

**Министерство образования и науки РФ
Федеральное агентство по образованию**

Российская академия юридических наук

А.П. ГУСЬКОВА, А.А. ШАМАРДИН

**ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ
(СУДОУСТРОЙСТВО)**

Учебник

Москва 2005

ББК 67.411
УДК 343

Рецензенты:

Азаров В.А. - доктор юридических наук, профессор, кафедра уголовного процесса Омской академии МВД РФ;

Бозров В.М. – Председатель Екатеринбургского гарнизонного военного суда, заслуженный юрист РФ, доктор юридических наук, профессор

Гуськова А.П., Шамардин А.А.
Правоохранительные органы (судоустройство): Учебник. –
Москва: ИГ «Юрист», 2005. - 321 с.

ISBN

Учебник содержит систематическое изложение разделов курса «Правоохранительные органы» в соответствии с Государственным образовательным стандартом и предназначен для студентов, обучающихся по программам высшего профессионального образования по специальности 021100 - «Юриспруденция».

ББК 67.411

ISBN.....

© Гуськова А.П., Шамардин А.А., 2005
© ИГ «Юрист», 2005

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение.....	6
Глава 1. Основные понятия, предмет и система дисциплины «Правоохранительные органы». Нормативные акты о правоохранительных органах.....	8
§1. Правоохранительная деятельность, ее признаки, понятие и задачи.....	8
§2. Основные направления правоохранительной деятельности и общая характеристика правоохранительных органов РФ.....	11
§3. Предмет и система курса «Правоохранительные органы», его соотношение с другими юридическими дисциплинами.....	16
§4. Общая характеристика и классификация нормативно-правовых актов, регулирующих организацию и деятельность правоохранительных органов..	20
§5. Правовое значение Постановлений Конституционного Суда РФ, разъяснений по вопросам судебной практики Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ.....	27
Глава 2. Судебная власть и система органов, ее осуществляющих.....	31
§1. Понятие и признаки судебной власти.....	31
§2. Основные черты судебной системы РФ.....	36
§3. Звено судебной системы.....	38
§4. Понятие и виды судебных инстанций.....	42
Глава 3. Правосудие и его демократические принципы.....	52
§1. Понятие и признаки правосудия.....	52
§2. Принципы правосудия, их понятие, система и классификация.....	53
§3. Содержание отдельных принципов правосудия.....	56
Глава 4. Суды общей юрисдикции.....	95
§1. Мировые судьи, их компетенция и организация деятельности.....	95
§2. Районные суды, их компетенция, порядок образования и организация работы.....	98
§3. Верховные суды республик в составе РФ, краевые, областные суды, суды городов федерального значения, суды автономных округов и автономной области: компетенция, структура, порядок образования и деятельности....	102
§4. Верховный Суд РФ – высший судебный орган в системе судов общей юрисдикции.....	105
§5. Система военных судов в РФ как часть системы судов общей юрисдикции.....	110
§6. Состав суда при рассмотрении уголовных, гражданских и административных дел судами общей юрисдикции.....	114
Глава 5. Арбитражные суды и иные арбитражные органы.....	116
§1. Общая характеристика арбитражных судов в РФ.....	116

§2. Арбитражные суды субъектов РФ.....	120
§3. Арбитражные апелляционные суды.....	122
§4. Федеральные арбитражные суды округов.....	123
§5. Высший Арбитражный Суд РФ.....	124
§6. Состав суда при рассмотрении дел арбитражными судами.....	127
§7. Порядок образования и деятельности третейских судов.....	128

Глава 6. Конституционный Суд Российской Федерации и органы конституционного контроля субъектов РФ.....137

§1. Конституционный контроль, его задачи и формы осуществления.....	137
§2. Компетенция Конституционного Суда РФ.....	140
§3. Структура Конституционного Суда РФ.....	142
§4. Решения Конституционного суда РФ, их виды и значение.....	146
§5. Органы конституционного контроля в субъектах РФ.....	148

Глава 7. Правовой статус судей, присяжных и арбитражных заседателей. Органы судейского сообщества150

§1. Понятие и общая характеристика правового статуса судей. Требования, предъявляемые к судье.....	150
§2. Порядок формирования судейского корпуса.....	153
§3. Гарантии независимости судей.....	158
§4. Срок полномочий судей. Основания и порядок приостановления и прекращения полномочий судей.....	166
§5. Органы судейского сообщества.	168
§6. Правовой статус присяжных заседателей.....	175
§7. Правовой статус арбитражных заседателей.....	181

Глава 8. Основные этапы развития российской судебной системы.....184

§1. Российские суды до судебно-правовой реформы 1864 г.....	184
§2. Судебная реформа 1864 г., ее основные итоги.	187
§3. Судебная система в советский период.....	194
§4. Судебно-правовая реформа, начавшаяся в 1990 г., ее основные направления и результаты.....	200

Глава 9. Организационное обеспечение деятельности судов. Органы юстиции в России.....206

§1. Содержание функции организационного обеспечения деятельности судов и общая характеристика органов, ее осуществляющих.....	206
§2. Судебный департамент при Верховном Суде РФ, его компетенция, структура и организация деятельности.....	212
§3. Компетенция и организация деятельности Министерства юстиции РФ... ..	214
§4. Правовые основы деятельности службы судебных приставов.....	220

Глава 10. Прокурорский надзор и система органов прокуратуры в Российской Федерации.....224

§1. Конституционно-правовой статус и место прокуратуры в системе органов государственной власти, цели и направления ее деятельности.....	224
§2. Понятие прокурорского надзора и его отраслей. Характеристика отдельных отраслей прокурорского надзора.....	231
§3. Осуществление прокуратурой уголовного преследования.....	239
§4. Участие прокуроров в рассмотрении дел судами.....	240
§5. Система органов прокуратуры РФ.....	246
§6. Кадры органов и учреждений прокуратуры.	251
§7. История развития органов прокуратуры в России.....	254

Глава 11. Система органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность и предварительное расследование уголовных дел....258

§1. Понятие и задачи оперативно-розыскной деятельности, органы, ее осуществляющие.....	258
§2. Предварительное расследование, его понятие, задачи и формы.....	262
§3. Система органов дознания.....	267
§4. Система органов предварительного следствия.....	269
§5. Основные этапы исторического развития системы органов предварительного расследования в России и современные проблемы ее реформирования.....	271

Глава 12. Адвокатура в Российской Федерации.....277

§1. Адвокатура, ее задачи и принципы деятельности.....	277
§2. Формы адвокатских образований.....	282
§3. Органы самоуправления в адвокатском сообществе.....	288
§4. Порядок и условия приобретения и прекращения статуса адвоката.....	293
§5. Права и обязанности адвоката.....	298
§6. История становления и развития адвокатуры в России.....	309

Перечень нормативно-правовых актов и постановлений судебных органов, рекомендуемых для изучения курса «Правоохранительные органы».....315

Введение

Студенты, приступающие к изучению юриспруденции, прежде всего должны получить базовые сведения о том, какие органы государственной власти претворяют в жизнь предписания закона, являясь тем самым главным элементом механизма правового регулирования. Именно в рамках курса «Правоохранительные органы» изучается вся система органов государства, призванных осуществлять правоохранительную деятельность, обеспечивать выполнение обязанности по охране прав и свобод человека и гражданина, поставленную перед государством Основным Законом - Конституцией России.

В рамках учебного курса «Правоохранительные органы» студентам даются основополагающие сведения, в первую очередь, о судебной системе Российской Федерации, принципах ее организации и функционирования, а также о других правоохранительных органах – прокуратуре, органах предварительного расследования, органах юстиции и др. Кроме того, в рамках этого курса изучаются вопросы функционирования адвокатуры, так как ее деятельность по представлению и защите интересов граждан и организаций теснейшим образом связана с правосудием и способствует его справедливому осуществлению.

Изучение курса «Правоохранительные органы» позволяет сформировать у студентов общее представление об органах государственной власти, осуществляющих охрану законности и правопорядка в обществе, прав и свобод человека, применяющих в своей деятельности нормы всех отраслей материального и процессуального права. Следовательно, без знания этого курса невозможно приступить к изучению отраслевых юридических дисциплин. Особенно это касается уголовно-процессуального, гражданского процессуального и арбитражного процессуального права, так как нормы этих отраслей регламентируют деятельность суда при осуществлении правосудия, придают ей процессуально-правовую форму.

Изучение вопросов организации и деятельности системы органов, осуществляющих правоохранительную деятельность, предполагает, прежде всего, самостоятельную работу с широким кругом нормативно-правовых актов, регулирующих общественные отношения, складывающиеся в рамках такой деятельности. Именно знание закона, умение правильно уяснить его содержание и значение - главная задача при изучении курса. Таким образом, при изучении курса «Правоохранительные органы» студенты получают первоначальные навыки профессиональной работы непосредственно с первоисточниками – текстами нормативно-правовых документов. Выполнение данной задачи осложняется как количеством нормативных актов, регулирующих деятельности правоохранительных органов (таких актов более пятидесяти), так и тем, что законодательная база этой деятельности не является неизменной – в России продолжается судебно-правовая реформа, в рамках которой в нормативно-правовые акты вносятся законодателем весьма многочисленные изменения и дополнения. Авторы настоящего учебника при его написании использовали нормативный материал в актуальном состоянии – т.е. со всеми изменениями и дополнениями на момент его подготовки. К каждой главе учебника после

изложения ее основного текста дается перечень нормативно-правовых актов и решений высших судебных органов с указанием даты их принятия (при первом упоминании). Сводный перечень всех правовых источников с указанием не только дат их принятия, но и внесенных изменений и дополнений, ссылок на источники их опубликования дается в конце учебника. Тем не менее, изменения в нормативные акты будут вноситься и впредь, а значит студентам при подготовке к занятиям необходимо использовать текст нормативного документа с последними изменениями и дополнениями, которые могут быть не указаны в данном учебнике в связи с тем, что внесение поправок в тот или иной нормативный акт произошло позже. Для этого необходимо использовать все имеющиеся возможности: постоянно изучать официальные источники, в которых публикуются правовые акты, прежде всего, «Российскую газету», которая является основным официальным источником опубликования федеральных законов, постановлений Правительства РФ, указов Президента РФ, решений Конституционного Суда РФ и других правовых актов, а также другие периодические издания, такие как «Собрание законодательства Российской Федерации», «Парламентская газета», «Вестник Конституционного суда Российской Федерации», «Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации» и др. При наличии персонального компьютера можно воспользоваться информационными правовыми базами данных «Консультант-Плюс», «Гарант», «Эталон», «Кодекс» и др., а также базами данных по законодательству в сети Интернет.

Согласно Государственному образовательному стандарту по специальности «Юриспруденция» рассматриваемая нами учебная дисциплина именуется «Правоохранительные органы». Между тем, многие вузы используют в своих учебных планах в отношении данного курса наименование «Судоустройство». Это обусловлено тем, что основным его назначением является изучение суда как органа, осуществляющего правосудие, выступающего главным гарантом защиты прав и законных интересов личности в демократическом обществе. Именно поэтому большинство тем курса посвящены изучению судебной системы. Все иные органы, осуществляющие правоохранительную деятельность, рассматриваются через призму их взаимоотношений с судебной властью. По сути эти органы и организации (прокуратура, органы юстиции, органы предварительного расследования, адвокатуры) действуют *до суда* и *для суда* с целью законного и справедливого разрешения гражданских и уголовных дел в рамках судебного разбирательства.

В связи с вышеизложенными различиями в наименовании курса авторы учебника сочли возможным использовать в наименовании данного учебника оба термина. Далее по тексту курс будет именоваться как «Правоохранительные органы» в соответствии с требованиями Государственного образовательного стандарта.

Учебник подготовлен доктором юридических наук, профессором, Заслуженным юристом России А.П. Гуськовой и кандидатом юридических наук А.А. Шамардиным в соавторстве.

Глава 1.

Основные понятия, предмет и система дисциплины «Правоохранительные органы».

Нормативные акты о правоохранительных органах

§1. Правоохранительная деятельность, ее признаки, понятие и задачи. Основные направления правоохранительной деятельности

Конституция России в ст. 2 провозглашает, что признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства, а ст. 18 гласит, что права и свободы личности определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием. Таким образом, Конституция РФ в полном соответствии с международными актами о правах человека, с современными представлениями о правовом государстве, поставила перед государственными органами задачу обеспечения охраны прав и свобод человека. Все без исключения государственные органы должны действовать во имя этой высокой цели. Но функции государства многогранны и они не ограничиваются охраной прав граждан, каждый государственный орган имеет свои специфические задачи. Поэтому из всей совокупности государственных органов необходимо специально выделить те, что непосредственно призваны осуществлять правоохранительную деятельность в качестве своей главной функции, как основное направление деятельности. Таким образом, эту группу органов объединяет выполнение ими правоохранительной деятельности.

Что же это за деятельность? На данный вопрос в учебной и научной литературе даются различные ответы. Ряд авторов трактует понятие правоохранительной деятельности весьма узко - как деятельность по поддержанию общественного порядка. Другие авторы предлагают именовать правоохранительной лишь деятельность в сфере предупреждения и пресечения преступлений и иных правонарушений. Однако с такими позициями трудно согласиться.

Термин «правоохранительная деятельность», как представляется, имеет более широкий смысл и подразумевает *охрану правопорядка в целом*.

Понятие правопорядка определяется в теории государства и права как такое состояние общественных отношений, когда установленные в правовых нормах правила поведения неуклонно соблюдаются всеми физическими и юридическими лицами, государственными и муниципальными органами¹. Только

¹В большинстве юридических вузов учебная дисциплина «Правоохранительные органы» преподается уже в первом семестре, т.е. параллельно с теорией государства и права (а точнее, только с первой ее частью – теорией государства). В этой связи при использовании в учебнике отдельных понятий теории права, не знакомых еще студентам, авторы посчитали необходимым дать соответствующие краткие разъяснения, с тем, чтобы облегчить усвоение материала.

при обеспечении правопорядка в обществе возможна полная реализация права. Таким образом, охрана правопорядка выступает сущностью правоохранительной деятельности.

Чтобы сформулировать определение понятия правоохранительной деятельности необходимо обозначить ее признаки, то есть существенные ее черты, которые выделяют эту деятельность из комплекса всех функций государства, определяют ее специфику.

Можно сформулировать следующие *признаки правоохранительной деятельности*:

1) Правоохранительная деятельность *направлена на охрану правопорядка*, прав, свобод и законных интересов физических и юридических лиц, предупреждение и пресечение правонарушений, привлечение к юридической ответственности лиц, виновных в их совершении.

2) Такая деятельность *осуществляется компетентными, специально уполномоченными на то государственными органами*, должностные лица которых имеют специальную профессиональную подготовку, и, как правило, высшее юридическое образование.

3) Она *осуществляется в соответствии с законом*, то есть, во-первых, только при наличии соответствующих правовых оснований, и, во-вторых, в определенном порядке, установленном законом и иными правовыми актами. В большинстве случаев порядок осуществления правоохранительной деятельности досконально регламентируется законом, т.к. эта деятельность только и может осуществляться в рамках четко установленной процедуры, нарушение которой не допустимо. Такая процедура в отношении производства по уголовным, гражданским, административным делам, а также делам, рассматриваемым в порядке конституционного судопроизводства устанавливается процессуальным законом (Уголовно-процессуальный, Гражданский процессуальный, Арбитражный процессуальный кодексы РФ, Кодекс РФ об административных правонарушениях, Федеральный конституционный закон «О Конституционном суде РФ») и именуется процессуальной формой.

4) Правоохранительная деятельность, как правило, *носит характер применения права*. Применение права определяется в общей теории права как способ реализации правовых норм путем издания уполномоченными на то государственными органами и должностными лицами специальных процессуальных актов - документов, устанавливающих права и обязанности тех или иных субъектов (физических и юридических лиц). Правоприменительными актами являются любые решения, выносимые органами, осуществляющими гражданское, уголовное, административное и конституционное судопроизводство (т.е. решения суда, постановления следователя, органа дознания, прокурора).

5) Эта деятельность, как правило, *связана с применением мер государственно-правового принуждения* к лицам, совершившим

правонарушения, а также для предупреждения их совершения. Меры государственно-правового принуждения в теории государства и права подразделяются на две группы: юридические санкции и меры предупредительного характера.

Меры предупредительного характера как разновидность мер государственно-правового предупреждения применяются в случае вероятности совершения правонарушений с целью предупредить их негативные последствия. Так, подписка о невыезде, залог, домашний арест, заключение под стражу и другие меры пресечения избираются обвиняемому в уголовном процессе при наличии достаточных оснований полагать, что обвиняемый скроется от органов предварительного расследования или суда, может продолжать заниматься преступной деятельностью либо может угрожать свидетелю, иным участникам уголовного судопроизводства, может уничтожить доказательства либо иным путем воспрепятствовать производству по уголовному делу.

Юридические санкции бывают двух видов - меры защиты и меры ответственности. Меры защиты возникают как реакция государства на неисполнение лицом своих обязанностей и новых отрицательных последствий для лица не влекут, правонарушитель лишь принуждается к исполнению своих обязанностей. Например, таково содержащееся в решении суда понуждение продавца к исполнению обязанности передать определенную вещь по договору купли-продажи, или указание лицу, самовольно занявшему чужой земельный участок, прекратить нарушение права собственности. Таким образом, меры защиты носят исключительно восстановительный характер. Меры ответственности возникают также после совершения правонарушений, но в отличие от мер защиты влекут для нарушителя дополнительные неблагоприятные последствия, а не только принуждение к исполнению нарушенных им обязанностей. Так, лицо, совершившее преступление, и осужденное обвинительным приговором суда, вступившим в законную силу, наряду с обязанностью возместить материальный и моральный вред потерпевшему, подвергается определенному наказанию, предусмотренному соответствующей нормой Особенной части Уголовного кодекса РФ. Пеня, штраф, возмещение причиненных убытков, взысканные с ответчика по решению арбитражного суда или суда общей юрисдикции по гражданскому делу, также являются мерами юридической ответственности. Следовательно, меры ответственности, преследуют не только правосстановительные, но и штрафные цели.

Рассмотрев признаки правоохранительной деятельности можно сформулировать следующее определение ее понятия. *Правоохранительная деятельность - это деятельность, направленная на охрану правопорядка, прав, свобод и законных интересов физических и юридических лиц, которая осуществляется специально уполномоченными на то государственными органами и должностными лицами на основании закона и в порядке, им установленном, и, как правило, связана с применением мер государственно-правового принуждения.*

Исходя из содержания понятия правопорядка и специфики деятельности различных правоохранительных органов можно определить следующие *задачи правоохранительной деятельности*:

- 1) охрана прав, свобод и законных интересов физических и юридических лиц;
- 2) разрешение споров о праве (юридических конфликтов);
- 3) предупреждение и пресечение правонарушений, применение мер ответственности к лицам, виновным в их совершении.

Необходимо отметить, что все перечисленные задачи правоохранительной деятельности тесно взаимосвязаны и взаимообусловлены, поэтому их подобное разделение весьма условно.

§2. Основные направления правоохранительной деятельности и общая характеристика правоохранительных органов РФ

Выделение различных направлений правоохранительной деятельности обусловлено многообразием ее задач. Каждое из этих направлений осуществляется различными группами правоохранительных органов и имеет свои, относительно самостоятельные задачи. Тем не менее все эти направления объединяет общая сущность правоохранительной деятельности, они тесно взаимосвязаны и дополняют друг друга.

Представляется возможным выделить *пять основных направлений правоохранительной деятельности*:

- 1) правосудие;
- 2) прокурорский надзор;
- 3) предварительное расследование уголовных дел;
- 4) оперативно-розыскная деятельность;
- 5) организационное обеспечение деятельности судов.

Рассмотрим в общих чертах систему правоохранительных органов в России в соответствии с указанными выше основными направлениями правоохранительной деятельности.

Правосудие в России осуществляется исключительно судами (ч. 1 ст. 118 Конституции РФ). Суды как органы правосудия занимают наиболее важное место в системе правоохранительных органов. Право на судебную защиту гарантировано ст. 46 Конституции РФ. Судебная защита - основной механизм разрешения юридических конфликтов, защиты и восстановления нарушенных прав в демократическом правовом государстве. Именно суд в силу своего независимого, высокого статуса способен наиболее эффективно, беспристрастно и профессионально осуществлять эти задачи. Концепция судебной реформы, разработанная группой известных ученых-юристов и принятая Верховным Советом РСФСР в 1992 г. провозгласила, что «на арену

общественной жизни выходит независимый, свободный от корыстных интересов и политических симпатий суд, выступающий гарантом законности и справедливости, играющий для государства ту же роль, какая в человеке принадлежит совести. Поэтому ядром всякой судебной реформы выступают преобразования суда и процесса, под знаком и во имя которых изменяется предназначение и деятельность других органов и институтов»¹.

Вместе с тем в последнее время появилась точка зрения, согласно которой суд не является правоохранительным органом. Это, как представляется, вызвано узкой трактовкой понятия правоохранительной деятельности лишь как деятельности по пресечению и расследованию преступлений и иных правонарушений. Включая суд в число правоохранительных органов, мы никоим образом не наделяем его функциями обвинительными, функциями уголовного преследования, не ставим «в один ряд» с органами прокуратуры и внутренних дел. Напротив, признавая суд главным органом, осуществляющим охрану права в обществе, мы подчеркиваем его независимый статус от органов государственного обвинения, что обеспечивает его роль не только как гаранта закона и справедливости, но и как органа, способного защитить человека от произвола самого государства.

В большинстве учебной литературы в качестве самостоятельного направления правоохранительной деятельности рассматривается *конституционный контроль*. Однако, на наш взгляд, конституционный контроль охватывается понятием правосудия по следующим основаниям. В России функция конституционного контроля осуществляется судебным органом – Конституционным Судом Российской Федерации. Последний выступает в качестве одного из высших органов судебной власти России. Согласно ч. 2 ст. 188 Конституции РФ судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. При этом правосудие является исключительной прерогативой судебной власти, суда. Судебная власть, являясь содержанием деятельности судебных органов, реализуется посредством своей единственно возможной формы – осуществления правосудия. Конституционный Суд РФ осуществляет правосудие путем разрешения конституционно-правовых споров о соответствии Конституции РФ различных нормативно-правовых актов по обращению заинтересованных государственных органов и должностных лиц, а также по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан и по запросам судов на основании таких принципов как независимость, коллегиальность, гласность, состязательность и равноправие сторон. Сущность правосудия состоит в том, что оно выступает в качестве главного механизма в разрешении споров о праве. Главная же особенность деятельности Конституционного Суда РФ при осуществлении им правосудия состоит в том, что он решает исключительно вопросы права и воздерживается от установления и исследования фактических

¹ Концепция судебной реформы в РСФСР, одобренная Постановлением Верховного Совета РСФСР от 24 октября 1991 г. №1801-1. - М., 1992.

обстоятельств во всех случаях, когда это входит в компетенцию других судов или иных органов (ст. 3 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации» от 21 июля 1994 г.

Таким образом, правосудие как главное направление правоохранительной деятельности реализуется всеми судами, входящими в судебную систему России. В соответствии с Конституцией РФ и Федеральным конституционным законом «О судебной системе Российской Федерации» судебную систему России составляют суды общей юрисдикции, осуществляющие рассмотрение подведомственных им гражданских, уголовных и административных дел, арбитражные суды, осуществляющие правосудие по экономическим спорам, а также Конституционный Суд РФ и конституционные (уставные) суды субъектов РФ.

Прокурорский надзор – это функция прокуратуры по надзору за соблюдением Конституции РФ и исполнением законов, действующих на территории России, соблюдением прав и свобод человека и гражданина в деятельности органов государственной власти и местного самоуправления, органами управления и руководителями коммерческих и некоммерческих организаций, за исполнением законов органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие, судебными приставами, администрациями органов и учреждений, исполняющих наказание и применяющих назначаемые судом меры принудительного характера, администрациями мест содержания задержанных и заключенных под стражу. Согласно ст. 1 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации» от 17 января 1992 г. (в редакции Федерального закона от 17 ноября 1995 г.) прокуратура представляет собой единую федеральную централизованную систему органов, осуществляющих от имени Российской Федерации надзор за соблюдением Конституции РФ и исполнением законов, действующих на территории Российской Федерации законов. Органы прокуратуры действуют в целях обеспечения верховенства закона, единства и укрепления законности, защиты прав и свобод человека и гражданина, а также охраняемых законом интересов общества и государства. Органы прокуратуры в настоящее время наделены весьма обширной компетенцией, включающей помимо прокурорского надзора, также полномочия по уголовному преследованию, участию в рассмотрении дел судами, по координации деятельности по борьбе с преступностью, участию в правотворческой деятельности и международном сотрудничестве.

Предварительное расследование уголовных дел это деятельность осуществляемая прокурором, следователем и дознавателями с целью предварительного (досудебного) разрешения правовых вопросов по делу, прежде всего, - установления события и состава преступления, обвиняемых в его совершении лиц, то есть информации, необходимой для разрешения дела судом. Расследование именуется предварительным потому, что оно предшествует производству в суде, где проводится судебное следствие и принимается от имени государства решение по делу. Предварительное расследование осуществляется

следователями и дознавателями различных правоохранительных органов – прокуратуры, органов внутренних дел, Федеральной службы безопасности, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, Государственной противопожарной службы, органов службы судебных приставов.

Оперативно-розыскная деятельность согласно ст. 1 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» от 12 августа 1995 г. это вид деятельности, осуществляемой гласно и негласно оперативными подразделениями государственных органов, уполномоченных на то данным Федеральным законом, в пределах их полномочий посредством проведения оперативно-розыскных мероприятий в целях защиты жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, собственности, обеспечения безопасности общества и государства от преступных посягательств. Задачами оперативно-розыскной деятельности являются: выявление, предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений, а также выявление и установление лиц, их подготавливающих, совершающих или совершивших; осуществление розыска лиц, скрывающихся от органов дознания, следствия и суда, уклоняющихся от уголовного наказания, а также розыска без вести пропавших; добывание информации о событиях или действиях, создающих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации (ст. 2 указанного Закона). Эту деятельность осуществляют оперативные подразделения органов внутренних дел, Федеральной службы безопасности, федеральных органов государственной охраны, таможенных органов, Службы внешней разведки, Министерства юстиции, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ (ст. 13 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности»).

В ряде учебников по курсу «Правоохранительные органы» традиционно используется термин «выявление и расследование преступлений» для объединения в рамках одного направления правоохранительной деятельности как оперативно-розыскной деятельности, так и предварительного расследования уголовных дел. Данная позиция представляется весьма спорной. Предварительное расследование в рамках досудебного производства по уголовному делу является процессуальной деятельностью, т.е. осуществляется прокурором, следователем и дознавателем в рамках процессуальной формы, в четком соответствии с установленной Уголовно-процессуальным кодексом РФ¹ процедурой осуществления следственных и иных процессуальных действий. Предварительное расследование входит в понятие «уголовное судопроизводство», под которым п. 56 ст. 5 УПК РФ понимает досудебное и судебное производство по уголовному делу. Соответственно, предварительное расследование преследует те же цели, что и уголовный процесс в целом - защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений, а также защиту личности от незаконного и необоснованного обвинения, осуждения,

¹ Далее – УПК РФ.

ограничения ее прав и свобод. На предварительное расследование распространяются демократические принципы судопроизводства, установленные Конституцией РФ и главой 2 УПК РФ, в частности, такие как состязательность и равноправие сторон, презумпция невиновности, обеспечение права на защиту, свобода оценки доказательств и др. Результаты проведенных в соответствии с законом следственных и иных процессуальных действий являются доказательствами по уголовному делу. Оперативно-розыскная деятельность не является процессуальной и осуществляется в соответствии с Федеральным законом «Об оперативно-розыскной деятельности», который устанавливает лишь основные требования к проведению оперативно-розыскных мероприятий, но не содержит подобных уголовно-процессуальному регулированию подробных норм, регулирующих порядок производства оперативно-розыскных мероприятий. Более того, средства и методы, используемые в оперативно-розыскной деятельности, тактические приемы ее осуществления содержатся в ведомственных документах и часто являются сведениями, составляющими государственную тайну. Это вполне обоснованно, т.к. в основу оперативно-розыскной деятельности положен принцип конспирации, т.е. широкое использование негласных методов работы. Отсюда и сведения, полученные в результате производства оперативно-розыскных мероприятий, не отвечают требованиям, предъявляемым УПК РФ к доказательствам, т.к. они добываются непроцессуальным путем. Они могут лишь служить основанием для выдвижения версий и поиска доказательств путем подготовки и осуществления следственных и судебных действий, а также выступать поводом для возбуждения уголовного дела. Таким образом, оперативно-розыскная деятельность и предварительное следствие имеют совершенно различную юридическую природу и нормативно-правовую базу регулирования, что не позволяет признать их единым направлением правоохранительной деятельности.

Организационное обеспечение деятельности судов общей юрисдикции возложено на Судебный департамент при Верховном Суде РФ, арбитражных судов – на Высший Арбитражный Суд РФ. Организационное обеспечение деятельности судов высшего звена – Верховного Суда РФ, Конституционного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суд РФ осуществляется аппаратами этих судов. К этому направлению правоохранительной деятельности тесно примыкают призванные способствовать реализации правосудия *функции по исполнению судебных решений и уголовных наказаний, обеспечению установленного порядка деятельности судов*, которые возложены на органы Министерства юстиции РФ.

В ряде учебников выделяют также такие направления как констатация юридически значимых фактов, удостоверение различных документов, и оказание юридической помощи и осуществление защиты по уголовным делам, имея в виду деятельность нотариата и адвокатуры. Это представляется недостаточно обоснованным по следующим причинам. Во-первых, нотариальная деятельность является удостоверительной по своему характеру и вряд ли может рассматриваться как правоохранительная. Кроме того,

нотариальные конторы (как частные, так и государственные) в принципе не являются органами государственной власти.

Адвокатура также не является правоохранительным органом. Согласно п. 1 и 2 ст. 3 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31 мая 2002 г. адвокатура является профессиональным сообществом адвокатов и как институт гражданского общества не входит в систему органов государственной власти и местного самоуправления, осуществляя свою деятельность на основе принципа независимости. Тем не менее адвокатура теснейшим образом связана с деятельностью правоохранительных органов и способствуют охране правопорядка, обеспечению прав и свобод личности. В связи с этим организация и деятельность адвокатуры в соответствии с Государственным образовательным стандартом изучается в рамках курса «Правоохранительные органы».

Ряд авторов также рассматривают как правоохранительные такие организации, как частные детективные и охранные структуры. Их, как представляется, нельзя ставить в один ряд с судом, органами внутренних дел и прокуратурой, ибо на них не возложена ответственность за реализацию правоохранительной функции государства и их деятельность не выходит за рамки, определяемые гражданско-правовыми договорами, заключаемыми этими организациями с их клиентами. Достаточно большое число государственных и негосударственных организаций так или иначе связаны с применением права: это органы социального обеспечения, органы местного самоуправления, государственные фонды обязательного страхования и т.д., но их задачи мало связаны с охраной правопорядка, носят более узкий характер. В связи с этим представляется неприемлемым излишне широкое толкование правоохранительной деятельности.

§3. Предмет и система курса «Правоохранительные органы», его соотношение с другими юридическими дисциплинами

Предметом любой учебной дисциплины выступает изучение определенного круга явлений объективной действительности, закономерностей их развития и функционирования. Любые юридические дисциплины призваны изучать по сути единый объект - совокупность государственно-правовых явлений общественной жизни или иначе – государственно-правовую действительность. Тем не менее каждая из этих дисциплин имеет свой собственный предмет изучения, которым выступает определенная часть, элемент общего объекта правоведения. *Предметом учебной дисциплины «Правоохранительные органы» является изучение структуры, функций, основ организации и деятельности системы государственных органов, осуществляющих правоохранительную деятельность, их взаимодействия друг с другом и с иными государственными и негосударственными органами и организациями.*

Целью изучения учебной дисциплины «Правоохранительные органы»

является получение исходных, основополагающих сведений о системе органов, осуществляющих правоохранительную функцию государства, что обеспечивает успешное освоение в дальнейшем других юридических дисциплин.

Система курса «Правоохранительные органы» состоит из 12 тем, логически взаимосвязанных между собой в такой последовательности, которая позволяет описать всю систему правоохранительных органов от общих вопросов, понятий и принципов их организации и деятельности до изучения конкретных групп органов в соответствии с основными направлениями правоохранительной деятельности. В начале изучения курса рассматриваются некоторые общие вопросы, связанные с уяснением признаков и понятия правоохранительной деятельности, основных ее направлений, дается общая характеристика системы правоохранительных органов в РФ, изучается нормативно-правовая база организации и функционирования правоохранительных органов, дается характеристика наиболее важным законодательным актам, которые студентам необходимо изучить в рамках курса. Далее, в соответствии с центральной ролью судебных органов в правоохранительной деятельности, следует изучение понятий судебной власти и судебной системы, раскрываются основные черты и структура судебной системы РФ, даются понятия звена судебной системы и судебных инстанций. Следующая тема посвящена изучению правосудия и системы его демократических основ (принципов). Далее следуют темы, посвященные отдельным группам судов, составляющих российскую судебную систему – судам общей юрисдикции, арбитражным судам, Конституционному Суду РФ и конституционным (уставным) судам субъектов РФ. В рамках следующей темы - «Правовой статус судей, присяжных и арбитражных заседателей» изучаются права и обязанности судей и представителей народа, участвующих в отправлении правосудия, порядок формирования судейского корпуса, компетенция и основы организации органов судейского сообщества. В следующей теме изучается становление российской судебной системы, исторические этапы ее развития и реформирования. Изучение судебной системы РФ завершается темой, посвященной организационному обеспечению деятельности судов, Судебному департаменту при Верховном Суде РФ, а также вопросам о компетенции и системе органов юстиции. Следующие темы соответствуют остальным направлениям правоохранительной деятельности – прокурорскому надзору и органам прокуратуры, оперативно-розыскной деятельности, предварительному расследованию уголовных дел и системе органов, их осуществляющих. Изучение курса «Правоохранительные органы» завершается темой, посвященной вопросам организации и деятельности адвокатуры в России.

С тем, чтобы лучше понять, какое место занимает курс «Правоохранительные органы» в системе юридических учебных дисциплин, вначале необходимо дать основные сведения об их классификации.

К правоведению относится широкий круг учебных дисциплин, которые условно можно подразделить на следующие группы:

1) *историко-теоретические*, призванные изучать исторические и теоретические вопросы развития и функционирования государства и права (теория государства и права, криминология, история государства и права России,

зарубежных стран, история политических и правовых учений и др.);

2) *отраслевые*, направленные на изучение конкретных отраслей права (уголовное право, гражданское право, административное право, гражданское процессуальное, уголовно-процессуальное право и др.);

3) *прикладные дисциплины*, посвященные вопросам применения специальных знаний в практической деятельности юриста (криминалистика, судебная медицина, судебная психиатрия, судебная статистика и др.).

4) *дисциплины, изучающие структуру и принципы деятельности различных государственных органов*, а также отдельных негосударственных организаций. Очевидно, что дисциплина «Правоохранительные органы» относится к данной группе, куда также входят такие дисциплины как прокурорский надзор, адвокатура и нотариат.

Дисциплина «Правоохранительные органы» - одна из вводных в правоведение дисциплин и поэтому она тесно взаимосвязана практически со всеми другими юридическими дисциплинами. Рассмотрим ее взаимосвязь с конкретными учебными дисциплинами в соответствии с вышеуказанной их классификацией.

Основополагающей, фундаментальной теоретической дисциплиной в системе правоведения является теория государства и права (далее – «ТГП»), которая изучает наиболее общие специфические закономерности возникновения, развития и функционирования государства и права как социальных явлений, вырабатывает определения важнейших государственно-правовых категорий для всех без исключения юридических дисциплин. Не является исключением и «Правоохранительные органы». ТГП определяет понятия таких явлений как «право», «государство», «государственная власть», «государственный орган», «механизм государства», «функции государства», «правовое государство» и т.д. Таким образом, ТГП выполняет своего рода служебную миссию по отношению к другим юридическим наукам, обеспечивая их ключевыми категориями, определениями основных понятий в правоведении.

Государственным образовательным стандартом предусмотрено изучение в рамках дисциплины «Правоохранительные органы» исторических этапов развития судебной системы в России, кроме того при изучении курса студенты получают краткие сведения об истории прокурорского надзора, органов, осуществляющих предварительное расследование и адвокатуры. Эти знания призвана обобщать и анализировать история государства и права России. Они используются в дисциплине «Правоохранительные органы», для того, чтобы в наиболее общем виде представить историческую картину становления и развития правоохранительной системы в нашей стране.

Изучение системы правоохранительных органов РФ, принципов их организации и деятельности в рамках курса «Правоохранительные органы» создает основу для изучения отраслевых юридических дисциплин – прежде всего, изучающих отрасли процессуального права – уголовно-процессуального, гражданского процессуального и арбитражного процессуального права. Изучив курс «Правоохранительные органы», студенты получают представление о судебной системе РФ, ее звеньях, судебных инстанциях, полномочиях

государственных органов, участвующих в судопроизводстве. В рамках курса «Правоохранительные органы» изучаются демократические основы (принципы) правосудия, что позволяет заложить фундамент для изучения отраслевых дисциплин, сформировать правовое мировоззрение студентов в духе идей правового государства. В свою очередь, многие вопросы, изучаемые указанными дисциплинами, в наиболее краткой и доступной форме обобщаются и освещаются в рамках курса «Правоохранительные органы», что обеспечивает преемственность изучения дисциплины «Правоохранительные органы» и этих отраслевых дисциплин. К примеру, при рассмотрении понятия и видов судебных инстанций, раскрываются их особенности применительно к уголовному, гражданскому и арбитражному судопроизводству.

Из всех направлений юридической деятельности наиболее остро затрагивает права и свободы человека деятельность уголовной юстиции. Именно здесь личность подвергается наиболее жестким мерам государственно-правового воздействия, поэтому значение соблюдения правовых норм, принципов, защищающих человека от произвола государственных органов и их должностных лиц, здесь наиболее важно. Именно поэтому столь большое внимание в рамках изучения курса «Правоохранительные органы» уделяется вопросам уголовного судопроизводства, т.е. деятельности суда по рассмотрению и разрешению уголовных дел и органов, осуществляющих предварительное расследование. В связи с этим, дисциплина «Правоохранительные органы» наиболее тесным образом взаимосвязана с уголовно-процессуальным правом.

Тесно взаимосвязана рассматриваемая нами дисциплина с конституционным правом в рамках которого, в частности, дается общая характеристика государственных органов РФ, затрагиваются вопросы о месте правоохранительных органов в государственном механизме, на основе изучения норм главы II «Права и свободы человека и гражданина» и VII «Судебная власть» Конституции РФ раскрывается содержание основных принципов деятельности органов государственной власти.

Вопросы, связанные с функционированием таких правоохранительных органов, как например, органы юстиции и органы внутренних дел, изучаются в рамках административного права, в предмет которого входит изучение организации и деятельности органов исполнительной власти. Система этой дисциплины включает также темы, посвященные органам, компетентным налагать административные взыскания и процедуре их наложения.

Теснейшим образом связаны «Правоохранительные органы» с изучением таких дисциплин как прокурорский надзор, адвокатура и нотариат, которые изучаются на старших курсах обучения. Эти дисциплины по сути конкретизируют ряд важных тем курса «Правоохранительные органы», расширяют те познания, которые получили студенты в процессе его изучения.

§4. Общая характеристика и классификация нормативно-правовых актов, регулирующих организацию и деятельность правоохранительных органов

Познание основ организации и функций правоохранительных органов требует изучения значительного количества законодательных и иных нормативно-правовых актов. Объем этих актов весьма велик и точное их число назвать затруднительно. Такое обилие актов и содержащихся в них правовых предписаний в значительной мере объясняется тем, что учебная дисциплина «Правоохранительные органы» касается широкого круга государственных органов и должностных лиц. Подробная правовая регламентация деятельности правоохранительных органов необходима дабы свести к минимуму возможность во-первых, произвола, беззакония в их деятельности и, во-вторых, с тем, чтобы уменьшить возможность следственных и судебных ошибок.

Необходимо обратить внимание на то, что в данном параграфе речь пойдет именно об актах, имеющих *нормативно-правовой характер*, т.е. содержащих нормы права – формально определенные, общеобязательные (регулирующие поведение индивидуально неопределенного круга субъектов общественных отношений) правила поведения, устанавливаемые государством и обеспечиваемые его принудительной силой (возможностью применения мер государственно-правового принуждения), и действующие, как правило, заранее неопределенный срок, т.е. до момента их отмены. К нормативно-правовым актам относятся, прежде всего Конституция РФ, законы (федеральные конституционные законы, федеральные законы, законы субъектов РФ), а также подзаконные акты - нормативные Указы Президента РФ, Постановления Правительства РФ, нормативные акты министерств и ведомств (федеральных органов исполнительной власти), издаваемые ими в пределах своей компетенции, и нормативно-правовые акты органов государственной власти субъектов РФ. Обобщенно всю совокупность нормативно-правовых актов часто именуют законодательством (в широком смысле этого слова). Акты же индивидуально-распорядительного характера (приказы, распоряжения, указания и т.п.), хотя и издаются в том числе и органами государства, касаются лишь конкретных, персонально определенных лиц и действие их чаще всего прекращается с момента их исполнения.

Для того, чтобы дать общую характеристику нормативно-правовым актам, регулирующим вопросы организации и деятельности правоохранительных органов, вначале необходимо получить представление о том, каким образом разграничиваются полномочия в области правового регулирования между федеральными органами государственной власти России и органами государственной власти субъектов РФ (республик, областей, краев и др. государственно-правовых образований в составе Федерации).

В соответствии с п. «г» ст. 71 Конституции РФ *к ведению федеральных органов государственной власти отнесены*: регулирование и защита прав и свобод человека и гражданина, установление системы федеральных органов

законодательной, исполнительной и судебной власти, порядка их организации и деятельности, формирование федеральных органов государственной власти (в том числе федеральных судов и других федеральных правоохранительных органов), кроме того, п. «о» этой же статьи определяет, что в исключительном ведении РФ находятся судоустройство, прокуратура, уголовное, уголовно-процессуальное и уголовно-исполнительное законодательство, гражданское, гражданско-процессуальное и арбитражно-процессуальное законодательство. Ст. 72 Конституции к предметам совместного ведения РФ и субъектов РФ относит конституционный контроль (п. «а»), защиту прав и свобод человека и гражданина, обеспечение законности, правопорядка общественной безопасности, режима пограничных зон (п. «б»), кадры судебных и правоохранительных органов, адвокатуру и нотариат (п. «л»). Согласно ст. 76 Конституции РФ по предметам федерального ведения, перечисленным в ст. 71 Конституции, могут приниматься лишь федеральные и федеральные конституционные законы, имеющие высшую юридическую силу на всей территории России. Федеральные законы не могут противоречить федеральным конституционным законам. По предметам совместного ведения РФ и субъектов в ее составе издаются как федеральные законы, так и законы субъектов РФ, однако последние должны быть приняты в соответствии с федеральными законами, то есть не противоречить им. В случае такого противоречия применяется федеральный закон. Все, что не перечислено в ст. 71 и 72 Конституции РФ, то есть не относится ни к предметам ведения РФ, ни предметам совместного ведения РФ и субъектов в ее составе, является *исключительной компетенцией субъектов РФ*. Эта «остаточная» компетенция не должна нарушаться федеральным законодателем. При возникновении же противоречия между федеральным законом, принятым по вопросу, не входящему в перечень предметов ведения РФ или предметов совместного ведения, с законом или иным нормативно-правовым актом субъекта РФ, действует уже не ФЗ, а нормативно-правовой акт субъекта РФ.

Нормативные акты о правоохранительных органах носят весьма разнообразный характер – они обладают различной юридической силой, издаются не каким-либо одним государственным органом, а целым рядом органов законодательной и исполнительной власти различных уровней, издаются в различных формах – в форме законов, постановлений, указов и т.п. Более того, вопросы, связанные с деятельностью правоохранительных органов, регулируются не только внутренним российским правом, но и правом международным, нормы которого закреплены, прежде всего в международных договорах (конвенциях, пактах и т.п.), в актах, издаваемых международными организациями (декларациях, резолюциях и т.п.) и даже в международно-правовых обычаях и общепризнанных принципах, которые могут быть формально не закреплены в каком-то специальном международном договоре, но положения, в них содержащиеся, приобретают общеобязательный характер в силу признания их мировым сообществом.

Для того, чтобы изучить такой большой массив нормативно-правовых актов, необходимо делать это по определенной системе, то есть упорядочено. Для этого необходимо всё множество нормативных актов о правоохранительных

органах разделить на группы по определенным критериям (основаниям), т.е. классифицировать. В учебной литературе нормативно-правовые акты о правоохранительных органах чаще всего классифицируются по двум критериям – по содержанию (предмету регулирования) и по юридической силе.

Юридическая сила нормативно-правового акта в данном смысле этого термина означает его положение относительно других актов в той иерархической системе, которая установлена Конституцией России в статьях 4, 15, 76, 90 и 115.

Во главе этой иерархии находится сама *Конституция РФ*, которая имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории России. Законы (т.е. федеральные конституционные законы, федеральные законы, законы субъектов РФ) и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции.

Конституция РФ в ч. 4 ст. 15 устанавливает, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Причем, нормы международных договоров имеют приоритет в случае противоречия их с внутренним российским законодательством. Т.е., если международным договором установлены иные нормы, чем предусмотрены российским законом, то применяются правила международного договора. Это правило называют еще принципом примата международного права. Однако здесь следует обратить внимание на два обстоятельства. Во-первых, такой приоритет перед российским законодательством нормы международного права приобретают лишь в случае закрепления их в тексте *международного договора* независимо от их вида (межгосударственного, межправительственного, межведомственного) и наименования (договор, соглашение, конвенция, протокол, обмен письмами или нотами и др.). Согласно пункту «а» ст. 2 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации» от 15 июля 1995 г. №101-ФЗ (Российская газета. – 1995. – 21 июля) под международным договором Российской Федерации надлежит понимать международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами) либо с международной организацией в письменной форме и регулируемое международным правом независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких, связанных между собой документах. Обязательную юридическую силу международный договор приобретает только после выражения согласия Российской Федерацией на это в одной из форм, предусмотренных ст. 6 Федерального закона «О международных договорах Российской Федерации» (подписание, ратификация, присоединение и др.) и его официального опубликования.

К иным нормам международного права относятся его общепризнанные принципы и нормы. В соответствии с разъяснениями, данными Пленумом Верховного Суда РФ в Постановлении от 10 октября 2003 года №5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации» под *общепризнанными принципами международного права* следует понимать основополагающие императивные нормы международного права, принимаемые и

признаваемые международным сообществом государств в целом, отклонение от которых недопустимо. К общепризнанным принципам международного права, в частности, относятся принцип всеобщего уважения прав человека и принцип добросовестного выполнения международных обязательств. Под *общепризнанной нормой международного права* следует понимать правило поведения, принимаемое и признаваемое международным сообществом государств в целом в качестве юридически обязательного. Содержание указанных принципов и норм международного права может раскрываться, в частности, в документах Организации Объединенных Наций и ее специализированных учреждений.

Следующее место в иерархии нормативно-правовых актов занимают федеральные конституционные законы, которые издаются только по вопросам, указанным непосредственно в Конституции РФ. Особенность этих законов состоит в том, что для их принятия требуется квалифицированное большинство голосов членов законодательного органа России - федеральный конституционный закон считается принятым, если он одобрен большинством не менее трех четвертей голосов от общего числа членов Совета Федерации и не менее двух третей голосов от общего числа депутатов Государственной Думы. Причем принятый федеральный конституционный закон в течение четырнадцати дней подлежит обязательному подписанию Президентом Российской Федерации и обнародованию, т.е. Президент РФ не может отклонить такой закон. Федеральные законы должны соответствовать федеральным конституционным законам. Федеральные законы принимаются большинством голосов от общего числа депутатов Государственной Думой Федерального Собрания РФ и в течение пяти дней передаются на рассмотрение Совета Федерации. Федеральный закон считается одобренным Советом Федерации, если за него проголосовало более половины от общего числа членов этой палаты либо если в течение четырнадцати дней он не был рассмотрен Советом Федерации. Принятый федеральный закон в течение пяти дней направляется Президенту РФ для подписания и обнародования.

Все нормативно-правовые акты, принимаемые главой государства и органами исполнительной власти, обобщенно именуется *подзаконными правовыми актами* и, как следует, из этого термина, должны соответствовать законам и, разумеется, актам более высокой юридической силы – международным договорам и Конституции РФ. Тем не менее, подзаконные акты также имеют собственную иерархию. Во главе этой группы актов находятся *нормативные указы Президента РФ*, они являются обязательными для исполнения на всей территории России и не должны противоречить Конституции РФ, федеральным конституционным законам и федеральным законам. Далее следуют *постановления Правительства РФ*, которые издаются на основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных законов, нормативных указов Президента РФ и должны соответствовать указанным актам. На самой нижней ступени в иерархической «пирамиде» нормативно-правовых актов находятся акты, издаваемые подчиненными Президенту и Правительству РФ федеральными органами исполнительной власти - министерствами и ведомствами. Что касается нормативных актов, принимаемых органами государственной власти субъектов РФ, то соотношение их по юридической силе с актами федерального уровня, как

было отмечено выше, определяется ст. 76 Конституции РФ, а между нормативными актами субъекта федерации - в соответствии с его конституцией или уставом.

Всю сумму рассматриваемых правовых актов *в зависимости от их содержания (предмета регулирования)* можно подразделить на следующие группы:

- акты общего характера;
- акты о правосудии, судах и организационном обеспечении их деятельности;
- акты об органах юстиции;
- акты о прокурорском надзоре и органах прокуратуры;
- акты об органах, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность и предварительное расследование уголовных дел;
- акты, регулирующие вопросы организации и деятельности адвокатуры.

К актам *общего характера* относятся нормативно-правовые акты, регулирующие организацию, структуру и принципы деятельности не какой-либо отдельно взятой группы правоохранительных органов, а устанавливающие основы организации всей правоохранительной системы, принципы функционирования, общие для всех правоохранительных органов. К этой группе относится, прежде всего *Конституция РФ* - акт высшей юридической силы и прямого (непосредственного) действия. Основной закон содержит довольно большое число норм, так или иначе затрагивающих деятельность правоохранительных органов. В главе 2 «Права и свободы человека и гражданина» содержатся, к примеру, нормы о судебном контроле за правомерностью ограничения неприкосновенности личности, тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, о равноправии граждан перед законом и судом, об обеспечении прав и свобод человека путем доступа к правосудию, о праве на квалифицированную юридическую помощь, о праве на судебное обжалование решений и действий всех государственных органов и должностных лиц, о презумпции невиновности, о праве не свидетельствовать против себя самого и своих близких родственников, об обязанности государства возмещать ущерб, причиненный жертвам преступлений или злоупотреблений властью. Данные конституционные нормы по своему содержанию выступают в качестве принципов (т.е. основных положений) для всех других отраслей права, прежде всего процессуального, непосредственно определяют содержание деятельности правоохранительных органов и ставят ее в определенные правовые рамки. В главе 7 «Судебная власть» сосредоточены основополагающие требования к порядку и условиям осуществления правосудия. Среди них важнейшими являются положения о том, что правосудие может осуществляться только судами, созданными в соответствии с федеральным конституционным законом, что судьи независимы и подчиняются только закону, что разбирательство судебных дел должно быть открытым, судопроизводство должно осуществляться на основе состязательности и равноправия сторон и др.

Далее в группу актов общего характера можно отнести *Концепцию судебной реформы*, одобренную Постановлением Верховного Совета РСФСР от

24 октября 1991 г. Это акт программного характера, устанавливающий основные направления, задачи и конечные цели проводимой в стране реформы всей системы правоохранительных органов, прежде всего, суда, прокуратуры, адвокатуры, органов юстиции и внутренних дел. Данный документ полностью соответствует международным стандартам в области прав человека. Он создан группой ведущих ученых-юристов на основе изучения опыта современных развитых зарубежных государств и истории становления судеустройства Российского государства, в том числе и дореволюционной. Концепцию судебной реформы нужно знать не только потому, что в ней много научно значимого материала о правоохранительных органах, но также и для того, чтобы увидеть, оценить результаты нынешних преобразований и сравнить их с принципами реформирования, изложенными в Концепции.

Следующий нормативный акт в этой группе – *Федеральный закон «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов»* от 20 апреля 1995 г., устанавливающий основы обеспечения безопасности таких лиц.

Далее, к этой же группе можно отнести и ряд международных документов о правах человека, устанавливающих некоторые принципы деятельности правоохранительных органов в связи с защитой личности. Для России важнейшим из них является *Конвенция о защите прав человека и основных свобод*, принятая Советом Европы 4 ноября 1950 года и ратифицированная Россией 30 марта 1998 г. Значение этого документа трудно переоценить. Ратификация Европейской Конвенции означает, что Россия стала полноправным членом Европейского сообщества.

К другим международным документам относятся *Всеобщая декларация прав человека*, одобренная Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г., и *Международный пакт о гражданских и политических правах*, одобренный Генеральной Ассамблеей ООН 19 декабря 1966 г.

Эти документы, принятые ООН полвека назад не потеряли своей актуальности и в настоящее время. Они представляют собой всеобщий стандарт в области прав и свобод человека.

Вторая и при том наиболее обширная группа актов - это акты о правосудии, судах и организационном обеспечении их деятельности. основополагающим актом, устанавливающим общие принципы правосудия и организации судов в России является Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» от 31 декабря 1996 г. Кроме принципов правосудия он также регламентирует общие вопросы статуса судей, порядок создания и упразднения судов, виды судов, общие вопросы организационного и финансового обеспечения деятельности судов.

Этим же вопросам посвящен и Закон «О судеустройстве РСФСР» от 8 июля 1981 г. с последующими многочисленными (более 10-ти) изменениями и дополнениями. Он не отменен и поэтому применяется в части, не противоречащей Федеральному конституционному закону «О судебной системе РФ» и другим федеральным законам, прежде всего Уголовно-процессуальному кодексу РФ и Гражданскому процессуальному кодексу РФ. По существу,

основная часть его норм уже не применяется в виду противоречия законодательству, принятому позднее. Практически регулятивное значение сохранили только нормы, закрепленные в разделе втором Закона «О судостроительстве РСФСР», посвященном вопросам организации деятельности судов различных уровней.

Далее, в этой же группе нормативных актов следует указать законы, посвященные отдельным группам и видам судов:

- *Федеральный конституционный закон «О Конституционном Суде РФ»* от 21 июля 1994 г.;

- *Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в РФ»* от 28 апреля 1995 г.;

- *Федеральный закон «О мировых судьях в РФ»* от 17 декабря 1998 г.;

- *Федеральный конституционный закон «О военных судах Российской Федерации»* от 23 июня 1999 г.

Правовое положение, гарантии независимости всех судей России регламентируются следующими актами:

- *Законом РФ «О статусе судей в Российской Федерации»* от 26 июня 1992 г.;

- *Федеральным законом «О дополнительных гарантиях социальной защиты судей и работников аппаратов судов Российской Федерации»* от 10 января 1996 г.;

- *Положением о квалификационной аттестации судей*, утв. Постановлением Верховного Совета РФ от 13 мая 1993 г.

Систему органов судейского сообщества, их полномочия и порядок деятельности определяет *Федеральный Закон «Об органах судейского сообщества в РФ»* от 14 марта 2002 г.

Кроме того, деятельность судов и ее организационное обеспечение регулируют и другие нормативные акты, изучение студентами которых обязательно, это:

- *Федеральный закон «О судебных приставах»* от 21 июля 1997 г.;

- *Федеральный закон «О судебном департаменте при Верховном Суде РФ»* от 8 января 1998 г.;

- *Федеральный закон «О финансировании судов РФ»* от 10 февраля 1999 г.

Третья группа нормативно-правовых актов - *акты об органах юстиции*. Основным в данной группе является *Положение о Министерстве юстиции Российской Федерации*, утвержденное Указом Президента РФ от 2 августа 1999 г. № 954, регулирующее структуру и деятельность Министерства юстиции РФ.

Четвертая группа - *акты о прокурорском надзоре и органах прокуратуры*. Это, прежде всего, *Федеральный закон «О прокуратуре Российской Федерации»* от 17 января 1992 г. в редакции Федерального закона от 17 ноября 1995 г. Он устанавливает направления прокурорского надзора, принципы организации и деятельности прокуратуры в РФ, полномочия прокуроров по надзору за законностью.

Пятая группа - *акты об органах, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность и предварительное расследование уголовных дел*. Здесь наиболее

важны:

- *Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации* от 18 декабря 2001 г.;
- *Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности»* от 12 августа 1995 г.;
- *Закон РФ «О милиции»* от 18 апреля 1991 г.;
- *Положение об органах предварительного следствия в системе Министерства внутренних дел Российской Федерации*, утвержденное Указом Президента РФ от 23 ноября 1998 г. № 1422;
- *Положение о Министерстве внутренних дел РФ*, утвержденное Указом Президента РФ от 18 июля 1996 г. № 1039 и ряд других законов и подзаконных актов.

Последняя группа нормативных актов - это *акты, регулирующие вопросы организации и деятельности адвокатуры*. К ним относятся:

- *Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»* от 31 мая 2002 г.;
- *Постановление Правительства РФ «О размере оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда»* от 4 июля 2003 г. № 400;
- *Приказ Министерства юстиции РФ «Об утверждении Порядка ведения реестров адвокатов субъектов Российской Федерации»* от 29 июля 2002 г. №211 и ряд других подзаконных актов.

§5. Правовое значение Постановлений Конституционного Суда РФ, разъяснений по вопросам судебной практики Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ

Высшими судебными органами в России являются Конституционный Суд РФ, Верховный Суд РФ и Высший Арбитражный Суд РФ. Полномочия этих судебных органов закреплены непосредственно в Конституции РФ – в статьях 125, 126 и 127.

При рассмотрении вопроса о правовом значении Постановлений Конституционного Суда РФ, разъяснений по вопросам судебной практики Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного РФ необходимо в первую очередь иметь в следующее. Данные органы в силу природы судебной власти не являются нормотворческими, т.е. они не должны и не вправе издавать какие-либо нормативно-правовые акты, содержащие *общеобязательные* правила поведения. Иное искажало бы саму суть правосудия, призванного осуществлять разрешение споров о праве в цивилизованном обществе. Иных задач в силу принципа разделения властей у суда нет и быть не может. Акты, принимаемые Конституционным Судом РФ в рамках конституционного судопроизводства, разъяснения, содержащиеся в постановлениях Пленумов Верховного и Высшего

Арбитражного Суда РФ, не являются нормативными актами и по своему содержанию выступают либо как решения по конституционно-правовым спорам, содержащие вывод о соответствии или несоответствии Конституции РФ различных нормативных актов, либо как акты толкования права.

Согласно ст. 1 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации» Конституционный Суд России – это судебный орган конституционного контроля, самостоятельно и независимо осуществляющий судебную власть посредством конституционного судопроизводства. Его главная задача - рассмотрение дел о соответствии нормам Конституции РФ федеральных законов, указов Президента РФ, постановлений Правительства РФ, конституций, уставов и законов субъектов РФ, не вступивших в законную силу международных договоров. Кроме того, он разрешает споры о компетенции между органами государственной власти, реализует полномочия по толкованию норм Конституции РФ и дает заключение о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения Президента РФ в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления. Последствия признания Конституционным Судом РФ того или иного акта или отдельных его положений установлены в ч. 6 ст. 125 Конституции РФ и ст. 79, 80 и 106 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации». Акты или их отдельные положения, признанные неконституционными, утрачивают силу; не соответствующие Конституции РФ международные договоры РФ не подлежат введению в действие и применению. Причем юридическую силу такого решения Конституционного Суда РФ невозможно преодолеть принятием того же акта вновь (либо акта, содержащего положения, аналогичные тем, что были признаны неконституционными). В случае, если решением Конституционного Суда РФ нормативный акт признан не соответствующим Конституции РФ полностью или частично либо из решения Конституционного Суда РФ вытекает необходимость устранения пробела в правовом регулировании, государственный орган или должностное лицо, принявшие этот нормативный акт, обязаны рассмотреть вопрос о принятии нового нормативного акта, который должен, в частности, содержать положения об отмене нормативного акта, признанного не соответствующим Конституции РФ полностью, либо о внесении необходимых изменений и (или) дополнений в нормативный акт, признанный неконституционным в отдельной его части. До принятия нового нормативного акта непосредственно применяется Конституция РФ как акт прямого действия. Что же касается решений о толковании Конституции РФ, то разъяснение смысла конституционных норм, в них содержащееся, является официальным и обязательным для всех представительных, исполнительных и судебных органов государственной власти, органов местного самоуправления, предприятий, учреждений, организаций, должностных лиц, граждан и их объединений.

Решение Конституционного Суда РФ окончательно, не подлежит обжалованию и вступает в силу немедленно после его провозглашения, действует

непосредственно и не требует подтверждения другими органами и должностными лицами.

Значение деятельности Конституционного Суда России для формирования правовых основ деятельности государственных органов, в т.ч. в сфере охраны правопорядка, прав и свобод граждан трудно переоценить. Конституционный Суд России, созданный в 1991 г., быстро завоевал уважение общества, так как принял много смелых решений, основывая их не только на нормах действовавшей Конституции РСФСР, но и на общеправовых принципах, признанных мировым сообществом, положениях международного права. Во многом благодаря его решениям судебная реформа двигалась даже вопреки инертности некоторых консервативно настроенных ведомств и лоббированию ими законопроектов в парламенте.

В соответствии со ст. 126 и 127 Конституции РФ, Верховный Суд РФ и Высший Арбитражный Суд РФ, возглавляющие соответственно систему судов общей юрисдикции и систему арбитражных судов, помимо осуществления правосудия по подведомственным им делам дают *разъяснения по вопросам судебной практики*. Они необходимы для того, чтобы обеспечить единство такой практики, правильное применение судами закона в соответствии с его «буквой» и «духом». Такие разъяснения принимаются в форме постановлений Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ.

Как уже было отмечено, данные документы представляют собой *акты толкования права*, не являются нормативно-правовыми актами, и, следовательно, не могут иметь общеобязательную юридическую силу. В России – статутная (т.е. основанная на совокупности нормативных актов, принимаемых парламентом, правительством и главой государства), а не прецедентная правовая система, (последней свойственно так называемое «судебное нормотворчество»¹), поэтому указанные акты Верховного и Высшего Арбитражного Суда РФ не могут каким либо образом изменять или дополнять правовые нормы. Толкование, данное в такого рода разъяснениях, *обязательно для судов, применяющих соответствующие нормы права при рассмотрении конкретных дел*. Именно такая позиция содержится в ч. 2 ст. 13 Федерального конституционного закона «Об арбитражных судах в РФ»: «По вопросам своего ведения Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации принимает постановления, обязательные для арбитражных судов в Российской Федерации». Что же касается Верховного Суда РФ, то в ст. 56 Закона «О судоустройстве РСФСР» содержится следующая норма: «Руководящие разъяснения Пленума Верховного Суда РСФСР обязательны для судов, других органов и должностных лиц, применяющих закон, по которому дано разъяснение». По видимому, данная норма имеет ввиду органы государственной власти и должностных лиц, осуществляющих досудебное производство в уголовном процессе (возбуждение уголовного дела и предварительное расследование). Если же обратиться к проекту Федерального конституционного закона «О судах общей юрисдикции в Российской Федерации»,

¹ Характерна для Великобритании (точнее для Англии, поскольку в Шотландии действует свое особое право), США и других стран, воспринявших английское право.

внесенному в Государственную Думу Президентом РФ, который, по сути, призван заменить собой Закон «О судоустройстве РСФСР», то подобное положение в нем отсутствует.

Как уже указывалось выше, разъяснения судебной практики даются Верховным Судом РФ и Высшим Арбитражным Судом РФ в форме, прежде всего, постановлений пленумов этих судов. Тем не менее, поскольку действующее законодательство наделяет президиумы указанных судов, а также судебные коллегии Верховного Суда РФ правом рассматривать материалы изучения и обобщения судебной практики, то разъяснения законодательства содержатся также в постановлениях президиумов Верховного и Высшего Арбитражного Суда РФ, обзорах судебной практики, информационных письмах Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ и письмах судебных коллегий Верховного Суда РФ, однако вопрос о юридической силе подобных документов не решен.

Рекомендуемые правовые источники:

Конституция Российской Федерации, принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.

Федеральный конституционный закон «О судебной системе РФ» от 31 декабря 1996 г. – статьи 1, 4.

Федеральный конституционный закон «О Конституционном Суде РФ» от 21 июля 1994 г. – ст. 1, 3.

Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в РФ» от 28 апреля 1995 г. – ст. 1, 3, 5.

Закон РСФСР «О судоустройстве РСФСР» от 8 июля 1981 г.

Закон РФ «О милиции» от 18 апреля 1991 г. – ст. 1-3.

Федеральный закон «О прокуратуре РФ» от 17 января 1992 г. в редакции Федерального закона от 17 ноября 1995 г. – ст. 1, 11.

Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» от 12 августа 1995 г. – ст. 1-3, 13.

Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» от 31 мая 2002 г. – ст. 1.

Концепция судебной реформы, одобренная Постановлением Верховного Совета РСФСР от 24 октября 1991 г. – Разделы I, II.

Глава 2. Судебная власть и система органов, ее осуществляющих

§1. Понятие и признаки судебной власти

Судебная власть является одним из проявлений государственной власти в целом. Поэтому, чтобы определить понятие судебной власти, необходимо вначале выяснить, что же понимается под властью вообще и государственной властью, в частности.

Согласно толковому словарю русского языка В. Даля, *власть* - это «право, сила, воля над чем-либо, свобода действия и распоряжения, начальствование, управление»¹. В словаре С. Ожегова и Н. Шведовой, власть определяется как «право и возможность распоряжаться кем-нибудь или чем-нибудь, подчинять своей воле»².

Понятие *государственной власти* более узко и указывает нам на субъекта этой власти, обладающего властными полномочиями – на государство в лице его органов и должностных лиц. В демократическом государстве власть принадлежит народу и осуществляется им непосредственно (в первую очередь, путем выборов и референдума), а также опосредованно - через органы государственной власти и органы местного самоуправления (ст. 3 Конституции РФ).

Сам термин «судебная власть» указывает на то, что осуществляется она специально уполномоченным на то органом государственной власти – судом. Статья 118 Конституции РФ и ст. 1 Федерального конституционного закона «О судебной системе РФ» устанавливают, что *судебная власть осуществляется только судами* в лице судей, в том числе привлекаемых в установленном законом порядке к осуществлению правосудия представителей народа, т.е. присяжных и арбитражных заседателей.

Ст. 10 Конституции РФ установила принцип разделения властей: «Государственная власть в Российской Федерации осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. Органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны». Таким образом, *судебная власть самостоятельна и действует независимо от законодательной и исполнительной*.

Принцип разделения властей предполагает не только разделение властных полномочий между различными государственными органами, но и наличие системы сдержек и противовесов, не позволяющую одному из высших органов государственной власти эту власть узурпировать. Суд выступает важнейшим элементом в механизме системы сдержек и противовесов, обладая возможностями

¹ Даль В. Толковый словарь русского языка: Современное написание. – М.: Астрель, 2002. – С. 983.

² Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка / Рос. акад. наук, Ин-т рус. яз. им. В.В. Виноградова. – М.: Азбуковник, 1999. – С. 944.

разрешать споры о компетенции между различными государственными органами, признавать незаконными и не подлежащими применению акты, изданные органами исполнительной и законодательной власти. Судебная власть является той реальной опорой, которая обеспечивает прочность всей конструкции государственности страны, разрешая все конфликтные ситуации, споры о праве, устраняя юридические неопределенности.

Кроме того, судебная защита выступает главной гарантией прав и свобод человека и гражданина, в том числе и в случаях, когда они оказываются нарушенными действиями или решениями государственных органов и должностных лиц. Ст. 46 Конституции РФ гласит, что решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд. Только независимая судебная власть способна реально защитить права и свободы человека и гражданина. Именно поэтому судебная защита выступает вершиной пирамиды общегосударственной функции по защите личности.

Правосудие, осуществляемое в рамках гласного состязательного судебного разбирательства, предоставляющего сторонам широкие возможности по доказыванию, является в правовом государстве главной возможностью применения мер юридической ответственности к правонарушителям, а в отношении уголовной ответственности – единственной, поскольку лишь приговором суда возможно признать лицо виновным в совершении преступления. Любые иные меры юридической ответственности, налагаемые на физических и юридических лиц, несудебными органами возможно обжаловать в судебном порядке и решение суда будет являться окончательным и обязательным к исполнению на всей территории государства. Тем не менее, процессуальный закон предоставляет возможность обжалования судебных решений в вышестоящий суд, что обеспечивает проверку законности и обоснованности вынесенных нижестоящими судами судебных постановлений.

Таким образом, судебная власть выступает гарантом социального мира, правопорядка и стабильности в обществе.

Сущностью судебной власти, так же, как и государственной власти вообще, является возможность принудительного регулятивного воздействия на поведение различных субъектов (физических и юридических лиц, органов государственной власти и их должностных лиц). Такое воздействие судебная власть, в отличие от других ветвей власти, оказывает не иначе как *путем принятия обязательных к исполнению судебных решений*, которые выносятся в рамках определенной законом гласной состязательной процедуры, призванной обеспечить высокий уровень правовых гарантий участникам судопроизводства. Таким образом, судебная власть осуществляется не в произвольной, а в строго регламентированной законом *процессуальной форме - посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства* (ч. 2 ст. 118 Конституции, ч. 3 ст. 1 Федерального конституционного закона «О судебной системе РФ»). Здесь необходимо отметить, что в этих нормах не указано *арбитражное судопроизводство*, которое в данных случаях считается особой формой гражданского судопроизводства, так как

арбитражный суд рассматривает, в первую очередь, дела, вытекающие из гражданско-правовых отношений. Тем не менее, это не означает, что законодатель признает за арбитражным процессом подчиненную роль по отношению к гражданскому судопроизводству. Судопроизводство в арбитражных судах регулирует специальный кодифицированный нормативный акт – Арбитражный процессуальный кодекс РФ. Главной особенностью арбитражного процесса является то, что арбитражным судам подведомственны споры экономического характера, возникающие между субъектами предпринимательской деятельности.

В соответствии с Федеральным конституционным законом «О судебной системе РФ» судебную власть в России осуществляют суды общей юрисдикции, арбитражные суды, Конституционный Суд РФ и конституционные (уставные) суды субъектов РФ. Соответственно, арбитражное судопроизводство осуществляется арбитражными судами, конституционное – Конституционным Судом России и конституционными (уставными) судами субъектов РФ. В свою очередь уголовное, гражданское и административное судопроизводство осуществляется в настоящее время всеми судами общей юрисдикции, а не какими-либо специальными видами судов по отдельности для каждого вида судопроизводства. Тем не менее, Концепция судебной реформы и Федеральный конституционный закон «О судебной системе РФ» предполагают создание *специализированных судов*. Критериями необходимости учреждения специализированных судов авторы Концепции считают специфику предмета правового регулирования и его целей, не позволяющую без существенных искажений последних действовать в обычных формах. Формальным показателем уместности специализированного суда может служить уже имеющееся в законодательстве особое регулирование порядка производства: отдельная глава в процессуальном кодексе или самостоятельный не кодифицированный закон. Так, например, административные суды могут специализироваться на применении Закона РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан»¹ и дел об административных правонарушениях, ювенальные суды (суды по делам несовершеннолетних) должны рассматривать уголовные дела и дела об административных правонарушениях, совершенных несовершеннолетними. Однако в настоящее время из всех разновидностей специализированных судов, которые предусматривала Концепция судебной реформы, созданы только арбитражные суды. Согласно ст. 26 Федерального конституционного закона «О судебной системе РФ» специализированные суды будут создаваться как часть федеральной системы судов общей юрисдикции. Специализированные федеральные суды по рассмотрению гражданских и административных дел учреждаются путем внесения изменений и дополнений в этот Закон. Полномочия, порядок образования и деятельности

¹ Закон РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан» от 27 апреля 1993 г. № 4866-1 с изм. и доп., внесенными Федеральным законом от 14 декабря 1995 г. № 197-ФЗ // Российская газета. – 1993. – 12 мая.; Собрание законодательства РФ. – 1995. - №51.

специализированных федеральных судов должен устанавливаться федеральным конституционным законом. Федеральный конституционный закон «О судебной системе РФ» не содержит норм, предусматривающих возможность создания специализированных судов субъектов РФ. Исходя из того, что установление судебной системы отнесено ст. 71 Конституции РФ к компетенции Федерации, можно сделать вывод, что субъекты РФ не могут самостоятельно учреждать собственные специализированные суды.

Глава 7 Конституции РФ, именуемая «Судебная власть», посвящена, прежде всего, *принципам правосудия*, т.е. его основополагающим началам, важнейшим правилам осуществления. В этой главе Основного Закона закреплены, в частности, такие принципы, как осуществление правосудия только судом, независимость, несменяемость и неприкосновенность судей, гласность судебного разбирательства, осуществление судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон. Принципы правосудия закреплены и в Федеральном конституционном законе «О судебной системе РФ». Помимо указанных в главе 7 Конституции РФ принципов, в нем содержатся нормы, посвященные таким принципам, как самостоятельность судов, обязательность судебных постановлений, равенство всех перед законом и судом, принцип государственного языка судопроизводства и др. Такое подробное конституционно-правовое регулирование принципов организации и деятельности не свойственно каким-либо другим органам государственной власти, что говорит о высочайшей ценности суда для гражданского общества, его значении для построения в нашей стране правового государства. Именно судебная власть является главным механизмом защиты и восстановления нарушенных прав. Поэтому укрепление судебной власти и совершенствование судопроизводства - основные вехи на пути построения в нашей стране правового государства. В Концепции судебной реформы это сформулировано следующим образом: «Ядром всякой судебной реформы выступают преобразования суда и процесса, под знаком и во имя которых коренным образом обновляются институты права, изменяются предназначение и деятельность других правоохранительных органов, действующих до суда, для суда и после суда, во исполнение судебных приговоров и решений. При этом основное внимание должно уделяться уголовному правосудию как безальтернативному механизму защиты основных прав и законных интересов гражданина в экстремальной ситуации преступного правонарушения».

Дискуссионным представляется вопрос о *формах осуществления судебной власти*. В большинстве учебников и учебных пособий выделяется несколько возможных форм ее осуществления, в частности такие, как:

- правосудие;
- конституционный контроль;
- судебный контроль за законностью и обоснованностью решений и действий органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие;
- обеспечение исполнения судебных решений;
- разъяснение действующего законодательства по вопросам судебной

практики;

- участие в формировании судейского корпуса и содействие органам судебного сообщества¹.

При этом основной формой осуществления судебной власти признается правосудие, т.к. именно с помощью него осуществляется основная задача судебной власти – разрешение споров о праве.

Тем не менее, выделение различных форм осуществления судебной власти нам представляется весьма спорным. Судебная власть, являясь по своей сути содержанием деятельности судебных органов, реализуется посредством своей единственно возможной формы – осуществления правосудия. Любая деятельность суда отвечает всем признакам правосудия².

Аргументы в пользу признания конституционного контроля особым видом правосудия, реализуемого Конституционным Судом РФ и конституционными (уставными) судами субъектов РФ посредством конституционного судопроизводства, были изложены выше в первой главе учебника при рассмотрении вопроса о направлениях правоохранительной деятельности.

Что касается судебного контроля за законностью и обоснованностью решений и действий органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность и предварительное расследование преступлений, то в настоящее время многие ученые-процессуалисты и практические работники также рассматривают его как составную часть правосудия. Сущность судебного контроля в уголовном судопроизводстве состоит в рассмотрении судом жалоб участников уголовного процесса на действия (бездействие) государственных органов и должностных лиц, участвующих в производстве по уголовным делам. При этом суд разрешает вполне определенный правовой спор, предметом которого выступает не вопрос о виновности лица в совершении преступлений, а иные вопросы, затрагивающие права и интересы участников процесса – законность и обоснованность отказа в возбуждении уголовного дела или его прекращения, законность и обоснованность применения различных мер принуждения и др. То же самое касается и деятельности суда при рассмотрении ходатайств стороны обвинения о применении в отношении обвиняемого заключения под стражу и домашнего ареста в качестве мер пресечения и продлении их сроков, о производстве следственных действий, на проведение которых требуется судебное решение (обыск, выемка в жилище, осмотр, выемка, арест корреспонденции в учреждениях связи и др.). Кроме того, проведение оперативно-розыскных мероприятий, которые ограничивают конституционные права человека и гражданина на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, передаваемых по сетям электрической и почтовой связи, а также право на неприкосновенность жилища, также допускается только на основании судебного решения. Во всех указанных случаях суд действует не иначе как в процессуальной форме и в соответствии с

¹ См., например: Гуценко К.Ф., Ковалев М.А. Правоохранительные органы: Учебник для юридических вузов и факультетов. – М.: Зерцало, ТЕИС, 1996.

² О понятии и признаках правосудия см. §1 главы 3 настоящего учебника.

демократическими принципами правосудия, закрепленными Конституцией РФ и Федеральным конституционным законом «О судебной системе РФ».

Полномочия суда в стадии исполнения судебных решений также невозможно отделить от правосудия. Правосудие можно признать состоявшимся лишь тогда, когда судебное решение исполнено, когда нарушенные права и свободы восстановлены, причиненный вред возмещен, а нарушитель понес справедливое наказание.

Что касается таких специфических полномочий судов, как разъяснение действующего законодательства по вопросам судебной практики и участие в формировании судейского корпуса, содействие органам судебного сообщества, то, как представляется, эти специфические функции нацелены на управление организацией и деятельностью судов, внутри самой судебной системы (обеспечение единообразия судебной практики, кадровое обеспечение, содействие советам и квалификационным коллегиям судей) и потому не являются выражением судебной власти вонне, сущность которой заключается в возможности суда определять права и обязанности различных субъектов права путем принятия обязательных к исполнению решений.

На основе изложенного выше, можно определить *признаки судебной власти*. Это власть:

1) самостоятельна и действует независимо от законодательной и исполнительной властей;

2) осуществляется только судом (в том числе привлекаемыми в установленном законом порядке к осуществлению правосудия представителями народа – присяжными и арбитражными заседателями);

3) реализуется в форме правосудия посредством конституционного, гражданского, административного, арбитражного и уголовного судопроизводства;

4) осуществляется на основе принципов, установленных Конституцией РФ и Федеральным конституционным законом «О судебной системе РФ».

Таким образом, судебная власть - это самостоятельная и независимая ветвь государственной власти, которая осуществляется только судом и реализуется в форме правосудия посредством конституционного, гражданского, административного, арбитражного и уголовного судопроизводства на основе принципов организации и деятельности, установленных Конституцией РФ и Федеральным конституционным законом «О судебной системе РФ».

§2. Основные черты судебной системы РФ

В общем виде судебную систему можно определить как совокупность всех судов государства. Судебная система России устанавливается только Конституцией РФ и Федеральным конституционным законом «О судебной системе РФ».

Судебная система - это не просто сумма судов, это их логически завершенная совокупность, где между всеми судами имеется органичная взаимосвязь, единство. Федеральный конституционный закон «О судебной системе РФ» в ст. 3 определяет, что *единство судебной системы* России обеспечивается путем:

- установления судебной системы РФ Конституцией Российской Федерации и настоящим Федеральным конституционным законом;
- соблюдения всеми федеральными судами и мировыми судьями установленных федеральными законами правил судопроизводства;
- применения всеми судами Конституции РФ, федеральных конституционных законов, федеральных законов, общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров РФ, а также конституций (уставов) и других законов субъектов РФ;
- признания обязательности исполнения на всей территории РФ судебных постановлений, вступивших в законную силу;
- законодательного закрепления единства статуса судей;
- финансирования федеральных судов и мировых судей из федерального бюджета.

К этому можно добавить, что взаимосвязь всех судов в судебной системе России обусловлена также единством задач, стоящих перед судебной властью.

Судебную систему РФ составляют только суды, учрежденные в соответствии с Конституцией РФ и Федеральным конституционным законом «О судебной системе РФ». Создание чрезвычайных судов и судов, не предусмотренных Федеральным конституционным законом «О судебной системе РФ», не допускается.

Все суды, входящие в судебную систему РФ, подразделяются на две основные группы: федеральные суды и суды субъектов РФ.

К федеральным судам относятся:

- 1) Конституционный Суд РФ;
- 2) Верховный Суд РФ, верховные суды республик, краевые и областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов, районные суды и военные суды, составляющие систему федеральных судов общей юрисдикции;
- 3) Высший Арбитражный Суд РФ, федеральные арбитражные суды округов, арбитражные апелляционные суды, арбитражные суды субъектов РФ, составляющие систему федеральных арбитражных судов.

К судам субъектов Российской Федерации относятся:

- 1) конституционные (уставные) суды субъектов РФ;
- 2) мировые судьи, являющиеся судьями общей юрисдикции субъектов РФ.

Какие-либо иные суды, помимо указанных выше, на территории России создаваться и действовать могут. Соответственно, любые организации, в т.ч. и те, в наименовании которых присутствует слово «суд» (например, третейский суд, в т.ч. международный коммерческий арбитраж) не являются органами судебной власти.

Как уже было отмечено выше, судебная власть реализуется в форме

правосудия посредством пяти видов судопроизводства – конституционного, уголовного, гражданского, арбитражного и административного. Соответственно, и судебная система России состоит из нескольких подсистем судов, реализующих соответствующие виды судопроизводства. Таких подсистем или, иначе, ветвей судебной системы три – *суды общей юрисдикции, арбитражные суды и конституционные суды* (Конституционный Суд РФ и конституционные (уставные) суды субъектов РФ). Каждая из этих подсистем имеет свою внутреннюю структуру и состоит из определенных звеньев. Последнее будет подробно раскрыто в следующем параграфе.

Статья 17 Федерального конституционного закона «О судебной системе РФ» устанавливает *порядок создания и упразднения судов*. Конституционный Суд РФ, Верховный Суд РФ, Высший Арбитражный Суд РФ, созданные в соответствии с Конституцией РФ (ст. 125-127 Конституции) могут быть упразднены только путем внесения соответствующих поправок в Конституцию. Другие федеральные суды создаются и упраздняются только федеральным законом. Должности мировых судей и конституционные (уставные) суды субъектов РФ создаются и упраздняются законами субъектов РФ. При этом никакой суд не может быть упразднен, если отнесенные к его ведению вопросы осуществления правосудия не были одновременно переданы в юрисдикцию другого суда.

Подводя итог данному вопросу, определим понятие судебной системы России.

Судебная система России - это созданная в соответствии с Конституцией РФ и Федеральным конституционным законом «О судебной системе РФ» единая совокупность всех федеральных судов и судов субъектов РФ, находящихся во взаимосвязи между собой по выполнению задач судопроизводства.

§3. Звено судебной системы

Под звеном судебной системы понимают группу судов одного уровня, для которых установлена однородная компетенция.

Судебная система РФ в основном строится по территориальному принципу, то есть юрисдикция суда чаще всего охватывает определенную административно-территориальную (район, город) или государственно-территориальную единицу (республика, область, край, город федерального значения и др.), на которой он находится.

Здесь следует отметить одно важное обстоятельство. Концепция судебной реформы предполагала отказ от территориального принципа при организации звеньев судебной системы – принципиально важным Концепция признавала несовпадение судебных округов с административно-территориальным и национально-государственным делением России. Данный подход направлен на усиление независимости судов от региональных и местных органов власти. Однако, к сожалению, данное положение Концепции оказалось

проигнорированным законодателем.

Итак, сначала рассмотрим звенья *судов общей юрисдикции*.

С принятием Федерального закона «О мировых судьях в Российской Федерации» от 17 декабря 1998 г. в качестве первого (низшего) звена судебной системы необходимо рассматривать *мировых судей*. В соответствии с данным законом мировые судьи осуществляют свою деятельность на судебных участках, которые создаются из расчета численности населения на одном участке от 15 до 30 тыс. человек. То есть, в районах должно быть несколько мировых судей (кроме районов с населением менее 15 тыс. чел.). Общее число мировых судей и количество судебных участков субъекта РФ определяется Федеральным законом «Об общем числе мировых судей и количестве судебных участков в субъектах Российской Федерации» от 29 декабря 1999 г. В свою очередь каждый субъект РФ принимает собственный законодательный акт, регулирующий вопросы организации и деятельности мировых судей.

Вторым звеном в системе судов общей юрисдикции выступают *районные суды*.

Третье звено - *областные, краевые суды*, суды автономной области и автономных округов, Верховные суды республик в составе РФ, суды городов федерального значения - Москвы и Санкт-Петербурга¹.

Верховный Суд РФ является высшим звеном в системе судов общей юрисдикции.

Система арбитражных судов также является четырехзвенной.

Низшим звеном выступают арбитражные суды первой инстанции в республиках, краях, областях, городах федерального значения, автономной области, автономных округах (*арбитражные суды субъектов РФ*).

Второе звено в системе арбитражных судов – арбитражные апелляционные суды. Их создание предусмотрено Федеральным конституционным законом от 4 июля 2003 г. «О внесении изменений и дополнений в Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в РФ». Всего на территории России к 1 января 2006 г. должны быть поэтапно созданы 20 арбитражных апелляционных судов. До их создания функции апелляционной инстанции в системе арбитражных судов будут по-прежнему выполнять арбитражные суды субъектов РФ.

Третье звено в этой системе - *федеральные арбитражные суды округов* (арбитражные кассационные суды). В России действуют: Федеральный арбитражный суд Волго-Вятского округа, Федеральный арбитражный суд Восточно-Сибирского округа, Федеральный арбитражный суд Дальневосточного округа, Федеральный арбитражный суд Западно-Сибирского округа, Федеральный арбитражный суд Московского округа, Федеральный арбитражный суд Поволжского округа, Федеральный арбитражный суд Северо-западного округа, Федеральный арбитражный суд Северо-Кавказского округа, Федеральный арбитражный суд Уральского округа, Федеральный арбитражный суд Центрального округа.

¹ Далее - суды областного звена.

Высшим звеном в системе арбитражных судов является *Высший Арбитражный Суд РФ*.

Что касается *Конституционного Суда РФ* и *конституционных (уставных) судов субъектов РФ*, то их невозможно объединить в одну систему и, соответственно, выделить в ней звенья. Это обусловлено следующими причинами. Решения, принятые конституционными (уставными) судами субъектов РФ, окончательны и пересмотру не подлежат, в том числе и Конституционным Судом РФ. Конституционный Суд РФ в принципе не осуществляет в какой-либо форме руководства деятельностью конституционных (уставных) судов РФ. Финансирование конституционных (уставных) судов субъектов РФ осуществляется за счет средств соответствующего субъекта Федерации, а Конституционного Суда РФ – исключительно за счет средств федерального бюджета. Таким образом, какой-либо процессуальной или организационной взаимосвязи между конституционными (уставными) судами РФ и Конституционным Судом РФ нет.

СУДЕБНАЯ СИСТЕМА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ФЕДЕРАЛЬНЫЕ СУДЫ



СУДЫ СУБЪЕКТОВ РФ



§4. Понятие и виды судебных инстанций

Судебной инстанцией именуется суд (или соответствующее подразделение суда), занимающий определенную ступень в судебной системе, и осуществляющий в пределах своей юрисдикции рассмотрение конкретных дел по существу либо проверку законности и обоснованности вынесенных нижестоящим судом судебных решений.

Об инстанциях можно говорить применительно лишь к судам общей юрисдикции и арбитражным судам. Конституционный Суд РФ и конституционные (уставные) суды субъектов РФ, как уже отмечалось, отличаются тем, что их решения окончательны и обжалованию не подлежат, поэтому инстанций в конституционном судопроизводстве нет.

Суд первой инстанции - это суд (подразделение суда), рассматривающий и разрешающий дело *по существу*. Это означает, что суд принимает решение по существу дела, т.е. по главному вопросу в правовом споре сторон - вопросу о виновности лица и его наказании (применении административного взыскания) при разрешении уголовных и административных дел, вопросу о судьбе гражданского иска (полном или частичном удовлетворении исковых требований истца или отказе в их удовлетворении) при разрешении гражданских дел. Судопроизводство в первой инстанции осуществляется с участием обеих сторон (обвинения и защиты, истца и ответчика) и с соблюдением довольно сложной процедуры, состоящей из нескольких этапов, последовательно сменяющих друг друга. Например, судебное разбирательство по уголовному делу состоит из подготовительной части, судебного следствия, прений сторон, последнего слова подсудимого и постановления приговора. При этом главной, центральной частью судебного разбирательства в суде первой инстанции выступает *судебное следствие*, в рамках которого осуществляется непосредственное исследование доказательств – допрашиваются свидетели, подсудимые, потерпевшие, эксперты, осматриваются вещественные доказательства, оглашается содержание различных документов, проводятся иные следственные и процессуальные действия, а также исследуются и приобщаются к делу доказательства, представленные сторонами непосредственно в судебном заседании или истребованные судом.

Суд первой инстанции чаще всего является судом, рассматривающим дело впервые. Однако, как будет указано ниже, процессуальное законодательство предусматривает право вышестоящих инстанций возвращать дела на новое рассмотрение в суды первой инстанции. Большинство судов в судебной системе России (в т.ч. числе и суды высшего звена) могут рассматривать дела в качестве суда первой инстанции в соответствии с подсудностью, установленной процессуальным законом. Исключением являются арбитражные апелляционные суды и федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды), которые, как видно из их наименования, выступают только как суды апелляционной и кассационной инстанции соответственно.

Решение суда первой инстанции может быть *обжаловано* сторонами и другими участниками процесса в порядке, установленном процессуальным законом. Суд, рассматривающий дело по жалобе или представлению, выступает

судом второй инстанции. Акт, с помощью которого прокурор инициирует производство по пересмотру судебных решений именуется *представлением*. Остальные участники процесса (осужденный, оправданный, его защитник, потерпевший, его представитель, гражданский истец и гражданский ответчик и др.) подают на решения суда *жалобы*.

