тему.

В исследовании творчески и с системных позиций рассмотрены проблемные вопросы, связанные с обеспечением независимости адвокатской деятельности и адвокатуры с разработкой теоретических и практических рекомендаций, основанных на положительном зарубежном опыте в решении аналогичных проблем, направленных на совершенствование механизма обеспечения независимости такого правозащитного института, как адвокатура.

Диссертация содержит совокупность новых научных результатов и положений, выдвигаемых автором для публичной защиты, имеет внутреннее единство и свидетельствует о личном вкладе автора в юридическую науку.

Новизна научных результатов исследования Т.Г.Дабижа выражается в том, что диссертация представляет собой первое монографическое сравнительно-правовое исследование по специальности 12.00.11, в котором на основе Конституции РФ, общепризнанных принципов и норм международного права, международно-правовых актов, законодательства зарубежных стран и нового российского законодательства об адвокатуре и адвокатской деятельности и нового уголовно-процессуального законодательства РФ разработана новая концепция обеспечения гарантий независимости адвокатской деятельности и адвокатуры в Российской Федерации.

Основные научные результаты диссертации опубликованы в 10 научных публикациях автора, 8 из которых опубликованы в рецензируемых журналах, рекомендованных ВАК. Оформление работы соответствует установленным требованиям.

Содержащиеся в работе теоретические и практические выводы диссертанта достаточно аргументированы.

Автореферат правильно отражает содержание диссертации.

Содержание диссертации, автореферата и опубликованных работ соответствуют профилю научной специальности 12.00.11. – судебная деятельность, прокурорская деятельность, правозащитная и правоохранительная деятельность.

Таким образом, диссертационное исследование Дабижа Татьяны Григорьевны «Обеспечение гарантий независимости адвокатской деятельности и адвокатуры» соответствует требованиям Положения о присуждении ученых степеней, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 24 сентября 2013 года № 842 и заслуживает присуждения ей ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.11 – судебная деятельность, прокурорская деятельность, правозащитная и правоохранительная деятельность.

Согласен на включение своих персональных данных в документы, связанные с работой диссертационного совета Д 503.001.03, созданного на базе ФГНИУ «Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации», их дальнейшую обработку.

_____ г.

Официальный оппонент,
доктор юридических наук, заслуженный
юрист Российской Федерации, профессор
кафедры уголовного процесса и
криминалистики МГОУ

_____ Мельник Валерий Васильевич

31.05.2017 г.

Подпись профессора кафедры уголовного процесса и криминалистики МГОУ Мельника Валерия Васильевича удостоверяю:



_____ ДС

Государственное образовательное учреждение высшего образования
Московской области Московский государственный областной университет
Почтовый адрес: 105005, г. Москва, ул. Радио, д. 10А.
Телефон: +7 (495) 780-09-43 (доб. 1340).
E-mail: office@mgou.ru