Судом второй инстанции может выступать *только вышестоящий суд* (подразделение суда) по отношению к суду (подразделению суда), вынесшему решение по первой инстанции.

Суд второй инстанции может рассматривать дело в двух формах - в кассационном и в апелляционном порядке. Соответственно, суд, рассматривающий дело в кассационном порядке, именуется *судом кассационной инстанции*, а суд, рассматривающий дело в порядке апелляционного судопроизводства - *судом апелляционной инстанции*.

Рассмотрение дела в кассационной и апелляционной инстанциях возможно только при обжаловании решений суда, *не вступивших еще в законную силу* (исключением является кассационная инстанция в арбитражном процессе). Для вступления судебных решений в силу в процессуальном законодательстве установлены определенные сроки. Срок вступления судебного решения в законную силу имеет двойное значение. Во-первых, он определяет момент, после которого вынесенное судом решение подлежит исполнению (кроме случаев, когда в соответствии с процессуальным законом судебное решение подлежит немедленному исполнению сразу после его вынесения). Так, после вступления судебного решения по гражданскому делу в законную силу, суд обязан выдать взыскателю исполнительный лист. Во-вторых, этот срок определяет период, в течение которого возможно обжалование судебного решения. Итак, приговор *по уголовному делу*, вынесенный судом первой инстанции, вступает в законную силу *по истечении десяти суток со дня его провозглашения*, если он не был обжалован, а осужденным, содержащимся под стражей - в тот же срок со дня вручения ему копии приговора (ст. 356, 390 УПК РФ). Решение суда первой инстанции *по гражданскому делу* вступает в законную силу также *по истечении 10 дней со дня принятия судом решения в окончательной форме*, если оно не было обжаловано (ст. 209, 321 и 338 Гражданского процессуального кодекса РФ¹). Решение *арбитражного суда* первой инстанции вступает в законную силу *по истечении месяца со дня его принятия*, если оно не было обжаловано (ст. 180 Арбитражного процессуального кодекса РФ²). Таким образом, обжаловать судебное решение, вынесенное судом первой инстанции, в кассационном и апелляционном порядке можно лишь в сроки, указанные соответствующим процессуальным кодексом.

Чтобы уяснить сущность и особенности деятельности суда второй инстанции, необходимо дать краткую характеристику каждой из форм этой деятельности – апелляционному и кассационному производству, так как они имеют весьма существенные отличия как от судебного разбирательства в первой

¹ Далее – ГПК РФ.

² Далее – АПК РФ.

инстанции, так и друг от друга.

Апелляционное производство - это пересмотр дела по жалобе или представлению на основе *нового исследования доказательств*, бывших предметом рассмотрения суда первой инстанции, а также представленных сторонами в судебном разбирательстве или истребованных судом, т.е. с проведением вновь судебного следствия. Практически судопроизводство в апелляционной инстанции ведется по тем же правилам, что установлены для первой инстанции с учетом некоторых особенностей. Апелляционное производство тем и отличается от кассационного, что предполагает *повторное разбирательство в полном объеме*, а не только исследование письменных материалов, имеющимся в деле. Исключение имеется в уголовном процессе, где согласно ч. 2 ст. 360 УПК РФ суд, рассматривающий уголовное дело в как в апелляционном, так и в кассационном порядке, проверяет законность, обоснованность и справедливость судебного решения *лишь в той части, в которой оно обжаловано*. Тем не менее, если при рассмотрении уголовного дела будут установлены обстоятельства, которые касаются интересов других лиц, осужденных или оправданных по этому же уголовному делу и в отношении которых жалоба или представление не были поданы, то уголовное дело должно быть проверено и в отношении этих лиц. При этом ухудшение их положения не допустимо.

Ранее (с 1995 г.) апелляционная инстанция была предусмотрена лишь в арбитражном процессе. Сейчас апелляционное производство введено также в гражданский и уголовный процесс. Это обусловлено, прежде всего, становлением института мировых судей и необходимостью, в связи с этим, предусмотреть в процессуальном законе возможность пересмотра решений, вынесенных ими. Решения мировых судей по гражданским и уголовным делам, не вступившие в законную силу, в настоящее время могут быть пересмотрены судьями районных судов в апелляционном порядке. Как уже было отмечено выше, в арбитражном процессе до создания апелляционных арбитражных судов решения арбитражного суда первой инстанции могут быть обжалованы в апелляционную инстанцию того же арбитражного суда субъекта РФ, который рассматривал дело по первой инстанции. Для этого в арбитражных судах субъектов РФ созданы специальные судебные составы.

Суд кассационной инстанции проверяет законность и обоснованность (а в уголовном процессе также и справедливость) судебных решений, не вступивших в законную силу, *лишь по письменным материалам дела*, которые уже имелись у суда первой инстанции. Процедура производства в кассационной инстанции значительно упрощена по сравнению с рассмотрением дела по существу судом первой инстанции. Неявка в судебное заседание суда кассационной инстанции лица, подавшего кассационную жалобу, и других лиц, участвующих в деле, не может служить препятствием для рассмотрения дела в их отсутствие, если они были надлежащим образом извещены о времени и месте судебного разбирательства. Главная особенность процедуры судебного разбирательства в суде кассационной инстанции заключается в том, что по общему правилу доказательства в кассационной инстанции непосредственно не исследуются,

свидетели не допрашиваются, новые доказательства представлены не представляются и т.п., т.е. *судебное следствие не проводится*. Однако здесь имеются исключения – например, в уголовном процессе суд по ходатайству сторон может провести непосредственное исследование тех или иных доказательств (п. 4, 5 ст. 377 УПК РФ). По общему правилу *пределы рассмотрения судом дела в кассационном порядке ограничены требованиями, содержащимися в жалобе или представлении*. Советское процессуальное законодательство содержало обратное правило, предписывающее судам кассационной инстанции проверять судебные решения в полном объеме не зависимо от желания сторон (принцип ревизионной проверки). Тем не менее действующие процессуальные кодексы содержат ряд исключений из общего правила проверки судебных решений в объеме требований, содержащихся в жалобе или представлении. Так, суд кассационной инстанции в гражданском процессе может проверить решение в полном объеме в интересах законности (ч. 2 ст. 347 ГПК РФ). В уголовном процессе, как уже было отмечено, кассационная инстанция имеет право проверки приговора в отношении лиц, жалоб непосредственно не подавших, если жалоба или представление касаются их интересов (ч. 2 ст. 360 УПК РФ). Арбитражный суд кассационной инстанции независимо от доводов, содержащихся в кассационной жалобе, проверяет, не нарушены ли нормы процессуального права, являющиеся основанием для отмены решения нижестоящего суда (ч. 2 ст. 286 АПК РФ).

В кассационной инстанции в уголовном судопроизводстве рассматриваются дела по жалобам и представлениям на не вступившие в законную силу решения судов *первой и апелляционной инстанции*. В гражданском процессе в кассационной инстанции проверяются *только решения судов первой инстанции*, так как решения апелляционной инстанции вступают в силу немедленно после их провозглашения и обжалованию в кассационном порядке не подлежат. Таким образом, в уголовном судопроизводстве, в отличие от гражданского, решение мирового судьи во второй инстанции можно обжаловать дважды – сначала в апелляционной, а затем и в кассационной инстанции.

В системе судов общей юрисдикции судами кассационной инстанции выступают суды областного звена в лице их судебных коллегий по гражданским и уголовным делам, и Верховный Суд РФ (Судебная коллегия по уголовным делам, Судебная коллегия по гражданским делам, Военная коллегия и Кассационная коллегия).

Необходимо отметить, что особенностью арбитражного судопроизводства, в отличие от гражданского и уголовного процесса, является то, что в кассационном порядке может быть обжаловано решение арбитражного суда, *вступившее в законную силу* (в срок, не превышающий двух месяцев со дня вступления в законную силу решения арбитражного суда первой инстанции или постановления апелляционной инстанции). Функции кассационной инстанции в арбитражном процессе выполняют федеральные арбитражные суды округов.

Помимо апелляционной и кассационной в гражданском, арбитражном и уголовном процессе действует еще и *надзорная инстанция*. Этим понятием

обозначают суды или структурные подразделения соответствующих судов, которые по закону могут проверять законность и обоснованность решений нижестоящих судов, *вступивших в законную силу*. Т.е. любое решение суда общей юрисдикции или арбитражного суда, даже если оно вступило в законную силу по истечении срока на обжалование либо по нему было принято решение судом апелляционной или кассационной инстанции, возможно обжаловать в порядке надзора (кроме решений, принятых Президиумами Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ).

Правила судопроизводства в надзорной инстанции существенно отличаются от процедуры рассмотрения дел во второй инстанции. Рассмотрение дел в порядке надзора является процессуальной формой реализации функции судов среднего и высшего звена по надзору за деятельностью нижестоящих судов. Ранее, до принятия новых Уголовно-процессуального, Арбитражного процессуального и Гражданского процессуального кодексов РФ, пересмотр судебных решений в порядке надзора был возможен лишь по протестам узкого круга должностных лиц – генерального прокурора РФ и его заместителей, председателя Верховного Суда РФ и председателя Высшего Арбитражного Суда РФ и их заместителей, а также (в уголовном и гражданском процессе) прокуроров субъектов РФ и председателей судов областного звена. Для того, что инициировать надзорное производство, участники процесса и иные лица могли обращаться с письмами, ходатайствами о принесении протеста на решения судов указанным должностным лицам. На практике такие обращения зачастую именовались надзорными жалобами, хотя и не имели свойств соответствующего процессуального документа, так как не связывали ответ заявителю какими-либо процессуальными правилами и формой. Поэтому все производство по этим сообщениям не носило процессуального характера до момента принесения уполномоченными на то должностными лицами протеста и рассмотрения этого протеста соответствующим судом (подразделением суда). В судебное заседание участники процесса, которые ходатайствовали о возбуждении надзорного производства или подали возражения на протест, вызывались, только тогда, когда суд надзорной инстанции усматривал в этом необходимость, что на практике имело место крайне редко.

Сейчас порядок надзорного производства подвергся существенным изменениям, призванным усилить состязательные начала в этой стадии процесса.

В системе судов общей юрисдикции судами, рассматривающими надзорные жалобы и представления, являются президиумы судов областного звена, Судебная коллегия по уголовным делам, Судебная коллегия по гражданским делам и Военная коллегия Верховного Суда РФ, а также Президиум Верховного Суда РФ. Внесение повторных надзорных жалоб или представлений в суд надзорной инстанции, ранее оставивший их без удовлетворения, не допускается, однако решение надзорной инстанции можно обжаловать в вышестоящую надзорную инстанцию (например, решение Президиума областного суда – в соответствующую судебную коллегию Верховного Суда РФ).

Рассмотрим особенности производства в надзорной инстанции на примере уголовного процесса. В соответствии с нормами главы 48 УПК РФ,

подозреваемый, обвиняемый, осужденный, оправданный, их защитники или законные представители, потерпевший, его представитель, а также прокурор вправе ходатайствовать о пересмотре вступивших в законную силу приговора, определения, постановления суда в порядке надзора. Ходатайство прокурора именуется надзорным представлением, а ходатайства остальных участников процесса именуется надзорными жалобами. Пересмотр приговора по уголовному делу в порядке надзора какими-либо сроками не ограничен. Необходимо отметить, что ст. 405 УПК РФ закрепляет правило о недопустимости поворота к худшему при пересмотре судебного решения в порядке надзора, т.е. не допускаются пересмотр в порядке надзора обвинительного приговора, а также определения и постановления суда в связи с необходимостью применения уголовного закона о более тяжком преступлении, ввиду мягкости наказания или по иным основаниям, влекущим за собой ухудшение положения осужденного, а также пересмотр оправдательного приговора либо определения или постановления суда о прекращении уголовного дела. Надзорная жалоба или представление предварительно рассматриваются судьей суда надзорной инстанции, в который они внесены. Изучив надзорные жалобу или представление, судья может либо отказать в их удовлетворении, либо возбудить надзорное производство. В последнем случае надзорная жалоба или представление рассматриваются коллегиально судом надзорной инстанции в судебном заседании с участием прокурора, осужденного, оправданного, их защитников и законных представителей, а также иных лиц, чьи интересы непосредственно затрагиваются жалобой или представлением, при условии заявления ими ходатайства об этом. При рассмотрении уголовного дела в порядке надзора суд не связан доводами надзорных жалобы или представления и вправе проверить все производство по уголовному делу в полном объеме.

В гражданском процессе правовое регулирование пересмотра судебных решений в порядке надзора в основном аналогично за исключением ряда особенностей. Так, возможность пересмотра решения суда в порядке надзора ограничена определенным сроком. Судебные решения по гражданским делам могут быть обжалованы в порядке надзора в течение года со дня их вступления в законную силу. Весьма спорным представляется решение законодателя предусмотреть в новом ГПК РФ норму, позволяющую Председателю Верховного Суда РФ или его заместителю вносить в Президиум Верховного Суда РФ мотивированное представление о пересмотре судебных решений в порядке надзора «в целях обеспечения единства судебной практики и законности» (ст. 389 ГПК РФ). Она, по существу, является рудиментом прежнего порядка надзорного производства и не согласуется с принципами диспозитивности и состязательности сторон.

Вступившие в законную силу судебные акты *арбитражных судов* могут быть пересмотрены в порядке надзора только Президиумом Высшего Арбитражного Суда РФ по *заявлениям* лиц, участвующих в деле, и по представлению прокурора. Согласно п. 3 ст. 292 АПК РФ, заявление или представление о пересмотре в порядке надзора судебного акта может быть подано в Высший Арбитражный Суд РФ в срок, не превышающий трех месяцев со дня

вступления в законную силу последнего судебного акта, принятого по данному делу, если исчерпаны другие имеющиеся возможности для проверки в судебном порядке законности этого акта. При рассмотрении дела Президиумом Высшего Арбитражного Суда РФ в заседании могут участвовать и давать свои устные объяснения лицо, обратившееся с заявлением или представлением о пересмотре судебного акта в порядке надзора, и другие лица, участвующие в деле.

Надзорная инстанция не является последним этапом, на котором исчерпывается возможность пересмотра судебных решений. Такое ограничение сделало бы невозможным исправление многих судебных ошибок и восстановление нарушенных вследствие этого прав и законных интересов граждан. Особенно это важно в уголовном судопроизводстве, где осужденное лицо может быть подвергнуто суровому наказанию, вплоть до пожизненного лишения свободы. «Правосудие по самой своей сути может признаваться таковым лишь при условии, что оно отвечает требованиям справедливости и обеспечивает эффективное восстановление в правах (статья 14 Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 года; статья 8 Всеобщей декларации прав человека 1948 года). Справедливость как основополагающая идея находит свое закрепление и во вводных положениях к Конституции Российской Федерации. Ошибочное судебное решение не может рассматриваться как справедливый акт правосудия и должно быть исправлено»¹. Часть 3 ст. 50 Конституции РФ гарантирует каждому осужденному право на пересмотр приговора вышестоящим судом в порядке, установленном федеральным законом. Пункт 6 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах подчеркивает, что цель исправления судебных ошибок служит основанием для пересмотра окончательных решений судов, «если какое-либо новое или вновь обнаруженное обстоятельство неоспоримо доказывает наличие судебной ошибки».

В связи с этим существует такой институт как *пересмотр судебных решений, вступивших в законную силу, по вновь открывшимся обстоятельствам*². Этот порядок предусматривает основания и процедуру устранения допущенных судебных ошибок, которые не были или не могли быть выявлены ранее при рассмотрении судами дел в первой, второй или надзорной инстанции. «По своему содержанию и предназначению возобновление дел, т.е. их новое рассмотрение, выступает в качестве механизма, дополняющего все обычные способы обеспечения правосудности приговоров. Этот вид производства, имеющий как бы резервное значение, используется, когда неприменимы или были исчерпаны другие средства процессуально-правовой защиты. Поэтому на него не распространяются некоторые существенные

¹ Постановление Конституционного Суда РФ от 2 февраля 1996 г. №4-П по делу о проверке конституционности п. 5 ч. 2 ст. 371, ч. 3 ст. 374 и п. 4 ч. 2 ст. 384 УПК РСФСР в связи с жалобами граждан К.М. Кульнева, В.С. Лалуева, Ю.В. Лукашова и И.П. Серебренникова // Собрание законодательства РФ. – 1996. – №7.

² В УПК РФ, в отличие от других процессуальных кодексов, данный институт именуется «возобновлением производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств».

процессуальные условия, присущие обычному порядку судопроизводства: нет такой судебной инстанции, решения которой считались бы окончательными и не могли бы пересматриваться, не действуют ни запрет пересмотра той же самой инстанцией ее собственных решений, ни запрет повторного участия судей в рассмотрении дела»¹.

Перечень оснований для пересмотра судебных решений по вновь открывшимся обстоятельствам устанавливается процессуальным законодательством (ст. 413 УПК РФ, ст. 311 АПК РФ, ст. 392 ГПК РФ). Такими обстоятельствами являются, например, установленные приговором суда преступные действия прокурора, следователя, дознавателя, заведомая ложность показаний потерпевшего или свидетеля, заключения эксперта, подложность вещественных доказательств, протоколов следственных и судебных действий, заведомая неправильность перевода, повлекшие за собой постановление незаконного или необоснованного судебного решения, преступные действия судьи, совершенные им при рассмотрении дела, признание Конституционным Судом РФ закона, примененного судом в данном деле, не соответствующим Конституции РФ. Новым для отечественного судопроизводства основанием для пересмотра судебных решений по вновь открывшимся обстоятельствам является такое основание, как установленное Европейским Судом по правам человека нарушение положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении конкретного дела, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в Европейский Суд по правам человека.

Судебное разбирательство после отмены судебного решения по нему ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, а также обжалование новых судебных решений производится в общем порядке. Т.е. вступившее в законную силу судебное решение суда первой, второй или надзорной инстанции пересматривается по вновь открывшимся обстоятельствам тем же судом, который принял это решение. В дальнейшем вновь принятое решение может быть обжаловано в том же порядке, как и решение суда, принятое по делу ранее.

Особенностью уголовного процесса является наличие досудебного производства, основным содержанием которого выступает предварительное расследование. Это предопределяет и специфику рассматриваемого института, который именуется в УПК РФ как «возобновление производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств». Главное отличие от гражданского и арбитражного судопроизводства в правовом регулировании рассматриваемого института применительно к уголовному процессу заключается в том, что возобновление производства по уголовному делу включает не только деятельность суда, но и досудебное производство, которое осуществляется прокурором. Прокурор имеет право возбуждения такого производства и проводит проверку вновь открывшихся обстоятельств или расследование новых обстоятельств. Причем, при расследовании прокурором новых обстоятельств могут производиться следственные и иные процессуальные действия в порядке, установленном УПК РФ. По окончании проверки или расследования и при

¹ Там же.

наличии основания возобновления производства по уголовному делу прокурор направляет уголовное дело со своим заключением, а также с копией приговора и материалами проверки или расследования в суд, вышестоящий по отношению к суду, вынесшему судебное решение, подлежащее пересмотру. Заключение прокурора рассматривается в судебном заседании по правилам рассмотрения дела в надзорной инстанции. Судебное разбирательство по уголовному делу после отмены судебных решений по нему ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, а также обжалование новых судебных решений производится в общем порядке.

При этом в отношении уголовного судопроизводства необходимо учитывать Постановление Конституционного Суда РФ от 2 февраля 1996 г. № 4-П, согласно которому положение п. 4 ч. 2 ст. 384 УПК РСФСР, которое ограничивало круг оснований к возобновлению уголовного дела лишь обстоятельствами, «неизвестными суду при постановлении приговора или определения», и в силу этого препятствовало в случаях исчерпания возможностей судебного надзора исправлению судебных ошибок, нарушающих права и свободы человека и гражданина, было признано не соответствующим Конституции РФ. К сожалению, в ч. 2 ст. 413 действующего УПК РФ содержится положение по сути аналогичное норме, закрепленной ранее в статье 384 УПК РСФСР, и признанной неконституционным указанным выше Постановлением Конституционного Суда РФ. Под вновь открывшимися обстоятельствами ч. 2 ст. 413 УПК РФ понимает обстоятельства, которые «существовали на момент вступления приговора или иного судебного решения в законную силу, но не были известны суду», а под новыми - «обстоятельства, не известные суду на момент вынесения судебного решения, устраняющие преступность и наказуемость деяния». Исходя из смысла данного Постановления Конституционного Суда, законодатель не вправе ограничивать возможность пересмотра приговоров по вновь открывшимся обстоятельствам путем определения их лишь как обстоятельств, неизвестных суду при постановлении приговора. Неправосудность вынесенных по делу решений, если она явилась результатом либо игнорирования собранных доказательств, нашедших отражение в материалах дела, либо их ошибочной оценки, либо неправильного применения закона также должна являться основанием для возобновления производства по уголовному делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств. П. 6 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах предусматривает возможность пересмотра окончательных решений судов, если какое-либо новое или вновь обнаруженное обстоятельство неоспоримо доказывает наличие судебной ошибки, т.е. закрепляет более широкие возможности для исправления судебных ошибок, чем уголовно-процессуальное законодательство России. В силу ч. 4 ст. 15 Конституции РФ данная международно-правовая норма, являясь составной частью правовой системы России, имеет приоритет перед внутренним законодательством по вопросам защиты прав и свобод, нарушенных в результате судебных ошибок. Поскольку юридическую силу решения Конституционного Суда РФ невозможно преодолеть повторным принятием того же акта (ч. 2 ст. 79 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде РФ»), то, следовательно, ч. 2 ст. 413 УПК РФ

не имеет юридической силы и не может применяться как противоречащая Конституции РФ¹.

Рекомендуемые правовые источники:

Конституция РФ.

Федеральный конституционный закон «О Конституционном Суде РФ» – ст. 1-3, 79.

Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в РФ» – ст. 1-3, 10, 16, 18, 24, 26, 33.1 – 33.11, 34, 36.

Федеральный конституционный закон «О судебной системе РФ».

Федеральный конституционный закон «О военных судах РФ» – ст. 1-3, 7, 8-14.

Федеральный закон «О мировых судьях в РФ» – ст. 1, 3.

Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14 ноября 2002 г. – ст. 22, 209, 320, 321, 327, 336 - 338, 347, 376, 377, 379, 381, 382, 386, 392 - 394, 396, 397.

Уголовно-процессуальный кодекс РФ – ст. 354-356, 365, 377, 402-407, 411-413, 415-417, 419.

Арбитражный процессуальный кодекс РФ – ст. 180, 181, 257-259, 272-276, ч. 5 ст. 289, 290, 292, 293, 307, 308-312.

Концепция судебной реформы в РСФСР – раздел IV «Основные идеи и мероприятия судебной реформы»: глава 2 «Судебная власть», глава 3 «Назначение суда и его место в системе правоохранительных органов», глава 5 «Судебная система».

Постановление Конституционного Суда РФ от 2 февраля 1996 г. № 4-П по делу о проверке конституционности п. 5 ч. 2 ст. 371, ч. 3 ст. 374 и п. 4 ч. 2 ст. 384 УПК РСФСР в связи с жалобами граждан К.М. Кульнева, В.С. Лалуева, Ю.В. Лукашова и И.П. Серебренникова.

Определение Конституционного Суда РФ от 10 июля 2003 г. №290-О по жалобе гражданина Хворостовского И.С. на нарушение его конституционных прав ч. 2 ст. 413 и ст. 417 УПК РФ.

¹ См.: Определение Конституционного Суда РФ от 10 июля 2003 г. №290-О по жалобе гражданина Хворостовского И.С. на нарушение его конституционных прав ч. 2 ст. 413 и ст. 417 УПК РФ // Российская газета. - 2003. – 14 октября.

Глава 3. Правосудие и его демократические принципы

§1. Понятие и признаки правосудия

Как уже было отмечено выше, правосудие является важнейшим направлением правоохранительной деятельности. Чтобы дать определение понятию правосудия, необходимо выделить его сущность и признаки, т.е. такие свойства, качества, которые отличают его от совокупности других явлений государственно-правовой действительности вообще и других направлений правоохранительной деятельности в частности.

Сущность любого явления – это его наиболее важный признак, такое его свойство, которое определяет его природу и остается неизменным в течение всего периода существования данного явления. В различные исторические периоды и в различных государствах правосудие имело свои особенности, его остальные признаки видоизменялись, однако *сущность правосудия* всегда понималась как *деятельность суда по справедливому разрешению споров о праве, юридических конфликтов*. Сам термин «право» (jus) происходит от justitia, что означает правда, справедливость. Конечно, понимание справедливости никогда не было однозначным, поскольку это понятие имеет этическое содержание, которое зависит от менталитета общества, представлений о нравственности и праве. В настоящее время с развитием демократии, расширением прав и свобод человека справедливость в деятельности суда предполагает не только правильное применение закона на основе совокупности доказательств, представленных сторонами и истребованных судом в рамках состязательной процедуры судебного разбирательства, но также применение общеправовых принципов, признанных мировым сообществом, и, главное, соотнесение всякий раз абстрактной нормы закона с реальной жизненной ситуацией, с личностью, представшей перед судом.

Можно выделить следующие *признаки правосудия*.

1. Правосудие есть *правоприменительная деятельность*, в ходе осуществления которой выносятся промежуточные и окончательные решения, определяющие права и обязанности участников процесса и других лиц.

2. Эта деятельность осуществляется *только судом* в лице судей и привлекаемых в установленном законом порядке к осуществлению правосудия представителей народа. Любой суд осуществляет в пределах своих полномочий судебную власть посредством правосудия, будь то суд, рассматривающий дело по существу, либо суд апелляционной или кассационной инстанций, либо при исполнении приговора, а также в надзорном порядке и при возобновлении дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

3. Правосудие *осуществляется не иначе как в процессуальной форме*, т.е. в рамках определенной строго формализованной процедуры, подробно регламентированной процессуальным законом.

4. Правосудие *осуществляется на основе определенных принципов*, установленных нормами международного и внутреннего права. Эти принципы определяют построение правосудия и судопроизводства в целом, обуславливают его отнесение к определенному историческому типу (форме), например такие модели уголовного процесса как частно-исковой, инквизиционный и состязательный основаны на различных системах принципов.

5. Правосудие *призвано осуществлять справедливое разрешение споров о праве*, т.е. гражданских, уголовных и административных дел, а также дел, рассматриваемых в порядке конституционного судопроизводства.

Таким образом, *правосудие - это осуществляемая только судами в установленной законом процессуальной форме правоприменительная деятельность, основанная на системе определенных принципов и направленная на справедливое разрешение споров о праве*.

Необходимо также иметь в виду, что в нормативных актах и литературе часто употребляется термин «судопроизводство», который является более широким по объему и включает в себя, помимо правосудия, деятельность других государственных органов, должностных лиц и других физических и юридических лиц, действующих в рамках общественных отношений, регулируемых процессуальным законом, причем, не только в рамках судебного разбирательства, но и на других стадиях процесса. Так, п. 56 ст. 5 УПК РФ определяет понятие уголовного судопроизводства как досудебного и судебного производства по уголовному делу. Соответственно уголовное судопроизводство представляет собой деятельность не только суда, но и прокурора, следователя, дознавателя и других участников уголовного процесса, поскольку все они обладают определенными правами и обязанностями, т.е. являются субъектами процессуальных правоотношений. Тем не менее, в любом виде судопроизводства центральное место занимает вполне определенный круг участников процесса, от которых зависит возбуждение, движение и разрешение дела. Это суд, разрешающий дело по существу, и *стороны*, отстаивающие в процессе противоположные интересы, и наделенные широкими правами по доказыванию тех обстоятельств, на которые они ссылаются как на основания своих требований и возражений. Кроме того, среди всех участников судопроизводства особо выделяются органы и должностные лица, обладающие государственно-властными полномочиями и осуществляющие правоприменительную деятельность, в связи с чем их еще именуют органами и лицами, *ведущими процесс*. К ним относятся, прежде всего, суд как орган правосудия, а в уголовном процессе также прокурор, следователь, начальник следственного отдела, орган дознания и дознаватель, обладающие полномочиями по возбуждению уголовных дел и производству предварительного расследования.

2. Принципы правосудия, их понятие, система и классификация

Термин «принцип» означает основное, исходное, важнейшее положение. Принципы правосудия обладают рядом признаков, обусловленных спецификой

данной сферы человеческой деятельности.

Принципы правосудия устанавливают основные нормативные требования к механизму его осуществления, важнейшие права и обязанности участников процесса и характер их взаимоотношений друг с другом и с судом и определяют в конечном счете исторический тип (форму) судопроизводства. Принципы правосудия именуют еще демократическими основами правосудия, что подчеркивает их значение для осуществления народного суверенитета и свободы личности.

В чем же состоит назначение принципов правосудия? *Принципы правосудия призваны, в первую очередь, гарантировать соблюдение прав и законных интересов человека, попавшего в орбиту судопроизводства.* Определяя важнейшие требования к порядку отправления правосудия, принципы позволяют обеспечить вынесение законных, обоснованных и справедливых судебных решений.

Принципы правосудия закреплены в правовых актах, обладающих наибольшей юридической силой - в Конституции России, международно-правовых актах, Федеральном конституционном законе «О судебной системе РФ» и в процессуальном законодательстве. Они являются базовыми для всех остальных правовых норм, регулирующих порядок судопроизводства. Нормы права, закрепляющие принципы правосудия, конкретизируются в других правовых нормах, причем последние должны соответствовать нормам-принципам. В противном случае законодательное регулирование не достигнет поставленных перед ним задач, а принципы окажутся не реализованными.

Нормы права, закрепляющие принципы правосудия, *носят строго обязательный характер*, они императивны, то есть не допускают произвольного изменения своего содержания по усмотрению или соглашению субъектов, участвующих в судопроизводстве. Принципы правосудия обязательны как для суда, так и для сторон и других субъектов процессуальных правоотношений.

Исходя из изложенных выше свойств принципов правосудия, можно сформулировать определение их понятия.

Принципы правосудия – это основополагающие императивные правовые требования к процедуре его осуществления, призванные гарантировать соблюдение прав и свобод личности и вынесение законных, обоснованных и справедливых судебных решений.

Принципы правосудия взаимосвязаны, *представляют собой единую систему.* Полное осуществление принципов правосудия возможно лишь в комплексе, так как реализация одного принципа чаще всего обусловлена выполнением другого, близкого к нему по функциональной направленности. Так, реализация принципа презумпции невиновности в уголовном процессе невозможна без обеспечения принципа свидетельского иммунитета (право не свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников). Реализация принципов равноправия и состязательности сторон немыслима без выполнения принципа равенства граждан перед законом и судом.

Необходимо понимать, что система принципов правосудия не является чем-то застывшим, неизменным. Законодательство и правоприменительная практика

совершенствуются, юридическая наука формулирует новые принципы, находящие затем закрепление в тексте закона. Например, в ст. 11 УПК РФ впервые в истории отечественного уголовно-процессуального права закреплён принцип охраны прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве. Другие же принципы со временем могут видоизменяться и даже исключаться из законодательства в связи с его реформированием. Например, действие принципа участия граждан в отправлении правосудия в настоящее время существенно ограничено в связи с отказом законодателя от использования в УПК РФ и ГПК РФ института народных заседателей. Не предусмотрено современным процессуальным законодательством участие граждан в судопроизводстве в качестве общественных обвинителей и общественных защитников, представителей общественных организаций и трудовых коллективов. Сегодня подавляющее большинство уголовных дел рассматривается без участия представителей народа (т.е. присяжных заседателей), а в гражданском процессе этот принцип перестал действовать полностью.

Система принципов правосудия имеет свои особенности и неодинакова по объёму в различных видах судопроизводства, но вместе с тем большая часть принципов едина для уголовного, гражданского, административного, арбитражного и конституционного судопроизводства. Необходимо иметь в виду, что в уголовном процессе эти принципы действуют не только в судебных его стадиях, но и в досудебном производстве.

В учебной и научной литературе выделяется достаточно большое число принципов правосудия. Для того, чтобы облегчить их изучение, принципы правосудия *классифицируются по нескольким критериям.*

Во-первых, *по юридическому значению* принципы классифицируются на *общеправовые* и *отраслевые*. К общеправовым относятся принципы, как общие для правовой системы в целом, так и для всех видов судопроизводства. К ним относятся, например, принцип законности, принцип осуществления правосудия только судом, самостоятельности судов и независимости судей, принцип равенства граждан перед законом и судом и другие. К отраслевым относятся только те принципы, которые свойственны какой-то одной или нескольким смежным отраслям права (последние именуются межотраслевыми). Например, принципы обеспечения права обвиняемому на защиту и презумпции невиновности действует лишь в уголовном судопроизводстве.

Во-вторых, классификацию принципов правосудия можно провести *по уровню их нормативного закрепления* на:

- а) принципы, установленные международно-правовыми документами;
- б) конституционные принципы;
- в) принципы, установленные отраслевым законодательством.

Однако, некоторые принципы нашли закрепление в актах разного уровня. Например, принцип презумпции невиновности отражен в международных актах (в Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, Международном пакте о гражданских и политических правах), в Конституции России, а также в Уголовно-процессуальном кодексе РФ.

В-третьих, классификацию принципов правосудия можно провести *по их со-*

держанию на принципы, устанавливающие основополагающие требования к организации судебной системы и статусу судей (*принципы судоустройства*) и процессуальные принципы, определяющие основные требования к самой процедуре осуществления судопроизводства (*принципы судопроизводства*).

Вместе с тем, необходимо иметь в виду, что, классификация принципов правосудия, как, впрочем, и любая другая классификация, носит достаточно условный характер в силу взаимосвязанности и взаимообусловленности всех принципов правосудия.

3. Содержание отдельных принципов правосудия

В учебной литературе нет единства по вопросу о числе принципов правосудия. Различные учебники и учебные пособия по дисциплине «Правоохранительные органы» содержат перечень от десяти до двадцати принципов. Авторы настоящего учебника при рассмотрении данного вопроса исходят из следующих позиций. Во-первых, в рамках изучения данного курса студентам необходимо уяснить содержание всех принципов, которые свойственны правосудию и судебной системе в целом, а не только отдельному виду судопроизводства (последние будут изучаться в рамках таких дисциплин как уголовно-процессуальное право, гражданское процессуальное право, арбитражный процесс). Во-вторых, в число рассматриваемых принципов обязательно должны быть включены те, что закреплены в актах наивысшей юридической силы – Конституции РФ и международных договорах, поскольку такие принципы имеют ключевое значение для обеспечения прав и свобод человека, даже несмотря на то, что их действие ограничивается лишь рамками одного вида судопроизводства (в частности, уголовного). Итак, исходя из вышеизложенного, рассмотрим содержание конкретных принципов правосудия.

Принцип законности

Законность есть правовая идея, сущность которой заключается в требовании соблюдения норм права всеми субъектами общественных отношений. Этот принцип предполагает недопустимость нарушения закона (в широком смысле этого термина) в деятельности органов государственной власти и местного самоуправления, юридических и физических лиц, в общественной жизни в целом. Принцип законности является общеправовым. Его соблюдение в судопроизводстве особенно важно в силу того, что деятельность суда и органов предварительного расследования существенно затрагивает основные права и свободы личности, зачастую ограничивая их путем применения суровых мер государственно-правового принуждения. Принцип законности в правосудии предполагает, что *суд действует на основе закона*. Это означает, что, во-первых, процедура судопроизводства осуществляется в точном соответствии с процессуальным порядком, установленным процессуальным законодательством,

и, во-вторых, решение суда должно соответствовать не только по процессуальной форме, но, прежде всего, по содержанию международным договорам, Конституции РФ, федеральным законам и иным нормативным актам.

Законность предполагает соблюдение не любого нормативного акта, а лишь того, который соответствует федеральному закону, и федерального закона, соответствующего федеральным конституционным законам и Конституции РФ. Согласно ч. 3 ст. 5 Федерального конституционного закона «О судебной системе РФ» суд, установив при рассмотрении дела несоответствие акта государственного или иного органа, а равно должностного лица Конституции РФ, федеральному конституционному закону, федеральному закону, общепризнанным принципам и нормам международного права, международному договору РФ, конституции (уставу) или закону субъекта РФ, принимает решение в соответствии с правовыми положениями, имеющими наибольшую юридическую силу.

Согласно ч. 1 ст. 15 Конституции РФ она имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории России. В соответствии с этим суды при рассмотрении дел должны оценивать содержание закона или иного нормативного правового акта, регулирующего рассматриваемые правоотношения, и во всех необходимых случаях применять Конституцию в качестве акта прямого действия.

Общепризнанные принципы и нормы международного права, закрепленные в международных пактах, конвенциях и иных документах (в частности, во Всеобщей декларации прав человека, Международном пакте о гражданских и политических правах, Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах), и международные договоры РФ являются в соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ составной частью ее правовой системы. Этой же конституционной нормой определено, что если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. Соответственно, суд при рассмотрении дела не вправе применять нормы закона или подзаконного нормативного акта, регулирующего возникшие правоотношения, если вступившим в силу для России международным договором, решение о согласии на обязательность которого для РФ было принято в форме федерального закона, установлены иные правила, чем предусмотрены этим актом. В этих случаях судом должны непосредственно применяться нормы международного права. При этом необходимо иметь в виду, что в силу п. 3 ст. 5 Федерального закона «О международных договорах РФ» положения официально опубликованных международных договоров, не требующие издания внутригосударственных актов для применения, действуют в РФ непосредственно. В иных случаях наряду с международным договором следует применять и соответствующий внутригосударственный правовой акт, принятый для осуществления положений указанного международного договора.

Нормативные указы Президента РФ подлежат применению судами при разрешении конкретных дел, если они не противоречат Конституции РФ, нормам международного права, федеральным конституционным законам и федеральным законам. Постановления Правительства РФ в свою очередь должны оцениваться судом с точки зрения их соответствия не только Конституции РФ и законам, но и

указам Президента РФ, а нормативные акты органов исполнительной власти – с точки зрения соответствия их всем вышеуказанным документам.

Если подлежащий применению закон либо иной нормативный правовой акт субъекта Российской Федерации противоречит федеральному закону, принятому по вопросам, находящимся в ведении Российской Федерации (ст. 71 Конституции РФ), либо в совместном ведении Российской Федерации и субъекта Российской Федерации (ст. 72 Конституции РФ), то, исходя из положений ч. 5 ст. 76 Конституции РФ, суд должен принять решение в соответствии с федеральным законом. Если же имеются противоречия между нормативным правовым актом субъекта Российской Федерации, принятым по вопросам, относящимся к ведению субъекта Российской Федерации (ст. 73 Конституции РФ), и федеральным законом, то в силу ч. 6 ст. 76 Конституции РФ подлежит применению нормативный правовой акт субъекта Российской Федерации.

Важно также отметить, что в силу ч. 3 ст. 15 Конституции РФ не могут применяться законы, а также любые иные нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы, обязанности человека и гражданина, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения. В соответствии с указанным конституционным положением суд не вправе основывать свое решение на неопубликованных нормативных актах, затрагивающих права, свободы, обязанности человека и гражданина.

Принцип равенства всех перед законом и судом

Ст. 19 Конституции РФ провозглашает, что все равны перед законом и судом, а государство должно гарантировать равенство прав и свобод человека и гражданина. Любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности запрещаются. Мужчина и женщина имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации.

Равенство перед законом означает равенство прав, свобод, обязанностей и ответственности человека и гражданина в рамках общего правового статуса, установленного законодательством. Последнее не исключает особенностей правового статуса отдельных категорий лиц, предоставления им более широких прав или возложения на них специфических обязанностей, обусловленных например, занимаемой должностью. Так, ст. 3 Закона «О статусе судей в Российской Федерации» определяет требования, предъявляемые только к судьям и не свойственные обычным гражданам. Например, обязанность судьи при исполнении своих полномочий, а также во внеслужебных отношениях избегать всего, что могло бы умалить авторитет судебной власти, достоинство судьи или вызвать сомнение в его объективности, справедливости и беспристрастности. Кроме того, судья не вправе быть депутатом, третейским судьей, арбитром, принадлежать к политическим партиям и движениям, осуществлять предпринимательскую деятельность, а также совмещать работу в должности судьи с другой оплачиваемой работой, кроме научной, преподавательской,

литературной и иной творческой деятельности.

Равенство перед судом раскрывается в ст. 7 Федерального конституционного закона «О судебной системе РФ», которая закрепляет, что суды не должны отдавать предпочтения каким-либо органам, лицам, участвующим в процессе, сторонам по признакам их государственной, социальной, половой, расовой, национальной, языковой или политической принадлежности либо в зависимости от их происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, места рождения, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а равно и по другим не предусмотренным федеральным законом основаниям. Равенство перед судом, кроме того, означает наделение всех граждан РФ или граждан иностранного государства, лиц без гражданства, представших перед судом в том или ином качестве равными процессуальными правами и обязанностями. Например, если лицо является потерпевшим по уголовному делу, то ему должны быть предоставлены права и на него должны быть возложены обязанности, указанные в ст. 42 УПК РФ, независимо от его социальной, половой, расовой, национальной, языковой или политической принадлежности, места жительства, места рождения, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям и т.д. Тем не менее и здесь имеются весьма существенные исключения. Например, согласно ст. 91 Конституции РФ, Президент России обладает неприкосновенностью, т.е. он не может быть привлечен к уголовной или административной ответственности, а также задержан, арестован, подвергнут обыску, допросу либо личному досмотру и т.п. Президент РФ может быть отрешен от должности Советом Федерации только на основании выдвинутого Государственной Думой обвинения в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления, подтвержденного заключением Верховного Суда РФ о наличии в действиях Президента признаков преступления и заключением Конституционного Суда РФ о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения. Причем неприкосновенность распространяется и на лиц, занимавших должность Президента РФ и прекративших исполнение своих полномочий. Президент РФ, прекративший исполнение своих полномочий, может быть лишен неприкосновенности в случае возбуждения уголовного дела по факту совершения им тяжкого преступления. Такие высокие гарантии неприкосновенности призваны обеспечить независимость главы государства и по существу представляют собой один из элементов системы сдержек и противовесов в условиях действия принципа разделения властей. Неприкосновенностью (или *иммунитетом*) обладают также и депутаты (члены) законодательных (представительных) органов государственной власти и местного самоуправления, судьи. Определенные изъятия из принципа равенства всех перед законом и судом в смысле установления особой, усложненной процедуры привлечения к уголовной ответственности установлены в отношении прокуроров и следователей прокуратуры, адвокатов, Председателя Счетной палаты РФ, его заместителя и аудиторов Счетной палаты РФ, Уполномоченного по правам человека в РФ, члена избирательной комиссии, комиссии референдума с правом решающего голоса и других лиц. Установление

подобных иммунитетов характерно для современных демократических государств и преследует цель усиления правовых гарантий для данных лиц от всякого рода незаконных и необоснованных преследований, связанных с их политической или служебной деятельностью.

Кроме того, существует и так называемый *дипломатический иммунитет*, который предоставляется определенным категориям иностранных граждан, совершивших преступление на территории РФ (ч. 4 ст. 11 УК РФ). Вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые пользуются иммунитетом, в случае совершения этими лицами преступления на территории России, решается в соответствии с нормами международного права, установленным такими актами, как Венская конвенция о дипломатических сношениях 1961 г., Международная Конвенция о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов, 1973 г. и др. Эти международно-правовые документы устанавливают перечень дипломатических представителей, членов их семей и сотрудников административно-технического персонала представительств, а также других официальных лиц, на которых распространяется дипломатический иммунитет. Лица, пользующиеся дипломатическим иммунитетом, не подлежат уголовной ответственности по законодательству РФ за преступление, совершенное в России. Как правило, таких лиц, совершивших преступления, объявляют персонами нон грата и обязывают покинуть территорию нашего государства.

Принцип осуществления правосудия только судом

Правосудие - исключительная прерогатива судебной власти. Ни один другой государственный орган не вправе осуществлять правосудие. Этот принцип закреплен в ч. 1 ст. 118 Конституции РФ. Перечень судов, установленный Федеральным конституционным законом «О судебной системе РФ» является исчерпывающим. Никакие другие суды, в том числе, чрезвычайные, временные не могут создаваться и действовать на территории РФ.

Этот принцип конкретизируется в ряде других статей Конституции РФ и в процессуальном законодательстве. Так, согласно ст. 49 Конституции РФ, лицо может быть признано виновным в совершении преступления только приговором суда, вступившим в законную силу, а ч. 3 ст. 35 устанавливает, что никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Отмена или изменение судебных решений возможно только вышестоящими судами в порядке, установленном процессуальным законодательством.

Суду предоставлены исключительные полномочия по осуществлению правосудия потому, что ни один другой государственный орган не обладает такими возможностями, как независимый суд для принятия обоснованного и справедливого решения на основе непосредственного исследования доказательств, в условиях устного и гласного судебного разбирательства при обеспечении состязательности и равноправия сторон, наделения участников

судопроизводства широкими процессуальными правами.

Отечественная история, к сожалению, богата фактами массового применения уголовной репрессии в 20-40-х годах и начале 50-х годов не в судебном порядке, а так называемыми квазисудебными органами («особыми совещаниями», «тройками», «двойками» и т.п.) без соблюдения каких-либо процессуальных гарантий. Принцип осуществления правосудия только судом был закреплен в законодательном порядке в ходе судебно-правовой реформы конца 50-х - начала 60-х годов с целью недопущения впредь подобных явлений.

Принцип рассмотрения дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом

Ч. 1 ст. 47 Конституции РФ гласит, что никто не может быть лишен права на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом.

Подсудность - это процессуальное понятие, которое означает отнесение дела к компетенции определенного суда. Она (подсудность) обычно определяется процессуальными законами, например, УПК, ГПК, АПК Российской Федерации.

Подсудность конкретного дела определяется рядом признаков. *Предметный признак подсудности* в уголовном процессе определяется квалификацией преступления (ст. 31 УПК РФ). Гражданское процессуальное законодательство на основе предметного признака подсудности, т.е. в зависимости от характера гражданских и административных дел разграничивает подсудность различных звеньев судов общей юрисдикции (ст. 23-27 ГПК РФ).

Территориальный признак подсудности в уголовном процессе состоит в том, что уголовное дело подлежит рассмотрению по первой инстанции судом на территории (районе, городе, области и т.п.) деятельности которых совершено преступление. Этот признак позволяет разграничить компетенцию по рассмотрению дел между одноименными судами. В гражданском процессе территориальный признак подсудности состоит в том, что, по общему правилу, иск предъявляется по месту жительства ответчика либо по месту нахождения ответчика или имущества юридического лица (ст. 28, 29 ГПК РФ). Однако гражданскому процессу известно и определение подсудности по выбору истца (ст. 29 ГПК РФ), а также договорная подсудность, в соответствии с которой территориальная подсудность может быть изменена по соглашению сторон (ст. 32 ГПК РФ). Установлена ГПК РФ и исключительная подсудность, которая предусматривает рассмотрение определенных категорий дел только в судах, указанных в ст. 30 ГПК РФ для обеспечения максимально оперативного рассмотрения дела, поскольку исключительная подсудность связывается с местонахождением объекта имущества или наличием необходимых доказательств по делу.

Персональный признак подсудности, согласно УПК РФ, определяется субъектом, в отношении которого рассматривается уголовное дело. Этот признак применяется, например, при разграничении подсудности между военными и

обычными судами, при определении подсудности по делам о преступлениях члена Совета Федерации, депутата Государственной Думы, судьи федерального суда. По их ходатайству, заявленному до начала судебного разбирательства, дело рассматривается Верховным Судом Российской Федерации (ст. 452 УПК РФ). Особые правила определения подсудности установлены *по связи дел* (ст. 31 ГПК РФ) или *при соединении* уголовных дел (ст. 33 УПК РФ).

Данный принцип был впервые закреплен в Конституции РФ 1993 г. с целью положить конец практике изъятия и рассмотрения по первой инстанции вышестоящими судами дел из нижестоящих судов по мотивам повышенной сложности дела или его особого общественного значения. Принцип рассмотрения дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом, выступает одной из гарантий права на реальный доступ к правосудию и права на судебную защиту.

В соответствии с указанным конституционным положением, в п. 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. №8 разъяснено, что вышестоящий суд не вправе без ходатайства или согласия сторон принять к своему производству в качестве суда первой инстанции дело, подсудное нижестоящему суду. Если же рассмотрение дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом, невозможно (например, в связи с недопустимостью повторного участия судьи в рассмотрении дела, наличием обстоятельств, устранивающих судью от участия в рассмотрении дела, или создающих невозможность рассмотрения дела в данном суде), председатель вышестоящего суда может передать дело для рассмотрения в другой ближайший суд того же звена с обязательным извещением сторон о причинах передачи дела.

Статья 8 Федерального закона «О мировых судьях в РФ» определяет аналогичные по сути положения по отношению к мировым судьям. Так, при прекращении или приостановлении полномочий мирового судьи, а также в случае временного его отсутствия (болезнь, отпуск и иные уважительные причины) исполнение его обязанностей возлагается на мирового судью другого судебного участка того же судебного района постановлением председателя соответствующего районного суда. Если же в данном судебном районе создана одна должность мирового судьи, то исполнение обязанностей мирового судьи постановлением председателя областного, краевого и приравненного к ним суда или его заместителя возлагается на мирового судью, осуществляющего свою деятельность в ближайшем судебном районе.

Принципы самостоятельности судов и независимости судей

Независимость судебной власти от других ветвей государственной власти вытекает из установленного ст. 10 Конституции РФ принципа разделения властей и закреплена в ч. 2. ст. 1 Федерального конституционного закона «О судебной системе РФ» следующим образом: «Судебная власть самостоятельна и действует независимо от законодательной и исполнительной властей».

Суд, как уже отмечалось, в условиях действия принципа разделения властей

выступает наиболее важным звеном в системе сдержек и противовесов. Он может не применить (а в ряде случаев признать недействующим) нормативный или ненормативный акт, противоречащий закону, или даже закон, противоречащий Конституции, блокировать их действие. Суд должен выносить не только законные, но и справедливые решения, поэтому зачастую ему приходится отклоняться от буквы закона и руководствоваться его «духом», общеправовыми принципами. Поэтому суд, применяя абстрактное правовое предписание к конкретной жизненной ситуации, к определенным лицам, становится инструментом «обратной связи» между обществом и законодателем. Возможность обжалования действий и решений любого государственного органа и должностного лица в суд является наиболее существенной гарантией против произвола государства, нарушения его органами и должностными лицами прав и свобод человека.

Самостоятельность судов гарантируется их финансированием исключительно из федерального бюджета, осуществлением организационного и материально-технического обеспечения деятельности судов общей юрисдикции Судебным департаментом при Верховном Суде РФ и его органами в субъектах РФ.

Суды осуществляют правосудие самостоятельно не только по отношению к другим органам государственной власти, но и по отношению к вышестоящим судам. Процессуальное законодательство запрещает вышестоящим инстанциям при возвращении дел на новое рассмотрение в нижестоящую инстанцию предпринимать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, о преимуществе одних доказательств перед другими, о том, какое решение должно быть вынесено при новом рассмотрении дела.

Согласно ч.1 ст. 120 Конституции РФ и ч. 2 ст. 5 Федерального конституционного закона «О судебной системе РФ» судьи, присяжные и арбитражные заседатели независимы и подчиняются только Конституции РФ и федеральному закону. Они осуществляют судебную власть независимо от чьей бы то ни было воли.

Значение данного принципа состоит в создании для судей и заседателей таких условий осуществления их деятельности, при которых они могли бы рассматривать дела и принимать по ним решения на основании своего внутреннего убеждения, руководствуясь только своей совестью и нормами закона.

Необходимость данного принципа вызвана тем, что вероятность незаконного воздействия на судей с целью повлиять на принимаемое ими решение всегда была и остается довольно высокой. Заинтересованные лица для этого идут порой на любые способы – от подкупа судей до расправы с ними или членами их семей. В этой связи государство должно реально обеспечивать высокие гарантии для обеспечения беспристрастности и независимости судей. Эти гарантии закреплены, прежде всего, в Законе РФ «О статусе судей в РФ», Федеральном законе «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов».

К организационным гарантиям можно отнести несменяемость,

неприкосновенность судей, особый порядок приостановления и прекращения их полномочий, деятельность органов судейского сообщества, установление особой защиты судей и членов их семей со стороны государства. Федеральный закон «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов» детально регламентирует конкретные меры защиты, подлежащие применению, условия и порядок их реализации. Перечень таких мер включает, в частности, обеспечение личной охраны, охраны имущества и жилища, выдачу оружия, специальных средств индивидуальной защиты, переселение на другое место жительства, замену документов и даже изменение внешности. К материальным гарантиям независимости судей относится предоставление судьям за счет государства материального и социального обеспечения, соответствующего их высокому статусу. К процессуальным гарантиям относится, в частности, правило о вынесении решения в совещательной комнате, где могут находиться лишь судьи, с тем, чтобы исключить возможность незаконного воздействия на позицию судей по делу со стороны иных лиц. Нарушение тайны совещания судей является безусловным основанием к отмене решения вышестоящей судебной инстанцией.

Лица, виновные в оказании незаконного воздействия на судей, присяжных и арбитражных заседателей несут уголовную ответственность. Так, в соответствии со ст. 294 УК вмешательство в какой бы то ни было форме в деятельность суда в целях воспрепятствования осуществлению правосудия штрафом в размере до двухсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо арестом на срок от трех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до двух лет, а если оно совершается с использованием лицом своего должностного положения, - штрафом в размере от ста тысяч до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет, либо лишением свободы на срок до четырех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового. Согласно ст. 17.3 КоАП РФ неисполнение законного распоряжения судьи о прекращении действий, нарушающих установленные в суде правила, влечет наложение административного штрафа в размере от пяти до десяти минимальных размеров оплаты труда или административный арест на срок до пятнадцати суток.

Принцип участия граждан в отправлении правосудия

Ч. 5 ст. 32 Конституции РФ устанавливает что граждане РФ имеют право участвовать в отправлении правосудия. Это положение конкретизируется в процессуальном законодательстве. Этот принцип заключается в привлечении граждан к разрешению уголовных и арбитражных дел и является одним из проявлений демократии, так как обеспечивает участие представителей народа в осуществлении судебной власти. В настоящее время согласно процессуальному закону участие граждан в осуществлении правосудия возможно только в двух

формах: в качестве присяжных и арбитражных заседателей.

В новом УПК РФ и ГПК РФ институт народных заседателей, получивший развитие в нашем государстве с приходом советской власти, уже не предусмотрен. Несмотря на то, что данный шаг законодателя существенно сужает действие рассматриваемого принципа, отказ от института народных заседателей представляется оправданным, ибо такая форма участия представителей народа в отправлении правосудия на практике показала свою неэффективность – не случайно народных заседателей в народе называли «кивалами», что было вызвано их пассивностью при рассмотрении дел. Проблема, конечно, заключалась не в личных качествах граждан, выполнявших обязанности народных заседателей, а в самой форме их участия в отправлении правосудия. Ее главный недостаток заключается в отсутствии фактической независимости заседателей от судьи-профессионала при вынесении решения, что существенно осложняет формирование самостоятельного внутреннего убеждения у заседателей под влиянием авторитетного мнения председательствующего.

Еще в Концепции судебной реформы в РСФСР было предложено заменить институт народных заседателей на другую форму участия граждан в отправлении правосудия – *институт присяжных заседателей*, характерный для современных западных государств. Принципиальным отличием и преимуществом института присяжных заседателей является их независимость от судьи-профессионала при вынесении решения. Это обеспечивается, во-первых, отдельным от председательствующего судьи расположением коллегии присяжных, и, во-вторых, разделением между присяжными и судьей-профессионалом полномочий – если присяжные решают вопросы факта (доказано ли, что деяние имело место; доказано ли, что это деяние совершил подсудимый; виновен ли подсудимый в совершении этого деяния, и, если виновен, заслуживает ли он снисхождения) то судья-профессионал – вопросы права (определение меры наказания в случае вынесения присяжными обвинительного вердикта и др.). Причем присяжные могут признать лицо невиновным в совершении преступления даже в случае положительного ответа на два первых вопроса.

Суд присяжных в России был введен в ходе судебно-правовой реформы 1864 г. А.Ф. Кони говорил о суде присяжных как о лучшей части реформы, основанной на доверии к правосудию и нравственному духу народа. Однако в 1917 г. история суда присяжных в нашей стране была прервана ленинским Декретом о суде №1.

В настоящее время суд присяжных действует во всех субъектах РФ (кроме Чеченской республики, где его введение предусмотрено с 1 января 2007 г. согласно ст. 8 Федерального закона «О введении в действие УПК РФ»). С участием присяжных рассматриваются уголовные дела о преступлениях, подсудных судам областного звена, при условии заявления обвиняемым ходатайства об этом.

Порядок привлечения граждан для участия в уголовном судопроизводстве в качестве присяжных заседателей регулируется Федеральным законом «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации» от 20 августа 2004 г.

Сравнительно новым для отечественного судопроизводства является институт арбитражных заседателей. Он был введен Положением об эксперименте по рассмотрению дел с привлечением арбитражных заседателей, утвержденным постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 5 сентября 1996 г. № 10. Арбитражные заседатели привлекаются к рассмотрению в первой инстанции дел, относящихся к подсудности арбитражных судов субъектов РФ. В настоящее время порядок привлечения граждан к участию в отправлении правосудия в качестве присяжных заседателей регулируется Федеральным законом «Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов Российской Федерации» от 30 мая 2001 г. (с изменениями, внесенными Федеральным законом от 25 июля 2002 г. и Федеральным законом от 30 июня 2003 г.). Сама модель данного института довольно схожа с институтом народных заседателей. Арбитражные заседатели также участвуют в рассмотрении дела и вынесении решения наравне с председательствующим судьей-профессионалом и при осуществлении правосудия пользуются правами и несут обязанности судьи. Тем не менее, особенностью данного института является то, что к арбитражным заседателям предъявляются существенно более жесткие требования, чем это было установлено в отношении народных заседателей. Согласно ст. 2 Федерального закона «Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов РФ», арбитражными заседателями могут быть граждане, достигшие 25 лет, с *безупречной репутацией, имеющие высшее профессиональное образование и стаж работы в сфере экономической, финансовой, юридической, управленческой или предпринимательской деятельности не менее пяти лет.* Данное положение обуславливает значение участия арбитражных заседателей в судопроизводстве – как было указано в Положении об эксперименте по рассмотрению дел с привлечением арбитражных заседателей от 5 сентября 1996 г., данный институт призван обеспечить привлечение к осуществлению правосудия в арбитражных судах лиц, обладающих специальными знаниями и опытом работы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. Специфика дел, рассматриваемых арбитражными судами, состоит в том, что они носят экономический характер, т.е. вытекают из правоотношений с участием субъектов предпринимательской деятельности. При осуществлении правосудия арбитражными судами используются не только нормы действующего законодательства, но и обычаи делового оборота. Все это предопределяет необходимость использования при разрешении арбитражных дел не только юридических познаний, но и профессионального опыта в экономической сфере. В этой связи, как показала практика, участие арбитражных заседателей способствует справедливому и компетентному разрешению споров, рассматриваемых арбитражными судами.

Принцип открытого (гласного) разбирательства дел в судах

Согласно ч. 1 ст. 123 Конституции РФ разбирательство дел во всех судах открытое. Слушание дела в закрытом заседании допускается в случаях,

предусмотренных федеральным законом.

Смысл данного принципа состоит в возможности присутствия граждан при разбирательстве судебных дел. Возможность присутствия публики в зале судебного заседания свидетельствует о демократизме правосудия, не позволяет допускать какого-либо процессуального упрощенчества, требует от судей ответственного отношения к тому, чтобы решения, принятые в рамках открытого судебного процесса были максимально обоснованными и убедительными.

Исключения из этого принципа, как уже было отмечено, могут устанавливаться не иначе как федеральным законом. Например, согласно ч. 2 ст. 241 УПК РФ закрытое судебное разбирательство допускается на основании определения или постановления суда в случаях, когда: разбирательство уголовного дела в суде может привести к разглашению государственной или иной охраняемой федеральным законом тайны; рассматриваются уголовные дела о преступлениях, совершенных лицами, не достигшими возраста шестнадцати лет; рассмотрение уголовных дел о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности и других преступлениях может привести к разглашению сведений об интимных сторонах жизни участников уголовного судопроизводства либо сведений, унижающих их честь и достоинство; этого требуют интересы обеспечения безопасности участников судебного разбирательства, их близких родственников, родственников или близких лиц. Переписка, запись телефонных и иных переговоров, телеграфные, почтовые и иные сообщения лиц могут быть оглашены в открытом судебном заседании только с их согласия. В противном случае указанные материалы оглашаются и исследуются в закрытом судебном заседании. Данные требования применяются и при исследовании материалов фотографирования, аудио- и (или) видеозаписей, киносъемки, носящих личный характер. Кроме того, при рассмотрении уголовных дел лицо в возрасте до шестнадцати лет, если оно не является участником уголовного судопроизводства, допускается в зал судебного заседания только с разрешения председательствующего.

В случае проведения закрытого судебного разбирательства должны в полном объеме соблюдаться все нормы процессуального закона, а принятое в закрытом заседании решение всегда оглашается публично.

Лица, присутствующие в открытом судебном заседании, имеют право делать письменные заметки по ходу судебного заседания, фиксировать его с помощью средств звукозаписи. Кино- и фотосъемка, видеозапись, а также трансляция судебного заседания суда по радио и телевидению допускается с разрешения судьи, председательствующего в судебном заседании.

Принцип государственного языка судопроизводства

В ч. 2 ст. 26 Конституции РФ закреплено право каждого на пользование родным языком, на свободный выбор языка общения, обучения и творчества. Тем не менее, по общему правилу судопроизводство ведется на государственном языке России - на русском языке. Из этого общего правила существуют

исключения, обусловленные федеративным государственным устройством России и нахождением в ее составе национально-государственных субъектов федерации (республик). В республиках, входящих в состав РФ, судопроизводство может вестись на государственных языках соответствующих республик. В Верховном Суде РФ, военных судах, арбитражных судах судопроизводство ведется только на русском языке.

Суд, по ходатайству участвующих в деле лиц, обязан обеспечить им право делать заявления, давать объяснения и показания, заявлять ходатайства и выступать в суде на родном языке. Участникам процесса, не владеющим или недостаточно владеющим языком, на котором ведется судопроизводство, должно быть разъяснено и обеспечено право делать заявления, давать объяснения и показания, заявлять ходатайства, приносить жалобы, знакомиться с материалами дела, выступать в суде на родном языке или другом языке, которым они владеют, а также бесплатно пользоваться помощью переводчика. Если в соответствии с законом следственные и судебные документы подлежат обязательному вручению участникам процесса, то указанные документы должны быть переведены на родной язык соответствующего участника судопроизводства или на язык, которым он владеет.

Принцип презумпции невиновности

Этот принцип установлен ст. 49 Конституции в соответствии с ч. 1 ст. 11 Всеобщей декларации прав человека, п. 2 ст. 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, ч. 2 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах. Кроме того, конституционным положениям корреспондируют нормы о презумпции невиновности, закрепленные в ст. 14 УПК РФ.

Ст. 49 Конституции кратко определяет суть этого принципа следующим образом: «1. Каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда. 2. Обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность. 3. Неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого». В основе этого принципа лежит общепризнанная норма морали, согласно которой каждый человек предполагается (презюмируется) добропорядочным, пока иное не будет доказано в установленном порядке.

Как видно из конституционных формулировок, принцип презумпции невиновности состоит из трех взаимосвязанных положений.

1. Каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу обвинительным приговором суда.

Это означает, что обвиняемый имеет такой же правовой статус, как и любой другой человек, за изъятиями, предусмотренными УПК РФ - ему предоставлены

определенные права как участнику уголовного процесса, главным из которых является право на защиту, обвиняемый несет некоторые специфические обязанности - явиться на допрос или участвовать в других следственных действиях и т.п., кроме того, к нему могут быть применены некоторые меры принуждения, не являющиеся уголовным наказанием (например, временное отстранение от должности, подписка о невыезде, заключение под стражу и др.). Кроме того, обвиняемый (подозреваемый, подсудимый) не могут именоваться преступниками не только со стороны органов и должностных лиц, ведущих уголовный процесс, но и со стороны других лиц, в т.ч. средств массовой информации. Лишь после того, как суд вынесет обвинительный приговор и этот приговор вступит в законную силу, правовой статус обвиняемого меняется - он становится осужденным, лицом, виновность которого в совершении преступления констатирована приговором суда.

2. Обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность.

Доказывать свою невиновность есть право обвиняемого. Обвиняемый может представлять доказательства, давать любые показания либо полностью отказаться от дачи показаний или от ответов на отдельные вопросы органов и должностных лиц, ведущих уголовный процесс, может давать противоречивые или ложные показания. Отказ от показаний, дача противоречивых или ложных показаний не являются основанием для привлечения обвиняемого к ответственности и вынесения обвинительного приговора за эти действия. Право на молчание является общепризнанной международно-правовой нормой (ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод). Оно способствует тому, чтобы обвинение не прибегало к доказательствам, добытым с помощью принуждения или давления.

Запрещается возлагать на обвиняемого обязанность доказывать свою невиновность. Бремя доказывания обвинения и опровержения доводов, приводимых в защиту подозреваемого или обвиняемого, лежит на стороне обвинения.

3. Неустранимые сомнения в виновности обвиняемого толкуются в его пользу.

Это означает, что если доказательства по делу спорны или противоречивы и могут получить различное толкование, то решение должно быть вынесено в пользу обвиняемого. Неустранимость сомнений в виновности лица означает, согласно ч. 3 ст. 14 УПК РФ, что они не могут быть устранены в порядке, установленном нормами УПК РФ. Отсюда при недостаточности обвинительных доказательств или существенном противоречии одних доказательств другим и невозможности дальнейшего получения доказательств или устранения таких противоречий должен выноситься оправдательный приговор.

Кратко данное положение можно выразить следующей формулой: «недоказанная виновность равнозначна доказанной невиновности». Согласно ч. 4 ст. 14 УПК РФ обвинительный приговор не может быть основан на предположениях и постановляется лишь при условии, если в ходе судебного разбирательства виновность подсудимого в совершении преступления доказана.

Принцип свидетельского иммунитета

В соответствии со ст. 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом. Федеральным законом могут устанавливаться иные случаи освобождения от обязанности давать свидетельские показания. Данный принцип тесно взаимосвязан с принципом презумпции невиновности, так как запрещает принуждать человека к даче показаний против себя самого. Причем данное правило действует независимо от того, каким процессуально-правовым статусом обладает лицо в судопроизводстве и вызвано ли оно на допрос в порядке, установленном законом.

В п. 18 Постановления №8 Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. разъяснено, что с учетом этого конституционного положения суд, предлагая подсудимому дать показания по поводу обвинения и известных ему обстоятельств дела, должен одновременно разъяснить ему содержание ст. 51 Конституции РФ. Положения указанной статьи Конституции должны быть разъяснены также супругу или близкому родственнику подсудимого перед допросом этого лица в качестве свидетеля или потерпевшего и лицу, вызванному в суд в качестве свидетеля по гражданскому делу, если оно является супругом либо близким родственником истца, ответчика, других участвующих в деле лиц. Если подозреваемому, обвиняемому, его супругу и близким родственникам в процессе предварительного расследования не было разъяснено указанное конституционное положение, показания этих лиц должны признаваться судом полученными с нарушением закона и не могут являться доказательствами виновности обвиняемого (подозреваемого).

При согласии свидетеля дать показания он должен быть предупрежден о том, что его показания могут быть использованы в качестве доказательств по делу, в том числе и в случае его последующего отказа от этих показаний.

Как уже было отмечено, ч. 2. ст. 51 Конституции РФ закрепляет возможность установления федеральным законом иных случаев освобождения от обязанности давать свидетельские показания. Так, УПК РФ в ч. 2 ст. 56 указывает, что не подлежат допросу в качестве свидетелей: 1) судья, присяжный заседатель - об обстоятельствах уголовного дела, которые стали им известны в связи с участием в производстве по данному уголовному делу; 2) адвокат, защитник подозреваемого, обвиняемого - об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием; 3) адвокат - об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи; 4) священнослужитель - об обстоятельствах, ставших ему известными из исповеди; 5) член Совета Федерации, депутат Государственной Думы без их согласия - об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с осуществлением ими своих полномочий. Тем не менее, в соответствии конституционно-правовым смыслом данной нормы, выявленным Конституционным Судом РФ в Определении от 6 марта 2003 г., в подобных случаях суды не вправе отказывать в даче свидетельских показаний перечисленным лицам (в том числе защитникам обвиняемого и подозреваемого),

при заявлении ими соответствующего ходатайства¹.

Принципы состязательности и равноправия сторон

Ч. 3 ст. 123 Конституции устанавливает, что судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон. Это два принципа, но они тесно связаны между собой, поскольку реально состязаться могут лишь процессуально равноправные субъекты.

Равноправие сторон необходимо отличать от принципа равенства всех перед законом и судом. Для того, чтобы понять сущность рассматриваемого положения, необходимо сначала определить смысл термина «стороны». Этим понятием обозначают субъектов, участвующих в судопроизводстве с целью защиты противоположных интересов (собственных или представляемых), связанных с исходом дела, и наделенных широкими правами по движению процесса. Одной стороне в процессе всегда противостоит другая. Их деятельность, их спор является движущим фактором судопроизводства. В уголовном процессе сторонами именуется обвинение и защита. Согласно п. 45 ст. 5 УПК РФ стороны – это участники уголовного судопроизводства, выполняющие на основе состязательности функцию обвинения (уголовного преследования) или защиты от обвинения. К стороне обвинения относятся прокурор, а также следователь, начальник следственного отдела, дознаватель, частный обвинитель, потерпевший, его законный представитель и представитель, гражданский истец и его представитель, к стороне защиты – обвиняемый, а также его законный представитель, защитник, гражданский ответчик, его законный представитель и представитель. В гражданском и арбитражном процессе сторонами выступают истец и ответчик, их представители. Истец выполняет процессуальную функцию поддержания гражданского иска, а ответчик – функцию защиты от иска.

Равноправие сторон означает, что процессуальные права соответствующих субъектов по представлению доказательств, участию в их исследовании, заявлению ходатайств равны.

Состязательность судопроизводства обусловлена противоположностью материально-правовых интересов сторон. Этот принцип можно выразить в следующих основных положениях.

1. *Разграничение процессуальных функций* между поддержанием гражданского иска и защитой от него в гражданском судопроизводстве, разграничение функций обвинения и защиты в уголовном процессе между разными субъектами процесса и недопустимость выполнения этих функций одним лицом. Процессуальным противостоянием сторон характеризуется вся процедура рассмотрения и разрешения судебного дела. На любом из этапов

¹ Определение Конституционного Суда РФ от 6 марта 2003 г. №108-О по жалобе гражданина Цицкишвили Гиви Важевича на нарушение его конституционных прав пунктом 2 части третьей статьи 56 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации // Российская газета. – 2003. - 27 мая.

судопроизводства каждое участвующее в деле лицо в порядке, предусмотренном законом, в противовес действиям другой стороны вправе отстаивать защищаемые им интересы при разрешении судом любого вопроса, возникающего при рассмотрении дела.

2. *Отделение процессуальных функций сторон от функции разрешения дела*, которая осуществляется судом. Это означает, что суд не представляет интересов какой-либо из сторон, не выполняет функции обвинения или защиты, поддержания иска или защиты от него – он выступает арбитром в споре сторон. На суд в состязательном процессе не должны возлагаться обязанности по собиранию доказательств и по доказыванию действительных обстоятельств дела, даже если это продиктовано внешне вполне разумной целью установления объективной истины по делу. Отсюда, по общему правилу, суд не должен *по своей инициативе* осуществлять действия по получению доказательств. Исследование доказательств должно осуществляться сначала сторонами и лишь затем судом. Таким образом, судебное разбирательство возможно лишь в условиях активности сторон, когда они самостоятельно обосновывают свои требования, отстаивают свои интересы. Возложение на суд этих функций, наделение суда правом истребовать доказательства без ходатайства от том сторон чревато искажением внутреннего убеждения судей, которые, осуществляя доказывание, начинают, зачастую неосознанно, занимать позицию одной из сторон, причем не обязательно правой в споре. Суд проверяет относимость, допустимость и достоверность представленных сторонами доказательств, оценивает их значение для правильного разрешения дела. Это является важнейшей, наиболее существенной гарантией объективности и беспристрастности суда, обеспечивает достижение процессуальной, юридической истины.

3. *Создание судом условий для всестороннего и полного исследования доказательств сторонами*. Поскольку главной задачей судопроизводства является защита прав, свобод и законных интересов физических и юридических лиц (ст. 6 УПК РФ, ст. 2 ГПК РФ), то, следовательно, суд не должен быть пассивным наблюдателем процессуального противоборства сторон, безучастно ожидающим результата их состязания. Тем не менее, возможная активность суда в доказывании должна иметь четко очерченные законом границы, пределы. Сохраняя независимость, объективность и беспристрастность, суд обязан осуществлять руководство процессом, разъяснять лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, предупреждать о последствиях совершения или несовершения процессуальных действий, оказывать им содействие в реализации прав, создавать условия для всестороннего и полного исследования доказательств. Для этого он, в частности, вправе предложить сторонам и другим лицам, участвующим в деле, представить дополнительные доказательства; в случае, когда представление необходимых доказательств для них затруднительно, суд по их ходатайству оказывает им содействие в собирании и истребовании доказательств, в т.ч. путем истребования дополнительных вещественных доказательств и документов. В ряде случаев закон предоставляет суду право по собственной инициативе принимать решение о проведении определенных

судебно-следственных действий – например, суд может назначить судебную экспертизу (в т.ч. повторную или дополнительную), а также вызвать и допросить эксперта для разъяснения или дополнения данного им заключения (ч. 1 ст. 282, ч. 1 ст. 283 УПК РФ, ст. 79, 87 ГПК РФ).

Необходимо иметь в виду, что указанная норма ч. 3 ст. 123 Конституции распространяет действие принципов состязательности и равноправия сторон *на судопроизводство в целом*. Это означает, что в уголовном процессе указанные принципы должны реализовываться не только в судебном разбирательстве, но и в досудебном производстве.

Принцип диспозитивности

Принцип диспозитивности можно определить как *зависимость движения дела (его возбуждение, формулирование предъявляемых требований, возможность примирения или мирового соглашения, отказа от поддержания обвинения или иска и др.) от волеизъявления сторон*. Сущность данного принципа заключается в том, что движение процесса может зависеть только от сторон, заинтересованных в исходе дела, от их активности, но не от суда.

Диспозитивность – это, в первую очередь, возможность сторон распорядиться процессуальными правами, предопределяющими возникновение, движение и окончание процесса, их право совершать распорядительные действия, от которых зависит юридическая судьба дела. В силу этого принципа суд не может выйти за пределы требований, которые стороны предъявляют друг к другу, то есть за рамки исковых требований в гражданском процессе и за пределы обвинения в уголовном процессе. Кроме того, у сторон должна быть возможность отказаться от государственного содействия и решить спор соглашением.

Этот принцип свойственен не каким-либо отдельным видам производства по конкретным категориям судебных дел, он, наряду с принципом состязательности, определяет природу судопроизводства в целом.

В римском праве принцип диспозитивности определялся формулой «*ne mo iudex sine actore*», означающей, что судопроизводство не может быть начато без предъявления иска. В таком понимании акцент делается на то, что инициатива в возникновении и движении дела не может исходить от суда, она принадлежит исключительно сторонам. Это касается и процесса доказывания – стержня судопроизводства. Доказывание в диспозитивном процессе осуществляют стороны, заинтересованные в представлении доказательств. Именно представление доказательств суду и составляет суть процессуальных функций обвинения и защиты, поддержания гражданского иска и защиты от него. Заинтересованность сторон в исходе дела обуславливает то, что в состязательном процессе суду предоставляется сторонами богатый, всесторонний доказательственный материал. Все это обуславливает теснейшую связь между принципами диспозитивности и состязательности сторон. Состязательность выступает важнейшим условием обеспечения диспозитивности, а состязательное построение процесса в свою очередь невозможно без предоставления сторонам

широких диспозитивных правомочий.

Принцип обеспечения права подозреваемому и обвиняемому на защиту и оказания квалифицированной юридической помощи

Ст. 48 Конституции РФ гарантирует каждому право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно. Каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента соответственно задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения.

Право обвиняемого (подозреваемого, подсудимого) на защиту - это совокупность предоставленных им законом правомочий для опровержения подозрения или обвинения либо для смягчения ответственности. Это общепризнанный международный принцип. В соответствии с п. «в» и «с» ч. 3 ст. 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод каждый, обвиняемый в совершении преступления, должен иметь достаточно времени и возможности для подготовки своей защиты, ему должно быть гарантировано право защищать себя лично или через посредство выбранного им самим защитника или, при недостатке у него средств для оплаты услуг защитника, пользоваться услугами назначенного ему защитника бесплатно, когда того требуют интересы правосудия.

Право обвиняемого на защиту в уголовном процессе реализуется в двух формах: 1) защита, осуществляемая самим обвиняемым или подозреваемым; 2) защита, осуществляемая с помощью защитника.

Подозреваемый и обвиняемый вправе получить своевременную юридическую помощь, которая им необходима для защиты от подозрения или обвинения. УПК РФ расширил возможности для вступления в дело защитника на самых ранних этапах уголовного процесса. Ч. 3 ст. 49 УПК РФ предусматривает допуск защитника с момента фактического задержания подозреваемого, а не с момента объявления ему протокола о задержании, как было ранее по УПК РСФСР 1960 г. Ч. 4 ст. 92 УПК РФ устанавливает, что подозреваемому, задержанному по подозрению в совершении преступления, до начала допроса по его просьбе обеспечивается свидание с защитником наедине и конфиденциально продолжительностью не менее 2 часов. Кроме того защитник может участвовать в уголовном деле момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого; с момента возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица; с момента объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления, постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы; с момента начала осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления.

Обвиняемый вправе в любой момент производства по делу отказаться от защитника, однако такой отказ не должен быть вынужденным (в т.ч. ввиду

отсутствия у лица средств для оплаты юридической помощи) и может быть принят лишь при наличии реальной возможности участия защитника в деле, т.е. когда явка определенного адвоката обеспечена органами предварительного расследования или судом. В случае, если адвокат участвует в производстве предварительного расследования или судебном разбирательстве по назначению дознавателя, следователя, прокурора или суда, расходы на оплату его труда компенсируются за счет средств федерального бюджета (ч. 5 ст. 50 УПК РФ).

Согласно общему правилу, закрепленному в ч. 2. ст. 49 УПК, *в качестве защитников по уголовным делам выступают адвокаты*, иные же лица (один из близких родственников обвиняемого или иное лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый) могут быть допущены в качестве защитника по определению или постановлению суда только наряду, но не вместо адвоката (кроме производства у мирового судьи). Получить статус адвоката может только лицо, имеющее высшее юридическое образование, полученное в имеющем государственную аккредитацию образовательном учреждении либо ученую степень по юридической специальности, стаж работы по юридической специальности не менее двух лет либо прошедшее стажировку в адвокатском образовании, и сдавшее квалификационный экзамен (ст. 9 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ»). Таким образом, государство, наделяя указанных лиц определенным кругом прав и обязанностей, предъявляет повышенные требования к уровню их профессиональной подготовки. Иное противоречило бы ч. 1 ст. 48 Конституции РФ, в которой идет речь о предоставлении именно квалифицированной юридической помощи. Об этом сказано и в Постановлении Конституционного Суда РФ от 28 января 1997 г.: «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, в том числе в уголовном судопроизводстве, и, во-вторых, установить с этой целью определенные профессиональные и иные квалификационные требования и критерии»¹.

Закон обязывает судей, прокуроров, следователей, лиц, производящих дознание, принимать все предусмотренные законом меры, обеспечивающие право обвиняемого на защиту, разъяснять им возможность и порядок использования данного права. При нарушении права на защиту все показания задержанного, заключенного под стражу, обвиняемого и результаты следственных действий, проведенных с его участием, должны рассматриваться судом как доказательства, полученные с нарушением закона (п. 17 Постановления №8 Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г.).

Право на получение квалифицированной юридической помощи является более широким по объему, чем право на защиту. Во-первых, право на защиту

¹ Постановление Конституционного Суда РФ по делу о проверке конституционности части четвертой статьи 47 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобами граждан Б.В.Антипова, Р.Л. Гитиса и С.В.Абрамова от 28 января 1997 №2-П // Российская газета. – 1997. – 18 февраля.

существует только в уголовном судопроизводстве, а право на получение квалифицированной юридической помощи касается практически любых сфер общественной жизни. Во-вторых, квалифицированную юридическую помощь гражданин может получить от различных организаций: нотариата, частных организаций, оказывающих юридические услуги, специализированных общественных и государственных организаций (общественных объединений потребителей; федеральных и территориальных антимонопольных органов и др.), юридических служб в учреждениях, предприятиях, организациях и др. Тем не менее, наиболее широкие и многообразные возможности в оказании квалифицированной юридической помощи имеет адвокатура. В соответствии со ст. 1 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31 мая 2002 г. адвокатская деятельность - это квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката, физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию. В соответствии с этим законом адвокат - это независимый советник по правовым вопросам, осуществляющий правовую помощь путем: дачи консультаций и справок по правовым вопросам; составления жалоб, заявлений, ходатайств и других документов; представления интересов доверителя в конституционном, гражданском, административном судопроизводстве, третейском суде и иных органах; участия в качестве представителя или защитника в уголовном судопроизводстве и по делам об административных правонарушениях и т.п. Именно на адвокатуру возложена конституционная обязанность по обеспечению граждан квалифицированной юридической помощью, причем в ряде случаев такая помощь должна оказываться бесплатно (ст. 26 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ»).

Принцип обеспечения права на свободу и личную неприкосновенность

Согласно ст. 22 Конституции РФ каждый имеет право на свободу и личную неприкосновенность. Арест, заключение под стражу и содержание под стражей допускаются только по судебному решению. До судебного решения лицо не может быть подвергнуто задержанию на срок более 48 часов.

Указанный принцип сформулирован в Конституции РФ в соответствии со ст. 9 Международного пакта о гражданских и политических правах, ст. 5 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод и нормами других международно-правовых актов.

Термин «свобода» многогранен и многозначен. В каждой из статей Конституции, гарантирующих человеку и гражданину свободу, имеются в виду ее определенные аспекты, грани, различные формы проявления. В ст. 22 Конституции РФ речь идет не о свободе вообще, она имеет в виду только личную свободу.

Личная неприкосновенность человека, как важнейшая составная часть его свободы, обеспечивается нормами уголовного закона (уголовная ответственность

за покушение на жизнь, здоровье, честь и достоинство человека); гражданского законодательства (об ответственности по обязательствам вследствие причинения вреда; о порядке защиты нематериальных благ, чести и достоинства); законодательства об административной ответственности (за нарушение правил движения на транспорте, за нарушение прав и свобод граждан, за нарушение экологической безопасности и т.п.). Наконец, систему гарантий личной неприкосновенности устанавливает уголовно-процессуальный закон.

Согласно ст. 3.9 КоАП РФ административный арест установлен на срок до пятнадцати суток, а за нарушение требований режима чрезвычайного положения или режима в зоне проведения контртеррористической операции - до тридцати суток. Административный арест назначается судьей.

Уголовное наказание в виде ареста (ст. 54 УК РФ), как и любое другое уголовное наказание, может быть применено только по приговору суда, причем лишь на срок до шести месяцев.

Лицо, подозреваемое в совершении преступления, может быть подвергнуто задержанию до судебного решения на срок не более 48 часов с момента фактического задержания (ч. 2 ст. 94 УПК РФ). Суд при условии признания задержания законным и обоснованным может принять решение о продлении задержания еще на 72 часа (с момента вынесения судебного решения) по ходатайству одной из сторон для представления ею дополнительных доказательств обоснованности или необоснованности избрания меры пресечения в виде заключения под стражу (п. 3 ч. 6 ст. 108 УПК РФ).

В соответствии с п. 2 ст. 9 Международного пакта о гражданских и политических правах, ч. 2 ст. 5 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод и п. 1 ч. 4 ст. 46, п. 2 ч. 4 ст. 47 УПК каждому подозреваемому и обвиняемому сообщаются причины его задержания или заключения под стражу в порядке меры пресечения.

Наиболее строгой мерой пресечения согласно УПК РФ является заключение под стражу. Уголовно-процессуальным законом в соответствии со ст. 22 Конституции РФ предусмотрена возможность применения этой меры пресечения только по решению суда и, как правило, лишь по делам о преступлениях, за которые предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше двух лет, если невозможно применение другой, более мягкой меры пресечения.

Как разъяснил Пленум Верховного Суда РФ в Постановлении №5 от 10 октября 2003 г. «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации»¹, «наличие обоснованного подозрения в том, что заключенное под стражу лицо совершило преступление, является необходимым условием для законности ареста. Вместе с тем такое подозрение не может оставаться единственным основанием для продолжительного содержания под стражей. Должны существовать и иные обстоятельства, которые могли бы оправдать изоляцию лица от общества. К таким обстоятельствам, в частности,

¹ Российская газета. – 2003. – 2 декабря.

может относиться возможность того, что подозреваемый, обвиняемый или подсудимый могут продолжить преступную деятельность либо скрыться от предварительного следствия или суда либо сфальсифицировать доказательства по уголовному делу, вступить в сговор со свидетелями. При этом указанные обстоятельства должны быть реальными, обоснованными, то есть подтверждаться достоверными сведениями».

Минимальными стандартными правилами обращения с заключенными, принятыми Генеральной ассамблеей ООН 30 августа 1955 г., определено, что подследственные заключенные считаются невиновными и с ними следует обращаться соответственно, режим содержания под стражей в местах предварительного заключения должен быть более мягким, чем режим исполнения уголовного наказания в виде лишения свободы. Лицо, в отношении которого в качестве меры пресечения избрано заключение под стражу, а также лицо, которое задержано по подозрению в совершении преступления, должно содержаться в условиях, исключающих угрозу его жизни и здоровью (ст. 10 УПК РФ).

Права и свободы подозреваемых и обвиняемых, содержащихся под стражей, регламентируются Федеральным законом от 21 июня 1995 г. «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений».

Кроме того, никто не может быть помещен в медицинское учреждение для производства экспертизы иначе как на основании судебного решения; суд, судья или прокурор обязаны немедленно освободить всякого незаконно лишеного свободы или незаконно помещенного в медицинское учреждение и содержащегося под стражей свыше предусмотренного законом или судебным приговором срока.

При рассмотрении данного принципа необходимо иметь ввиду следующее. В п. 3 ст. 5 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод закреплено *право обвиняемого на судебное разбирательство в течение разумного срока*. Согласно данной норме каждый задержанный или заключенный под стражу незамедлительно доставляется к судье и имеет право на судебное разбирательство в течение разумного срока или на освобождение до суда. В соответствии с правовыми позициями Европейского Суда по правам человека при установлении продолжительности срока содержания подсудимого под стражей учитывается период, начинающийся со дня заключения подозреваемого (обвиняемого) под стражу и заканчивающийся днем вынесения приговора судом первой инстанции. Этот срок четко в Конвенции не определен, но опираясь на конкретные решения Европейского суда по правам человека, комментаторы европейского права считают, что он, по общему правилу, измеряется месяцами, а не годами. Тем не менее, в настоящее время по УПК РФ предельный срок содержания под стражей (причем до направления дела в суд) составляет 18 месяцев, однако и он может продлен судом до момента окончания ознакомления обвиняемого и его защитника с материалами уголовного дела и направления прокурором уголовного дела в суд (ч. 3, 7 и 8 ст. 109 УПК РФ), т.е. в последнем случае определенный предел законом не установлен. Даная норма противоречит Постановлению Конституционного Суда РФ по делу о проверке

конституционности ч. 5 ст. 97 УПК РСФСР в связи с жалобой гражданина В. В. Щелухина от 13 июня 1996 г. № 14-П, где, в частности, говорится, что применение заключения под стражу «вне каких-либо определенных или контролируемых сроков придает ограничению права на свободу при аресте произвольный характер»¹. В Определении Конституционного Суда РФ по делу о проверке конституционности ч. 4, 5 и 6 ст. 97 УПК РСФСР в связи с жалобами граждан П. В. Янчева, В. А. Жеребенкова и М. И. Сапронова от 25 декабря 1998 г. указано, что «Ознакомление с материалами дела, являясь неперемным условием продления срока ареста, не может выступать в качестве его основания»². Поскольку, как уже отмечалось выше, юридическая сила постановления Конституционного Суда РФ о признании акта неконституционным не может быть преодолена повторным принятием этого же акта, п. 1 ч. 8 ст. 109 УПК является неконституционным и не подлежит применению.

Принцип неприкосновенности жилища

Согласно ст. 25 Конституции РФ жилище неприкосновенно и никто не вправе проникать в жилище против воли проживающего в нем лица иначе как в случаях, установленных федеральным законом, или на основании судебного решения.

Понятие «жилище» определено в п. 10 ст. 5 УПК РФ и в примечании к ст. 139 УК РФ следующим образом: «жилище – это индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, жилое помещение независимо от того, кто является его собственником, входящее в жилищный фонд и используемое для постоянного или временного проживания, а равно иное помещение или строение, не входящее в жилищный фонд, но используемое для временного проживания».

Требование соблюдения неприкосновенности жилища означает запрещение (по общему правилу) проникать в жилище, если на это нет согласия проживающих в нем лиц. Ими могут быть лица, имеющие право собственности на указанное жилье или пользующихся им на законном основании, т.е. при наличии документов, подтверждающих наем жилого помещения и пр.

Нарушение неприкосновенности жилища граждан влечет уголовную ответственность по ст. 139 УК РФ.

Ст. 12 УПК РФ устанавливает, что осмотр жилища производится только с согласия проживающих в нем лиц или на основании судебного решения. Обыск и выемка в жилище могут производиться только на основании судебного решения независимо от согласия лиц, в нем проживающих. Кроме того, согласно ст. 8 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» проведение оперативно-розыскных мероприятий, которые ограничивают конституционное право на неприкосновенность жилища допускается на основании судебного

¹ Российская газета. – 1996. – 2 июля.

² Российская газета. – 1999. – 12 января.

решения. Вместе с тем уголовно-процессуальным законом оговорено, что в исключительных случаях, когда производство осмотра жилища, обыска или выемки в нем не терпят отлагательства, они могут быть проведены на основании постановления следователя без получения судебного решения, а судью и прокурора об этом уведомляет следователь в течение 24 часов с момента начала производства следственного действия (ст. 12, ч. 5 ст. 165 УПК РФ). Получив указанное уведомление, судья проверяет законность проведенного следственного действия и выносит постановление о его законности или незаконности. В случае признания произведенного следственного действия незаконным полученные доказательства признаются в соответствии со ст. 75 УПК РФ не имеющими юридической силы. То же самое касается и оперативно-розыскной деятельности: согласно ч. 3 ст. 8 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» в случаях, которые не терпят отлагательства и могут привести к совершению тяжкого преступления, а также при наличии данных о событиях и действиях, создающих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации, на основании мотивированного постановления одного из руководителей органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, допускается проведение оперативно-розыскных мероприятий, связанных с ограничением конституционного права на неприкосновенность жилища, с обязательным уведомлением суда (судьи) в течение 24 часов. В течение 48 часов с момента начала проведения оперативно-розыскного мероприятия орган, его осуществляющий, обязан получить судебное решение о проведении такого оперативно-розыскного мероприятия либо прекратить его проведение.

Суды должны рассматривать материалы, подтверждающие необходимость проникновения в жилище, если таковые представляются в суд. По результатам рассмотрения материалов судьей выносится мотивированное постановление о разрешении провести оперативно-розыскные или следственные действия, связанные с проникновением в жилище, либо об отказе в этом.

В соответствии со ст. 11 Закона РФ «О милиции» от 18 апреля 1991 г. сотрудники милиции вправе беспрепятственно входить в жилье и иные помещения граждан, на принадлежащие им земельные участки, осматривать их при наличии данных полагать, что там совершено или совершается преступление, произошел несчастный случай, а также для обеспечения личной безопасности граждан и общественной безопасности при стихийных бедствиях, катастрофах, авариях, эпидемиях, эпизоотиях и массовых беспорядках. Аналогичные права предоставлены органам Федеральной службы безопасности РФ (п. «з» ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 3 апреля 1995 г. «Об органах федеральной службы безопасности в Российской Федерации»). При этом во всех случаях вхождения в жилые и иные принадлежащие гражданам помещения вопреки воли проживающих в нем лиц и без судебного решения уведомляется прокурор в течение 24 часов.

Принципы неприкосновенности частной жизни, личной и семейной тайны, защиты чести и доброго имени, тайны переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений

Согласно ст. 23 Конституции РФ каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени, на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Ограничение этого права допускается только на основании судебного решения.

Частная жизнь, личная семейная тайна, честь являются важнейшими благами человека, персонифицирующими его личность. В понятие «частная жизнь» включается та область жизнедеятельности человека, которая относится к отдельному лицу, касается только его и не подлежит контролю со стороны общества и государства, если она носит непротивоправный характер. *Личная и семейная тайны* являются обособленными зонами наиболее деликатных, интимных сторон личной жизни, когда разглашение определенных сведений является для человека нежелательным. Личная и семейная тайны при определенных обстоятельствах могут совпадать или быть обособленными друг от друга. Личную тайну, например, могут составлять сведения, деловых, дружеских и иных связях, пристрастиях, пороках, скрытых физических недостатках и т.п. Семейную тайну составляют такие обстоятельства, которые касаются семьи и по моральным соображениям правомерно скрываются ею от постороннего глаза. Под *честью (добрым именем)* понимается общественная оценка личности, объективный взгляд окружающих на социальные и духовные качества гражданина как члена общества, признаваемые за ним моральные заслуги¹.

Указанные нематериальные ценности - честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна относятся в гражданском праве к числу личных неимущественных прав, принадлежащих гражданину от рождения. Они являются неотчуждаемыми и не могут быть переданы кому-либо.

Право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну гарантируется различными законодательными предписаниями, устанавливающими тайну усыновления (ст. 139 Семейного Кодекса РФ, ст. 155 УК РФ), врачебную тайну (п. 6 ч. 1 ст. 30, ст. 61 Основ законодательства об охране здоровья граждан от 22 июля 1993 г.; ст. 9 Закона РФ «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» от 2 июля 1992 г., ст. 52 Федерального закона от 30.03.1999 N 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» от 30 марта 1999 г., ст. 12 Федерального закона «О предупреждении распространения туберкулеза в Российской Федерации» от 18 июня 2001 г., тайну исповеди (ч. 7 ст. 3 Федерального закона «О свободе совести и о религиозных объединениях» от 26 сентября 1997 г., п. 4 ч. 3 ст. 56 УПК РФ),

¹ См.: Научно-практический комментарий к Конституции Российской Федерации / Отв. ред. В.В.Лазарев. Электронная версия для справочной правовой системы «Гарант» по состоянию на 1 мая 2003 г.

тайну нотариальных документов, в частности завещания (ст. 1123 Гражданского Кодекса РФ¹), тайну денежных вкладов (ст. 857 ГК РФ, ст. 26 Федерального закона «О банках и банковской деятельности» от 2 декабря 1990 г., недопустимость слежки за человеком, прослушивания личных разговоров, тайну на персональные данные личности (ст. 11 Федерального закона «Об информации, информатизации и защите информации» от 20 февраля 1995 г.) и др.

Разбирательство по гражданским, административным и уголовным делам, содержащим сведения, составляющие тайну частной жизни граждан или иные охраняемые законом тайны, осуществляется в закрытом судебном заседании (ч. 2 ст. 10 ГПК РФ, ст. 24.3 Кодекса об административных правонарушениях РФ², ч. 2-4 ст. 241 УПК РФ). При отправлении правосудия по уголовным делам в целях предотвращения разглашения сведений об интимных сторонах жизни участвующих в деле лиц допускается проведение закрытого судебного разбирательства (п. 3 ч. 2 ст. 241 УПК РФ). В открытом судебном разбирательстве по гражданским делам оглашение в суде переписки и телеграфных сообщений допустимо лишь с согласия лиц, между которыми эта переписка и телеграфные сообщения происходили. Без согласия этих лиц их переписка и телеграфные сообщения оглашаются и исследуются в закрытом судебном заседании (ст. 182 ГПК РФ).

В процессе производства предварительного расследования по уголовному делу следственные действия, связанные с вторжением в частную жизнь человека, в его личные и семейные тайны - обыск, выемка, личный обыск и др. следственные действия, проводимые в жилище, наложение ареста на почтово-телеграфную корреспонденцию и ее выемка, контроль и запись переговоров - осуществляется только на основании судебного решения (п. 4-9, 11 ст. 29, ч. 3 ст. 182, ч. 2 ст. 183, ч. 1 ст. 184, ч. 2 ст. 185, ч. 1, 2 ст. 186 УПК РФ). Органы и должностные лица, ведущие процесс, обязан принять меры к тому, чтобы не были оглашены выявленные при обыске и выемке обстоятельства интимной жизни лица, занимающего обыскиваемое помещения, или других лиц (ч. 7 ст. 182 УПК РФ); участникам уголовного процесса запрещается разглашать данные предварительного расследования без разрешения следователя или прокурора (ст. 161 УПК РФ).

За посягательство на честь гражданина предусмотрена гражданско-правовая (ст. 151, 152 ГК РФ, ст. 43-46, 49, 51 Закона РФ «О средствах массовой информации» от 27 декабря 1991 г.) и уголовная (ст. 129, 130 УК РФ) ответственность. В случае, если честь гражданина пострадала в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, а также иных незаконно примененных мер процессуального принуждения в ходе производства по уголовному делу, он имеет право на реабилитацию - восстановление его нарушенных прав и возмещение вреда, в том числе - морального (гл. 18 УПК РФ, 1070 ГК РФ). Возмещение морального вреда,

¹ Далее – ГК РФ.

² Далее – КоАП РФ.

причиненных административным правонарушением осуществляется в соответствии со ст. 4.7 КоАП РФ.

Право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений обеспечивает неприкосновенность общения человека с другими людьми путем использования различных средств связи и выступает гарантией права на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну. Ограничение этого права, т.е. просмотр корреспонденции и прослушивание телефонных переговоров, допускается *только на основании судебного решения*. Данному конституционному положению корреспондируют ст. 13 и 185 УПК РФ, ст. 8 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности», ст. 11 Федерального закона «Об информации, информатизации и защите информации», ст. 32 Федерального закона «О связи» и др.

Ст. 13 УПК РФ устанавливает, что наложение ареста на почтовые и телеграфные отправления и их выемка в учреждениях связи, контроль и запись телефонных и иных переговоров могут производиться только на основании судебного решения.

Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» устанавливает в ст. 8, что прослушивание телефонных и иных переговоров допускается только в отношении лиц, подозреваемых или обвиняемых в совершении тяжких или особо тяжких преступлений, а также лиц, которые могут располагать сведениями об указанных преступлениях. Фонограммы, полученные в результате прослушивания телефонных и иных переговоров, хранятся в печатанном виде в условиях, исключающих возможность их прослушивания и тиражирования посторонними лицами. Данный Закон позволяет начать прослушивание телефонных переговоров без решения суда в трех случаях: 1) при наличии угрозы совершения тяжкого преступления; 2) при наличии данных об угрозе государственной, военной, экономической или экологической безопасности России; 3) при наличии угрозы жизни, здоровью или собственности лица по его просьбе или с его согласия о прослушивании телефонных переговоров, ведущихся с его телефона. В этом случае орган, осуществляющий оперативно-розыскную деятельность уведомляет об этом суд не позднее 24 (в первых двух случаях) или 48 часов (в последнем случае).

Незаконное собирание или распространение сведений о частной жизни человека является преступлением и влечет уголовную ответственность по ст.137 УК РФ. Нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений влечет уголовную ответственность согласно ст.138 УК РФ.

Принцип уважения чести и достоинства личности, недопустимости жестоких, бесчеловечных или унижающих человеческое достоинство видов обращения или наказания

Согласно ст. 21 Конституции РФ достоинство личности охраняется государством. Ничто не может быть основанием для его умаления. Никто не

должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию. Этот принцип закреплен и в международно-правовых актах, в первую очередь, в Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания, одобренной генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1985 г. и Европейской конвенции по предупреждению пыток и бесчеловечного или унижающего достоинство обращения или наказания, принятая Советом Европы 26 ноября 1987 г.

Честь, как было указано выше, – это объективно существующее общественное мнение о нравственных и деловых качествах конкретной личности. *Достоинство* человека определяется как объективное общественное свойство каждой личности, ее социальная ценность, значимость, складывающаяся из отдельных духовных, физических и нравственных качеств. Под умалением достоинства личности понимается такое действие, поведение кого-либо, которое позорит человека, в неприличной форме представляет его менее значимым, подрывает общественную оценку личности, причиняя тем самым, нравственные страдания. Наиболее типичными примерами являются оскорбление, клевета, высокомерное отношение к человеку, распространение порочащих его сведений и т.п.

Согласно ст. 9 УПК РФ в ходе уголовного судопроизводства запрещаются осуществление действий и принятие решений, унижающих честь участников процесса, а также обращение, унижающее человеческое достоинство либо создающее опасность для жизни и здоровья личности. Никто из участников уголовного судопроизводства не может подвергаться насилию, пыткам, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению.

В целях предотвращения унижения чести и достоинства запрещается производство следственных действий в ночное время, кроме случаев, предусмотренных УПК, действий, связанных с обнажением тела человека в присутствии лиц другого пола (за исключением медицинских работников), разглашение выявленных при расследовании и судебном рассмотрении уголовного дела обстоятельств частной жизни граждан, их личных и семейных тайн.

При применении мер административного принуждения также не допускаются решения и действия (бездействие), унижающие человеческое достоинство (ч. 3 ст. 1.6. КоАП РФ).

Законом РФ «О милиции» сотрудникам милиции запрещено прибегать к обращению, унижающему достоинство человека.

Гражданским и уголовным законодательством предусмотрена ответственность за посягательства на человеческое достоинство. В соответствии со ст. 152 ГК РФ человек вправе требовать в судебном порядке опровержение порочащих его честь и достоинство сведений, если распространившее их лицо не докажет, что они соответствуют действительности. Закон наделяет гражданина правом не только на опровержение порочащих его сведений, но и на возмещение морального вреда и убытков, причиненных ему в результате умаления его чести и достоинства.

УК РФ предусмотрено наказание за оскорбление (ст. 130); клевету (ст. 129); доведение до самоубийства путем жестокого обращения с потерпевшим или систематическое унижение его человеческого достоинства (ст. 110); унижение национального достоинства (ст. 282); оскорбление или клевету в отношении судьи, иного лица участвующего в отправлении правосудия, участников судебного разбирательства, представителя власти и других должностных лиц (ст. 297, 298, 39); нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими, связанных с унижением чести и достоинства или издевательством (ст. 335 УК РФ) и др.

Согласно определению, данному в ст. 1 Конвенции ООН против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания от 10 декабря 1984 г., под пыткой понимается любое действие, посредством которого человеку намеренно причиняется сильная боль или страдание, физическое или умственная со стороны официального лица или по подстрекательству с целью получения от него или от третьего лица информации или признаний, наказания его за действия, которые он совершил или в совершении которых подозревается, либо запугивания его или других лиц.

В понятие «унижающие человеческое достоинство обращение или наказание», согласно разъяснениям Европейского Суда и Комиссии по правам человека, включается обращение и наказание такого рода, которое направлено на то, чтобы вызвать у жертвы чувство страха, подавленности и неполноценности, оскорбить, унижить их или сломить их физическое и моральное сопротивление.

В соответствии с УК РФ принуждение к даче показаний, связанное с применением насилия, издевательства или пытки, а также превышение должностных полномочий, сопряженное с насилием или угрозой его применения, влекут уголовную ответственность. Кроме того, лицу, подвергнутому таким действиям, должен быть возмещен моральный вред, в порядке, установленном главой 18 УПК РФ «Реабилитация» и ст. 1099-1101 ГК РФ.

Тем не менее, при рассмотрении данного вопроса, утверждение того, что данный принцип в России полностью соблюдается, означало бы искажение действительного положения вещей и сокрытие нелицеприятной правды. Закрепление принципа недопустимости пыток на конституционном уровне и непосредственно в УПК РФ мало повлияло на деятельность органов предварительного расследования. Она по прежнему характеризуется повсеместным использованием в ходе досудебного производства по уголовным делам пытки как обыкновения правоприменительной практики, распространением по теневым каналам опыта применения пыток, наличием методик их сокрытия от проверок. Ни судебный контроль, ни, тем более, прокурорский надзор пока что не в состоянии переломить ситуацию. И причины этого явления отнюдь не лежат на поверхности. Нам представляется, что они кроются в недостатках самой модели предварительного расследования и принципах организации следственного аппарата. Данные вопросы подробно освещаются в §5 главы 11 настоящего учебника, посвященном обзору исторических этапов развития системы органов выявления и расследования преступлений и современных проблемам их реформирования.

Принцип обеспечения права каждого на судебную защиту, на обжалование в суд действий (бездействия) и решений государственных органов и должностных лиц

Ст. 46 Конституции РФ гарантирует каждому судебную защиту его прав и свобод, возможность обжалования решений и действий (или бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц в суд. Каждый вправе в соответствии с международными договорами РФ обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты.

Конституция России гарантирует судебную защиту прав и свобод каждому гражданину, иностранному гражданину и лицу без гражданства в соответствии с положением ст. 8 Всеобщей декларации прав человека, устанавливающей право каждого человека «на эффективное восстановление в правах компетентными национальными судами в случае нарушения его основных прав, предоставленных ему Конституцией или законом». Речь в данном случае идет о судебной защите всех прав и свобод человека и гражданина, закрепленных как в Конституции, так и в других нормативных актах. Гарантирование судебной защиты прав и свобод человека и гражданина выражается в обеспечении каждому возможности обращения в суд за защитой своих прав и свобод, предоставлении права обжалования судебных решений, обеспечении исполнения судебных решений принудительной силой государства.

Ч. 1 ст. 46 Конституции РФ полностью соответствует требованиям международно-правовых актов и даже дополняет их. Так, в ст. 8 Всеобщей декларации прав человека установлено, что «каждый человек имеет право на эффективное восстановление в правах компетентными национальными судами в случае нарушения его основных прав, предоставленных ему конституцией или законом». В соответствии со ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод «каждый имеет право при определении его гражданских прав и обязанностей или при рассмотрении любого уголовного обвинения, предъявленного ему, на справедливое публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона».

Из содержания ст. 46 Конституции РФ вытекает, что возможно обжалование решений и действий любых правоохранительных органов и их должностных лиц. На всем протяжении судопроизводства, в т.ч. и в досудебных стадиях уголовного и административного процесса, решения, принятые органами и должностными лицами, его ведущими, могут быть обжалованы как вышестоящему органу или должностному лицу, так и в суд, в порядке, установленном процессуальным законом.

Участники судопроизводства обладают также правом обращения с жалобами в Конституционный Суд РФ на нарушение их конституционных прав и свобод законом, примененным в конкретном деле (ст. 3 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде РФ»).

Основания и порядок обжалования нормативных актов, действий и решений органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц в порядке гражданского судопроизводства урегулирован Законом РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан» от 27 апреля 1993 г. Закон не содержит заранее очерченных критериев обоснованности обращения в суд. Если гражданин считает, что упомянутые выше органы, объединения либо должностные лица поступили неправомерно, он вправе обратиться в суд. Так, в суд может быть обжалован отказ в постановке на учет по улучшению жилищных условий, снятии с такого учета, отказ в государственной регистрации кооператива, в регистрации транспортных средств, в зачислении детей в дошкольное или школьное учреждение, в принятии в высшее учебное заведение, в выдаче документа о реабилитации как жертвы политических репрессий и т.д. Предметом обжалования согласно данному Закону являются решения и действия указанных в нем органов и лиц. Под решением понимается, как правило, письменный официальный документ (например, постановление органа исполнительной власти субъекта Федерации, выборного органа общественной организации, приказ, распоряжение, резолюция на заявлении, ответ на письмо и т.д.).

В соответствии с Федеральным конституционным законом от 12 февраля 1997 г. «Об уполномоченном по правам человека в РФ» Уполномоченный рассматривает жалобы российских граждан и находящихся на территории России иностранных граждан и лиц без гражданства на решения или действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных служащих даже если заявитель ранее обжаловал эти решения или действия (бездействие) в судебном порядке (ст. 15, 16).

Ч. 3 ст. 46 Конституции РФ предусматривает право каждого обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если есть международный договор Российской Федерации, учреждающей международно-правовой механизм защиты прав и свобод человека, и если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты.

В силу правопреемства СССР в отношении Факультативного протокола к Международному пакту о гражданских и политических правах 1966 г., Российская Федерация признала компетенцию Комитета ООН по правам человека принимать и рассматривать сообщения от лиц, находящихся под юрисдикцией Российской Федерации и считающих себя жертвами нарушений со стороны Российского государства каких-либо прав, зафиксированных в названном Пакте. Комитет сообщает свои соображения соответствующему государству-участнику и лицу (п. 4 ст. 5), однако эти соображения носят рекомендательный характер для судов и правоохранительных органов.

На основании Федерального закона от 20 февраля 1998 г. «О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней» Россия ратифицировала эту Конвенцию. Она предусматривает право любого лица обратиться в Европейский Суд по правам человека с жалобой на нарушения его

прав и свобод представителями публичной власти.

Принцип недопустимости повторного осуждения за одно и то же преступление

«Никто не может быть повторно осужден за одно и то же преступление» гласит ч. 1 ст. 50 Конституции РФ. Этот важнейший правовой принцип - «non bis in idem» получил закрепление еще в п. 7 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах, а также в Протоколе №7 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод, согласно которым «никакое лицо не должно быть повторно судимо или наказано в уголовном порядке в рамках юрисдикции одного и того же государства за преступление, за которое это лицо уже было окончательно оправдано или осуждено в соответствии с законом и уголовно-процессуальными нормами этого государства». Данное положение в УК РФ представлено как проявление принципа справедливости и внешне выражено формулой: «Никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление» (ч. 2 ст. 8). Данные нормы соответствуют положениям Международного пакта о гражданских и политических правах (п. 7 ст. 14). В нем указано: «Никто не должен быть вторично судим или наказан за преступление, за которое он уже был окончательно осужден или оправдан в соответствии с законом и уголовно-процессуальным правом каждой страны».

Данный принцип уголовно-процессуальный закон адресовал не только суду, но также органам предварительного расследования и прокурору. В частности, п.п. 4 и 5 части 1 ст. 27 УПК РФ предусмотрено, что уголовное преследование в отношении подозреваемого или обвиняемого прекращается если в отношении подозреваемого или обвиняемого имеется вступивший в законную силу приговор по тому же обвинению либо определение или постановление суда о прекращении дела по тому же основанию; если в отношении подозреваемого или обвиняемого имеется неотмененное постановление органа дознания, следователя, прокурора о прекращении дела по тому же обвинению, либо от отказе в возбуждении уголовного дела. Процессуальный закон, таким образом, исключает возможность вынесения по одному и тому же делу не только двух и более обвинительных приговоров, но и любых других окончательных решений.

Приведенные нормы, однако, не препятствуют тому, чтобы после вступления приговора в законную силу осуществлялась проверка его законности и обоснованности в порядке надзора или возобновление производства по делу ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельствам, как не препятствуют они и проверке (прокурором или судом) постановления органа предварительного расследования о прекращении дела. Тем не менее, данный принцип предполагает невозможность пересмотра вступивших в законную силу судебных решений в целях ухудшения участи осужденного или оправданного, на что указано в Определении Конституционного Суда РФ от 3 июля 1997 г. об отказе в принятии

к рассмотрению запроса судьи Московского областного суда Н.В. Григорьевой¹. Как отмечается в этом Определении, в соответствии со ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах, исключение из запрета повторно осуждать за то же деяние и, следовательно, пересматривать окончательные приговоры судов допускается, лишь если это необходимо в силу новых или вновь обнаруженных обстоятельств, в том числе указывающих на судебную ошибку, приведшую к незаконному осуждению. В других случаях окончательные приговоры судов пересмотру не подлежат. При этом из сопоставления ч. 1 ст. Конституции и п. 7 ст. 15 Международного пакта следует, что после окончательного разрешения дела ни один оправданный по обвинению в преступлении не может быть вновь судим за него и ни одному осужденному не может быть за то же деяние назначено еще одно, в том числе дополнительное, наказание либо более суровое наказание, в то время как оправдание или смягчение наказания не исключается и после вынесения окончательных приговоров, так как такое изменение всегда служит защите прав граждан от допущенных судебных ошибок. В соответствии с указанными положениями ст. 405 УПК РФ закрепляет правило о недопустимости поворота к худшему при пересмотре судебных решений в порядке надзора: «Пересмотр в порядке надзора обвинительного приговора, а также определения и постановления суда в связи с необходимостью применения уголовного закона о более тяжком преступлении, ввиду мягкости наказания или по иным основаниям, влекущим за собой ухудшение положения осужденного, а также пересмотр оправдательного приговора либо определения или постановления суда о прекращении уголовного дела не допускаются».

Принцип недопустимости использования доказательств, полученных с нарушением федерального закона

При осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона (ч. 2 ст. 50 Конституции РФ).

Указывая на недопустимость использования при осуществлении правосудия доказательств, полученных с нарушением федерального закона, Конституция РФ имеет в виду прежде всего суды, так как только они наделены исключительным правом осуществления правосудия. Но это положение распространяется также на органы дознания, дознавателей, следователей, прокуроров, так как собирание и проверка доказательств имеет место не только в судебном разбирательстве, но и на досудебных этапах производства по делу. Ч. 1 ст. 75 УПК РФ устанавливает, что доказательства, полученные с нарушением требований УПК РФ, являются недопустимыми и не могут быть положены в основу обвинения, а также использоваться для доказывания обстоятельств, предусмотренных статьями 73 УПК РФ, которая определяет перечень обстоятельств, подлежащих доказыванию по

¹ Вестник Конституционного Суда Российской Федерации. - 1997. - №5.

уголовному делу.

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. №8 разъяснено, что доказательства должны признаваться полученными с нарушением закона, если при их собирании и закреплении были нарушены гарантированные Конституцией РФ права человека и гражданина или установленный уголовно-процессуальным законодательством порядок их собирания и закрепления, а также, если собирание и закрепление доказательств осуществлено ненадлежащим лицом или органом либо в результате действий не предусмотренных процессуальными нормами. Доказательство признается недопустимым, если, например, обыск произведен в жилище в отсутствие понятых, допрос обвиняемого длился непрерывно более 4 часов, при производстве следственного действия допущено унижение чести и достоинства участвующих в нем лиц и др. Признательные показания обвиняемого не могут являться доказательством, если к нему применялось насилие или при его допросе использовались иные недозволённые методы.

Принцип предоставления каждому осужденному за преступление права на пересмотр приговора вышестоящим судом, а также права просить о помиловании или смягчении наказания

Государство в силу лежащей на нем обязанности признавать, соблюдать и защищать права и свободы (ст. 2 и 45 Конституции РФ) должно создавать эффективные правовые механизмы устранения любых нарушений, в том числе допущенных его органами и должностными лицами при осуществлении уголовного судопроизводства. Правосудие по самой своей сути может признаваться таковым лишь при условии, что оно отвечает требованиям справедливости и обеспечивает эффективное восстановление в правах (ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах; ст. 8 Всеобщей декларации прав человека). Ошибочное судебное решение не может рассматриваться как акт правосудия и должно быть исправлено. С учетом этого законодательные нормы, регламентирующие порядок и условия защиты прав и законных интересов осужденного, в своей совокупности должны обеспечивать ему возможность добиваться отмены или изменения незаконного или необоснованного приговора независимо от каких бы то ни было формальных обстоятельств.

С учетом этих обстоятельств Конституция РФ, как и Международный пакт о гражданских и политических правах (п. 5 ст. 14, п. 4 ст. 6), предусматривает право каждого осужденного на проверку вынесенного в отношении него приговора, а также право просить о помиловании или смягчении наказания.

Согласно российскому законодательству по жалобам осужденного, защитника и других участников уголовного судопроизводства или по представлениям прокурора вышестоящий суд в кассационном или апелляционном порядке проверяет законность, обоснованность и справедливость не вступивших в законную силу приговоров (ст. 362, 373 УПК РФ). Приговоры, вступившие в

законную силу, могут быть проверены на предмет их соответствия требованиям законности, обоснованности и справедливости вышестоящими судами в порядке надзора или в порядке возобновления дела ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств (ст.ст. 402, 408, 410, 413, 418 и др. УПК РФ).

Уголовно-процессуальный закон устанавливает следующие гарантии реализации осужденным права на пересмотр приговора вышестоящим судом.

Во-первых, *по жалобе* осужденного приговор не может быть отменен или изменен во второй инстанции в связи с необходимостью применения закона о более тяжком преступлении либо за мягкостью назначенного наказания (ч. 2 ст. 369, ч. 2 ст. 383 УПК РФ). Приговор может быть отменен или изменен по этим основаниям только по представлению прокурора либо по жалобе частного обвинителя, потерпевшего или его представителя. То же самое касается и оправдательного приговора – он может быть отменен не иначе как по представлению прокурора либо жалобе потерпевшего или его представителя (ч. 1 ст. 370, ч. 1 ст. 385 УПК РФ).

Во-вторых, право осужденного добиваться пересмотра незаконного и необоснованного приговора в порядке надзора обеспечивается также положениями ст. 405 УПК РФ, согласно которой пересмотр в порядке надзора обвинительного приговора, а также определения и постановления суда в связи с необходимостью применения уголовного закона о более тяжком преступлении, ввиду мягкости наказания или по иным основаниям, влекущим за собой ухудшение положения осужденного, а также пересмотр оправдательного приговора либо определения или постановления суда о прекращении уголовного дела не допускаются.

Помилование осужденного - это исключительная компетенция Президента Российской Федерации (п. «в» ст. 89 Конституции РФ). Оно осуществляется в отношении индивидуально определенного лица (ч. 1 ст. 85 УК РФ). Как установлено УК РФ, лицо, осужденное за преступление, может быть актом помилования освобождено от дальнейшего отбывания наказания либо назначенное ему наказание может быть сокращено или заменено более мягким видом наказания. С лица, отбывшего наказание, актом помилования может быть снята судимость (ч. 2 ст. 85). Помилование может быть осуществлено независимо от тяжести совершенного лицом преступления. Ходатайство о помиловании может исходить не только от осужденного, но и его родственников, администрации учреждений и организаций, общественности. Ходатайство о помиловании в случае отказа в его удовлетворении может быть подано повторно.

Принцип обеспечения потерпевшим права на доступ к правосудию и возмещение причиненного преступлением вреда

Согласно ст. 52 Конституции РФ права потерпевших от преступлений и злоупотреблений властью охраняются законом. Государство обеспечивает потерпевшим доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба.

Декларация основных принципов правосудия для жертв преступлений и

злоупотреблений властью, принятая Генеральной Ассамблеей ООН в 1985 г. дает понятие жертв преступления. Ими согласно Декларации являются лица, которым преступлением причинены телесные повреждения, моральный вред, эмоциональные страдания, материальный ущерб, существенное ущемление основных прав. Ст. 42 УПК РФ определяет потерпевшего как физическое лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный, моральный вред, а также юридическое лицо в случае причинения преступлением вреда имуществу и деловой репутации.

УПК РФ рассматривает заявления граждан, в том числе оказавшихся жертвами совершенного преступления, в качестве повода к возбуждению уголовного дела (п. 1 ч. 1 ст. 140 УПК РФ). Реальный доступ лица, пострадавшего от преступления, к правосудию и к деятельности органов предварительного расследования, которая предшествует производству в суде, обусловлен наличием юридического факта - постановления (определения) о признании его потерпевшим, которое выносится при наличии доказательств, указывающих на причинение преступлением вреда определенному лицу. Смысл признания лица потерпевшим состоит в том, чтобы обеспечить ему доступ к правосудию еще до его осуществления, на стадиях досудебного производства. Именно поэтому закон наделяет потерпевшего важными процессуальными правами (ч. 2 ст. 42 УПК РФ): знать о предъявленном обвиняемому обвинении; давать показания; отказаться свидетельствовать против самого себя, своего супруга и др. близких родственников; заявлять ходатайства; иметь представителя; знакомится со всеми материалами дела с момента окончания предварительного следствия; участвовать в судебном разбирательстве, в том числе в прениях сторон; заявлять отводы; приносить жалобы на действия дознавателя, следователя, прокурора и суда; приносить жалобы на приговор, определение, постановление суда (судьи) и др. Потерпевшему обеспечивается возмещение причиненного преступлением имущественного вреда и компенсация морального вреда, а также расходов, понесенных в связи с его участием в ходе предварительного расследования и в суде, включая расходы на представителя.

По уголовным делам о преступлениях, последствием которых явилась смерть лица, права потерпевшего, предусмотренные статьей 42 УПК РФ, переходят к одному из близких родственников.

Виды мер безопасности, применяемых для защиты жизни, здоровья и имущества потерпевших, и порядок их применения в уголовном судопроизводстве установлены Федеральным законом «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства» от 20 августа 2004 г.

К таким мерам относятся:

- 1) личная охрана, охрана жилища и имущества;
- 2) выдача специальных средств индивидуальной защиты, связи и оповещения об опасности;
- 3) обеспечение конфиденциальности сведений о защищаемом лице;
- 4) переселение на другое место жительства;
- 5) замена документов;

- б) изменение внешности;
- 7) изменение места работы (службы) или учебы;
- 8) временное помещение в безопасное место.

Указанные меры защиты могут быть также применены до возбуждения уголовного дела в отношении лица, не обладающего еще статусом потерпевшего - заявителя или жертвы .

Потерпевший, которому преступлением причинен материальный ущерб или моральный вред, вправе при производстве по уголовному делу предъявить к обвиняемому или лицам, несущим материальную ответственность за его действия, гражданский иск, который рассматривается судом одновременно с уголовным делом. Требование о возмещении причиненного преступлением материального ущерба или компенсации морального вреда в принципе может быть заявлено заинтересованным лицом также в порядке гражданского судопроизводства.

Что касается конституционного предписания о том, что «государство обеспечивает потерпевшим компенсацию причиненного вреда», то, к сожалению, в настоящее время приходится констатировать, что государство не выполняет данной нормы. Ранее, согласно ч. 3 ст. 30 Закона «О собственности в РСФСР» от 24 декабря 1990 г. ущерб, нанесенный собственнику преступлением, должен был возмещаться государством по решению суда с последующим взысканием понесенных государством расходов с виновного лица. Действие этой нормы было приостановлено Федеральным законом от 24 июня 1994 г. «О федеральном бюджете на 1994 год», а с 1 января 1995 г. Закон «О собственности в РСФСР» утратил силу в связи с введением в действие ГК РФ, в котором аналогичная норма отсутствует.

Ст. 53 Основного Закона провозглашает, что каждый имеет право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц.

Данному конституционному положению корреспондирует ст. 1069 ГК РФ, согласно которой подлежит возмещению вред, причиненный в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления либо должностных лиц этих органов, в том числе в результате издания не соответствующего закону (или иному правовому акту) акта государственного органа или органа местного самоуправления. Как установлено ст. 1096 ГК, вред возмещается за счет соответственно казны Российской Федерации, казны субъекта Российской Федерации или казны муниципального образования. При этом установлено, что вред, причиненный личности или имуществу гражданина, подлежит возмещению в полном объеме (ч. 1 ст. 1064 ГК РФ).

Ст. 1070 ГК регулирует специальную форму ответственности государства за причинение вреда незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда. Возмещение такого вреда производится за счет казны Российской Федерации или казны муниципального образования в полном объеме независимо от вины должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда в порядке, установленном

законом.

Правовые нормы, регулирующие отношения, указанные в ст. 1070 ГК РФ, помещены в главе 18 УПК РФ, посвященной вопросам реабилитации, под которой понимается «порядок восстановления прав и свобод лица, незаконно и необоснованно подвергнутого уголовному преследованию, и возмещения причиненного ему вреда» (п. 34 ст. 5 УПК). Право на реабилитацию включает право на возмещение имущественного вреда и восстановление в трудовых, пенсионных, жилищных и иных правах. При этом, как подчеркнуто в УПК РФ, вред, причиненный гражданину в результате уголовного преследования, возмещается государством в полном объеме независимо от вины органа дознания, дознавателя, следователя, прокурора и суда.

Рекомендуемые правовые источники:

1. Конституция РФ – ст. 19, 21-25, 46-52, 54.
2. Всеобщая декларация прав человека 1948 г.
3. Конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 г. и Протоколы к ней; Федеральный закон «О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и протоколов к ней».
4. Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 г. и Факультативный протокол к нему.
5. Конвенция ООН против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания от 10 декабря 1985 г. – ст. 1, 2, 10, 11, 14, 15.
6. Европейская конвенция по предупреждению пыток и бесчеловечного или унижающего человеческого достоинства обращения или наказания, принятая Советом Европы 26 ноября 1987 г.
7. Федеральный конституционный закон «О судебной системе РФ» – ст. 1, 5-10.
8. Закон РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан».
9. Федеральный закон «Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов РФ» от 30 мая 2001 г.
10. Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» - ст. 1, 2, 6, 7.
11. Федеральный закон «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации» от 20 августа 2004 г.
12. Федеральным законом «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства» от 20 августа 2004 г.
13. Гражданский процессуальный кодекс РФ – ст. 3, 5-9, 11, 12, 13, 33, 39.
14. Уголовно-процессуальный кодекс РФ – ст. 6-19, 75.
15. Арбитражный процессуальный кодекс РФ – ст. 5-13, 16, 19, 39.
16. Концепция судебной реформы.

17. Постановление Конституционного Суда РФ по делу о проверке конституционности части четвертой статьи 47 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобами граждан Б.В.Антипова, Р.Л. Гитиса и С.В.Абрамова от 28 января 1997 №2-П.

18. Определение Конституционного Суда РФ от 6 марта 2003 г. №108-О по жалобе гражданина Цицкишвили Гиви Важевича на нарушение его конституционных прав пунктом 2 части третьей статьи 56 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации.

19. Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах применения судами Конституции РФ при осуществлении правосудия» от 31 октября 1995 г. №8.

20. Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации» от 10 октября 2003 г. №5.

Глава 4.

Суды общей юрисдикции

§1. Мировые судьи, их компетенция и организация деятельности

А.Ф. Кони писал: «Когда была введена судебная реформа... в наибольшее, непосредственное и ежедневное соприкосновение с обществом пришел мировой судья. Он сразу приобрел популярность в народе, и через месяц после введения реформы название «мировой» стало звучать как нечто давно знакомое, привычное, вошедшее в плоть и кровь бытовой жизни и в то же время внушающее к себе невольное почтение. Первое время камеры мировых судей были полны посетителями, приходившими знакомиться с новым судом в его простейшем, наиболее доступном виде. Здесь, «у мирового», в действительности совершался суд скорый, а личные свойства первых судей служили ручательством, что он не только скорый, но и правый в пределах человеческого разума и вместе с тем милостивый. ...Общее направление мировых судей сделало их камеры не только местом отправления доступного народу правосудия, но и школой порядочности и уважения к человеческому достоинству»¹.

Доступность мировых судей, их приближенность к населению обусловлена двумя факторами: во-первых, территориальным расположением мировых судей на судебных участках, которые создаются на относительно небольших территориях административно-территориальных образований исходя из

¹ Кони А.Ф. Собрание сочинений в восьми томах. Том 1.– М.: Юридическая литература, 1966. - С. 288-289.

численности населения, на них проживающего, и, во-вторых, упрощенной, ускоренной формой судопроизводства у мировых судей. Рассмотрение дел мировым судьей - наиболее доступный для граждан способ судебной защиты. По сравнению с федеральными судами производство у мирового судьи требует и меньших материальных издержек для государства и лиц, участвующих в деле.

Концепция судебной реформы предполагала «при использовании простых процессуальных форм в низших звеньях судебной системы создать благоприятный баланс гарантий для граждан в ходе дальнейшего движения дела, в частности, путем предоставления гражданину по его жалобе права на полный пересмотр дела в вышестоящем суде». Новые УПК РФ 2001 г. и ГПК РФ 2002 г. содержат отдельные главы, устанавливающие особенности судопроизводства у мировых судей и предусматривают, что решения, принятые мировыми судьями и не вступившие в законную силу, могут быть обжалованы в апелляционном порядке в районный суд.

Первое законодательное упоминание о мировых судьях мы встречаем в Законе РФ «О статусе судей в РФ» от 26 февраля 1992 г., где в ч. 2 ст. 11 содержалась следующая норма: «Мировые судьи избираются сроком на пять лет населением округа, на который распространяется их юрисдикция». Становление института мировых судей в России в дальнейшем было связано с принятием 31 декабря 1996 г. Федерального конституционного закона «О судебной системе в РФ», в котором мировые судьи были названы судьями общей юрисдикции субъектов РФ.

11 ноября 1998 г. Государственной Думой РФ был принят специальный законодательный акт, регулирующий основы организации и деятельности мировых судей в РФ – Федеральный закон «О мировых судьях в РФ». Согласно ст. 1 этого закона «Мировые судьи в Российской Федерации являются судьями общей юрисдикции субъектов Российской Федерации и входят в единую судебную систему Российской Федерации. Полномочия, порядок деятельности мировых судей и порядок создания должностей мировых судей устанавливаются Конституцией Российской Федерации, Федеральным конституционным законом «О судебной системе Российской Федерации», иными федеральными конституционными законами, настоящим Федеральным законом, а порядок назначения (избрания) и деятельности мировых судей устанавливается также законами субъектов Российской Федерации». Таким образом, данный закон возможно рассматривать как «рамочный» нормативный акт, опираясь на нормы которого, субъекты РФ будут принимать собственные законы о мировых судьях, регулируя порядок их назначения (избрания) и деятельности в тех пределах, что установлены Федеральным законом «О мировых судьях в РФ».

Ст. 3 Федерального закона «О мировых судьях в РФ» устанавливает компетенцию мировых судей, однако нормы, закрепленные в ней в настоящее время не соответствуют изменениям, внесенным в процессуальное законодательство в связи с принятием новых УПК РФ, ГПК РФ и КоАП РФ, поэтому для уяснения компетенции мировых судей необходимо обратиться к соответствующим статьям этих кодексов.

Мировые судьи рассматривают единолично уголовные, гражданские и

административные дела, подсудные им, *по первой инстанции и по вновь открывшимся обстоятельствам* в отношении принятых ими и вступивших в законную силу решений. Эти дела наиболее распространенные и, как правило, не представляющие сложности по правовой оценке спорных правоотношений.

Согласно ст. 23 ГПК РФ мировой судья рассматривает в качестве суда первой инстанции следующие гражданские дела:

- 1) дела о выдаче судебного приказа;
- 2) дела о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях;
- 3) дела о разделе между супругами совместно нажитого имущества независимо от цены иска;
- 4) иные возникающие из семейно-правовых отношений дела, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка;
- 5) дела по имущественным спорам при цене иска, не превышающей пятисот минимальных размеров оплаты труда, установленных федеральным законом на день подачи заявления;
- 6) дела, возникающие из трудовых отношений, за исключением дел о восстановлении на работе и дел о разрешении коллективных трудовых споров;
- 7) дела об определении порядка пользования имуществом.

Кроме того, федеральными законами к подсудности мировых судей могут быть отнесены и другие гражданские дела.

В соответствии с ч. 1 ст. 31 УПК РФ мировому судье подсудны по первой инстанции уголовные дела о преступлениях, за совершение которых максимальное наказание не превышает трех лет лишения свободы, за исключением определенного перечня уголовных дел о преступлениях, предусмотренных указанными в данной статье нормами УК РФ. Таким образом, УПК сделал исключения для ряда преступлений, которые независимо от санкции уголовного закона должны рассматриваться в районном суде, например убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны; причинение смерти по неосторожности; развратные действия; нарушение равноправия граждан и т.д. Среди уголовных дел, подлежащих рассмотрению мировыми судьями, следует выделить особую категорию дел – дела частного обвинения, которые возбуждаются потерпевшим или его законным представителем и. путем подачи заявления мировому судье и подлежат прекращению в случае примирения потерпевшего с обвиняемым. Это уголовные дела о преступлениях, предусмотренных следующими статьями Уголовного кодекса Российской Федерации: 115 (умышленное причинение легкого вреда здоровью), 116 (побои), 129 частью первой (клевета без квалифицирующих признаков) и 130 (оскорбление).

Кроме указанных категорий гражданских и уголовных дел мировые судьи согласно ст. 23.1 КоАП РФ рассматривают также подавляющее большинство дел об административных правонарушениях.

Согласно ст. 4 Федерального закона «О мировых судьях в РФ» мировые судьи осуществляют свою деятельность в пределах судебных участков. Создание

и упразднение судебных участков и должностей мировых судей отнесено к компетенции субъектов РФ. Судебные участки создаются из расчета численности населения на одном участке от 15 до 30 тысяч человек. В административно-территориальных образованиях с численностью населения менее 15 тысяч человек создается один судебный участок.

Общее число мировых судей и соответствующее ему число судебных участков в каждом субъекте РФ устанавливается Федеральным законом «Об общем числе мировых судей и количестве судебных участков в субъектах Российской Федерации» от 29 декабря 1999 г.

Согласно ст. 6 Федерального закона «О мировых судьях в РФ» мировые судьи назначаются на должность законодательным (представительным) органом государственной власти субъекта РФ либо избираются на должность населением соответствующего судебного участка в порядке, установленном законом субъекта Федерации. Таким образом, данный закон представляет субъектам РФ два возможных варианта – назначение либо избрание мировых судей.

Ст. 9 и 10 Федерального закона «О мировых судьях в РФ» посвящены организации работы мировых судей. Непосредственно обеспечивает работу мирового судьи его аппарат, структура и штатное расписание которого устанавливаются в порядке, предусмотренном законом субъекта Российской Федерации. Работники аппарата мирового судьи являются государственными служащими соответствующего субъекта Российской Федерации. Финансирование расходов на заработную плату мировых судей и социальные выплаты, предусмотренные для судей федеральными законами, а также возмещение издержек, покрываемых за счет федерального бюджета, по делам, рассматриваемым мировыми судьями, осуществляется из федерального бюджета через органы Судебного департамента при Верховном Суде РФ. Материально-техническое обеспечение деятельности мировых судей осуществляют органы исполнительной власти соответствующего субъекта Российской Федерации в порядке, установленном законом субъекта Федерации.

§2. Районные суды, их компетенция и организация работы

Согласно ст. 21 Закона «О судостроительстве РСФСР» районный суд создается в *судебном районе*, территория которого охватывает территорию одного района, города или иной соответствующей им административно-территориальной единицы субъекта Российской Федерации. Районный суд может быть создан также в судебном районе, территория которого охватывает имеющие общие (смежные) границы территории нескольких районов или иных соответствующих им административно-территориальных единиц субъекта Российской Федерации.

Районный суд в судебной системе признается в учебной и научной литературе *основным звеном*. Это обусловлено прежде всего наиболее широкой его компетенцией по осуществлению правосудия, а также тем объемом работы, который фактически им обеспечивается. На долю этих судов приходится

подавляющее большинство уголовных и гражданских дел, а также наиболее сложные дела об административных правонарушениях.

Районный суд в пределах своей компетенции рассматривает дела в качестве суда *первой, апелляционной инстанции и по вновь открывшимся обстоятельствам*. Районный суд является непосредственно вышестоящей судебной инстанцией по отношению к мировым судьям, действующим на территории соответствующего судебного района, и рассматривает в апелляционном порядке уголовные, гражданские и административные дела по жалобам и представлениям на решения мировых судей, не вступившие в законную силу.

Районному суду подсудны по первой инстанции все уголовные и гражданские дела, кроме дел, подсудных мировым судьям, военным судам, судам областного звена и Верховному Суду РФ. Судьи районных судов также рассматривают единолично дела об административных правонарушениях, которые указаны в ч. 1 и 2 ст. 23.1 КоАП РФ и производство по которым осуществляется в форме административного расследования, а также дела об административных правонарушениях, влекущих административное выдворение за пределы Российской Федерации. Указание на дела, по которым производство осуществляется в форме административного расследования, содержится в ст. 28.7. КоАП РФ. Это наиболее сложные дела об административных правонарушениях: правонарушения в области антимонопольного законодательства, законодательства о рекламе, валютного законодательства, законодательства о защите прав потребителей, в области налогов и сборов, таможенного законодательства и др. Что касается административного выдворения за пределы Российской Федерации как меры административного взыскания, то она устанавливается в отношении иностранных граждан или лиц без гражданства, совершивших ряд административных правонарушений (например, нарушение правил привлечения и использования в РФ иностранной рабочей силы (ст.18.10 КоАП РФ), нарушение иммиграционных правил (ст.18.11 КоАП РФ). Отнесение этих дел к подсудности судей районных судов заключается в особенностях субъектов ответственности и для разрешения дела нередко требуется знание и применение норм международного права.

В субъектах РФ, где еще не назначены (не избраны) на должность мировые судьи, дела, относящиеся к их компетенции, рассматриваются судьями районных судов единолично.

Кроме этого, судьи районных судов выполняют функцию судебного контроля за действиями и решениями органов, осуществляющих предварительное расследование уголовных дел, - в ходе досудебного производства они рассматривают жалобы на действия (бездействие) и решения прокурора, следователя, органа дознания и дознавателя.

Судьи районных судов также рассматривают материалы и выносят решения об избрании заключения под стражу и домашнего ареста в качестве мер пресечения, об их продлении, о помещении подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, в медицинский или психиатрический стационар для производства соответственно судебно-медицинской или судебно-

психиатрической экспертизы, о производстве осмотра жилища при отсутствии согласия проживающих в нем лиц, о производстве обыска и (или) выемки в жилище, о производстве личного обыска, о производстве выемки предметов и документов, содержащих информацию о вкладах и счетах в банках и иных кредитных организациях, о наложении ареста на корреспонденцию, разрешении на ее осмотр и выемку в учреждениях связи, о наложении ареста на имущество, о временном отстранении обвиняемого от должности, о контроле и записи телефонных и иных переговоров. Аналогичные полномочия судьи районных судов осуществляют в отношении оперативно-розыскной деятельности. Согласно ч. 2 ст. 8 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» проведение оперативно-розыскных мероприятий, которые ограничивают конституционные права человека и гражданина на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, передаваемых по сетям электрической и почтовой связи, а также право на неприкосновенность жилища, допускается не иначе как на основании судебного решения. Рассмотрение таких материалов осуществляется судом, как правило, по месту проведения таких мероприятий или по месту нахождения органа, ходатайствующего об их проведении (ч. 1 ст. 9 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности»).

Согласно Закону РФ «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» от 02 июля 1992 г. (с последующими изменениями и дополнениями) принудительная госпитализация лица в психиатрический стационар возможна только по судебному решению. Соответствующие материалы рассматриваются единолично судьями районных судов по месту нахождения психиатрических учреждений.

В районном суде нет специальных *судебных* подразделений - он состоит из председателя суда и судей. Организация работы районного суда возлагается на его председателя. Он осуществляет общий контроль за деятельностью всего персонала суда (секретарей, работников архива, специалистов и т.д.) Ст. 26 Закона «О судостроительстве РСФСР» определяет его компетенцию.

Председатель районного суда:

1) председательствует в судебных заседаниях; назначает судей в качестве председательствующих в судебных заседаниях; распределяет другие обязанности между судьями;

2) ведет личный прием, организует работу суда по приему граждан и рассмотрению предложений, заявлений и жалоб;

3) руководит изучением и обобщением судебной практики и ведением судебной статистики;

4) осуществляет общее руководство работой аппарата суда;

5) утверждает должностные инструкции работников аппарата суда;

5) устанавливает правила внутреннего распорядка суда и контролирует их выполнение;

6) организует работу по повышению квалификации работников суда;

7) организует работу по пропаганде правовых знаний и разъяснению законодательства;

8) осуществляет иные полномочия по организации работы суда.

Если в районном суде только один судья, то он осуществляет полномочия председателя районного суда.

Обязанности по разрешению дел распределяются между судьями о следующим принципам:

1) *территориальный (зональный)*, при котором каждый судья рассматривает все уголовные и гражданские дела, возникающие на закрепленной за ним территории;

2) *предметный (функциональный)*, когда один судья рассматривает уголовные дела, другой - гражданские, третий специализируется только на делах о преступлениях несовершеннолетних и т.п. ;

3) *предметно-зональный*, складывающийся там, где каждый судья рассматривает или уголовные, или гражданские дела в пределах закрепленной за ним территории;

4) *беззональный*, когда судьи рассматривают уголовные дела по поручению председателя суда, а гражданские дела - если исковые заявления поступили к данному судье во время приема граждан.

Прием посетителей проводится в каждом районном суде председателем и всеми судьями и осуществляется в четко определенное время, наиболее удобное для населения. Каждый судья ведет учет приема посетителей. Для граждан в суде устанавливаются стенды с образцами различных судебных документов.

Делопроизводство в районном суде ведется в соответствии с Инструкцией по судебному делопроизводству в районном суде, утв. приказом Судебного департамента при Верховном Суде РФ от 29 апреля 2003 г. №36.

Ответственный за делопроизводство, назначенный председателем суда, обеспечивает его организацию в соответствии с указанной Инструкцией и знакомит всех работников аппарата суда с нормативно-методическими документами по делопроизводству. Кроме того, в районном суде создается отдел делопроизводства (канцелярия). В аппарат суда входят также администратор суда, организационно обеспечивающий деятельность соответствующего суда под контролем Судебного департамента при Верховном Суде РФ, помощник председателя суда, консультанты суда по кодификации законодательства и информатизации, ведущий специалист по судебной статистике суда (статистик), архив, секретарь суда, секретари судебных заседаний.

Аппарат суда обеспечивает его работу по осуществлению правосудия, обобщению судебной практики, анализу судебной статистики, систематизации законодательства, а также по выполнению других функций.

Из смысла ч. 3 ст. 21 Закона «О судебной системе РФ» следует, что полномочия, порядок образования и деятельности районного суда устанавливаются федеральным конституционным законом. Имеется в виду Федеральный конституционный закон «О судах общей юрисдикции в РФ», который до сих пор не принят, хотя необходимость в нем назрела давно ввиду того, что Закон «О судоустройстве РСФСР» весьма устарел и не регламентирует в полной мере все вопросы организации и деятельности судов общей юрисдикции.

3§. Верховные суды республик в составе РФ, краевые, областные суды, суды городов федерального значения, суды автономных округов и автономной области

В соответствии с Федеральным конституционным законом «О судебной системе РФ» полномочия, порядок образования и деятельности этих судов должен устанавливаться Федеральным конституционным законом «О судах общей юрисдикции в РФ». До принятия последнего данные вопросы регулируются Законом «О судоустройстве РСФСР» в части, не противоречащей Федеральному конституционному закону «О судебной системе РФ».

Суды областного звена рассматривают в пределах своих полномочий дела в качестве суда первой инстанции, в кассационном порядке, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам.

Согласно ч. 3 ст. 31 УПК РФ судам областного звена подсудны по первой инстанции следующие *уголовные дела*:

1) ряд категорий сложных уголовных дел о наиболее опасных тяжких и особо тяжких преступлениях против жизни, здоровья, свободы личности, общественной безопасности, против основ конституционного строя и безопасности государства, о преступлениях против правосудия, против мира и безопасности человечества. Например, это дела о преступлениях, предусмотренных следующими статьями УК РФ: п. 1 ч. ст. 105 (убийство с квалифицирующими признаками), ст. 205 (терроризм), ст. 209 (бандитизм), ст. 211 (угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава); ст. 227 (пиратство); ст. 275 (государственная измена), ст. 276 (шпионаж), ст. 277 (посягательство на жизнь общественного или государственного деятеля), ст. 278 (насильственный захват власти или насильственное удержание власти), ст. 279 (вооруженный мятеж), ст. 281 (диверсия), ст. 305 (вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта), ст. 317 (посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа) и др.

2) уголовные дела, переданные в данные суды с соблюдением правил об изменении территориальной подсудности, которые установлены в ст. 34 и 35 УПК РФ;

3) уголовные дела, в материалах которых содержатся сведения, составляющие государственную тайну.

Согласно ст. 26 ГПК РФ суды областного звена рассматривают в качестве судов первой инстанции следующие *гражданские дела*:

1) связанные с государственной тайной;

2) об оспаривании нормативных правовых актов органов государственной власти субъектов РФ, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций (кроме конституций и уставов субъектов Федерации¹);

¹ См.: П. 1 Постановления Конституционного Суда РФ от 18 июля 2003 г. №13-П по делу о проверке конституционности положений статей 115 и 231 ГПК РСФСР, статей 26, 251 и 253 ГПК Российской Федерации, статей 1, 21 и 22 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации».

3) о приостановлении деятельности или ликвидации регионального отделения либо иного структурного подразделения политической партии, межрегиональных и региональных общественных объединений; о ликвидации местных религиозных организаций, централизованных религиозных организаций, состоящих из местных религиозных организаций, находящихся в пределах одного субъекта Российской Федерации; о запрете деятельности не являющихся юридическими лицами межрегиональных и региональных общественных объединений и местных религиозных организаций, централизованных религиозных организаций, состоящих из местных религиозных организаций, находящихся в пределах одного субъекта РФ; о приостановлении или прекращении деятельности средств массовой информации, распространяемых преимущественно на территории одного субъекта РФ;

4) об оспаривании решений (уклонения от принятия решений) избирательных комиссий субъектов РФ, окружных избирательных комиссий по выборам в федеральные органы государственной власти, окружных избирательных комиссий по выборам в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов РФ, соответствующих комиссий референдума, за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий или соответствующих комиссий референдума;

5) иные дела, отнесенные к их подсудности федеральными законами.

Суды областного звена в отличие от нижестоящих судов имеют в своем составе не только судей и председателя, но и определенные подразделения, выполняющие судебные функции. В состав суда областного звена входят:

- 1) президиум;
- 2) судебная коллегия по гражданским делам;
- 3) судебная коллегия по уголовным делам.

В аппарат суда областного звена входят администратор суда, секретариат, канцелярия, архив, бухгалтерия, помощники судей, специалисты и секретари коллегий и судебных заседаний.

Делопроизводство в судах областного звена ведется на основании Временной инструкции по делопроизводству в Верховных судах республик, краевых и областных судах, судах городов федерального значения, судах автономной области и автономных округов, утвержденной Приказом Генерального директора Судебного департамента при Верховном Суде РФ от 28 декабря 1999 г. №169.

Судьи суда областного звена действуют в составе *судебных коллегий по уголовным и гражданским делам*. Каждую судебную коллегию возглавляет председатель, который является по должности заместителем председателя суда. Ст. 35 Закона «О судоустройстве РСФСР» регламентирует организацию судебных коллегий в областном суде. Судебные коллегии областного суда наделены

Федерации» в связи с запросами Государственного Собрания - Курултая Республики Башкортостан, Государственного Совета Республики Татарстан и Верховного Суда Республики Татарстан // Российская газета. – 2003. - 29 июля.

наиболее широкими полномочиями по осуществлению правосудия. Они осуществляют рассмотрение гражданских и уголовных дел, подсудных областному суду по первой инстанции, в кассационном порядке и по вновь открывшимся обстоятельствам. Рассмотрение судебных дел осуществляется судебными составами из числа судей соответствующей коллегии. Кроме того, согласно ст. 38 Закона «О судоустройстве РСФСР» судебные коллегии областного суда изучают и обобщают судебную практику, анализируют судебную статистику и осуществляют другие полномочия, предоставленные им законодательством.

Судебные коллегии утверждаются президиумом суда из числа судей соответствующего суда. Председатель суда в необходимых случаях вправе своим распоряжением привлечь судей одной коллегии для рассмотрения дел в составе другой коллегии.

Ст. 39. определяет полномочия председателей судебных коллегий суда областного звена. Председатели судебной коллегии по гражданским делам и судебной коллегии по уголовным делам:

- 1) председательствуют в судебных заседаниях коллегий или назначают для этого членов суда;
- 2) осуществляют руководство работой соответствующих коллегий;
- 3) образуют составы суда для рассмотрения дел в судебных заседаниях коллегий;
- 4) представляют президиуму суда отчеты о деятельности коллегий;
- 5) вправе истребовать из районных судов судебные дела для изучения и обобщения судебной практики.

Главная функция *президиума областного суда* – это рассмотрение судебных дел в порядке надзора. Полномочия президиума определяет ст. 33 Закона «О судоустройстве РСФСР». Президиум областного суда:

- 1) в пределах своих полномочий рассматривает дела в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам;
- 2) утверждает по представлению председателя суда из числа судей составы судебной коллегии по гражданским делам и судебной коллегии по уголовным делам;
- 3) рассматривает материалы изучения и обобщения судебной практики и анализа судебной статистики;
- 4) заслушивает отчеты председателей судебных коллегий о деятельности коллегий; рассматривает вопросы работы аппарата суда;
- 5) оказывает помощь районным судам в правильном применении законодательства;
- 6) осуществляет иные полномочия, предоставленные ему законодательством.

Президиум образуется в составе председателя, заместителей председателя, входящих в состав президиума по должности, и других судей соответствующего суда в количестве, определяемом Президентом РФ. Состав президиума суда утверждается Президентом РФ по представлению Председателя Верховного Суда РФ при наличии положительного заключения квалификационной коллегии судей соответствующего субъекта РФ.

Заседания президиума проводятся не реже двух раз в месяц. Заседание президиума правомочно (то есть имеется кворум) при наличии большинства членов его членов. Постановления президиума принимаются открытым голосованием большинством голосов членов президиума, участвующих в голосовании и подписываются председателем суда.

Ст. 37 Закона о судоустройстве посвящена статусу *председателя* суда областного звена. Председатель суда:

- 1) может председательствовать в судебных заседаниях коллегий;
- 2) руководит организацией работы судебных коллегий;
- 3) руководит работой аппарата суда;
- 4) созывает президиум суда и председательствует на его заседаниях;
- 5) распределяет обязанности между заместителями председателя;
- 6) организует работу по повышению квалификации членов суда и работников аппарата суда;
- 7) организует работу по изучению и обобщению судебной практики, анализу судебной статистики;
- 8) ведет личный прием и организует работу суда по приему граждан и рассмотрению предложений, заявлений и жалоб.

Ст. 38 Закона о судебной системе определяет компетенцию *заместителей председателя областного суда*. Заместители председателя:

- 1) могут председательствовать в судебных заседаниях коллегий;
- 2) осуществляют в соответствии с распределением обязанностей руководство работой судебных коллегий и аппарата суда;
- 3) ведут личный прием граждан.

В случае отсутствия председателя суда права и обязанности председателя суда по его поручению осуществляет один из заместителей председателя.

§4. Верховный Суд РФ – высший судебный орган в системе судов общей юрисдикции

На основании ст. 19 Федерального конституционного закона «О судебной системе РФ» Верховный Суд РФ является *высшим судебным органом по гражданским, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции*. Кроме того, ч. 1 ст. 104 Конституции РФ наделяет Верховный Суд РФ *правом законодательной инициативы* по вопросам его ведения. Также Верховный Суд РФ дает *разъяснения по вопросам судебной практики*.

Верховный Суд РФ осуществляет правосудие путем рассмотрения дел в качестве суда первой и кассационной инстанции, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам.

По первой инстанции Верховному Суду РФ подсудны *уголовные дела в отношении членов Совета Федерации, депутатов Государственной Думы, судей федеральных судов по их ходатайствам, заявленным до начала судебного*

разбирательства (ч. 4 ст. 31 УПК РФ).

Ст. 27 ГПК РФ гласит, что Верховный Суд рассматривает в качестве суда первой инстанции следующие *гражданские дела*:

1) об оспаривании ненормативных правовых актов Президента РФ, палат Федерального Собрания, Правительства РФ;

2) об оспаривании нормативных правовых актов Президента РФ, Правительства РФ и иных федеральных органов государственной власти, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций;

3) об оспаривании постановлений о приостановлении или прекращении полномочий судей либо о прекращении их отставки;

4) о приостановлении деятельности или ликвидации политических партий, общероссийских и международных общественных объединений, о ликвидации централизованных религиозных организаций, имеющих местные религиозные организации на территориях двух и более субъектов РФ;

5) об обжаловании решений (уклонения от принятия решений) Центральной избирательной комиссии РФ, за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий или соответствующих комиссий референдума;

б) по разрешению споров между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов РФ, между органами государственной власти субъектов РФ, переданных на рассмотрение в Верховный Суд Президентом РФ в соответствии со ст. 85 Конституции России.

В состав Верховного Суда РФ согласно ст. 54 Закона «О судоустройстве РСФСР» входят:

1) Пленум;

2) Президиум;

3) Кассационная коллегия;

4) Судебная коллегия по гражданским делам;

5) Судебная коллегия по уголовным делам;

6) Военная коллегия.

При Верховном Суде РФ действуют следующие органы:

1) Судебный департамент;

2) Научно-консультативный совет.

Ст. 63 и 64 Закона «О судоустройстве» регулируют вопросы организации деятельности и компетенции *судебных коллегий Верховного Суда РФ по гражданским и по уголовным делам, а также Военной коллегии Верховного Суда РФ*. Также, как и в областном суде эти подразделения призваны, в первую очередь, осуществлять правосудие и наделены с этой целью наиболее широкой компетенцией по рассмотрению гражданских и уголовных дел по первой и кассационной инстанции, по вновь открывшимся обстоятельствам. Однако в отличие от судебных коллегий областных судов они выступают также и в качестве суда надзорной инстанции. В качестве суда первой инстанции они рассматривают все дела отнесенные процессуальным законодательством к подсудности Верховного Суда РФ. Кроме того, Судебные коллегии изучают и обобщают судебную практику, анализируют судебную статистику и

осуществляют другие полномочия, предоставленные им законодательством.

Судебные коллегии утверждаются Пленумом Верховного Суда РФ из числа судей Верховного Суда. Председатель Верховного Суда РФ в необходимых случаях вправе своим распоряжением привлечь судей одной коллегии для рассмотрения дел в составе другой коллегии.

В составе Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ действует *Кассационная палата*, состав которой утверждается председателем коллегии (п. 2 ст. 67 Закона «О судоустройстве РСФСР»). Кассационная палата создана для рассмотрения в кассационном порядке приговоров, вынесенных на основании вердикта присяжных заседателей.

Статьи 62¹ и 62² Закона «О судоустройстве РСФСР» посвящены *Кассационной коллегии* Верховного Суда РФ. Это подразделение Верховного Суда создано в январе 1999 г. для рассмотрения в кассационном порядке дел, решения по которым вынесены самим Верховным Судом РФ по первой инстанции. Кроме того она рассматривает по вновь открывшимся обстоятельствам дела, ранее бывшие предметом ее рассмотрения.

Кассационная коллегия Верховного Суда РФ состоит из председателя коллегии и 12 членов из числа судей Верховного Суда и утверждается Советом Федерации Федерального Собрания РФ по представлению Президента РФ, основанному на представлении Председателя Верховного Суда РФ и положительном заключении квалификационной коллегии судей Верховного Суда РФ. Судьи, являющиеся членами Кассационной коллегии, в период между ее заседаниями участвуют в рассмотрении дел в составе соответствующей судебной коллегии либо Президиума Верховного Суда РФ с соблюдением требования о недопустимости повторного участия судьи в рассмотрении одного и того же дела.

Ст. 61 и 62 Закона «О судоустройстве РСФСР» регламентируют деятельность *Президиума Верховного Суда РФ*. Основная задача Президиума Верховного Суда РФ – это рассмотрение судебных дел *в порядке надзора, а также по вновь открывшимся обстоятельствам*. Кроме этого Президиум:

- 1) рассматривает материалы изучения и обобщения судебной практики, анализа судебной статистики;
- 2) рассматривает вопросы организации работы судебных коллегий и аппарата Верховного Суда РФ;
- 3) оказывает помощь нижестоящим судам в правильном применении законодательства.

Президиум Верховного Суда РФ состоит из 13 судей и утверждается Советом Федерации Федерального Собрания РФ по представлению Президента РФ, основанному на представлении Председателя Верховного Суда РФ. В состав Президиума входят Председатель Верховного Суда РФ, его заместители и судьи Верховного Суда РФ. Заседания Президиума Верховного Суда проводятся не реже одного раза в месяц и правомочны при наличии большинства членов Президиума. Постановление Президиума Верховного Суда принимается большинством голосов членов Президиума, участвующих в заседании, и подписывается Председателем Верховного Суда.

Пленум Верховного Суда РФ – это подразделение Верховного Суда РФ,

которое правосудия непосредственно не осуществляет, тем не менее его деятельность имеет большое значение для обеспечения единства судебной практики и правильного применения судами законодательства РФ.

Ст. 58 Закона «О судостроительстве РСФСР» определяет компетенцию Пленума Верховного Суда РФ. Пленум Верховного Суда РФ:

1) рассматривает материалы изучения и обобщения судебной практики и судебной статистики, а также представления Генерального прокурора РФ и Министра юстиции РФ и дает руководящие разъяснения судам по вопросам применения законодательства РФ;

2) утверждает по представлению Председателя Верховного Суда РФ составы судебных коллегий и секретаря Пленума Верховного Суда РФ из числа судей Верховного Суда РФ;

3) утверждает по представлению Председателя Верховного Суда РФ Научно-консультативный совет при Верховном Суде РФ;

4) рассматривает и решает вопросы о внесении законопроектов в Государственную Думу РФ в порядке осуществления законодательной инициативы;

5) заслушивает сообщения о работе Президиума Верховного Суда РФ и отчеты председателей коллегий Верховного Суда РФ об их деятельности;

6) рассматривает представления Председателя Верховного Суда РФ о несоответствии руководящих разъяснений Пленума Верховного Суда РФ законодательству РФ.

Пленум Верховного Суда РФ действует в составе Председателя Верховного Суда РФ, его заместителей и членов Верховного Суда РФ. В заседаниях Пленума участвуют Генеральный прокурор РФ и Министр юстиции РФ. Участие Генерального прокурора РФ в работе Пленума обязательно. В заседаниях Пленума по приглашению Председателя Верховного Суда РФ могут участвовать судьи, члены Научно-консультативного совета при Верховном Суде РФ, представители федеральных органов исполнительной власти, научных учреждений и других организаций.

Пленум созывается не реже одного раза в четыре месяца и его заседание правомочно при наличии не менее двух третей его состава. Постановления Пленума Верховного Суда РФ принимаются открытым голосованием большинством голосов членов Пленума, участвующих в голосовании.

Ст. 65 Закона «О судостроительстве РСФСР» определяет компетенцию Председателя Верховного Суда РФ.

Председатель Верховного Суда РФ:

1) организует работу по изучению и обобщению судебной практики, анализу судебной статистики;

2) вносит представления в государственные органы, общественные организации и должностным лицам об устранении нарушений закона, причин и условий, способствовавших совершению правонарушений, а также организует работу по осуществлению контроля за выполнением руководящих разъяснений Пленума Верховного Суда РФ и вносит материалы на рассмотрение Пленума;

3) созывает Пленум Верховного Суда РФ и председательствует на его заседаниях; вносит в Пленум Верховного Суда РФ представления о

несоответствии руководящих разъяснений Пленума законодательству РФ;

4) созывает Президиум Верховного Суда РФ и вносит на рассмотрение Президиума вопросы, требующие его решения, председательствует на заседаниях Президиума;

5) распределяет обязанности между своими заместителями;

6) руководит организацией работы Кассационной коллегии, Судебной коллегии по уголовным делам и Судебной коллегии по гражданским делам; может председательствовать в судебных заседаниях коллегий при рассмотрении любого дела;

7) руководит работой аппарата Верховного Суда РФ;

8) ведет личный прием и организует работу суда по приему граждан и рассмотрению предложений, заявлений и жалоб;

9) осуществляет иным полномочия, предоставленные ему законодательством.

В частности, к иным полномочиям можно отнести установленное ст. 389 ГПК РФ право Председателя Верховного Суда РФ и его заместителей внести в Президиум Верховного Суда мотивированное представление о пересмотре судебных постановлений по гражданским делам в порядке надзора в целях обеспечения единства судебной практики и законности.

Ст. 66 Закона «О судостроительстве РСФСР» устанавливает полномочия заместителей Председателя Верховного Суда РФ.

Заместители Председателя Верховного Суда РФ:

1) могут председательствовать в судебных заседаниях коллегий Верховного Суда;

2) осуществляют в соответствии с распределением обязанностей руководство работой судебных коллегий и структурных подразделений аппарата Верховного Суда РФ;

3) ведут личный прием граждан;

В случае отсутствия Председателя Верховного Суда РФ его права и обязанности осуществляет первый заместитель Председателя Верховного Суда РФ, а при отсутствии и первого заместителя - заместитель Председателя Верховного Суда РФ.

Аппарат Верховного Суда РФ состоит из следующих подразделений:

1) ведущие отделы - отдел обобщения судебной практики, отдел проверки судебных решений в порядке надзора, отдел работы с законодательством, отдел приема граждан, международно-правовой отдел;

2) управления - планово-финансовое управление, хозяйственное управление, управление делами;

3) прочие отделы - секретариат Президиума Верховного Суда РФ (на правах отдела), отдел кадров, отдел контроля и исполнения решений, первый отдел, общий отдел, отдел хранения судебных документов.

Помимо сотрудников этих подразделений организационную и техническую работу проводят и иные работники аппарата. К ним относятся: начальники канцелярий, секретари канцелярий, секретари судебных заседаний и др. Они проводят работу по традиционным для всех судов направлениям,

связанным с рассмотрением конкретных дел, их оформлением, хранением документов, перепиской по конкретным делам и т.д. Право их приема на работу и увольнения принадлежит Председателю Верховного Суда РФ и его заместителям.

При Верховном Суде РФ образован *Научно-консультативный совет* - совещательный орган, в задачу которого входит разработка научно обоснованных рекомендаций по принципиальным вопросам судебной практики. В его состав входят заместители Председателя Верховного Суда РФ, председатель Военной коллегии Верховного Суда РФ, члены Верховного Суда РФ, а также практические работники правоохранительных органов и представители научных организаций. Опираясь на изучение и обобщение судебной практики, Научно-консультативный совет способствует разрешению спорных вопросов, которые возникают в практике судов по применению действующего закона, дает по проектам постановлений Пленума Верховного Суда РФ соответствующие рекомендации. Деятельность этого органа регулируется Положением о Научно-консультативном совете при Верховном Суде РФ, утвержденным Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 11 декабря 1968 г. № 45 с изменениями, внесенными Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 25 октября 1996 г. № 10.

Федеральным Законом от 8 января 1998 г. был создан *Судебный департамент* при Верховном Суде РФ, который является федеральным государственным органом и призван осуществлять организационное обеспечение деятельности всех судов общей юрисдикции в РФ, т.е. мероприятия кадрового, финансового, материально-технического и иного характера, направленные на создание условий для полного и независимого осуществления правосудия.

§5. Система военных судов в РФ как часть системы судов общей юрисдикции

В судебную систему России входят военные суды, которые являются федеральными судами общей юрисдикции. Вопросы организации и деятельности системы военных судов в РФ регулируются Федеральным конституционным законом «О военных судах Российской Федерации» от 23 июня 1999 г.

Военные суды создаются по территориальному принципу по месту дислокации воинских частей и учреждений Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований и органов, где федеральным законом предусмотрена военная служба.

Ст. 7 Федерального конституционного закона «О военных судах РФ» и процессуальное законодательство определяют подсудность дел военным судам. Военные суды рассматривают:

1) *гражданские и административные дела о защите нарушенных и (или) оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов военнослужащих и граждан, проходящих военные сборы, от действий (бездействия) органов военного управления, воинских должностных лиц и принятых ими решений. Все*

иные гражданские дела, в т.ч. по искам военнослужащих, подсудны другим судам общей юрисдикции. Пленум Верховного Суда РФ в п. 3 Постановления от 14 февраля 2000 г. №9 «О некоторых вопросах применения судами законодательства о воинской обязанности, военной службе и статусе военнослужащего» разъяснил, что военным судам на территории Российской Федерации не подсудны гражданские дела по искам и жалобам на действия (бездействие) иных государственных или муниципальных органов, юридических или физических лиц, а также гражданские дела по искам и жалобам граждан, не имеющих статуса военнослужащих, за исключением граждан, уволенных с военной службы (прошедших военные сборы), если они обжалуют или оспаривают действия (бездействие) органов военного управления, воинских должностных лиц и принятые ими решения, нарушившие их права, свободы и охраняемые законом интересы в период прохождения ими военной службы, военных сборов (например, дела по искам и жалобам граждан, уволенных с военной службы, о восстановлении на военной службе, о взыскании не выданного денежного и иных видов довольствия, поскольку их права нарушены в период прохождения ими военной службы)¹.

2) *уголовные дела о преступлениях, в совершении которых обвиняются военнослужащие и граждане, проходящие военные сборы, а также граждане, уволенные с военной службы, граждане, прошедшие военные сборы, при условии, что преступления совершены ими в период прохождения военной службы, военных сборов*²;

3) *дела об административных правонарушениях, совершенных военнослужащими, гражданами, проходящими военные сборы* (далее – «военнослужащие»).

Исключение из общего правила разграничения компетенции между военными и другими судами общей юрисдикции предусмотрено ч. 4 ст. 7 Федерального конституционного закона «О военных судах РФ», согласно которому, военным судам, дислоцирующимся за пределами территории России, подсудны все гражданские, административные и уголовные дела, подлежащие рассмотрению федеральными судами общей юрисдикции, если иное не установлено международным договором РФ.

Военные суды также осуществляют полномочия по судебному контролю за предварительным расследованием и принимают решения о применении мер принуждения, ограничивающих конституционные права и свободы граждан (ч. 2-4 ст. 29 УПК РФ).

¹ Бюллетень Верховного Суда РФ. - 2000. - № 4.

² Согласно ч. 7 ст. 31 УПК РФ если уголовное дело по обвинению группы лиц подсудно военному суду в отношении хотя бы одного из них, то данное уголовное дело может рассматриваться военным судом, если против этого не возражают то лицо или те лица, которые не являются военнослужащими или гражданами, проходящими военные сборы. При наличии возражений со стороны указанных лиц уголовное дело в отношении их выделяется в отдельное производство и рассматривается соответствующим судом общей юрисдикции. В случае, если выделение уголовного дела в отдельное производство невозможно, данное уголовное дело в отношении всех лиц рассматривается соответствующим судом общей юрисдикции.

В систему военных судов входят три звена:

- 1) гарнизонные военные суды;
- 2) окружные (флотские) военные суды;
- 3) Верховный Суд РФ, в составе которого действует Военная коллегия.

Согласно ч. 2 ст. 8 Федерального конституционного закона «О военных судах РФ» в случае, если воинская часть, предприятие, учреждение или организация Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований и органов дислоцируются за пределами территории России, по месту их дислокации могут быть созданы военные суды, если это предусмотрено международным договором РФ.

Первое звено в системе военных судов - это *гарнизонный военный суд*. Он действует на территории, на которой дислоцируются один или несколько военных гарнизонов. Гарнизонный военный суд образуется в составе председателя, его заместителей и других судей.

Гарнизонный военный суд рассматривает в качестве суда первой инстанции гражданские, административные и уголовные дела, не отнесенные к подсудности вышестоящих военных судов, т.е. окружного (флотского) военного суда и Верховного Суда РФ, а также дела по вновь открывшимся обстоятельствам в отношении решений, принятых им и вступивших в силу, т.е. по существу те же дела, что отнесены к подсудности районных судов, только в отношении военнослужащих. Кроме того, уголовные и гражданские дела подсудные мировым судьям, в отношении лиц, обладающими статусом военнослужащего, также рассматриваются единолично судьями гарнизонных военных судов, так как *в системе военных судов создание мировой юстиции не предусмотрено законом*. Соответственно, решения, принятые судьями гарнизонных военных судов по таким делам, могут быть обжалованы в кассационном порядке в окружной (флотский) военный суд.

Кроме того, судьи гарнизонных военных судов единолично рассматривают материалы и принимают решения об избрании меры пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста; о продлении срока содержания под стражей; о помещении подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, в медицинский или психиатрический стационар для производства соответственно судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы в отношении военнослужащих, а также рассматривают жалобы на действия (бездействие) лица, производящего дознание, следователя, прокурора и принятые ими решения по делам, расследуемым в отношении военнослужащих.

Окружной (флотский) военный суд является вторым (средним) звеном в системе военных судов. Он действует на территории одного или нескольких субъектов РФ, на которой дислоцируются воинские части и учреждения Вооруженных Сил РФ других войск, воинских формирований и органов.

Окружной (флотский) военный суд образуется в составе председателя, его заместителей, а также других судей. В окружном (флотском) военном суде образуется президиум, а также могут быть образованы судебные коллегии и (или) судебные составы (ст. 13 Федерального конституционного закона «О военных судах РФ»). Его компетенция по существу аналогична компетенции

общегражданского суда областного звена с учетом специфики персональной подсудности дел военным судам. Окружной (флотский) военный суд осуществляет правосудие в качестве суда первой инстанции, кассационной инстанции, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам.

Окружному (флотскому) военному суду подсудны по первой инстанции:

1) уголовные дела в отношении военнослужащих о тех же преступлениях, что подсудны общегражданским областным, краевым судам и др. судам соответствующего звена (ч. 3 и 6 ст. 31 УПК РФ);

2) гражданские дела, связанные с государственной тайной

Кроме того, окружной (флотский) военный суд рассматривает в качестве суда второй инстанции дела по жалобам и представлениям на решения гарнизонных военных судов, принятые ими в первой инстанции, а также на решения, принятые самим окружным (флотским) военным судом в кассационном порядке.

Высшим звеном в системе военных судов, как и в системе судов общей юрисдикции вообще является Верховный Суд РФ, в составе которого образована *Военная коллегия*. Она уполномочена в объеме, установленном процессуальным законом, выполнять функции всех судебных инстанций, т.е. может выступить судом первой инстанции, второй (кассационной) инстанции, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам.

Военная коллегия рассматривает *в качестве суда первой инстанции*:

1) гражданские дела об оспаривании нормативных и ненормативных актов Президента РФ, нормативных актов Правительства РФ, Министерства обороны РФ, иных федеральных органов исполнительной власти, в которых федеральным законом предусмотрена военная служба, касающихся прав, свобод и охраняемых законом интересов военнослужащих;

2) уголовные дела в отношении судей военных судов по их ходатайствам, заявленным до начала судебного разбирательства.

Военная коллегия рассматривает *в кассационном порядке* дела по жалобам и представлениям на решения окружных (флотских) военных судов, принятые ими в первой инстанции и не вступившие в законную силу. *В порядке надзора* Военной коллегии подсудны дела по жалобам и представлениям на решения военных судов, вступивших в законную силу. Военная коллегия рассматривает дела *по вновь открывшимся обстоятельствам* в отношении решений коллегии, вступивших в силу.

Решения, принятые Военной коллегией, могут быть обжалованы в Кассационную коллегию и Президиум Верховного Суда РФ соответственно в кассационном и надзорном порядке.

В состав Военной коллегии входят председатель, его заместитель, председатели судебных составов и другие судьи Верховного Суда РФ. Военная коллегия издает информационный бюллетень военных судов, в котором публикуются решения военных судов по гражданским и уголовным делам, обзоры судебной практики, аналитические материалы и статистические данные о работе военных судов, а также другие материалы.

§6. Состав суда при рассмотрении уголовных, гражданских и административных дел судами общей юрисдикции

Состав суда – это формируемая на основе требований процессуального закона коллегия судей, а также представителей народа, либо судья единолично полномочные принять решение по делу в результате заседания суда определенной инстанции.

Закон предусматривает несколько видов составов суда при рассмотрении дел судами общей юрисдикции. Они таковы:

- 1) судья единолично;
- 2) коллегия, состоящая из трех судей федерального суда;
- 3) коллегия из не менее чем трех судей федерального суда;
- 4) судья федерального суда и коллегия из двенадцати присяжных заседателей.

Рассмотрение дел по первой инстанции и апелляционной инстанции в большинстве случаев осуществляется судьями единолично, в кассационной и надзорной инстанции – только коллегиально. В случае рассмотрения дел коллегией, состоящей из профессиональных судей, один из них председательствует в судебном заседании, при этом голоса судей при вынесении решения равны.

Требования к составу суда устанавливаются процессуальным законом в зависимости от вида судопроизводства (уголовное, гражданское, административное), категории дел и от того, в какой инстанции рассматривается дело.

Состав суда при рассмотрении уголовных дел регламентируется ст. 30 УПК РФ.

В первой инстанции рассмотрение уголовных дел по общему правилу осуществляется *судьей единолично*. Уголовные дела, подсудные мировым судьям, рассматриваются ими или соответственно судьями гарнизонных военных судов всегда единолично. В районных судах, гарнизонных военных судах, областных, краевых и приравненных к ним судах, судебных коллегиях Верховного Суда РФ рассмотрение уголовных дел по первой инстанции осуществляется также единолично за некоторыми исключениями. Во-первых, по уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях при наличии ходатайства обвиняемого, заявленного до назначения судебного заседания, рассмотрение дел должно осуществляться *коллекцией, состоящих из трех судей* соответствующего федерального суда. При этом один из судей председательствует в судебном заседании. Во-вторых, по уголовным делам, подсудным областным, краевым и приравненным к ним судам по ходатайству обвиняемого уголовные дела должны рассматриваться *в составе судьи соответствующего суда и коллегии из двенадцати присяжных заседателей*.

Рассмотрение уголовных дел *в апелляционном порядке* всегда осуществляется судьями районных судов единолично.

Рассмотрение уголовных дел *в кассационном порядке* осуществляется судом

в составе трех судей судебной коллегии по уголовным делам областного, краевого суда и приравненных к ним судов, Судебной коллегии по уголовным делам, Военной коллегии и Кассационной коллегии Верховного Суда РФ.

Рассмотрение уголовных дел *в порядке надзора* в президиумах судов областного звена, в судебных коллегиях и Президиуме Верховного Суда РФ осуществляется *в составе не менее, чем трех судей*. Т.е., если в качестве надзорной инстанции по делу выступает одна из судебных коллегий Верховного Суда РФ, то оно рассматривается составом из трех профессиональных судей коллегии, а если в порядке надзора дело рассматривается президиумом областного, краевого суда или Верховного Суда РФ, то судебным составом является состав президиума соответствующего суда. Президиум полномочен рассматривать дела, если на его заседании присутствует большинство его состава, т.е. более половины его членов. Председательствующим в таком случае является председатель суда, который возглавляет президиум, или его заместитель.

Что касается осуществления судебного контроля за действиями (бездействием) и решениями органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие (рассмотрение жалоб на действия и решения дознавателя, органа дознания, следователя, прокурора), рассмотрения материалов (ходатайств) об избрании мер пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста, о помещении обвиняемого или подозреваемого в медицинский или психиатрический стационар для производства экспертизы, о разрешении производства отдельных следственных действий, ограничивающих конституционные права граждан, то такие функции осуществляются судьями районных судов и гарнизонных военных судов единолично.

Состав суда при рассмотрении судами общей юрисдикции *гражданских дел* регламентируется ст. 7 и 14 ГПК РФ.

Гражданские дела *в судах первой инстанции* по общему правилу рассматриваются судьями федеральных судов и мировыми судьями *единолично*. В случаях, предусмотренных федеральным законом, дела в судах первой инстанции рассматриваются коллегиально в составе трех профессиональных судей. При этом, в отличие от уголовного судопроизводства, возможность коллегиального рассмотрения гражданских дел в суде первой инстанции не ставится в зависимость от волеизъявления участвующих в деле лиц. Например, в коллегиальном составе суд рассматривает дела о расформировании избирательной комиссии или комиссии референдума (ч. 3 ст. 260 ГПК РФ).

Рассмотрение гражданских дел *в апелляционном порядке* по жалобам на решения мировых судей, не вступившие в законную силу, рассматриваются единолично судьями районных судов.

Рассмотрение гражданских дел *в кассационном порядке* осуществляется судом в составе *трех судей федерального суда* из числа судей соответствующей судебной коллегии (т.е. судебной коллегии по гражданским делам областного, краевого и приравненного к ним суда, Судебной коллегии по гражданским делам, Военной коллегии и Кассационной коллегии Верховного Суда РФ).

Рассмотрение гражданских дел *в порядке надзора* также, как и по

уголовным делам, осуществляется коллегиально в составе не менее чем трех судей.

Рассмотрение мировыми судьями, судьями районных судов и гарнизонных военных судов *дел об административных правонарушениях*, а также жалоб на постановления по делам об административных правонарушениях всегда осуществляется *единолично*.

Рекомендуемые правовые источники:

1. Федеральный конституционный закон «О судебной системе РФ».
2. Федеральный конституционный закон «О военных судах РФ».
3. Закон «О судоустройстве РСФСР» – ст. 21, 26, 27, 30, 31-39, 54, 56-68.
4. Федеральный закон «О мировых судьях в РФ».
5. Гражданский процессуальный кодекс РФ – ст. 7, 14, 22-27,
6. Уголовно-процессуальный кодекс РФ – ст. 30, 31.
7. Концепция судебной реформы.

Глава 5.

Арбитражные суды и иные арбитражные органы

§1. Общая характеристика арбитражных судов в РФ

Термин «арбитраж» означает разрешение спорных вопросов арбитрами, третейским судом. Третейский суд не является органом государственной власти и образуется сторонами для разрешения конкретного спора либо действует на постоянной основе при организациях – юридических лицах. Что касается собственно арбитражных судов, входящих в судебную систему РФ, то их наименование не является адекватным характеру их деятельности, т.к. они не являются по своей сути третейскими судами и именуются арбитражными без достаточных к тому оснований. Среди юристов все чаще высказываются обоснованные предложения об их переименовании в хозяйственные или коммерческие суды. Вместе с тем трудно надеяться на быструю реализацию этих предложений, поскольку это связано с необходимостью внесения соответствующих изменений в Конституцию России¹. В этой связи под «иными арбитражными органами» в настоящей главе понимаются третейские суды, в т.ч. международный коммерческий арбитраж.

В настоящее время арбитражные суды – это специализированные

¹ Кабатов В. Применимое право при разрешении споров в Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-промышленной палате РФ // Хозяйство и право. – 1998. - № 5, 6.

судебные органы, которые осуществляют правосудие путем разрешения дел по экономическим спорам с участием юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, а также других дел, связанных с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, в порядке, установленном арбитражным процессуальным законодательством.

Прообразом действующих арбитражных судов были существовавшие прежде в России коммерческие суды, рассматривавшие предпринимательские споры. В 1917 г. они были ликвидированы. В 1922 г. были созданы арбитражные комиссии для разрешения имущественных споров между государственными организациями. После свертывания НЭПа арбитражные комиссии были упразднены, но уже в 1931 г. были созданы органы государственного арбитража, наделенные не только компетенцией по рассмотрению соответствующих споров, но также контрольными и даже правотворческими функциями. Органы государственного арбитража могли вмешиваться в хозяйственную деятельность организаций: возбуждать по своей инициативе дела, взыскивать штрафные санкции и возмещение убытков в пользу одной из сторон и без просьбы о том последней, давать руководителям организаций различные предписания. Постепенно, в результате ряда реформ, органы государственного арбитража обособились в самостоятельную систему, относительно независимую от органов государственного и местного управления. В 1991 г. они в соответствии с Концепцией судебной реформы были преобразованы в арбитражные суды.

Ст. 2 Арбитражного процессуального кодекса РФ (АПК РФ) определяет, что *задачами судопроизводства в арбитражных судах* являются:

1) защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, а также прав и законных интересов РФ, субъектов РФ, муниципальных образований, органов государственной власти РФ, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

2) обеспечение доступности правосудия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

3) справедливое публичное судебное разбирательство в установленный законом срок независимым и беспристрастным судом;

4) укрепление законности и предупреждение правонарушений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

5) формирование уважительного отношения к закону и суду;

6) содействие становлению и развитию партнерских деловых отношений, формированию обычаев и этики делового оборота.

Арбитражные суды в России являются федеральными судами и входят в судебную систему РФ в качестве самостоятельной подсистемы, непосредственно не связанной с судами общей юрисдикции. В соответствии с Конституцией РФ, законодательство об арбитражных судах находится в ведении Российской Федерации.

Организация и деятельность арбитражных судов регламентируется в

настоящее время Федеральным конституционным законом «Об арбитражных судах в Российской Федерации» от 28 апреля 1995 г. и АПК РФ. Вопросы внутренней деятельности арбитражных судов и взаимодействия между ними, а также их взаимоотношения с Конституционным Судом РФ, Верховным Судом РФ, Министерством юстиции РФ, органами судейского сообщества регулируются Регламентом арбитражных судов РФ, утвержденным Постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 5 июня 1996 г. №7 с последующими изменениями и дополнениями. Делопроизводство в арбитражных судах осуществляется в соответствии с Инструкцией по делопроизводству в арбитражных судах Российской Федерации, утвержденной приказом председателя Высшего Арбитражного Суда РФ от 25 марта 2004 г. №27.

Для того, чтобы понять специфику деятельности арбитражных судов необходимо провести разграничение подведомственности между арбитражными судами и судами общей юрисдикции, так как и те и другие рассматривают дела, вытекающие из гражданских и административных правоотношений. *Подведомственность дел арбитражным судам* определяется по ряду признаков.

Во-первых, *по персональному признаку*, т.е. по статусу лиц, являющихся участниками спорного правоотношения, арбитражные суды рассматривают экономические споры и иные дела *с участием юридических лиц и индивидуальных предпринимателей* (т.е. граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющих статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке), в т.ч. с участием иностранных и международных организаций, организаций с иностранными инвестициями, иностранных граждан и лиц без гражданства, осуществляющих предпринимательскую деятельность, а также, в случаях, специально предусмотренных АПК РФ и иными федеральными законами, с участием РФ, ее субъектов, муниципальных образований, государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, образований, не имеющих статуса юридического лица, и граждан, не имеющих статуса индивидуального предпринимателя (ч. 2 ст. 27 АПК РФ).

Во-вторых, *по предметному признаку*, т.е. по характеру спорного правоотношения, арбитражным судам подведомственны *дела по экономическим спорам* и дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений. По этому признаку к подведомственности арбитражных судов отнесены следующие дела:

1) возникающие из гражданских правоотношений экономические споры и другие дела, связанные с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности;

2) дела особого производства об установлении фактов, имеющих юридическое значение для возникновения, изменения и прекращения прав организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

3) дела об оспаривании нормативных правовых актов, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной

экономической деятельности, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда и об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) органов государственной власти, местного самоуправления, иных органов и должностных лиц, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

4) дела об административных правонарушениях, если федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражного суда;

5) дела о взыскании с организаций и граждан, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, обязательных платежей (налогов, сборов и т.п.), а также санкций, если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их взыскания;

6) дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений, вынесенных третейскими судами по спорам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности;

7) дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов по спорам, возникающим при осуществлении предпринимательской и иной экономической деятельности (ст. 28 29 АПК РФ).

Кроме того, существует *специальная подведомственность* дел арбитражным судам, т.е. отнесение к их компетенции группы специфических дел не на основе каких-либо общих критериев, а путем простого перечисления их в законе. К ним относятся следующие дела:

1) о несостоятельности (банкротстве);

2) по спорам о создании, реорганизации и ликвидации организаций;

3) по спорам об отказе в государственной регистрации, уклонении от государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;

4) по спорам между акционером и акционерным обществом, участниками иных хозяйственных товариществ и обществ, вытекающим из деятельности хозяйственных товариществ и обществ, за исключением трудовых споров;

5) о защите деловой репутации в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. Причем, в отличие от первых двух критериев подсудности, которые применяются не иначе как во взаимосвязи, перечисленные категории дел, относящихся к специальной подведомственности арбитражных судов, рассматриваются ими независимо от того, являются ли участниками правоотношений, из которых возникли спор или требование, юридические лица, индивидуальные предприниматели или иные организации и граждане.

Согласно ч. 3 и 4 ст. 22 ГПК РФ суды общей юрисдикции рассматривают и разрешают дела, отнесенные к их подведомственности, за исключением экономических споров и других дел, отнесенных федеральным конституционным законом и федеральным законом к ведению арбитражных судов. При обращении в суд с заявлением, содержащим несколько связанных между собой требований, из которых одни подведомственны суду общей юрисдикции, другие - арбитражному суду, если разделение требований невозможно, дело подлежит рассмотрению и

разрешению в суде общей юрисдикции. В случае, если возможно разделение требований, судья выносит определение о принятии требований, подведомственных суду общей юрисдикции, и об отказе в принятии требований, подведомственных арбитражному суду.

§2. Арбитражные суды субъектов РФ

Согласно ст. 3 Федерального конституционного закона «Об арбитражных судах в РФ» систему арбитражных судов в РФ составляют:

- 1) Высший Арбитражный Суд РФ;
- 2) федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды);
- 3) арбитражные апелляционные суды;
- 4) арбитражные суды первой инстанции в республиках, краях, областях, городах федерального значения, автономной области, автономных округах (арбитражные суды субъектов РФ).

Первым звеном системы арбитражных судов являются арбитражные суды первой инстанции в республиках, краях, областях, городах федерального значения, автономной области, автономных округах. Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в РФ» именует их *арбитражными судами субъектов РФ*.

Арбитражные суды субъектов РФ создаются и действуют по территориальному принципу - в одном субъекте РФ действует один арбитражный суд. Тем не менее, Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в РФ» допускает, что на территориях нескольких субъектов РФ судебную власть может осуществлять один арбитражный суд и, наоборот, на территории одного субъекта может действовать несколько арбитражных судов.

Арбитражные суды субъектов РФ рассматривают *по первой инстанции все арбитражные дела, подведомственные арбитражным судам (кроме дел, подсудных Высшему Арбитражному Суду РФ)*, а также пересматривают по вновь открывшимся обстоятельствам принятые ими и вступившие в законную силу судебные акты.

В арбитражном суде субъекта РФ действует президиум и могут быть образованы судебные коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений, и по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений. По решению Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ в составе арбитражного суда субъекта РФ могут быть образованы иные судебные коллегии по рассмотрению отдельных категорий дел, а также постоянные судебные присутствия, расположенные вне места постоянного пребывания арбитражного суда субъекта РФ.

Председатель арбитражного суда субъекта РФ помимо выполнения обязанностей судьи, имеет также полномочия организационного характера: формирует судебные составы, созывает президиум и председательствует на его заседаниях, осуществляет общее руководство аппаратом суда, в т.ч. назначает на

должность и освобождает от должности работников аппарата, а также представляет арбитражный суд в отношениях с государственными, общественными и иными органами.

Президиум арбитражного суда субъекта РФ утверждает по представлению председателя суда членов судебных коллегий и председателей судебных составов этого суда, решает другие вопросы организации работы суда и рассматривает вопросы судебной практики. Президиум действует в составе председателя суда, его заместителей, председателей судебных составов и судей. Состав президиума утверждается Пленумом Высшего Арбитражного Суда РФ по представлению председателя арбитражного суда субъекта РФ.

В арбитражном суде могут быть образованы *судебные коллегии* по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений, и по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений. Их возглавляют заместители председателя суда. Состав коллегий утверждается по представлению председателя суда президиумом из числа судей соответствующего суда. Председатель суда в случае необходимости вправе своим распоряжением привлечь судей одной судебной коллегии для рассмотрения дел в составе другой судебной коллегии. Судебные коллегии рассматривают все дела, подведомственные арбитражным судам субъектов РФ, изучают и обобщают судебную практику, разрабатывают предложения по совершенствованию законов и иных нормативных правовых актов, анализируют судебную статистику, а также осуществляют иные полномочия, предусмотренные Регламентом арбитражных судов РФ.

В арбитражном суде субъекта РФ образуются *судебные составы* для рассмотрения дел из числа судей, входящих в соответствующую судебную коллегия, а при отсутствии судебных коллегий - из числа судей этого суда. Судебные составы формируются председателем арбитражного суда. Судебный состав возглавляет председатель, утверждаемый президиумом арбитражного суда сроком на три года. Один и тот же судья может быть утвержден на должность председателя судебного состава неоднократно.

В целях приближения правосудия к месту нахождения или месту жительства участвующих в деле лиц, находящихся или проживающих в отдаленных местностях, а также с учетом количества дел, рассматриваемых арбитражными судами субъектов РФ в отдельных местностях, по решению Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ в составе арбитражных судов субъектов РФ могут быть образованы *постоянные судебные присутствия*, расположенные вне места постоянного пребывания этих судов. Постоянное судебное присутствие арбитражного суда субъекта РФ является обособленным подразделением соответствующего арбитражного суда вне места постоянного его пребывания и осуществляет его полномочия.

Деятельность арбитражного суда обеспечивается его *аппаратом*, возглавляемым руководителем аппарата - *администратором* соответствующего арбитражного суда. В состав аппарата арбитражного суда согласно Инструкции по делопроизводству в арбитражных судах входят:

1) *отдел делопроизводства (канцелярия суда)*, подразделениями которой являются *экспедиция* (специалисты, получающие корреспонденцию из отделений связи, от граждан, организаций и отправляющие исходящую корреспонденцию) и *группа регистрации* (специалисты, получающие документы из экспедиции и регистрирующие их в базе данных автоматизированной информационной системы);

2) *архив* суда и заведующий архивом, который именуется архивариусом;

3) *специалисты судебного состава* - работники суда, исполняющие обязанности по ведению делопроизводства в судебных коллегиях, составах, а также у конкретных судей;

4) *помощники судей*, на которых возлагаются обязанности по оказанию помощи судье в подготовке и организации судебного процесса;

5) *секретари судебных заседаний*, главной обязанностью которых является ведение протоколов судебных заседаний.

В апелляционных арбитражных судах и федеральных арбитражных судах округов состав аппарата аналогичен вышеописанному.

§3. Арбитражные апелляционные суды

Арбитражные апелляционные суды являются судами по проверке в *апелляционной инстанции* законности и обоснованности судебных актов арбитражных судов субъектов РФ, принятых ими в первой инстанции. Кроме того, они пересматривают по вновь открывшимся обстоятельствам принятые ими и вступившие в законную силу судебные акты.

Согласно ст. 33_1 Федерального конституционного закона «Об арбитражных судах в РФ» на территории России должны действовать 20 таких судов, по 2 на каждый судебный округ. Например, в Уральском судебном округе должны действовать Семнадцатый арбитражный апелляционный суд, осуществляющий проверку судебных актов, принятых арбитражными судами Пермского края и Свердловской области, Удмуртской Республики и Восемнадцатый арбитражный апелляционный суд, осуществляющий проверку судебных актов, принятых арбитражными судами Республики Башкортостан, Курганской, Оренбургской и Челябинской областей.

Арбитражный апелляционный суд действует в составе президиума арбитражного апелляционного суда; судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений; судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений. В составе арбитражного апелляционного суда по решению Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ могут быть образованы иные судебные коллегии по рассмотрению отдельных категорий дел, а также постоянные судебные присутствия, расположенные вне места постоянного пребывания арбитражного апелляционного суда.

Президиум арбитражного апелляционного суда действует в составе председателя суда, его заместителей, председателей судебных составов и судей.

Судьи арбитражного апелляционного суда, входящие в состав президиума арбитражного апелляционного суда, утверждаются Пленумом Высшего Арбитражного Суда РФ по представлению председателя арбитражного апелляционного суда сроком на два года. Один и тот же судья может быть введен в состав президиума арбитражного апелляционного суда неоднократно. Президиум арбитражного апелляционного суда утверждает по представлению председателя суда членов судебных коллегий и председателей судебных составов этого суда, рассматривает другие вопросы организации работы суда и вопросы судебной практики.

В арбитражном апелляционном суде могут создаваться *судебные коллегии*, которые утверждаются президиумом суда из числа судей этого суда по представлению председателя суда. Судебные коллегии возглавляют председатели - заместители председателя суда. Председатель суда в случае необходимости вправе своим распоряжением привлечь судей одной судебной коллегии для рассмотрения дел в составе другой судебной коллегии. Судебные коллегии арбитражного апелляционного суда рассматривают в апелляционном порядке дела, решения по которым вынесены арбитражными судами субъектов РФ и не вступили в законную силу. Кроме того, они изучают и обобщают судебную практику, разрабатывают предложения по совершенствованию законов и иных нормативных правовых актов, анализируют судебную статистику, а также осуществляют иные полномочия, предусмотренные Регламентом арбитражных судов РФ.

В арбитражном апелляционном суде образуются *судебные составы* из числа судей, входящих в соответствующую судебную коллегия, а при отсутствии судебных коллегий - из числа судей этого суда. Судебные составы формируются председателем арбитражного апелляционного суда. Судебный состав возглавляет председатель, утверждаемый президиумом арбитражного апелляционного суда сроком на три года. Один и тот же судья может быть утвержден на должность председателя судебного состава неоднократно.

§4. Федеральные арбитражные суды округов

Третье звено в системе арбитражных судов - федеральные арбитражные суды округов. В Российской Федерации действуют 10 таких судов. Например, Федеральный арбитражный суд Уральского округа, осуществляет проверку решений, принятых арбитражными судами Республики Башкортостан, Курганской области, Оренбургской области, Пермского края, Свердловской области, Удмуртской Республики, Челябинской области и судебных актов арбитражных апелляционных судов, образованных в данном судебном округе.

Федеральные арбитражные суды округов проверяют в *кассационной инстанции* законность судебных актов по делам, рассмотренным арбитражными судами субъектов РФ и арбитражными апелляционными судами, а также пересматривают по вновь открывшимся обстоятельствам принятые ими и вступившие в законную силу судебные акты.

Федеральный арбитражный суд округа действует в составе президиума, судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений и судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений. По решению Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ в составе федерального арбитражного суда округа могут быть созданы иные судебные коллегии по рассмотрению отдельных категорий дел.

Президиум федерального арбитражного суда округа действует в составе председателя федерального арбитражного суда округа, его заместителей, председателей судебных составов и судей. Судьи федерального арбитражного суда округа, входящие в состав президиума, утверждаются Пленумом Высшего Арбитражного Суда РФ по представлению председателя федерального арбитражного суда округа сроком на два года. Один и тот же судья может быть введен в состав президиума федерального арбитражного суда округа неоднократно. Президиум утверждает по представлению председателя суда членов судебных коллегий и председателей судебных составов этого суда, рассматривает другие вопросы организации работы суда и вопросы судебной практики.

Судебные коллегии утверждаются президиумом суда из числа судей этого суда по представлению председателя и возглавляются заместителями председателя суда. Судебные коллегии федерального арбитражного суда округа проверяют в кассационной инстанции законность судебных актов нижестоящих арбитражных судов, вступивших в законную силу, изучают и обобщают судебную практику, разрабатывают предложения по совершенствованию законов и иных нормативных правовых актов, анализируют судебную статистику, а также осуществляют иные полномочия, предусмотренные Регламентом арбитражных судов РФ.

В судебных коллегиях федерального арбитражного суда округа могут быть образованы *судебные составы* из числа судей, входящих в соответствующую судебную коллегию. Они формируются председателем суда. Судебный состав возглавляет председатель, утверждаемый президиумом федерального арбитражного суда округа сроком на три года.

§5. Высший Арбитражный Суд РФ

Высший Арбитражный Суд РФ является высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами, осуществляет судебный надзор за их деятельностью и дает разъяснения по вопросам судебной практики. Высший Арбитражный Суд РФ рассматривает дела *в качестве суда первой и надзорной инстанциях* и по вновь открывшимся обстоятельствам.

Высший Арбитражный Суд РФ:

1) рассматривает в качестве суда первой инстанции:

- дела об оспаривании нормативных правовых актов Президента РФ,

Правительства РФ, федеральных органов исполнительной власти, затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, если в соответствии с федеральным законом их рассмотрение отнесено к компетенции арбитражных судов;

- дела о признании недействительными (полностью или частично) ненормативных актов Президента РФ, Совета Федерации и Государственной Думы Федерального Собрания РФ, Правительства РФ, не соответствующих закону и нарушающих права и законные интересы организаций и граждан;

- экономические споры между РФ и ее субъектами, между субъектами РФ;

2) рассматривает дела в порядке надзора по заявлениям участников процесса и по представлению прокурора на вступившие в законную силу судебные акты арбитражных судов РФ;

3) пересматривает по вновь открывшимся обстоятельствам принятые им и вступившие в законную силу судебные акты;

4) изучает и обобщает практику применения арбитражными судами законодательства, регулирующего отношения в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, дает разъяснения по вопросам судебной практики;

5) разрабатывает предложения по совершенствованию законов и иных нормативных правовых актов, регулирующих отношения в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

6) ведет судебную статистику и организует работу по ее ведению в арбитражных судах;

7) осуществляет меры по созданию условий для судебной деятельности арбитражных судов, в том числе по их кадровому, организационному, материально-техническому и иным видам обеспечения;

8) решает в пределах своей компетенции вопросы, вытекающие из международных договоров РФ;

9) решает вопросы образования постоянных судебных присутствий арбитражных судов;

10) осуществляет другие полномочия, предоставленные ему Конституцией РФ и федеральными конституционными законами.

Кроме того, Высшему Арбитражному Суду РФ принадлежит право законодательной инициативы по вопросам его ведения.

По вопросам внутренней деятельности арбитражных судов и взаимоотношений между ними Высший Арбитражный Суд принимает Регламент арбитражных судов РФ.

В состав Высшего Арбитражного Суда РФ входят:

1) Пленума;

2) Президиум;

3) Судебная коллегия по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений;

4) Судебная коллегия по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений;

В составе Высшего Арбитражного Суда РФ по решению Пленума

Высшего Арбитражного Суда РФ могут быть образованы иные судебные коллегии по рассмотрению отдельных категорий дел.

Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ решает важнейшие вопросы деятельности арбитражных судов в России. Главной его задачей является дача разъяснений арбитражным судам по вопросам судебной практики. Кроме того, он решает ряд организационных вопросов деятельности арбитражных судов в РФ и принимает решение о выступлении с законодательной инициативой. По вопросам своего ведения Пленум принимает постановления, обязательные для всех арбитражных судов в РФ.

Пленум состоит из председателя Высшего Арбитражного Суда, его заместителей и судей Высшего Арбитражного Суда. Кроме того, в заседаниях Пленума вправе принимать участие члены Совета Федерации и депутаты Государственной Думы, Председатель Конституционного Суда РФ, Председатель Верховного Суда РФ, Генеральный прокурор РФ, министр юстиции РФ, председатели арбитражных судов. По приглашению Председателя Высшего Арбитражного Суда в заседаниях Пленума могут принимать участие судьи арбитражных судов, представители федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов РФ, научных учреждений, других организаций и граждане.

Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ созывается Председателем Высшего Арбитражного Суда по мере необходимости, но не реже двух раз в год. Пленум правомочен решать вопросы при наличии не менее двух третей его состава. Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда принимаются открытым голосованием большинством голосов от общего числа присутствующих членов Пленума.

Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ действует в составе Председателя Высшего Арбитражного Суда, его заместителей и председателей судебных составов. По решению Пленума в состав Президиума могут быть введены судьи Высшего Арбитражного Суда. В заседаниях Президиума вправе принимать участие Генеральный прокурор РФ. По приглашению Председателя Высшего Арбитражного Суда в заседаниях могут принимать участие Председатель Конституционного Суда РФ, Председатель Верховного Суда РФ, министр юстиции РФ, председатели, заместители председателей, судьи арбитражных судов и другие лица.

Президиум Высшего Арбитражного Суда рассматривает дела в порядке надзора, а также рассматривает отдельные вопросы судебной практики и о результатах их рассмотрения информирует арбитражные суды.

Президиум созывается Председателем Высшего Арбитражного Суда по мере необходимости. Президиум правомочен решать вопросы при наличии большинства членов Президиума. Постановления Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ принимаются открытым голосованием большинством голосов от общего числа присутствующих членов Президиума и подписываются Председателем Высшего Арбитражного Суда.

Судебные коллегии Высшего Арбитражного Суда РФ формируются из числа судей Высшего Арбитражного Суда, которые утверждаются Пленумом по

представлению председателя Высшего Арбитражного Суда. Судебные коллегии возглавляют заместители председателя Высшего Арбитражного Суда. Председатель в случае необходимости вправе своим распоряжением привлекать судей одной судебной коллегии для рассмотрения дел в составе другой судебной коллегии. Судебные коллегии Высшего Арбитражного Суда рассматривают дела в первой инстанции, изучают и обобщают судебную практику, разрабатывают предложения по совершенствованию законодательства, анализируют судебную статистику, а также осуществляют иные полномочия, предусмотренные регламентом арбитражных судов.

В судебных коллегиях Высшего Арбитражного Суда РФ образуются *судебные составы*. Они формируются Председателем Высшего Арбитражного Суда из числа судей, входящих в соответствующую коллегию. Судебные составы возглавляют председатели, утверждаемые Пленумом Высшего Арбитражного Суда.

Председатель Высшего Арбитражного Суда РФ является судьей и выполняет соответствующие обязанности при рассмотрении дел. Кроме того, он организует деятельность Высшего Арбитражного Суда и всей системы арбитражных судов в России, созывает Пленум и Президиум Высшего Арбитражного Суда и председательствует на их заседаниях, осуществляет общее руководство аппаратом Высшего Арбитражного Суда, назначает на должность и освобождает от должности работников аппарата и осуществляет иные организационные полномочия. Кроме того, он вправе принимать участие в заседаниях Совета Федерации и Государственной Думы, их комитетов и комиссий, Правительства РФ.

При Высшем Арбитражном Суде РФ действуют следующие органы:

1) *Совет председателей арбитражных судов*, являющийся совещательным органом, рассматривающим вопросы организационной, кадровой и финансовой деятельности арбитражных судов;

2) *Научно-консультативный совет*, осуществляющий подготовку научно обоснованных рекомендаций по вопросам, связанным с формированием практики применения законов и иных нормативных правовых актов и разработкой предложений по их совершенствованию.

Печатным органом Высшего Арбитражного Суда РФ является «Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ». В нем публикуются постановления Пленума и Президиума Высшего Арбитражного Суда, обзоры судебной практики и другие материалы, связанные с деятельностью арбитражных судов.

§6. Состав суда при рассмотрении дел арбитражными судами

В арбитражных судах дела в *первой инстанции* по общему правилу рассматриваются судьей единолично.

В первой инстанции арбитражного суда коллегиальным составом судей рассматриваются следующие категории дел:

1) дела, относящиеся к подсудности Высшего Арбитражного Суда РФ;

2) дела об оспаривании нормативных правовых актов;

3) дела о несостоятельности (банкротстве);

4) дела, направленные вышестоящими инстанциями в арбитражный суд первой инстанции на новое рассмотрение с указанием об их коллегиальном рассмотрении. По этим категориям дел коллегиальное рассмотрение в первой инстанции осуществляется в составе трех профессиональных судей. При этом один из судей председательствует в судебном заседании.

Дела в арбитражном суде *апелляционной и кассационной инстанций*, а также *в порядке надзора* рассматриваются коллегиально в составе трех или иного нечетного числа профессиональных судей.

Если дело подлежит рассмотрению судьей арбитражного суда первой инстанции единолично, то любая из сторон, участвующая в деле может не позднее чем за один месяц до начала судебного разбирательства заявить ходатайство о рассмотрении дела *с участием арбитражных заседателей*. В случае удовлетворения такого ходатайства дело будет рассматриваться коллегией из одного профессионального судьи и двух арбитражных заседателей. При этом в судебном заседании председательствует профессиональный судья. Арбитражные заседатели принимают участие в рассмотрении дела и принятии решения наравне с профессиональными судьями. При осуществлении правосудия они пользуются правами и несут обязанности судьи. Не подлежат рассмотрению с участием арбитражных заседателей дела, рассмотрение которых осуществляется коллегией, состоящей из профессиональных судей, а также дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, и дела особого производства.

Состав суда для рассмотрения конкретного дела формируется председателем соответствующего арбитражного суда с учетом нагрузки и специализации судей.

§7. Порядок образования и деятельности третейских судов

Под *третейским судом* в наиболее широком смысле этого термина понимается разрешение спора третьей, незаинтересованной стороной. Разрешение споров о праве также возможно путем третейского разбирательства. В последнем случае порядок образования и деятельности третейских судов урегулированы Федеральным законом «О третейских судах в Российской Федерации» от 24 июля 2002 г. №102-ФЗ и Законом РФ «О международном коммерческом арбитраже». Необходимо иметь в виду, что каждый из данных законов независимо друг от друга регулирует различные виды третейского разбирательства – первый посвящен третейским судам, разрешающим споры, вытекающие из гражданско-правовых отношений между субъектами российского права и не носящие международный характер, а второй устанавливает правила организации и функционирования особого вида третейских судов – *международных коммерческих арбитражей*, разрешающих споры, возникающие из международных экономических связей и споры с участием предприятий с

иностранными инвестициями, международных объединений и организаций, созданных на территории РФ.

Третейские суды (арбитражи) выступают как альтернативный – без использования государственного механизма - способ разрешения споров о праве. Третейский суд необходим в первую очередь для разрешения экономических споров между субъектами предпринимательской деятельности. Он позволяет сторонам третейского разбирательства обеспечить конфиденциальность их договорных отношений, не вынося их на публичное судебное разбирательство в государственный судебный орган. Развитие и широкое использование третейского способа разрешения экономических споров свидетельствует о высоком уровне развития рыночной экономики, партнерских деловых отношений, способствует формированию обычаев и этики делового оборота. Тем не менее, на третейские суды в полной мере распространяется общеправовой принцип законности. Т.е. при рассмотрении дела третейским судом должны не только применяться императивные (строго обязательные к исполнению) нормы процедурного характера, установленные Федеральным законом «О третейских судах в РФ» и Законом РФ «О международном коммерческом арбитраже», но и само решение третейского суда должно основываться на законе. При рассмотрении дела третейский суд, также, как и суд обычный, применяет нормативные акты, действующие на территории России, либо (в отношении международного коммерческого арбитража) нормы права (в т.ч. иностранного права), применимые к существу спора в соответствии с их юридической силой, а решение должно приниматься в соответствии с условиями договора и с учетом обычаев делового оборота.

Третейские суды могут создаваться сторонами спорного правоотношения для разрешения конкретного спора либо могут действовать на постоянной основе при различных организациях.

Вначале рассмотрим основы организации и деятельности третейских судов, разрешающих споры, не носящие международного характера. Их правовому регулированию, как уже было отмечено, посвящен Федеральный закон «О третейских судах в РФ».

Ст. 1 данного Закона в общем виде определяет пределы компетенции третейских судов – в третейский суд может по соглашению сторон третейского разбирательства передаваться любой спор, вытекающий из гражданских правоотношений (в т.ч. экономического характера), если иное не установлено федеральным законом. Т.е. в рамках третейского разбирательства может рассматриваться любые гражданско-правовые споры, подведомственные судам общей юрисдикции и арбитражным судам, кроме случаев специально установленных федеральным законом. Под спором, вытекающим из гражданских правоотношений следует понимать споры, возникающие из общественных отношений, урегулированных нормами гражданского права. Последние содержатся, прежде всего, в Гражданском кодексе РФ и других законах и подзаконных актах (ст. 3 ГК РФ). Особенности гражданских правоотношений состоят в том, что они основываются на признании равенства их участников, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости

произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав. Таким образом, не могут быть предметом третейского разбирательства правоотношения, не регулируемые гражданским правом – трудовые, административные, семейные, финансовые, налоговые и т.д.

Порядок образования и деятельности постоянно действующих третейских судов и судов, создаваемых для разрешения конкретного спора различен. *Постоянно действующие третейские суды* образуются торговыми палатами, биржами, общественными объединениями предпринимателей и потребителей, иными организациями - юридическими лицами и их объединениями (ассоциациями, союзами) и действуют при этих юридических лицах. Федеральный Закон «О третейских судах в РФ» в ч. 2 ст. 3 устанавливает запрет на создание таких судов при федеральных органах государственной власти и местного самоуправления. Для создания постоянно действующего третейского суда соответствующее юридическое лицо должно принять решение об этом, утвердить положение о третейском суде и список третейских судей и, наконец, уведомить компетентный суд, осуществляющий судебную власть на той территории, где расположен третейский суд, о его создании путем направления копий указанных документов. При этом под *компетентным судом* закон понимает арбитражный суд субъекта РФ по спорам, подведомственным арбитражным судам и районный суд по спорам, подведомственным судам общей юрисдикции в зависимости от категории споров, которые будет рассматривать данный третейский суд (в соответствии с подсудностью, установленной АПК и ГПК РФ).

Что касается порядка образования *третейского суда для разрешения конкретного спора*, то он определяется по соглашению сторон, которое, тем не менее, не должно противоречить положениям пунктов 1, 2, 4 и 5 ст. 8, п. 1 ст. 9, ст. 11, п. 1 и 2 ст. 13, ст. 14 Федерального закона «О третейских судах в РФ». Эти положения касаются требований, предъявляемых к третейским судьям (отсутствие заинтересованности в исходе дела, высшее юридическое образование, полная дееспособность, отсутствие судимости), нечетного их числа, возможности отвода судей, оснований прекращения их полномочий, замены судей. Если в соглашении сторон порядок образования третейского суда для разрешения конкретного спора не определен, то применяются непосредственно соответствующие нормы Федерального закона «О третейских судах в РФ».

Сторонами третейского разбирательства могут выступать любые субъекты права, кроме публично-правовых образований (государства – РФ, ее субъектов и муниципальных образований). В третейский суд могут обращаться организации (юридические лица), граждане-предприниматели, физические лица (граждане РФ, иностранцы и лица без гражданства), которые предъявляют в третейский суд иск в защиту своих прав и интересов либо которым предъявлен иск.

Для того, чтобы передать определенный спор на разрешение третейского суда между сторонами должно быть заключено в письменной форме *третейское соглашение*, которое может представлять собой специальный договор о передаче

спора в третейский суд либо *третейскую (арбитражную) оговорку* в основном договоре, из которого вытекают спорные правоотношения. Ссылка в договоре на документ, содержащий условие о передаче спора на разрешение третейского суда, является третейским соглашением при условии, что договор заключен в письменной форме и данная ссылка такова, что делает третейское соглашение частью договора. Третейское соглашение считается заключенным в письменной форме, не только тогда, когда оно содержится в едином документе, подписанном сторонами, но также если оно заключено путем обмена письмами, сообщениями по телетайпу, телеграфу или с использованием других средств электронной или иной связи, обеспечивающих его фиксацию. При несоблюдении данных правил, третейское соглашение считается незаключенным.

Третейское соглашение может быть заключено сторонами в отношении всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между сторонами в связи с каким-либо конкретным правоотношением. В случае если спор уже находится на разрешении суда общей юрисдикции или арбитражного суда, то третейское соглашение в отношении данного спора может быть заключено до принятия решения по нему компетентным судом.

Федеральный закон «О третейских судах в РФ» устанавливает определенные требования, которым должны соответствовать третейские судьи. Третейским судьей избирается (назначается) физическое лицо, способное обеспечить беспристрастное разрешение спора, прямо или косвенно не заинтересованное в исходе дела, являющееся независимым от сторон и давшее согласие на исполнение обязанностей третейского судьи. Третейский судья, разрешающий спор единолично, должен иметь высшее юридическое образование. В случае коллегиального разрешения спора высшее юридическое образование должен иметь председатель состава третейского суда. Иные требования, предъявляемые к квалификации третейского судьи, могут быть согласованы сторонами непосредственно или определены правилами третейского разбирательства. Третейским судьей не может быть физическое лицо, не обладающее полной дееспособностью либо состоящее под опекой или попечительством, а также лицо, имеющее судимость либо привлеченное к уголовной ответственности (т.е. лицо, в отношении которого вынесено постановление привлечении его в качестве обвиняемого). Кроме того, третейским судьей не может быть лицо, полномочия которого в качестве судьи суда общей юрисдикции или арбитражного суда, адвоката, нотариуса, следователя, прокурора или другого работника правоохранительных органов были прекращены в установленном законом порядке за совершение проступков, несовместимых с его профессиональной деятельностью, а также лицо, которое в соответствии с его должностным статусом, определенным федеральным законом, не может быть избрано (назначено) третейским судьей. В случае несоблюдения этих требований третейскому судье может быть заявлен отвод в порядке, установленном ст. 12 Федерального закона «О третейских судах в РФ».

По общему правилу для разрешения спора сторонами избираются или назначаются постоянно действующим третейским судом три судьи. По соглашению сторон или по правилам постоянно действующего третейского суда

число судей может быть иным, но оно обязательно должно быть *нечетным*.

В постоянно действующем третейском суде формирование состава третейского суда производится в порядке, установленном правилами этого суда. Если стороны не договорились об ином, то формирование состава третейского суда для разрешения конкретного спора производится в порядке, определенном п. 4 ст. 10 Федерального закона «О третейских судах в РФ». Суть его состоит в том, что при формировании состава третейского суда, состоящего из трех третейских судей, каждая сторона избирает одного третейского судью, а два избранных таким образом третейских судьи избирают третьего третейского судью. Если спор подлежит рассмотрению судьей единолично, то стороны должны прийти к соглашению относительно кандидатуры судьи.

Третейское разбирательство должно осуществляться на основе принципов законности, конфиденциальности, независимости и беспристрастности третейских судей, диспозитивности, состязательности и равноправия сторон. Постоянно действующий третейский суд осуществляет третейское разбирательство в соответствии с его правилами, если стороны не договорились о применении других правил третейского разбирательства. Третейский суд для разрешения конкретного спора осуществляет третейское разбирательство в соответствии с правилами, согласованными сторонами. В любом случае правила третейского разбирательства не могут противоречить императивным нормам Федерального закона «О третейских судах в РФ».

Решение, вынесенное третейским судом, подлежит добровольному исполнению сторонами. Тем не менее, закон предоставляет правовые возможности по оспариванию принятого решения и его принудительному исполнению. На решение третейского суда заинтересованной стороной может быть подано заявление о его отмене в компетентный суд в соответствии с гражданским процессуальным и арбитражным процессуальным законодательством. Если решение третейского суда не исполнено добровольно в установленный срок, то оно подлежит принудительному исполнению по правилам исполнительного производства на основе выданного компетентным судом исполнительного листа. Заявление о выдаче исполнительного листа подается в компетентный суд стороной, в пользу которой было вынесено решение.

Ввиду определенной специфики международного коммерческого арбитража, представляется необходимым кратко рассмотреть его особенности. Как уже было отмечено, специальным нормативным актом, посвященным правовому регулированию вопросов организации и деятельности данного вида третейских судов, является Закон РФ «О международном коммерческом арбитраже» 1993 г. Он принят на основе ряда международно-правовых документов, в частности Типового закона, принятом в 1985 году Комиссией ООН по праву международной торговли (ЮНСИТРАЛ) и одобренном Генеральной Ассамблеей ООН. Данным обстоятельством объясняется весьма специфическая техника изложения его норм и используемых в нем терминов.

В практике международных экономических отношений представляется довольно затруднительным всякий раз при возникновении спора передавать его на рассмотрение государственных судов одной из спорящих стран. «Возьмем

пример, в котором российская сторона не удовлетворена оборудованием, приобретенным у шведской стороны, и мировое соглашение не может быть достигнуто. В этом случае - в отсутствие арбитражного соглашения - ей надлежит обратиться за помощью в шведский суд по месту регистрации шведской компании. Легко вообразить сложности, с которыми придется столкнуться российской стороне. Во-первых, ей надо будет найти шведского юриста для представления компании в деле хотя бы потому, что судебное разбирательство должно проходить на языке места разбирательства, т.е. в данном случае на шведском. Во-вторых, обеспечить перевод всей документации (вероятнее всего, написанной на английском языке и к тому же довольно объемной) на шведский язык для подачи в суд. И наконец, нанять переводчиков для того, чтобы представители компании могли следить за ходом арбитражного разбирательства и чтобы показания свидетелей были переведены на шведский язык. Эти мотивы легли в основу международного консенсуса в деловом мире, суть которого состоит в следующем: международные коммерческие споры должны разрешаться посредством международного арбитража, ибо такие споры не могут быть разрешены с надлежащей эффективностью при обращении одной из сторон в государственные суды. Ведь выбирая арбитраж, стороны могут так организовать проведение арбитражного разбирательства, что оно будет оптимально соответствовать международному характеру спора. И при этом стороны могут заранее определить наиболее важные черты процедуры разрешения споров, например, в отношении: места проведения арбитражного разбирательства; языка арбитражного разбирательства; правил арбитражного разбирательства; количества арбитров и их квалификации; права (или норм права), применимого к арбитражному разбирательству»¹.

Ст. 1 Закона «О международном коммерческом арбитраже» определяет компетенцию этих арбитражей следующим образом: «В международный коммерческий арбитраж могут по соглашению сторон передаваться: *споры из договорных и других гражданско-правовых отношений, возникающие при осуществлении внешнеторговых и иных видов международных экономических связей*, если коммерческое предприятие хотя бы одной из сторон находится за границей, а также *споры предприятий с иностранными инвестициями и международных объединений и организаций, созданных на территории Российской Федерации, между собой, споры между их участниками, а равно их споры с другими субъектами права Российской Федерации*». Главным образом это споры между отечественными предпринимателями и их иностранными партнерами. Вместе с тем в международном коммерческом арбитраже могут рассматриваться споры, обеими сторонами которых выступают иностранные фирмы.

Международный коммерческий арбитраж также, как и обычные третейские суды, может образовываться сторонами для разрешения конкретного спора и создаваться на постоянной основе. Постоянно действующими третейскими

¹ Содерлунд К. Международный коммерческий арбитраж: развитие арбитражного законодательства, правил и практики // Законодательство и экономика. - 2002. - №12.

судами по рассмотрению международных споров в России являются Международный коммерческий арбитражный суд и Морская арбитражная комиссия при Торгово-промышленной палате РФ (ТПП РФ). Положения об этих третейских судах являются приложениями к Закону «О международном коммерческом арбитраже».

Согласно Положению о Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-промышленной палате РФ гражданско-правовые отношения, споры из которых могут быть переданы на разрешение Международного коммерческого арбитражного суда, включают, в частности, отношения по купле-продаже (поставке) товаров, выполнению работ, оказанию услуг, обмену товарами и (или) услугами, перевозке грузов и пассажиров, торговому представительству и посредничеству, аренде (лизингу), научно-техническому обмену, обмену другими результатами творческой деятельности, сооружению промышленных и иных объектов, лицензионным операциям, инвестициям, кредитно-расчетным операциям, страхованию, совместному предпринимательству и другим формам промышленной и предпринимательской кооперации.

Положение о Морской арбитражной комиссии при ТПП РФ определяет ее компетенцию следующим образом: «Морская арбитражная комиссия разрешает споры, которые вытекают из договорных и других гражданско-правовых отношений, возникающих из торгового мореплавания, независимо от того, являются сторонами таких отношений субъекты российского и иностранного, либо только российского или только иностранного права. В частности, Морская арбитражная комиссия разрешает споры, вытекающие из отношений:

- 1) по фрахтованию судов, морской перевозке грузов, а также перевозке грузов в смешанном плавании (река - море);
- 2) по морской буксировке судов и иных плавучих объектов;
- 3) по морскому страхованию и перестрахованию;
- 4) связанных с куплей-продажей, залогом и ремонтом морских судов и иных плавучих объектов;
- 5) по лоцманской и ледовой проводке, агентскому и иному обслуживанию морских судов, а также судов внутреннего плавания, поскольку соответствующие операции связаны с плаванием таких судов по морским путям;
- 6) связанных с использованием судов для осуществления научных исследований, добычи полезных ископаемых, гидротехнических и иных работ;
- 7) по спасанию морских судов либо морским судном судна внутреннего плавания, а также по спасанию в морских водах судном внутреннего плавания другого судна внутреннего плавания;
- 8) связанных с подъемом затонувших в море судов и иного имущества;
- 9) связанных со столкновением морских судов, морского судна и судна внутреннего плавания, судов внутреннего плавания в морских водах, а также с причинением судном повреждений портовым сооружениям, средствам навигационной обстановки и другим объектам;
- 10) связанных с причинением повреждений рыболовным сетями другим орудиям лова, а также с иным причинением вреда при осуществлении морского рыбного промысла.

Морская арбитражная комиссия разрешает также споры, возникающие в связи с плаванием морских судов и судов внутреннего плавания по международным рекам, в случаях, указанных в настоящей статье, а равно споры, связанные с осуществлением судами внутреннего плавания заграничных перевозок».

Особенностью правового регулирования данного вида третейских судов является также и то, что компетентным судом в указанном выше значении этого термина в отношении международных коммерческих арбитражей выступают суды общей юрисдикции областного звена, т.е. Верховный Суд республики в составе Российской Федерации, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области и автономного округа. Законом «О международном коммерческом арбитраже» предусмотрено обращение стороны, участвующей в арбитражном разбирательстве, в компетентный по месту арбитража (ст. 6). Такого рода обращения могут иметь место в двух ситуациях. Во-первых, в случае принятия международным коммерческим арбитражем постановления по вопросу о своей компетенции, вынесенному в предварительном порядке (п. 3 ст. 16). Во-вторых, при оспаривании арбитражного решения (ст. 34). В обоих случаях суды будут рассматривать заявленные ходатайства в соответствии с положениями ГПК РФ. Приведение в исполнение решений международного коммерческого арбитража осуществляется на основе исполнительного листа, выдаваемого компетентным судом по месту нахождения ответчика.

Так же, как и в отношении обычных третейских судов, Закон «О международном коммерческом арбитраже» связывает возможность обращения в такой арбитраж только при наличии арбитражного соглашения (оговорки), заключенного в письменной форме (ст. 7).

Стороны третейского разбирательства в международном коммерческом арбитраже могут по своему усмотрению определять число арбитров. Если же они не определяют этого числа, то назначается три арбитра. Причем к арбитрам не предъявляется в данном случае каких-либо жестких формальных требований, он должен лишь быть не заинтересован в исходе дела. Тем не менее, стороны могут определить по своему соглашению конкретные требования к квалификации арбитров.

Ст. 18 названного Закона устанавливает принцип равного отношения к сторонам: «К сторонам должно быть равное отношение, и каждой стороне должны быть предоставлены все возможности для изложения своей позиции».

При условии соблюдения императивных положений Закона «О международном коммерческом арбитраже» стороны могут по своему усмотрению договориться о процедуре ведения разбирательства третейским судом. В отсутствие такого соглашения третейский суд может на основе положений этого Закона вести арбитражное разбирательство таким образом, какой считает надлежащим. Практически же разбирательство дел в постоянно действующих органах такого арбитража – Морской арбитражной комиссии и Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ осуществляется в соответствии с их регламентами. Это положение, получившее широкое распространение в международной практике, нашло свое отражение в Европейской конвенции о

внешнеторговом арбитраже 1961 г., участницей которой является и Россия. В п.1 ст. IV этой Конвенции говорится: «стороны арбитражного соглашения могут по своему усмотрению предусматривать передачу споров на разрешение постоянного арбитражного органа - в этом случае рассмотрение споров будет производиться в соответствии с регламентом такого органа».

Согласно ст. 22 Закона «О международном коммерческом арбитраже» стороны могут по своему усмотрению договориться о языке или языках, которые будут использоваться в ходе арбитражного разбирательства. В отсутствие такой договоренности третейский суд определяет язык или языки, которые должны использоваться при разбирательстве. Третейский суд может распорядиться о том, чтобы любые документальные доказательства сопровождалось переводом на язык или языки, о которых договорились стороны или которые определены третейским судом.

Одной из наиболее существенных отличий международного коммерческого арбитража от обычного третейского суда является та нормативная база, на которую опирается соответствующий суд при принятии им решения. Если третейские суды, действующие на основе Федерального закона «О третейских судах в РФ» обязаны при разрешении дела применять законодательство, действующее на территории России, то стороны, обратившиеся в международный коммерческий арбитраж вправе самостоятельно в арбитражном или ином соглашении определить материальное право, применимое к их отношениям. Обычно избирается право страны одного из контрагентов. Не исключается также выбор права третьей страны. Стороны могут договориться о применении к их отношениям не только норм права, содержащихся в законах и подзаконных актах соответствующего государства, но и обычаев и документов рекомендательного характера, например, таких, как «Принципы международных коммерческих договоров», разработанные Международным институтом унификации частного права (УНИДРУА) в 1994 г. К самой процедуре производства дел в международном коммерческом арбитраже применяется российское право, т.е., в первую очередь, Закон «О международном коммерческом арбитраже». Во всех случаях третейский суд принимает решение в соответствии с условиями договора и с учетом торговых обычаев, применимых к сделке, из которой вытекают отношения сторон.

Рекомендуемые правовые источники:

1. Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в РФ».
2. Закон РФ «О международном коммерческом арбитраже».
3. Федеральный закон «О третейских судах в РФ».
4. АПК РФ – ст. 1-4, 17, 18, 19, 27-34, 58, 180, 181, 188, 230, 233, 235, 236, 239.
5. ГПК РФ – ст. 22, 418, 421, 423, 426.
6. Регламент арбитражных судов РФ, утв. Постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 5 июня 1996 г.

Глава 6. Конституционный Суд Российской Федерации и органы конституционного контроля субъектов РФ

§1. Конституционный контроль, его задачи и формы осуществления

Появление понятия конституционного контроля связано с разработкой теорий конституционного государства и разделения властей. Начавшаяся в XVIII веке тенденция к ограничению монархической власти конституцией выявила необходимость создания специального органа, который бы определял конституционность нормативных актов, принятых высшими законодательными и исполнительными органами государства.

В государственном механизме, построенном на принципе разделения властей, конституционный контроль призван быть одним из наиболее важных элементов системы сдержек и противовесов между ветвями государственной власти, пресекающим антиконституционные поползновения какого-либо государственного органа или должностного лица. Какие же органы могут осуществлять функцию конституционного контроля? Законодательные органы, в принципе, могут контролировать соответствие нормативных актов органов исполнительной власти Конституции и законам. Однако и сам законодатель может принять противоречащий Конституции закон. Некоторыми контрольными полномочиями наделяются главы государств или органов исполнительной власти – президенты, главы правительств во многих современных государствах могут налагать вето на принятые парламентом законы, которые противоречат Конституции. Но, во-первых, это вето носит отлагательный характер, то есть может быть преодолено квалифицированным большинством членов парламента, и, во-вторых, именно исполнительным органам свойственны тенденции к узурпации государственной власти, изданию актов, противоречащих Конституции и законам. Поэтому орган конституционного контроля должен быть независим как от законодательных, так и от исполнительных органов государственной власти, с тем, чтобы выступать беспристрастным арбитром в споре о конституционности нормативных актов. Очевидно, что такими возможностями обладает только судебная власть. Именно поэтому в настоящее время в большинстве демократических государств функцию конституционного контроля выполняют судебные органы.

Необходимо отличать понятия «конституционный надзор» и «конституционный контроль».

Конституционный надзор призван осуществлять проверку поднадзорных нормативных актов и действий государственных органов и их должностных лиц *по собственной инициативе*. Кроме того, надзор не предполагает, чаще всего, обязательности решений надзорных органов. Такие решения могут носить характер заключений, рекомендаций соответствующим органам и лицам

устранить нарушения Конституции.

Конституционный контроль, особенно в случае осуществления его судебной властью, осуществляется не по инициативе органа, выполняющего контрольные функции, а только в связи с обращением со стороны определенных органов или лиц. Его решения имеют обязательную юридическую силу на всей территории государства.

Впервые в наиболее законченном виде конституционный контроль возник в США, где в 1803 г. Верховный суд признал за собой право объявлять противоречащими Конституции США любые правовые акты, принимаемые органами законодательной власти. Признание закона не соответствующим Конституции влекло то, что нижестоящие суды и сам Верховный суд не применяли его в дальнейшем. В настоящее время конституционный контроль возложен на суды общей юрисдикции высшего звена также в Канаде, Японии, Швейцарии и ряде других государств.

Другой формой осуществления конституционного контроля является создание специализированных конституционных судов (Россия, Германия, Италия, Испания, Австрия, Бельгия и др.).

Третьей, наименее распространенной, формой конституционного контроля (надзора) является учреждение несудебных или квазисудебных органов конституционного контроля или надзора. Например, во Франции таковым является Конституционный совет, в СССР в 1990 - 1991 гг. действовал Комитет конституционного надзора СССР.

До 1917 г. в России не было создано органов конституционного контроля или надзора. С принятием Конституции СССР возникла необходимость создания органа, который мог бы проверять соответствие конституций союзных республик Конституции СССР. Таким органом стал Верховный Суд СССР. В период с 1923 г. по 1931 г. он осуществлял конституционный надзор, однако его полномочия были весьма ограничены: он не мог принимать в рамках этого направления своей деятельности юридически обязательных решений. По требованию Президиума ЦИК СССР он давал заключения о конституционности постановлений СНК СССР, а также ЦИК и СНК союзных республик. Таким образом, в сферу его компетенции входило рассмотрение вопроса о конституционности лишь актов исполнительных органов. Он мог вносить по своей инициативе представления в Президиум ЦИК СССР о приостановлении и отмене постановлений, действий и распоряжений всех союзных органов (кроме ЦИК СССР и его Президиума). Все правовые акты, принимавшиеся соответствующими органами исполнительной власти, изучались Верховным Судом СССР на предмет их конституционности.

В Конституции СССР 1936 г. уже не было упоминания о конституционном контроле.

С началом перестройки идея конституционного надзора вновь начала пробивать себе дорогу. XIX Всесоюзная конференция КПСС в 1988 г. поддержала предложение учредить Комитет конституционного надзора. Однако создание Комитета затянулось, так принцип разделения властей был отвергнут в

нашей стране большевистским переворотом 1917 г. и заменен принципом «полновластия Советов». Выдвинутая учеными идея создания Конституционного суда тогда поддержки не получила. Законом от 1 декабря 1988 г. в Конституцию СССР была включена статья о Комитете конституционного надзора СССР, а 23 декабря 1989 г. был принят Закон о конституционном надзоре в СССР. Однако этот Закон наделял Комитет конституционного надзора СССР весьма ограниченной компетенцией. Комитет не мог принимать обязательных решений, кроме решений об отмене актов, нарушающих основные права и свободы человека. Комитет должен был реагировать, в том числе и по своей инициативе, на противоречащие Конституции поднадзорные акты путем принятия заключений, а юридическое значение последних зависело от того, каким органом изданы эти акты. Так, отрицательные заключения на акты Съезда народных депутатов СССР и на Конституции союзных республик должны были направляться Съезду, который мог отклонить заключение Комитета. Принятие Комитетом отрицательного заключения на другие акты влекло временное приостановление их действия. При этом орган, издавший акт, обязан был в трехмесячный срок устранить его несоответствие требованиям Конституции или закона СССР, а если нарушение не устранялось, то Комитет мог обращаться в вышестоящий орган, и так вопрос мог дойти до Съезда народных депутатов СССР, который, опять же, мог отклонить заключение Комитета. Комитет мог проверять конституционность законов СССР только по инициативе Съезда народных депутатов СССР и Верховного Совета СССР, а также его Президиума (в дальнейшем – соответственно Председателя Верховного Совета и Президента СССР).

Комитет начал работу только в апреле 1990 г., его председателем был избран С.С. Алексеев, а заместителем - Б.М. Лазарев. Комитет просуществовал до распада СССР в декабре 1991 г. За столь небольшой отрезок времени он успел принять ряд важных решений, содействовавших демократизации советского законодательства, становлению и защите прав и свобод человека на основе принципов международного права.

12 июля 1991 г. парламентом России был принят Закон РСФСР «О Конституционном Суде РСФСР». В том же году Суд был сформирован, а его председателем избран В.Д. Зорькин. Конституционный Суд быстро завоевал уважение общественности, так как принял много смелых решений, основывая их не только на нормах действовавшей Конституции, но и на общеправовых принципах, признанных мировым сообществом, нормах международного права.

Попытки Конституционного Суда ввести исполнительную власть в правовые рамки, ограничить ее антиконституционные действия повлекли ответную реакцию. Узурпация власти Президентом РФ Б.Н. Ельциным осенью 1993 г.: разгон парламента, приостановление действия Конституции РСФСР не могли пройти мимо внимания Конституционного Суда. 21 сентября 1993 г. Суд в полном соответствии с Законом «О Конституционном Суде РСФСР» и Конституцией России выносит Заключение «О соответствии Конституции РФ

действий и решений Президента РФ Б.Н. Ельцина, связанных с его Указом «О поэтапной конституционной реформе в РФ» от 21 сентября 1993 г. №1400 и Обращением к гражданам России 21 сентября 1993 г., в котором указал, что данные акты не соответствуют действовавшей Конституции и служат основанием для отрешения Президента РФ Б.Н. Ельцина от должности. Президент РФ, в свою очередь 7 октября издает Указ о приостановлении деятельности Конституционного Суда РФ, а 24 декабря того же года - о признании недействующим (!) Закона о Конституционном Суде РФ.

Лишь в феврале 1995 г. Конституционный Суд возобновил свою работу, теперь уже на основе нового Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде РФ». Этим Законом были существенно сужены полномочия Конституционного Суда РФ. Из его компетенции была исключена проверка конституционности создания и деятельности политических партий, проверка конституционности судебной практики. Если по Закону 1991 г. Конституционный суд мог по своей инициативе проверять нормативные акты на предмет соответствия Конституции, то теперь он может это сделать лишь в случае обращения узкого круга государственных органов и должностных лиц, что, тем не менее, в большей степени отвечает его природе как органа судебной власти.

Согласно Федеральному конституционному закону «О Конституционном Суде РФ» Конституционный Суд – это судебный орган конституционного контроля, самостоятельно и независимо осуществляющий судебную власть посредством конституционного судопроизводства в целях защиты основ конституционного строя, основных прав и свобод человека, обеспечения верховенства и прямого действия Конституции России на всей ее территории. Принципами деятельности Конституционного Суда РФ являются независимость, коллегиальность, гласность, состязательность и равноправие сторон, обязательность решений Суда, несменяемость и неприкосновенности судей, равенство их прав.

§2. Компетенция Конституционного Суда РФ

Компетенцию Суда можно подразделить на несколько направлений деятельности (ст. 3 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде РФ»);

1. Разрешение дел о соответствии Конституции РФ:

а) нормативных актов высших органов государственной власти РФ (Президента, Правительства РФ, Совета Федерации и Государственной Думы);

б) конституций, уставов, а также законов и иных нормативных актов субъектов РФ, изданных по вопросам, относящимся к ведению органов государственной власти РФ и по вопросам совместного ведения органов государственной власти РФ и ее субъектов;

в) договоров между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов РФ, договоров между органами государственной власти субъектов РФ;

г) не вступивших в силу международных договоров Российской Федерации.

Данные вопросы Конституционный Суд рассматривает по запросам Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, одной пятой членов Совета Федерации или депутатов Государственной Думы, Правительства РФ, Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ, органов законодательной и исполнительной власти субъектов РФ.

2. Разрешение споров о компетенции:

а) между федеральными органами государственной власти;

б) между органами федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов РФ;

в) между высшими органами государственной власти субъектов РФ;

3. Проверка по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан и по запросам судов конституционности законов, примененных или подлежащих применению в конкретном деле. Необходимо иметь в виду что в Постановлении Конституционного суда РФ от 16 июня 1998 г. №19-П указано, что суд общей юрисдикции или арбитражный суд, придя к выводу о несоответствии Конституции РФ федерального закона или закона субъекта Федерации, не вправе применить его в конкретном деле и *обязан* обратиться в Конституционный Суд РФ с запросом о проверке конституционности этого закона независимо от того, было ли разрешено дело, рассматриваемое судом, отказавшимся от применения неконституционного, по его мнению, закона на основе непосредственно действующих норм Конституции РФ.

4. Толкование Конституции РФ по запросам Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ, органов законодательной власти субъектов Федерации.

5. Дача заключения о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения Президента РФ в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления.

6. Выступление с законодательной инициативой по вопросам своего ведения.

7. Конституционный Суд РФ не реже одного раза в год обращается к Федеральному Собранию РФ с посланием о состоянии конституционной законности в России, основываясь на результатах своей деятельности.

Кроме того, Конституционный Суд взаимодействует с органами конституционного контроля субъектов РФ в целях обмена опытом и информацией, оказания взаимной методической помощи. Он осуществляет рабочие контакты с органами конституционного контроля зарубежных стран путем заключения соглашений о сотрудничестве, обмена делегациями, стажировки сотрудников аппарата Конституционного Суда, обмена решениями и

иной информацией, организации совместных научных мероприятий.

Конституционный Суд решает исключительно вопросы права, при осуществлении конституционного судопроизводства он воздерживается от установления и исследования фактических обстоятельств во всех случаях, когда это входит в компетенцию других судов или иных органов.

Конституционный Суд по вопросам своей внутренней деятельности принимает *Регламент Конституционного Суда РФ*. В настоящее время действует Регламент, принятый Конституционным Судом 1 марта 1995 г. В Регламенте устанавливаются: порядок определения персонального состава палат Конституционного Суда; порядок распределения дел между ними; порядок определения очередности рассмотрения дел в пленарных заседаниях и в заседаниях палат; некоторые правила процедуры и этикета в заседаниях; особенности делопроизводства в Конституционном Суде; требования к работникам аппарата Конституционного Суда и другие вопросы внутренней деятельности Конституционного Суда.

Конституционный Суд издает «*Вестник Конституционного Суда РФ*», в котором публикуются решения, принимаемые Конституционным Судом, особые мнения судей, высказанные при вынесении решений по конкретным делам, и другие материалы.

§3. Структура Конституционного Суда РФ

Конституционный Суд России состоит из *19 судей* и вправе осуществлять свою деятельность при наличии в его составе не менее трех четвертей от общего числа судей. Суд действует как в пленарных заседаниях, так и в заседаниях двух *палат*, включающих в себя соответственно десять и девять судей Конституционного Суда. Персональный состав палат определяется путем жеребьевки. Председатель и заместитель Председателя Конституционного Суда не могут входить в состав одной и той же палаты. Персональный состав палат не должен оставаться неизменным более чем три года подряд.

В пленарных заседаниях участвуют все судьи Конституционного Суда, а в заседаниях палат - судьи, входящие в состав соответствующей палаты. Ст. 21 и 22 Закона «О Конституционном Суде РФ» устанавливают перечни вопросов, которые должны рассматриваться Конституционным Судом в пленарных заседаниях и в заседаниях палат. Причем Конституционный Суд вправе рассмотреть в пленарном заседании любой вопрос, входящий в его компетенцию.

Исключительно в пленарных заседаниях рассматриваются следующие вопросы:

- 1) разрешение дел о соответствии Конституции РФ конституций и уставов субъектов РФ;
- 2) дача толкования Конституции РФ;
- 3) дача заключения о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения Президента РФ в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления;

- 4) принятие посланий Конституционного Суда РФ;
- 5) решение вопроса о выступлении с законодательной инициативой;
- 6) избрание Председателя, заместителя Председателя, судьи-секретаря Конституционного Суда;
- 7) формирование персональных составов палат Конституционного Суда;
- 8) принятие Регламента Конституционного Суда и внесение в него изменений и дополнений;
- 9) установление очередности рассмотрения дел в пленарных заседаниях Конституционного Суда, а также распределение дела между палатами;
- 10) принятие решения о приостановлении или прекращении полномочий судьи Конституционного Суда, а также о досрочном освобождении от должности Председателя, заместителя Председателя и судьи-секретаря.

Выделим основные правила проведения заседаний Конституционного Суда РФ. Рассмотрение дел и вопросов и принятие решений по ним производятся Конституционным Судом коллегиально. Решение принимается только теми судьями, которые участвовали в рассмотрении дела в судебном заседании.

Рассмотрение дел в заседаниях Конституционного Суда проводится открыто. Проведение закрытых заседаний допускается лишь в случаях, предусмотренных Законом «О Конституционном Суде РФ» - когда это необходимо для сохранения охраняемой законом тайны, обеспечения безопасности граждан или защиты общественной нравственности. Решения, принятые как в открытых, так и в закрытых заседаниях, провозглашаются публично.

Разбирательство дел в заседаниях Конституционного Суда происходит на русском языке, устно и на основе непосредственного исследования доказательств. В ходе рассмотрения дел Конституционный Суд заслушивает объяснения сторон, показания экспертов и свидетелей, оглашает имеющиеся документы.

Заседание Конституционного Суда по каждому делу происходит непрерывно, за исключением времени, отведенного для отдыха или необходимого для подготовки участников процесса к дальнейшему разбирательству, а также для устранения обстоятельств, препятствующих нормальному ходу заседания.

На заседаниях присутствуют участники процесса - стороны, их представители, свидетели, эксперты и переводчики. Сторонами именуются заявители (органы, лица, направившие в Суд обращение, послужившее поводом для рассмотрения данного дела), органы и должностные лица, издавшие или подписавшие акт, конституционность которого подлежит проверке, а также государственные органы, компетенция которых оспаривается. Им в силу принципа состязательности предоставляются права, необходимые для активного отстаивания их позиций (например, право знакомиться с материалами, которые выносятся на обсуждение, излагать свое мнение по возникающим вопросам, заявлять ходатайства). При этом в конституционном судопроизводстве в полной мере действует принцип равноправия сторон - какие бы то ни было привилегии, в том числе зависящие от должностного положения сторон или их представителей, недопустимы.

Активная роль в судебных заседаниях отведена судье,

председательствующему в заседании. В этой роли на пленарных заседаниях должны выступать: Председатель Конституционного Суда РФ, а в случае его отсутствия — заместитель Председателя; на заседаниях в составе палат — один из судей данной палаты в порядке очередности. В соответствии со ст. 58 Закона «О Конституционном Суде РФ» председательствующий наделен рядом полномочий, которые необходимы для обеспечения нормального хода заседания. Он, в частности, во время заседания принимает меры к обеспечению установленного порядка разбирательства, фиксации его хода и результатов; предоставляет слово судьям и участникам процесса, может прерывать их выступления, если они отходят от существа рассматриваемого дела, либо при определенных условиях лишить слова. Лица, нарушающие порядок в заседании и не подчиняющиеся распоряжениям председательствующего, могут быть решением Суда подвергнуты штрафу в размере до десяти минимальных месячных размеров оплаты труда.

Ст. 24 Закона «О Конституционном Суде РФ» и п. 2 Регламента Конституционного Суда РФ определяют полномочия Председателя Конституционного Суда.

Председатель Конституционного Суда РФ:

1) руководит подготовкой пленарных заседаний Конституционного Суда, представляет на утверждение Конституционного Суда календарный план проведения пленарных заседаний и рабочих совещаний судей, созывает плановые, а также по собственной инициативе или по требованию одного или более судей - внеплановые пленарные заседания Конституционного Суда или рабочие совещания судей, председательствует на них;

2) вносит на обсуждение Конституционного Суда вопросы, подлежащие рассмотрению в пленарных заседаниях и заседаниях палат;

3) представляет Конституционный Суд в отношениях с государственными органами и организациями, общественными объединениями, по уполномочию Конституционного Суда выступает с заявлениями от его имени;

4) осуществляет общее руководство аппаратом Конституционного Суда, представляет на утверждение Конституционного Суда кандидатуры руководителей Секретариата и других подразделений аппарата, иных служб Конституционного Суда, а также Положение о Секретариате Конституционного Суда и штатное расписание аппарата;

5) осуществляет прием на работу и увольнение с работы сотрудников аппарата Конституционного Суда; применяет к сотрудникам аппарата Конституционного Суда меры поощрения и меры дисциплинарного взыскания; организует работу по повышению квалификации сотрудников аппарата Конституционного Суда;

6) представляет на рассмотрение и утверждение Конституционного Суда проект сметы расходов на очередной финансовый год и отчет о ее исполнении;

7) дает согласие на служебные командировки судей Конституционного Суда, с согласия судей направляет их в такие командировки. Направление судей в командировки продолжительностью свыше 30 суток осуществляется только с согласия Конституционного Суда;

8) в конце года представляет на пленарном заседании доклад о

деятельности Конституционного Суда, а также регулярно информирует судей о своей деятельности.

Заместитель Председателя Конституционного Суда РФ призван выполнять функции, возложенные на него Председателем или Судом. Он также замещает Председателя в тех случаях, когда тот отсутствует по тем или иным причинам.

Полномочия судьи-секретаря Конституционного Суда РФ установлены ст. 27 Закона «О Конституционном Суде РФ» и п. 4 Регламента Конституционного Суда РФ.

Судья-секретарь осуществляет следующие полномочия:

1) непосредственное руководит работой аппарата Конституционного Суда;

2) организационно обеспечивает подготовку и проведение заседаний Конституционного Суда, в т.ч. контролирует работу Секретариата по подготовке материалов к заседаниям Конституционного Суда по обращениям и запросам, принятым к рассмотрению, к посланиям и выступлениям Конституционного Суда с законодательной инициативой;

3) доводит до сведения соответствующих органов, организаций и лиц решения, принятые Конституционным Судом, контролирует работу Секретариата по подготовке аналитических и информационных материалов об исполнении решений Конституционного Суда. Обобщенные данные этой работы по мере необходимости, а также по итогам календарного года направляет судьям Конституционного Суда;

4) организует информационное обеспечение судей Конституционного Суда;

5) организует работу комиссии по присвоению классов чин, определению стажа работы и выслуги лет сотрудников аппарата Конституционного Суда;

6) визирует проекты приказов и распоряжений Председателя Конституционного Суда, представления начальника Секретариата о приеме на работу и увольнении с работы сотрудников Секретариата Конституционного Суда.

В состав *аппарата* Конституционного Суда входит секретариат и пресс-служба, которые действуют в соответствии с принимаемыми Конституционным Судом положениями и правилами внутреннего трудового распорядка. *Секретариат* осуществляет организационное, научно-аналитическое, информационно-справочное и иное обеспечение. Он проводит прием посетителей, рассматривает в предварительном порядке поступающие в Суд обращения, дает на них ответы, если они не затрагивают вопросов, требующих изучения судьями, содействует судьям в подготовке дел и иных вопросов к рассмотрению на заседаниях и совещаниях, изучает и обобщает практику исполнения решений Суда. В Секретариате образуются специализированные подразделения (отделы, сектора, группы). Руководители Секретариата и его подразделений утверждаются по представлению Председателя Суда на пленарных заседаниях. Действует

Секретариат под общим руководством Председателя Суда и непосредственным руководством судьи-секретаря.

Кроме того, в соответствии с п. 61 Регламента Конституционного Суда РФ для подготовки вопросов об изменении и дополнении Регламента Конституционного Суда, кадровых, бюджетных, информационных вопросов, обобщения практики Конституционного Суда и для других целей Конституционный Суд может создавать как временные, так и постоянные *комиссии* из числа судей Конституционного Суда. В состав комиссий могут включаться сотрудники аппарата Конституционного Суда.

Согласно п. 62 регламента Конституционного суда РФ при Конституционном Суде действует *Научно-консультативный совет*, из числа ученых и практикующих специалистов в области права. Основная его задача - обсуждение сложных проблем, возникающих перед Конституционным Судом и дача рекомендаций. Состав Научно-консультативного совета, его функции и порядок деятельности утверждаются Конституционным Судом.

§4. Решения Конституционного суда РФ, их виды и значение

Решения, принимаемые Конституционным Судом, подразделяются на *итоговые решения*, то есть те, по которым суд формулирует свои выводы по существу рассмотренного дела, определяет его итоги и юридические последствия и *решения, по вопросам организации деятельности* Суда (например по вопросам об избрании Председателя Суда, его заместителя и судьи-секретаря, о формировании палат Суда, о принятии к своему производству конкретных дел, о назначении судей-докладчиков, о наложении штрафа на лиц, нарушающих установленный порядок судебного заседания и т.п.).

Итоговое решение Конституционного Суда по существу любого из вопросов, перечисленных в пунктах 1, 2, 3 и 4 ч. 1 ст. 3 Закона «О Конституционном суде РФ» (то есть по делам о конституционности нормативных актов, спорам о компетенции и толковании Конституции), именуется *постановлением*. Итоговое решение Суда по существу запроса о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения Президента РФ в совершении тяжкого преступления именуется *заключением*. Все иные решения Конституционного Суда РФ, принимаемые в ходе осуществления конституционного судопроизводства, именуются *определениями* (ст.ст. 71-83 ФКЗ «О Конституционном Суде РФ»).

Приниматься итоговые решения должны в закрытых совещаниях, на которых вправе присутствовать только принимавшие участие в разбирательстве данного дела судьи. На совещания могут быть допущены лишь работники Конституционного Суда РФ, обеспечивающие протоколирование и нормальный ход совещания. Каждому судье при обсуждении того решения, которое должно быть принято, предоставляется возможность выступать неограниченное количество раз и без лимитирования продолжительности выступлений.

Голосование проводится открыто путем поименного опроса судей. Для принятия решения требуется большинство голосов участвовавших в голосовании судей. Судья не вправе воздерживаться при голосовании. Если он не согласен с принятым решением, то может воспользоваться данным ему правом письменно изложить свое *особое мнение*, и оно должно быть опубликовано вместе с принятым решением. В случае, когда судья в целом поддерживает решение, но не соглашается, скажем, с какими-то доводами в мотивировочной части, ему тоже предоставлено право изложить письменно свое *несогласие*, и это несогласие должно быть опубликовано вместе с текстом решения. Решение (постановление или заключение) подписывается всеми участвовавшими в голосовании судьями, в том числе и теми, которые не согласились с ним. Сопровождение протоколируется. Протокол подписывается тоже всеми судьями, участвовавшими в совещании и оглашению не подлежит.

Решение Суда окончательно, не подлежит обжалованию и вступает в силу немедленно после его провозглашения, действует непосредственно и не требует подтверждения другими органами и должностными лицами. Решения Конституционного Суда обязательны на всей территории России для всех органов государственной власти и местного самоуправления и их должностных лиц, организаций, граждан и их объединений.

Юридическая сила постановления Конституционного Суда РФ о признании акта неконституционным не может быть преодолена повторным принятием этого же акта. Законодатель не вправе издавать нормы, аналогичные тем, которые Суд признал неконституционными.

Акты или их отдельные положения, признанные неконституционными, утрачивают силу; признанные не соответствующими Конституции РФ не вступившие в силу международные договоры РФ не подлежат введению в действие и применению. Положения нормативных актов либо договоров, признанных Конституционным Судом РФ не соответствующими Конституции, не могут применяться судами, другими органами и должностными лицами. Решения судов и иных органов, основанных на актах, признанных неконституционными, не подлежат исполнению и должны быть пересмотрены в установленных федеральным законом случаях.

Признание не соответствующими Конституции РФ федерального закона, нормативного указа Президента РФ, постановления Правительства РФ, нормативного акта субъекта Российской Федерации, договоров или отдельных их положений является основанием для отмены в установленном порядке положений других нормативных актов или договоров, основанных на признанных неконституционными полностью или частично нормативном акте (договоре) либо воспроизводящих их или содержащих такие же положения, какие были признаны неконституционными.

Государственный орган или должностное лицо, принявшие нормативный акт, признанный неконституционным, обязаны рассмотреть вопрос о принятии нового нормативного акта, который должен, в частности, содержать положения

об отмене нормативного акта, признанного не соответствующим Конституции РФ полностью, либо о внесении необходимых изменений и (или) дополнений в нормативный акт, признанный неконституционным в отдельной его части. До принятия нового нормативного акта непосредственно применяется Конституция РФ как акт прямого действия.

§5. Органы конституционного контроля в субъектах РФ

Ст. 27 Закона «О судебной системе РФ» устанавливает основы статуса *конституционных (уставных) судов* субъектов РФ, которые могут создаваться субъектами РФ для рассмотрения вопросов о соответствии законов и иных нормативных правовых актов органов государственной власти и местного самоуправления этих субъектов их конституции (уставу), а также для толкования конституции (устава) соответствующих субъектов РФ.

Конституционные и уставные суды, что подтверждает и практика их работы, могут решать многие другие вопросы, находящиеся в компетенции субъекта Российской Федерации. В частности, разрешать споры о компетенции между органами государственной власти субъекта Российской Федерации, а также между ними и местным самоуправлением; осуществлять предварительный контроль за конституционностью заключаемых с участием органов государственной власти субъекта Российской Федерации договоров; проверять по жалобам граждан и запросам судов конституционность региональных законов и иных нормативных актов, примененных в конкретном деле; осуществлять предварительный контроль за конституционностью законов или иных нормативных актов, выносимых на референдум субъекта Российской Федерации и местный референдум. Многие из перечисленных вопросов в отсутствие конституционных и уставных судов во многих субъектах Федерации остаются сейчас вне пределов конституционного контроля.

Финансирование конституционного (уставного) суда субъекта РФ производится за счет средств бюджета соответствующего субъекта.

Конституционный (уставный) суд субъекта РФ рассматривает отнесенные к его компетенции вопросы в порядке, установленном законом субъекта РФ.

Решение такого суда, принятое в пределах его полномочий, не может быть пересмотрено иным судом. Вместе с тем, остается открытым вопрос о том, кто может отменить решение таких судов, в случае, если они приняты с превышением их полномочий, например по вопросам, отнесенным Конституцией РФ к предметам ведения РФ или совместного ведения РФ и ее субъектов. Представляется необходимым включение в компетенцию Конституционного Суда РФ полномочий по рассмотрению соответствия Конституции РФ решений, вынесенных конституционными (уставными) судами субъектов РФ по вопросам

ведения РФ и вопросам совместного ведения РФ и ее субъектов.

Здесь же следует затронуть вопрос о взаимоотношениях конституционных (уставных) судов и судов общей юрисдикции в субъектах РФ в части разграничения их подведомственности. Они должны основываться на Федеральном конституционном законе «О судебной системе РФ» (ч. 1 ст. 27) и правовых позициях Конституционного Суда РФ, выраженных им в постановлениях от 30 апреля 1997 г. №7-П и 16 июня 1998 г. №19-П, согласно которым из статьи 76 Конституции РФ не вытекает правомочия федеральных судов признавать нормативные акты субъектов Федерации не соответствующими их конституциям (уставам). По смыслу ч. 2 ст. 5, ст. 73 и 118 Конституции РФ это разрешено лишь органам конституционного судопроизводства, если такое их правоприменение предусматривается конституциями (уставами). Отсюда суды общей юрисдикции на территории субъекта Федерации не вправе рассматривать дела о конституционности нормативных актов органов государственной власти субъекта и органов местного самоуправления, давать толкование конституций (уставов), если региональным законом они отнесены к ведению конституционного (уставного) суда и последний осуществляет свою деятельность. Конституционные (уставные) суды помимо перечисленных полномочий вправе рассматривать и другие публично-правовые вопросы, не отнесенные федеральным законом к ведению судов общей юрисдикции.

Несмотря на возможность субъектов Российской Федерации наделить свои конституционные и уставные суды столь широкими полномочиями и тем самым упрочить законность в правотворчестве и применении права на своей территории, становление судебных органов конституционного контроля идет крайне медленно ввиду правовых, кадровых, финансовых и других причин. Требуется совместные усилия федеральных и региональных органов власти для их устранения и решения проблем конституционного (уставного) правосудия. Среди них: разработка модельных законов, содействие подготовке квалифицированных кадров, методическая помощь со стороны федеральных судов, создание материальных условий для вновь образуемых судов, завершение в течение ближайших лет формирования правовой базы для конституционного правосудия в субъектах Российской Федерации и реального образования конституционных (уставных) судов¹.

Рекомендуемые правовые источники:

1. Конституция РФ – ст. 15, 120, 125.
2. Федеральный конституционный закон «О судебной системе РФ» - ст. 5.

¹ См.: Митюков М. Конституционные (уставные) суды: от теории вопроса к практике решения // Российская юстиция. – 2000. - №4. - С.2.

3. Федеральный конституционный закон «О Конституционном Суде РФ».

4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах применения судами Конституции РФ при осуществлении правосудия» от 31 октября 1995 г.

5. Постановление Конституционного Суда РФ от 16 июня 1998 г. №19-П по делу о толковании отдельных положений статей 125, 126 и 127 Конституции РФ.

Глава 7

Правовой статус судей, присяжных и арбитражных заседателей. Органы судейского сообщества

§1. Понятие и общая характеристика правового статуса судей. Требования, предъявляемые к судье

Правовой статус судей - это установленная законом совокупность прав, обязанностей и ответственности судей, а также гарантий их независимости при осуществлении правосудия.

Основы статуса судей установлены ст. 119 - 122 Конституции РФ, главой 2 Федерального конституционного закона «О судебной системе РФ» и Законом РФ «О статусе судей в Российской Федерации». Кроме того, Советом судей РФ 21 октября 1993 г. был принят *Кодекс чести судьи РФ*, который в соответствии с Законом «О статусе судей в РФ» и в развитие его положений устанавливает правила поведения судьи в профессиональной и внеслужебной деятельности, обязательные для каждого судьи Российской Федерации, независимо от занимаемой должности, а также для судей, находящихся в отставке, но сохраняющих звание судьи и принадлежность к судейскому сообществу. Данный документ является не источником права, а сводом правил корпоративной этики судей.

Согласно ч. 1 и 2 ст. 11 Закона «О судебной системе РФ» судьями являются лица, наделенные в соответствии с Конституцией РФ и федеральным законом полномочиями осуществлять правосудие и исполняющие свои обязанности на профессиональной основе. Судья, имеющий стаж работы в качестве судьи не менее десяти лет и находящийся в отставке, считается почетным судьей. Он может быть привлечен к осуществлению правосудия в качестве судьи с его согласия на срок до одного года в случае наличия вакантной должности судьи, либо в случае временного значительного увеличения объема работы в суде, либо в случае отсутствия судьи или приостановления его полномочий.

Европейская хартия о статусе судей, принятая на многосторонней встрече, организованной Советом Европы и состоявшейся в Страсбурге 8-10 июля 1998 г., устанавливает, что статус судей призван обеспечивать компетентность, независимость и беспристрастность, которых любой человек законно ожидает от судебных органов и от каждого судьи, которому доверена защита его прав. Хартия предусматривает следующие основные положения, касающиеся закрепления статуса и гарантий независимости судей в законодательстве:

- создание профессиональных организаций судей, способствующих защите судей;

- требования к кандидатам на должность судьи могут быть связаны с наличием юридического образования и стажа работы, и не могут быть обусловлены половой, этнической или социальной принадлежностью, философскими, политическими или религиозными убеждениями кандидата;

- решение о назначении судьи должно приниматься независимой инстанцией исполнительной или законодательной власти, в рамках которой заседает по меньшей мере половина судей;

- судья должен воздерживаться от любого поведения, способного реально нарушить веру в его беспристрастность и независимость;

- применение мер ответственности к судье возможно лишь с согласия судебного органа или независимой инстанции, включающей не менее половины судей;

- уровень оплаты труда судьи и предоставления иных социальных гарантий должен обеспечивать независимость судьи, чтобы защитить судью от давления, нацеленного на то, чтобы оказать влияние на его решение. Государство должно обеспечить судье средства, необходимые для успешного выполнения его задач, и, в частности, для рассмотрения дел в разумные сроки;

- судьям должно быть гарантировано поддержание определенного уровня и углубления знаний, необходимых для выполнения их полномочий, путем регулярного допуска к профессиональному образованию, расходы по которому несет государство.

Все судьи в России обладают единым статусом и различаются между собой только полномочиями и компетенцией. Особенности правового положения отдельных категорий судей, в частности судей военных судов, судей Конституционного Суда РФ определяются соответствующими федеральными конституционными законами и федеральными законами, а в отношении мировых судей и судей конституционных (уставных) судов субъектов РФ, - также и законами субъектов РФ. Особенности правового статуса судей военных судов обусловлены тем, что они являются военнослужащими, т.е. проходят военную службу в соответствии с Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе» и имеют офицерские звания.

Совокупность всех судей, как занимающихся судебной деятельностью, так и находящихся в отставке, обозначается термином *«судейский корпус»*.

Судьям в зависимости от занимаемой должности, стажа работы в должности судьи и иных предусмотренных законом обстоятельств присваиваются *квалификационные классы*. Присвоение судье квалификационного класса не

означает изменения его статуса относительно других судей в Российской Федерации.

Ст. 3 Закона «О статусе судей в РФ» и Кодекс чести судьи РФ устанавливают требования, предъявляемые к судье.

Судья обязан:

1) неукоснительно соблюдать Конституцию России и другие законодательные акты, действующие на территории Российской Федерации, а также руководствоваться в своей деятельности общепринятыми нормами нравственности и правилами поведения, способствовать утверждению в обществе уверенности в справедливости, беспристрастности и независимости суда;

2) при исполнении своих полномочий, а также во внеслужебных отношениях избегать всего, что могло бы умалить авторитет судебной власти, личное достоинство и репутацию судьи или вызвать сомнение в его объективности, справедливости и беспристрастности;

3) не допускать влияния на свою профессиональную деятельность кого бы то ни было, в том числе своих родственников, друзей или знакомых, при принятии решения по делу быть свободным от приверженности одной из сторон, от влияния общественного мнения, от опасений перед критикой своей деятельности;

4) избегать любых личных связей, которые могут причинить ущерб репутации, затронуть честь и достоинство судьи, воздерживаться от финансовых и деловых связей, которые способны нарушить его беспристрастность, помешать ему должным образом исполнять свои обязанности.

5) добросовестно исполнять свои профессиональные обязанности и принимать все необходимые меры для своевременного рассмотрения дел, а также поддерживать свою квалификацию на высоком уровне, необходимом для надлежащего исполнения обязанностей по осуществлению правосудия;

6) проявлять терпение, вежливость, тактичность и уважение к участникам судебного разбирательства и другим лицам, с которыми судья общается при исполнении служебных обязанностей;

7) хранить профессиональную тайну в отношении информации, полученной в ходе исполнения своих обязанностей, не делать публичных заявлений, комментариев, выступлений в прессе по делам, находящимся в производстве суда до вступления в силу постановлений, принятых по ним. Судья не вправе публично вне рамок профессиональной деятельности подвергать сомнению постановления судов, вступивших в законную силу и действия своих коллег;

8) с уважением и пониманием относиться к стремлению средств массовой информации освещать деятельность суда и оказывать им необходимое содействие, если это не будет мешать проведению судебного процесса или использоваться для оказания воздействия на суд.

Выполнение обязанностей по осуществлению правосудия должно иметь для судьи приоритетное значение над иными занятиями. Поэтому *судья не вправе:*

1) быть депутатом, третейским судьей, арбитром;

2) принадлежать к политическим партиям и движениям, поддерживать их

материально или иным способом, а также публично выражать свои политические взгляды, участвовать в шествиях и демонстрациях, имеющих политический характер, или в других политических акциях;

3) осуществлять предпринимательскую деятельность, а также совмещать работу в должности судьи с другой оплачиваемой работой, кроме научной, преподавательской, литературной и иной творческой деятельности.

Из данного правила Закон «О статусе судей в РФ» устанавливает некоторые изъятия. Так, судья, пребывающий в отставке и имеющий стаж работы в должности судьи не менее 20 лет либо достигший возраста 55 (для женщин - 50) лет, вправе работать в органах государственной власти, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, в профсоюзных и иных общественных объединениях, а также работать в качестве помощника депутата Государственной Думы или члена Совета Федерации Федерального Собрания РФ либо помощника депутата законодательного (представительного) органа субъекта РФ, но не вправе занимать должности прокурора, следователя и дознавателя. Однако в период осуществления данной деятельности судьей, пребывающим в отставке, на него не распространяются гарантии неприкосновенности, установленные ст. 16 Закона «О статусе судей в РФ», а членство данного судьи в органах судейского сообщества на этот период приостанавливается.

Судья может участвовать в публичных заседаниях или контактировать иным образом с органами законодательной и исполнительной власти или их должностными лицами по вопросам, касающимся правовой системы или осуществления правосудия, если при подобных контактах не оказывается давление на судью в связи с выполнением им своих профессиональных обязанностей и не возникает сомнений в его объективности.

Нарушение судьей указанных выше требований, невыполнение им своих обязанностей, совершение судьей должностного или иного проступка влечет ответственность в соответствии с действующим законодательством при соблюдении установленных гарантий его неприкосновенности. При этом учитываются все обстоятельства совершенного проступка, его тяжесть и ущерб, причиненный авторитету судебной власти. За совершение проступка, позорящего честь и достоинство судьи, умалившего авторитет судебной власти, квалификационная коллегия судей может прекратить его полномочия в порядке, установленном Законом «О статусе судей в РФ». В соответствии с примечанием к ст. 4 Кодекса чести судьи РФ под проступком, позорящим честь и достоинство судьи понимается такое действие или бездействие, которое, хотя и не является преступным, но по своему характеру несовместимо с высоким званием судьи.

§2. Порядок формирования судейского корпуса

Требования, предъявляемые к кандидатам на должность судьи, и порядок назначения судей на должность установлены ст. 119 и 128 Конституции РФ, ст. 13 Закона «О судебной системе РФ», ст. 4-6 Закона «О статусе судей в РФ», ст. 8 и 9

Закона «О Конституционном суде РФ», ст. 27 Закона «О военных судах РФ», ст. 5 и 6 Закона «О мировых судьях в РФ».

Требования, установленные законом к кандидатам на должность судьи, можно подразделить на несколько групп:

- 1) требования к гражданству кандидата;
- 2) требования к достижению кандидатом определенного возраста;
- 3) наличие у кандидата высшего юридического образования;
- 4) наличие у кандидата определенного стажа работы по юридической профессии;
- 5) отсутствие у кандидата заболеваний, препятствующих назначению на должность судьи;
- б) дополнительные требования, установленные законодательством.

Наиболее общие, базовые требования к кандидатам в судьи установлены ст. 119 Конституции РФ, где сказано, что судьями могут быть граждане России, достигшие возраста 25 лет, имеющие высшее юридическое образование и стаж работы по юридической профессии не менее пяти лет, иные же требования к кандидатам на должность судьи устанавливаются федеральными законами. В развитие данной конституционной нормы ст. 4 Закона «О статусе судей в РФ» определяет, что судьей может быть гражданин РФ, имеющий высшее юридическое образование и соответствующий требованиям, предъявляемым к кандидату на должность судьи Конституцией РФ, федеральными конституционными законами, а также федеральными законами. Данные требования конкретизируются применительно к кандидатам на должности судей в зависимости от положения соответствующего суда в судебной системе РФ:

- *судьей Конституционного Суда РФ* может быть гражданин, достигший возраста 40 лет и имеющий стаж работы по юридической профессии не менее 15 лет;

- *судьей Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ* может быть гражданин, достигший возраста 35 лет и имеющий стаж работы по юридической профессии не менее 10 лет;

- *судьей верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области, суда автономного округа, окружного (флотского) военного суда, федерального арбитражного суда округа, арбитражного апелляционного суда¹* может быть гражданин, достигший возраста 30 лет и имеющий стаж работы по юридической профессии не менее семи лет;

- *судьей арбитражного суда субъекта РФ, конституционного (уставного) суда субъекта РФ, районного суда, гарнизонного военного суда, а также мировым судьей* может быть гражданин, достигший возраста 25 лет и имеющий

¹Согласно абзацу второму ч. 2 ст. 8 Федерального конституционного закона «Об арбитражных судах в РФ» председатели, заместители председателей и судьи арбитражных апелляционных судов назначаются на должность при соблюдении требований и в порядке, которые установлены для председателей, заместителей председателей и судей федеральных арбитражных судов округов (абзац дополнительно включен с 9 июля 2003 г. Федеральным конституционным законом от 4 июля 2003 г. №4-ФКЗ).

стаж работы по юридической профессии не менее пяти лет.

При этом в *стаж работы по юридической профессии* включается время работы на требующих юридического образования государственных должностях в органах государственной власти и местного самоуправления, в органах Судебного департамента при Верховном Суде РФ, в юридических службах организаций независимо от организационно-правовых форм и форм собственности, в научно-исследовательских институтах и иных научно-исследовательских учреждениях, время работы в качестве преподавателя юридических дисциплин в учреждениях среднего профессионального, высшего профессионального и послевузовского профессионального образования, а также время работы в качестве адвоката и нотариуса.

Федеральным законом могут быть установлены *дополнительные требования к кандидатам в судьи* судов РФ. Так, Закон «О Конституционном Суде РФ» в ст. 8 помимо требований к гражданству, наличию высшего юридического образования, возраста и стажа работы устанавливает дополнительные требования к кандидатам на должность судьи Конституционного Суда РФ – у кандидата должна быть безупречная репутация и он должен обладать признанной высокой квалификацией в области права.

Ст. 27 Закона «О военных судах РФ» устанавливает дополнительные требования к кандидатам на должность судьи военного суда: кандидат не должен совершить порочащих его поступков, должен иметь офицерское звание и заключить контракт о прохождении военной службы.

Дополнительные требования к кандидатам на должности судей конституционных (уставных) судов субъектов РФ могут устанавливаться также законами субъектов РФ.

Несмотря на то, что в ст. 4 закона «О статусе судей в РФ» не указаны *требования к состоянию здоровья* кандидатов на должность судьи, из содержания ст. 4_1 данного Закона можно сделать вывод, что общим для всех кандидатов в судьи является требование об отсутствии у них заболеваний, препятствующих назначению на должность судьи. Указанная статья с целью обеспечения соблюдения данного требования предусматривает обязательное проведение предварительного медицинского освидетельствования кандидатов на должность судьи.

Ст. 5 Закона «О статусе судей в РФ» определяет *порядок отбора кандидатов на должность судьи*.

Отбор кандидатов осуществляется на конкурсной основе. Председатель суда, в котором открылась вакантная должность судьи, сообщает об этом в соответствующую квалификационную коллегия судей не позднее чем через 10 дней после открытия вакансии. Квалификационная коллегия судей не позднее чем через 10 дней после получения сообщения председателя суда объявляет об открытии вакансии в средствах массовой информации с указанием времени и места приема заявлений от претендентов на должность судьи, а также времени и места рассмотрения поступивших заявлений.

Любой гражданин, отвечающий требованиям установленным законом к кандидатам на должность судьи, вправе сдать квалификационный экзамен на

должность судьи, обратившись для этого в соответствующую экзаменационную комиссию с заявлением о сдаче квалификационного экзамена. Квалификационный экзамен на должность судьи принимается экзаменационной комиссией, состоящей при соответствующей квалификационной коллегии судей субъекта РФ, которая утверждает персональный состав экзаменационной комиссии. Положение об экзаменационных комиссиях по приему квалификационного экзамена на должность судьи, утвержденное Постановлением Высшей квалификационной коллегии судей РФ от 15 мая 2002 г. регулирует порядок образования таких комиссий и организацию их работы, а также порядок проведения квалификационных экзаменов на должность судьи.

Экзаменационные комиссии состоят при соответствующих квалификационных коллегиях судей и образуются из числа наиболее опытных судей. В состав этих комиссий могут входить ученые-правоведы и преподаватели юридических дисциплин. Экзамен проводится по экзаменационным билетам, каждый из которых содержит 3 вопроса по различным отраслям права и 2 задачи из судебной практики. По решению экзаменационной комиссии экзамен может быть дополнен письменным заданием по подготовке проекта процессуального документа. На подготовку к ответам по вопросам билета, включая решение задач и составление процессуальных документов, отводится не менее двух часов. Во время экзамена кандидат вправе пользоваться сборниками нормативных правовых актов и справочными материалами. Оценки, выставленные по каждому вопросу билета и по письменному заданию, а также по результатам экзамена, отражаются в протоколе заседания экзаменационной комиссии, к которому приобщается письменная работа претендента. По итогам экзамена принимается решение о сдаче или несдаче квалификационного экзамена на должность судьи суда соответствующего вида и уровня. Лицу, сдавшему квалификационный экзамен, выдается удостоверение об этом, а также выписка из протокола заседания экзаменационной комиссии с оценками.

Результаты квалификационного экзамена действительны в течение трех лет после его сдачи, а после назначения гражданина на должность судьи - в течение всего времени пребывания его в качестве судьи.

Порядок наделения судей полномочиями установлен ст. 128 Конституции РФ, ст. 6 Закона «О статусе судей в РФ», ст. 9 Закона «О Конституционном Суде РФ». При этом назначение кандидатов на должности судей производится только при наличии положительного заключения соответствующей квалификационной коллегии судей.

Лицо, сдавшее квалификационный экзамен, вправе обратиться в соответствующую квалификационную коллегию судей с заявлением о рекомендации его на вакантную должность судьи. Квалификационная коллегия судей организует проверку достоверности документов и сведений, представленных претендентами на должность судьи. По результатам рассмотрения заявлений всех граждан, претендующих на должность судьи, итогов проверки достоверности представленных ими документов и сведений, и с учетом результатов квалификационного экзамена квалификационная коллегия судей принимает решение о рекомендации одного из претендентов на должность судьи.

В случае, если ни один из граждан, претендующих на должность судьи, не соответствует требованиям к претендентам на должность судьи, предъявляемым законом, квалификационная коллегия судей принимает в отношении каждого из этих граждан мотивированное решение об отказе в рекомендации на должность судьи и объявляет в средствах массовой информации о новом времени и месте приема и рассмотрения заявлений от претендентов на должность судьи. Решение квалификационной коллегии судей может быть обжаловано в судебном порядке.

Решение квалификационной коллегии судей о рекомендации гражданина на должность судьи направляется председателю соответствующего суда, который в случае согласия с указанным решением вносит в установленном порядке представление о назначении рекомендуемого лица на должность судьи. В случае несогласия с указанным решением председатель суда возвращает его для повторного рассмотрения в ту же квалификационную коллегия судей. Если при повторном рассмотрении квалификационная коллегия судей двумя третями голосов членов коллегии подтверждает первоначальное решение, то председатель суда обязан внести представление о назначении рекомендуемого лица на должность судьи.

Судьи Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ назначаются Советом Федерации Федерального Собрания РФ по представлению Президента РФ, которое вносится с учетом мнения соответственно Председателя Верховного Суда РФ и Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ.

Судьи Конституционного Суда РФ также назначаются Советом Федерации по представлению Президента России. Предложения о кандидатах на должности судей Конституционного Суда РФ могут вноситься Президенту РФ членами Совета Федерации и депутатами Государственной Думы, а также законодательными (представительными) органами субъектов РФ, высшими судебными органами и федеральными юридическими ведомствами, всероссийскими юридическими сообществами, юридическими научными и учебными заведениями.

Судьи других федеральных судов - арбитражных судов, федеральных судов общей юрисдикции, в т.ч. военных судов назначаются Президентом РФ по представлению соответственно Председателя Верховного Суда РФ и Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ.

Президент РФ в двухмесячный срок со дня получения необходимых материалов назначает судей федеральных судов, а кандидатов в судьи Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ представляет для назначения Совету Федерации Федерального Собрания РФ либо отклоняет представленные кандидатуры, о чем сообщается председателю соответствующего суда.

Порядок наделяния полномочиями мировых судей устанавливается ст. 6 Закона «О мировых судьях РФ» и законами соответствующих субъектов РФ. Мировые судьи назначаются (избираются) на должность законодательным (представительным) органом государственной власти субъекта РФ либо избираются на должность населением соответствующего судебного участка в порядке, установленном законом субъекта Российской Федерации.

Порядок назначения на должность председателей, заместителей председателей и других судей конституционных (уставных) судов субъектов РФ устанавливается законами субъектов РФ.

Ст. 6_1 Закона «О статусе судей РФ» и ст. 23 Закона «О Конституционном Суде РФ», установлены особые правила наделения полномочиями и прекращения полномочий *председателей и заместителей председателей судов.*

Председатель Конституционного Суда РФ и его заместитель избираются на пленарном заседании из числа судей этого суда тайным голосованием большинством от общего числа судей Конституционного Суда РФ сроком на три года.

Председатель Верховного Суда РФ и Председатель Высшего Арбитражного Суда РФ назначаются на должность Советом Федерации Федерального Собрания РФ сроком на шесть лет по представлению Президента РФ при наличии положительного заключения Высшей квалификационной коллегии судей РФ. Их заместители назначаются в том же порядке, только представление Президента РФ об их назначении должно быть основано на представлении соответственно Председателя Верховного Суда РФ и Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ.

Председатели, заместители председателей других арбитражных судов, судов общей юрисдикции областного звена и военных судов назначаются на должность Президентом РФ сроком на шесть лет по представлению соответственно Председателя Верховного Суда РФ или Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ при наличии положительного заключения Высшей квалификационной коллегии судей РФ.

Председатели, заместители председателей районных судов назначаются на должность Президентом РФ сроком на шесть лет по представлению Председателя Верховного Суда РФ при наличии положительного заключения соответствующих квалификационных коллегий судей субъектов РФ.

§3. Гарантии независимости судей

Под гарантиями независимости судей следует понимать меры правового, организационного и материального характера, призванные обеспечивать независимое положение судей при осуществлении ими правосудия.

Гарантии независимости судьи, включая меры его правовой защиты, материального и социального обеспечения, предусмотрены Законом «О статусе судей в РФ». Они распространяются на всех судей в Российской Федерации и не могут быть отменены или снижены иными нормативными актами.

К гарантиям независимости судей относятся:

1. *Установленная законом процедура осуществления правосудия*, в т.ч. запрет под угрозой ответственности, чьего бы то ни было вмешательства в деятельность по осуществлению правосудия.

Ст. 1 Закона «О статусе судей в РФ» устанавливает, что требования и распоряжения судей при осуществлении ими полномочий обязательны для всех

без исключения государственных и муниципальных органов, их должностных лиц, общественных объединений, других юридических и физических лиц. Информация, документы и их копии, необходимые для осуществления правосудия, предоставляются по требованию судей безвозмездно. Неисполнение требований и распоряжений судей влечет установленную законом ответственность.

Согласно ст. 10 Закона «О статусе судей в РФ» всякое вмешательство в деятельность судьи по осуществлению правосудия преследуется по закону. Судья не обязан давать каких-либо объяснений по существу рассмотренных или находящихся в производстве дел, а также представлять их кому бы то ни было для ознакомления, иначе как в случаях и порядке, предусмотренных процессуальным законом.

Судебное разбирательство происходит в условиях, обеспечивающих надлежащий порядок в судебном заседании и безопасность участников процесса. Участники процесса и все присутствующие в зале судебного заседания граждане обязаны соблюдать установленный порядок в судебном заседании. Порядок судебного разбирательства обеспечивается судебными приставами. Распоряжения председательствующего судьи и требования судебного пристава по обеспечению порядка судебного заседания обязательны для лиц, присутствующих в зале судебного заседания. При нарушении порядка в судебном заседании, неподчинении распоряжениям председательствующего или судебного пристава лицо, присутствующее в зале судебного заседания, предупреждается о недопустимости такого поведения, в случае неподчинения удаляется из зала судебного заседания, на него судом может быть наложено денежное взыскание (штраф). В случае, если в действиях лица, нарушающего порядок в судебном заседании, имеются признаки преступления, судья направляет соответствующие материалы прокурору для возбуждения уголовного дела в отношении нарушителя (ст. 258 УПК РФ, ст. 159 ГПК РФ, ст. 154 АПК РФ).

Процессуальное законодательство запрещает вышестоящим судебным инстанциям давать такие указания нижестоящим инстанциям, которые противоречат самостоятельности суда и независимости судей при осуществлении правосудия. Так, ч. ст. 386 УПК РФ устанавливает, что при отмене приговора и направлении уголовного дела на новое судебное рассмотрение суд кассационной инстанции не вправе предрешать вопросы:

- 1) о доказанности или недоказанности обвинения;
- 2) о достоверности или недостоверности того или иного доказательства;
- 3) о преимуществах одних доказательств перед другими;
- 4) о мере наказания.

Согласно ч. 2 ст. 369 ГПК РФ суд кассационной инстанции в случае отмены решения суда первой инстанции и передачи дела на новое рассмотрение не вправе предрешать вопросы о достоверности или недостоверности того или иного доказательства, о преимуществе одних доказательств перед другими, а также о том, какое решение суда должно быть принято при новом рассмотрении дела.

Кроме того независимость судей призвано обеспечивать правило о

принятии судебного решения в совещательной комнате и соблюдение тайны совещания судей. Во время постановления решения в совещательной комнате могут находиться лишь судьи, входящие в состав суда по данному делу. Запрещается доступ в это помещение других лиц, а также иные способы общения с лицами, входящими в состав суда. По окончании рабочего времени, а также в течение рабочего дня судьи вправе сделать перерыв для отдыха с выходом из совещательной комнаты. Судьи не вправе разглашать сведения о содержании обсуждения при принятии судебного акта, о позиции отдельных судей, входивших в состав суда, и иным способом раскрывать тайну совещания судей (ст. 298 УПК РФ, ст. 194 ГПК РФ, ст. 167 АПК РФ). Нарушение тайны совещания судей признается процессуальным законодательством безусловным основанием к отмене судебного решения.

2. *Несменяемость судей.* Судья не может быть переведен, назначен или избран на другую должность или в другой суд без его согласия. В случае упразднения или реорганизации суда судья может быть с его согласия переведен в другой суд. За время, в течение которого оформляется перевод, за судьей сохраняется заработная плата. Судьям, переведенным в другую местность, расходы по их переезду и переезду членов их семей возмещаются в полном объеме. В случае отказа судьи от перевода он имеет право на выход в отставку на общих основаниях.

Полномочия судьи могут быть прекращены или приостановлены в порядке, установленном законом и только по решению соответствующей квалификационной коллегии судей.

3. Независимость судьи обеспечивается также его *правом на отставку*. Отставкой судьи по смыслу Закона «О статусе судей в РФ» признается почетный уход или почетное удаление судьи с должности. Уход – это добровольный уход в отставку по инициативе судьи. Каждый судья имеет право на отставку по собственному желанию независимо от возраста. Удаление – это вынужденная отставка судьи в случае достижения им предельного срока полномочий, неспособности по состоянию здоровья или по иным уважительным причинам осуществлять полномочия судьи. За лицом, пребывающим в отставке, сохраняются звание судьи, гарантии личной неприкосновенности и принадлежность к судейскому сообществу.

Ушедшему или удаленному в отставку судье выплачивается выходное пособие из расчета месячной заработной платы по последней должности за каждый полный год работы судьей, но не менее шестикратного размера месячной заработной платы по оставляемой должности.

Пребывающему в отставке судье, имеющему стаж работы в должности судьи не менее 20 лет, выплачивается по его выбору пенсия на общих основаниях или не облагаемое налогом ежемесячное пожизненное содержание в размере восьмидесяти процентов заработной платы работающего по соответствующей должности судьи. В случае если стаж работы у судьи превышает 20 лет, то размер пожизненного содержания увеличивается на 1 процент за каждый год стажа свыше 20 лет, но пожизненное содержание не должно превышать 85 процентов заработной платы занимающего соответствующую должность работающего

судьи. Пребывающему в отставке судье, имеющему стаж работы в должности судьи менее 20 лет и достигшему возраста 55 (для женщин - 50) лет, размер ежемесячного пожизненного содержания исчисляется пропорционально количеству полных лет, отработанных в должности судьи.

Судья считается пребывающим в отставке до тех пор, пока соблюдает требования, предусмотренные Законом «О статусе судей в РФ», сохраняет гражданство Российской Федерации и не допускает поступков, его порочащих и тем самым умаляющих авторитет судебной власти. Квалификационная коллегия судей по месту прежней работы или постоянного жительства пребывающего в отставке судьи, установив, что он более не отвечает требованиям, предъявляемым к судьям указанным Законом, прекращает отставку судьи. Отставка судьи прекращается также в случае повторного назначения (избрания) его на должность судьи.

4. Одной из центральных гарантий независимости судей является их *неприкосновенность*. Неприкосновенность судьи включает в себя неприкосновенность его личности, неприкосновенность занимаемых им жилых и служебных помещений, используемых им личных и служебных транспортных средств, принадлежащих ему документов, багажа и иного имущества, тайну переписки и иной корреспонденции (телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных принимаемых и отправляемых судьей сообщений).

Неприкосновенность судьи предполагает также и установленный законом *иммунитет от ответственности*. Судья, в том числе по истечении срока его полномочий, не может быть привлечен к какой-либо ответственности за выраженное им при осуществлении правосудия мнение и принятое судом решение, если только вступившим в законную силу приговором суда не будет установлена виновность судьи в преступном злоупотреблении либо вынесении заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта. При этом привлечение судьи к ответственности в указанных случаях принимается в особом, усложненном порядке.

Так, *решение по вопросу о возбуждении уголовного дела в отношении судей* либо о привлечении судьи в качестве обвиняемого по другому уголовному делу принимается: в отношении судей Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, других арбитражных судов, судов общей юрисдикции областного звена, в т.ч. окружного (флотского) военного суда, - Генеральным прокурором РФ на основании заключения судебной коллегии в составе трех судей Верховного Суда РФ о наличии в действиях судьи признаков преступления и с согласия Высшей квалификационной коллегии судей РФ (в отношении судей Конституционного Суда РФ – с согласия Конституционного Суда РФ); в отношении других судей – Генеральным прокурором РФ на основании заключения судебной коллегии в составе трех судей суда областного звена о наличии в действиях судьи признаков преступления и с согласия квалификационной коллегии судей соответствующего субъекта РФ.

Изменение в ходе расследования уголовного дела квалификации преступления, которое может повлечь ухудшение положения судьи, допускается только в порядке, установленном для принятия решения о возбуждении

уголовного дела в отношении судьи либо о привлечении его в качестве обвиняемого по уголовному делу.

Решение по вопросу о привлечении судьи к административной ответственности принимается: в отношении судьи Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, другого арбитражного суда, суда общей юрисдикции областного звена, в т.ч. окружного (флотского) военного суда - судебной коллегией в составе трех судей Верховного Суда РФ по представлению Генерального прокурора РФ; в отношении судьи иного суда - судебной коллегией в составе трех судей суда областного звена по представлению Генерального прокурора РФ.

Судья, задержанный по подозрению в совершении преступления или по иному основанию либо принудительно доставленный в любой государственный орган, если личность этого судьи не могла быть известна в момент задержания, после установления его личности *подлежит немедленному освобождению*. Личный досмотр судьи не допускается, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом в целях обеспечения безопасности других лиц.

Решение об избрании в отношении судьи в качестве меры пресечения заключения под стражу принимается: в отношении судей Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, других арбитражных судов, судов общей юрисдикции областного звена, в т.ч. окружного (флотского) военного суда - судебной коллегией в составе трех судей Верховного Суда РФ по ходатайству Генерального прокурора РФ; в отношении судьи иного суда - судебной коллегией в составе трех судей соответствующего суда областного звена по ходатайству Генерального прокурора РФ. Причем заключение судьи под стражу производится с согласия соответственно Конституционного Суда РФ либо соответствующей квалификационной коллегии судей по представлению Генерального прокурора РФ.

Осуществление в отношении судьи оперативно-розыскных мероприятий, а также следственных действий (если в отношении судьи не возбуждено уголовное дело либо он не привлечен в качестве обвиняемого по уголовному делу), связанных с ограничением его гражданских прав либо с нарушением его неприкосновенности допускается не иначе как на основании решения, принимаемого: в отношении судей Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, других арбитражных судов, судов общей юрисдикции областного звена, в т.ч. окружного (флотского) военного суда - судебной коллегией в составе трех судей Верховного Суда РФ; в отношении судьи иного суда - судебной коллегией в составе трех судей областного, краевого суда.

При рассмотрении вопросов о возбуждении уголовного дела в отношении судьи либо о привлечении его в качестве обвиняемого по уголовному делу, о привлечении судьи к административной ответственности, о производстве в отношении судьи оперативно-розыскных мероприятий соответствующий суд либо квалификационная коллегия судей, установив, что производство указанных мероприятий или действий обусловлено позицией, занимаемой судьей при

осуществлении им своих полномочий, отказывают в даче согласия на производство указанных мероприятий или действий.

Уголовное дело в отношении судьи по его ходатайству, заявленному до начала судебного разбирательства, рассматривается Верховным Судом РФ.

За совершение *дисциплинарного проступка*, связанного с нарушением норм Закона «О статусе судей в РФ», положений Кодекса чести судьи РФ на судью может быть наложено дисциплинарное взыскание в виде предупреждения или досрочного прекращения полномочий судьи. Решение о наложении на судью дисциплинарного взыскания принимается квалификационной коллегией судей, к компетенции которой относится рассмотрение вопроса о прекращении полномочий этого судьи на момент принятия решения, а в отношении судей Конституционного суда РФ – этим судом.

5. Следующей гарантией независимости судьи является *деятельность органов судейского сообщества*, которые создаются и действуют для выражения интересов судей как носителей судебной власти (ч. 1 ст. 3 Федерального закона «Об органах судейского сообщества» от 14 марта 2002 г. №30-ФЗ). Органами судейского сообщества в России являются: Всероссийский съезд судей; конференции судей субъектов РФ; Совет судей РФ; советы судей субъектов Федерации; общие собрания судей судов; Высшая квалификационная коллегия судей РФ; квалификационные коллегии судей субъектов Федерации. Подробнее вопросы организации и деятельности этих органов рассмотрены в пятом параграфе данной главы.

6. *Предоставление судье за счет государства материального и социального обеспечения, соответствующего его высокому статусу*, также выступает важной гарантией независимости и беспристрастности судей.

В ходе судебной реформы был существенно повышен уровень материального и социального обеспечения судей. Эти вопросы регулируются ст. 19 и 20 Закона «О статусе судей в РФ» и Федеральным законом «О дополнительных гарантиях социальной защиты судей и работников аппарата судов РФ».

Заработная плата судей (денежное содержание судей военных судов) состоит из должностного оклада (а для военных судей – также оклада по воинскому званию), доплат за квалификационный класс, выслугу лет, 50-процентной доплаты к должностному окладу за особые условия труда, надбавок за ученую степень или ученое звание, почетное звание «Заслуженный юрист Российской Федерации», сложность, напряженность, высокие достижения в труде и специальный режим работы, денежных поощрений (премий) по итогам работы за квартал и год. Заработная плата судей и иные выплаты, предусмотренные законами и другими нормативными актами, не могут быть уменьшены. Размеры должностных окладов судей устанавливаются в соответствии с их должностью в процентном отношении к должностному окладу Председателя Верховного Суда РФ и Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ и не могут быть менее пятидесяти процентов их оклада. Должностной оклад судьи не может быть менее восьмидесяти процентов должностного оклада председателя соответствующего суда. Например, должностной оклад судьи районного суда составляет 67% от

должностного оклада Председателя Верховного Суда РФ, мирового судьи – 60% от должностного оклада Председателя Верховного Суда РФ.

Судьям, имеющим право на получение ежемесячного пожизненного содержания в полном размере, но продолжающим работать, выплачивается ежемесячная надбавка к заработной плате в размере 50 процентов ежемесячного пожизненного содержания, которое могло быть им начислено при выходе в отставку.

Судьям предоставляются ежегодные оплачиваемые отпуска продолжительностью 30 рабочих дней. Судьям, работающим в районах Крайнего Севера, ежегодные оплачиваемые отпуска предоставляются продолжительностью 51 рабочий день, а в местностях, приравненных к районам Крайнего Севера, и в местностях с тяжелыми и неблагоприятными климатическими условиями, где установлены коэффициенты к заработной плате, - 45 рабочих дней. Судье предоставляется ежегодный дополнительный оплачиваемый отпуск с учетом стажа его работы по юридической профессии: от 5 до 10 лет - 5 рабочих дней; от 10 до 15 лет - 10 рабочих дней; свыше 15 лет - 15 рабочих дней.

Судья, не обеспеченный жилой площадью по установленным социальным нормам или проживающий в коммунальной квартире, имеет право на бесплатное получение жилья и улучшение жилищных условий с учетом права на дополнительную жилую площадь в размере не менее 20 кв.м или в виде отдельной комнаты. Судьи имеют право на компенсацию понесенных расходов, связанных с наймом (поднаймом) жилых помещений до предоставления им жилой площади. С согласия судьи вместо предоставления жилого помещения ему выдается из средств федерального бюджета беспроцентная ссуда на приобретение или строительство жилья, которая погашается при условии 10 лет его работы в должности судьи.

Во внеочередном порядке в течение трех месяцев должны также решаться вопросы установки домашнего телефона и предоставления мест в детских дошкольных учреждениях с оплатой за счет местного бюджета.

Судья и члены его семьи имеют право на медицинское обслуживание, включая обеспечение лекарственными средствами, которое оплачивается за счет средств федерального бюджета. Они также имеют право на санаторно-курортное лечение, которое судье, его супруге (супругу) и несовершеннолетним детям оплачивается за счет средств федерального бюджета. Судье, не использовавшему право на санаторно-курортное лечение, выплачивается денежная компенсация в размере стоимости путевки. Эти права сохраняются за судьей и после ухода (удаления) его в отставку или на пенсию.

Жизнь, здоровье и имущество судьи подлежат обязательному государственному страхованию за счет средств федерального бюджета. При этом жизнь и здоровье судьи подлежат страхованию на сумму его пятнадцатилетней заработной платы. Соответствующие страховые суммы выплачиваются в случае смерти судьи, причинения вреда его здоровью. Ущерб, причиненный уничтожением или повреждением имущества, принадлежащего судье или членам его семьи, подлежит возмещению ему или членам его семьи в полном объеме (если причинение вреда связано со служебной деятельностью судьи).

Судьи военных судов, Военной коллегии и члены их семей вправе по своему выбору воспользоваться льготами и компенсациями, предусмотренными Законом «О статусе судей в РФ» либо установленными законодательством для военнослужащих и членов их семей.

В целях поддержания уровня квалификации, необходимого для осуществления судейских полномочий, судья имеет право на повышение квалификации один раз в три года в учреждениях высшего профессионального и послевузовского профессионального образования с сохранением денежного содержания на период обучения. Повышение квалификации организуется соответственно Верховным Судом РФ и Высшим Арбитражным Судом РФ и осуществляется для судей федеральных судов за счет средств федерального бюджета, а для мировых судей - за счет средств бюджета соответствующего субъекта РФ.

7. *Особая защита судей, членов их семей и их имущества со стороны государства.* Согласно Закону «О статусе судей в РФ» органы внутренних дел обязаны принять необходимые меры к обеспечению безопасности судьи, членов его семьи, сохранности принадлежащего им имущества, если от судьи поступит соответствующее заявление. Судья имеет право на хранение и ношение служебного огнестрельного оружия, которое выдается ему органами внутренних дел по его заявлению в порядке, предусмотренном Законом РФ «Об оружии». Федеральный закон «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов» от 20 апреля 1995 г. № 45-ФЗ с последующими изменениями и дополнениями устанавливает виды мер безопасности, применяемые для защиты судей и членов их семей и условия их применения. К таким мерам относятся: 1) личная охрана, охрана жилища и имущества; 2) выдача оружия, специальных средств индивидуальной защиты и оповещения об опасности; 3) временное помещение в безопасное место; 4) обеспечение конфиденциальности сведений о защищаемых лицах; 5) перевод на другую работу (службу), изменение места работы (службы) или учебы; 6) переселение на другое место жительства; 7) замена документов, изменение внешности.

8. Независимость судей судов общей юрисдикции обеспечивается также и *деятельностью Судебного департамента при Верховном Суде РФ* по организационному обеспечению деятельности судов. На Судебный департамент возложены обязанности по осуществлению мероприятий кадрового, финансового, материально-технического и иного характера, направленных на создание условий для полного и независимого осуществления правосудия (ч. 2 ст. 1 Федерального закона «О Судебном департаменте при Верховном Суде РФ» от 8 января 1998 г.). Организационное обеспечение деятельности арбитражных судов осуществляется Высшим Арбитражным Судом РФ. Обеспечение деятельности судов высшего звена – Верховного, Высшего Арбитражного и Конституционного Суда РФ обеспечивается непосредственно аппаратами этих судов. Передача функции организационного обеспечения деятельности судов от министерства юстиции в руки самих судебных органов в ходе судебной реформы в России позволила обеспечить реальную независимость судебной системы от органов

исполнительной власти.

§4. Срок полномочий судей. Основания и порядок приостановления и прекращения полномочий судей

Полномочия судьи в РФ не ограничены определенным сроком, за исключением случаев, предусмотренных федеральными конституционными законами и Законом «О статусе судей в РФ».

Статьей 12 Закона «О Конституционном Суде РФ» предусмотрено, что *судьи Конституционного Суда РФ* назначаются сроком на 15 лет, назначение их на второй срок не допускается.

Судьи федеральных судов общей юрисдикции и арбитражных судов, за исключением судей Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ, в первый раз назначаются на должность сроком на три года, по истечении которого они могут быть назначены на ту же должность без ограничения срока полномочий до достижения ими предельного возраста пребывания в должности судьи. В Определении Конституционного Суда РФ от 19 апреля 2000 г. №87-О по данному вопросу указано следующее: «По своей правовой природе этот срок имеет, по существу, значение предварительного испытательного срока, направленного, в частности, на выявление обстоятельств, которые могут препятствовать дальнейшему назначению того или иного судьи на должность без ограничения срока полномочий и которыми должны обосновываться решения соответствующих органов и должностных лиц об отказе в представлении для назначения судьи на должность без ограничения срока. При этом в течение и в пределах трехлетнего срока полномочий впервые назначенным судьям обеспечиваются все установленные для судей гарантии независимости в соответствии с Конституцией РФ и федеральными законами; у них также сохраняется право в дальнейшем вновь выдвинуть свою кандидатуру на должность судьи»¹.

Мировые судьи назначаются (избираются) на должность на срок, установленный законом соответствующего субъекта РФ, но не более чем на пять лет. При повторном и последующих назначениях (избраниях) мировой судья назначается (избирается) на срок, устанавливаемый законом соответствующего субъекта Российской Федерации, но не менее чем на пять лет.

Срок полномочий судей конституционных (уставных) судов субъектов РФ устанавливается законами и иными нормативными правовыми актами субъектов РФ.

Предельный возраст пребывания в должности судьи - 65 лет, судей Конституционного Суда РФ – 70 лет.

Судья считается вступившим в должность с момента принесения им

¹ Определение Конституционного Суда РФ от 19 апреля 2000 г. №87-О об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Ксенофонтова В.В. на нарушение его конституционных прав пунктом 3 статьи 11 Закона РФ «О статусе судей в Российской Федерации».

присяги, а при вступлении в должность судьи лица, ранее приносившего присягу, - со дня его назначения (избрания) на должность судьи.

Полномочия судьи могут быть приостановлены или прекращены в порядке и по основаниям, установленным ст. 13 и 14 Закона «О статусе судей в РФ».

Приостановление полномочий – это временное отстранение судьи от исполнения своих обязанностей. Полномочия судьи приостанавливаются решением квалификационной коллегии судей при наличии одного из следующих оснований:

- 1) признание судьи безвестно отсутствующим решением суда, вступившим в законную силу;
- 2) возбуждение уголовного дела в отношении судьи;
- 3) участие судьи в предвыборной кампании в качестве кандидата в состав органа законодательной (представительной) власти;
- 4) избрание судьи в состав органа законодательной (представительной) власти.

В отношении судей Конституционного Суда РФ Закон «О конституционном суде РФ» в ст. 17 устанавливает, что полномочия судьи Конституционного Суда могут быть приостановлены по решению этого суда в случаях, если в отношении судьи возбуждено уголовное дело или если судья по состоянию здоровья временно не способен выполнять свои обязанности.

Приостановление полномочий судьи, за исключением случая, когда ему в качестве меры пресечения избрано заключение под стражу, не влечет за собой прекращение выплаты судье, а если он признан безвестно отсутствующим - его семье, заработной платы или уменьшение ее размера, снижение уровня иных видов материального и социального обеспечения судьи и не лишает его гарантий неприкосновенности.

Решение о возобновлении полномочий судьи принимает квалификационная коллегия судей, приостановившая его полномочия, а в отношении судей Конституционного Суда - по решению этого Суда.

Прекращение полномочий судьи – это полное отстранение судьи от исполнения должностных обязанностей на постоянной основе.

Полномочия судьи прекращаются соответствующими квалификационными коллегиями судей по следующим основаниям:

- 1) письменное заявление судьи об отставке;
- 2) неспособность по состоянию здоровья или по иным уважительным причинам осуществлять полномочия судьи;
- 3) письменное заявление судьи о прекращении его полномочий в связи с переходом на другую работу или по иным причинам;
- 4) истечение срока полномочий судьи, если они в соответствии с законом были ограничены определенным сроком;
- 5) увольнение судьи военного суда с военной службы по достижении предельного возраста пребывания на военной службе (он установлен в зависимости от воинского звания статьей 49 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» от 28 марта 1998 г. №53-ФЗ с последующими изменениями и дополнениями);

- б) прекращение гражданства Российской Федерации;
- 7) занятие деятельностью, не совместимой с должностью судьи;
- 8) вступление в законную силу обвинительного приговора суда в отношении судьи либо судебного решения о применении к нему принудительных мер медицинского характера;
- 9) вступление в законную силу решения суда об ограничении дееспособности судьи либо о признании его недееспособным;
- 10) смерть судьи или вступление в законную силу решения суда об объявлении его умершим;
- 11) отказ судьи от перевода в другой суд в связи с упразднением или реорганизацией суда;
- 12) достижение предельного возраста пребывания в должности судьи.

В отношении судей Конституционного Суда РФ их полномочия могут быть прекращены по решению Конституционного Суда РФ ввиду неучастия судьи в заседаниях Конституционного Суда РФ или уклонения его от голосования свыше двух раз подряд без уважительных причин, а также по решению Совета Федерации ввиду нарушения порядка назначения судьи на должность и в случае совершения поступка, порочащего честь и достоинство судьи.

Решения квалификационных коллегий судей о приостановлении или прекращении полномочий судей могут быть обжалованы в Высшую квалификационную коллегия судей РФ и в судебном порядке.

Полномочия *председателей и заместителей председателей судов* прекращаются по истечении срока, на который они были назначены. При этом за ними сохраняются полномочия судьи суда, в котором они замещали должность председателя, заместителя председателя суда.

§5. Органы судейского сообщества

Правовому регулированию органов судейского сообщества посвящен Федеральный Закон «Об органах судейского сообщества в Российской Федерации» от 14 марта 2002 г.¹.

Судейское сообщество в России образуют судьи федеральных судов всех видов и уровней и судьи судов субъектов РФ, составляющих судебную систему РФ, с момента принесения ими присяги судьи и до момента вступления в силу решения о прекращении полномочий судьи, за исключением случая прекращения полномочий в связи с почетным уходом или почетным удалением судьи в отставку. Судьи, пребывающие в отставке, сохраняют свою принадлежность к судейскому сообществу до прекращения отставки и могут привлекаться с его согласия к работе в органах судейского сообщества. Однако, судья, пребывающий в отставке, не вправе избирать членов квалификационных коллегий судей и быть избранным в состав квалификационных коллегий судей от судейского сообщества.

¹ Далее – Закон «Об органах судейского сообщества в РФ».

Судейское сообщество представляет по своей сути судейский корпус, обладающий определенной внутренней организацией – интересы судейского сообщества представляют образуемые им органы.

К органам судейского сообщества относятся:

- 1) Всероссийский съезд судей;
- 2) конференции судей субъектов РФ;
- 3) Совет судей РФ;
- 4) советы судей субъектов РФ;
- 5) общие собрания судей судов;
- 6) Высшая квалификационная коллегия судей РФ;
- 7) квалификационные коллегии судей субъектов РФ.

Органы судейского сообщества формируются и действуют с целью выражения интересов судей как носителей судебной власти.

Основными задачами деятельности данных органов являются:

- 1) содействие совершенствованию судебной системы и судопроизводства;
- 2) защита прав и законных интересов судей;
- 3) участие в организационном, кадровом и ресурсном обеспечении судебной деятельности;
- 4) утверждение авторитета судебной власти, обеспечение выполнения судьями требований, предъявляемых кодексом судейской этики.

Органы судейского сообщества в пределах своей компетенции осуществляют прямые связи с органами судейского сообщества и профессиональными объединениями (ассоциациями) судей других государств, с международными организациями, а также со средствами массовой информации.

Статья 5 Закона «Об органах судейского сообщества в РФ» устанавливает *принципы их деятельности*. Такие принципы, как коллегиальность, гласность, неукоснительное соблюдение принципов независимости судей, невмешательство в судебную деятельность распространяются на все без исключения органы судейского сообщества. В отношении советов судей и квалификационных коллегий Закон устанавливает принципы выборности, сменяемости и подотчетности органам, их избравшим. Тем не менее, квалификационные коллегии судей не подотчетны органам, их избравшим, за принятые решения.

Высшим органом судейского сообщества является *Всероссийский съезд судей*. Его компетенция включает любые вопросы, относящиеся к деятельности судейского сообщества, за исключением вопросов, относящихся к полномочиям квалификационных коллегий судей. Съезд правомочен утверждать кодекс судейской этики и акты, регулирующие деятельность судейского сообщества (регламенты, положения). В частности, он утверждает собственный регламент работы и регламент проведения заседаний Совета судей РФ.

Первый Всероссийский съезд судей состоялся в октября 1991 г. На нем была обсуждена Концепция судебной реформы и избран Совет судей РФ.

Часть 2 статьи 6 Закона «Об органах судейского сообщества в РФ» устанавливает нормы представительства судей - делегатов съезда от различных судов. Так, от судей Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ избирается по десять судей; от судей каждого

федерального арбитражного суда округа и окружного (флотского) военного суда - по два судьи; от судей краевого, областного суда и др. судов данного уровня - по одному судье, а также дополнительно по одному судье от каждых 50 судей каждого суда областного звена; от судей каждого арбитражного суда субъекта РФ - по одному судье, а также дополнительно по одному судье от каждых 30 судей каждого арбитражного суда субъекта РФ; от судей районных судов и гарнизонных военных судов - по одному судье от каждого субъекта РФ, а также дополнительно по одному судье от каждых 100 судей районных судов, действующих на территории субъекта РФ; от мировых судей - по одному судье от каждого субъекта РФ; от судей каждого конституционного (уставного) суда субъекта РФ - по одному судье.

Избрание делегатов на Съезд от судей Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, федеральных арбитражных судов округов, окружных (флотских) военных судов избираются на общих собраниях судей этих судов, а делегаты от судей иных судов - на конференциях судей субъектов РФ.

Всероссийский съезд судей созывается один раз в четыре года Советом судей РФ. По решению конференций судей не менее чем в половине субъектов РФ должен быть созван внеочередной съезд.

Съезд считается правомочным, если в его работе принимают участие более половины избранных делегатов. Решения съезда принимаются по общему правилу простым большинством голосов, если съездом не устанавливается иной порядок принятия решений. Председательствует на съезде председатель Совета судей РФ.

Конференции судей субъектов РФ представляют судей верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области и судов автономных округов, арбитражных судов субъектов РФ, конституционных (уставных) судов субъектов РФ, а также мировых судей, судей районных судов и гарнизонных военных судов, действующих на территориях соответствующих субъектов Федерации.

Конференции судей правомочны принимать решения по всем вопросам, относящимся к деятельности судейского сообщества в субъектах РФ, за исключением вопросов, относящихся к полномочиям квалификационных коллегий судей, а также правомочны утверждать акты, регулирующие деятельность органов судейского сообщества в субъектах РФ. В частности, они утверждают регламенты собственной работы и регламенты проведения заседаний советов судей субъектов РФ.

Конференции судей созываются советом судей соответствующего субъекта Федерации по мере необходимости, но не реже одного раза в два года.

Делегаты на конференции судей избираются с учетом необходимости представительства на них судей соответственно от верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области и судов автономных округов, арбитражных судов субъектов РФ, конституционных (уставных) судов субъектов РФ, а также от мировых судей, судей районных судов и судей гарнизонных военных судов, действующих на

территориях соответствующих субъектов Федерации.

Решения конференций судей принимаются простым большинством голосов, если конференциями не устанавливается иной порядок принятия решений.

Председательствует на конференции судей председатель совета судей соответствующего субъекта РФ.

Совет судей РФ формируется Всероссийским съездом судей из числа судей федеральных судов, а также судей судов субъектов РФ по нормам представительства, установленным ч. 1 ст. 8 Закона «Об органах судейского сообщества в РФ». Он является выборным органом судейского сообщества и подотчетен только Всероссийскому съезду судей. Делегаты в Совет представляются судами всех видов и уровней и квалификационными коллегиями судей субъектов РФ.

В компетенцию Совета Судей РФ входит широкий круг вопросов, прежде всего, организационного характера. Совет судей РФ:

- 1) созывает Всероссийский съезд судей;
- 2) дает согласие на назначение на должность и освобождение от должности Генерального директора Судебного департамента при Верховном Суде РФ и заслушивает его годовые отчеты об организационном, кадровом и ресурсном обеспечении судебной деятельности;
- 3) избирает судей в состав Высшей квалификационной коллегии судей РФ вместо выбывших в период между проведением Всероссийского съезда судей;
- 4) изучает, обобщает и распространяет опыт работы органов судейского сообщества, разрабатывает рекомендации по совершенствованию их деятельности;
- 5) определяет порядок участия судей гарнизонных военных судов, действующих за пределами России, в работе органов судейского сообщества субъектов РФ;
- б) осуществляет иные полномочия, отнесенные к его ведению федеральными законами.

Кроме того, представители Совета судей РФ вправе участвовать в обсуждении проекта федерального закона о федеральном бюджете в Федеральном Собрании РФ.

Совет избирает из своего состава подотчетных ему председателя Совета и его заместителей. Председатель Совета судей РФ представляет Совет в органах государственной власти и местного самоуправления, в общественных объединениях, средствах массовой информации, а также при осуществлении международного сотрудничества. По поручению председателя Совета судей РФ его полномочия может осуществлять один из его заместителей.

В составе Совета судей РФ действует его Президиум, который является рабочим органом Совета судей РФ и создается для оперативного коллегиального решения вопросов, определяемых регламентом Совета судей РФ. Президиум избирается Советом судей числа его членов. В состав Президиума входят по должности председатель Совета судей РФ и его заместители. является Президиум Совета судей Российской Федерации, который.

Совет судей РФ созывается его Председателем по мере необходимости, но не реже двух раз в год. Заседания Президиума Совета судей РФ проводятся по мере необходимости, но не реже четырех раз в год.

Советы судей субъектов РФ избираются конференциями судей субъектов Федерации в количестве и порядке, которые определяются конференциями судей в соответствии с их регламентами с учетом необходимости представительства в них судей соответственно от высших судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области и судов автономных округов, арбитражных судов субъектов РФ, конституционных (уставных) судов субъектов РФ, а также от мировых судей, судей районных судов и гарнизонных военных судов, действующих на территориях соответствующих субъектов РФ.

Совет судей субъекта РФ избирает из своего состава подотчетных ему председателя и его заместителей.

Советы судей субъектов РФ:

- 1) рассматривают в период между конференциями судей все вопросы, отнесенные к компетенции конференций судей, за исключением избрания квалификационных коллегий судей субъектов РФ и заслушивания их отчетов;
- 2) созывают конференции судей субъектов РФ;
- 3) избирают судей в состав квалификационных коллегий судей соответствующих субъектов Федерации вместо выбывших в период между конференциями судей.

Общие собрания судей могут созываться в каждом суде не реже чем один раз в год для обсуждения вопросов, связанных с совершенствованием организации работы суда, выражения законных интересов судей, а также для проведения выборов делегатов на съезд (конференцию) судей. По решению общего собрания может быть избран совет судей данного суда.

Особое место среди всех органов судейского сообщества занимают *квалификационные коллегии судей*. На них приходится наибольший объем работы, связанной с кадровым обеспечением судебной деятельности. Они рассматривают весьма широкий круг вопросов, в частности:

- связанных с проведением квалификационных экзаменов на должность судьи и дачей рекомендаций (представлений) в отношении кандидатов на должности судей;
- рассматривают вопросы о приостановлении, возобновлении либо прекращении полномочий, а также прекращении отставки судей;
- осуществляют квалификационную аттестацию судей в соответствии с Положением о квалификационной аттестации судей от 13 мая 1993 г.
- налагают на судей дисциплинарные взыскания;
- принимают решения о представлении судей к награждению государственными наградами и присвоении им почетных званий.

Квалификационные коллегии действуют в соответствии с *Положением о квалификационных коллегиях судей*, утвержденным на основании статьи 14 Закона «Об органах судейского сообщества в РФ» Постановлением Высшей квалификационной коллегии судей РФ от 15 июля 2002 г.

Квалификационные коллегии судей формируются из числа судей федеральных судов, судей судов субъектов РФ, представителей общественности, представителей Президента РФ. Причем членами квалификационных коллегий судей не могут быть председатели судов и их заместители. Судья не может быть избран одновременно в совет судей и квалификационную коллегию судей одного уровня, а также не может быть членом квалификационных коллегий судей разных уровней.

Полномочия квалификационных коллегий различных уровней установлены главой II Закона «Об органах судейского сообщества в РФ».

Так, *Высшая квалификационная коллегия судей РФ* осуществляет следующие основные полномочия:

1) рассматривает заявления кандидатов на должности Председателя Верховного Суда РФ, Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ, их заместителей и представляет Президенту РФ свои заключения;

2) рассматривает заявления кандидатов на должности председателей, заместителей председателей других федеральных судов (за исключением районных судов), а также судей Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, федеральных арбитражных судов округов, окружных (флотских) военных судов и представляет соответственно Председателю Верховного Суда РФ и Председателю Высшего Арбитражного Суда РФ свои заключения;

3) объявляет в средствах массовой информации об открытии вакантных должностей, указанных в п. 1 и 2;

4) приостанавливает, возобновляет либо прекращает полномочия, а также прекращает отставку лиц, занимающих должности, перечисленные в п. 1 и 2, а также членов Совета судей РФ и Высшей квалификационной коллегии судей РФ, председателей советов судей и квалификационных коллегий судей субъектов Федерации;

5) осуществляет квалификационную аттестацию председателей, заместителей председателей федеральных судов (за исключением Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ и районных судов), а также судей Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, федеральных арбитражных судов округов и окружных (флотских) военных судов;

6) дает заключения о возможности привлечения судей, пребывающих в отставке, к исполнению обязанностей судей Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, федеральных арбитражных судов округов и окружных (флотских) военных судов;

7) присваивает судьям первый и высший квалификационные классы;

8) налагает дисциплинарные взыскания на председателей, заместителей председателей федеральных судов (за исключением районных судов), а также на судей Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, федеральных арбитражных судов округов и окружных (флотских) военных судов за совершение ими дисциплинарного проступка;

9) знакомится с работой квалификационных коллегий судей субъектов РФ, заслушивает сообщения их председателей о проделанной работе и дает рекомендации, направленные на совершенствование деятельности указанных

коллегий; изучает и обобщает практику работы квалификационных коллегий судей, организует учебу членов этих коллегий;

10) принимает решения о представлении судей к награждению государственными наградами РФ и присвоении им почетных званий;

11) осуществляет иные полномочия, предусмотренные федеральными конституционными законами и федеральными законами.

В Высшей квалификационной коллегии судей РФ образуется Президиум в составе состоит председателя указанной коллегии и трех его заместителей, избираемых коллегией из числа ее членов и является рабочим органом коллегии, ей подотчетен и образуется для оперативного решения вопросов, связанных с организацией работы Высшей квалификационной коллегии судей РФ.

Квалификационные коллегии судей субъектов РФ рассматривают по сути аналогичные вопросы и принимают решения в отношении судей верховных судов республик, краевых, областных судов, судов городов федерального значения, суда автономной области и судов автономных округов, арбитражных судов субъектов РФ, мировых судей, судей районных судов (в том числе председателей и заместителей председателей районных судов), гарнизонных военных судов, а в случаях, предусмотренных нормативными правовыми актами субъектов РФ, - в отношении судей конституционных (уставных) судов субъектов Российской Федерации (кроме вопросов о представлении судей к награждению государственными наградами РФ и присвоении им почетных званий РФ). Кроме того, квалификационные коллегии судей субъектов РФ утверждают состав экзаменационных комиссий по приему квалификационного экзамена у кандидатов на должность судьи соответствующего суда и организуют проверку достоверности биографических и иных сведений, представленных кандидатами на вакантные должности. На данные коллегии могут быть возложены и иные полномочия в соответствии с федеральными конституционными законами и федеральными законами.

Правила рассмотрения квалификационными коллегиями вопросов, отнесенных к их компетенции, регламентируются главой III Закона «Об органах судейского сообщества в РФ» и Положением о квалификационных коллегиях судей.

Подготовку заседания квалификационной коллегии судей осуществляет ее председатель или его заместитель, который определяет время и место проведения заседания, а также круг лиц, подлежащих приглашению на заседание. В заседаниях квалификационных коллегий судей могут участвовать и высказывать свое мнение по обсуждаемым вопросам председатели и заместители председателей судов, руководители Судебного департамента при Верховном Суде РФ и входящих в его систему органов, председатели и заместители председателей советов судей, других квалификационных коллегий судей или их представители. Секретарем Высшей квалификационной коллегии судей РФ является штатный работник Судебного департамента при Верховном Суде РФ, а секретарями квалификационных коллегий судей субъектов РФ - штатные работники входящих в его систему органов в субъектах Федерации.

Квалификационная коллегия судей правомочна принять решение, если на

ее заседании присутствуют более половины членов квалификационной коллегии судей. Решение считается принятым, если за него проголосовали более половины членов квалификационной коллегии судей, принимавших участие в заседании. Решение о прекращении либо приостановлении полномочий судьи или его отставке считается принятым, если за него проголосовали не менее двух третей членов квалификационной коллегии судей, принимавших участие в заседании. Решения квалификационных коллегий судей оглашаются непосредственно после принятия и вступают в силу с момента их оглашения.

Решение, принятое квалификационной коллегией судей, может быть обжаловано в судебном порядке лицом, в отношении которого оно принято. Решения Высшей квалификационной коллегии судей РФ и квалификационных коллегий судей субъектов Федерации о приостановлении либо прекращении полномочий судьи, привлечении его к дисциплинарной ответственности, об отставке судьи и о ее приостановлении, а также об отказе в рекомендации на должность судьи могут быть обжалованы заинтересованным лицом в течение десяти дней со дня получения копии соответствующего решения в Верховный Суд РФ, а решения квалификационных коллегий судей субъектов РФ - в соответствующие верховные суды республик, краевые, областные суды, суды городов федерального значения, суд автономной области и суды автономных округов. Кроме того, решение квалификационной коллегии судей субъекта Федерации о досрочном прекращении полномочий председателя, заместителя председателя районного суда в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением ими своих должностных обязанностей в десятидневный срок после получения копии решения может быть обжаловано этим лицом в Высшую квалификационную коллегию судей РФ, решение которой может быть обжаловано им в тот же срок в Верховный Суд РФ. Иные решения квалификационных коллегий судей могут быть обжалованы в том же порядке лишь по мотивам нарушения процедуры их вынесения.

§6. Правовой статус присяжных заседателей

Участие граждан в отправлении правосудия является одним из его конституционных принципов (ч. 5 ст. 32 Конституции РФ). Суд присяжных в настоящее время выступает в качестве единственной формы участия граждан в отправлении правосудия в судах общей юрисдикции. При этом его компетенция ограничена только уголовными делами, подсудными судам областного звена. В гражданском судопроизводстве после исключения из процессуального законодательства института народных заседателей указанный конституционный принцип фактически не действует.

Концепция судебной реформы предусматривала более широкую компетенцию суда присяжных. По замыслу авторов Концепции, суды присяжных должны были бы действовать при рассмотрении уголовных и гражданских дел во всех федеральных судах (в т.ч. в районных). Им были бы подведомственны уголовные дела о преступлениях, наказание за которых, предусмотренное

уголовным законом, превышает 1 год лишения свободы и гражданские дела при отсутствии согласия истца и ответчика на разбирательство дела судьей единолично. В вышестоящих судах Концепция предполагала использование расширенной коллегии, состоящей из трех профессиональных судей и 12 присяжных заседателей. Однако, как уже было рассмотрено выше, действующее законодательство не только существенно ограничило действие принципа участия граждан в отправлении правосудия, но также практически отказалось и от принципа коллегиальности рассмотрения дел – подавляющее большинство дел по первой инстанции в настоящее время рассматривается судьями единолично.

Процессуальные аспекты участия присяжных заседателей при отправлении правосудия по уголовным делам были изложены выше в главе 3 учебника при рассмотрении вопроса о принципе участия граждан в отправлении правосудия. В рамках данного параграфа будут рассмотрены вопросы о правовом статусе присяжных заседателей и организации их привлечения к осуществлению правосудия.

Правовой статус присяжных заседателей и порядок их привлечения к отправлению правосудия регулируется нормами УПК РФ и Федерального закона «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации» от 20 августа 2004 г.¹

Согласно п. 2 ч. 2 ст. 30 УПК РФ уголовные дела, подсудные верховному суду республики, краевому или областному суду, суду города федерального значения, суду автономной области и суду автономного округа, окружному (флотскому) военному суду, рассматриваются судом *в составе профессионального судьи и коллегии из двенадцати присяжных заседателей по ходатайству обвиняемого*. Перечисленным судам подсудны дела об убийстве, совершенном при отягчающих обстоятельствах, изнасиловании, совершенном при отягчающих обстоятельствах, торговле несовершеннолетними при особо отягчающих обстоятельствах, терроризме, захвате заложников, совершенном при отягчающих обстоятельствах, и других тяжких и особо тяжких преступлениях, исчерпывающий перечень которых содержится в указанной норме, уголовные дела, принятые этими судами к производству при передаче по подсудности (ст. 34 УПК РФ) и при изменении территориальной подсудности дела (ст. 35 УПК РФ), а также уголовные дела, в материалах которых содержатся сведения, составляющие государственную тайну. С участием присяжных заседателей могут рассматриваться уголовные дела также и в Верховном Суде РФ в отношении членов Совета Федерации, депутатов Государственной Думы, судей федеральных судов по их ходатайствам, заявленным до начала судебного разбирательства. Указанные лица имеют право на рассмотрение дела с участием присяжных заседателей, в случае, если они обвиняются в преступлениях, перечисленных в ч. 3 ст. 31 УПК РФ и заявили ходатайство о рассмотрении дела судом присяжных.

Право на заявление ходатайства о рассмотрении дела судом присяжных следователь должен разъяснить обвиняемому при ознакомлении с материалами

¹ Далее – Закон о присяжных заседателях.

уголовного дела в порядке, предусмотренном ч. 5 ст. 217 УПК РФ. Такое ходатайство обвиняемый может заявить не только после ознакомления с материалами уголовного дела, но и после направления дела в суд в течение 7 суток после получения копии обвинительного заключения или обвинительного акта (ч. 3 ст. 233 УПК РФ).

Статья 2 Закона о присяжных заседателях устанавливает, что участие в осуществлении правосудия в качестве присяжных заседателей является не только правом, но и гражданским долгом.

Главным при характеристике правового статуса присяжных заседателей является то, что на них в период осуществления ими правосудия распространяются основные гарантии независимости и неприкосновенности судей, установленные Конституцией РФ и Законом «О судебной системе РФ», Законом «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов» а также ряд положений Закона «О статусе судей в РФ», в частности, установленные пунктами 1, 2, 5, 6, 7 и 8 статьи 16 гарантии неприкосновенности личности, жилища, транспортных средств, документов, багажа и иного имущества, тайну переписки и иной корреспонденции. Так, присяжный заседатель, в том числе по истечении срока его полномочий в качестве присяжного заседателя, не может быть привлечен к какой-либо ответственности за выраженное им при осуществлении правосудия мнение и принятое решение. Присяжный заседатель, задержанный по подозрению в совершении преступления или по иному основанию либо принудительно доставленный в любой государственный орган, по установлении его личности подлежит немедленному освобождению. Не допускается личный досмотр присяжного заседателя, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом в целях обеспечения безопасности других людей. Решение об избрании в отношении присяжного заседателя в качестве меры пресечения заключения под стражу, осуществление в отношении его следственных действий (если в отношении него не возбуждено уголовное дело) и оперативно-розыскных мероприятий осуществляется в том же порядке, что и принятие аналогичных решений в отношении судей.

Лица, препятствующие присяжному заседателю исполнять обязанности по осуществлению правосудия, несут ответственность в соответствии с законодательством РФ. Например, ст. 295, 296, 297, 298 УК РФ, устанавливают уголовную ответственность за посягательство на жизнь присяжного заседателя, угрозу или иные насильственные действия в отношении присяжного, его оскорбление или клевета в его отношении в связи с осуществлением присяжным своих обязанностей в той же мере, как и аналогичные деяния, совершенные в отношении профессионального судьи.

Статья 3 Закона о присяжных заседателях устанавливает требования, которым должны отвечать граждане, для того чтобы выполнять обязанности присяжного. Присяжными заседателями могут быть граждане, включенные в списки кандидатов в присяжные заседатели и призванные в установленном УПК РФ порядке к участию в рассмотрении судом уголовного дела. При этом

присяжными заседателями и кандидатами в присяжные заседатели не могут быть лица:

- 1) не достигшие к моменту составления списков кандидатов в присяжные заседатели возраста 25 лет;
- 2) имеющие непогашенную или неснятую судимость;
- 3) признанные судом недееспособными или ограниченными судом в дееспособности;
- 4) состоящие на учете в наркологическом или психоневрологическом диспансере в связи с лечением от алкоголизма, наркомании, токсикомании, хронических и затяжных психических расстройств.

Кроме того, к участию в рассмотрении судом конкретного уголовного дела в качестве присяжных заседателей не допускаются также лица:

- 1) подозреваемые или обвиняемые в совершении преступлений;
- 2) не владеющие языком, на котором ведется судопроизводство;
- 3) имеющие физические или психические недостатки, препятствующие полноценному участию в рассмотрении судом уголовного дела.

Для обеспечения возможности рассмотрения уголовных дел с участием присяжных высшие органы исполнительной власти субъектов РФ каждые четыре года составляют общий и запасной списки кандидатов в присяжные заседатели, включая в них необходимое для работы соответствующего суда число граждан, постоянно проживающих на территории соответствующего субъекта Федерации. Число граждан, подлежащих включению в запасной список кандидатов в присяжные, должно составлять не более одной четвертой числа кандидатов в присяжные заседатели, подлежащих включению в общий список кандидатов. При этом в запасной список включаются только граждане, постоянно проживающие в населенном пункте по месту постоянного нахождения соответствующего суда. Смысл составления запасного списка состоит в том, чтобы оперативно обеспечивать замену выбывшим при рассмотрении конкретного дела по тем или иным причинам присяжных заседателей.

Списки кандидатов в присяжные заседатели составляются исполнительно-распорядительными органами муниципальных образований отдельно по каждому муниципальному образованию на основе персональных данных об избирателях, входящих в информационные ресурсы Государственной автоматизированной системы «Выборы», путем случайной выборки установленного числа граждан. При этом из числа отобранных граждан исключаются лица, которые не могут быть присяжными заседателями. На основании поступивших от муниципальных образований списков кандидатов по субъекту РФ. Общий и запасной списки кандидатов в присяжные заседатели публикуются в средствах массовой информации соответствующего муниципального образования и содержат только фамилии, имена и отчества кандидатов в присяжные заседатели.

Должностные лица и руководители организаций независимо от их обязаны по запросу исполнительно-распорядительного органа муниципального образования и высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ представить информацию, необходимую для составления списков

кандидатов в присяжные. За непредставление этой информации, а также за представление заведомо неверной информации данные лица несут ответственность, установленную ст. 17.6. КоАП РФ (предупреждение или наложение административного штрафа в размере от пяти до десяти минимальных размеров оплаты труда).

Закон предусматривает основания исключения граждан из списков кандидатов в присяжные заседатели. Граждане, включенные в общий или запасной список кандидатов в присяжные, исключаются из этих списков высшим в случаях:

1) выявления обстоятельств, свидетельствующих о том, что данное лицо не отвечает требованиям, предъявляемым федеральным законом к кандидатам в присяжные заседатели;

2) подачи гражданином письменного заявления о наличии обстоятельств, препятствующих исполнению им обязанностей присяжного заседателя, если он является:

- а) лицом, не владеющим языком, на котором ведется судопроизводство;
- б) лицом, не способным исполнять обязанности присяжного заседателя по состоянию здоровья, подтвержденному медицинскими документами;
- в) лицом, достигшим возраста 65 лет;
- г) лицом, замещающим государственные должности или выборные должности в органах местного самоуправления;
- д) военнослужащим;
- е) судьей, прокурором, следователем, дознавателем, адвокатом, нотариусом или имеющим специальное звание сотрудником органов внутренних дел, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, службы судебных приставов, таможенных органов, органов и учреждений уголовно-исполнительной системы, а также лицом, осуществляющим частную детективную деятельность на основе специального разрешения (лицензии);
- ж) священнослужителем.

Кандидаты в присяжные заседатели для участия в рассмотрении уголовных дел Верховным Судом РФ отбираются путем случайной выборки аппаратом Верховного Суда из общих и запасных списков кандидатов в присяжные заседатели, составленных для судов в субъектах Федерации.

Дальнейший отбор присяжных заседателей производится непосредственно в суде согласно нормам УПК РФ. В судебное заседание подлежат вызову не менее 20 кандидатов в присяжные. После назначения судебного заседания по распоряжению председательствующего секретарь судебного заседания или помощник судьи производит отбор кандидатов в присяжные заседатели из находящихся в суде общего и запасного годовых списков путем случайной выборки. При этом одно и то же лицо не может участвовать в течение года в судебных заседаниях в качестве присяжного заседателя более одного раза.

По завершении отбора кандидатов в присяжные заседатели составляется предварительный список кандидатов. Включенным в предварительный список кандидатам в присяжные заседатели не позднее чем за 7 суток до начала

судебного разбирательства вручаются извещения с указанием даты и времени прибытия в суд. В предварительный список кандидатов в присяжные не включаются лица, которые в силу установленных Законом о присяжных заседателях обстоятельств не могут участвовать в рассмотрении уголовного дела.

На основании ч. 7 ст. 326 УПК РФ от исполнения обязанностей присяжных заседателей по их устному или письменному заявлению председательствующим судьей могут быть освобождены лица старше 60 лет; женщины, имеющие ребенка в возрасте до трех лет; лица, которые в силу религиозных убеждений считают для себя невозможным участие в осуществлении правосудия; лица, отвлечение которых от исполнения служебных обязанностей может нанести существенный вред общественным или государственным интересам; иные лица, имеющие уважительные причины для неучастия в судебном заседании.

Вначале судебного заседания секретарь судебного заседания или помощник судьи докладывает о явке кандидатов в присяжные заседатели. Если в судебное заседание явилось менее двадцати кандидатов в присяжные заседатели, то председательствующий дает распоряжение о дополнительном вызове в суд кандидатов в присяжные заседатели.

Отбор присяжных заседателей осуществляется председательствующим и сторонами и происходит в закрытом судебном заседании. При этом председательствующий опрашивает кандидатов в присяжные заседатели о наличии обстоятельств, препятствующих их участию в рассмотрении уголовного дела. Каждый из кандидатов в присяжные заседатели вправе указать на причины, препятствующие исполнению им обязанностей присяжного заседателя, а также заявить самоотвод. Стороны могут задавать кандидатам в присяжные различные вопросы о себе и об отношениях с другими участниками уголовного судопроизводства. Стороны вправе заявить мотивированный отвод присяжному заседателю, кроме того, подсудимый или его защитник, а также государственный обвинитель имеют право на немотивированный отвод присяжного заседателя, который может быть заявлен дважды.

Несмотря на случайную выборку, на мотивированные и немотивированные отводы, в коллегии присяжных могут преобладать лица, чья способность объективно разрешить дело вызывает у сторон сомнения. В этих случаях сторона вправе заявить ходатайство о роспуске коллегии присяжных заседателей ввиду тенденциозности ее состава. Выслушав мнение сторон, председательствующий разрешает данное заявление в совещательной комнате и выносит постановление. Если заявление будет признано обоснованным, то председательствующий распускает коллегию присяжных заседателей и возобновляет подготовку к рассмотрению уголовного дела.

По завершении формирования коллегии присяжных заседателей председательствующий предлагает двенадцати присяжным заседателям занять отведенное им место на скамье присяжных, которая должна быть отделена от присутствующих в зале судебного заседания и расположена, как правило, напротив скамьи подсудимых. Запасные присяжные заседатели занимают на этой скамье специально отведенные для них председательствующим места. Если в ходе судебного разбирательства, но до удаления присяжных заседателей в

совещательную комнату для вынесения вердикта выяснится, что кто-либо из присяжных заседателей не может продолжать участвовать в судебном заседании или отстраняется судьей от участия в судебном заседании, то он заменяется запасным присяжным заседателем.

Присяжные заседатели, входящие в состав коллегии, в совещательной комнате открытым голосованием избирают большинством голосов старшину, который руководит ходом совещания присяжных, по их поручению обращается к председательствующему с вопросами и просьбами, оглашает поставленные судом вопросы, записывает ответы на них, подводит итоги голосования, оформляет вердикт и по указанию председательствующего провозглашает его в судебном заседании.

Граждане призываются к исполнению в суде обязанностей присяжных заседателей один раз в год на десять рабочих дней, а если рассмотрение уголовного дела, начатое с участием присяжных заседателей, не окончилось к моменту истечения указанного срока, - на все время рассмотрения этого дела.

За время исполнения присяжным заседателем обязанностей по осуществлению правосудия ему выплачивается за счет средств федерального бюджета компенсационное вознаграждение в размере одной второй части должностного оклада судьи соответствующего суда пропорционально числу дней участия присяжного заседателя в осуществлении правосудия, но не менее среднего заработка присяжного заседателя по месту его основной работы за такой период, а также возмещаются судом командировочные расходы, транспортные расходы на проезд к месту нахождения суда и обратно в порядке и размере, установленных для судей данного суда. За присяжным на время исполнения им обязанностей по осуществлению правосудия по основному месту работы сохраняются гарантии и компенсации, предусмотренные трудовым законодательством. В частности, увольнение присяжного заседателя или его перевод на другую работу по инициативе работодателя в этот период не допускаются. Время исполнения присяжным заседателем обязанностей по осуществлению правосудия учитывается при исчислении всех видов трудового стажа.

§7. Правовой статус арбитражных заседателей

Организационно-правовой формой участия граждан в отправлении правосудия при рассмотрении дел арбитражными судами является институт арбитражных заседателей. Порядок привлечения граждан к участию в арбитражном судопроизводстве в качестве арбитражных заседателей регулируется Федеральным законом «Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов РФ» от 30 мая 2001 г.¹ и ст. 19 АПК РФ.

Арбитражные заседатели могут участвовать только при рассмотрении арбитражными судами субъектов РФ в первой инстанции подведомственных им дел, возникающих из гражданских правоотношений. Арбитражные заседатели

¹ Далее – Закон об арбитражных заседателях.

привлекаются к рассмотрению дел по ходатайству стороны, которое может быть заявлено не позднее чем за один месяц до начала судебного разбирательства. Если ходатайство о рассмотрении дела с участием арбитражных заседателей удовлетворено, каждая из сторон выбирает кандидатуру арбитражного заседателя для рассмотрения дела из списка арбитражных заседателей, утвержденного для данного арбитражного суда, и заявляет о выбранной кандидатуре суду не позднее десяти дней до начала судебного разбирательства. Если сторона в указанный срок не заявит о выбранной кандидатуре арбитражного заседателя, суд вправе самостоятельно определить такую кандидатуру.

Списки арбитражных заседателей формируют арбитражные суды субъектов РФ на основе предложений о кандидатурах арбитражных заседателей, направленных в указанные суды торгово-промышленными палатами, ассоциациями и объединениями предпринимателей, иными общественными и профессиональными объединениями. Списки арбитражных заседателей представляются арбитражными судами субъектов РФ в Высший Арбитражный Суд РФ и утверждаются Пленумом Высшего Арбитражного Суда. Численность арбитражных заседателей в каждом арбитражном суде субъекта Федерации определяется из расчета не менее двух арбитражных заседателей на одного судью арбитражного суда, рассматривающего дела в первой инстанции.

Статья 2 Закона об арбитражных заседателях устанавливает требования, предъявляемые к этим лицам. Арбитражными заседателями могут быть граждане, достигшие 25 лет, с безупречной репутацией, имеющие высшее профессиональное образование и стаж работы в сфере экономической, финансовой, юридической, управленческой или предпринимательской деятельности не менее пяти лет. При этом арбитражными заседателями не могут быть:

- 1) лица, имеющие не снятую или не погашенную в установленном законом порядке судимость;
- 2) лица, совершившие поступок, умаляющий авторитет судебной власти;
- 3) лица, признанные недееспособными или ограниченно дееспособными вступившим в законную силу решением суда;
- 4) лица, замещающие государственные должности, предусмотренные Федеральным законом «Об основах государственной службы Российской Федерации» и другими федеральными законами, а также лица, замещающие выборные должности в органах местного самоуправления;
- 5) прокуроры, военнослужащие, следователи, адвокаты, нотариусы, лица, принадлежащие к руководящему и оперативному составу органов внутренних дел, Государственной противопожарной службы, органов федеральной службы безопасности, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, таможенных органов, органов, исполняющих наказания, а также лица, осуществляющие частную детективную деятельность на основе специального разрешения (лицензии);
- б) лица, состоящие на учете в наркологических или психоневрологических диспансерах.

Срок полномочий арбитражного заседателя составляет два года. По истечении срока полномочий арбитражный заседатель может быть повторно включен в списки арбитражных заседателей в общем порядке.

Состав арбитражного суда для рассмотрения конкретного дела с участием арбитражных заседателей формируется в порядке, исключающем влияние на его формирование лиц, заинтересованных в исходе дела, и состоит из одного судьи и двух арбитражных заседателей. При этом судья является председательствующим в судебном заседании.

При рассмотрении дела арбитражные заседатели пользуются правами и несут обязанности судьи. При рассмотрении дела, разрешении всех вопросов, возникающих при рассмотрении и принятии судебных актов судья и арбитражный заседатель, пользуются равными процессуальными правами.

Участие граждан в осуществлении правосудия в качестве арбитражных заседателей является их гражданским долгом.

Арбитражному заседателю пропорционально количеству рабочих дней, в течение которых он участвовал в осуществлении правосудия, соответствующим арбитражным судом за счет средств федерального бюджета выплачивается компенсационное вознаграждение в размере одной четвертой части должностного оклада судьи данного арбитражного суда, но не менее пятикратного минимального размера оплаты труда. Кроме того, арбитражному заседателю возмещаются командировочные расходы в порядке и размере, которые установлены для судей при командировании в пределах РФ.

На арбитражного заседателя и членов его семьи в период осуществления им правосудия распространяются гарантии неприкосновенности судей и членов их семей, установленные Конституцией РФ, Федеральным конституционным законом «О судебной системе РФ» и Законом «О статусе судей в РФ». За арбитражным заседателем в период осуществления им правосудия сохраняются средний заработок по основному месту работы, а также гарантии и льготы, предусмотренные законодательством. Время исполнения арбитражным заседателем полномочий по осуществлению правосудия учитывается при исчислении ему всех видов трудового стажа.

Рекомендуемые правовые источники:

1. Конституция РФ.
2. Федеральный конституционный закон «О судебной системе РФ».
3. Федеральный конституционный закон «О Конституционном Суде РФ» - ст. 8-15, 17-19.
4. Федеральный конституционный закон «О военных судах РФ» - ст. 26-31.
5. Закон РФ «О статусе судей в РФ».
6. Федеральный закон «О дополнительных гарантиях социальной защиты судей и работников аппаратов судов РФ».
7. Федеральный закон «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов».
8. Федеральный закон «О мировых судьях в РФ» - ст. 2, 5-8.

9. Федеральный закон «Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов Российской Федерации».
10. Федеральный закон «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации»
11. Арбитражный процессуальный кодекс РФ – ст. 19.
12. Уголовно-процессуальный кодекс РФ – ст. 326-335, 338, 339-343, 345.
13. Федеральный Закон «Об органах судейского сообщества в РФ».
14. Положение о квалификационной аттестации судей.
15. Положение о квалификационных коллегиях судей.
16. Положение об экзаменационных комиссиях по приему квалификационного экзамена на должность судьи.
17. Европейская хартия о статусе судей.
18. Концепция судебной реформы - раздел IV, глава 4 «Статус судей и работников правоохранительных органов».
19. Кодекс чести судьи РФ.

Глава 8

Основные этапы развития российской судебной системы¹

§1. Российские суды до судебно-правовой реформы 1864 г.

Начало оформления судов как государственных органов связано с реформами, проводимыми Петром I с использованием соответствующего опыта западноевропейских государств. В 1718 г. им были сделаны определенные, но весьма непоследовательные попытки отделить судебную власть от власти исполнительной – запрещение воеводам и губернаторам вмешиваться в судебные дела. Однако уже в 1722 г. это решение было отменено.

Большое значение в развитии судебной системы России во второй половине XVIII в. сыграл нормативный акт от 7 ноября 1775 г. «Учреждение для управления губерний Всероссийской империи», разработанный с непосредственным участием императрицы Екатерины II. Данным актом была создана система местных судов: общесословных (палаты уголовного и гражданского суда); специального назначения (совестной и надворный суды); а также сословных (губернские и уездные суды).

В уездах действовали сословные суды первой инстанции, уездный суд - для дворян, городской магистрат или ратуша — для горожан, нижняя расправа — для

¹ В данной главе речь пойдет об историческом развитии именно судебных органов. Сведения, касающиеся исторических этапов развития органов прокуратуры, предварительного расследования и адвокатуры изложены в соответствующих разделах учебника, посвященных данным органам.

крестьян, не находившихся в собственности помещиков.

Сословные суды в губерниях рассматривали в апелляционном порядке уголовные и гражданские дела: дворян — верхний земский суд, горожан — губернский магистрат, а также государственных, экономических, дворцовых крестьян, крестьян-однодворцев — верхняя расправа.

Совестной суд несколько разгружал губернские судебные органы. Основанная цель совестного суда состояла в том, чтобы достичь примирения сторон: в случае несогласия на примирение дело передавалось в обычные суды.

Особое место занимали созданные в столицах верхние и нижние надворные суды, рассматривавшие дела чиновников и разночинцев.

Губернские палаты уголовного и гражданского суда являлись апелляционными инстанциями.

Кроме того губернские судебные палаты могли по собственной инициативе пересматривать решения нижестоящих судов. По некоторым делам палаты являлись судом первой инстанции.

Высшей судебной инстанцией был Сенат (в т.ч. первой инстанцией по делам крупных чиновников), но в случае возникновения разногласий в Сенате дело рассматривалось в Государственном совете (высшем законосовещательном органе Российской империи). Для духовенства высшим судебным органом являлся Синод.

По указам 1762 и 1764 годов срок обжалования приговора устанавливался в одну неделю, после чего суд направлял дело в вышестоящую апелляционную инстанцию. Для подачи апелляционной жалобы высшая инстанция должна была составить по материалам дела доклад, подписывавшийся сторонами. Пересмотр в апелляционном порядке допускался лишь в отношении гражданских дел и тех уголовных, которые могли быть возбуждены только по жалобам пострадавших. Прочие уголовные дела могли пересматриваться по инициативе суда вышестоящей инстанции, т.е. в ревизионном порядке. Для жалоб лиц непривилегированных сословий создавались законодательные препятствия - например, если Сенат признавал жалобу неосновательной, то жалобщик подвергался дополнительным наказаниям — заключению в тюрьму или шестидесяти ударам розгами.

Суд не был отделен от администрации. Практически до 1864 г. сохранялась прямая или косвенная зависимость судов от императора и исполнительных органов. Император назначал и смещал судей, обладал правом помилования, утверждал составы некоторых судов и т.д. Губернаторы имели право проведения ревизий и дисциплинарных взысканий по отношению к уездным судам, магистратам и надворным судам. Приговоры губернских судебных палат по уголовным делам утверждались губернаторами. В дела судов беспрепятственно вмешивались чиновники третьего отделения. Даже судьи помимо выполнения судебных функций нередко занимали и административные должности. Уездный суд был не только первой инстанцией для мелких уголовных и гражданских дел, но занимался и абсолютно несудебными делами: хранением межевых книг и планов, проведением ревизий уездного казначейства, его крепостное отделение оформляло акты и документы, вместе с полицией суд «вводил в имение» его

законного владельца.

Предварительное расследование и даже принятие решений по существу по делам о малозначительных преступлениях возлагалось на полицию, действовавшую под непосредственным контролем губернаторов. В уголовном процессе господствовала инквизиционная форма расследования.

Института профессиональной адвокатуры не существовало. Соответствующие функции выполняли так называемые «ходатаи по делам», которыми нередко являлись изгнанные со службы государственные чиновники.

Пожалуй, наиболее существенным недостатком дореформенных судов была их *сословность*. Практически для каждой социальной прослойки имелись собственные суды. К концу XVIII века сформировались суды отдельно для крестьян крепостных и государственных, для торговцев и ремесленников, для дворян, живших в сельской местности и в городах, для военных и чиновников, для низших чинов и офицеров. Дворяне, жившие в сельской местности, судились в уездных и верхних земских судах, мещане - в городских и губернских магистратах, государственные крестьяне - в нижних и верхних расправах, чиновники и дворяне, постоянно проживавшие в городах, - в нижних и верхних надворных судах. В губернских городах действовали также палаты уголовного суда и палаты гражданского суда. Высшей судебной инстанцией являлся Сенат, который для рассмотрения судебных дел имел два отделения в Москве и Санкт-Петербурге. Наряду с общегражданскими судами существовали и специализированные - военные, морские, коммерческие, духовные и др. Действовал принцип права-привелегии. Закон прямо указывал: «чем выше звание обвиняемого... тем менее должна быть строгость в содержании обвиняемого во время следствия и суда».

В конце XVIII - начале XIX века была предпринята попытка некоторого упрощения столь громоздкой структуры судебных учреждений. Сначала состоялось упразднение верхних и им подобных судов, а потом и отдельных нижестоящих судов. В целом же множественность судов сохранилась, а вместе с ней сохранились и особенности судопроизводства для каждого их вида.

Разбирательство дел в судах велось негласно и письменно по актам, составленным полицией, и канцелярской записке. Широко практиковалось рассмотрение дел, даже уголовных, без участия сторон, в том числе подсудимых и т.д., что способствовало практически ничем не ограниченному произволу чиновников, включая и самих судей. Применялась так называемая формальная оценка доказательств - все доказательства делились на совершенные и несовершенные. Например, свидетельским показаниям мужчин придавалось большее значение, чем показаниям женщин, свидетельства знатного имели приоритет перед показаниями незнатного, духовного перед светским и т.п. Не принимались во внимания показания «иноверцев» против православного. Лучшим доказательством виновности подсудимого, «царицей доказательств» считалось признание вины, добытое нередко в результате психического или физического принуждения. При этом для осуждения необходимы были только прямые доказательства, если же по делу имелась лишь совокупность косвенных доказательств (а так происходило и происходит в большинстве случаев), то

подсудимый оставлялся судом «в подозрении» или «в сильном подозрении». В таком положении, под постоянной угрозой уголовной репрессии, человек мог находиться всю жизнь.

Бюрократический характер судопроизводства приводил к тому, что дела в судах часто рассматривались годами, накапливались горы нерассмотренных дел. Закон отводил на рассмотрение дела при обжаловании решения в вышестоящую инстанцию более трех лет. Исполнение судебных решений было возложено на полицию, однако она это делала неохотно и крайне медленно.

В судах процветало взяточничество. Об этом красочно говорит тот факт, что даже министр юстиции граф В.Н. Панин, вынужден был согласно обычаю дать через доверенное лицо взятку чиновнику гражданского отделения суда, где рассматривалось дело его дочери.

Допускалось внесудебное применение наказаний: крепостного крестьянина можно было по усмотрению помещика, санкционированному губернским правлением, направить в ссылку в Сибирь, его также могли подвергнуть без суда помещению в смиренный или работный дом, наказать розгами до 40 ударов и др. Полиция по большой категории дел имела право наказывать провинившегося без судебного решения арестом до 3 месяцев и поркой розгами до 30 ударов.

Сословность, отсутствие гласности, бесконечная волокита, административно-полицейский произвол, царившие в российских дореформенных судах были порождением кризиса феодально-крепостнических порядков в России в первой половине XIX века.

На фоне произошедших во многих других государствах буржуазно-демократических преобразований, в т.ч. в сфере судостроительства и судопроизводства, постепенно становилось очевидным необходимость коренной реформы российской судебной системы.

Подготовка к судебной реформе началась в 30-х годах XIX века. К ней были привлечены лучшие специалисты того времени. И первые шаги в этом направлении были сделаны еще до принятия судебных уставов 1864 г. Так, в мае 1860 г. был принят Закон о судебных следователях. В апреле 1862 г. была разработана концепция судебной реформы, получившая наименование «Основные положения преобразования судебной части в России». Опубликование этого документа и всестороннее его обсуждение способствовали более тщательной доработке проектов судебных уставов.

§2. Судебная реформа 1864 г., ее основные итоги

20 ноября 1864 года царь Александр II подписал Указ, утвердивший четыре законодательных акта: Учреждение судебных установлений, Устав уголовного судопроизводства, Устав гражданского судопроизводства и Устав о наказаниях, налагаемых мировыми судьями. В последующем эти акты стали кратко именоваться судебными уставами. В Указе, в частности, отмечалось: «Рассмотрев сии проекты, мы находим, что они вполне соответствуют желанию нашему водворить в России суд скорый, правый, милостивый и равный для всех под-

данных наших, возвысить судебную власть, дать ей надлежащую самостоятельность и вообще утвердить в народе нашем то уважение к закону, без которого невозможно общественное благосостояние и которое должно быть постоянным руководителем действий всех и каждого, от высшего до низшего».

19 октября 1865 г. было утверждено «Положение о введении в действие судебных уставов», которое предусматривало постепенное, планомерное распространение по всей территории России предписаний новых законодательных актов.

Значение судебной реформы 1864 г. трудно переоценить. Она была безусловно прогрессивной не только на фоне существовавших тогда на Западе судебных систем, но и в исторической перспективе - основные ее идеи сохраняют актуальность и в настоящее время. Российская судебная реформа отнюдь не была слепком с судебных систем, сложившихся в государствах Европы и Северной Америки. Ее основные положения строились с учетом специфики конкретных экономических, социальных, политических, демографических, этнических, религиозных и иных условий, сложившихся в Российской империи.

Одной из центральных достижений реформы было создание вместо множества сословных судов единой для всего государства системы судебных органов. К ним относились две группы судов: *общие судебные установления* и *местные судебные установления*. Наряду с ними были созданы и *военные суды*.

Звеньями общих судебных установлений были окружные суды, судебные палаты, Правительствующий сенат и Верховный уголовный суд.

Окружные суды образовывались обычно на территории нескольких уездов с учетом численности населения и предполагаемого объема работы. Председатели и судьи этих судов назначались императором по представлению министра юстиции, которое вносилось с учетом мнения общего собрания судей того суда, где предстояло работать назначаемому лицу. Законом к претендентам на судейские должности предъявлялись довольно жесткие требования к образованию, стажу работы, наличию определенного имущества, безупречности репутации и др. Срок полномочий для судей этого звена законом не устанавливался.

В составе окружных судов образовывались, в зависимости от количества судей, *судебные присутствия* (аналоги современных судебных коллегий). Окружные суды рассматривали уголовные и гражданские дела по первой инстанции. Окружные суды выступали в роли второй инстанции по отношению к съездам мировых судей.

В зависимости от особенностей конкретного дела, опасности и сложности преступления закон предусматривал возможность образования различных судебных составов. В одних установленных законом случаях дела рассматривались в окружных судах коллегиями в составе трех профессиональных судей, в других - профессиональными судьями с участием сословных представителей, а в третьих - профессиональными судьями с участием коллегии присяжных заседателей.

Судом с участием *сословных представителей* рассматривались, например, дела о государственных преступлениях и должностных преступлениях. При их разбирательстве к профессиональным судьям присоединялись предусмотренные

законом четыре сословных представителя: губернский и уездный предводители дворянства, городской голова и волостной старшина. Сословные представители участвовали в вынесении приговоров, пользуясь теми же правами, что и профессиональные судьи: при постановлении приговоров они заседали все вместе, и все вместе решали вопрос как права, так и факта. Рассмотрение уголовных дел с участием сословных представителей осуществлялось также в судебных палатах и Правительствующем сенате.

Одним из величайших достижений судебной реформы 1864 г. явилось введение *суда присяжных*, который к тому времени уже существовал в большинстве стран Западной Европы, США и некоторых колониях Великобритании.

Рассмотрение уголовных дел с участием присяжных допускалось только в окружных судах. При рассмотрении конкретных дел данным составом состоял из трех судей-профессионалов и 12-ти присяжных заседателей. Последними могли стать российские подданные, которые отвечали установленным законом требованиям (возраст, состояние здоровья, знание русского языка, обладание земельным наделом размером не менее ста десятин или недвижимостью определенной стоимости и т.д.). Специально образовывавшиеся комиссии заблаговременно составляли списки всех, кто в данной местности мог быть вызван в суд в качестве присяжных. Перед рассмотрением дела сторонам предоставлялось право немотивированного отвода определенного количества присяжных. Из оставшихся по жребию определялись 12 человек основных и 2 запасных, которые приводились к присяге и участвовали в процессе. Основной функцией присяжных, как и в настоящее время, было принятие вердикта по вопросам факта, т.е. о виновности или невиновности. В случае признания подсудимого виновным они могли высказать свое суждение относительно того, заслуживает или не заслуживает он снисхождения при определении меры наказания. На основании вердикта присяжных судьи-профессионалы выносили приговор. Приговоры окружного суда с участием присяжных заседателей считались окончательными. Их можно было обжаловать только в кассационном порядке в Сенат. Тем не менее существовало одно исключение, направленное исключительно на защиту прав осужденного: если профессиональные судьи единогласно признавали, что присяжные осудили невиновного, то дело передавалось на рассмотрение новой состава присяжных, решение которых считалось окончательным.

Судебные палаты являлись вышестоящими по отношению к окружным судам звеном системы общих судебных установлений. Они создавались, как правило, на территориях нескольких губерний. Всего в России к 1914 году было образовано 14 судебных палат. В компетенцию судебных палат входило, прежде всего, разбирательство по первой инстанции дел о государственных и должностных преступлениях крупных чиновников, председателей и членов уездных земских управ и собраний и присяжных заседателей данного судебного округа и проверка в апелляционном порядке решений окружных судов по гражданским делам и их приговоров, вынесенных по уголовным делам без участия присяжных заседателей или сословных представителей. Апелляционные

решения палат могли быть отменены Сенатом по кассационным жалобам и протестам.

В качестве высшего судебного органа в системе общегражданских судов выступал *Правительствующий сенат*. В его состав входило два кассационных департамента - по гражданским и уголовным делам. В компетенцию Сената входило рассмотрение дел о наиболее опасных преступлениях по первой инстанции с участием или без участия сословных представителей, проверка в апелляционном порядке приговоров, вынесенных без участия сословных представителей судебными палатами или судьями самого Сената, проверка в кассационном порядке решений и приговоров всех нижестоящих инстанций, в том числе приговоров, вынесенных с участием присяжных заседателей или сословных представителей. Сенат также выступал в качестве суда, решавшего вопрос о предании суду по делам о преступлениях судей, прокуроров, их товарищей и присяжных заседателей. И все же основной функцией Сената являлась проверка судебных решений в кассационном порядке. В 1877 г. на Сенат была возложена функция высшей дисциплинарной инстанции для всех судей и предусмотрено образование дисциплинарного присутствия в составе шести сенаторов. Указами 1872 и 1878 годов была предусмотрена возможность образования особых присутствий Правительствующего сената. Они рассматривали дела о политических преступлениях и преступлениях, совершенных судьями, прокурорами, судебными следователями и другими работниками соответствующих органов.

Обособленное место в системе общих судебных установлений занимал *Верховный уголовный суд*. Он образовывался каждый раз для рассмотрения конкретных уголовных дел чрезвычайной важности (о преступлениях, совершенных министрами или лицами, приравненными к ним, членами Государственного совета, а также о посягательствах на царя или персон царской фамилии). В качестве его членов назначались руководители департаментов Государственного совета и основных подразделений Сената. Председательствовал в нем председатель Государственного совета. Приговоры этого суда обжалованию не подлежали. Они могли быть изменены или отменены только царскими актами помилования.

Местным судебным установлениям в рамках реформы отводилась особая роль. Эти суды должны были быть ближе всего к населению и его проблемам.

В соответствии с Учреждением судебных установлений повсеместно должны были быть избраны *мировые судьи*. Каждый мировой судья осуществлял судебную власть на определенной территории — участке. Определенное число участков составляло мировой округ. Мировые судьи избирались на три года земским собранием. Избранные таким образом мировые судьи утверждались Сенатом. Одновременно допускалось избрание на тот же срок почетных мировых судей, которые выполняли судебные функции безвозмездно. В их компетенцию входило разбирательство дел в пределах всего мирового округа в случае, если обе заинтересованные стороны предпочитали обратиться именно к данному почетному судье, а не к участковому. Они также замещали находящегося в отпуске или заболевшего постоянного участкового судью. Как писал И.Я.

Фойницкий: «в лице мировых судей судебные уставы желали дать местному населению не столько юристов-специалистов, сколько лиц, к которым оно могло бы обращаться как к авторитетным посредникам своих мелких споров»¹.

Помимо общих требований, предъявляемым к кандидатам на должности судей, закон по отношению к кандидатам на должности мировых судей требовал, того, чтобы кандидат являлся местным жителем и обладал недвижимым имуществом. Судебные уставы предусматривали, что мировые судьи должны избираться на уездных земских собраниях.

К ведению мировых судей относились незначительные споры имущественного характера и дела о малозначительных преступлениях и проступках. Самым строгим наказанием, которое мог налагать мировой судья, было лишение свободы в тюрьме сроком до одного года.

Проверку законности и обоснованности приговоров и решений мировых судей осуществляли *съезды мировых судей*. В состав включались все мировые судьи, работавшие на территории конкретного уезда. Из своего состава они избирали председателя сроком на 3 года. Законность решений съездов мировых судей при определенных в законе условиях могла быть проверена окружным судом.

Отдельной ветвью системы местных судебных установлений являлись суды, предназначенные для разбирательства дел сельских жителей (судебная власть помещиков над крестьянами была упразднена). Низшим звеном здесь выступали *волостные суды*, которые рассматривали мелкие имущественные споры и дела о проступках членов сельских общин. Законность и обоснованность решений волостных судов проверялись *верхними сельскими судами*, состоявшими из председателей всех волостных судов.

Военные суды были обособлены от общегражданских судов. Их система строилась в соответствии с Военно-судебным уставом 1867 г. Основным звеном в этой подсистеме являлись *полковые суды*, которые рассматривали дела о преступлениях, не представлявших большой опасности и совершенных военными служащими низших званий. Организация и деятельность военных судов не отвечали тем принципам, которые были положены в основу судебной реформы.

Так, председатель и члены полкового суда назначались из числа офицеров командиром полка или приравненным к нему воинским начальником. Разбирательство дел осуществлялось в условиях ограниченной гласности, принцип состязательности сторон при этом не действовал (не допускались ни адвокаты, ни представители прокуратуры). Приговоры не приводились в исполнение без согласия командира полка. Он же решал вопрос, следует или не следует передавать конкретное дело с поступившей жалобой на приговор в вышестоящую инстанцию.

Вышестоящими инстанциями по отношению к полковым судам были *военно-окружные суды*, которые действовали по одному на каждый военный

¹ Фойницкий И.Я. Курс уголовного судопроизводства. Т. 1. - Санкт-Петербург: «Альфа», 1996. – С. 307.

округ. Их состав утверждался главными начальниками (командующими) военных округов. В компетенцию окружных военно-окружных входило рассмотрение уголовных дел по первой инстанции (кроме тех, что рассматривались полковыми судами) и проверка в апелляционном порядке решений полковых судов.

Возглавлял систему военных судов *Главный военный суд*. На Главный военный суд возлагались по существу такие же функции, как и на Правительствующий сенат, но по отношению к военным судам.

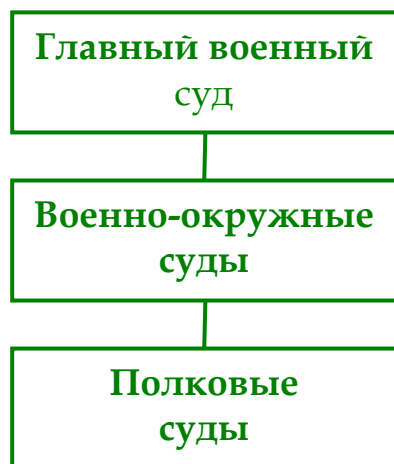
Правовой статус судей по судебной реформе 1864 г. были призван обеспечить их независимость. Судьи были несменяемы в пределах срока их полномочий. Отстранение судьи от должности допускалось только по решению суда в случае совершения судьей уголовного преступления.

После убийства Александра II в 1881 г. происходит отказ от ряда идей судебной реформы. Так, реакционным законом от 12 июля 1889 г. мировые судьи были упразднены почти на всей территории России (кроме Московской и Санкт-Петербургской губерний). Их полномочия были переданы земским начальникам, уездным съездам под председательством уездного предводителя дворянства, губернским присутствиям, а также сохранившимся во многих городах с дореформенных времен городским судам. Система мировой юстиции была восстановлена только в 1912 г.

Начали получать распространение чрезвычайные суды. Самыми известными были военно-полевые суды, образованные Указом от 19 августа 1906 г. Формировались эти суды по решениям генерал-губернаторов для рассмотрения конкретных дел, связанных с посягательствами на основы государственного строя. В их состав включались офицеры, служившие в армии. Судопроизводство в них не было гласным и состязательным, приговоры обжалованию не подлежали и исполнялись не позже чем через трое суток. Эти суды были упразднены в апреле 1907 г.

СУДЕБНАЯ СИСТЕМА РОССИИ ПО РЕФОРМЕ 1864 Г.

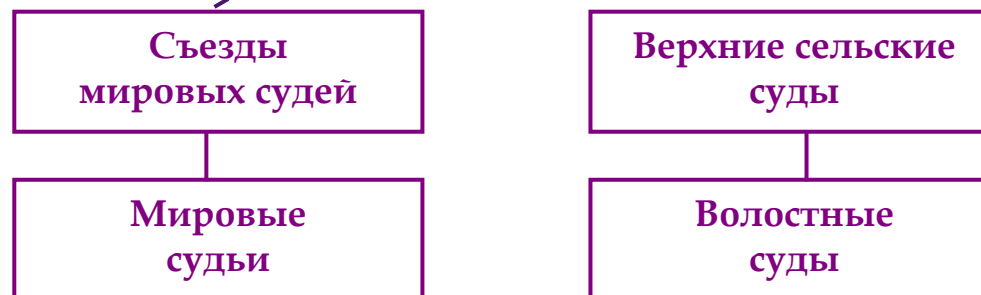
ВОЕННЫЕ СУДЫ



ОБЩИЕ СУДЕБНЫЕ УСТАНОВЛЕНИЯ



МЕСТНЫЕ СУДЕБНЫЕ УСТАНОВЛЕНИЯ



Суд присяжных не был введен на значительной части территории России - в Прибалтике, Варшавском округе, на Северном Кавказе и в Закавказье, Среднеазиатском регионе, Восточной и Западной Сибири и некоторых других местностях. В 1889 г. из юрисдикции суда присяжных было изъято более четверти из всех ранее подсудных ему дел.

Законом 1885 г. практически была ликвидирована несменяемость судей. Если Судебные уставы 1864 г. допускали отстранение от должности членов окружного суда и судебных палат только по приговору суда, то закон 1885 г. предоставлял право увольнять судей по решению вновь образованного дисциплинарного присутствия Сената, которое принимало соответствующие решения по представлению министра юстиции. По новым правилам судья мог быть уволен или переведен в другой округ за «служебные упущения», за «пренебрежение» обязанностями или вследствие сомнения вышестоящего начальства в способности его «спокойно и беспристрастно» вести суд.

И тем не менее, созданная в 1864 г. судебная система России просуществовала до событий 1917 г. без каких-либо принципиальных изменений. А.Ф. Кони писал в 1916 г.: «Судебные уставы за этот период приобрели много надстроек и пристроек, испытали значительные перестройки, но коренные их устои – гласность, устность, состязательность, непосредственность восприятия и руководство внутренним убеждением – сохранились так же, как и участие представителей общественной совести в деле суда»¹.

§3. Судебная система в советский период

В начале XX века Россия была государством с высокоразвитой экономикой, занимавшей одно из первых мест в Европе и мире (единственное государство со свободным золотовалютным обращением, то есть устойчивой денежной системой), с либеральной, многопартийной политической системой, парламентом (Государственной думой), демократической системой правосудия, включающей суды присяжных, мировую юстицию, предварительное следствие, осуществляемое судебными следователями. Огромное значение для последующего развития России как правового государства имел Манифест 17 октября 1905 г. «Об усовершенствовании государственного порядка». Этот документ, имеющий конституционное значение, предусматривал «незыблемые основы гражданской свободы на началах действительной неприкосновенности личности, свободы совести, слова, собраний и союзов». Манифест предусматривал также, что никакой закон «не мог воспринять силу без одобрения Государственной думы». Убедительным свидетельством демократического характера российской политической системы является и тот факт, что в Государственной думе была большевистская фракция, представляющая откровенно экстремистскую левую партию - Российскую социал-демократическую рабочую партию (большевиков), – РСДРП(б), имевшую в своем

¹ Кони А.Ф. Собрание сочинений. Т. 1. – М.: «Юридическая литература», 1966. - С. 417.

составе так называемую «БО» – Боевую организацию, занимавшуюся террористической деятельностью.

После большевистского антиправительственного путча в октябре 1917 г. (В. И. Ленин в то время называл это событие «октябрьским переворотом», что несомненно ближе к истине, чем введенное позднее явно лживое и претенциозное наименование «Великая Октябрьская социалистическая революция»), наступил период насильственного разрушения «до основанья» многовековой российской государственности, в т.ч. и системы правоохранительных органов.

После выборов Учредительного собрания 12 ноября 1917 г., призванного определить пути будущего развития страны, началась подготовка к работе этого всенародно избранного органа (большевики эти выборы проиграли), но новая, «советская» власть запретила все издания, все газеты, кроме своих, и начала реализацию своих замыслов, направленных на установление «диктатуры пролетариата», а фактически своей собственной диктатуры. Все это закончилось разгоном Учредительного собрания 5 января 1918 г., после чего разрушение российской государственности практически подошло к финалу.

Одной из главных целей советской власти был провозглашенный В. И. Лениным в период подготовки октябрьской революции «слом государственной машины», включающий, естественно, уничтожение существующей системы правосудия. Советская власть, писал В. И. Ленин, сразу отдала суд на слом, поскольку «безусловной обязанностью пролетарской революции было «совершенно уничтожить, смести до основания весь старый суд». Декрет о суде № 1 упразднил существующую судебную систему, созданную великими российскими реформаторами второй половины XIX века. Однако разрушить оказалось куда проще, чем создать что-то новое: период создания новой системы судебных органов затянулся на несколько лет.

Тем не менее, идеи, заложенные в Судебных уставах 1864 г., оказались настолько сильны, что в значительной мере сказались на ряде положений даже первого декрета о суде. К примеру, в его ст. 3 не только правосудие, но и предварительное следствие, как и в Судебных уставах 1864 г., продолжало рассматриваться как деятельность судебная и потому возлагалось на местных судей. Последним при вынесении решений, хотя и с существенными оговорками, разрешалось руководствоваться «законами свергнутых правительств» (ст. 5), а тем самым, стало быть, и названными выше Судебными уставами. Еще более определенно об этом было сказано во втором декрете «О суде», опубликованном 7 марта 1918 г. Судопроизводство как по гражданским, так и по уголовным делам предписывалось осуществлять «по правилам Судебных уставов 1864 г.». Правда при этом делались существенные оговорки: правила прежних законов должны были применяться лишь постольку, поскольку они не были отменены декретами ЦИК и СНК и не противоречили «правосознанию трудящихся классов».

Декретом о суде № 1 единоличный мировой судья был заменен коллегиальным местным судом, избираемым местным Советом. Была определена его подсудность, эти суды «решают все гражданские дела ценою до 3000 рублей и уголовные дела, если обвиняемому угрожает наказание не свыше двух лет лишения свободы... Кассационной инстанцией является уездный, а в столицах —

столичный съезд местных судей».

Параллельно с формированием обычных судов шел процесс организации судов чрезвычайных - революционных трибуналов и военно-революционных трибуналов. По Положению о революционных трибуналах от 12 апреля 1918 г. на революционные трибуналы, действовавшие в составе председателя и шести народных заседателей, возлагалось «рассмотрение дел о контрреволюционных и всяких иных деяниях, идущих против завоеваний Октябрьской революции и направленных к ослаблению силы и авторитета Советской власти». Этим органам предоставлялось «ничем не ограниченное право в определении меры репрессии». Председатели этих трибуналов, не обладая элементарной юридической грамотностью и получив такие полномочия, творили беспредел, именовавшийся революционным правосознанием.

Характерной чертой, выявляющей существо новой власти, стало создание Постановлением ВЦИК РСФСР от 5 сентября 1918 года по инициативе В. И. Ленина концлагерей, в которые без суда направлялись «представители враждебных классов». Это был прообраз будущего ГУЛАГА.

К 1922 г. в судебной системе сформировались три ветви - общегражданские суды (народные и губернские), революционные трибуналы и военно-революционные трибуналы. Губернский суд действовал в качестве суда первой и кассационной инстанции. Верховный Суд РСФСР осуществлял судебный контроль над всеми судами. Он был судом первой инстанции по делам особой государственной важности, кассационной инстанцией по отношению к губернским судам, а также мог в порядке надзора пересматривать дела, рассмотренные любым нижестоящим судом.

Одновременно усиливалась зависимость судов от органов исполнительной власти. Так, по Положению о народном суде РСФСР от 21 октября 1920 г. право высшего контроля над решениями судов было предоставлено Народному комиссариату юстиции. Согласно Положению о высшем судебном контроле от 10 марта 1921 г. на Наркомат юстиции РСФСР возлагались общий надзор за деятельностью судов и дача им руководящих разъяснений, а также пересмотр вступивших в законную силу судебных решений.

Принятое 11 ноября 1922 г. Положение о судеустройстве РСФСР упразднило революционные трибуналы и установило единую систему общегражданских судов, включавшую суды трех звеньев - народные суды, губернские суды и Верховный Суд РСФСР.

В 1922 г. был создан Союз Советских социалистических республик (СССР). Началась эпоха создания «нового социалистического права, права высшего типа». Однако, все эти псевдоправовые феномены, не имели ничего общего с подлинными правовыми идеями и принципами, достижениями правовой мысли того времени. Наша страна оказалась надолго, на многие десятилетия исключенной из процесса развития правовой науки в Европе и мире.

В связи с образованием СССР было принято 24 октября 1924 г. Положение о Верховном Суде СССР. Его судьи назначались Президиумом ЦИК СССР. Верховный Суд действовал в составе пленарного заседания, гражданско-судебной, уголовно-судебной, военной и военно-транспортной коллегий.

Верховный Суд давал руководящие указания верховным судам республик по вопросам общесоюзного законодательства; рассматривал и опротестовывал перед ЦИК по представлению прокурора Верховного Суда постановления, решения и приговоры верховных судов союзных республик в случаях противоречия их общесоюзному законодательству или интересам других союзных республик; давал заключения по предложению ЦИК СССР о законности постановлений ЦИК, СНК союзных республик и СНК СССР с точки зрения соответствия Конституции Союза; разрешал судебные споры между союзными республиками; рассматривал уголовные дела по обвинению высших должностных лиц СССР в должностных преступлениях. В 1926 г. Президиум ЦИК СССР отнес к компетенции Верховного Суда также толкование общесоюзного законодательства. Позднее, в 1929 г. появляется новое Положение о Верховном Суде, которое предоставило ему право законодательной инициативы, расширило компетенцию в области общего надзора, возложило на него обязанность разъяснять общесоюзные законы по предложению ЦИК СССР и по запросам СНК СССР.

В период с 1925 г. до начала 30-х годов происходил постепенный откат от тех демократических веяний, которые дали о себе знать в период с 1922 г. по 1924 г. Этому в значительной мере способствовал начавшийся к тому времени процесс образования централизованной командно-административной системы.

В 1927 г. ЦИК СССР было принято «Положение о преступлениях государственных», вошедшее в качестве главы первой Особенной части УК РСФСР «Контрреволюционные преступления». «Контрреволюционным» признавалось «всякое действие, направленное к свержению, подрыву или ослаблению власти рабоче-крестьянских советов... рабоче-крестьянских правительств... или к подрыву или ослаблению внешней безопасности Союза ССР и основных хозяйственных, политических и национальных завоеваний пролетарской революции», а также «такие же действия, когда они направлены на всякое другое государство трудящихся, хотя бы и не входящее в Союз ССР». Сюда входили преступления, от измены Родине, побега за границу, отказа вернуться в пределы СССР (эти лица объявлялись вне закона как изменники Родине, что означало расстрел через 24 часа после удостоверения личности и конфискацию всего имущества), контрреволюционного вредительства, диверсии, саботажа до недонесения о контрреволюционном преступлении и контрреволюционной пропаганды или агитации. В некоторых случаях за эти действия привлекались и члены семьи «изменника», совместно с ним проживавшие или находившиеся на его иждивении.

УПК РСФСР 1923 г., полностью отказавшийся от правовых основ Устава уголовного судопроизводства 1864 года, с начала 30-х годов превратился в документ, представляющий инструкцию по реализации карательной политики государства. Роль суда была низведена до уровня оформителя приговора по материалам предварительного следствия, которые, в свою очередь, были не более чем, материалами, оформляющими оперативно-розыскную деятельность, ставшую ядром, основой всего процесса борьбы с преступностью.

Шел все нарастающий нажим с целью вмонтирования судов в структуру органов исполнительной власти. Постановлением ВЦИК и СНК РСФСР «О

порядке руководства судебными органами» от 30 октября 1928 г. председатель Верховного Суда РСФСР был объявлен заместителем Народного комиссара юстиции. Несколько раньше состоялось решение о включении Верховного Суда РСФСР в состав Наркомюста РСФСР. Хотя эти решения и были вскоре отменены, в них четко проявились тенденции государственной политики этого периода отечественной истории. Вновь стала нарастать тенденция воссоздания чрезвычайных органов уголовной репрессии. В марте 1924 г. при ОГПУ было создано Особое совещание, которое уполномочивалось рассматривать дела в отношении лиц, занимавшихся контрреволюционной деятельностью, шпионажем, контрабандой, спекуляцией валютой и золотом. С 1929 г. начали работать «тройки» - внесудебные органы, наделенные полномочием рассматривать так называемые крупные хозяйственные дела и дела политического характера. Позже эти органы перешли в подчинение НКВД СССР и в 30-х годах трансформировались в орудие политических репрессий и произвола, в значительной мере вытеснившее суды. Тогда же - в 1929 году - был создан ГУЛАГ - Главное управление исправительно-трудовых лагерей, трудовых поселений и мест заключения Народного Комиссариата Внутренних Дел СССР, которое стало главным механизмом реализации репрессий.

Конституция СССР декларировала демократические принципы правосудия: выборность судей и народных заседателей, участие народных заседателей при рассмотрении дел во всех судах, ведение судопроизводства на национальном языке, открытое разбирательство дел, обеспечение обвиняемому права на защиту, независимость судей и подчинение их только закону. Однако положения Конституции были лишь ширмой, за которой процветали беззаконие и произвол.

В 1934 и 1938 годах УПК РСФСР был дополнен главами тридцать третьей и тридцать четвертой о делах по так называемым контрреволюционным преступлениям (по делам о террористических организациях и террористических актах против работников советской власти, о контрреволюционном вредительстве и диверсиях). Следствие по этим делам должно было быть закончено в срок не более десяти дней, обвинительное заключение вручалось обвиняемому за сутки до рассмотрения дела в суде, дела рассматривались без участия сторон, кассационное обжалование приговора, как и ходатайство о помиловании не допускалось и приговоры к высшей мере наказания приводились в исполнение немедленно по вынесении приговора.

Период от начала 30-х годов до 1953 г. останется в истории советских судов как один из самых мрачных. В осуществлении массовых репрессий и беззакония активное участие принимали не только органы НКВД, МГБ, Особое совещание, тройки, но и суды. Их незаконные приговоры по сфальсифицированным делам в отношении так называемых «врагов народа» выявляются вплоть до настоящего времени.

Характерным для этого периода было продолжение начавшейся в 20-х годах централизации. В 1933 г. была учреждена Прокуратура СССР, в 1934 г. - НКВД СССР, а в 1936 - Наркомюст СССР, которые подчинили себе соответствующие системы союзных республик. Принятая в декабре 1936 г. Конституция СССР

лишила союзные республики права издавать свое законодательство, в том числе по вопросам судостроительства. Развивавший ее положения Закон о судостроительстве от 16 августа 1938 г. подчинил центру все республиканские суды. Верховный Суд СССР наделялся правом проверять законность и обоснованность приговоров и решений всех судов страны без каких бы то ни было ограничений, вмешиваться в их деятельность напрямую, не считаясь с высшими судебными инстанциями союзных республик.

Закон о судостроительстве СССР 1938 г. установил единую судебную систему, состоящую из судов СССР и судов союзных республик. К первой группе судебных учреждений были отнесены Верховный Суд Союза ССР и специальные суды — военные трибуналы, линейные суды на железнодорожном транспорте и линейные суды на водном транспорте. Вторая группа включала верховные суды союзных республик, краевые и областные суды, суды автономных республик и автономных областей, окружные и народные суды.

Окончание периода правления И.В. Сталина в 1953 г. и начало периода некоторой либерализации социально-политической и экономической жизни в нашей стране (известного как «хрущевская оттепель») ознаменовано прежде всего, упразднением внесудебных органов политических репрессий и наделением Верховного Суда СССР правом пересматривать по протестам Генерального прокурора СССР их постановления, вынесенные в 30-40-х годах и начале 50-х годов. Стала очевидной необходимость создания должных гарантий против повторения тех явлений, которые получили распространение с начала тридцатых годов.

Реабилитация жертв произвола и беззакония стала одним из направлений деятельности судебных органов. Тем не менее, она проводилась далеко не всегда последовательно и в полном объеме. Полная ликвидация последствий репрессий 30-40-х годов и начала 50-х годов тогда не была осуществлена в силу политических причин. Работа эта была продолжена многие годы спустя и активно ведется в наше время.

Крупным событием явилась судебная реформа, начавшаяся после принятия в 1957 г. закона, изменившего Конституцию СССР и восстановившего права союзных республик, в том числе их право издавать законодательство о судостроительстве.

В 1958 г. были приняты «Основы законодательства о судостроительстве Союза ССР, союзных и автономных республик», а также «Основы уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республик» и «Основы гражданского судопроизводства Союза ССР и союзных республик», послужившие базой для последующего принятия законов о судостроительстве, уголовно-процессуальных и гражданских процессуальных кодексов союзных республик.

Эти акты и стали тем фундаментом, на который опиралось существенное демократическое обновление судебной системы. Выразилось оно, в частности, в провозглашении и последовательном проведении в жизнь принципа отправления правосудия только судом, расширении права обвиняемого на защиту и повышении роли адвокатуры в охране прав и свобод граждан.

Заметный след в истории российской судебной системы оставил день 27 октября 1960 г. В тот день одновременно получили одобрение Верховного Совета РСФСР три имевших принципиальное значение для российской судебной системы акта: Закон о судоустройстве, УК и УПК. Им суждено было «работать» долгие годы.

Принятие в 1977 г. новой Конституции СССР, а в 1978 г. новой Конституции РСФСР повлекло за собой пересмотр многих законодательных актов. В их числе оказались и законы, регулировавшие организацию и деятельность судов. В 1981 году был принят Закон о судоустройстве РСФСР.

Тем не менее, кризис политической и экономической систем СССР лишь углублялся и его не могли предотвратить фрагментарные, порой весьма непоследовательные реформы. Постепенное накопление отрицательного потенциала во всех сферах государственной и общественной жизни, неизбежное проявление деструктивных тенденций – процессы, которые, естественно, не могли быть остановлены политическими или законодательными средствами в условиях обреченной с самого своего возникновения системы – советского государства, что и привело к его полному краху.

Единственным выходом из сложившегося в стране положения стало создание демократического правового государства, прологом которого является судебная реформа.

§4. Судебно-правовая реформа, начавшаяся в 1990 г., ее основные направления и результаты

После крушения коммунистического тоталитарного режима в августе 1991 г. и началом гласности российское общество узнало о судебных процессах 50-80-х годов над инакомыслящими, о драконовских приговорах диссидентам, о фактах сокрытия реального количества преступлений от учета с целью фальсификации данных о раскрываемости, о поставленной на конвейер технологии выбивания самооговоров, о коррупции в правоохранительных органах, об осуждениях невиновных. Все эти пороки «социалистической законности» и «социалистического правосудия» существовали на фоне демонстративного отказа СССР от признания международных стандартов гарантий прав человека в уголовном судопроизводстве. В этих условиях необходимость коренной судебной реформы осознавалась большинством общества.

Задача формирования в России демократического правового государства, основанного на общепризнанных принципах народовластия, суверенитета, разделения властей, с необходимостью повлекла постановку вопроса о проведении судебной реформы в целях утверждения судебной власти в государственном механизме как самостоятельной влиятельной силы, осуществляющей свою компетенцию независимо от законодательной и исполнительной властей.

Процесс обновления российского судоустройства активизировался в значительной мере со второй половины 1990 г., после того как состоялось одобрение Декларации «О государственном суверенитете РСФСР» 12 июня 1990 г. В действовавшую тогда Конституцию РСФСР были внесены многочисленные изменения и дополнения, имевшие прямое или косвенное отношение к судам, в частности было предусмотрено образование Конституционного Суда РСФСР и системы арбитражных судов, расширены права судов по контролю за законностью и обоснованностью действий и решений всех органов и должностных лиц, в том числе действий и решений, которые связаны с ограничением прав граждан на неприкосновенность личности, жилища, частной жизни, включая тайну переписки, телеграфных и иных сообщений, телефонных переговоров, установлено, что судьи наделяются полномочиями, как правило, бессрочно, что они не должны отчитываться перед кем бы то ни было и что их не могут досрочно отзывать избравшие органы, была допущена возможность рассмотрения дел судьями единолично, а при определенных обстоятельствах - с участием присяжных заседателей.

Разработка проблем реформирования правосудия была продолжена группой экспертов в составе С. Е. Вицина, А. М. Ларина, И. Б. Михайловской, Т. Г. Морщаковой, Р. В. Назарова, С. А. Пашина, И. Л. Петрухина, Ю. И. Стецовского под руководством известного правозащитника, народного депутата РСФСР Б. А. Золотухина. Результатом деятельности этой группы явилась Концепция судебной реформы в Российской Федерации, представленная Президентом РФ Б. Н. Ельциным Верховному Совету РСФСР, одобренному данную концепцию Постановлением от 24 октября 1991 г.

В Концепции судебной реформы анализировались причины кризисного состояния правоохранительных органов и предлагались законодательные и организационные меры по преодолению затруднений и преобразованию судопроизводства на демократических основах. В Постановлении Верховного Совета РФ «О Концепции судебной реформы в РСФСР» в качестве главных ее задач указывались:

- утверждение судебной власти в государственном механизме как самостоятельной влиятельной силы, независимой в своей деятельности от власти законодательной и исполнительной;

- защита и неуклонное соблюдение основных прав и свобод человека, конституционных прав граждан в судопроизводстве;

- закрепление в нормах уголовного и гражданского процесса, в соответствующих законодательных актах демократических принципов организации и деятельности правоохранительных органов, положений, отвечающих рекомендациям юридической науки;

- достижение уровня материально-технического обеспечения судов, органов юстиции, прокуратуры, внутренних дел, следственных подразделений, а также материального, бытового и социального обеспечения работников правоохранительных органов, соответствующего возлагаемой на эти органы и их работников ответственности;

- обеспечение достоверности и повышение доступности информации о деятельности правоохранительных органов, судебно-правовой статистики.

В качестве *важнейших направлений судебной реформы* в Постановлении указывались:

- создание федеральной судебной системы;
- признание права каждого лица на разбирательство его дела судом присяжных в случаях, установленных законом;
- расширение возможностей обжалования в суд неправомерных действий должностных лиц, установление судебного контроля за законностью применения мер пресечения и других мер процессуального принуждения;
- изъятие из компетенции прокуроров возможности ограничения конституционных прав человека на неприкосновенность личности, жилища, тайну переписки, телефонных переговоров и телеграфных сообщений и введение допустимости арестов, обысков и прослушивания телефонных переговоров исключительно на основе судебного решения;
- организация судопроизводства на принципах презумпции невиновности состязательности, равноправия сторон и диспозитивности;
- упразднение системы внесудебного разрешения гражданско-правовых споров органами государственного арбитража и создание арбитражных судов в качестве одной из ветвей судебной власти;
- совершенствование системы гарантий независимости судей и подчинение их только закону, закрепление принципа несменяемости судей;
- преобразование прокуратуры в орган уголовного преследования и передача ее в систему исполнительной власти;
- преобразование органов предварительного следствия и отделение их от оперативно-розыскных служб и органов дознания.

В последующем многие положения Концепции судебной реформы вошли в Конституцию РФ, составив законодательную основу формирования и функционирования судебной власти демократической России.

Сразу после одобрения Верховным Советом РСФСР Концепции судебной реформы началась подготовка проектов законов, посредством которых должна реализоваться эта Концепция.

Первым и важнейшим из новых законов стал Закон «О статусе судей в Российской Федерации» от 26 июня 1992 г. В этом Законе закреплялись положения о независимости, несменяемости, неприкосновенности судей и о создании органов судейского сообщества как независимой корпорации, обеспечивающей интересы судейского корпуса и охраняющего его права.

Одним из факторов, существенно повлиявших на ход событий, связанных с судебной реформой, явилось принятие 12 декабря 1993 г. новой Конституции РФ.

Состоялось принятие и целого ряда других законов, внесших существенные коррективы в организацию и деятельность судов. Это были законы об арбитражных судах, о Конституционном Суде РФ, о судебном контроле за законностью и обоснованностью ареста и продления его сроков, о дальнейшем расширении права обвиняемого на защиту и некоторые другие.

Принципиальное значение для судебной реформы имеет Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» от 31 декабря 1996 г. Проект этого закона был рассмотрен еще в декабре 1994 г. в созданном Указом Президента РФ Совете по судебной реформе и в январе 1995 г. был направлен в Государственную Думу. Закон «О судебной системе РФ» дал лишь общий абрис судебной системы, но, обладая статусом Федерального конституционного закона он образует несущую конструкцию всего здания судоустройства, включая основы статуса судей. Кроме того, данный закон предусмотрел создание Судебного департамента при Верховном Суде РФ и его органов на местах с целью обеспечения возможности полного и независимого осуществления правосудия судами общей юрисдикции.

В 1993 г. в УПК РСФСР были внесены дополнения, которые вводили в российский уголовный процесс суд присяжных. Хотя в судах присяжных в настоящее время рассматривается сравнительно небольшая доля дел, само его существование следует рассматривать как проявление демократичности правосудия. Эти суды, по существу, представляют из себя действующую модель демократического состязательного правосудия.

Как известно, на первом этапе суд присяжных начал функционировать лишь в девяти регионах России и подсудность его ограничена лишь уголовными делами, подсудными судам областного звена, однако сдвиг в правосудии и правосознании, произведенный введением суда присяжных, невозможно переоценить. Суд присяжных является фактором, способствующим демократизации и гуманизации всей системы юстиции, всех правоохранительных органов. Первые же процессы с присяжными заседателями, кроме справедливости, гуманности и неподкупности, высветили и еще одно его важнейшее свойство. Именно суд присяжных способен коренным образом повлиять на качество расследования дел, которое традиционно остается удручающе низким. Суд присяжных предъявил жесткие требования к качеству расследования дел. Следователи и прокуроры довольно быстро осознали, что дела, основанные на сомнительных доказательствах, на попытках вести расследование поверхностно и небрежно, вопреки строгим требованиям процессуального закона, обречены на провал в суде присяжных.

В Концепции судебной реформы в качестве одной из главных черт судебной системы России указывалась мировая юстиция. Первое законодательное упоминание о мировых судьях появилось в ч. 2 ст. 11 Закона «О статусе судей в РФ» и в ст. 28 Закона «О судебной системе РФ», однако разработка Закона «О мировых судьях» заняла много времени и он был принят лишь в декабре 1998 г. С появлением мировых судей в России расширился апелляционный порядок пересмотра судебных решений, что предусмотрено нормами международного права и ч. 3 ст. 50 Конституции РФ, согласно которой «каждый осужденный... имеет право на пересмотр приговора вышестоящим судом» (до декабря 1998 г. апелляционный порядок пересмотра судебных решений был введен только в арбитражном процессе).

Кроме того, к важнейшим достижениям судебно-правовой реформы следует также отнести:

- учреждение Конституционного Суда РФ;
- создание системы арбитражных судов;
- введение и развитие процедуры исключения из судебного разбирательства недопустимых в качестве доказательств материалов;
- принятие Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» от 12 августа 1995 г. и включение, тем самым, оперативно-розыскной деятельности в сферу правового регулирования;
- ограничение применения и последующее принятие моратория на применение смертной казни;
- реорганизацию службы судебных исполнителей и учреждение в системе Минюста России службы судебных приставов, передача в систему Минюста РФ уголовно-исполнительной системы.

Судебно-правовая реформа на этом не завершилась. Работы над совершенствованием системы судов и содержания их деятельности были продолжены и продолжаются в настоящее время.

Активизация правотворческой деятельности проявилась, прежде всего, в принятии пакета процессуальных законов - Гражданского процессуального кодекса, Уголовно-процессуального кодекса, Арбитражного процессуального кодекса и Кодекса об административных правонарушениях.

Объективная оценка результатов судебной реформы позволяет сделать вывод, что по основным, наиболее важным направлениям она состоялась. Как уже отмечалось, сформировалась в соответствии с Конституцией 1993 г. принципиально новая, отличная от советской судебная система и она успешно функционирует.

Тем не менее, некоторые принципиальные идеи Концепции судебной реформы, к сожалению, остались не реализованными.

Так, в Концепции отмечалось, что принципиально важным является несовпадение структуры судебной системы с административно-территориальным и национально-государственным делением России. Совпадение административно-территориального деления и построения судов представляет собой вполне определенную угрозу независимости судебной власти со стороны представителей органов государственного и местного управления, которые тем или иным способом стремятся оказывать влияние на суд, находящийся на соответствующей территории, оказывать ему в различной форме материально-финансовую помощь. Именно поэтому Концепция судебной реформы предусматривала введение структуры судебной системы исходя прежде всего из численности населения, в виде судебных участков, судебных районов, судебных округов, образуемых независимо от существующего административно-территориального деления страны. Однако, лишь организация деятельности мировых судей на судебных участках, а также арбитражных апелляционных и кассационных судов в настоящее время отвечает данным положениям Концепции.

Ряд недостатков имеет и законодательное регулирование мировой юстиции. Несмотря на большое положительное значение принятия Федерального закона «О мировых судьях в РФ» по ряду его положений наблюдается отступление от тех принципов, что были заложены Концепцией судебной реформы. Во-первых,

Концепция предполагала, что мировые судьи будут избираться населением соответствующего судебного участка, в законе «О мировых судьях в РФ» установлен альтернативный порядок – субъекты РФ могут установить в своих законах назначение мировых судей на должность законодательным органом субъекта РФ. Поскольку последний вариант несравненно проще и дешевле избрания мировых судей населением, то большинство субъектов РФ пошли именно по этому пути. С этим трудно согласиться, ибо сама правовая природа института мировых судей предполагает, что они должны получать мандат доверия непосредственно от населения. Кто как не жители судебного участка сможет лучше оценить личные и деловые качества кандидатов в мировые судьи? А повторное избрание судьи по истечении срока его полномочий было бы действительным показателем того, что он оправдал оказанное ему народом доверие, стал подлинным гарантом справедливости, защитником прав, свобод и законных интересов людей, в том числе и от произвола местных органов исполнительной власти. Кроме того, это было бы гарантией независимости мировых судей от государственных органов субъектов РФ, в полной мере соответствовало бы принципу разделения властей. Кроме того у всех мировых судей должен быть одинаковый статус и потому нельзя допускать, чтобы одни из них избирались населением, а другие депутатами законодательных собраний.

Закон «О мировых судьях в РФ» предусматривает финансирование оплаты труда мирового судьи из федерального бюджета, а финансирование других расходов (аренда и содержание помещения, приобретение оргтехники и канцелярских товаров, оплата труда работников аппарата мирового судьи и др.) из бюджетов субъектов РФ. Такое решение представляется неудачным. В интересах обеспечения независимости мировой юстиции вся деятельность мирового суда должна финансироваться федеральным бюджетом за счет средств, поступающих на эти цели из бюджетов субъектов федерации.

Концепция судебной реформы предполагала, что мировые судьи будут подразделяться на участковых (территориальных) и специализированных (следственных, пенитенциарных и т.д.). Кроме того, Концепция поставила вопрос о введении института почетных (неоплачиваемых) мировых судей из числа лиц, имеющих высшее юридическое образование и не связанных ни с адвокатской практикой, ни с государственной властью (находящиеся в отставке сотрудники правоохранительных органов, преподаватели вузов и др.). Эти лица могли бы привлекаться к работе на непостоянной основе, рассматривая незначительные гражданские дела в случае передачи спора на их разрешение по соглашению сторон. Все эти предложения Концепции остались, увы, лишь на бумаге.

И все же основные проблемы лежат отнюдь не в области организации судебной системы. Реформа практически не затронула другие правоохранительные органы, прежде всего, органы уголовного преследования. Однако судебная реформа в государстве, трансформирующемся в правовое, не может ограничиваться только системой судов как таковых. Она, естественно, включает ряд правовых проблем и захватывает также всю систему

правоохранительных органов, функционирующих обычно на досудебных стадиях судопроизводства и в интересах правосудия.

Одним словом, проблем еще множество. Среди них острая нехватка средств федерального бюджета для организации работы системы органов и учреждений уголовной юстиции, а также для содержания осужденных к лишению свободы, содержание задержанных и заключенных под стражу подозреваемых и обвиняемых в условиях, равнозначных пытке, высокий уровень смертности, инфицированности туберкулезом и ВИЧ-инфекцией среди заключенных, низкое качество юридической помощи, оказываемой неимущим и недоступность бесплатной юридической помощи для жертв преступлений, коррупция в среде работников органов уголовного преследования и судов, невысокая квалификация сотрудников следственных аппаратов, финансирование, недостаточное для выполнения задач, возложенных на правоохранительные органы, применение незаконных мер к подозреваемым и обвиняемым в досудебном производстве по уголовным делам и многое другое. Остается надеяться, что в ближайшем будущем эти проблемы все же удастся разрешить, а сегодняшние студенты - будущие юристы, сменив студенческую скамью на кресло судьи или надев мундир прокурора, будут отстаивать правовые идеалы законности и уважения к правам и свободам личности на поприще практической юриспруденции. Лишь при этом условии идеи судебной реформы могут восторжествовать.

Рекомендуемые правовые источники:

Российское законодательство X-XX веков. Судебная реформа / Под ред. Б. В. Виленского. - Т. 8. - М., 1991. - С. 5-26 и 30-32.

История законодательства СССР и РСФСР по уголовному процессу и организации суда и прокуратуры. 1917—1954 гг.: Сборник документов / Под. ред. С. А. Голунского. - М., 1955.

Глава 9

Организационное обеспечение деятельности судов.

Органы юстиции в России

§1. Содержание функции организационного обеспечения деятельности судов и общая характеристика органов, ее осуществляющих

Под организационным обеспечением деятельности судов понимаются мероприятия кадрового, финансового, материально-технического и

информационного характера, направленные на создание условий для полного и независимого осуществления правосудия и деятельности органов судебского сообщества.

До 1998 г. эту функцию выполняло Министерство юстиции РФ, являющееся федеральным органом исполнительной власти. В ходе проведения судебной реформы такое положение было признано несовместимым с независимым статусом суда и противоречащим принципу разделения властей. В условиях независимости судебной власти осуществлять организационное обеспечение деятельности судов должны судебные органы. Суды не должны выступать в роли «просителей» у органов исполнительной власти. Последнее особенно относится к органам государственной власти субъектов РФ. В Концепции судебной реформы об этой проблеме сказано следующее: «Местные власти готовы иногда идти на дополнительные расходы, чтобы содержать «свой» суд, или, напротив, не решают вопросов ресурсного обеспечения судов. Но юстиция не должна быть ни содержанкой местных органов власти и управления, ни нищенкой. Необходимо построенное на единых принципах централизованное ресурсное обеспечение судов за счет республиканского бюджета».

Федеральный конституционный закон «О судебной системе РФ» в ст. 30 «Обеспечение деятельности судов» устанавливает, что :

«1. Обеспечение деятельности Конституционного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации осуществляется аппаратами этих судов.

2. Обеспечение деятельности других судов общей юрисдикции осуществляется Судебным департаментом при Верховном Суде Российской Федерации.

3. Обеспечение деятельности других арбитражных судов осуществляется Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации.»

Соответственно, какие либо иные (т.е., несудебные) органы не могут выполнять функций по обеспечению деятельности судов. Однако, как будет показано ниже, действующее законодательство, к сожалению, до сих пор содержит нормы, позволяющие осуществлять материально-технической снабжение судов органам исполнительной власти субъектов РФ.

В настоящее время функцию организационного обеспечения деятельности *судов общей юрисдикции должны* выполнять следующие органы:

1. Судебный департамент при Верховном Суде РФ.
2. Аппараты судов.
3. Администраторы судов.

Основные полномочия по организационному обеспечению деятельности судов общей юрисдикции возложены на *Судебный департамент при Верховном Суде РФ* (далее – «Судебный департамент»), который осуществляет эту деятельность в отношении районных судов, судов областного звена, военных судов, а также осуществляет финансирование мировых судей.

Обеспечение *военных судов*, Военной коллегии Верховного Суда РФ и главного управления обеспечения деятельности военных судов Судебного департамента транспортом, средствами связи, вооружением, служебными

помещениями, их обслуживание, эксплуатация и охрана, а также хранение архивов осуществляются соответствующими органами Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований и органов с оплатой фактически произведенных ими расходов соответственно Судебным департаментом и Верховным Судом РФ (ч. 2 ст. 32 Федерального конституционного закона «О военных судах РФ»).

Обеспечение деятельности *Верховного Суда РФ* осуществляется исключительно аппаратом этого суда.

Аппараты судов обеспечивают непосредственное обеспечение деятельности судов по осуществлению правосудия, обобщение судебной практики, анализ судебной статистики, систематизацию законодательства и выполнение других функций суда. Деятельность аппарата суда контролирует председатель суда. Структура и штатное расписание аппарата, численность его работников определяются в пределах выделенных средств президиумом соответствующего суда, а при его отсутствии - председателем суда. В аппаратах судов устанавливаются должности помощников председателя суда, помощников судей, начальников отделов, заместителей начальников отделов, советников, консультантов, главных специалистов, ведущих специалистов, специалистов I категории, специалистов II категории и специалистов. Работники аппаратов судов являются федеральными государственными служащими РФ, им присваиваются классные чины и специальные звания.

На работников аппаратов судов и членов их семей распространяются положения о материальном обеспечении, мерах социальной защиты и иных правовых и социальных гарантиях, установленные для работников аппаратов федеральных судов общей юрисдикции и членов их семей Федеральным законом «О дополнительных гарантиях социальной защиты судей и работников аппаратов судов РФ». Заработная плата работников аппаратов судов, которым присвоены классные чины, состоит из должностного оклада, доплат за классный чин, выслугу лет, надбавок за ученую степень или ученое звание, почетное звание «Заслуженный юрист РФ», сложность, напряженность, высокие достижения в труде и специальный режим работы, денежных поощрений (премий) по итогам работы за квартал и год.

Что касается *аппаратов мировых судей*, то вопросы их организации и деятельности, в том числе структура и штатное расписание устанавливаются в порядке, предусмотренном законом субъекта РФ. Работники аппарата мирового судьи являются государственными служащими соответствующего субъекта РФ.

Кроме этого, в районных судах и судах областного звена, в военных судах, имеется такое должностное лицо как *администратор суда*, который организационно обеспечивает деятельность соответствующего суда под контролем Судебного департамента. Администратор областного, краевого и приравненного к ним суда назначается на должность и освобождается от должности начальником главного управления организационно-правового обеспечения деятельности судов Судебного департамента по представлению председателя соответствующего суда, а администратор районного суда - начальником управления (отдела) Судебного департамента в субъекте РФ по

представлению председателя районного суда. Администратор суда подчиняется председателю соответствующего суда и обязан выполнять его распоряжения.

Полномочия администратора суда общей юрисдикции установлены ст. 19 Федерального закона «О судебном департаменте при Верховном Суде РФ» и ст. 34 Федерального конституционного закона «О военных судах РФ».

Администратор суда:

1) принимает меры по подготовке и проведению судебных заседаний; организует ведение судебной статистики, делопроизводства и работу архива;

2) взаимодействует с адвокатурой, правоохранительными и другими государственными органами, общественными объединениями, органами местного самоуправления, их должностными лицами и другими работниками по вопросам обеспечения деятельности суда;

3) принимает меры по обеспечению надлежащих материальных и бытовых условий для судей и работников аппарата суда, их медицинского обслуживания и санаторно-курортного лечения;

4) обеспечивает судей и работников аппарата суда нормативными правовыми актами, юридической литературой и справочно-информационными материалами; осуществляет информационно-правовое обеспечение деятельности суда;

5) организует строительство зданий, а также ремонт и техническое оснащение зданий и помещений суда, охрану здания, помещений и другого имущества суда в нерабочее время; обеспечивает бесперебойную работу транспорта суда и средств связи, работу хозяйственной службы;

б) разрабатывает проект сметы расходов суда, утверждаемый председателем суда, и представляет его в соответствующее подразделение Судебного департамента или управление (отдел) Судебного департамента;

7) осуществляет иные меры по обеспечению деятельности суда.

Ч. 3 ст. 10 Федерального закона «О мировых судьях в РФ» устанавливает, что *материально-техническое обеспечение деятельности мировых судей осуществляют органы исполнительной власти соответствующего субъекта РФ* в порядке, установленном законом соответствующего субъекта РФ. Указание на то, что организационное обеспечение деятельности мировых судей осуществляется Судебным департаментом в Федеральном законе «О мировых судьях» отсутствует, а ст. 1 Федерального закона «О Судебном департаменте при Верховном суде РФ», определяя компетенцию этого органа, специального устанавливает, что *в отношении мировых судей Судебным департаментом должно осуществляться лишь их финансирование*, причем, как следует из ст. 5 этого Закона, имеется в виду только финансирование из средств федерального бюджета. Финансирование мировых судей из федерального бюджета, как вытекает из ч. 1 и 4 ст. 10 ФЗ «О мировых судьях», предполагает финансирование расходов на заработную плату и социальные выплаты, предусмотренные для судей федеральными законами, а также возмещение издержек, покрываемых за счет федерального бюджета, по делам, рассматриваемым мировыми судьями. Таким образом, остальные мероприятия по организационному обеспечению деятельности мировых судей (в т.ч. финансирование иных видов расходов,

покрываемых за счет средств бюджетов субъектов РФ) согласно вышеуказанным нормам должны осуществляться не органами Судебного департамента, а органами исполнительной власти субъектов РФ в порядке, установленном законами и другими нормативно-правовыми актами субъектов РФ. Такое положение противоречит ч. 2 ст. 30 Федерального конституционного закона «О судебной системе РФ», согласно которой обеспечение деятельности других судов общей юрисдикции осуществляется исключительно Судебным департаментом при Верховном Суде РФ. Согласно ч. 3 ст. 76 Конституции РФ «федеральные законы не могут противоречить федеральным конституционным законам».

Обеспечение деятельности арбитражных судов осуществляется Высшим Арбитражным Судом РФ и аппаратами арбитражных судов (ст. 44 Федерального конституционного закона «Об арбитражных судах в РФ»).

Высший Арбитражный Суд производит подбор и подготовку кандидатов в судьи, организует работу по повышению квалификации судей и работников аппаратов арбитражных судов, обеспечивает контроль за расходованием финансовых средств, выделяемых арбитражным судам.

Согласно ст. 45 Закона «Об арбитражных судах в РФ» деятельность арбитражного суда обеспечивается *аппаратом арбитражного суда*, возглавляемым руководителем аппарата - *администратором арбитражного суда*. Администратор арбитражного суда руководит его аппаратом, организует работу аппарата по обеспечению прохождения дел в арбитражном суде, организует работу по обращению к исполнению судебных актов арбитражных судов, а также осуществляет иные функции по обеспечению деятельности арбитражного суда, определяемые Председателем Высшего Арбитражного Суда РФ.

Аппарат арбитражного суда:

1) организует предварительный досудебный прием лиц, участвующих в деле; содействует судьям в подготовке дел к рассмотрению в судебных заседаниях;

2) принимает и выдает документы, производит их рассылку и вручение, удостоверяет копии документов арбитражного суда, проверяет уплату государственной пошлины, судебных расходов, подлежащих внесению на депозитный счет арбитражного суда, а также арбитражных штрафов;

3) ведет учет движения дел и сроков их прохождения в арбитражном суде, осуществляет хранение дел и документов;

4) изучает и обобщает судебную практику;

5) подготавливает предложения по совершенствованию законов и иных нормативных правовых актов, проводит информационно-справочную работу; ведет статистический учет в сфере деятельности арбитражного суда;

6) осуществляет материально-техническое обеспечение арбитражного суда, социально-бытовое обслуживание судей и работников аппарата арбитражного суда.

Работники аппарата арбитражного суда находятся на федеральной государственной службе. Соответственно, права, обязанности и ответственность работников аппарата арбитражного суда и условия прохождения ими

государственной службы устанавливаются законами и иными нормативными правовыми актами о федеральной государственной службе.

Необходимо отметить, что согласно ч. 4 ст. 44 Закона «Об арбитражных судах в РФ» материально-техническое снабжение и обеспечение служебными помещениями арбитражных судов, а также медицинское, жилищное и социально-бытовое обслуживание судей и работников аппаратов арбитражных судов осуществляются «соответствующим органом исполнительной власти по месту нахождения арбитражного суда за счет средств федерального бюджета». При этом данный Закон не разъясняет, что понимается под «соответствующим органом исполнительной власти». Очевидное противоречие между данной нормой и ч. 3 ст. 30 Закона «О судебной системе РФ», устанавливающей, что обеспечение деятельности арбитражных судов осуществляется Высшим Арбитражным Судом РФ, должно разрешаться в пользу последнего, т.к. Закон «О судебной системе РФ» принят позже.

Согласно ст. 111 Закона «О Конституционном Суде РФ» *деятельность Конституционного Суда РФ обеспечивает его аппарат*, состоящий из Секретариата Конституционного Суда РФ и иных подразделений.

Секретариат Конституционного Суда РФ осуществляет:

- 1) организационное, научно-аналитическое, информационно-справочное и иное обеспечение Конституционного Суда РФ;
- 2) проводит прием посетителей, рассматривает обращения в адрес Конституционного Суда РФ в предварительном порядке и в случаях, когда они не затрагивают вопросов, требующих изучения судьями Конституционного Суда РФ;
- 3) содействует судьям в подготовке дел и иных вопросов к рассмотрению в заседаниях и на совещаниях; изучает и обобщает деятельность государственных органов по обеспечению исполнения решений Конституционного Суда РФ.

Иные подразделения аппарата осуществляют материально-техническое и социально-бытовое обеспечение Конституционного Суда РФ.

Конституционный Суд РФ в пределах своей сметы расходов самостоятельно устанавливает численность, структуру и штатное расписание аппарата и утверждает Положение о Секретариате Конституционного Суда РФ.

Финансирование судов должно обеспечивать возможность полного и независимого осуществления ими правосудия. Вопросы финансирования деятельности судов регулирует Федеральный закон «О финансировании судов РФ» от 10 февраля 1999 г. №30-ФЗ. Согласно ст. 1 этого Закона суды в России финансируются *только за счет средств федерального бюджета*. В федеральном бюджете ежегодно предусматривается выделение средств отдельными строками на обеспечение деятельности Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ и других судов общей юрисдикции, Судебного департамента при Верховном Суде РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ и других арбитражных судов.

Указанный Закон устанавливает определенные гарантии финансовой независимости судебной власти. Так, уменьшение размера бюджетных средств, выделенных на финансирование судов в текущем финансовом году или подлежащих выделению на очередной финансовый год, не более чем на 5

процентов может осуществляться только с согласия Совета судей РФ, а свыше 5 процентов - только с согласия Всероссийского съезда судей РФ.

Финансирование районных судов, судов областного звена, военных судов, мировых судей и квалификационных коллегий судей осуществляется Судебным департаментом за счет средств федерального бюджета. Финансирование арбитражных судов осуществляется Высшим Арбитражным Судом РФ. Финансирование Конституционного Суда РФ и Верховного суда РФ осуществляется этими судами самостоятельно.

§2. Судебный департамент при Верховном Суде РФ, его компетенция, структура и организация деятельности

Ст. 1 Федерального закона «О Судебном департаменте при Верховном Суде РФ»¹ гласит, что Судебный департамент является федеральным государственным органом, осуществляющим организационное обеспечение деятельности верховных судов республик, краевых и областных судов, судов городов федерального значения, судов автономной области и автономных округов, районных судов, военных и специализированных судов, органов судейского сообщества, а также финансирование мировых судей.

Судебный департамент, его органы и учреждения призваны способствовать укреплению самостоятельности судов, независимости судей и не вправе вмешиваться в осуществление правосудия.

Судебный департамент в своей деятельности руководствуется не только федеральным законодательством, но и распоряжениями Председателя Верховного Суда РФ, а также решениями органов судейского сообщества, принятыми в пределах их полномочий.

Полномочия Судебного департамента установлены ст. 6 Закона «О Судебном департаменте». Можно выделить следующие основные его полномочия.

Судебный департамент:

1) изучает организацию деятельности судов и разрабатывает предложения о ее совершенствовании; разрабатывает научно обоснованные нормативы нагрузки судей и работников аппаратов судов; организует проведение научных исследований в области судебной деятельности и финансирует их;

2) разрабатывает и представляет в Правительство РФ согласованные с Председателем Верховного Суда РФ и Советом судей предложения о финансировании судов, мировых судей и квалификационных коллегий судей; разрабатывает по вопросам своего ведения проекты нормативных правовых актов;

3) вносит в Верховный Суд РФ предложения о создании либо об упразднении судов;

4) определяет потребность судов в кадрах; обеспечивает работу по отбору и подготовке кандидатов на должности судей; перераспределяет по согласованию

¹ Далее – Закон «О судебном департаменте».

с Председателем Верховного Суда РФ и с учетом мнения председателей верховных судов республик, краевых и областных судов, судов городов федерального значения, судов автономной области и автономных округов, военных и специализированных судов образовавшиеся в соответствующих судах вакансии на должности судей; ведет статистический и персональный учет судей и работников аппаратов судов, а также работников органов и учреждений Судебного департамента;

5) ведет судебную статистику, организует делопроизводство и работу архивов судов; взаимодействует с органами юстиции при составлении сводного статистического отчета;

6) организует разработку и внедрение программно-аппаратных средств, необходимых для ведения судопроизводства и делопроизводства, а также информационно-правового обеспечения судебной деятельности; осуществляет работу по систематизации законодательства; ведет банк нормативных правовых актов РФ, а также общеправовой рубрикатор законодательства;

7) принимает во взаимодействии с судами, органами судейского сообщества и правоохранительными органами меры по обеспечению независимости, неприкосновенности и безопасности судей, а также безопасности членов их семей;

8) организует материальное и социальное обеспечение, медицинское обслуживание и санаторно-курортное лечение судей, работников аппаратов судов;

9) взаимодействует с адвокатурой, правоохранительными и другими государственными органами по вопросам надлежащего обеспечения деятельности судов; устанавливает и развивает связи с государственными и иными органами, учреждениями и организациями, в том числе иностранными, в целях совершенствования организации работы судов и повышения эффективности деятельности Судебного департамента;

10) осуществляет иные меры по обеспечению деятельности судов, органов судейского сообщества, а также органов и учреждений Судебного департамента.

Структура Судебного департамента установлена ст. 7 Закона «О судебном департаменте». Судебный департамент возглавляет Генеральный директор, который назначается на должность и освобождается от должности Председателем Верховного Суда РФ с согласия Совета судей РФ. Генеральный директор Судебного департамента имеет заместителей, которые назначаются на должность и освобождаются от должности Председателем Верховного Суда РФ по представлению Генерального директора Судебного департамента.

Судебный департамент состоит из ряда подразделений, в т.ч.:

- главного управления организационно-правового обеспечения деятельности судов;
- главного управления обеспечения деятельности военных судов;
- главного финансово-экономического управления;
- управления государственной службы и кадрового обеспечения;
- управления капитального строительства, эксплуатации зданий и сооружений и др.

В Судебном департаменте образуется *коллегия* в составе Генерального директора Судебного департамента (председатель коллегии), его заместителей, входящих в состав коллегии по должности, и других работников Судебного департамента. Члены коллегии, за исключением входящих в ее состав по должности, утверждаются Председателем Верховного Суда РФ. На основании решений коллегии Генеральный директор Судебного департамента издает приказы и распоряжения.

По представлению Генерального директора Судебного департамента коллегия Судебного департамента может принять решение об образовании в Судебном департаменте иных подразделений. Так, приказом Генерального директора Судебного департамента от 17 мая 1999 года №48 создан *Научно-экспертный совет при Судебном департаменте* и утверждено Положение о нем. Научно-экспертный совет является совещательным органом, призванным обеспечивать экспертную оценку проектов решений, подготавливаемых Судебным департаментом, по основополагающим вопросам организационно-правового, финансового, кадрового обеспечения судов общей юрисдикции, органов судейского сообщества, управлений (отделов) Судебного департамента в субъектах РФ.

Работники аппарата Судебного департамента и работники органов и учреждений Судебного департамента являются государственными служащими, им присваиваются классные чины и другие специальные звания. Работникам главного управления обеспечения деятельности военных судов могут также присваиваться воинские звания.

В субъектах РФ действуют *управления и отделы Судебного департамента*, являющиеся его органами. Они подчиняются Генеральному директору Судебного департамента и подотчетны совету судей соответствующего субъекта РФ. Управление (отдел) Судебного департамента осуществляет организационное обеспечение деятельности районных судов, органов судейского сообщества субъекта РФ, а также финансирование мировых судей. Управление (отдел) Судебного департамента возглавляет начальник, который назначается на должность и освобождается от должности Генеральным директором Судебного департамента по согласованию с председателем верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области или суда автономного округа и советом судей субъекта РФ.

§3. Задачи и организация деятельности Министерства юстиции РФ

Вопросы деятельности Министерства юстиции РФ, возглавляющего систему органов юстиции в России, регулируются Положением о Министерстве юстиции РФ, утвержденном Указом Президента РФ от 2 августа 1999 г. № 954.

Министерство юстиции РФ¹ является федеральным органом исполнительной власти, проводящим государственную политику и

¹ Далее – Минюст РФ, Минюст России.

осуществляющим управление в сфере юстиции, а также координирующим деятельность в этой сфере иных федеральных органов исполнительной власти. Руководство деятельностью Минюста России осуществляет Президент РФ. Правительство РФ координирует деятельность Минюста России.

Основными задачами Минюста России являются:

- 1) реализация государственной политики в сфере юстиции;
- 2) обеспечение прав и законных интересов личности и государства;
- 3) обеспечение правовой защиты интеллектуальной собственности;
- 4) обеспечение установленного порядка деятельности судов;
- 5) обеспечение исполнения актов судебных и других органов;
- 6) обеспечение исполнения уголовных наказаний.

На Минюст возложен весьма широкий круг полномочий, основные из которых для лучшего усвоения можно объединить в следующие группы:

1. Функции в сфере нормотворческой деятельности и регистрации правовых актов:

1) координация нормотворческой деятельности федеральных органов исполнительной власти; проведение юридической экспертизы проектов нормативных правовых актов, вносимых федеральными органами исполнительной власти на рассмотрение Президента РФ и Правительства РФ, а также юридической экспертизы нормативных правовых актов субъектов РФ на предмет их соответствия федеральному законодательству;

2) осуществление государственной регистрации нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, затрагивающих права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающих правовой статус организаций или имеющих межведомственный характер, а также актов иных органов в случаях, предусмотренных законодательством РФ;

3) представление в Правительство РФ предложений об отмене или приостановлении действия нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти в случае их несоответствия Конституции РФ, международным договорам РФ, федеральным законам, указам и распоряжениям Президента РФ, постановлениям и распоряжениям Правительства РФ;

4) ведение государственного реестра нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, осуществление государственного учета нормативных правовых актов субъектов РФ, ведение контрольных экземпляров нормативных правовых актов; участие в работе по ведению общеправового классификатора отраслей законодательства РФ и в подготовке Свода законов РФ.

2. Функции в сфере регистрации юридических лиц.

В этой области Минюст России:

1) принимает решение о государственной регистрации общероссийских и международных общественных объединений, централизованных религиозных организаций, отделений иностранных некоммерческих неправительственных объединений, иных юридических лиц, ведет реестр национально-культурных автономий;

2) осуществляет контроль за соответствием деятельности общественных объединений их уставным целям, а также за соблюдением религиозными организациями положений уставов, касающихся целей и порядка их деятельности.

3. Функции по руководству деятельностью службы судебных приставов.

В этой сфере Минюст осуществляет организационное и методическое руководство деятельностью службы судебных приставов.

4. Функции, направленные на организацию деятельности адвокатуры:

1) определение порядка ведения реестров адвокатов субъектов РФ;

2) ведение реестра адвокатов иностранных государств, осуществляющих адвокатскую деятельность на территории России;

3) утверждение формы ордера на исполнение поручения, выдаваемого адвокатским образованием, и формы удостоверения адвоката;

4) организационное и методическое руководство деятельностью территориальных органов юстиции, связанной с ведением реестров адвокатов субъектов РФ, выдачей удостоверений адвокатов, участием в работе квалификационных комиссий при адвокатских палатах субъектов РФ и реализацией иных функций, установленных законодательством об адвокатуре.

5. Функции в сфере контроля за соблюдением законодательства о несостоятельности (банкротстве). В этой области Минюст России в качестве регулирующего органа:

1) осуществляет контроль за соблюдением саморегулируемыми организациями арбитражных управляющих федеральных законов и иных нормативных правовых актов, регулирующих деятельность саморегулируемых организаций арбитражных управляющих, проводит проверки их деятельности;

3) ведет единый государственный реестр саморегулируемых организаций арбитражных управляющих и реестр арбитражных управляющих, обращается в арбитражный суд с заявлением об исключении саморегулируемых организаций арбитражных управляющих из указанного реестра;

4) обращается в суд с заявлением о дисквалификации арбитражного управляющего;

5) оказывает поддержку саморегулируемым организациям арбитражных управляющих и арбитражным управляющим в ходе процедур банкротства, связанных с вопросами трансграничной несостоятельности;

б) участвует в организации подготовки арбитражных управляющих и в принятии теоретического экзамена по программе их подготовки, утверждает единую программу подготовки арбитражных управляющих.

б. Функции по организации деятельности уголовно-исполнительной системы:

1) обеспечение исполнения уголовных наказаний, содержание подозреваемых, обвиняемых, подсудимых и осужденных, находящихся под стражей, их охрана, этапирование и конвоирование, а также контроль за поведением условно осужденных и осужденных, которым судом предоставлена отсрочка отбывания наказания;

2) организация оперативно-розыскной деятельности в учреждениях, исполняющих уголовные наказания, и следственных изоляторах;

3) централизованное обеспечение учреждений и органов уголовно-исполнительной системы вооружением, боеприпасами, специальными средствами, военной техникой и иным имуществом;

4) осуществление разрешительных, контрольных и надзорных функций в области промышленной безопасности, разработка и осуществление мер по обеспечению пожарной безопасности на объектах уголовно-исполнительной системы;

5) осуществление прав владения, пользования и распоряжения находящимся в оперативном управлении территориальных органов уголовно-исполнительной системы недвижимым имуществом, обеспечение эксплуатации, технического обслуживания и охраны закрепленного за ним имущества;

7. Минюст РФ осуществляет организационное и методическое руководство деятельностью судебно-экспертных учреждений системы министерства.

8. В сфере руководства организацией деятельности нотариата Минюст РФ:

1) наделяет нотариусов полномочиями по совершению нотариальных действий от имени Российской Федерации; организует выдачу лицензий на право осуществления нотариальной деятельности,

2) осуществляет контроль за исполнением нотариусами профессиональных обязанностей, в том числе правил нотариального делопроизводства;

3) утверждает формы реестров регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей, осуществляет иные полномочия, предусмотренные Основами законодательства РФ о нотариате;

4) удостоверяет подлинность подписи нотариуса и оттиска его печати при легализации документов, представляемых физическими и юридическими лицами в компетентные органы иностранных государств.

9. В сфере регистрации актов гражданского состояния Минюст России:

1) осуществляет координацию деятельности по государственной регистрации актов гражданского состояния; разрабатывает методические материалы по вопросам государственной регистрации актов гражданского состояния;

2) утверждает образцы бланков записей актов гражданского состояния и бланков свидетельств о государственной регистрации актов гражданского состояния;

3) закрепляет за субъектами РФ серии бланков свидетельств о государственной регистрации актов гражданского состояния.

10. Минюст РФ осуществляет функции уполномоченного федерального органа исполнительной власти в области регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

11. В сфере государственного регулирования правовой охраны интеллектуальной собственности Минюст:

1) осуществляет функции государственного патентного ведомства, установленные Патентным законом РФ и Законом Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», а также функции агентства по правовой охране программ для электронных вычислительных машин, баз данных и топологий интегральных микросхем, установленные законами РФ «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных» и «О правовой охране топологий интегральных микросхем»;

2) подготавливает предложения по совершенствованию законодательства РФ в области авторского права и смежных прав, осуществляет взаимодействие с общественными объединениями, участвует в международном сотрудничестве в указанной сфере;

3) осуществляет правовую защиту интересов государства в процессе экономического и гражданско-правового оборота результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения;

12. В сфере международного сотрудничества Минюст РФ:

1) представляет предложения о подготовке, заключении и исполнении международных договоров РФ о правовой помощи по гражданским, семейным, уголовным и иным делам, а также международных договоров РФ в области охраны интеллектуальной собственности;

2) согласовывает предложения о заключении международных договоров РФ, устанавливающих нормы, не предусмотренные законодательством РФ;

3) дает, в случае если это предусмотрено международным договором РФ или является необходимым условием вступления его в силу, заключения по вопросам соответствия положений договора законодательству РФ и их юридической силы в РФ, а также по иным вопросам, связанным с вступлением в силу и выполнением такого договора;

4) представляет по поручению Уполномоченного РФ при Европейском суде по правам человека необходимые материалы и заключения в связи с поступившими в Европейский суд по правам человека обращениями о нарушении РФ положений Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод;

5) исполняет в пределах своей компетенции обязательства РФ по международным договорам РФ о правовой помощи по гражданским, семейным, уголовным и иным делам;

12. Кроме того, Минюст осуществляет руководство организацией работы всех органов и учреждений юстиции, а именно:

1) осуществляет финансирование органов и учреждений юстиции;

2) принимает меры по обеспечению социальной защиты работников органов и учреждений юстиции, а также членов их семей, ветеранов органов и учреждений юстиции, в том числе способствует улучшению жилищных условий указанных лиц;

3) осуществляет контроль за финансово-хозяйственной деятельностью органов и учреждений юстиции; организует и проводит проверки состояния

бухгалтерского учета и отчетности в органах и учреждениях юстиции, а также в центральном аппарате Минюста России;

4) принимает меры по исполнению в органах и учреждениях юстиции законодательства Российской Федерации о труде и государственной службе, а также меры по подбору, подготовке и повышению квалификации работников органов и учреждений юстиции;

5) организует рассмотрение устных и письменных обращений граждан, связанных с работой органов и учреждений юстиции.

В систему Минюста России входят его территориальные органы, иные органы и учреждения юстиции, а также организации, обеспечивающие их деятельность.

Эта система состоит из ряда подсистем органов и учреждений, таких как:

- управления (отделы) Минюста по субъектам РФ, являющиеся территориальными органами Министерства юстиции РФ;

- Федеральная регистрационная служба и ее территориальные органы, осуществляющие государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним и ведение соответствующего Единого государственного реестра;

- органы и учреждения уголовно-исполнительной системы (учреждения, исполняющие наказания, следственные изоляторы, предприятия, созданные для обеспечения деятельности уголовно-исполнительной системы, научно-исследовательские, проектные, лечебные, учебные и иные учреждения, а также центральные и территориальные органы управления этой системой);

- служба судебных приставов;

- государственные судебно-экспертные учреждения (Российский федеральный центр судебных экспертиз и региональные лаборатории судебных экспертиз);

- научные и образовательные учреждения (например, Научный центр правовой информатизации, Российская правовая академия).

Минюст России возглавляет *Министр юстиции РФ*, который имеет десять заместителей, в том числе двух первых заместителей, статс-секретаря - первого заместителя Министра и заместителя Министра - главного судебного пристава РФ. Министр юстиции РФ и его заместители назначаются на должность и освобождаются от нее Президентом РФ по представлению Председателя Правительства РФ.

В Минюсте России образуется *коллегия* в составе Министра (председатель коллегии), его заместителей, начальников управлений Минюста России по федеральным округам, иных руководящих работников этого Министерства, а также сотрудников Администрации Президента РФ. Члены коллегии Минюста России, кроме лиц, входящих в ее состав по должности, утверждаются Президентом Российской Федерации по представлению Министра. Коллегия Минюста России рассматривает наиболее важные вопросы деятельности органов юстиции. Решения коллегии принимаются большинством голосов ее членов. На основании решений коллегии при необходимости могут издаваться приказы Минюста России.

При Минюсте образуются *научно-консультативные советы*, их состав и положения о них утверждаются Министром юстиции РФ.

§4. Правовые основы организации деятельности службы судебных приставов

На судебных приставах возлагаются задачи по обеспечению установленного порядка деятельности Конституционного Суда РФ, судов общей юрисдикции и арбитражных судов, а также по исполнению судебных актов и актов других органов, предусмотренных Федеральным законом «Об исполнительном производстве» от 21 июля 1997 г. Организация деятельности судебных приставов регулируется Федеральным законом «О судебных приставах» от 21 июля 1997 г.

В зависимости от исполняемых обязанностей судебные приставы подразделяются на *судебных приставов, обеспечивающих установленный порядок деятельности судов* (далее – судебный пристав по обеспечению установленного порядка деятельности судов), и *судебных приставов-исполнителей*, исполняющих судебные акты и акты других органов (далее – судебный пристав-исполнитель).

Министерство юстиции РФ осуществляет координацию и контроль деятельности находящейся в его ведении Федеральной службы судебных приставов, а также функции по принятию нормативных правовых актов, относящихся к сфере деятельности этой службы.

Судебным приставам присваиваются классные чины работников органов юстиции, а судебным приставам военных судов - также и воинские звания.

Положение о Федеральной службе судебных приставов, ее структура и штатная численность утверждаются Президентом РФ.

Главный судебный пристав РФ назначается на должность и освобождается от должности Президентом РФ. *Главный судебный пристав РФ:*

- осуществляет руководство деятельностью службы судебных приставов;
- в пределах своей компетенции издает приказы, указания и распоряжения по вопросам организации деятельности Федеральной службы судебных приставов, обязательные для исполнения всеми сотрудниками этой службы;
- в пределах выделенной штатной численности и фонда оплаты труда устанавливает штаты и структуру службы судебных приставов;
- осуществляет финансовое и материально-техническое обеспечение службы судебных приставов;
- рассматривает жалобы на действия судебных приставов в порядке подчиненности;
- несет предусмотренную законодательством РФ ответственность за выполнение задач, возложенных на службу судебных приставов.

Службы судебных приставов в субъектах РФ возглавляют главные судебные приставы субъектов РФ, а в отношении судебных приставов военных судов – главные военные приставы.

Главный судебный пристав субъекта РФ:

- осуществляет руководство соответствующей службой судебных приставов;
- образует подразделения судебных приставов, координирует и контролирует их деятельность;
- назначает на должность и освобождает от должности судебных приставов, организует их профессиональную и специальную подготовку и проводит их аттестацию; перемещает в случае необходимости судебных приставов из одних подразделений в другие;
- в пределах выделенной штатной численности и фонда оплаты труда устанавливает штаты и структуру подразделений судебных приставов;
- поощряет судебных приставов за успехи в работе и налагает на них взыскания за нарушения трудовой дисциплины;
- осуществляет финансовое и материально-техническое обеспечение судебных приставов;
- организует исполнение нормативных правовых актов Минюста РФ, а также приказов, указаний и распоряжений главного судебного пристава РФ;
- рассматривает жалобы на действия судебных приставов в порядке подчиненности.

Нижестоящие подразделения судебных приставов возглавляются старшими судебными приставами. *Старший судебный пристав:*

- организует и контролирует работу возглавляемого им подразделения и несет предусмотренную законодательством РФ ответственность за выполнение задач, возложенных на судебных приставов;
- обеспечивает правильное и своевременное выполнение распоряжений председателя суда, а также судьи или председательствующего в судебном заседании;
- координирует действия судебных приставов по обеспечению установленного порядка деятельности судов и специализированных подразделений органов внутренних дел по обеспечению безопасности судей, заседателей, участников судебного процесса, свидетелей, судебных приставов-исполнителей;
- является распорядителем депозитного счета подразделения судебных приставов;
- осуществляет специальные полномочия, предусмотренные законодательством Российской Федерации об исполнительном производстве.

Статья 11 Федерального закона «О судебных приставах» устанавливает *права и обязанности судебных приставов по обеспечению установленного порядка деятельности судов*. Судебный пристав по обеспечению установленного порядка деятельности судов:

- обеспечивает в судах безопасность судей, заседателей, участников судебного процесса и свидетелей;
- выполняет распоряжения председателя суда, а также судьи или председательствующего в судебном заседании, связанные с соблюдением порядка в суде;

- исполняет решения суда и судьи о применении к подсудимому и другим гражданам предусмотренных законом мер процессуального принуждения;
- обеспечивает охрану зданий судов, совещательных комнат и судебных помещений в рабочее время;
- проверяет подготовку судебных помещений к заседанию, обеспечивает по поручению судьи доставку к месту проведения судебного процесса уголовного дела и вещественных доказательств и их сохранность;
- поддерживает общественный порядок в судебных помещениях;
- взаимодействует с военнослужащими воинской части (подразделения) по конвоированию лиц, содержащихся под стражей, по вопросам их охраны и безопасности;
- предупреждает и пресекает преступления и правонарушения, выявляет нарушителей, а в случае необходимости задерживает их с последующей передачей органам милиции;
- осуществляет привод лиц, уклоняющихся от явки в суд или к судебному приставу-исполнителю;
- участвует по указанию старшего судебного пристава в совершении исполнительных действий;

Судебный пристав по обеспечению установленного порядка деятельности судов при исполнении служебных обязанностей *имеет право:*

- обращаться за помощью к сотрудникам милиции, органов безопасности, военнослужащим внутренних войск, а судебные приставы военных судов также к военному командованию;
- применять физическую силу, специальные средства и огнестрельное оружие в случаях и порядке, которые предусмотрены Федеральным законом «О судебных приставах».

Права и обязанности судебных приставов-исполнителей закреплены в ст. 12 Федерального закона «О судебных приставах». В процессе принудительного исполнения судебных актов и актов других органов, предусмотренных Федеральным законом «Об исполнительном производстве», судебный пристав-исполнитель:

- принимает меры по своевременному, полному и правильному исполнению исполнительных документов;
- предоставляет сторонам исполнительного производства(далее – стороны) или их представителям возможность знакомиться с материалами исполнительного производства, делать из них выписки, снимать с них копии;
- рассматривает заявления сторон по поводу исполнительного производства и их ходатайства, выносит соответствующие постановления, разъясняя сроки и порядок их обжалования;
- обязан взять самоотвод, если он заинтересован в ходе исполнительного производства либо имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнения в его беспристрастности.

Судебный пристав-исполнитель имеет право:

- получать при совершении исполнительных действий необходимую информацию, объяснения и справки;

- проводить у работодателей проверку исполнения исполнительных документов на работающих у них должников и ведения финансовой документации по исполнению указанных документов;

- давать гражданам и организациям, участвующим в исполнительном производстве, поручения по вопросам совершения конкретных исполнительных действий;

- входить в помещения и хранилища, занимаемые должниками или принадлежащие им, производить осмотры указанных помещений и хранилищ, при необходимости вскрывать их, а также на основании определения соответствующего суда совершать указанные действия в отношении помещений и хранилищ, занимаемых другими лицами или принадлежащих им;

- арестовывать, изымать, передавать на хранение и реализовывать арестованное имущество, за исключением имущества, изъятого из оборота в соответствии с законом;

- налагать арест на денежные средства и иные ценности должника, находящиеся на счетах, во вкладах или на хранении в банках и иных кредитных организациях, в размере, указанном в исполнительном документе;

- использовать нежилые помещения, находящиеся в муниципальной собственности, а при согласии собственника - помещения, находящиеся в иной собственности, для временного хранения изъятого имущества, возлагать на соответствующих лиц обязанность по его хранению, использовать транспорт взыскателя или должника для перевозки имущества с отнесением расходов за счет должника;

- в случае неясности требований, содержащихся в исполнительном документе, на основании которого совершаются исполнительные действия, просить суд или другой орган, выдавший исполнительный документ, о разъяснении порядка его исполнения;

- объявлять розыск должника, его имущества или розыск ребенка;

- вызывать граждан и должностных лиц по исполнительным документам, находящимся в производстве;

- совершать иные действия, предусмотренные Федеральным законом «Об исполнительном производстве».

Закон «О судебных приставах» устанавливает требования, предъявляемые к лицу, назначаемому на должность судебного пристава. Судебным приставом может быть гражданин России, достигший двадцатилетнего возраста, имеющий среднее (полное) общее или среднее профессиональное образование (для старшего судебного пристава - высшее юридическое образование), способный по своим деловым и личным качествам, а также по состоянию здоровья исполнять возложенные на него обязанности. На должность судебного пристава не может быть назначен гражданин, имеющий судимость.

Судебный пристав является должностным лицом, состоящим на государственной службе. Судебным приставам присваиваются классные чины, а приставам военных судов - также и воинские звания.

Судебные приставы в соответствии с характером осуществляемых ими функций проходят профессиональную подготовку. Судебные приставы по

обеспечению установленного порядка деятельности судов после прохождения необходимой специальной подготовки имеют право на хранение и ношение огнестрельного оружия и специальных средств.

При исполнении служебных обязанностей судебные приставы носят форменную одежду, имеют знаки различия и эмблему, образцы которых утверждаются Правительством РФ. Судебные приставы военных судов носят форменную одежду и имеют знаки различия, установленные для военнослужащих

Рекомендуемые правовые источники:

1. Федеральный конституционный закон «О судебной системе РФ» - ст. 30-33.
2. Федеральный закон «О Судебном департаменте при Верховном Суде РФ» от 8 января 1998 г..
3. Федеральный закон «О судебных приставах» от 21 июля 1997 г..
4. Федеральный закон «О финансировании судов РФ» от 10 февраля 1999 г.
5. Положение о Министерстве юстиции РФ, утвержденное Указом Президента РФ от 2 августа 1999 г. № 954.
6. Концепция судебной реформы – раздел IV, главы 9 «Министерство юстиции» и 10 «Материально-техническое обеспечение юстиции».

Глава 10.

Прокурорский надзор и система органов прокуратуры в Российской Федерации

§1. Конституционно-правовой статус и место прокуратуры в системе органов государственной власти, цели и направления ее деятельности

В настоящее время прокуратура представляет собой единую федеральную централизованную систему органов, осуществляющих от имени Российской Федерации надзор за соблюдением Конституции России и исполнением законов, действующих на территории Российской Федерации и реализующих другие функции.

Основным нормативно-правовым актом, регулирующим организацию и деятельность прокуратуры является Закон РФ «О прокуратуре Российской Федерации», принятый Верховным Советом РФ 17 января 1992 г. В связи с принятием Конституции России 1993 г. Закон был изложен в новой редакции Федеральным законом от 17 ноября 1995 г., который вступил в силу с 20 ноября 1995 г.

До принятия Конституции 1993 г. прокуратура была по существу надзорным органом законодательной власти, поскольку в соответствии со статьей

11 первой редакции Закона «О прокуратуре РФ», Генеральный прокурор назначался на должность и освобождался от должности Верховным Советом РФ по представлению Председателя Верховного Совета РФ с последующим утверждением Съездом народных депутатов РФ. Генеральный прокурор в своей деятельности по надзору за исполнением законов, действующих на территории России, был подотчетен Съезду народных депутатов РФ и Верховному Совету РФ. Согласно статье 12 указанного Закона, прокурор республики в составе РФ назначался на должность по согласованию с высшим органом власти этой республики, был ему подчинен и подотчетен. Прокуратура была ориентирована на сотрудничество только с законодательной ветвью власти, только ей была подконтрольна и только ее решения была обязана выполнять. Произошедшая в 1993 г. смена формы правления с парламентской республики на президентскую соответственно повлекла и существенное изменение правового статуса прокуратуры. В настоящее время Прокуратура России не входит ни в одну из структур органов исполнительной, судебной и законодательной ветвей власти.

Вопрос о статусе прокуратуры, ее функциях и задачах вызывает острую полемику среди ученых-юристов и практических работников. Многие принципиальные положения, закрепленные в Концепции судебной реформы, и полностью соответствующие заключению № 193 от 25 января 1996 г. Парламентской Ассамблеи Совета Европы по заявке России на вступление в Совет Европы, пока не нашли полной реализации на законодательном уровне. Нужно иметь в виду, что в большинстве европейских государств главной и, нередко, единственной функцией прокуратуры является уголовное преследование. Однако в ч. 1 ст. 1 Закона «О прокуратуре РФ» на первое место среди функций прокуратуры поставлен прокурорский надзор.

Ч. 2 ст. 1 Закона «О прокуратуре РФ» устанавливает *цели ее деятельности*. Ими являются:

- 1) обеспечение верховенства закона, единства и укрепления законности;
- 2) защита прав и свобод человека и гражданина, а также охраняемых законом интересов общества и государства.

Направления деятельности органов прокуратуры в Законе «О прокуратуре РФ» подразделяются на две группы: это прокурорский надзор и иные функции прокуратуры.

Прокурорский надзор состоит в наблюдении за исполнением законов и соблюдением прав и свобод человека органами государственной власти и местного самоуправления и их должностными лицами, органами управления и руководителями коммерческих и некоммерческих организаций, и принятии предусмотренных законом мер к устранению нарушений законов и способствующих им обстоятельств, восстановлению нарушенных прав и привлечению виновных к ответственности.

К иным функциям прокуратуры Закон «О прокуратуре РФ» относит следующие:

- 1) *Уголовное преследование* в соответствии с полномочиями, установленными уголовно-процессуальным законодательством РФ. Прокурор осуществляет от имени государства уголовное преследование и имеет в ходе

досудебного производства по уголовному делу широкий круг полномочий по руководству предварительным расследованием. Данная функция более подробно освещается в 4 параграфе настоящей главы.

2) *Координация деятельности правоохранительных органов по борьбе с преступностью.* Генеральный прокурор РФ и подчиненные ему прокуроры координируют деятельность по борьбе с преступностью органов внутренних дел, органов федеральной службы безопасности, органов таможенной службы и других правоохранительных органов. В целях обеспечения координации деятельности указанных органов, прокурор созывает координационные совещания, организует рабочие группы, истребует статистическую и другую необходимую информацию, осуществляет иные полномочия в соответствии с Положением о координации деятельности правоохранительных органов по борьбе с преступностью, утвержденным Указом Президента Российской Федерации от 18.04.96 г. №567 с изм., внес. Указом Президента РФ от 25.11.2003 г. №1389.

Координация деятельности правоохранительными органами осуществляется в следующих основных формах:

- проведение заседаний координационных совещаний руководителей правоохранительных органов;
- текущий обмен информацией;
- совместные выезды на места для проведения согласованных действий, проверок и оказания помощи нижестоящим правоохранительным органам, изучения и распространения положительного опыта;
- создание следственно-оперативных групп для расследования конкретных преступлений;
- проведение совместных целевых мероприятий по выявлению и пресечению преступлений, а также по устранению причин и условий, способствующих их совершению;
- взаимное использование возможностей правоохранительных органов в повышении квалификации работников, проведение совместных семинаров, конференций;
- оказание взаимной помощи в обеспечении собственной безопасности по основаниям и в порядке, предусмотренным законом;
- издание совместных приказов, указаний, подготовка информационных писем и ориентировок, иных организационно-распорядительных документов;
- издание совместных бюллетеней (сборников) и других информационных документов по обмену опытом;
- разработка и утверждение согласованных полугодовых, а при необходимости - перспективных планов координационной деятельности.

Специфическим аспектом координации, который реализуется непосредственно Генеральной прокуратурой РФ, являются обобщение практики исполнения международных договоров и соглашений с зарубежными странами и международными организациями по вопросам сотрудничества в борьбе с преступностью и выработка соответствующих предложений.

3) *Участие в рассмотрении дел судами*, в т.ч. обжалование противоречащих закону решений, приговоров, определений и постановлений судов¹. Данная функция прокуратуры подробно освещается ниже в параграфе 5 настоящей главы.

4) *Участие в правотворческой деятельности*.

Функция участия в правотворческой деятельности предопределяется тем, что характер задач, возложенных на прокуратуру, содержание деятельности ее органов, распространенность прокурорского надзора практически на все сферы общественных отношений, урегулированных нормами права, объективно делают прокуратуру широко осведомленной не только об исполнении законов, но и о состоянии правового регулирования. Необходимо отметить, что органы прокуратуры не обладают правом законодательной инициативы. Однако ст. 9 Федерального закона «О прокуратуре РФ» в существенной мере компенсирует отсутствие такого права. Генеральный прокурор РФ и подчиненные ему прокуроры вправе вносить в законодательные органы и органы, обладающие правом законодательной инициативы, соответствующего и нижестоящего уровней предложения об изменении, дополнении, отмене или принятии законов и иных правовых актов. Отличие данного права прокурора от права законодательной инициативы состоит прежде всего в правовых последствиях такого обращения. Обращение с законодательной инициативой субъектов, наделенных таким правом в соответствии с ч. 1 ст. 104 Конституции РФ, влечет определенные последствия, в частности обязанность законодателя рассмотреть внесенный законопроект и в любом случае принять по нему соответствующее решение согласно регламенту и установленным процедурам. Обращения Генерального прокурора РФ с соответствующими предложениями по поводу законодательства рассматриваются в обычном порядке. Одобренное и рассмотренное надлежащим образом обращение Генерального прокурора РФ, доработанное либо в неизменном виде, вносится в законодательный орган самим субъектом законодательной инициативы уже от своего имени.

Специфической формой участия Генерального прокурора РФ в правотворческой деятельности является согласование, совместное издание с иными государственными органами нормативных актов в случаях и порядке, определенных федеральным законом.

5) *Выпуск Генеральной прокуратурой специальные печатных изданий*, наиболее известным из которых является журнал «Законность».

б) *Осуществление международного сотрудничества*.

¹ УПК РФ, АПК РФ и ГПК РФ именуют акты, с помощью которого прокурор инициирует производство по пересмотру судебных решений во второй инстанции и в порядке надзора не протестами, а жалобами и представлениями, используя при этом обобщенный термин - «обжалование судебных решений».

Согласно ст. 2 Закона «О прокуратуре РФ» Генеральная прокуратура РФ в пределах своей компетенции осуществляет прямые связи с соответствующими органами других государств и международными организациями, сотрудничает с ними, заключает соглашения по вопросам правовой помощи и уголовного преследования, участвует в разработке международных договоров РФ.

7) Участие в заседаниях федеральных органов законодательной и исполнительной власти, представительных (законодательных) и исполнительных органов субъектов РФ, органов местного самоуправления.

Генеральный прокурор РФ, его заместители и по их поручению другие прокуроры вправе присутствовать на заседаниях Государственной Думы и Совета Федерации, их комитетов и комиссий, Правительства РФ, представительных (законодательных) и исполнительных органов субъектов РФ и органов местного самоуправления. Другие прокуроры (субъекта РФ, города, района) вправе присутствовать на заседаниях представительных (законодательных) и исполнительных органов субъектов РФ и органов местного самоуправления соответствующего и нижестоящего уровней. Они также вправе участвовать в рассмотрении внесенных ими представлений и протестов органами государственной власти местного самоуправления, коммерческими и некоммерческими организациями.

Кроме того прокуратура осуществляет научную и образовательную деятельность - в системе органов прокуратуры имеются соответствующие научные и учебные заведения.

На прокуратуру не может быть возложено выполнение функций, не предусмотренных федеральными законами (ст. 3 Закона «О прокуратуре РФ»).

Прокуратура России действует на основе *принципов*, установленных ст. 129 Конституции РФ и ст. 4 Закона «О прокуратуре РФ». Эти принципы таковы:

1) *Принцип единства и централизации органов прокуратуры* на основе подчинения нижестоящих прокуроров вышестоящим и Генеральному прокурору РФ закреплен в ст. 129 Конституции РФ. Принцип единства означает, что все территориальные и специализированные прокуратуры, действующие на территории России, составляют единую систему. Поэтому создание и деятельность на ее территории органов прокуратуры, не входящих в единую систему прокуратуры РФ, не допускается. Органы прокуратуры являются федеральными органами государственной власти.

Действие принципа единства проявляется также в том, что вышестоящий прокурор может поручить нижестоящему выполнение своих обязанностей, принять на себя исполнение обязанностей нижестоящего прокурора, изменить или отменить любое его решение, кроме случаев, специально предусмотренных законом. Вышестоящие прокуроры руководят деятельностью нижестоящих прокуроров и осуществляют контроль над нею. Приказы, указания, распоряжения, положения и инструкции, которые издает Генеральный прокурор по вопросам организации деятельности системы прокуратуры, обязательны для исполнения всеми работниками органов и учреждений прокуратуры (п. 1 ст. 17 Закона).

2) *Независимость* прокуратуры при осуществлении своих полномочий от других федеральных органов государственной власти, органов государственной

власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, общественных объединений.

Закон «О прокуратуре РФ» устанавливает *гарантии независимости органов прокуратуры*. Так, согласно ч. 1 ст. 5 воздействие в какой-либо форме федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов РФ, органов местного самоуправления, общественных объединений, средств массовой информации, их представителей, а также должностных лиц на прокурора или следователя с целью повлиять на принимаемое им решение или воспрепятствование в какой-либо форме его деятельности влечет за собой установленную законом ответственность.

Ч. 2 ст. 5 Закона «О прокуратуре РФ», гласит, что прокурор и следователь не обязаны давать каких-либо объяснений по существу находящихся в их производстве дел и материалов, а также предоставлять их кому бы то ни было для ознакомления иначе как в случаях и порядке, предусмотренных федеральным законодательством. Постановлением Конституционного Суда РФ от 18.02.00 №3-П эта норма признана не соответствующей Конституции РФ, поскольку по смыслу, придаваемому ему правоприменительной практикой, она во всех случаях приводит к отказу органами прокуратуры в предоставлении гражданину для ознакомления материалов, непосредственно затрагивающих его права и свободы, без предусмотренных законом надлежащих оснований, связанных с содержанием указанных материалов, и препятствует тем самым судебной проверке обоснованности такого отказа.

Независимость прокуратуры обеспечивается также установленными п. 3-5 ст. 4 Закона «О прокуратуре РФ» ограничениями на совмещение прокурорскими работниками своей основной деятельности с иной оплачиваемой или безвозмездной деятельностью, членством в выборных и иных органах, образуемых органами государственной власти и органами местного самоуправления, в общественных объединениях, преследующих политические цели, и иным участием в их деятельности. Создание и деятельность общественных объединений, преследующих политические цели, и их организаций в органах и учреждениях прокуратуры не допускаются. Прокуроры и следователи в своей служебной деятельности не связаны решениями общественных объединений. Прокурорские работники могут заниматься помимо своей основной деятельности только преподавательской, научной и иной творческой деятельностью.

Согласно ст. 45 Закона прокуроры и следователи, их близкие родственники, имущество указанных лиц находятся под особой защитой государства. Под такой же защитой находятся в исключительных случаях также иные лица, на жизнь, здоровье и имущество которых совершается посягательство с целью воспрепятствовать законной деятельности прокуроров и следователей, либо принудить их к изменению ее характера, либо из мести за указанную деятельность. Порядок и условия осуществления государственной защиты прокуроров и следователей определяются, прежде всего, Федеральным законом «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов.

3) *Законность*, т.е. осуществление прокуратурой своей деятельности в строгом соответствии с Конституцией РФ, федеральными конституционными законами и федеральными законами, а также нормами международного права. Для прокуратуры принцип законности выступает главенствующим в ее деятельности, поскольку вся ее деятельность направлена на обеспечение исполнения законов. Этой задаче способствует совокупность норм, определяющих требования к лицам, назначаемым на должности прокуроров и следователей, которые касаются их профессиональных и моральных качеств, уровня образования, ряда возрастных цензов для лиц, замещающих должности прокуроров, порядка назначения на должности, аттестации прокурорских работников. Этим же задачам служит и создание в органах прокуратуры службы безопасности.

4) *Гласность*, т.е. осуществление прокуратурой своей деятельности гласно в той мере, в какой это не противоречит требованиям законодательства РФ об охране прав и свобод граждан, о государственной и иной специально охраняемой законом тайне. Прокуратура обязана информировать органы государственной власти, органы местного самоуправления, а также население о состоянии законности.

Нормативное ограничение принципа гласности в деятельности органов прокуратуры определяется конституционными требованиями, а также нормами федерального законодательства. Согласно ч. 1 ст. 23 Конституции РФ «каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну». Перечень сведений, относимых к государственной тайне, установлен Законом РФ «О государственной тайне» (ст. 5). Существуют различные виды служебной тайны (следственная, тайна совещательной комнаты в суде, нотариальная, врачебная и т. п.). Специально охраняемой законом является коммерческая тайна и ее различные разновидности, банковская (ст. 857 ГК РФ), тайна страхования (ст. 946 ГК РФ) и др. Специально охраняемой законом является военная тайна.

Одним из проявлений этого принципа является ежегодное представление Генеральным прокурором РФ палатам Федерального Собрания РФ и Президенту РФ доклада о состоянии законности и правопорядка в стране и о проделанной работе по их укреплению. Нижестоящие прокуроры представляют такую информацию органам власти субъектов Федерации, местного самоуправления, радио, телевидению, газетам, выступают на страницах печати, с лекциями и докладами перед населением.

5) *Обязательность требований прокурора* при осуществлении им полномочий по надзору за законностью, предусмотренных Законом «О прокуратуре РФ». Согласно ст. 6 указанного Закона требования прокурора, вытекающие из его полномочий, перечисленных в статьях 22, 27, 30 и 33 Закона, подлежат безусловному исполнению в установленный срок. Неисполнение требований прокурора и следователя, вытекающих из их полномочий, а также уклонение от явки по их вызову влекут за собой установленную законом ответственность. Например, ст. 17.7 КоАП РФ устанавливает административную ответственность за умышленное невыполнение требований прокурора, вытекающих из его полномочий, установленных федеральным законом, а равно

законных требований следователя в виде административного штрафа, налагаемого на граждан в размере от десяти до пятнадцати минимальных размеров оплаты труда, а на должностных лиц - от двадцати до тридцати минимальных размеров оплаты труда.

§2. Понятие прокурорского надзора и его отраслей.

Характеристика отдельных отраслей прокурорского надзора

Прокурорский надзор - это одно из направлений правоохранительной деятельности, которое состоит в решении прокуратурой задач по обеспечению исполнения законов и соблюдению прав и свобод человека на всей территории РФ и осуществляется в пределах и порядке, установленном Федеральным законом «О прокуратуре РФ».

Государственный контроль и надзор осуществляется также целым рядом других государственных органов – налоговыми органами, органами экологического и санитарного контроля, Государственной инспекцией безопасности дорожного движения, органами противопожарной службы и т.д. Но все эти органы осуществляют свои полномочия в определенных специфических областях, имеют четко очерченные нормативно-правовыми актами поднадзорные и подконтрольные им сферы деятельности. Прокурорский же надзор имеет наиболее широкое предназначение - соблюдение Конституции РФ и всех законов, действующих на территории России, прав и свобод человека и гражданина. Полномочия прокуратуры имеют универсальный характер и распространяются практически на все урегулированные законом сферы общественных отношений. Контролирующие органы обязаны представлять в прокуратуру материалы о правонарушениях, требующих прокурорского реагирования, в том числе заключающихся в уголовном преследовании лиц, совершивших преступления.

Тем не менее прокуратура не должна подменять другие государственные контролирующие органы, а осуществлять надзор за тем, как сами эти органы и соответствующие должностные лица выполняют возложенные на них законом обязанности по обеспечению контроля за исполнением законов.

Прокурорский надзор подразделяется на так называемые *отрасли*, т.е. направления его осуществления. В отличие от иных направлений деятельности прокуратуры, каждая отрасль прокурорского надзора характеризуется рядом признаков. К ним относятся следующие:

1. *Предмет надзора*, т.е. определенная сфера деятельности государственных и муниципальных органов и иных организаций, их должностных лиц, в рамках которой прокуратура осуществляет надзорные полномочия.

2. *Совокупность необходимых полномочий, предоставленных* прокурору при осуществлении им конкретной отрасли надзора, позволяющих эффективно принимать меры к устранению нарушений законности.

3. *Средства прокурорского реагирования* – т.е. определенные акты – постановления, протесты, представления и предостережения о недопустимости нарушений закона, направленные на устранение нарушений законности, прав и

свобод человека и гражданина, которые выносит прокурор при реализации надзорных полномочий, действуя в установленных законом правовых формах.

Таким образом, *отрасли прокурорского надзора - это регламентированные федеральным законом виды деятельности прокуратуры по обеспечению соблюдения законов, прав и свобод человека, каждая из которых характеризуется определенным предметом надзора, полномочиями прокуроров и средствами прокурорского реагирования на нарушения законности.*

В соответствии с Законом «О прокуратуре РФ» можно выделить следующие отрасли прокурорского надзора:

1) надзор за исполнением законов органами государственной власти и местного самоуправления, их должностными лицами, органами управления и руководителями коммерческих и некоммерческих организаций, а также за соответствием законам издаваемых ими правовых актов;

2) надзор за соблюдением прав и свобод человека и гражданина органами государственной власти и местного самоуправления, их должностными лицами, органами и управления и руководителями коммерческих и некоммерческих организаций;

3) надзор за исполнением законов органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие;

4) надзор за исполнением законов администрациями органов и учреждений, исполняющих наказание и назначаемые судом меры принудительного характера, администрациями мест содержания задержанных и заключенных под стражу.

Кроме того, Федеральным законом от 23 декабря 1998 г. №31-ФЗ в перечень отраслей прокурорского надзора, установленный ч. 2 ст. 1 Закона «О прокуратуре РФ» был включен *надзор за исполнением законов судебными приставами.* Однако, в разделе III «Прокурорский надзор» этого Закона данное направление надзора не регламентируется, не раскрывается его предмет, полномочия прокурора и средства прокурорского реагирования. В связи с этим, надзор за исполнением законов судебными приставами представляется возможным рассматривать не в качестве самостоятельной отрасли прокурорского надзора, а как специфическую разновидность надзора за исполнением законов государственными органами, т.е. в рамках первой отрасли надзора.

В связи с тем, что прокурорский надзор распространяется на многие урегулированные законом сферы общественных отношений, в различных из них он приобретает некоторые, иногда весьма существенные особенности. Так, для осуществления надзора в различных сферах используются различные правовые средства, различен и объем полномочий прокурора. Акты прокурорского реагирования при этом в одних случаях носят информационный характер, а в другом – обязательный для исполнения их адресатами. Когда прокурор опротестовывает незаконный, по его мнению, акт органа управления, он лишь требует от этого органа или от иной властной структуры принять решение по существу. Однако решение по протесту, а также по представлению прокурора об устранении нарушений закона принимает непосредственно либо орган управления, либо суд. В сфере осуществления дознания и предварительного следствия, а также исполнения наказаний и назначаемых судом мер принуди-

тельного характера полномочия прокурора носят властно-распорядительный характер.

Далее необходимо дать краткую характеристику и выделить особенности каждой из отраслей прокурорского надзора.

На первое место Законом «О прокуратуре РФ» поставлен *надзор за исполнением законов федеральными министерствами, государственными комитетами, службами и иными федеральными органами исполнительной власти, представительными (законодательными) и исполнительными органами субъектов РФ, органами местного самоуправления, органами военного управления, органами контроля, их должностными лицами, органами управления и руководителями коммерческих и некоммерческих организаций, а также за соответствием законам издаваемых ими правовых актов* (далее – надзор за исполнением законов). Данная отрасль прокурорского надзора имеет наиболее широкий предмет, который охватывает деятельность государственных и негосударственных органов и организаций. Рассматриваемая отрасль надзора ранее, в Законе «О прокуратуре СССР», именовалась общим надзором (в предмет этой отрасли включался также надзор за исполнением законов гражданами). В настоящее время глава 1 раздела III Закона «О прокуратуре РФ» кратко именуется данной отраслью надзором за исполнением законов.

Осуществляя свою деятельность в рамках данной отрасли надзора, прокуратура не может подменять иные государственные органы, вмешиваться в их управленческую или хозяйственную деятельность. Прокурорские проверки в данной сфере проводятся на основании поступивших сообщений и имеющихся сведений о нарушениях законности, требующих непосредственного прокурорского реагирования.

Предмет прокурорского надзора в рамках данной отрасли определен ст. 21 Закона «О прокуратуре РФ» следующим образом:

«1. Предметом надзора являются:

соблюдение Конституции Российской Федерации и исполнение законов, действующих на территории Российской Федерации, федеральными министерствами, государственными комитетами, службами и иными федеральными органами исполнительной власти, представительными (законодательными) и исполнительными органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, органами военного управления, органами контроля, их должностными лицами, а также органами управления и руководителями коммерческих и некоммерческих организаций;

соответствие законам правовых актов, издаваемых органами и должностными лицами, указанными в настоящем пункте».

Из сферы прокурорского надзора, как следует из приведенного нормативного определения предмета надзора за исполнением законов, исключены высшие органы исполнительной и законодательной власти России – Президент РФ, Федеральное собрание и Правительство РФ.

Полномочия прокурора, надзирающего за исполнением законов, можно подразделить на две части: полномочия по выявлению нарушений закона и полномочия по их устранению.

Осуществляя надзор, *прокурор вправе:*

- по предъявлении служебного удостоверения беспрепятственно входить на территории и в помещения поднадзорных органов и организаций, иметь доступ к документам и материалам;

- проводить проверки исполнения законов в связи с поступившей в органы прокуратуры информацией о фактах нарушений;

- требовать от руководителей и других должностных лиц указанных органов представления необходимых документов и сведений, выделения специалистов для выяснения возникших вопросов, проведения проверок по поступившим в органы прокуратуры материалам и обращениям, ревизий деятельности подконтрольных или подведомственных им организаций;

- вызывать должностных лиц и граждан для объяснений по поводу нарушений законов.

- освобождать своим постановлением лиц, незаконно подвергнутых административному задержанию;

- приносить протесты на противоречащие закону акты, вносить представления об устранении нарушений закона или представление о недопустимости его нарушения;

- возбудить производство об административном правонарушении либо уголовное дело;

- обратиться в суд или арбитражный суд с требованием о признании противоречащих закону актов недействительными.

Требования закона, связанные с внесением протеста, представления, предостережения или изданием постановления, предусмотрены ст. 23, 24, 25 и 25_1 Закона «О прокуратуре РФ».

Протест приносится прокурором на противоречащий закону правовой акт в орган или должностному лицу, которые издали этот акт, либо в вышестоящий орган или вышестоящему должностному лицу, либо прокурор обращается в суд с требованием о признании указанных актов недействительными. Протест подлежит обязательному рассмотрению не позднее чем в десятидневный срок с момента его поступления, а в случае принесения протеста на решение представительного (законодательного) органа субъекта РФ или органа местного самоуправления - на ближайшем заседании. При исключительных обстоятельствах, требующих немедленного устранения нарушения закона, прокурор вправе установить сокращенный срок рассмотрения протеста. О результатах рассмотрения протеста незамедлительно сообщается прокурору в письменной форме.

Федеральный закон «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» от 6 октября 1999 г. №184-ФЗ в статье 27 предусматривает право соответствующего прокурора или его заместителя опротестовывать правовые акты органа государственной власти субъектов РФ, а

также правовые акты должностных лиц указанных органов, противоречащие Конституции РФ, федеральным законам, конституции (уставу) и законам субъекта РФ.

При рассмотрении данного вопроса необходимо иметь в виду, что содержащаяся во взаимосвязанных положениях п. 2 ст. 1, п. 1 ст. 21 и п. 3 статьи 22 Закона «О прокуратуре РФ», норма, наделяющая прокурора правом обращаться в суд с заявлением о признании нормативных правовых актов субъектов РФ противоречащими закону, признана Конституционным Судом России не соответствующей Конституции РФ в той мере, в какой данная норма допускает обращение прокурора в суд общей юрисдикции с заявлением о признании положений конституций и уставов субъектов РФ противоречащими федеральному закону. В то же время данная норма - по ее конституционно-правовому смыслу в системе действующего законодательства - не исключает для Генерального прокурора РФ возможность обращаться в Конституционный Суд с запросом о проверке соответствия Конституции РФ конституций и уставов субъектов Федерации. (Постановление Конституционного Суда РФ от 18 июля 2003 г. № 13-П). Из смысла данного Постановления следует, что проверка соответствия конституций (уставов) субъектов РФ возможна только Конституционным Судом РФ, а не судами общей юрисдикции. Суды общей юрисдикции вправе лишь подтверждать (по инициативе уполномоченных лиц, в том числе органов прокуратуры), что нормы конституции или устава субъекта Федерации аналогичны по содержанию нормам других учредительных актов, ранее признанным Конституционным Судом РФ не соответствующими Конституции России, и поэтому являются недействительными. Тем не менее, право принять окончательное решение по данному вопросу принадлежит только Конституционному Суду РФ.

Представление об устранении нарушений закона вносится прокурором или его заместителем в орган или должностному лицу, которые полномочны устранить допущенные нарушения, и подлежит безотлагательному рассмотрению. В течение месяца со дня внесения представления должны быть приняты конкретные меры по устранению допущенных нарушений закона, их причин и условий, им способствующих, а о результатах принятых мер должно быть сообщено прокурору в письменной форме.

Постановление о возбуждении уголовного дела или производства об административном правонарушении выносится прокурором исходя из характера нарушения закона в порядке, предусмотренном нормами УПК РФ и КоАП РФ.

Предостережение о недопустимости нарушения закона прокурор или его заместитель направляет в письменной форме должностным лицам в целях предупреждения правонарушений и при наличии сведений о готовящихся противоправных деяниях, а при наличии сведений о готовящихся противоправных деяниях, содержащих признаки экстремистской деятельности, - руководителям общественных (религиозных) объединений и иным лицам.

Невыполнение требований прокурора, осуществляющего свои надзорные полномочия влечет за собой установленную законом ответственность. Так, ст. 17.7. предусматривает ответственность за умышленное невыполнение требований

прокурора, вытекающих из его полномочий, установленных федеральным законом и влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от десяти до пятнадцати минимальных размеров оплаты труда; на должностных лиц - от двадцати до тридцати минимальных размеров оплаты труда.

Закон «О прокуратуре РФ» впервые за всю историю российской прокуратуры выделил отрасль, именуемую надзором за соблюдением прав и свобод человека и гражданина федеральными министерствами, государственными комитетами, службами и иными федеральными органами исполнительной власти, представительными (законодательными) и исполнительными органами субъектов РФ, органами местного самоуправления, органами военного управления, органами контроля, их должностными лицами, а также органами управления и руководителями коммерческих и некоммерческих организаций (далее - надзор за соблюдением прав и свобод человека).

Несмотря на то, что перечень поднадзорных органов и должностных лиц в данном случае совпадает с тем, что указан в Законе в отношении первой отрасли надзора, надзор за соблюдением прав и свобод человека и гражданина имеет свои специфические задачи. *Главное отличие предмета данной отрасли* от иных отраслей прокурорского надзора как раз и состоит в ее цели, которой является соблюдение прав и свобод личности в деятельности государственных и негосударственных органов и организаций.

Если проследить изменения, вносимые в законодательство о прокуратуре, то несложно заметить, что данная отрасль по сути отделилась от надзора за исполнением законов. И этот шаг законодателя является не просто данью моде, он абсолютно оправдан с учетом положений ст. 2 Конституции РФ, которая гласит, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью, а признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина являются обязанностью государства. Более того, исходя из данных конституционных предписаний именно надзор за соблюдением прав и свобод человека должен рассматриваться в качестве центральной, важнейшей отрасли прокурорского надзора.

Что касается *полномочий прокурора*, то в рамках данной отрасли надзора прокурор, осуществляя возложенные на него функции, рассматривает и проверяет жалобы и иные сообщения о нарушении прав и свобод человека и гражданина; разъясняет пострадавшим порядок защиты их прав и свобод; принимает меры по предупреждению и пресечению нарушений прав и свобод человека и гражданина, привлечению к ответственности лиц, нарушивших закон, и возмещению причиненного ущерба. В этой деятельности прокурор использует по сути те же полномочия, что и в рамках надзора за исполнением законов.

К *формам прокурорского реагирования* при осуществлении надзора за соблюдением прав и свобод человека относятся протест, представление и постановление. Прокурор или его заместитель приносит протест на акт, нарушающий права человека и гражданина, в орган или должностному лицу, которые издали этот акт, либо обращается в суд. Представление об устранении нарушений прав и свобод человека и гражданина вносится прокурором или его заместителем в орган или должностному лицу, которые уполномочены устранить

допущенное нарушение. Срок рассмотрения данных протестов и представлений аналогичен сроку рассмотрения такого рода актов прокурорского надзора, используемых при общем надзоре (ст. 23 и 24 Закона прокуратуре).

При наличии оснований полагать, что нарушение прав и свобод человека и гражданина имеет характер преступления, прокурор своим постановлением возбуждает уголовное дело и принимает меры к тому, чтобы лица, его совершившие, были подвергнуты уголовному преследованию в соответствии с законом. В случае, когда нарушение прав и свобод человека и гражданина имеет характер административного правонарушения, прокурор возбуждает производство об административном правонарушении или незамедлительно передает сообщение о правонарушении и материалы проверки в орган или должностному лицу, которые уполномочены рассматривать дела об административных правонарушениях.

В случае нарушения прав и свобод человека и гражданина, защищаемых в порядке гражданского судопроизводства, когда пострадавший по состоянию здоровья, возрасту или иным причинам не может лично отстаивать в суде или арбитражном суде свои права и свободы, когда нарушены права и свободы значительного числа граждан либо когда в силу иных обстоятельств нарушение приобрело особое общественное значение, прокурор предъявляет и поддерживает в суде или арбитражном суде иск в интересах пострадавших.

Предметом третьей отрасли надзора — *надзора за исполнением законов органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие* — является соблюдение прав и свобод человека и гражданина, установленного порядка разрешения заявлений и сообщений о совершенных и готовящихся преступлениях, выполнения оперативно-розыскных мероприятий и проведения расследования, а также законность решений, принимаемых органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие.

Полномочия прокурора в данной отрасли установлены уголовно-процессуальным законодательством и Федеральным законом «Об оперативно-розыскной деятельности».

Статья 37 УПК РФ устанавливает полномочия прокурора в сфере надзора за процессуальной деятельностью органов дознания и предварительного следствия. Существенной особенностью данной отрасли надзора является то, что при его осуществлении прокурор является процессуальным руководителем органов и лиц, осуществляющих предварительное расследование преступлений, может давать им обязательные для исполнения указания, в т.ч. о направлении расследования, производстве следственных и иных процессуальных действий, отстранять дознавателя, следователя от дальнейшего производства расследования, если ими допущено нарушение требований УПК при производстве предварительного расследования. В ряде случаев для принятия определенных решений следователем или дознавателем требуется согласие прокурора, например, на возбуждение уголовного дела, или утверждение составленного указанными лицами процессуального документа, например, обвинительное заключение. Кроме того, в рамках данной отрасли надзора прокурор вправе

проверять исполнение требований федерального закона при приеме, регистрации и разрешении сообщений о преступлениях.

Согласно ст. 21 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» руководители органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность обязаны по требованию прокуроров, представлять им оперативно-служебные документы, включающие в себя дела оперативного учета, материалы о проведении оперативно-розыскных мероприятий с использованием оперативно-технических средств, а также учетно-регистрационную документацию и ведомственные нормативные правовые акты, регламентирующие порядок проведения оперативно-розыскных мероприятий. Сведения о лицах, внедренных в организованные преступные группы, о штатных негласных сотрудниках органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, а также о лицах, оказывающих содействие этим органам на конфиденциальной основе, представляются соответствующим прокурорам только с письменного согласия перечисленных лиц, за исключением случаев, требующих их привлечения к уголовной ответственности.

Надзорные полномочия прокурора в этой сфере тесно связаны с другим направлением деятельности - осуществлением прокурором уголовного преследования.

Последняя отрасль прокурорского надзора – это *надзор за исполнением законов администрациями органов и учреждений, исполняющих наказание и назначаемые судом меры принудительного характера, администрациями мест содержания задержанных и заключенных под стражу*. Ее предметом является законность нахождения в местах содержания задержанных (изоляторах временного содержания — ИВС), предварительного заключения (следственных изоляторах — СИЗО), исправительных учреждениях, исполняющих наказания по приговорам судов (тюрьмы, колонии и др.), а также учреждениях, исполняющих решения о принудительных мерах воспитательного и медицинского характера и т.д., соблюдение установленных законодательством РФ прав и обязанностей задержанных, заключенных под стражу, осужденных и лиц, подвергнутых мерам принудительного характера, порядка и условий их содержания, а также законность исполнения наказаний, не связанных с лишением свободы.

Полномочия прокурора в этой отрасли довольно обширны. Постановления и требования прокурора относительно исполнения установленных законом порядка и условий содержания задержанных, заключенных под стражу, осужденных, лиц, подвергнутых мерам принудительного характера, либо помещенных в судебно-психиатрические учреждения, подлежат обязательному исполнению администрацией, а также органами, исполняющими приговоры судов в отношении лиц, осужденных к наказанию, не связанному с лишением свободы.

Прокурор вправе в любое время посещать поднадзорные учреждения, опрашивать содержащихся в них лиц, знакомиться со всеми документами и материалами, проверять соответствие закону приказов и распоряжений администрации мест лишения свободы, в случае необходимости — опротестовать их.

Прокурору также дано право требовать от администрации создания условий, обеспечивающих права задержанных, заключенных под стражу, осужденных и лиц, подвергнутых мерам принудительного характера, проверять соответствие законодательству приказов, распоряжений, постановлений администрации ИВС, СИЗО, колоний, тюрем и других учреждений подобного рода, получать объяснения соответствующих должностных лиц, вносить протесты и представления, которые обязательно подлежат рассмотрению теми, кому адресованы, возбуждать уголовные дела или производства об административных правонарушениях. До рассмотрения протеста надлежащим должностным лицом действие опротестованного акта администрации названных учреждений приостанавливается. Прокурор может отменить незаконное дисциплинарное взыскание, наложенное на лицо, отбывающее наказание, немедленно освободить его своим постановлением из штрафного изолятора, помещения камерного типа, карцера, дисциплинарного изолятора. Если обнаруживается, что лицо содержится под стражей без законного основания, то прокурор или его заместитель своим постановлением немедленно освобождают его из-под стражи.

§3. Осуществление прокуратурой уголовного преследования

Согласно ст. 37 УПК РФ прокурор является должностным лицом, уполномоченным осуществлять от имени государства уголовное преследование в ходе уголовного судопроизводства, а также надзор за процессуальной деятельностью органов дознания и органов предварительного следствия.

Осуществление государственного обвинения по уголовным делам приводит в движение механизм реализации уголовной ответственности. Пункт 55 ст. 5 УПК определяет, что *уголовное преследование* – это процессуальная деятельность, осуществляемая стороной обвинения в целях изобличения подозреваемого, обвиняемого в совершении преступления.

В числе всех субъектов, осуществляющих уголовное преследование, прокуроры имеют наиболее универсальные полномочия. Они не ограничены специальной подследственностью. При выполнении следственных действий прокурор полностью самостоятелен.

В ходе досудебного производства по уголовному делу прокурор имеет широкие полномочия по уголовному преследованию, в частности, он имеет право:

- давать согласие дознавателю, следователю на возбуждение уголовного дела;
- возбуждать уголовное дело и поручать его расследование дознавателю, следователю, нижестоящему прокурору либо принимать его к своему производству;
- участвовать в производстве предварительного расследования и в необходимых случаях лично производить отдельные следственные действия;
- поручать органу дознания производство следственных действий, а также давать ему указания о проведении оперативно-розыскных мероприятий;
- утверждать обвинительное заключение или обвинительный акт и

направлять уголовное дело в суд и др.

Письменные указания прокурора, данные им органу дознания, дознавателю, следователю обязательны для исполнения.

В судебном разбирательстве по уголовным делам прокурор является *государственным обвинителем*, представляет государственные или общественные (публичные) интересы, нарушенные преступлением. В ряде случаев, прокурор обязан выступить и в защиту частного интереса, когда потерпевшими от преступлений являются лица, не способные в силу беспомощного состояния, зависимости от обвиняемого или по иным причинам реализовывать самостоятельно свои права и законные интересы.

Участие прокуроров в качестве государственных обвинителей в судебном разбирательстве по уголовным делам является формой реализации функции прокуратуры по уголовному преследованию и одновременно выступает как наиболее важное направление функции по участию в рассмотрении дел судами.

§4. Участие прокуроров в рассмотрении дел судами

Формы участия прокуроров в судопроизводстве весьма многообразны. Прокуроры в настоящее время могут участвовать в судебных заседаниях по уголовным, гражданским и административным делам в случаях, предусмотренных процессуальным законодательством.

Прокурор участвует в судебном разбирательстве на основе принципов состязательности и равноправия сторон и при этом не осуществляет прокурорского надзора за соблюдением закона рассматривающим дело судом, иное противоречило бы принципу независимости судебной власти. Прокуроры участвуют в судебном разбирательстве в целях защиты конституционных и иных охраняемых законом прав и свобод человека и граждан, интересов общества и государства.

Процессуальное законодательство предусматривает возможность участия прокуроров практически на всех стадиях судопроизводства – прежде всего в судебном разбирательстве дел по существу в судах первой инстанции. Кроме того, прокуроры имеют право обжалования судебных решений. Однако при этом их полномочия не должны выходить за рамки стороны в процессе. Поэтому нормы, закрепленные в ст. 36 Федерального закона «О прокуратуре РФ» должны быть приведены в соответствие с процессуальным законодательством. Особенно недопустимо сохранение нормы, закрепленной в ч. 2 ст. 36, которая гласит, что прокурор или его заместитель независимо от участия в судебном разбирательстве вправе в пределах своей компетенции истребовать из суда любое дело или категорию дел, по которым решение, приговор, определение или постановление вступили в законную силу. Усмотрев, что решение, приговор, определение или постановление суда являются незаконными или необоснованными, прокурор приносит представление в порядке надзора или обращается с представлением к вышестоящему прокурору. Эти полномочия являются не чем иным, как рудиментом функции прокурорского надзора за процессуальной деятельностью

судов. В соответствии с Конституцией РФ такими полномочиями обладают только Верховный Суд РФ и Высший Арбитражный Суд РФ. Согласно новым процессуальному законодательству надзорное представление прокурора не имеет каких-либо преимуществ перед надзорными жалобами (заявлениями) других участников судопроизводства.

Помимо указанных форм участия прокуроров в рассмотрении дел судами, действующим законодательством предусмотрено, что Генеральный прокурор РФ принимает участие в заседаниях Пленума и Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ и Верховного Суда РФ (ст.57 - 60 Закона РСФСР «О судостроительстве РСФСР» и ст. 12, 15 Федерального конституционного закона «Об арбитражных судах в РФ»). Также, согласно ст. 39 Федерального закона «О прокуратуре РФ» Генеральный прокурор РФ вправе обращаться в Пленум Верховного Суда РФ и Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ с представлениями о даче судам разъяснений по вопросам судебной практики по гражданским, арбитражным, уголовным, административным и иным делам.

Формы участия прокурора в рассмотрении судами уголовных дел определены УПК РФ. Это:

- участие в качестве государственного обвинителя в разбирательстве дела судом первой инстанции, а также участие на предварительном слушании;
- обжалование приговоров, определений и постановлений судов (судей), не вступивших, а также вступивших в законную силу;
- участие в рассмотрении уголовных дел в контрольных стадиях уголовного судопроизводства - апелляционной, кассационной, надзорной инстанциях, а также при возобновлении производства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств;
- участие в рассмотрении судом вопросов, связанных с исполнением приговоров.

В ходе судебного производства по уголовному делу прокурор поддерживает государственное обвинение, обеспечивая его законность и обоснованность, а в случаях, когда предварительное расследование проведено в форме дознания, прокурор вправе поручить поддержание от имени государства обвинения в суде дознавателю либо следователю, производившему дознание по уголовному делу.

Поддержание государственного обвинения в суде первой инстанции — важная часть возложенной на прокуратуру функции уголовного преследования (ч. 2 ст. 1 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации») как деятельности, направленной на изобличение лица, совершившего преступление и обоснование обвинения перед судом. В соответствии с ч. 1 ст. 246 УПК РФ участие обвинителя в судебном разбирательстве по делам публичного и частного обвинения обязательно. Квалифицированное участие государственного обвинителя в суде — неременное условие реализации конституционного принципа состязательности судопроизводства.

Усиление состязательных и диспозитивных начал в уголовном процессе, освобождение суда от обвинительных функций возлагают всю ответственность за доказывание обвинения на прокурора. Это четко сформулировано в постановлении Конституционного Суда РФ по делу о проверке конституционности

положений п. 1 и 3 ч. 1 ст. 232, ч. 4 ст. 248 и ч. 1 ст. 258 УПК РСФСР в связи с запросами Иркутского районного суда Иркутской области и Советского районного суда города Нижний Новгород от 20 апреля 1999 г. Конституционный Суд отметил, что «по смыслу статей 118 и 123 (часть 3) Конституции РФ, суд, рассматривая уголовные дела, осуществляет исключительно функцию правосудия и не должен подменять органы и лиц, формирующих и обосновывающих обвинение», а «возбуждение уголовного преследования, формирование обвинения и поддержание его перед судом обеспечивается указанными в законе органами и должностными лицами, а также потерпевшими»¹.

Часть 4 ст. 37 УПК РФ обязывает прокурора обеспечивать законность и обоснованность поддерживаемого им обвинения. Прокурор — государственный обвинитель и в этом качестве он должен, поддерживая обвинение, делать это не во что бы то ни стало, а лишь в меру его доказанности, не упуская из виду и факты, говорящие в пользу подсудимого; обязан сам строжайше соблюдать закон, выступать против любых нарушений закона, чьи бы интересы они ни ущемляли. Поддержание государственного обвинения необходимо рассматривать как продолжение правозащитной функции прокуратуры.

В соответствии со ст. 17 УПК РФ прокурор, как и другие профессиональные участники судопроизводства, оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на совокупности имеющихся в деле доказательств, руководствуясь при этом законом и совестью. Как указано в ч. 7 ст. 246 УПК, «если в ходе судебного разбирательства государственный обвинитель придет к убеждению, что представленные доказательства не подтверждают предъявленное подсудимому обвинение, то он отказывается от обвинения и излагает суду мотивы отказа». Кроме того, государственный обвинитель до удаления суда в совещательную комнату для постановления приговора может также изменить обвинение в сторону смягчения.

Согласно ч. 1 ст. 273 УПК РФ судебное следствие начинается с изложения государственным обвинителем предъявленного подсудимому обвинения. Закон не определяет, в каком объеме должно быть изложено обвинение. Поскольку предъявленное подсудимому обвинение предопределяет пределы судебного разбирательства, точное его знание и понимание необходимо подсудимому, потерпевшему и другим участникам процесса для защиты своих прав и законных интересов, обвинитель должен достаточно полно изложить: в каком именно преступлении, со всеми его существенными признаками, обвиняется подсудимый, какой нормой (статьей, частью, пунктом) Особенной части Уголовного кодекса это преступление предусмотрено.

Государственный обвинитель представляет доказательства и участвует в их исследовании, излагает суду свое мнение по существу обвинения, а также по другим вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства, высказывает суду предложения о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания. Прокурор предъявляет или поддерживает предъявленный по

¹ Российская газета. — 1999. — 27 апреля.

уголовному делу гражданский иск, если этого требует охрана прав граждан, общественных или государственных интересов.

Прокурор в судебном разбирательстве может заявлять ходатайства (ст. 271 УПК РФ), а в соответствии с ч. 3 ст. 243 УПК РФ прокурор, как и любой другой участник судебного разбирательства, вправе высказать свои возражения против действий председательствующего, которые заносятся в протокол судебного заседания.

Участие прокурора в судебном разбирательстве уголовного дела завершается выступлением в судебных прениях: с обвинительной речью или обоснованием отказа от обвинения. Выступая в прениях, прокурор должен высказать и обосновать свою позицию по вопросам, которые, согласно ст. 299 УПК РФ, подлежат разрешению судом при постановлении приговора. Это прежде всего вопрос о виновности подсудимого. В соответствии с ч. 5 ст. 246 УПК прокурор высказывает суду предложения о применении уголовного закона и назначении подсудимому наказания. Он излагает также свое мнение по другим вопросам, подлежащим решению в приговоре (о гражданском иске, о судебных издержках, о судьбе вещественных доказательств и т. п.).

Прокурор как сторона в процессе может обжаловать приговор, определение или постановление суда по уголовному делу во второй и надзорной инстанции. При принесении представления прокурором он действует как равноправная сторона в процессе. Поэтому к принесению прокурором представления закон применяет понятие обжалование, а не опротестование.

Прокуратура принимает также участие в процедуре пересмотра приговоров и иных судебных решений по уголовным делам, вступивших в законную силу, - возобновлении производства ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств. УПК РФ предусмотрел два новых по сравнению с прежним законодательством основания для возобновления дел: 1) признание Конституционным Судом РФ закона, примененного судом в данном уголовном деле, не соответствующим Конституции РФ; 2) установленное Европейским Судом по правам человека нарушение положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод при рассмотрении судом РФ уголовного дела (п. 1 и 2 ч. 4 ст. 413 УПК РФ). При наличии таких обстоятельств приговор, определение или постановление суда пересматриваются по представлению Председателя Верховного Суда РФ Президиумом этого суда. В остальных случаях сообщения граждан и должностных лиц о вновь открывшихся или новых обстоятельствах направляются прокурору. Данные о таких обстоятельствах могут быть также получены в ходе предварительного расследования и судебного рассмотрения других уголовных дел. Прокурор возбуждает производство ввиду новых или вновь открывшихся обстоятельств, производит расследование или проверку и при наличии оснований к возобновлению производства по делу направляет дело со своим заключением и материалами расследования или проверки в соответствующий суд (непосредственно или через вышестоящего прокурора). При отсутствии таких оснований прокурор прекращает возбужденное им производство. Вопрос о возобновлении дела рассматривается в судебном заседании с участием прокурора по тем же правилам, по которым рассматривается дело в порядке надзора.

Статья 45 ГПК РФ предусматривает две *формы участия прокурора в гражданском процессе*: обращение в суд в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц и вступление в процесс для дачи заключения по делу. Так, согласно ст. 45 ГПК РФ прокурор вправе обратиться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов государства (Российской Федерации и ее субъектов), а также муниципальных образований.

Заявление в защиту прав, свобод и законных интересов гражданина может быть подано прокурором только в случае, если гражданин по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не может сам обратиться в суд.

В целях защиты прав и законных интересов неопределенного круга лиц прокурор может обратиться в суд с заявлением об оспаривании незаконных нормативных правовых актов, нарушающих права и свободы граждан и организаций (ч. 1 ст. 251 ГПК РФ). В этих же целях прокурор вправе предъявлять в суды иски: о признании действий продавцов (изготовителей, исполнителей) противоправными в отношении неопределенного круга потребителей и прекращении этих действий (ст. 46 Закона РФ от 7 февраля 1992 г. «О защите прав потребителей»); о компенсации вреда окружающей среде, причиненного нарушением законодательства в области охраны окружающей среды; об ограничении, о приостановлении или о прекращении деятельности юридических и физических лиц, осуществляемой с нарушением природоохранного законодательства (п. 1 ст. 78, ст. 80 Федерального закона от 10 января 2002 г. №7-ФЗ «Об охране окружающей среды») и в других случаях нарушения прав неопределенного круга граждан или организаций.

Значительное количество гражданских дел, возбужденных по заявлениям прокуроров, составляют дела о защите имущественных и иных прав и законных интересов государства и муниципальных образований. Достаточно часто прокуроры обращаются в суды с заявлениями о признании недействительными сделок, совершенных с нарушением законодательства о приватизации (п. 4 ст. 42 Федерального закона от 27 декабря 2001 г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного или муниципального имущества»); о расторжении договоров (контрактов) на поставку товаров (работ, услуг) для государственных нужд, заключенных с нарушением установленного законом порядка (ст. 27 Федерального закона от 6 мая 1999 г. № 97-ФЗ «О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд»); об отмене незаконных распоряжений об отводе земельных участков; об оспаривании нормативных или индивидуальных правовых актов, нарушающих права и компетенцию соответствующих федеральных, региональных или муниципальных органов и др.

Прокурор, подавший заявление в порядке гражданского судопроизводства, пользуется всеми процессуальными правами и несет все процессуальные обязанности истца (за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности по уплате судебных расходов). В случае отказа прокурора от заявления, поданного в защиту законных интересов другого лица, рассмотрение

дела по существу продолжается, если это лицо или его законный представитель не заявит об отказе от иска. При отказе истца от иска суд прекращает производство по делу, если это не противоречит закону или не нарушает права и законные интересы других лиц.

Вторая форма участия прокурора в рассмотрении гражданских дел – это вступление в процесс для дачи заключения по делу в целях защиты прав и законных интересов граждан. *Прокурор вступает в процесс и дает заключение по следующим категориям гражданских дел:*

- о выселении;
- о восстановлении на работе;
- об оспаривании нормативных правовых актов;
- о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью;
- о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим;
- об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина недееспособным, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами;
- о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством;
- об усыновлении ребенка;
- о лишении, ограничении и восстановлении родительских прав.

Вступление прокурора в гражданский процесс возможно также в иных случаях, предусмотренных ГПК РФ и другими федеральными законами.

Участие прокурора по перечисленным делам носит обязательный характер, т.е. вступление в начатое дело является не только правом, но и обязанностью прокурора.

При рассмотрении гражданского дела судом прокурор дает заключение в рамках судебных прений, при этом он выступает первым. Институт прокурорского заключения имеет задачу довести до сведения суда позицию прокуратуры как органа, представляющего публичные интересы. Право на дачу заключения по делу принадлежит прокурору только при его вступлении в уже начатый процесс именно с целью дачи такого заключения. В случае предъявления прокурором иска он может только выступить в прениях, но давать заключение по делу не вправе.

В арбитражном процессе полномочия прокурора и цели его участия в целом близки к порядку участия прокурора в гражданском судопроизводстве. В соответствии со ст. 52 АПК РФ прокурор, обратившийся в арбитражный суд с иском, *пользуется процессуальными правами и несет процессуальные обязанности истца.*

Прокурор вправе обратиться в арбитражный суд:

- с заявлением об оспаривании нормативных и ненормативных правовых актов органов государственной и местного самоуправления, затрагивающих права и законные интересы организаций и граждан в сфере предпринимательской и

иной экономической деятельности;

- с иском о признании недействительными сделок, совершенных органами государственной власти, местного самоуправления, государственными и муниципальными унитарными предприятиями, государственными учреждениями, а также юридическими лицами, в уставном капитале (фонде) которых есть доля участия государства или муниципальных образований;

- с иском о применении последствий недействительности ничтожной сделки, совершенной органами государственной власти, местного самоуправления, государственными и муниципальными унитарными предприятиями, государственными учреждениями, а также юридическими лицами, в уставном капитале (фонде) которых есть доля участия государства или муниципальных образований.

По этим делам прокурор также вправе вступить в дело, рассматриваемое арбитражным судом, на любой стадии процесса с процессуальными правами и обязанностями лица, участвующего в деле, в целях обеспечения законности. Права на дачу заключения в арбитражном процессе прокурор не имеет.

§5. Система органов прокуратуры РФ

Конституция России в ст. 129 определяет, что прокуратура составляет *единую централизованную систему с подчинением нижестоящих прокуроров вышестоящим и Генеральному прокурору РФ.*

Систему прокуратуры РФ составляют:

- Генеральная прокуратура РФ;
- прокуратуры субъектов РФ, приравненные к ним военные и другие специализированные прокуратуры;
- прокуратуры городов и районов и другие территориальные, военные и иные специализированные прокуратуры;
- научные и образовательные учреждения, редакции печатных изданий, являющиеся юридическими лицами.

Образование, реорганизация и ликвидация органов и учреждений прокуратуры, определение их статуса и компетенции осуществляются Генеральным прокурором РФ. Законом не допускаются создание и деятельность на территории России органов прокуратуры, не входящих в единую систему прокуратуры РФ.

Генеральную прокуратуру РФ возглавляет Генеральный прокурор РФ. Генеральный прокурор РФ имеет первого заместителя и заместителей.

Структуру Генеральной прокуратуры РФ составляют главные управления, управления и отделы, возглавляемые начальниками — старшими помощниками Генерального прокурора РФ. Кроме того, Генеральный прокурор РФ имеет советников и помощников по особым поручениям.

Генеральный прокурор РФ в пределах выделенной штатной численности и фонда оплаты труда устанавливает штаты и структуру Генеральной прокуратуры, определяет полномочия структурных подразделений. Каждое из

этих подразделений действует в соответствии с положением о нем, утвержденным Генеральным прокурором РФ.

Главное следственное управление возглавляет заместитель Генерального прокурора РФ. Кроме того, в состав Генеральной прокуратуры РФ входят следующие подразделения:

- организационно-контрольное управление;
- управление по надзору за исполнением законов и законностью правовых актов;
- управление по надзору за расследованием преступлений;
- управление по обеспечению участия прокуроров в судах по уголовным делам;
- управление по обеспечению участия прокуроров в судах по гражданским делам;
- управление по обеспечению участия прокуроров в арбитражном процессе;
- управление по надзору за исполнением законов на транспорте и в таможенных органах;
- управление по делам несовершеннолетних и молодежи;
- управление правового обеспечения;
- международно-правовое управление;
- управление по надзору за законностью исполнения уголовных наказаний и другие.

В состав Генеральной прокуратуры РФ входит на правах структурного подразделения *Главная военная прокуратура*, возглавляемая заместителем Генерального прокурора РФ — Главным военным прокурором.

Структура аппарата Генеральной прокуратуры РФ непосредственно связана с изменениями в системе федерального управления на территории Российской Федерации. Указом Президента РФ от 13 мая 2000 г. № 849 «О полномочном представителе Президента Российской Федерации в федеральном округе» образованы на территории страны семь федеральных округов. Федеральные органы образовали в этих округах соответствующие структуры с центрами в Москве, Санкт-Петербурге, Ростове, Нижнем Новгороде, Екатеринбурге, Новосибирске и Хабаровске. Приказом Генерального прокурора РФ от 5 июня 2000 г. № 98 образованы *управления Генеральной прокуратуры РФ в федеральных округах*. Эти управления приказом Генерального прокурора РФ в 2002 г. преобразованы в *отделы*. Они расположены непосредственно в центрах федеральных округов. На них возложены: координация деятельности всех правоохранительных органов, находящихся в пределах федерального округа, по борьбе с преступностью; надзор за исполнением законов федеральными органами, находящимися в пределах федерального округа, органами контроля, их должностными лицами; надзор за соблюдением прав и свобод человека и гражданина федеральными органами, органами контроля и их должностными лицами; надзор за исполнением законов федеральными органами в округах, осуществляющими предварительное следствие, дознание и оперативно-розыскную деятельность, а также региональными управлениями по борьбе с

организованной преступностью, региональными отделами Следственного комитета при МВД РФ; расследование уголовных дел о наиболее опасных и общественно значимых преступлениях.

В главных управлениях, управлениях и отделах устанавливаются должности старших прокуроров и прокуроров, старших прокуроров-криминалистов и прокуроров-криминалистов, а также старших следователей по особо важным делам и следователей по особо важным делам и их помощников.

В состав Генеральной прокуратуры РФ входит ряд подразделений обеспечивающего характера. К ним относятся: приемная (на правах самостоятельного отдела); секретариат; управление делами; центр информации и общественных связей, отдел безопасности и др.

В Генеральной прокуратуре образуется *коллегия* в составе Генерального прокурора РФ (председатель), его первого заместителя и заместителей (по должности), других прокурорских работников, назначаемых Генеральным прокурором. Согласно ст. 20 Федерального закона «О прокуратуре РФ» коллегии в органах прокуратуры являются совещательными органами. На основании решений коллегий соответствующие прокуроры издают приказы.

При Генеральной прокуратуре РФ действует *научно-консультативный совет* по рассмотрению вопросов, связанных с организацией и деятельностью органов прокуратуры.

При Генеральной прокуратуре РФ состоят *научные и образовательные учреждения*: Научно-исследовательский институт проблем укрепления законности и правопорядка (г. Москва), Институт повышения квалификации руководящих кадров органов прокуратуры (г. Москва), Институт повышения квалификации прокурорских работников (г. Иркутск), Юридический институт прокуратуры Российской Федерации (г. Санкт-Петербург). Научные и образовательные учреждения системы прокуратуры действуют в соответствии с положениями (уставами) о них, утверждаемыми Генеральным прокурором РФ.

Нижестоящие органы прокуратуры, как и иные федеральные органы власти, организуются в соответствии с административно-территориальным устройством Российской Федерации. В современный период во всех субъектах Федерации (республиках, краях, областях) действуют прокуратуры соответствующих субъектов РФ. Прокуроры субъектов РФ подчинены и подотчетны непосредственно Генеральному прокурору РФ и освобождаются им от занимаемой должности. Прокуроры субъектов Федерации имеют первых заместителей и заместителей, назначаемых Генеральным прокурором РФ.

В прокуратурах субъектов Федерации образуются *коллегии* в составе прокурора субъекта Федерации (председатель), его первого заместителя и заместителей (по должности) и других прокурорских работников, назначаемых прокурором субъекта РФ.

В прокуратурах субъектов Федерации образуются *управления и отделы* (на правах управлений, в составе управлений). Начальники управлений и отделов на правах управлений являются старшими помощниками, а их заместители и начальники отделов в составе управлений - помощниками прокуроров субъектов РФ.

В указанных прокуратурах устанавливаются должности старших помощников и помощников прокурора, старших прокуроров и прокуроров управлений и отделов, старших прокуроров-криминалистов и прокуроров-криминалистов, а также следователей по особо важным делам и старших следователей и их помощников. Прокуроры субъектов РФ и приравненные к ним прокуроры могут иметь помощников по особым поручениям, статус которых соответствует статусу заместителей начальников управлений.

Прокуроры *городов и районов* подчинены и подотчетны вышестоящим прокурорам и Генеральному прокурору РФ. В указанных прокуратурах устанавливаются должности первого заместителя и заместителей прокуроров, начальников отделов, старших помощников и помощников прокуроров, старших прокуроров-криминалистов, прокуроров-криминалистов, а также старших следователей и следователей (в прокуратурах городов - следователей по особо важным делам) и их помощников. По решению Генерального прокурора РФ в прокуратурах городов и районов и приравненных к ним прокуратурах могут быть образованы отделы.

В некоторых субъектах РФ созданы *межрайонные прокуратуры*, осуществляющие свои полномочия на территории ряда районов. Например, в Москве в соответствии с установленным административно-территориальным делением созданы муниципальные районы и административные округа. С учетом специфики такого деления действуют межрайонные прокуратуры, выполняющие свои функции на территории ряда муниципальных районов, и прокуратуры административных округов.

Прокуроры *городов с районным делением* руководят деятельностью районных и приравненных к ним прокуратур, вносят вышестоящим прокурорам предложения об изменении штатной численности своих аппаратов и подчиненных прокуратур, о кадровых изменениях, по вопросам, отнесенным к их компетенции.

В системе органов прокуратуры также существуют специализированные прокуратуры. Организация и деятельность специализированных прокуратур обусловливается объективной необходимостью обеспечения законности в специфических сферах деятельности, имеющих особую важность для жизнеобеспечения общества и государства.

К настоящему времени исторически сложились и функционируют *специализированные прокуратуры двух типов*. Прокуратуры первого типа — транспортные, военные и прокуратуры войсковых частей — осуществляют возложенные на прокуратуру функции в полном объеме в соответствующих сферах правовых отношений.

Специализированные прокуратуры второго типа — природоохранные и по надзору за исполнением законов в исправительных учреждениях — действуют только в рамках соответствующих направлений деятельности прокуратуры.

Совокупность органов *транспортной прокуратуры* возглавляет Управление по надзору за исполнением законов на транспорте и в таможенных органах Генеральной прокуратуры РФ. В эту совокупность входят транспортные прокуратуры на правах областных и районных прокуратур.

Приказом Генерального прокурора РФ на транспортных прокуроров возложен надзор за исполнением законов Министерством транспорта РФ, подведомственными ему федеральными службами и агентствами (за исключением вопросов автомобильно-дорожной службы) и входящими в них государственными предприятиями, учреждениями, организациями, а также Государственным таможенным комитетом.

Транспортные прокуроры осуществляют свои полномочия по вопросам исполнения законов о безопасности движения, соблюдения прав и свобод человека и гражданина всеми предприятиями, учреждениями и организациями железнодорожного, воздушного, морского и речного транспорта независимо от их форм собственности и ведомственной принадлежности. К ведению транспортных прокуратур отнесено расследование дел о преступлениях, отнесенных к подследственности органов прокуратуры, совершенных непосредственно на соответствующих транспортных объектах, а также о преступлениях по службе, совершенных работниками названных министерств и ведомств, включая работников органов внутренних дел на транспорте.

Вооруженные Силы РФ строятся не по территориальному принципу, поэтому территориальные прокуратуры не могут заменить и подсистему *военной прокуратуры*.

Военные прокуратуры возглавляет Главная военная прокуратура, которая является структурным подразделением Генеральной прокуратуры РФ.

Органы военной прокуратуры организуются в соответствии с принципами строительства Вооруженных Сил и Военно-Морского Флота и включают: Главную военную прокуратуру, прокуратуры военных округов, групп войск, флотов, прокуратуру Ракетных войск стратегического назначения, прокуратуру Федеральной пограничной службы РФ и прокуратуры других войск, приравненные к прокуратурам субъектов Федерации; прокуратуры гарнизонов, объединений и соединений, приравненные к прокуратурам городов и районов. Все перечисленные органы военной прокуратуры возглавляет заместитель Генерального прокурора РФ — Главный военный прокурор.

Свои полномочия органы военной прокуратуры осуществляют в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях, созданных в соответствии с федеральными законами (п. 4 ст. 46 Закона «О прокуратуре РФ»). Их компетенция распространяется на органы военного управления, воинские части, учреждения, военные комиссариаты, военно-учебные заведения, предприятия, организации, подразделения Министерства обороны, Федеральную службу охраны, Службу внешней разведки, Федеральное агентство правительственной связи и информации, Федеральную службу железнодорожных войск, Главное командование внутренних войск МВД РФ, на органы и подразделения Федеральной службы безопасности, а также воинские формирования других министерств и ведомств.

Особый режим организации и деятельности предприятий и иных объектов оборонного комплекса страны, специфика его структуры и управления определяют необходимость функционирования *прокуратур войсковых частей*. Прокуратура войсковой части является специализированной

прокуратурой, действующей в закрытых административно-территориальных образованиях, на особо режимных объектах и в специальных воинских формированиях. В соответствии с приказами Генерального прокурора РФ прокуроры войсковых частей осуществляют надзор за исполнением законов органами местного самоуправления, предприятиями, организациями, учреждениями в закрытых административно-территориальных образованиях, на особо важных и особо режимных объектах, органами военного управления, специализированными военно-строительными и иными воинскими формированиями, занятыми на строительстве, в охране и эксплуатации названных объектов, а также ведающими ими территориальными органами соответствующих министерств и ведомств.

Органы прокуратуры войсковых частей расследуют дела о всех преступлениях, совершенных на особо важных и особо режимных объектах, а также за их пределами, если они непосредственно связаны с деятельностью этих объектов. Они расследуют и преступления, совершенные военными строителями и военнослужащими войсковых частей, прикомандированных к этим объектам.

Крайне неблагоприятная экологическая обстановка в стране предопределяет необходимость совершенствования всех направлений природоохранной деятельности прокуратуры, осуществляемой территориальными и специализированными прокуратурами. Специализированные *природоохранные прокуратуры* создаются там и тогда, где и когда территориальные прокуратуры самостоятельно не в состоянии по объективным причинам обеспечить выполнение всех возложенных на прокуратуру функций в сфере экологии в полном объеме. Созданы и действуют природоохранные прокуратуры на правах прокуратур субъектов РФ и на правах межрайонных прокуратур.

Специализированные *прокуратуры по надзору за соблюдением законов при исполнении уголовных наказаний* созданы в целях усиления влияния на состояние законности при исполнении уголовного наказания в виде лишения свободы и иных мер принудительного характера, назначаемых судом. Эти прокуратуры действуют на правах районных прокуратур с подчинением прокурорам соответствующих субъектов РФ.

На эти прокуратуры возложен надзор за соблюдением законов в исправительных учреждениях уголовно-исполнительной системы администрацией этих учреждений, а также специальными подразделениями по обеспечению безопасности объектов этой системы. Данные специализированные прокуратуры производят предварительное расследование преступлений, совершенных лицами, содержащимися в учреждениях уголовно-исполнительной системы, а также преступлений по службе, совершенных работниками этих учреждений и специальных подразделений по обеспечению безопасности таких объектов.

§6. Кадры органов и учреждений прокуратуры

Служба в органах и учреждениях прокуратуры является одним из видов

федеральной государственной службы. Прокурорские работники являются государственными служащими РФ. В соответствии с п. 2 ст. 4 Федерального закона «Об основах государственной службы Российской Федерации» правовое положение и условия службы прокурорских работников определяются Федеральным законом «О прокуратуре РФ».

Трудовые отношения работников органов и учреждений прокуратуры регулируются законодательством о труде и законодательством о государственной службе с учетом особенностей, предусмотренных Федеральным законом «О прокуратуре РФ».

Специфика задач, функций и полномочий прокуроров и следователей, условий их деятельности предопределяет необходимость законодательной регламентации требований, предъявляемых к этим лицам.

Законом определяется совокупность условий, соблюдение которых необходимо при решении вопроса о зачислении на службу в органы и учреждения прокуратуры. Эти требования таковы:

1) *Гражданство РФ*. Прокурорами и следователями могут быть только граждане РФ. Законом прямо предусмотрено, что лицо не может быть принято на службу в органы и учреждения прокуратуры и находиться на указанной службе, если оно имеет гражданство иностранного государства (п. 2 ст. 40.1 Федерального закона «О прокуратуре РФ»).

2) *Характер и уровень образования*. Прокурорами и следователями могут быть лица, имеющие высшее юридическое образование, полученное в высшем образовательном учреждении высшего профессионального образования, имеющем государственную аккредитацию. Законом допускается, что на должности прокуроров и следователей прокуратур городов, районов, приравненных к ним прокуратур в исключительных случаях могут назначаться лица, обучающиеся по юридической специальности в образовательных учреждениях высшего профессионального образования, имеющих государственную аккредитацию, и окончившие третий курс указанных образовательных учреждений.

3) *Моральные и деловые качества*. Систематизированные перечни профессиональных качеств прокуроров и следователей нормативно не определены, в том числе в силу сложности этой задачи. Указание на необходимость таких качеств, а также перечисление отдельных из них содержится в ряде положений, приказов, указаний и инструкций Генерального прокурора РФ, в некоторых методических указаниях по вопросам кадровой работы в органах прокуратуры. В них в различной мере отражены требования общего характера, предъявляемыми ко всем прокурорским работникам. В соответствующих документах обычно отмечаются добросовестность, дисциплинированность, принципиальность, внимательное и уважительное отношение к гражданам, корректность, вежливость и тактичность, скромность, трудолюбие, требовательность к себе и самокритичность, исполнительность, прилежность и аккуратность, объективность и отзывчивость. Помимо этих нравственных свойств личности, при установлении соответствия прокурорского работника определенной должности оцениваются *профессиональные качества*,

определяемые функциональными задачами, особенностями профессиональной деятельности в соответствующей сфере (участие в судебном разбирательстве, надзор за соблюдением законов в учреждениях уголовно-исполнительной системы и т. д.) с учетом иерархического уровня органа прокуратуры в прокурорской системе.

Для кандидатов на должность прокурора или следователя прокуратуры в качестве критерия пригодности выделяется также наличие у такого лица безупречной репутации. Прежде всего по этой причине в законе прямо установлено, что лицо не может быть принято на службу в органы и учреждения прокуратуры и находиться на этой службе, если оно лишено решением суда права занимать государственные должности государственной службы в течение определенного срока и если имеет или имело судимость.

4) *Состояние здоровья.* С учетом особого характера условий работы в органах и учреждениях прокуратуры, напряженности и интенсивности труда прокурорских работников, нередко связанных с риском для жизни и здоровья, других объективных обстоятельств к кандидатам на эти должности предъявляются определенные требования по состоянию их здоровья. Такие лица проходят медицинское обследование и не могут быть приняты на службу, если имеют заболевание, которое, согласно медицинскому заключению, препятствует исполнению ими служебных обязанностей. Ограничение на доступ к службе в прокуратуре распространяется на лиц, признанных решением суда недееспособными или ограниченно дееспособными

5) *Другие требования.* Не может быть принято на службу и находиться на этой службе лицо, которое:

- состоит в близком родстве или свойстве (родители, супруги, братья, сестры, дети, а также братья, сестры, родители или дети супругов) с работником органа или учреждения прокуратуры, если их служба связана с непосредственной подчиненностью или подконтрольностью одного из них другому;

- отказывается от процедуры оформления допуска к сведениям, составляющим государственную тайну, если исполнение служебных обязанностей по должности, на которую претендует данное лицо, связано с использованием таких сведений.

Для определенных категорий работников органов прокуратуры законом установлены *дополнительно требования по возрасту и стажу работы.* На должности прокурора города, района, приравненных к ним прокуроров назначаются лица не моложе 25 лет, имеющие стаж работы прокурором или следователем в органах прокуратуры не менее трех лет. На должности прокуроров субъектов РФ, приравненных к ним военных прокуроров и прокуроров специализированных прокуратур назначаются лица не моложе 30 лет, имеющие стаж работы прокурором или следователем в органах прокуратуры не менее пяти лет.

В соответствии с п. «з» ч. 1 ст. 102 Конституции РФ назначение на должность и освобождение от должности Генерального прокурора РФ относится к ведению Совета Федерации по представлению Президента РФ. Вопрос об

освобождении от должности Генерального прокурора РФ рассматривается Советом Федерации на основании предложения Президента РФ. Срок полномочий Генерального прокурора Российской Федерации пять лет. Первый заместитель Генерального прокурора РФ и его заместители назначаются на должность и освобождаются от должности Советом Федерации по представлению Генерального прокурора РФ.

Прокуроры субъектов Федерации назначаются на должность сроком на пять лет Генеральным прокурором РФ по согласованию с органами власти субъектов Федерации, определенными их конституциями (уставами). Прокуроры субъектов Российской Федерации освобождаются от занимаемой должности Генеральным прокурором РФ.

Прокуроры городов и районов, прокуроры специализированных прокуратур назначаются на должность сроком на пять лет и освобождаются от должности Генеральным прокурором РФ.

Прокурор субъекта Российской Федерации, приравненные к нему прокуроры назначают на должность и освобождают от должности:

а) работников аппарата соответствующей прокуратуры, за исключением своих заместителей;

б) заместителей прокуроров, начальников отделов, старших помощников и помощников прокуроров, старших прокуроров-криминалистов и прокуроров-криминалистов, следователей по особо важным делам, старших следователей, следователей и их помощников нижестоящих прокуратур.

Прокуроры городов, районов, приравненные к ним прокуроры назначают на должность и освобождают от должности работников, не занимающих должности прокуроров и следователей.

Лицам, впервые принимаемым на службу в органы прокуратуры, за исключением лиц, окончивших образовательные учреждения высшего профессионального и среднего профессионального образования, в целях проверки их соответствия занимаемой должности может устанавливаться испытание на срок до шести месяцев. Продолжительность испытания устанавливается руководителем органа прокуратуры, компетентного назначать на данную должность, по соглашению с лицом, принимаемым на службу. Срок испытания может сокращаться или продлеваться по соглашению сторон в пределах шести месяцев.

Лицо, впервые назначаемое на должность прокурора или следователя, принимает присягу установленного законом содержания (ст. 40_4 Закона).

§7. История развития органов прокуратуры в России

Временем возникновения института прокурорского надзора в России является период государственных реформ, проводимых Петром I. Первоначально им был создан институт фискалов. Указом от 5 марта 1711 г. была учреждена должность генерал-фискала, который должен был «тайно провеживать, доносить и обличать». Модель такой должности и самого института фискалов была

заимствована в Швеции. Однако вскоре сам Петр I был вынужден признать, что чин фискала «тяжел и ненавидим». В результате дальнейших поисков 12 января 1722 г. Петр I своим указом учредил должность генерал-прокурора. Таким образом в России был основан государственно-правовой институт прокуратуры во главе с назначаемым императором генерал-прокурором и его помощником обер-прокурором. Как следует из Указа, генерал-прокурор является «оком государевым». Органы прокуратуры создавались постепенно в различных губерниях в течение ряда лет. На прокуратуру была возложена обязанность осуществлять наблюдение за соблюдением законов поднадзорными ей государственными органами. В случае установления нарушений законов прокуратура предлагала соответствующим лицам и учреждениям устранять эти нарушения, опротестовывала незаконные решения. Важным участком работы прокуроров был надзор за соблюдением законов в арестантских домах и тюрьмах.

При императрице Екатерине I и императоре Петре II роль и значение прокуратуры существенно снизились из-за проводимой ими политики, усиления роли других институтов власти, которые видели в прокуратуре ограничение своих полномочий.

В последующем в период правления Анны Иоанновны, произошло существенное развитие вертикали прокурорской власти.

Дальнейшее становление института прокуратуры активно происходило в период правления Екатерины II. В 1775 году в каждой губернии был создан штат чиновников, осуществляющих прокурорский надзор (губернский прокурор с двумя помощниками - стряпчими по уголовным и казенным делам). При губернском сословном суде назначалось по одному прокурору и два стряпчих, в уезде - подчиненный губернскому прокурору уездный стряпчий.

В целом в дореформенный период (до 1864 г.) губернские прокуроры осуществляли общий надзор за правильным применением законов всеми официальными учреждениями — «присутственными местами», как судебными, так и административными. Под контролем прокуроров находилась полиция. Прокуроры при обнаружении нарушений законности сначала устно предлагали устранить его, а в случае неподчинения – приносили письменный протест в орган или учреждение, нарушившие закон. Действие опротестованного акта при этом приостанавливалось.

В связи с созданием в 1802 г. Министерства юстиции министр юстиции стал одновременно выполнять функции генерал-прокурора, а губернские прокуратуры фактически были отнесены к органами юстиции.

Судебная реформа 1864 г. кардинально изменила институт прокуратуры, ознаменовав собой переход к общепризнанным европейским и мировым стандартам в области судоустройства и судопроизводства. Пореформенная прокуратура оставила за собой лишь функцию поддержания государственного обвинения в суде. Прокуроры состояли при окружных судах и судебных палатах. Судебные следователи, осуществляющие досудебное производство по уголовным делам в форме предварительного следствия, прокурорам непосредственно не подчинялись. «Прокуроры и их товарищи, - гласила статья 278 Устава уголовного судопроизводства, - предварительных следствий сами не производят, но дают

только предложения о том судебным следователям и наблюдают постоянно за производством сих следствий». Прокуроры могли присутствовать при всех следственных действиях, контролировать взятие под стражу обвиняемого, требовать дополнительного расследования. Законные требования прокурора подлежали исполнению, но при этом могли быть обжалованы в суд. Полиция была поднадзорна прокурорам и «по производству дознания о преступных деяниях» должностные лица полиции состояли «в непосредственной зависимости от прокуроров и их товарищей». По окончании предварительного следствия прокурор сам составлял обвинительный акт, которым предавал обвиняемого суду. Обвинительный акт прокурора направлялся в суд, где прокурор, участвуя в судебном заседании, поддерживал государственное обвинение. Прокурор имел право опротестования приговоров суда в апелляционном и кассационном порядке. Каких-либо полномочий, содержащих элементы общего надзора за законностью прокуратура не выполняла.

Все достижения судебно-правовой реформы были перечеркнуты в октябре 1917 г. 20 декабря 1917 г. Декретом о суде №1 прокуратура была упразднена и ее деятельность не возобновлялась более четырех лет. Надзор за законностью, в частности, в деятельности следственных комиссий, избираемых Советами рабочих, солдатских, крестьянских и казачьих депутатов, возлагался на коллегии обвинителей, также избираемых местными Советами. Частично функции надзора за соблюдением декретов и привлечения к ответственности нарушающих их лиц взяла на себя ВЧК (Всероссийская Чрезвычайная Комиссия).

В 1922 г. по инициативе Народного комиссариата юстиции РСФСР прокуратура была восстановлена. Согласно Положению о прокурорском надзоре от 28 мая 1922 г. прокуроры, кроме поддержания обвинения перед судом, стали надзирать за законностью актов (действий и решений) государственных и местных органов власти, их должностных лиц. При этом прокуратура находилась первоначально в составе Наркомюста РСФСР, а затем – при Верховном Суде СССР.

После образования Союза ССР, с принятием первых Основ судеустройства Союза ССР и союзных республик органы прокуратуры строились на основе подчинения исключительно соответствующему прокурору республики, и действовали на основе издаваемых республиками Положений. Прокурор республики был подотчетен и подведомственен верховным органам своей республики.

Тем не менее постепенно начался процесс формирования жестко централизованного аппарата прокуратуры. Прокуратура при Верховном Суде СССР постепенно подчиняла себе республиканские органы прокуратуры, подведомственные тогда местным органам юстиции. В 1928 г. в ведение прокуратуры перешел следственный аппарат, который ранее входил в состав судов.

10 июня 1933 г. было принято Постановление ЦИК и СНК СССР «Об учреждении прокуратуры Союза ССР» согласно которому прокуратура становилась самостоятельным органом, имеющим весьма обширные полномочия. Одновременно с этим произошла ликвидация Прокуратуры при Верховном Суде СССР. В принятом 17 декабря 1933 г. Положении о прокуратуре СССР

определялись функции прокуратуры, в т.ч. отрасли прокурорского надзора: общий надзор, надзор за законностью деятельности органов внутренних дел, за предварительным расследованием уголовных дел, за правильным и единообразным применением законов судебными органами, за законностью в деятельности исправительно-трудовых учреждений.

24 мая 1955 г. Указом Президиума Верховного Совета СССР было утверждено Положение о прокурорском надзоре в СССР. Указом Президиума Верховного Совета СССР в 1959 г были образованы коллегии в Прокуратуре СССР и прокуратурах союзных республик. Указом Президиума Верховного Совета СССР от 14 декабря 1966 г. утверждено Положение о военной прокуратуре.

Как справедливо отмечено в Концепции судебной реформы «Усиление роли прокурорской власти в правоохранительной системе сопровождалось унижением ее перед органами "тайной полиции" и совершенным умалением перед лицом директивных органов. Если В.И. Ленин оставлял за прокурором единственное право - обратиться в суд, то в дальнейшем о суде забыли и прокурор стал непосредственно обращаться к государственным и общественным органам и должностным лицам с протестами. Всякий протест в порядке общего надзора стал приостанавливать исполнение опротестованного решения. Прокурорское предписание обязывало должностных лиц немедленно устранить явное отступление от нормы, после чего им разрешалось жаловаться... вышестоящему прокурору»

Закон СССР «О Прокуратуре СССР» от 30 ноября 1979 г., действовавший вплоть до распада Советского Союза, устанавливал, что прокуроры надзирают за законностью не только судебных актов, но и процессуальной деятельности, предшествующей их вынесению. По существу прокурор в судебном разбирательстве надзирал за ведущим процесс судом.

В 1990 г. прокурорский надзор был распространен уже на Советы народных депутатов, политические партии и массовые движения. Общий надзор прокуратуры был объявлен «высшим надзором», что оставляло суду в деле обеспечения законности явно второстепенное место.

Концепция судебной реформы выдвинула ряд целей реформирования органов прокуратуры. Часть из этих целей реализованы в Законе РФ «О прокуратуре РФ», принятом 17 января 1992 г., в редакции Федерального закона от 18 октября 1995 г. с последующими изменениями и дополнениями. Так, произошел отказ от использования термина «общий надзор», хотя фактически соответствующая отрасль прокурорского надзора сохранена Законом «О прокуратуре РФ». Теперь Закон не предусматривает проведение прокурорских проверок в случаях, когда нет конкретных законных поводов для вмешательства; ликвидированы обязательные предписания как форма прокурорского реагирования; упразднена приостанавливающая сила протеста (кроме протеста в порядке надзора за администрациями учреждений, исполняющих уголовные наказания), надзор за процессуальной деятельностью судов. В настоящее время происходит перераспределение полномочий прокуратуры по надзору за органами,

осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие в пользу судебного контроля.

Рекомендуемые правовые источники:

1. Конституция РФ – ст. 129.
2. Федеральный закон «О прокуратуре РФ».
3. Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» - ст. 21.
4. Федеральный закон «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» от 15 июля 1995 г. - ст. 50, 51.
5. Уголовно-процессуальный кодекс РФ – ст. 21, 37, 144, 146, 221, 226, 246.
6. Кодекс РФ об административных правонарушениях – ст. 24.6., 28.4.
7. Арбитражный процессуальный кодекс РФ – ст. 52.
8. Гражданский процессуальный кодекс РФ – ст. 45
9. Концепция судебной реформы – раздел IV, глава 6 «Прокуратура».
10. Постановление Конституционного Суда РФ от 18 февраля 2000 г. №3-П по делу о проверке конституционности п. 2 ст. 5 Федерального закона «О прокуратуре РФ» в связи с жалобой гражданина Б.А. Кехмана.
11. Постановление Конституционного Суда РФ от 17 июля 2002 г. №3-П по делу о проверке конституционности отдельных положений статей 342, 371, 373, 378, 379, 380 и 382 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР, ст. 41 Уголовного кодекса РСФСР и статьи 36 Федерального закона «О прокуратуре РФ» в связи с запросом Подольского городского суда Московской области и жалобами ряда граждан.

Глава 11.

Система органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность и предварительное расследование уголовных дел

§1. Понятие и задачи оперативно-розыскной деятельности, органы, ее осуществляющие

Оперативно-розыскная деятельность является одним из важнейших направлений правоохранительной деятельности. Она призвана, прежде всего, выявлять и пресекать преступные посягательства в целях защиты жизни, здоровья, прав и свобод, собственности, обеспечения общественной и государственной безопасности.

Одной из наиболее существенных специфических черт оперативно-розыскной деятельности является то, что ее осуществляет не какой либо один государственный орган, а целый ряд самостоятельных государственных органов, которые имеют в своем составе соответствующие подразделения.

Кроме того, одним из признаков оперативно-розыскной деятельности является то, что она, в отличие например, от правосудия, осуществляется, не

только гласно, но и, чаще всего, *негласными методами*. Согласно ст. 12 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» от 12 августа 1995 г. «сведения об используемых или использованных при проведении негласных оперативно-розыскных мероприятий силах, средствах, источниках, методах, планах и результатах оперативно-розыскной деятельности, о лицах, внедренных в организованные преступные группы, о штатных негласных сотрудниках органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, и о лицах, оказывающих им содействие на конфиденциальной основе, а также об организации и о тактике проведения оперативно-розыскных мероприятий составляют государственную тайну и подлежат рассекречиванию только на основании постановления руководителя органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность».

Задачами оперативно-розыскной деятельности являются:

- 1) выявление, предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений, а также выявление и установление лиц, их подготавливающих, совершающих или совершивших;
- 2) осуществление розыска лиц, скрывшихся от органов дознания, следствия и суда, уклоняющихся от уголовного наказания, а также розыска без вести пропавших;
- 3) добывание информации о событиях или действиях, составляющих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности РФ.

Перечисленные выше особенности оперативно-розыскной деятельности отражает нормативное определение ее понятия, сформулированное в ст. 1 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» следующим образом: *«Оперативно-розыскная деятельность - вид деятельности, осуществляемой гласно и негласно оперативными подразделениями государственных органов, уполномоченных на то федеральным законом в пределах их полномочий посредством проведения оперативно - розыскных мероприятий в целях защиты жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, собственности, обеспечения безопасности общества и государства от преступных посягательств»*.

Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» дает исчерпывающий перечень видов оперативно-розыскных мероприятий. К ним относятся:

1. Опрос;
2. Наведение справок;
3. Сбор образцов для сравнительного исследования;
4. Проверочная закупка;
5. Исследование предметов и документов;
6. Наблюдение;
7. Отождествление личности;
8. Обследование помещений, зданий, сооружений, участков местности и транспортных средств;
9. Контроль почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений.

10. Прослушивание телефонных переговоров;
11. Снятие информации с технических каналов связи;
12. Оперативное внедрение;
13. Контролируемая поставка;
14. Оперативный эксперимент.

Указанный перечень оперативно-розыскных мероприятий может быть изменен или дополнен только федеральным законом.

Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» определяет основания и условия проведения оперативно-розыскных мероприятий.

Так, к *основаниям проведения оперативно-розыскных мероприятий* ст. 7 указанного Закона относит:

1. Наличие возбужденного уголовного дела;
2. Ставшие известными органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, сведения о:

- 1) признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного противоправного деяния, а также о лицах, его подготавливающих, совершающих или совершивших, если нет достаточных данных для решения вопроса о возбуждении уголовного дела;

- 2) событиях или действиях, создающих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности Российской Федерации;

- 3) лицах, скрывающихся от органов дознания, следствия и суда или уклоняющихся от уголовного наказания;

- 4) лицах, без вести пропавших, и об обнаружении неопознанных трупов.

3. Поручения следователя, органа дознания, указания прокурора или определения суда по уголовным делам, находящимся в их производстве.

4. Запросы других органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, по указанным выше основаниям.

5. Постановление о применении мер безопасности в отношении защищаемых лиц, осуществляемых уполномоченными на то государственными органами в порядке, предусмотренном законодательством РФ.

6. Запросы международных правоохранительных организаций и правоохранительных органов иностранных государств в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

Наиболее важным условием осуществления оперативно-розыскной деятельности является то, что *проведение оперативно-розыскных мероприятий, которые ограничивают конституционные права человека и гражданина на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, передаваемых по сетям электрической и почтовой связи, а также право на неприкосновенность жилища, допускается не иначе как на основании судебного решения.*

Причем, указанные мероприятия проводятся только при наличии следующей информации:

1. о признаках подготавливаемого, совершаемого или совершенного противоправного деяния, по которому производство предварительного следствия обязательно;

2. о лицах, подготавливающих, совершающих или совершивших противоправное деяние, по которому производство предварительного следствия обязательно;

3. о событиях или действиях, создающих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности России.

Тем не менее, в случаях, которые не терпят отлагательства и могут привести к совершению тяжкого преступления, а также при наличии данных о событиях и действиях, создающих угрозу государственной, военной, экономической или экологической безопасности РФ, на основании мотивированного постановления одного из руководителей органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, допускается проведение перечисленных выше оперативно-розыскных мероприятий, ограничивающих конституционные права и свободы человека и гражданина, до судебного решения с обязательным уведомлением суда (судьи) в течение 24 часов с момента начала проведения соответствующего мероприятия. В течение 48 часов с момента начала проведения оперативно-розыскного мероприятия орган, его осуществляющий, обязан получить судебное решение о проведении такого оперативно-розыскного мероприятия либо прекратить его проведение.

Прослушивание телефонных и иных переговоров допускается только в отношении лиц, подозреваемых или обвиняемых в совершении тяжких или особо тяжких преступлений, а также лиц, которые могут располагать сведениями об указанных преступлениях.

В случае возникновения угрозы жизни, здоровью, собственности отдельных лиц по их заявлению или с их согласия в письменной форме разрешается прослушивание переговоров, ведущихся с их телефонов, на основании постановления, утвержденного руководителем органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность, с обязательным уведомлением соответствующего суда (судьи) в течение 48 часов.

Проверочная закупка или контролируемая поставка предметов, веществ и продукции, свободная реализация которых запрещена либо оборот которых ограничен, а также *оперативный эксперимент* или *оперативное внедрение* должностных лиц органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, а равно лиц, оказывающих им содействие, проводятся на основании постановления, утвержденного руководителем органа, осуществляющего оперативно-розыскную деятельность. При этом проведение оперативного эксперимента допускается только в целях выявления, предупреждения, пресечения и раскрытия тяжких преступлений, а также в целях выявления и установления лиц, их подготавливающих, совершающих или совершивших.

Право осуществлять оперативно-розыскную деятельность на территории России предоставлено оперативным подразделениям следующих государственных органов:

1. Органов внутренних дел;
2. Органов Федеральной службы безопасности;
3. Федеральных органов государственной охраны;
4. Таможенных органов;

5. Службы внешней разведки РФ;
6. Федеральной службы исполнения наказаний;
7. Органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

Кроме того, оперативно-розыскную деятельность вправе осуществлять и оперативное подразделение органа внешней разведки Министерства обороны РФ, но только в целях обеспечения собственной безопасности и в случае, если проведение этих мероприятий не затрагивает полномочий перечисленных выше органов.

Приведенный перечень органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, является исчерпывающим и может быть изменен или дополнен только федеральным законом. Руководители указанных государственных органов определяют перечень оперативных подразделений, правомочных осуществлять оперативно-розыскную деятельность, их полномочия, структуру и организацию работы.

Статья 17 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности» устанавливает правовые основы содействия гражданам органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность. Отдельные лица могут с их согласия привлекаться к подготовке или проведению оперативно-розыскных мероприятий с сохранением по их желанию конфиденциальности содействия органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, в том числе по контракту. Подобные контракты могут заключаться с любыми совершеннолетними дееспособными лицами кроме депутатов, судей, прокуроров, адвокатов, священнослужителей и полномочных представителей официально зарегистрированных религиозных объединений. Лица, оказывающие содействие органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, обязаны сохранять в тайне сведения, ставшие им известными в ходе подготовки или проведения оперативно-розыскных мероприятий, и не вправе предоставлять заведомо ложную информацию указанным органам.

§2. Предварительное расследование, его понятие, задачи и формы

Предварительное расследование - это следующая за возбуждением уголовного дела досудебная стадия уголовного процесса, непосредственно предшествующая судебному производству. Предварительное расследование производится по всем уголовным делам, кроме дел частного обвинения. Расследование именуется предварительным потому, что оно предшествует производству в суде, где проводится судебное следствие и принимается от имени государства решение по делу. Сделанные следователем или дознавателем выводы о том, что преступление имело место, и о лице, его совершившем, являются для суда версией обвинения, которая подлежит непосредственной, всесторонней проверке в суде в условиях состязательности и равноправия сторон.

Понятие предварительного расследования можно определить следующим образом. *Предварительное расследование есть регламентированная уголовно-*

процессуальным законом система действий и решений, осуществляемых после возбуждения уголовного дела следователем, дознавателем и прокурором с целью предварительного (досудебного) разрешения правовых вопросов по делу, прежде всего, - установления события и состава преступления, обвиняемых в его совершении лиц, то есть информации, необходимой для разрешения дела судом.

В российском уголовном процессе предварительное расследование осуществляется государственными органами и должностными лицами, являющимися участниками процесса на стороне обвинения, отсюда деятельность по досудебному разрешению правовых вопросов по делу неразрывно переплетается с уголовным преследованием, т.е. процессуальной деятельностью, осуществляемая в целях изобличения подозреваемого, обвиняемого в совершении преступления. Часть 2 статьи 21 УПК РФ обязывает прокурора, следователя, орган дознания и дознавателя принимать в каждом случае обнаружения признаков преступления меры по установлению события преступления, изобличению лица или лиц, виновных в совершении преступления.

Однако, то обстоятельство, что органы предварительного расследования обязаны осуществлять уголовное преследование подозреваемого и обвиняемого в совершении преступления, не означает освобождения соответствующих органов и должностных лиц от установления всех других обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу (ст. 73 УПК РФ), в т.ч. обстоятельств, исключающих преступность и наказуемость деяния, смягчающих наказание, а также обстоятельств, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности и наказания. В Постановлении Конституционного Суда РФ от 29 июня 2004 г. указано, в частности, следующее: «Осуществляя от имени государства уголовное преследование по уголовным делам публичного и частно-публичного обвинения, прокурор, а также следователь, дознаватель и иные должностные лица, выступающие на стороне обвинения, должны подчиняться предусмотренному Уголовно-процессуальным кодексом Российской Федерации порядку уголовного судопроизводства (часть вторая статьи 1), следуя назначению и принципам уголовного судопроизводства, закрепленным данным Кодексом: они обязаны всеми имеющимися в их распоряжении средствами обеспечить охрану прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве (статья 11), исходить в своей профессиональной деятельности из презумпции невиновности (статья 14), обеспечивать подозреваемому и обвиняемому право на защиту (статья 16), принимать решения в соответствии с требованиями законности, обоснованности и мотивированности (статья 7), в силу которых обвинение может быть признано обоснованным только при условии, что все противостоящие ему обстоятельства дела объективно исследованы и опровергнуты стороной обвинения»¹.

Стержнем предварительного расследования как и уголовного

¹ Постановление Конституционного Суда РФ от 29 июня 2004 г. №13-П по делу о проверке конституционности отдельных положений статей 7, 15, 107, 234 и 450 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросом группы депутатов Государственной Думы // Российская газета. – 2004. – 7 июля.

судопроизводства в целом, является *доказывание*, т.е. собирание, проверка и оценка доказательств. Следователь, дознаватель и прокурор осуществляют собирание доказательств путем производства следственных и иных процессуальных действий, предусмотренных УПК РФ. Кроме того, в рамках предварительного расследования осуществляется привлечение лица в качестве обвиняемого, принимаются меры по выявлению обстоятельств, способствовавших совершению преступления, принимаются меры по возмещению вреда, причиненного преступлением, а также меры, обеспечивающие явку обвиняемого для производства следственных действий и в последующем - присутствие его в судебном разбирательстве и исполнение приговора, принимаются меры, направленные на предотвращение продолжения обвиняемым преступной деятельности, а также незаконного воздействия на свидетелей и потерпевших, действий, направленных на уничтожение доказательств, или иное воспрепятствование производству по уголовному делу.

Предварительное расследование производится в двух формах - в форме *предварительного следствия* либо в форме *дознания*. По общему правилу по уголовным делам проводится предварительное следствие. Дознание же проводится по делам о преступлениях небольшой и средней тяжести, которые исчерпывающим образом перечислены в ч. 3 ст. 150 УПК РФ. Таких составов преступлений более 70. Это, например, кража (ст. 158 УК РФ), грабеж (ч. 1 ст. 161 УК РФ), уничтожение или повреждение имущества по неосторожности (ст. 168 УК РФ), преступления против личности, например, заражение ВИЧ-инфекцией (ч. 1 ст. 122 УК РФ), оставление в опасности (ст. 125 УК РФ) и др.

Кроме того, по письменному указанию прокурора дознание может производиться и по делам об иных преступлениях небольшой и средней тяжести, не указанных в ч. 3 ст. 150 УПК РФ. И, наоборот, дела о преступлениях, перечисленных в ч. 3 ст. 150 УПК РФ, могут передаваться по письменному указанию прокурора для производства предварительного следствия.

Между формами расследования - следствием и дознанием нет принципиального различия, так как обе они направлены на выполнение назначения уголовного судопроизводства, основаны на его единых принципах, общие правила предварительного следствия распространяются и на дознание за отдельными исключениями. Доказательства, полученные при производстве дознания, имеют для суда такое же значение, как и доказательства, собранные на предварительном следствии.

Отличия этих двух форм предварительного расследования состоят в следующем.

1) *По субъектам*, их осуществляющим. Предварительное следствие производится следователями, а дознание - дознавателями соответствующих правоохранительных органов.

2) *По срокам*. Дознание должно быть проведено в течение 20 суток со дня возбуждения уголовного дела, этот срок может быть продлен прокурором еще на 10 суток. Кроме того, прокурор при принятии решения о возвращении уголовного дела для производства дополнительного дознания либо пересоставления обвинительного акта может продлить срок дознания, но не более чем на 10 суток

для производства дополнительного дознания и не более чем на 3 суток для пересоставления обвинительного акта. Дальнейшее продление срока дознания законом не предусмотрено. В свою очередь, предварительное следствие по уголовному делу должно быть закончено в срок, не превышающий двух месяцев со дня возбуждения уголовного дела. Этот срок может быть продлен соответствующим прокурором сначала до 6 месяцев, а затем - до 12 месяцев. Тем не менее и это не предел, т.к. Генеральный прокурор РФ может в исключительных случаях продлевать срок предварительного следствия, причем предельный срок для этого УПК РФ не устанавливает.

3) *По основаниям проведения* дознание отличается от предварительного следствия не только специально установленным исчерпывающим перечнем преступлений, дела по которым расследуются в форме дознания, но и тем, что дознание производится только по уголовным делам, возбуждаемым в отношении конкретных лиц. В случае, если лицо, предположительно совершившее преступление, не установлено, должно быть проведено предварительное следствие.

4) *По содержанию.* По общему правилу при осуществлении дознания такие процессуальные действия как привлечение в качестве обвиняемого и предъявление обвинения не проводятся, кроме случаев, когда подозреваемому избрана мера пресечения в виде заключения под стражу и если при этом невозможно в течение 10 суток со дня заключения под стражу составить обвинительный акт. Обвинение здесь формулируется только в обвинительном акте, т.е. по окончании дознания.

5) *По объему полномочий* соответствующих органов и должностных лиц.

Дознаватель обязан выполнять все указания прокурора и начальника органа дознания. При этом обжалование данных указаний не приостанавливает их исполнения.

Следователь же сравнительно более независим от прокурора и начальника следственного отдела - при несогласии с указаниями прокурора следователь вправе представить уголовное дело вышестоящему прокурору с письменным изложением своих возражений. При этом закон предусматривает приостановление исполнения ряда решений или указаний прокурора в несогласия следователя с ними. Это решения (указания): о привлечении лица в качестве обвиняемого; о квалификации преступления; об объеме обвинения; об избрании меры пресечения либо отмене или изменении меры пресечения, избранной следователем в отношении подозреваемого или обвиняемого; об отказе в даче согласия на возбуждение перед судом ходатайства об избрании меры пресечения или о производстве иных процессуальных действий, на производство которых требуется судебное решение; о направлении уголовного дела в суд или его прекращении; об отводе следователя или отстранении его от дальнейшего ведения следствия; о передаче уголовного дела другому следователю. При несогласии следователя с указаниями начальника следственного отдела, они могут быть обжалованы следователем прокурору. Обжалование указаний не приостанавливает их исполнения, за исключением случаев, когда указания касаются изъятия уголовного дела и передачи его другому следователю,

привлечения лица в качестве обвиняемого, квалификации преступления, объема обвинения, избрания меры пресечения, а также производства следственных действий, которые допускаются только по судебному решению.

Кроме того, следователь вправе давать органу дознания обязательные для исполнения письменные поручения о проведении оперативно-розыскных мероприятий, производстве отдельных следственных действий, об исполнении постановлений о задержании, приводе, об аресте, о производстве иных процессуальных действий, а также требовать от него содействия при их осуществлении.

б) По окончании производства дознания составляется *обвинительный акт*, а по окончании предварительного следствия - *обвинительное заключение*.

7) По окончании производства дознания гражданский истец, гражданский ответчик и их представители не имеют права ознакомления с материалами уголовного дела. По окончании же предварительного следствия указанные лица по их ходатайствам должны быть ознакомлены следователем с материалами уголовного дела в той части, которая относится к гражданскому иску.

В остальном дознание проводится в том же порядке и по тем же правилам, что и предварительное следствие.

От дознания как формы предварительного расследования необходимо отличать действия, которые проводят органы дознания при обнаружении признаков преступления по которому производство предварительного следствия обязательно, а именно - *возбуждение уголовного дела и производство неотложных следственных действий*, т.е. действий, осуществляемых в целях обнаружения и фиксации следов преступления, а также доказательств, требующих незамедлительного закрепления, изъятия и исследования. Новый УПК РФ, в отличие от УПК РСФСР 1960 г., не устанавливает какие конкретно следственные действия могут производиться органом дознания в качестве неотложных, т.е. это могут быть любые предусмотренные УПК РФ следственные действия, промедление с производством которых может повлечь исчезновение, порчу, утрату или фальсификацию доказательств. Чаще всего такими действиями являются осмотр места происшествия, местности, жилища, иного помещения, предметов и документов, допрос подозреваемых, потерпевших и свидетелей, обыск, выемка и освидетельствование. После производства этих действий и не позднее 10 суток со дня возбуждения уголовного дела орган дознания должен направить уголовное дело прокурору для определения подследственности. После направления уголовного дела прокурору орган дознания может производить по нему следственные действия и оперативно-розыскные мероприятия только по поручению следователя. В случае направления прокурору уголовного дела, по которому не обнаружено лицо, совершившее преступление, орган дознания обязан принимать оперативно-розыскные меры для установления лица, совершившего преступление, уведомляя следователя об их результатах.

УПК РФ не относит деятельность органов дознания по делам, по которым производство предварительного следствия обязательно, к особой разновидности дознания. Ч. 2 ст. 40 УПК РФ указывает, что «на органы дознания возлагаются: 1) дознание по уголовным делам, по которым производство предварительного

следствия необязательно, - в порядке, установленном главой 32 настоящего Кодекса; 2) выполнение неотложных следственных действий по уголовным делам, по которым производство предварительного следствия обязательно, - в порядке, установленном статьей 157 настоящего Кодекса». В связи с этим теоретическое выделение двух форм дознания, т.е. дознания по делам, по которым производство предварительного следствия обязательно, и по делам по которым его производство не обязательно, не имеет в настоящее время нормативной основы. Закон знает только один вид дознания - по делам о преступлениях, перечисленных в ч. 3 ст. 150 УПК РФ. Именно поэтому в ч. 3 ст. 151 УПК РФ, определяющей компетенцию органов, производящих дознание, нет капитанов морских и речных судов, находящихся в дальнем плавании, руководителей геологоразведочных партий и зимовок, удаленных от мест расположения органов дознания, глав дипломатических представительств и консульских учреждений РФ. Указанные лица, в соответствии с ч. 3 ст. 40 УПК РФ, производят не дознание, а неотложные следственные действия.

§3. Система органов дознания

Органы дознания перечислены в ч. 1 ст. 40 УПК РФ. К ним относятся:

1) органы внутренних дел, а также иные органы исполнительной власти, наделенные в соответствии с федеральным законом полномочиями по осуществлению оперативно-розыскной деятельности (органы федеральной службы безопасности, таможенные органы, органы по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ);

2) Главный судебный пристав РФ, главный военный судебный пристав, главный судебный пристав субъекта РФ, их заместители, старший судебный пристав, старший военный судебный пристав, а также старшие судебные приставы Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ;

3) командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений или гарнизонов;

4) органы Государственной противопожарной службы.

Кроме того, как уже указывалось выше отдельные полномочия органов дознания, а именно возбуждение уголовного дела и производство по нему неотложных следственных действий возлагаются также на:

1) капитанов морских и речных судов, находящихся в дальнем плавании, - по уголовным делам о преступлениях, совершенных на данных судах;

2) руководителей геологоразведочных партий и зимовок, удаленных от мест расположения органов дознания, - по уголовным делам о преступлениях, совершенных по месту нахождения данных партий и зимовок;

3) глав дипломатических представительств и консульских учреждений РФ - по уголовным делам о преступлениях, совершенных в пределах территорий данных представительств и учреждений.

Необходимо отличать понятия «дознатель» и «орган дознания». Орган

дознания возглавляет его начальник. Полномочия органа дознания, возлагаются на дознавателя начальником органа дознания или его заместителем. В новом уголовно-процессуальном законе существенно усилена самостоятельность дознавателя при решении вопросов, связанных с расследованием уголовного дела. Он самостоятельно принимает решения о возбуждении уголовного дела, производстве следственных и иных процессуальных действий, а также решение, завершающее дознание (постановление о прекращении уголовного дела, обвинительный акт). При этом дознаватель действует от имени органа дознания

Разграничению полномочий по расследованию определенных преступлений между различными органами дознания посвящена ч. 3 ст. 151 УПК РФ.

Основной объем работы по дознанию приходится на дознавателей органов внутренних дел. По общему правилу, дознание по уголовным делам производится *дознавателями органов внутренних дел*, а затем в виде исключения из данной общей нормы устанавливается, что:

- по уголовным делам о нарушении законодательства о континентальном шельфе и об исключительной экономической зоне (ст. 253 УК РФ), о незаконной добыче водных животных и растений (ст. 256 УК РФ), о незаконном пересечении Государственной границы РФ (ст. 322 УК РФ), о противозаконном изменении Государственной границы РФ (ст. 323 УК РФ) и о контрабанде (ч. 1 ст. 188 УК РФ) дознание производится *дознавателями пограничных органов федеральной службы безопасности (ФСБ)*;

- по делам о некоторых преступлениях против правосудия дознание производится *дознавателями органов службы судебных приставов*;

- по делам о контрабанде (ч. 1 ст. 188 УК РФ) и об уклонении от уплаты таможенных платежей (ст. 194 УК РФ) дознание производится *дознавателями таможенных органов*;

- *дознавателями органов Государственной противопожарной службы* дознание проводится по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных ч. 2 ст. 168 УК РФ (уничтожение или повреждение имущества по неосторожности, совершенные путем неосторожного обращения с огнем), ч. 1 ст. 219 УК РФ (нарушение правил пожарной безопасности), ч. 1 ст. 261 УК РФ (уничтожение или повреждение лесов, в результате неосторожного обращения с огнем);

- *дознавателями и следователями органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ* по преступлениям, связанным с незаконным оборотом наркотических средств или психотропных веществ, предусмотренных ч. 1 и 5 ст. 228, ч. 1 ст. 230, ч. 1 ст. 231, ч. 1 ст. 232, ст. 233 и ч. 1 и 4 ст. 234 УК РФ.

Кроме того, по определенной категории уголовных дел дознание проводится *следователями прокуратуры*, хотя при этом нужно иметь в виду, что прокуратура не включена ч. 1 ст. 40 УПК РФ в число органов дознания. Речь идет об уголовных делах о преступлениях, совершенных лицами, указанными в подпунктах «б» и «в» п. 1 ч. 2 ст. 151 УПК РФ (депутатами представительных (законодательных) органов, судьями, прокурорами, следователями, адвокатами, должностными лицами органов ФСБ, Службы внешней разведки РФ,

Федеральной службы охраны РФ, органов внутренних дел, учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, таможенных органов, военнослужащими и др.).

Основным органом дознания в нашей стране является милиция. В соответствии со ст. 7 Закона РФ «О милиции» милиция подразделяется на криминальную милицию и милицию общественной безопасности (местную милицию). В состав *криминальной милиции* входят оперативно-розыскные (уголовного розыска, борьбы с экономическими преступлениями и др.), научно-технические и иные подразделения. Основными задачами криминальной милиции являются выявление, предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений, по делам о которых производство предварительного следствия обязательно, организация и осуществление розыска лиц, скрывающихся от органов дознания, следствия и суда, уклоняющихся от исполнения уголовного наказания, без вести пропавших и иных лиц в случаях, предусмотренных законодательством. Криминальная милиция является органом дознания.

Основными задачами *милиции общественной безопасности* являются обеспечение безопасности личности, общественной безопасности, охрана собственности, общественного порядка, выявление, предупреждение и пресечение преступлений и административных правонарушений, раскрытие преступлений, расследование которых производится в форме дознания, розыск отдельных категорий лиц, установление места нахождения которых отнесено к компетенции милиции общественной безопасности.

Подразделениями милиции общественной безопасности являются: патрульно-постовая служба, в том числе отряды милиции особого назначения (ОМОН); Государственная инспекция безопасности дорожного движения (ГИБДД), в т.ч. дорожно-патрульная служба (ДПС); дежурные части; изоляторы для временного задержания и заключения под стражу лиц (ИВС); специальные приемники для содержания лиц, арестованных в административном порядке; служба охраны и конвоирования задержанных и арестованных (конвойная служба); подразделение по предупреждению правонарушений несовершеннолетних; подразделение по исполнению административного законодательства; подразделение охраны объектов по договорам (вневедомственной охраны); участковые инспектора милиции; подразделение лицензионно-разрешительной работы и контроля за частной детективной и охранной деятельностью; подразделения дознания и иные подразделения.

§4. Система органов предварительного следствия

В настоящее время предварительное следствие по уголовным делам в России производится следователями прокуратуры, органов внутренних дел, следователями, органов ФСБ, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ.

Ч. 2 ст. 151 УПК РФ определяет подследственность уголовных дел

следователям конкретных государственных органов.

Так, *следователям прокуратуры* подследственны дела о наиболее тяжких и опасных преступлениях, в частности, об убийстве, причинении смерти по неосторожности и доведении до самоубийства (ст.105-107 УК РФ), об умышленном причинении вреда здоровью, повлекшим смерть потерпевшего (ч. 4 ст. 111 УК РФ), а также о некоторых других преступлениях против здоровья, свободы личности, о некоторых половых преступлениях, в частности об изнасиловании, обо всех преступлениях против конституционных прав и свобод человека и гражданина (ст. 136-149 УК РФ); о некоторых преступлениях в сфере экономики, о некоторых преступлениях против общественной безопасности, в частности бандитизме (ст. 209 УК РФ); о некоторых преступлениях против здоровья населения и общественной нравственности; о большинстве экологических преступлений; о некоторых преступлениях против безопасности движения и эксплуатации транспорта, о некоторых преступлениях против основ конституционного строя и безопасности государства (ст. 282 УК РФ), обо всех преступлениях против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления (ст. 285-293 УК РФ); о большинстве преступлений против правосудия, против порядка управления, обо всех преступлениях против военной службы (ст.332-352 УК РФ); о большинстве преступлений против мира и безопасности человечества (ст. 356-360 УК РФ).

Следователи органов ФСБ расследуют уголовные дела о некоторых преступлениях в сфере экономики, о некоторых преступлениях против общественной безопасности и терроризме (ст. 205 УК РФ), о большинстве преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства, среди которых государственная измена, шпионаж и др. (ст. 275-281, 283 и 284 УК РФ); о некоторых преступлениях против порядка управления, связанных с Государственной границей РФ (ст. 322 и 323 УК РФ), а также против мира и безопасности человечества (ст. 353-355 и 359 УК РФ).

Следователи органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ расследуют уголовные дела о преступлениях, связанных с незаконным оборотом наркотических средств или психотропных веществ (контрабанда наркотических средств и психотропных веществ (ч. 2-4 ст. 188 УК РФ), незаконное изготовление, приобретение, хранение, перевозка, пересылка либо сбыт наркотических средств или психотропных веществ (ч. 2-4 ст. 228 УК) и др.).

подавляющее большинство уголовных дел относится к подследственности *следователей органов внутренних дел*. Это, прежде всего, наиболее распространенные преступления против здоровья, собственности, преступления, совершенные в сфере экономики, преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях, ряд преступлений против общественной безопасности, общественного порядка и порядка управления.

Указом Президента РФ от 23 ноября 1998 г. №1422 утверждено Положение об органах предварительного следствия в системе Министерства внутренних дел РФ. Согласно п. 4 данного Положения к органам предварительного следствия в системе МВД РФ относятся:

- Следственный комитет при МВД РФ (далее – Следственный комитет);
- следственные управления Следственного комитета по федеральным округам;
- главные следственные управления (управления, отделы) при органах внутренних дел субъектов РФ;
- следственные управления (отделы, отделения, группы) при органах внутренних дел в районах, городах, округах, районах в городах, а также при органах внутренних дел в закрытых административно-территориальных образованиях, на особо важных и режимных объектах, следственные управления (отделы, отделения, группы) при органах внутренних дел на железнодорожном, воздушном и водном транспорте.

Органы предварительного следствия в системе МВД РФ возглавляет Следственный комитет, положение о котором утверждается Министром внутренних дел РФ. Следственный комитет возглавляет заместитель Министра - начальник Следственного комитета, который назначается на должность и освобождается от должности Президентом РФ по предложению Председателя Правительства РФ.

§5. Основные этапы исторического развития системы органов предварительного расследования в России и современные проблемы ее реформирования

Система органов, осуществляющих предварительное расследование преступлений, окончательно сложилась в России в середине XIX века в результате проведения реформ 60-х годов. Деятельность по раскрытию и расследованию преступлений существовала и ранее, однако стройной системы соответствующих органов на законодательном уровне закреплено не было.

В период, предшествовавший реформе, расследование преступлений носило инквизиционный и сословный характер. Установленные законом гарантии прав личности повсеместно нарушались ввиду стремления следователей добиться признания обвиняемого. В целом для данного периода был характерен низкий профессиональный уровень осуществления предварительного расследования.

Начало реформированию органов расследования положил указ об отделении следствия от полиции от 8 июня 1860 г. К нему прилагались три нормативных акта: «Учреждение судебных следователей», «Наказ судебным следователям» и «Наказ полиции о производстве дознания по происшествиям, могущим заключать в себе преступление или проступок». Данным указом был создан *институт судебных следователей*, подведомственных Министерству юстиции. В ведении полиции осталось лишь расследование в форме дознания по малозначительным преступлениям и проступкам. На должности состоявших при уездных и городских судах судебных следователей назначались министром юстиции по представлению губернаторов лица, имевшие высшее и среднее образование и обладавшие навыками в расследовании преступлений. Являясь судебными работниками, следователи могли участвовать в судебном разбиратель-

стве на правах судей, кроме процессов по делам, которые они сами расследовали.

Судебный следователь был самостоятелен и независим от органов уголовного преследования. Только суд мог давать ему указания, проверять его деятельность, передавать производство следствия другому следователю, приостанавливать и прекращать производство по делу. Жалобы на действия следователя также рассматривались в судебном порядке. Тем не менее, следователи полностью не освободились от зависимости со стороны исполнительных органов. В частности, губернаторам было предоставлено право назначать, перемещать и увольнять следователей. Они же могли давать им предписания, требовать от них отчета в своей деятельности.

«Наказ полиции о производстве дознания по происшествиям, могущим заключать в себе преступление или проступок» устанавливал соответствующие обязанности полиции как органа дознания. Данный нормативный акт был направлен в том числе и на ограничение произвола полиции, установление процессуальной формы ее деятельности по раскрытию и расследованию преступлений. Так, например, в «Наказе» был дан исчерпывающий перечень оснований для задержания подозреваемого.

Реформирование дознания и следствия в 1860 г. явилось существенным шагом вперед в сфере правового регулирования расследования преступлений. Дальнейшее совершенствование системы органов предварительного расследования связано с проведением судебной реформы 1864 г.

Судебная реформа внесла определенные изменения в правовой статус органов предварительного расследования. Согласно судебным уставам следователь при исполнении своих прямых обязанностей пользовался статусом члена окружного суда. Для него устанавливался такой же порядок наделения полномочиями, что и для других судей. Как и на судей, на них распространялось правило несменяемости. Следователь назначался на должность указом императора по представлению министра юстиции, был несменяем в своей должности и мог привлекаться к рассмотрению дел судом. Жалобы на действия следователя рассматривал тот суд, при котором он состоял. По окончании предварительного следствия следователь не составлял обвинительного акта - это являлось прерогативой прокурора.

Позднее при некоторых судах были учреждены должности следователей по важнейшим, а затем и по особо важным делам. Первые по указанию суда и прокуратуры расследовали уголовные дела на всей территории окружного суда, при котором состоял следователь; вторые вели следствие на территории всей Российской империи по указанию министра юстиции.

Уставом уголовного судопроизводства от 20 ноября 1864 г. регламентировалась также деятельность органов дознания, основным из которых являлась полиция. На нее возлагалась обязанность немедленно сообщить следователю или прокурору о всяком происшествии, «закрывающем в себе признаки преступления или проступка». Полиция производила дознание, а также неотложные следственные действия, в случаях, когда обнаруживала совершающееся или только что совершенное преступление, а также когда следы преступления могли быть утеряны до прибытия следователя на место

происшествия.

24 ноября 1917 г. существовавшие в России органы расследования вместе с судами и другими органами были упразднены. Декрет о суде № 1 закрепил, что впредь до преобразования всего порядка судопроизводства предварительное следствие по уголовным делам возлагается на местных судей единолично.

В дальнейшем прообраз следственных органов стали следственные комиссии Военно-революционного комитета, создававшиеся при районных и городских Советах. Положением о народном суде РСФСР от 30 ноября 1918 г. производство предварительного следствия по делам, рассматриваемым этим судом в составе судьи и шести заседателей, возлагалось также на следственные комиссии.

В июне 1920 г. III Всероссийский съезд деятелей советской юстиции принял решение о целесообразности образования самостоятельного аппарата предварительного следствия, замене следственных комиссий единоличными следователями. В октябре 1920 г. Положением о народном суде РСФСР были введены должности избиравшихся губернскими исполкомами Советов народных следователей, которые состояли при советах народных судей, а также должности следователей по важнейшим делам при губернских отделах и Наркомюсте РСФСР.

УПК РСФСР 1922 г., не давая перечня органов предварительного следствия, разъяснил, что под словом «следователь» понимаются народные следователи, состоящие при советах народных судей и революционных трибуналах, военные следователи и следователи по важнейшим делам при Наркомюсте РСФСР.

В Основах уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республик 1924 г. указывалось, что органами, производящими предварительное расследование преступлений, являются органы дознания, следователи и иные должностные лица, которым это право предоставлено законодательством Союза ССР и союзных республик.

Следующий этап в истории органов предварительного расследования характеризуется постепенным выводом следственного аппарата из-под контроля судов, органов юстиции и Советов, централизацией его в системе органов прокуратуры с одновременным существенным расширением подследственности и полномочий органов дознания.

До 1928 г. следственные органы оставались в подчинении судов, а прокуратура осуществляла надзор за их деятельностью. В сентябре 1928 г. согласно изменениям, внесенным в Положение о судоустройстве РСФСР, следователи были выведены из подчинения судов и полностью подчинены прокуратуре. Сама же прокуратура оставалась в системе Наркомюста РСФСР.

В июне 1933 г. Прокуратура СССР была учреждена как самостоятельный орган, а в 1936 г. все следственные органы были выделены из системы органов юстиции и переданы в подчинение Прокурора СССР.

После 1936 г. следственный аппарат формально был единым, однако значительное количество дел расследовалось органами милиции, входившими в состав МВД (НКВД). Право производства следствия органам милиции

делегировалось прокурорами и следователями. В конечном счете в органах внутренних дел без законных на то оснований были введены должности следователей и старших следователей, созданы следственные подразделения.

Вопреки данному положению принятые 25 декабря 1958 г. Основы уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республик и принятые республиками уголовно-процессуальные кодексы наделили правом производства предварительного следствия только следователей органов прокуратуры и органов государственной безопасности. Тем самым предполагалось освободить милицию от не свойственной ей функции осуществления предварительного следствия. В ведении милиции осталось дознание, которое она проводила по значительному количеству уголовных дел. Однако уже 6 апреля 1963 г. Указом Президиума Верховного Совета СССР право производства предварительного следствия было предоставлено органам внутренних дел, следователи которых получили все права, предоставленные следователям прокуратуры и органов государственной безопасности.

Сложившаяся в 60-х годах система органов предварительного расследования без существенных изменений просуществовала до развала СССР в 1991 г.

В дальнейшем происходившие изменения в системе органов предварительного расследования были связаны с изменением структуры органов исполнительной власти – например, функции органов дознания получила учрежденная в 1993 г. федеральная налоговая полиция и органы федеральной таможенной службы. В декабре 1995 г. в дополнение к существовавшим до этого трем следственным аппаратам (прокуратуры, органов внутренних дел и органов федеральной службы безопасности) был добавлен следственный аппарат органов налоговой полиции. В настоящее время данный государственный орган прекратил свое существование.

Важным этапом в развитии органов предварительного расследования явилось принятие 22 ноября 2001 г. нового Уголовно-процессуального кодекса РФ, который основан на совершенно иной идеологии, нежели УПК РСФСР 1960 г. УПК РФ определили в ст. 6, что назначением уголовного судопроизводства является защита прав и законных интересов человека, а не безликого государственного или общественного интереса. Новый Кодекс нацелен на укрепление состязательных начал в досудебном производстве, существенно усилил возможности судебного контроля за действиями и решениями органов предварительного расследования, расширил права стороны защиты в доказывании. Тем не менее реформу органов предварительного расследования было бы преждевременно считать законченной. Ряд целей, поставленных Концепцией судебной реформы, к сожалению, еще не воплотились в жизнь. Сама практика деятельности органов предварительного расследования свидетельствует о существовании целого ряда нерешенных проблем.

Одной из наиболее острых проблем является отсутствие независимости следователей. В пункте 47 ст. 5 УПК РФ следователь и дознаватель отнесены к числу субъектов уголовного процесса на стороне обвинения. Вместе с тем, уголовно-процессуальный закон в ряде статей подчеркивает необходимость

проведения предварительного расследования на основе требований всесторонности, полноты и объективности (ч. 4 ст. 152, ч. 2 ст. 154 УПК РФ). Тем не менее, реальное выполнение данных требований существенно затруднено в силу различных причин. Когда следователь находится в административном подчинении органов уголовного преследования, когда результаты работы следователя оцениваются не по полноте выявленных обстоятельств дела, имеющих значение для правильного его разрешения судом, а по тому, сколько вынесено по делам, находившимся у него в производстве обвинительных приговоров, то следователь всегда будет заинтересован в том, чтобы суд «не развалил дело».

Провозглашенная законом процессуальная самостоятельность следователя является не более чем декларацией, лишенной реальных гарантий. Закон предусматривает, в частности, право прокурора давать следователю обязательные для него указания по любым вопросам расследования. Лишь в строго ограниченных случаях следователь имеет возможность не согласиться с ними и представить дело вышестоящему прокурору, который поручает расследование другому следователю или отменяет указания нижестоящего прокурора. Но последний является руководителем следователя прокуратуры по должности, от которого зависит его аттестация, продвижение по службе, предоставление жилья и т.д., отсюда следователь совсем не заинтересован в том, чтобы конфликтовать с прокурором. Следователи органов внутренних дел находятся уже в двойном подчинении: начальнику следственного отдела УВД субъекта РФ и начальнику органа внутренних дел, при котором они состоят. Все это не оставляет места для процессуальной самостоятельности следователя. Следователь становится вспомогательным работником при прокуроре, обязанным способствовать последнему в обосновании обвинения, а следователь органа внутренних дел - заложником оперативных служб¹.

Подчинение следственного аппарата целому ряду различных административных органов не обеспечивают единства ни в организации следственной деятельности, ни в руководстве ею, ни в ее ресурсном (материально-техническом и кадровом) обеспечении, и, кроме того, не обеспечивает равенства граждан, попадающих в сферу деятельности органов расследования. Концентрация расследования по большинству уголовных дел в руках органов внутренних дел повлекла сращивание судебной по своей природе функции предварительного расследования и оперативно-розыскной работы, имеющей административный характер.

Выход из создавшейся ситуации авторы Концепции судебной реформы видели в создании единого следственного аппарата, организационно отделенного от «силовых» ведомств, обеспечение верховенства юстиции над администрацией, преобладание внутреннего убеждения над приказом начальства, введение в ткань правоотношения личности вместо механического исполнителя. Следователь должен быть независим в своих решениях от вмешательства лиц, не являющихся субъектами уголовного процесса.

¹ Концепция судебной реформы. - С. 14.

Концепция предусматривала создание независимого от МВД, прокуратуры, ФСБ и других административных структур Следственного комитета, дабы обеспечить независимость следователя, а также введение на предварительном следствии фигуры следственного судьи. Такой судья, по замыслу авторов Концепции, «будет признавать доказательствами представленные сторонами материалы, указывать на необходимость их пополнения, проведения дополнительных следственных действий, признавать собранные доказательства недостаточными для предъявления обвинения в суде. Фигура такого (следственного) судьи не аналогична фигуре нынешнего следователя, не состоящего при судебном ведомстве и ... не могущего выполнять судебную по существу функцию в состязательном расследовании»¹. Однако идеи создания независимого Следственного комитета и введения в процесс следственного судьи остались не реализованными.

Рекомендуемые правовые источники:

1. Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности».
2. Закон РФ «О милиции».
3. Уголовно-процессуальный кодекс РФ – ст. 5, 21, 38-41, 150, 151, 156, 157, 223.
4. Положение о Министерстве внутренних дел РФ, утвержденное Указом Президента РФ от 18 июля 1996 г. №1039.
5. Положение об органах предварительного следствия в системе Министерства внутренних дел РФ, утвержденное Указом Президента РФ от 23 ноября 1998 г. №1422.
6. Положение о милиции общественной безопасности (местной милиции) в РФ, утвержденное Указом Президента РФ от 12 февраля 1993 г. №209.
7. Инструкция по организации взаимодействия подразделений и служб органов внутренних дел в расследовании и раскрытии преступлений, утв. Приказом МВД РФ от 20 июня 1996 г.
8. Инструкция о порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю, прокурору или в суд, утв. Совместным приказом Федеральной службы налоговой полиции РФ, Федеральной службы безопасности РФ, Министерства внутренних дел РФ, Федеральной службы охраны РФ, Федеральной пограничной службы РФ, Государственного таможенного комитета РФ, Службы внешней разведки РФ от 13 мая 1998 г.
9. Инструкция о порядке приема, регистрации и разрешения в органах внутренних дел Российской Федерации сообщений о преступлениях и иной информации о правонарушениях, утв. Приказом МВД РФ от 13 марта 2003 г. № 158.
10. Концепция судебной реформы - раздел IV, глава 7 «Организация следственного аппарата».

¹ Концепция судебной реформы. - С. 35.

Глава 12. Адвокатура в Российской Федерации

§1. Адвокатура, ее задачи и принципы деятельности

Часть 1 статьи 48 Конституции России гарантирует каждому право на получение квалифицированной юридической помощи, и гласит, что в случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно.

Квалифицированную юридическую помощь гражданин может получить от различных лиц и организаций: нотариата, частных организаций, оказывающих юридические услуги, специализированных общественных и государственных организаций (общественных объединений потребителей; федеральных и территориальных антимонопольных органов и др.), юридических служб в учреждениях, предприятиях, организациях и др.

Тем не менее, механизм реализации данной конституционной нормы чаще всего связывают с деятельностью адвокатуры. И это не случайно, так как именно адвокатура является специализированным институтом, призванным оказывать именно квалифицированную юридическую помощь. Государство, осуществляя правовое регулирование адвокатской деятельности, устанавливает определенные гарантии реализации вышеуказанного конституционного положения, в частности, определяет в законе довольно жесткие требования, которым должно отвечать лицо, претендующее на получение статуса адвоката. Кроме того, именно на адвокатуру законом возложена обязанность оказания юридической помощи бесплатно (ст. 26 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ¹). Данной обязанности корреспондируют широкие возможности адвокатуры по оказанию квалифицированной юридической помощи – полномочия адвоката, установленные ст. 6 Закона об адвокатуре довольно обширны и носят универсальный характер, что особенно проявляется в активной роли адвокатов как субъектов доказывания в различных видах судопроизводства. Государство, возлагая на адвокатуру столь ответственные задачи принимает на себя соответствующие встречные обязанности – согласно п. 3 ст. 3 Закона об адвокатуре с целью обеспечения доступности для населения юридической помощи и содействия адвокатской деятельности органы государственной власти должны гарантировать независимость адвокатуры, осуществлять финансирование деятельности адвокатов, оказывающих юридическую помощь гражданам РФ бесплатно, а также при необходимости выделять адвокатским образованиям служебные помещения и средства связи.

Нормативно-правовое регулирование адвокатской деятельности основано на положениях Конституции России, имеющих в системе правовых норм высшую юридическую силу, и нормах международного права. Основным актом,

¹ Далее – Закон об адвокатуре.

регулирующим адвокатскую деятельность на территории России, является Закон об адвокатуре. Он представляет собой нормативный правовой акт, в котором в концентрированном виде содержатся основные правила организации адвокатуры как системы независимых органов, устанавливаются основные права и обязанности адвоката, закрепляется процедура приобретения статуса адвоката, определяется порядок функционирования органов адвокатского сообщества. Деятельность адвокатуры может регулироваться и иными федеральными законами. Это, прежде всего, кодифицированные нормативно-правовые акты, регламентирующие порядок судопроизводства, в т.ч. и деятельность адвокатов как участников процесса – Уголовно-процессуальный кодекс, Гражданский процессуальный кодекс, Арбитражный процессуальный кодекс и Кодекс об административных правонарушениях. Кроме того, нормативная база регулирования адвокатской деятельности включает в себя принимаемые в соответствии с федеральными законами нормативно-правовые акты Правительства РФ и федеральных органов исполнительной власти, а также принимаемые в пределах полномочий, установленных Законом об адвокатуре, нормативных правовых актов субъектов РФ.

Статья 1 Закона об адвокатуре дает характеристику адвокатской деятельности и проводит разграничение этой деятельности от иных видов оказания юридической помощи. Под *адвокатской деятельностью* понимается *квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката в порядке, установленном законом, физическим и юридическим лицам (доверителям) в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию.*

Адвокатская деятельность *не является предпринимательской деятельностью*. Главное отличие адвокатской деятельности от деятельности предпринимательской состоит в том, что цели их принципиально различны. Если целью адвокатской деятельности является реализация предусмотренного ст. 48 Конституции РФ права на получение квалифицированной юридической помощи, то целью предпринимательской деятельности является извлечение прибыли средствами и способами, не запрещенными законом. Адвокат не оказывает услуг в экономическом (товарном) смысле и не извлекает прибыли из своей деятельности. Как указано в Постановлении Конституционного Суда РФ от 23 декабря 1999 г. № 18-П адвокатская деятельность «не является предпринимательством или какой-либо иной не запрещенной законом экономической деятельностью и не преследует цели извлечения прибыли»¹. К предпринимательской деятельности, по содержанию максимально приближенной к адвокатской, относится деятельность по оказанию платных юридических услуг. Контроль за соблюдением законодательства при оказании платных юридических услуг осуществляет Министерство юстиции РФ. Кроме того, порядок осуществления предпринимательской деятельности регламентируется иными, по сравнению с регламентирующими адвокатскую деятельность, нормативными актами. Государство обеспечивает адвокатам особый порядок приобретения

¹ Российская газета. – 2000. – 19 января.

соответствующего статуса (ст. 9-13 Закона об адвокатуре), гарантии их независимости (ст. 18 Закона об адвокатуре), а также отличный от имеющегося у предпринимателей порядок уплаты налогов (ст. 226 Налогового Кодекса РФ).

В этой связи от адвокатской деятельности необходимо отличать иную деятельность по оказанию юридической помощи, а также деятельность органов и лиц, которые осуществляют представительство в силу закона. Законным представителем является лицо, которое в силу закона выступает во всех государственных и иных учреждениях (в т.ч. в суде) в защиту личных и имущественных прав и законных интересов недееспособных, ограничено дееспособных лиц либо лиц которые являются дееспособными, но в силу своего физического состояния не могут осуществлять свои права и выполнять свои обязанности. Например, в соответствии с п. 12 ст. 5 УПК РФ законными представителями в уголовном процессе являются родители, усыновители, опекуны или попечители несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого либо потерпевшего, представители учреждений или организаций, на попечении которых находится несовершеннолетний подозреваемый, обвиняемый либо потерпевший.

Использование в наименованиях организаций и общественных объединений терминов «адвокатская деятельность», «адвокатура», «адвокат», «адвокатская палата», «адвокатское образование», «юридическая консультация» либо словосочетаний, включающих в себя эти термины, допускается только адвокатами и учрежденными в порядке, установленном Законом об адвокатуре, адвокатскими образованиями.

Необходимо иметь в виду, что несмотря на выполнение важных задач, имеющих общественное (публичное) значение, адвокатура действует самостоятельно от каких-либо иных общественных и государственных организаций и органов. *Адвокатура представляет собой профессиональное сообщество адвокатов и является независимым от государства институтом гражданского общества, который не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления.*

Адвокатура, будучи независимой от органов государственной власти и органов местного самоуправления, тем не менее постоянно взаимодействует с ними. Такие отношения базируются на признании за адвокатурой статуса самостоятельного и самоуправяемого профессионального сообщества. Органы государственной власти должны содействовать адвокатуре в выполнении возложенных на нее задач. Содействие органов государственной власти заключается в обеспечении гарантий независимости адвокатуры, финансировании деятельности адвокатов, которые оказывают юридическую помощь бесплатно, а также в выделении адвокатским образованиям служебных помещений и средств связи (п. 3 ст. 3 Закона об адвокатуре).

Согласно п. 2 ст. 3 Закона об адвокатуре адвокатура действует на основе принципов законности, независимости, самоуправления, корпоративности, а также принципа равноправия адвокатов.

Законность как принцип организации и деятельности адвокатуры означает, что адвокатские образования создаются в строгом соответствии с

действующим законодательством, а адвокаты в своей деятельности обязаны неукоснительно соблюдать требования законов, правомерные требования государственных органов и должностных лиц. За нарушение положений действующего законодательства адвокаты несут в зависимости от характера и вида нарушений дисциплинарную, административную или уголовную ответственность. Тем не менее, государство установило дополнительные гарантии защиты адвокатов от незаконного воздействия на его профессиональную деятельность. Так, в соответствии с п. 2 ст. 18 Закона об адвокатуре адвокат не может быть привлечен к какой-либо ответственности (в том числе после приостановления или прекращения статуса адвоката) за выраженное им при осуществлении адвокатской деятельности мнение, если только вступившим в законную силу приговором суда не будет установлена виновность адвоката в преступном действии (бездействии). Законодатель предусмотрел существенные гарантии, обеспечивающие невозможность незаконного воздействия на адвокатов под угрозой уголовной ответственности. В соответствии со ст. 448 УПК РФ решение о возбуждении уголовного дела в отношении адвоката либо о привлечении его в качестве обвиняемого, если уголовное дело было возбуждено в отношении других лиц или по факту совершения деяния, содержащего признаки преступления, принимается прокурором на основании заключения судьи районного суда по месту совершения деяния, содержащего признаки преступления.

Независимость - это принцип, в соответствии с которым организация и функционирование адвокатуры, а также профессиональная деятельность адвоката не связана с мнениями, решениями или действиями органов и должностных лиц, не входящих в систему адвокатуры. В Документе Копенгагенского совещания Конференции по человеческому измерению от 29 июня 1990 г. к числу элементов справедливости, которые существенно необходимы для полного выражения достоинства, присущего человеческой личности, а также равных и неотъемлемых прав всех людей, наряду с иными правилами отнесено требование независимости адвокатов, в частности, в том, что касается условий их приема на работу и практики.

П. 1 ст. 18 Закона об адвокатуре устанавливает, что вмешательство в адвокатскую деятельность, осуществляемую в соответствии с законодательством, либо препятствование этой деятельности каким бы то ни было образом запрещаются. Адвокат самостоятельно принимает решения и осуществляет действия, входящие в круг его профессиональных полномочий. Даже суд не вправе давать адвокату указания относительно необходимости совершения тех либо иных действий иначе как в порядке, установленном законом, обсуждать действия адвоката, давать им оценку как правильным или неправильным. Адвокатура независима и от иных органов государственной власти, в частности от прокуратуры, надзорные полномочия которой не распространяются на профессиональную деятельность адвоката. Прокурор не вправе давать адвокату какие-либо указания. Будучи наряду с прокурором представителями стороны обвинения, следователь, начальник следственного отдела, дознаватель не вправе вмешиваться в деятельность адвоката, при производстве следственных действий

делать ему замечания, обсуждать в присутствии защитника и его подзащитного избранную ими тактику защиты, отказывать адвокату в его законных требованиях. Эти же действия недопустимы и в отношении адвоката, который является представителем потерпевшего.

Принцип независимости включает в себя и правила взаимоотношений в структуре адвокатских образований. Закон об адвокатуре не содержит каких-либо форм директивного воздействия на адвоката со стороны органов адвокатского сообщества. Они не должны вмешиваться в производство по конкретному уголовному делу, гражданскому делу, делу об административном правонарушении, давать адвокатам какие-либо указания. Тем не менее, решения органов адвокатской палаты, принятые в пределах их компетенции, обязательны для всех членов адвокатской палаты (п. 9 ст. 29 Закона об адвокатуре). При этом все исполнительные органы адвокатской палаты подотчетны и подконтрольны общему собранию (конференции) адвокатской палаты субъекта РФ.

Самоуправление как принцип организации и деятельности адвокатуры представляет собой совокупность правил, которые обеспечивают самостоятельное регулирование отношений, возникающих в адвокатских сообществах. Поскольку адвокатура представляет собой сообщество адвокатов, не входящее в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления, самоуправление является органически необходимым составным элементом механизма функционирования адвокатуры. Самоуправление находит свое выражение, в частности, в том, что деятельность адвокатских образований осуществляется на основании решений соответствующих органов адвокатской палаты. Квалификационные комиссии, создаваемые для приема квалификационных экзаменов у лиц, претендующих на присвоение статуса адвоката, для рассмотрения жалоб на действия (бездействие) адвокатов также строятся на основе принципа самоуправления. Большинство членов комиссии (7 из 13) представлено адвокатами, что обеспечивается приоритет голосов, принадлежащих членам адвокатского сообщества. Принцип самоуправления адвокатуры на федеральном уровне наиболее наглядно проявляется в том, что высшим органом Федеральной палаты адвокатов является Всероссийский съезд адвокатов.

Корпоративность - это принцип, в соответствии с которым адвокатура организована и осуществляет свою деятельность в качестве добровольного союза лиц, объединенных общими интересами и целью обеспечить надлежащую защиту доверителей и их доступ к правосудию. Корпорация (от латинского *corporatio* - объединение, сообщество) - общество, союз, группа лиц, объединяемая общностью профессиональных интересов. Корпоративный (производное от корпорации) - узкогрупповой, обособленный. Применительно к адвокатуре эти термины приобретают особый, специфический смысл.

Лица, наделенные статусом адвоката, действуют на определенной территории, будучи объединенными в адвокатскую палату субъекта РФ. Единство в рамках палаты обеспечивает особый характер взаимоотношений между адвокатами. Они должны строиться на основе уважения, исходя из приоритета общих ценностей и интересов. Все вопросы, коллегиально

обсуждаемые в рамках адвокатских образований, а также в адвокатской палате субъекта Федерации и Федеральной палате адвокатов, должны разрешаться исходя из их целесообразности для адвокатского сообщества в целом.

Одним из проявлений принципа корпоративности является возможность самого адвокатского сообщества разрешать вопросы, связанные с дисциплинарной ответственностью адвокатов. Квалификационная комиссия, большинство членов которой являются адвокатами, наряду с осуществлением иных полномочий вправе давать заключение о наличии или отсутствии в действиях (бездействии) адвоката нарушения норм кодекса профессиональной этики адвоката.

Равноправие адвокатов - это принцип деятельности адвокатуры, в соответствии с которым лицо, получившее в установленном законом порядке статус адвоката, становится полноправным членом адвокатского сообщества. На адвокатов в полной мере распространяется положение ч. 2 ст.19 Конституции РФ, в соответствии с которой государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Объем предоставляемых адвокату прав не зависит от стажа его работы по юридической специальности, продолжительности его адвокатской практики. Адвокат вправе самостоятельно выбирать форму адвокатского образования, в рамках которой он будет осуществлять свою профессиональную деятельность. Адвокат вправе свободно выражать свое мнение относительно всех вопросов, которые ставятся на обсуждение собрания (конференции) адвокатов, Всероссийского съезда адвокатов. Решения на собраниях, конференциях, съездах принимаются простым большинством голосов. При этом никто из членов адвокатского сообщества не имеет привилегированного права голоса. Права всех адвокатов гарантируются равным образом.

§2. Формы адвокатских образований

В соответствии с Положением об адвокатуре РСФСР, утвержденным Законом РСФСР от 20 ноября 1980 г.¹ и действовавшим до 1 июля 2002 г., адвокатская деятельность могла иметь место только в рамках юридических консультаций, являвшихся структурными подразделениями коллегий адвокатов.

Закон об адвокатуре от 31 мая 2002 г. предоставляет адвокатам право выбора организационно-правовой формы адвокатской деятельности - адвокаты могут осуществлять свою деятельность единолично, учредив адвокатский кабинет, а также в составе адвокатских бюро, адвокатских коллегий и юридических консультаций. Других организационно-правовых форм адвокатской деятельности закон не предусматривает, и, следовательно, указанная

¹ Ведомости ВС РСФСР. - 1980. - №48. - Ст.1596.

деятельность не может осуществляться в каких-либо иных формах, помимо перечисленных выше.

Особенностью Закона об адвокатуре, по сравнению с ранее действовавшим законодательством, является также и то, что порядок создания различных организационных форм адвокатской деятельности, установленный в нем, можно охарактеризовать как *уведомительный*. Согласно п. 2 ст. 20 Закона об адвокатуре, адвокат вправе самостоятельно избирать форму адвокатского образования и место осуществления адвокатской деятельности, о чем он обязан уведомить совет адвокатской палаты. Положение об адвокатуре РСФСР напротив устанавливало разрешительный порядок создания коллегий адвокатов - на основании ч. 2 ст. 3 Положения коллегии адвокатов образовывались по заявлению группы учредителей, состоящей из лиц, имеющих высшее юридическое образование, или по инициативе исполнительного и распорядительного органа соответствующего Совета народных депутатов. Предложение об образовании коллегии адвокатов следовало направлять в Министерство юстиции РСФСР, которое при согласии с ним представляло его в Совет Министров автономной республики, исполнительный комитет краевого, областного, городского Совета народных депутатов для утверждения и регистрации.

Организационной формой индивидуальной адвокатской деятельности является *адвокатский кабинет*. Согласно п. 2 ст. 21 Закона об адвокатуре об учреждении адвокатского кабинета адвокат направляет в совет адвокатской палаты заказным письмом уведомление, в котором указываются сведения об адвокате, место нахождения адвокатского кабинета, порядок осуществления телефонной, телеграфной, почтовой и иной связи между советом адвокатской палаты и адвокатом.

Индивидуальный характер деятельности адвоката в данном случае означает, что адвокат осуществляет свою деятельность, не объединяясь при этом организационно с другими адвокатами на постоянной основе. Между тем, это не исключает возможности временного объединения усилий с другими адвокатами при оказании юридической помощи по сложным уголовным или гражданским делам. Кроме того, индивидуальный характер деятельности не исключает возможности использования труда наемных работников, в том числе помощников, секретарей, работников, исполняющих какие-либо технические функции.

Адвокатский кабинет не является юридическим лицом. Тем не менее, адвокат, учредивший адвокатский кабинет, открывает счета в банках в соответствии с законодательством, имеет печать, штампы и бланки с адресом и наименованием адвокатского кабинета, содержащим указание на субъект Российской Федерации, на территории которого учрежден адвокатский кабинет. При этом отношения адвоката с клиентом регулируются соглашением об оказании юридической помощи, которое является либо договором поручения, либо договором о возмездном оказании услуг.

Наличие специального служебного помещения, предназначенного для адвокатского кабинета, желательно, но не обязательно. Закон об адвокатуре

допускает возможность использования для размещения адвокатского кабинета жилых помещений, принадлежащих адвокату либо членам его семьи на праве собственности (с согласия последних). Жилые помещения, занимаемые адвокатом и членами его семьи по договору найма, могут использоваться адвокатом для размещения адвокатского кабинета с согласия наймодателя и всех совершеннолетних лиц, проживающих совместно с адвокатом.

Следующей организационно-правовой формой адвокатской деятельности являются *коллегии адвокатов*. Как уже отмечалось выше, до вступления в силу закона об адвокатуре коллегии адвокатов являлись единственной допустимой организационной формой, в которой одновременно совмещались как функции по оказанию юридической помощи (через юридические консультации), так и управленческие функции в отношении ее членов. В силу ст. 22 Закона об адвокатуре существовавшие на момент его принятия коллегии адвокатов могут быть сохранены, однако со значительно изменившимися функциями. Прежде всего, коллегии адвокатов утратили функции по управлению адвокатским сообществом на территории субъектов РФ, в т.ч. прав по присвоению и лишению адвокатского статуса.

Коллегии адвокатов, как одна из форм адвокатских образований, предусмотренных законом создаются в результате свободного волеизъявления учредивших их адвокатов.

Коллегии адвокатов являются юридическими лицами - некоммерческими организациями, на которые распространяется действие норм гражданского законодательства о некоммерческих организациях. Коллегия адвокатов является некоммерческой организацией, основанной на членстве и действующей на основании устава, утверждаемого ее учредителями, и заключаемого ими учредительного договора. Коллегия адвокатов имеет самостоятельный баланс, открывает счета в банках в соответствии с законодательством, имеет печать, штампы и бланки с адресом и наименованием коллегии адвокатов, содержащим указание на субъект Российской Федерации, на территории которого учреждена коллегия адвокатов. В соответствии со ст. 50 ГК РФ некоммерческими являются организации, не имеющие целью извлечение прибыли и не распределяющие полученную прибыль между участниками. Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), финансируемых собственником учреждений, благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных законом. Коллегии адвокатов относятся к упомянутым в ст. 50 ГК РФ «другим формам, предусмотренным законом».

Коллегию адвокатов вправе учредить два и более адвоката. Учредителями и членами коллегии адвокатов могут быть адвокаты, сведения о которых внесены только в один региональный реестр. Так же, как и при создании адвокатского кабинета, об основании коллегии адвокатов ее учредители направляют в совет адвокатской палаты заказным письмом уведомление, в котором указываются место нахождения коллегии адвокатов, порядок осуществления телефонной, телеграфной, почтовой и иной связи между советом адвокатской палаты и

коллегией адвокатов. В нем должны также указываться сведения об учредителях. К уведомлению прилагаются нотариально заверенные копии учредительного договора и устава.

Коллегия адвокатов, как и любое юридическое лицо, действует на основе учредительных документов, к которым относятся устав и учредительный договор. В учредительном договоре учредители определяют условия передачи коллегии адвокатов своего имущества, порядок участия в ее деятельности, порядок и условия приема в коллегию адвокатов новых членов, права и обязанности членов коллегии адвокатов, порядок и условия выхода из ее состава. Закон об адвокатуре устанавливает перечень сведений, которые должен содержать устав коллегии адвокатов: ее наименование и место нахождения; предмет и цели деятельности коллегии адвокатов; источники образования имущества коллегии и направления его использования; порядок управления коллегией; сведения о филиалах коллегии адвокатов; порядок ее реорганизации и ликвидации; порядок внесения в устав изменений и дополнений и иные положения, не противоречащие федеральным законам.

В отличие от адвокатского кабинета коллегия адвокатов является юридическим лицом, и, следовательно, должна быть поставлена на учет в органах, осуществляющих регистрацию юридических лиц. Соответственно, коллегия адвокатов считается учрежденной с момента ее государственной регистрации. Регистрация юридических лиц заключается во внесении сведений о них в государственный реестр юридических лиц и осуществляется по основаниям и в порядке, предусмотренном Федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц» от 8 августа 2001 г.¹

Коллегия адвокатов вправе создавать филиалы на всей территории России, а также на территории иностранного государства, если это предусмотрено законодательством данного иностранного государства. Филиал коллегии адвокатов не является юридическим лицом, наделяется имуществом создавшей их коллегией адвокатов и действует на основании утвержденного ею положения. Руководители филиала назначаются уполномоченным в соответствии с Уставом коллегии ее руководящим органом и действуют на основании доверенности, выданной назначившим их органом. При этом адвокаты, осуществляющие адвокатскую деятельность в филиале коллегии, являются членами коллегии, создавшей соответствующий филиал, а сведения об адвокатах, осуществляющих свою деятельность в филиале коллегии адвокатов, вносятся в региональный реестр того субъекта Федерации, на территории которого создан филиал.

Согласно п. 15 ст. 22 Закона об адвокатуре соглашения об оказании юридической помощи в коллегии адвокатов заключаются между адвокатом и доверителем и регистрируются в документации коллегии адвокатов. Таким образом, Закон об адвокатуре в качестве центральной фигуры в реализации конституционного права на квалифицированную юридическую помощь рассматривает именно адвоката. Ранее действовавшее Положение об адвокатуре РСФСР содержало совершенно иной подход – соглашения об оказании

¹ Собрание законодательства РФ. - 2001. - №33 (ч.1). - Ст.3431.

юридической помощи и договоры на юридическое обслуживание с предприятиями, учреждениями и организациями заключались заведующим юридической консультацией от имени соответствующей коллегии адвокатов.

Статья 23 Закона об адвокатуре регулирует порядок образования и деятельности следующей организационно-правовой формы коллективной адвокатской деятельности – *адвокатского бюро*. Его вправе учредить два и более адвоката. Так же, как и коллегия адвокатов, адвокатское бюро является организацией (юридическим лицом). При этом, правила организации и деятельности, установленные ст. 22 Закона об адвокатуре в отношении коллегии адвокатов, распространяются и на адвокатские бюро, с учетом тех его особенностей, которые указаны в ст. 23.

Основные отличия адвокатского бюро от коллегии адвокатов сводятся к тому, что для его создания заключается не учредительный, а *партнерский договор*, по которому адвокаты-партнеры обязуются соединить свои усилия для оказания юридической помощи от имени всех партнеров. В партнерском договоре должны быть указаны: срок его действия; порядок принятия партнерами решений; порядок избрания управляющего партнера и его компетенция и иные существенные условия. Принятия устава адвокатского бюро закон не требует. Кроме того, *юридическая помощь оказывается от имени всех партнеров – членов бюро*, а не отдельного адвоката.

Ведение общих дел адвокатского бюро осуществляется управляющим партнером, если иное не установлено партнерским договором. При этом соглашение об оказании юридической помощи с доверителем заключается управляющим партнером или иным партнером от имени всех партнеров на основании выданных им доверенностей. Таким образом, *все обязательства партнеров перед клиентами носят общий для партнеров характер*.

Партнерский договор прекращается в случаях истечения срока действия партнерского договора, прекращения или приостановления статуса адвоката, являющегося одним из партнеров, если партнерским договором не предусмотрено сохранение договора в отношениях между остальными партнерами, а также в случае расторжения партнерского договора по требованию одного из партнеров, если партнерским договором не предусмотрено сохранение договора в отношениях между остальными партнерами.

После прекращения партнерского договора адвокаты обязаны заключить новый партнерский договор. Если новый партнерский договор не заключен в течение месяца со дня прекращения действия прежнего договора, то адвокатское бюро подлежит преобразованию в коллегия адвокатов либо должно быть ликвидировано. При этом с момента прекращения партнерского договора и до момента преобразования адвокатского бюро в коллегия адвокатов либо заключения нового партнерского договора адвокаты не вправе заключать соглашения об оказании юридической помощи.

В отличие от коллегий адвокатов, где их члены не отвечают по обязательствам коллегий, а коллегия – по обязательствам ее членов, участники партнерского договора (члены адвокатского бюро) несут солидарную ответственность по общим обязательствам в отношении доверителей и третьих

лиц, в т.ч. после прекращения партнерского договора – по неисполненным обязательствам. В случае выхода из партнерского договора одного из партнеров он обязан передать управляющему партнеру производства по всем делам, по которым оказывал юридическую помощь.

С целью обеспечения населения юридической помощью населения районов, в которых нет адвокатских образований, либо численность адвокатов не достаточна, Закон об адвокатуре предусматривает создание *юридических консультаций*. Чаще всего такая ситуация характерна для сельских районов, в которых, кроме того, проживает в основном малообеспеченное население. Соответственно здесь высока доля лиц, имеющих право на бесплатное оказание юридической помощи в соответствии со ст. 26 Закона об адвокатуре. Финансовые возможности клиентуры в этих местностях не только не в состоянии обеспечить адвокату достаточный доход, но и поступление средств, необходимых для покрытия аренды необходимых для работы помещений, приобретение компьютерной и оргтехники, канцелярских принадлежностей, юридической литературы и т.д. В таких районах невозможно создание коллегий адвокатов, адвокатских бюро и даже адвокатских кабинетов по причинам экономического характера.

Согласно ст. 24 Закона об адвокатуре юридические консультации создаются не иначе как *по представлению органа государственной власти соответствующего субъекта Российской Федерации* в местностях, где на территории одного судебного района общее число адвокатов во всех адвокатских образованиях, расположенных на территории данного судебного района, составляет менее двух на одного судью районного суда. Принятие решения об учреждении юридической консультации входит в компетенцию совета адвокатской палаты субъекта Федерации. Вместе с тем, для открытия юридической консультации нужны, в первую очередь, адвокаты, пожелавшие поехать в эту местность, т.к. правом принудительно направлять адвокатов для работы в юридические консультации адвокатские палаты не обладают.

В соответствии с п. 3 указанной статьи порядок и условия материально-технического обеспечения юридической консультации, выделение служебных и жилых помещений для адвокатов, направленных для работы в юридической консультации, а также оказание финансовой помощи адвокатской палате для содержания юридической консультации, регулируются законами и иными нормативными правовыми актами субъекта РФ. Однако, это не означает превращения юридических консультаций в государственную или муниципальную адвокатуру, т.к. размер вознаграждения, выплачиваемого адвокату, который работает в консультации, и смета расходов на ее содержание определяется ежегодно на собраниях (конференциях) адвокатов.

Пункт 2 ст. 24 Закона об адвокатуре определяет правовой статус юридической консультации как учреждения. Часть 1 ст. 120 ГК РФ и ч. 1 ст. 9 Федерального закона от 12 января 1996 г. «О некоммерческих организациях»¹ определяют учреждение как организацию, созданную собственником для

¹ Собрание законодательства РФ. - 1996. - №3. - Ст.145; 2002. – №12. - Ст.1093.

осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемую им полностью или частично. Собственником в данном случае является соответствующая адвокатская палата субъекта РФ.

Согласно п. 4 ст. 15 Закона об адвокатуре *адвокат вправе осуществлять свою деятельность только в одном адвокатском образовании, учрежденном в соответствии с данным законом.*

§3. Органы самоуправления в адвокатском сообществе

Функционирование адвокатуры как независимого от государства сообщества адвокатов, как уже было отмечено выше, основано на принципе самоуправления. Для выражения корпоративных интересов адвокатского сообщества, а также обеспечения доступности юридической помощи необходимо создание соответствующих структур, которые бы включали всех адвокатов, осуществляющих свою деятельность на определенной территории, а также высших органов адвокатского самоуправления на территории государства в целом. Закон об адвокатуре предусматривает такие органы адвокатского самоуправления на уровне субъектов РФ как адвокатская палата субъекта РФ, в т.ч. ее совет, собрание (конференция) адвокатов субъекта РФ, ревизионная комиссия, квалификационная комиссия, а также органы федерального уровня – Федеральная палата адвокатов РФ, в т.ч. ее совет, Всероссийский съезд адвокатов. Все указанные органы не являются структурами, оказывающими юридическую помощь, они призваны представлять корпоративные интересы адвокатского сообщества и обеспечивать его саморегулирование.

При рассмотрении данного вопроса необходимо иметь в виду, что перечень органов самоуправления в адвокатском сообществе, установленный Законом об адвокатуре, является исчерпывающим, равно как и установленные данным Законом организационные формы адвокатских образований. Статья 39 Закона об адвокатуре допускает возможность создания общественных объединений адвокатов в соответствии с Федеральным законом «Об общественных объединениях» от 19 мая 1995 г. №82-ФЗ, однако такие объединения не вправе осуществлять функции адвокатских образований, а также функции адвокатских палат либо их органов.

Согласно п. 1 ст. 29 Закона об адвокатуре, *адвокатская палата субъекта РФ* является негосударственной некоммерческой организацией, основанной на обязательном членстве адвокатов одного субъекта Федерации. Адвокатская палата в целях обеспечения оказания квалифицированной юридической помощи, ее доступности для населения на всей территории субъекта РФ, организации юридической помощи, оказываемой гражданам бесплатно, осуществляет как представительство и защиту интересов адвокатов в органах государственной власти, органах местного самоуправления, общественных объединениях и иных организациях, так и контроль за профессиональной подготовкой лиц,

допускаемых к осуществлению адвокатской деятельности, соблюдением адвокатами кодекса профессиональной этики адвоката. Управленческая природа функций адвокатской палаты проявляется, в частности, в том, что решения органов адвокатской палаты, принятые в пределах их компетенции, обязательны для всех ее членов.

Адвокатская палата образуется учредительным собранием (конференцией) самих адвокатов. Палата действует непосредственно на основании положений закона об адвокатуре, а не на основе каких-либо внутренних документов (уставов, положений и т.п.). Имущество адвокатской палаты формируется за счет отчислений, осуществляемых адвокатами на общие нужды адвокатской палаты, грантов и благотворительной помощи (пожертвований), поступающих от юридических и физических лиц.

В силу природы адвокатской палаты как органа адвокатского самоуправления на территории определенного субъекта РФ ч. 8 ст. 29 Закона об адвокатуре устанавливает, что *на территории субъекта РФ может быть образована только одна адвокатская палата*, которая не вправе образовывать свои структурные подразделения, филиалы и представительства на территориях других субъектов Федерации. Образование межрегиональных и иных межтерриториальных адвокатских палат законом не допускается.

Пункт 1 ст. 30 Закона об адвокатуре гласит, что высшим органом адвокатской палаты субъекта РФ является *собрание (конференция) адвокатов*. Формулировка данной нормы представляется несколько неточной. Собрание (конференция) адвокатов, по нашему мнению, является не высшим органом адвокатской палаты, а *высшим органом адвокатского самоуправления на территории субъекта РФ*. Собственно адвокатская палата занимает подчиненное положение к собранию (конференции) адвокатов как органу представительному, в котором интересы адвокатов выражаются ими непосредственно (в случае проведения собрания) или через своих представителей (при проведении конференции). Об этом свидетельствуют также широкие исключительные полномочия собрания (конференции) адвокатов.

В случае, когда число адвокатов, входящих в состав адвокатской палаты субъекта РФ, насчитывает более 300 членов, организовать проведение собрания крайне затруднительно. Поэтому в таких случаях закон предписывает проведение не собраний, а конференций адвокатов, т.е. собраний делегатов, избранных от адвокатских образований.

Поскольку в собрании предполагается участие всех адвокатов, состоящих в адвокатской палате, для правомочности собрания на нем должно присутствовать не менее двух третей всех членов адвокатской палаты. Конференция правомочна, если в ней принимает участие не менее двух третей избранных на конференцию делегатов.

Собрание (конференция) адвокатов созывается не реже одного раза в год. Собрание (конференция) созывается советом адвокатской палаты или, в случае необходимости созыва внеочередного собрания (конференции), - по требованию не менее чем одной трети членов адвокатской палаты либо по требованию территориального органа юстиции.

Пункт 2 ст. 30 Закона об адвокатуре перечисляет полномочия, входящие в *исключительную компетенцию собрания (конференции) адвокатов*. К ним, в частности, относятся, формирование совета адвокатской палаты, членов ревизионной и квалификационной комиссий, определение размеров отчислений адвокатов на нужды адвокатской палаты, утверждение сметы расходов на содержание адвокатской палаты и отчетов об их расходовании, определение порядка проведения собраний (конференций) и направления адвокатов для работы в юридических консультациях, установление мер поощрения и ответственности адвокатов и другие вопросы, перечисленные в п. 2 ст. 30 Закона.

Решение собрания (конференции) адвокатской палаты может быть пересмотрено только собранием (конференцией) адвокатской палаты. При этом решения собрания (конференции), затрагивающие права и интересы адвокатов и других граждан, могут быть обжалованы в суд.

Коллегиальным исполнительным органом адвокатской палаты субъекта РФ является ее совет. Он избирается собранием (конференцией) адвокатов тайным голосованием в количестве не более 15 человек из состава членов адвокатской палаты. Один раз в два года состав совета должен обновляться не менее чем на одну треть.

К ведению совета отнесен довольно обширный перечень вопросов, в частности, избрание президента и вице-президентов адвокатской палаты, принятие решений о создании юридических консультаций и направление адвокатов для работы в них, финансирование деятельности юридических консультаций, определение порядка оказания юридической помощи адвокатами, участвующими в качестве защитников в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда, определение порядка выплаты вознаграждения за счет средств адвокатской палаты адвокатам, оказывающим юридическую помощь гражданам бесплатно, представление адвокатской палаты в органах государственной власти, органах местного самоуправления, общественных объединениях и в иных организациях, созыв не реже одного раза в год собрания (конференции) адвокатов и определение повестки дня собрания (конференции) и др. Отдельную группу полномочий совета адвокатской палаты составляют полномочия по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) адвокатов с учетом заключения квалификационной комиссии. На основании и в порядке, установленном собранием (конференцией) адвокатов, совет адвокатской палаты вправе применять меры поощрения, а также меры ответственности адвокатов вплоть до лишения их адвокатского статуса.

Заседания совета созываются президентом адвокатской палаты по мере необходимости, но не реже одного раза в месяц.

Президент адвокатской палаты субъекта РФ избирается сроком на четыре года и возглавляет совет адвокатской палаты. Президент адвокатской палаты является лицом, представляющим палату в отношениях с иными органами, организациями и лицами. Он действует от имени адвокатской палаты без доверенности, выдает доверенности и заключает сделки от имени адвокатской палаты, распоряжается имуществом адвокатской палаты по решению совета в

соответствии со сметой и с назначением имущества, осуществляет прием на работу и увольнение с работы работников аппарата адвокатской палаты, созывает заседания совета, обеспечивает исполнение его решений и решений собрания (конференции) адвокатов. Президент адвокатской палаты является по должности председателем квалификационной комиссии при адвокатской палате. Кроме того, по представлению президента совет адвокатской палаты может избрать из своего состава одного или нескольких *вице-президентов* сроком на два года. Свои полномочия президент адвокатской палаты может поручать вице-президентам и другим членам совета в соответствии с утвержденным советом распределением обязанностей. Президент и вице-президенты, а также другие члены совета могут совмещать работу в совете адвокатской палаты с адвокатской деятельностью, получая при этом вознаграждение за работу в совете в размере, определяемом собранием (конференцией) адвокатов.

В каждом субъекте РФ на собрании (конференции) адвокатов избирается *ревизионная комиссия*. Единственной ее функцией является осуществление контроля за финансово-хозяйственной деятельностью адвокатской палаты и ее органов. Ревизионная комиссия проверяет соответствие расходов адвокатской палаты на содержание аппарата совета адвокатской палаты, на содержание юридических консультаций, выплату вознаграждений членам совета, ревизионной и квалификационной комиссий, выплату дополнительных вознаграждений адвокатам, осуществляющим в случаях, предусмотренных законодательством, адвокатскую деятельность бесплатно и по назначению органом расследования, прокурора и суда, а также других расходов, производимых адвокатской палатой и ее органами. При этом ревизионная комиссия не осуществляет контроля за финансово-хозяйственной деятельностью адвокатских образований.

Специализированным органом самоуправления в адвокатском сообществе является *квалификационная комиссия*. Она выполняет две функции: во-первых, принимает квалификационные экзамены у лиц, претендующих на присвоение статуса адвоката, а, во-вторых, рассматривает жалобы на действия (бездействие) адвокатов. Квалификационная комиссия не является органом адвокатской палаты, т.к. в ее состав входят не только адвокаты, но и представители органов законодательной и исполнительной власти, а также судьи. Квалификационная комиссия формируется на срок два года в количестве 13 членов по следующим нормам представительства: от адвокатской палаты - семь адвокатов (адвокат - член комиссии должен иметь стаж адвокатской деятельности не менее пяти лет); от территориального органа юстиции - два представителя; от законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ - два представителя; от суда общей юрисдикции областного звена - один судья; от арбитражного суда субъекта Федерации - один судья.

Статья 35 Закона об адвокатуре регламентирует вопросы организации и деятельности *Федеральной палаты адвокатов России*. Федеральная палата адвокатов РФ представляет собой объединение (ассоциацию) всех адвокатских палат субъектов Федерации для совместного обеспечения корпоративных интересов адвокатского сообщества. Являясь общероссийским органом

адвокатского самоуправления, Федеральная палата адвокатов принимает решения, обязательные для всех адвокатских палат субъектов РФ и адвокатов.

Федеральная палата адвокатов образуется Всероссийским съездом адвокатов. Закон не допускает возможности образования других организаций и органов с функциями и полномочиями, аналогичными функциям и полномочиям Федеральной палаты адвокатов РФ.

Федеральная палата адвокатов является юридическим лицом, имеет счета в банках, печать, штампы и бланки со своим наименованием. В отличие от адвокатских палат субъектов РФ, Федеральная палата адвокатов действует на основании не только закона, но и устава, принимаемого Всероссийским съездом адвокатов. Имущество Федеральной палаты адвокатов формируется за счет отчислений, осуществляемых адвокатскими палатами, грантов и благотворительной помощи (пожертвований), поступающих от юридических и физических лиц. Федеральная палата адвокатов является собственником указанного имущества.

В целях осуществления задач по обеспечению высокого уровня оказываемой адвокатами юридической помощи Федеральная палата адвокатов обеспечивает организацию информационного обеспечения адвокатов и обмена опытом работы между ними во всероссийском масштабе, осуществляет методическую работу, разрабатывает и утверждает формы бюллетеней для голосования на заседаниях квалификационных комиссий субъектов РФ по вопросам о присвоении статуса адвоката и принятия квалификационными комиссиями заключений по жалобам на действия (бездействие) адвокатов.

Высшим органом адвокатского самоуправления на территории Российской Федерации является *Всероссийский съезд адвокатов*. Съезд созывается советом Федеральной палаты адвокатов не реже одного раза в два года. К исключительной компетенции Съезда относится принятие устава Федеральной палаты адвокатов и кодекса профессиональной этики адвоката, формирование совета Федеральной палаты адвокатов и принятие решения о досрочном прекращении полномочий его членов, избрание ревизионной комиссии Федеральной палаты адвокатов, определение размеров отчислений адвокатских палат на общие нужды Федеральной палаты адвокатов, утверждение сметы расходов на ее содержание и отчетов о расходовании средств. Никакой иной орган, кроме Всероссийского съезда адвокатов, не уполномочен утверждать регламенты Съезда и совета Федеральной палаты адвокатов, утверждать штатное расписание аппарата органов Федеральной палаты адвокатов палаты и решать другие вопросы, перечисленные в п. 2 ст. 36 Закона об адвокатуре.

Коллегиальным исполнительным органом Федеральной палаты адвокатов является ее совет. Совет Федеральной палаты адвокатов избирается Всероссийским съездом адвокатов тайным голосованием в количестве 36 человек. При этом его состав подлежит обновлению один раз в два года не менее чем на одну треть. Закон об адвокатуре определяет компетенцию совета в п. 3 ст. 37. К наиболее важным полномочиям совета Федеральной палаты адвокатов относятся:

- 1) избрание из своего состава президента Федеральной палаты адвокатов и

по его представлению трех вице-президентов, определение их полномочий;

2) созыв Всероссийского съезда адвокатов и определение его повестки дня;

3) представление Федеральной палаты адвокатов в органах государственной власти и местного самоуправления, общественных объединениях и иных организациях в России и за рубежом;

4) координация деятельности адвокатских палат, обобщение дисциплинарной практики и разработка в связи с этим необходимых рекомендаций, осуществление иной методической работы;

5) содействие повышению профессионального уровня адвокатов, разработка единой методики профессиональной подготовки и переподготовки адвокатов, помощников адвокатов и стажеров адвокатов, организация информационного обеспечения адвокатов;

6) защита социальных и профессиональных прав адвокатов;

7) участие в проведении экспертиз проектов федеральных законов по вопросам, относящимся к адвокатской деятельности.

Президент Федеральной палаты адвокатов возглавляет ее совет, представляет палату в отношениях с иными органами, организациями и лицами, действует от имени Федеральной палаты адвокатов без доверенности, выдает доверенности и заключает сделки, распоряжается имуществом палаты по решению совета в соответствии со сметой и с назначением имущества, осуществляет прием на работу и увольнение с работы работников аппарата, созывает заседания совета, обеспечивает исполнение его решений и решений Всероссийского съезда адвокатов. Президент Федеральной палаты адвокатов избирается сроком на четыре года. По представлению президента совет Федеральной палаты адвокатов избирает из своего состава трех *вице-президентов* сроком на два года.

§4. Порядок и условия приобретения, приостановления и прекращения статуса адвоката

Требования, предъявляемые к лицам, претендующим на присвоение им статуса адвоката, определены ст. 9 Закона об адвокатуре. К данным требованиям относятся:

1) *Высшее юридическое образование*, полученное в имеющем государственную аккредитацию вузе, либо наличие ученой степени по юридической специальности.

2) *Наличие стажа работы по юридической специальности не менее двух лет* либо при его отсутствии - прохождение стажировки в адвокатском образовании сроком от одного года до двух лет. При этом в стаж работы по юридической специальности, необходимой для приобретения статуса адвоката, включается работа в качестве судьи, нотариуса, адвоката и помощника адвоката, работа на требующих высшего юридического образования должностях в государственных и муниципальных органах, научно-исследовательских

учреждениях, а также в юридических службах организаций, деятельность по преподаванию юридических дисциплин в образовательных учреждениях среднего, высшего и послевузовского профессионального образования.

3) *Полная дееспособность.*

4) *Отсутствие неснятой или непогашенной судимости за совершение умышленного преступления.*

5) *Сдача претендентом квалификационного экзамена.*

Закон об адвокатуре не устанавливает в качестве условия для приобретения лицом статуса адвоката принадлежность к гражданству РФ. Соответственно, иностранные граждане и лица без гражданства также, как и граждане России, могут получить статус адвоката в порядке, установленном Законом об адвокатуре, и допускаются к осуществлению адвокатской деятельности на всей территории Российской Федерации, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Решение о присвоении статуса адвоката принимает квалификационная комиссия при адвокатской палате соответствующего субъекта РФ после сдачи лицом, претендующим на приобретение статуса адвоката, квалификационного экзамена. К экзамену могут быть допущены лица, отвечающие требованиям, установленным пунктами 1 и 2 ст. 9 Закона об адвокатуре.

Лицо, претендующее на присвоение статуса адвоката, помимо заявления о допуске к экзамену представляет в квалификационную комиссию копию документа, удостоверяющего его личность, анкету, содержащую биографические сведения, копию трудовой книжки или иной документ, подтверждающий стаж работы по юридической специальности, копию документа, подтверждающего высшее юридическое образование либо наличие ученой степени по юридической специальности, а также другие документы в случаях, предусмотренных законодательством. Представляемые претендентом копии документов должны быть надлежащим образом заверены.

Квалификационная комиссия при необходимости организует в течение двух месяцев проверку достоверности документов и сведений, представленных претендентом. При этом квалификационная комиссия вправе обратиться в соответствующие органы с запросом о проверке либо подтверждении достоверности указанных документов и сведений. Предоставление недостоверных сведений может служить основанием для отказа в допуске претендента к квалификационному экзамену.

После завершения проверки квалификационная комиссия принимает решение о допуске либо об отказе в допуске претендента к квалификационному экзамену. Решение об отказе в допуске претендента к квалификационному экзамену принимается только по основаниям, указанным в Законе об адвокатуре, и может быть обжаловано в суд.

Квалификационный экзамен принимается в порядке, определенном положением о порядке сдачи квалификационного экзамена и оценки знаний претендентов, которое разрабатывается и утверждается советом Федеральной палаты адвокатов. Квалификационный экзамен состоит из письменных ответов на вопросы (тестирование) и устного собеседования. Перечень вопросов,

предлагаемых на экзамене претендентам, также разрабатывается и утверждается советом Федеральной палаты адвокатов. В заседаниях комиссии ведется протокол, к которому прилагаются тексты письменных ответов на вопросы.

Сдавшим экзамен считается лицо, полно и правильно ответившее на большинство вопросов. В случае вынесения в отношении претендента, сдававшего экзамен, отрицательного решения, он имеет право подать апелляцию в эту же квалификационную комиссию. Апелляция рассматривается в специально установленный для этого день в присутствии претендента. Претендент, не сдавший квалификационный экзамен, допускается к его повторной сдаче не ранее чем через год.

Квалификационная комиссия в трехмесячный срок со дня подачи претендентом заявления о присвоении ему статуса адвоката принимает решение о присвоении либо об отказе в присвоении претенденту статуса адвоката. Квалификационная комиссия не вправе отказать претенденту, успешно сдавшему квалификационный экзамен, в присвоении статуса адвоката, за исключением случаев, когда после сдачи квалификационного экзамена обнаруживаются обстоятельства, препятствовавшие допуску к экзамену.

Решение квалификационной комиссии о присвоении претенденту статуса адвоката вступает в силу со дня принятия претендентом присяги следующего содержания: «Торжественно клянусь честно и добросовестно исполнять обязанности адвоката, защищать права, свободы и интересы доверителей, руководствуясь Конституцией Российской Федерации, законом и кодексом профессиональной этики адвоката».

О присвоении претенденту статуса адвоката квалификационная комиссия в семидневный срок со дня принятия соответствующего решения уведомляет территориальный орган юстиции, который в месячный срок со дня получения уведомления вносит сведения об адвокате в региональный реестр адвокатов и выдает адвокату удостоверение.

Адвокат в течение шести месяцев со дня получения статуса адвоката обязан уведомить совет адвокатской палаты об избранной им форме адвокатского образования.

Статус адвоката присваивается *пожизненно*, т.е. он не ограничен никакими сроками, в том числе достижением определенного возраста. Приостановление и прекращение статуса адвоката возможно лишь в случаях и в порядке, предусмотренных статьями 16 и 17 Закона об адвокатуре.

Статус адвоката и, соответственно, осуществление им адвокатской деятельности, *приостанавливаются* по следующим основаниям:

1) Избрание адвоката в орган государственной власти или орган местного самоуправления. При этом статус адвоката приостанавливается на период работы в указанных органах на постоянной основе.

2) Неспособность адвоката более шести месяцев исполнять свои профессиональные обязанности. По-видимому, в данном случае имеется в виду тяжелое заболевание адвоката, не позволяющее ему заниматься адвокатской деятельностью продолжительное время.

3) Призыв адвоката на военную службу.

4) Признание адвоката безвестно отсутствующим в установленном федеральным законом порядке. В соответствии со ст. 42 ГК РФ гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом безвестно отсутствующим, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания.

Кроме того, статус адвоката может быть приостановлен судом при принятии решения о применении к адвокату принудительных мер медицинского характера. Принудительные меры медицинского характера в соответствии со ст. 97 УК РФ могут быть назначены судом лицам: а) совершившим деяния, предусмотренные статьями Особенной части УК РФ, в состоянии невменяемости; б) у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение или исполнение наказания; в) совершившим преступление и страдающим психическими расстройствами, не исключающими вменяемости; г) совершившим преступление и признанным нуждающимся в лечении от алкоголизма или наркомании. Указанным лицам принудительные меры медицинского характера назначаются только в случаях, когда психические расстройства связаны с возможностью причинения этими лицами иного существенного вреда либо с опасностью для себя или других лиц.

В случае приостановления статуса адвоката гарантии, предусмотренные Законом об адвокатуре, также приостанавливаются. Однако адвокат в случае приостановления его статуса не может быть привлечен к какой-либо ответственности за выраженное им при осуществлении адвокатской деятельности мнение, за исключением случаев, когда вступившим в законную силу приговором суда не будет установлена виновность адвоката в совершении преступления.

Решение о приостановлении статуса адвоката принимает совет адвокатской палаты соответствующего субъекта РФ.

Статус адвоката может быть *возобновлен* после окончания действия указанных выше оснований для его приостановления. Решение о возобновлении статуса адвоката принимается на основании его личного заявления советом той же адвокатской палаты, которой ранее было принято решение о приостановлении статуса адвоката.

При этом сведения о приостановлении либо возобновлении статуса адвоката вносятся территориальным органом юстиции в региональный реестр адвокатов субъекта РФ в 10-дневный срок со дня получения уведомления об этом от совета адвокатской палаты.

Основания для *прекращения статуса адвоката* исчерпывающим образом перечислены в п. 1 ст. 17 закона об адвокатуре. К ним относятся:

1) личное заявление адвоката в письменной форме о прекращении статуса адвоката;

2) вступление в законную силу решения суда о признании адвоката недееспособным или ограниченно дееспособным;

3) отсутствие в адвокатской палате в течение шести месяцев со дня получения статуса адвоката, либо внесения сведений об адвокате в региональный реестр после изменения им членства в адвокатской палате, либо возобновления статуса адвоката, сведений об избрании адвокатом формы адвокатского

образования, а также сведений о том адвокатском образовании, учредителем (членом) которого является адвокат;

4) смерть адвоката или вступление в законную силу решения суда об объявлении его умершим;

5) совершение поступка, порочащего честь и достоинство адвоката или умаляющего авторитет адвокатуры;

6) неисполнение либо ненадлежащее исполнение адвокатом своих профессиональных обязанностей перед доверителем, а также неисполнение решений органов адвокатской палаты, принятых в пределах их компетенции;

7) вступление в законную силу приговора суда о признании адвоката виновным в совершении умышленного преступления;

8) установление недостоверности сведений, представленных в квалификационную комиссию, а также выявление обстоятельств, препятствующих приобретению статуса адвоката и осуществлению адвокатской деятельности (п. 2 ст. 9 Закона об адвокатуре).

Решение о прекращении статуса адвоката принимается советом адвокатской палаты того субъекта РФ, в региональный реестр которого внесены сведения об этом адвокате. В случаях, предусмотренных подпунктами 5 и 6 пункта 1 ст. 17 Закона об адвокатуре (т.е. когда адвокат совершил поступок, порочащий его честь и достоинство или умаляющий авторитет адвокатуры либо не исполнил или ненадлежащим образом исполнил свои профессиональные обязанности перед доверителем, а также не исполнил законные решения адвокатской палаты), решение принимается советом соответствующей адвокатской палаты *на основании заключения квалификационной комиссии*.

О принятом решении совет адвокатской палаты в семидневный срок со дня принятия решения о прекращении статуса адвоката уведомляет в письменной форме лицо, статус адвоката которого прекращен (за исключением смерти адвоката или вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим), соответствующее адвокатское образование, а также территориальный орган юстиции, который вносит необходимые изменения в региональный реестр. Решение о прекращении статуса адвоката может быть обжаловано в судебном порядке.

Пункт 5 ст. 17 Закона об адвокатуре наделяет территориальные органы юстиции правом инициировать процедуру прекращения статуса адвоката. Для этого орган юстиции, располагающий сведениями об обстоятельствах, являющихся основаниями для прекращения статуса адвоката, направляет представление о прекращении статуса адвоката в адвокатскую палату. Территориальный орган юстиции вправе обратиться в суд с заявлением о прекращении статуса адвоката в том случае, когда совет адвокатской палаты не принял соответствующего решения в месячный срок с момента получения об этом представления.

§5. Права и обязанности адвоката

Основы правового статуса адвокатов установлены ст. 2 Закона об адвокатуре. Адвокатом является лицо, получившее в установленном данным законом порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность. Только после того, как квалификационной комиссией принято решение о присвоении претенденту статуса адвоката и лицо принимает присягу, оно приобретает статус адвоката и становится членом адвокатской палаты. Данный статус дает адвокату возможность в полной мере использовать предусмотренные действующим законодательством права и возлагает на него ряд обязанностей. Правовой статус адвоката является единым для всех адвокатов. Его содержание не зависит от того, в какой форме адвокатского образования он будет осуществлять свою деятельность (адвокатский кабинет, коллегия адвокатов, адвокатское бюро, юридическая консультация).

Адвокат выступает в качестве независимого советником по правовым вопросам. Оказывая юридическую помощь, адвокат:

- 1) дает консультации и справки по правовым вопросам как в устной, так и в письменной форме;
- 2) составляет заявления, жалобы, ходатайства и другие документы правового характера;
- 3) представляет интересы доверителя в конституционном, гражданском и административном судопроизводстве, участвует в качестве представителя или защитника доверителя в уголовном судопроизводстве и производстве по делам об административных правонарушениях;
- 4) участвует в качестве представителя доверителя в исполнительном производстве, а также при исполнении уголовного наказания;
- 5) участвует в качестве представителя доверителя в разбирательстве дел в третейском суде, международном коммерческом арбитраже (суде) и иных органах разрешения конфликтов;
- 6) представляет интересы доверителя в органах государственной власти, органах местного самоуправления, общественных объединениях и иных организациях;
- 7) представляет интересы доверителя в органах государственной власти, судах и правоохранительных органах иностранных государств, международных судебных органах, негосударственных органах иностранных государств, если иное не установлено законодательством иностранных государств, уставными документами международных судебных органов и иных международных организаций или международными договорами РФ;
- 8) выступает в качестве представителя доверителя в налоговых правоотношениях.

Данный перечень является открытым, т.е. адвокат вправе оказывать и другую юридическую помощь, не запрещенную федеральным законом.

В п. 4 ст. 2 Закона об адвокатуре содержится норма, устанавливающая, что «представителями организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления в гражданском и административном судопроизводстве,

судопроизводстве по делам об административных правонарушениях могут выступать только адвокаты, за исключением случаев, когда эти функции выполняют работники, состоящие в штате указанных организаций, органов государственной власти и органов местного самоуправления, если иное не установлено федеральным законом». Таким образом данное положение по сути вводит монополию адвокатов и штатных юрисконсультов на представительство юридических лиц в гражданском, и административном судопроизводстве. Здесь необходимо иметь в виду, что Постановлением Конституционного Суда РФ от 16 июля 2004 г. №15-П ч. 5 ст. 59 АПК РФ, содержащая аналогичное по сути положение, была признана не соответствующей Конституции РФ в той мере, в какой она в системной связи с п. 4 ст. 2 Закона об адвокатуре в действующей системе правового регулирования исключает для выбранных организациями лиц, оказывающих юридическую помощь, возможность выступать в арбитражном суде в качестве представителей, если они не относятся к числу адвокатов или лиц, состоящих в штате этих организаций¹. Данными нормами нарушается конституционный принцип юридического равенства, поскольку адвокаты и их объединения произвольно ставятся в привилегированное положение по отношению к частнопрактикующим юристам и организациям, предметом деятельности которых является оказание юридической помощи, включая представительство в суде.

Права и обязанности адвокатов установлены главой 2 Закона об адвокатуре, а также - в отношении полномочий адвокатов, участвующих в судопроизводстве в качестве представителей или защитников - процессуальным законодательством.

Пункт 3 статьи 3 Закона об адвокатуре определяет перечень прав адвокатов, который по своему содержанию является универсальным и применим к любым видам юридической помощи, оказываемой адвокатами.

Адвокат вправе:

1) собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, а также иных организаций. Указанные органы и организации обязаны в порядке, установленном законодательством, выдавать адвокату запрошенные им документы или их заверенные копии;

2) собирать и представлять предметы и документы, которые могут быть признаны вещественными и иными доказательствами, в порядке, установленном процессуальным законодательством;

3) опрашивать с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к делу, по которому адвокат оказывает юридическую

¹ Постановление Конституционного Суда РФ от 16 июля 2004 г. №15-П «По делу о проверке конституционности части 5 статьи 59 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросами Государственного Собрания – Курултая Республики Башкортостан, Губернатора Ярославской области, Арбитражного суда Красноярского края, жалобами ряда организаций и граждан // Российская газета. – 2004. – 27 июля.

помощь;

4) привлекать на договорной основе специалистов для разъяснения вопросов, связанных с оказанием юридической помощи;

5) беспрепятственно встречаться со своим доверителем наедине, в условиях, обеспечивающих конфиденциальность (в том числе в период его содержания под стражей), без ограничения числа свиданий и их продолжительности;

б) фиксировать (в том числе с помощью технических средств) информацию, содержащуюся в материалах дела, по которому адвокат оказывает юридическую помощь, соблюдая при этом государственную и иную охраняемую законом тайну;

7) совершать иные действия, не противоречащие законодательству.

Пунктом 4 статьи 6 Закона об адвокатуре установлен ряд запретов, т.е. указаны действия, которые адвокат не вправе совершать ни при каких условиях.

Адвокат не вправе:

1) принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случае, если оно имеет заведомо незаконный характер (например, заведомо незаконным будет поручение адвокату передать взятку должностному лицу, ведущему уголовное судопроизводство);

2) принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случаях, если он:

- имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем, отличный от интереса данного лица;

- участвовал в деле в качестве судьи, третейского судьи или арбитра, посредника, прокурора, следователя, дознавателя, эксперта, специалиста, переводчика, является по данному делу потерпевшим или свидетелем, а также если он являлся должностным лицом, в компетенции которого находилось принятие решения в интересах данного лица;

- состоит в родственных или семейных отношениях с должностным лицом, которое принимало или принимает участие в расследовании или рассмотрении дела данного лица;

- оказывает юридическую помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам данного лица.

Таким образом, адвокат не должен иметь самостоятельного интереса по предмету соглашения с доверителем.;

3) занимать по делу позицию вопреки воле доверителя, за исключением случаев, когда адвокат убежден в наличии самоговора доверителя;

4) делать публичные заявления о доказанности вины доверителя, если тот ее отрицает;

5) разглашать сведения, сообщенные ему доверителем в связи с оказанием последнему юридической помощи, без согласия доверителя;

б) отказаться от принятой на себя защиты;

7) заниматься другой оплачиваемой деятельностью, за исключением научной, преподавательской и иной творческой деятельности (ч. 1 ст. 2 Закона об адвокатуре).

Кроме того, п. 5 ст. 6 Закона об адвокатуре запрещает негласное сотрудничество адвоката с органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность. Данному положению корреспондирует ст. 17 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности», которая устанавливает, что органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, запрещается использовать конфиденциальное содействие адвокатов. Данный запрет имеет важное практическое значение. Если бы такое сотрудничество или содействие имело место, то органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, были бы предоставлены по сути неограниченные возможности получения информации о лице, в отношении которого осуществляются оперативно-розыскные мероприятия, от адвоката, призванного оказывать юридическую помощь клиенту на доверительной основе.

Статья 7 Закона об адвокатуре закрепляет перечень обязанностей адвоката.

Адвокат обязан:

1) честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством РФ средствами;

2) исполнять требования закона об обязательном участии адвоката в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда, а также оказывать юридическую помощь гражданам РФ бесплатно в иных случаях, предусмотренных законодательством;

3) постоянно совершенствовать свои знания и повышать свою квалификацию;

4) соблюдать кодекс профессиональной этики адвоката и исполнять решения органов адвокатской палаты субъекта РФ и Федеральной палаты адвокатов;

5) отчислять за счет получаемого вознаграждения средства на общие нужды адвокатской палаты в размерах и порядке, которые определяются собранием (конференцией) адвокатов соответствующего субъекта Федерации, а также на содержание соответствующего адвокатского образования (адвокатского кабинета, коллегии адвокатов, адвокатского бюро);

6) осуществлять страхование риска своей профессиональной имущественной ответственности.

Перечень случаев оказания адвокатами юридической помощи бесплатно установлен ст. 26 Закона об адвокатуре. Юридическая помощь гражданам России, среднедушевой доход семей которых ниже величины прожиточного минимума, установленного в субъекте РФ в соответствии с федеральным законодательством, а также одиноко проживающим гражданам, доходы которых ниже указанной величины, оказывается бесплатно в следующих случаях:

1) истцам - по рассматриваемым судами первой инстанции делам о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного смертью кормильца, увечьем или иным повреждением здоровья, связанным с трудовой деятельностью;

2) ветеранам Великой Отечественной войны - по вопросам, не связанным с

предпринимательской деятельностью;

3) гражданам при составлении заявлений о назначении пенсий и пособий;

4) гражданам, пострадавшим от политических репрессий, - по вопросам, связанным с реабилитацией.

Юридическая помощь оказывается во всех случаях бесплатно несовершеннолетним, содержащимся в учреждениях системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних.

Важно понимать, что бесплатной юридической помощью является для указанных выше категорий граждан, но не для адвоката. Адвокат же, как и любой другой человек должен получать за свой труд соразмерное вознаграждение. В этой связи ч. 3 ст. 3 Закона об адвокатуре возлагает на органы государственной власти обязанность финансировать деятельность адвокатов, оказывающих юридическую помощь гражданам бесплатно. Порядок компенсации расходов адвокату, оказывающему бесплатную юридическую помощь гражданам определяется законами и иными нормативными правовыми актами субъектов РФ. Материально-техническое и финансовое обеспечение оказания юридической помощи в труднодоступных и малонаселенных местностях является расходным обязательством субъекта РФ. Кроме того, обеспечить достойную оплату труда адвокатов, оказывающих юридическую помощь бесплатно, призвано полномочие адвокатских палат устанавливать дополнительное вознаграждение для указанных адвокатов и определять размеры этого вознаграждения.

Специфической обязанностью адвокатов является соблюдение ими *адвокатской тайны*. В соответствии со ст. 8 Закона об адвокатуре адвокатской тайной признаются любые сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи своему доверителю. Адвокат может предавать гласности сведения, сообщенные ему доверителем в связи с оказанием последнему юридической помощи, лишь с согласия доверителя и только в целях обеспечения прав и интересов данного лица.

Законом установлены определенные гарантии обеспечения сохранности адвокатской тайны. Так, адвокат не может быть вызван и принудительно допрошен в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием¹. Данное положение запрещает использовать в отношении адвоката механизм, позволяющий получать свидетельские показания под угрозой привлечения к уголовной ответственности за заведомо ложные показания (ст.307 УК РФ) и за отказ от дачи показаний (ст.308 УК РФ). Проведение оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности) допускается только на основании судебного решения,

¹ Суды не вправе отказывать в даче свидетельских показаний защитникам обвиняемого и подозреваемого при заявлении ими соответствующего ходатайства (Определение Конституционного Суда РФ от 6 марта 2003 г. №108-О по жалобе гражданина Цицкишвили Гиви Важевича на нарушение его конституционных прав пунктом 2 части третьей статьи 56 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации // Российская газета. – 2003. - 27 мая).

что является не только одной из гарантий независимости адвоката, но и обеспечивает сохранение адвокатской тайны. Полученные в ходе оперативно-розыскных мероприятий или следственных действий (в том числе после приостановления или прекращения статуса адвоката) сведения, предметы и документы могут быть использованы в качестве доказательств обвинения только в тех случаях, когда они не входят в производство адвоката по делам его доверителей. Данные ограничения не распространяются на орудия преступления, а также на предметы, которые запрещены к обращению или оборот которых ограничен в соответствии с законодательством РФ.

За неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих профессиональных обязанностей адвокат несет ответственность, предусмотренную Законом об адвокатуре. Например, несоблюдение адвокатом кодекса профессиональной этики, нашедшее выражение в совершении поступка, порочащего честь и достоинство адвоката или умаляющего авторитет адвокатуры, является основанием для прекращения статуса адвоката (подпункт 5 пункта 1 ст. 17 Закона об адвокатуре). При преступном нарушении адвокатом своих обязанностей он может быть в установленном законом порядке привлечен к уголовной ответственности, а при совершении административного правонарушения - подвергнут административному наказанию.

Для того, чтобы изучить особенности правового статус адвоката в судопроизводстве, необходимо обратиться к процессуальному законодательству.

Наиболее специфические черты приобретает правовой статус адвоката в *уголовном процессе*, где он может выступать в качестве защитника подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осужденного (далее – обвиняемого), и в качестве представителя иных участников процесса (потерпевшего, частного обвинителя, гражданского истца и ответчика). Таким образом, в уголовном судопроизводстве адвокат может выступать как на стороне обвинения, так и на стороне защиты.

Кроме того, согласно ч. 5 ст. 189 УПК РФ свидетель вправе явиться на допрос с адвокатом, приглашенным им для оказания юридической помощи. По окончании допроса адвокат вправе делать заявления о нарушениях прав и законных интересов свидетеля, которые подлежат занесению в протокол допроса.

Согласно ч. 1 ст. 49 УПК РФ защитник – это лицо, осуществляющее в установленном УПК порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу.

Для допуска адвоката к участию в деле в качестве защитника требуется предъявление адвокатского удостоверения и ордера, выданного адвокатским образованием.

В случае, если адвокат участвует в производстве предварительного расследования или судебном разбирательстве по назначению дознавателя, следователя, прокурора или суда, расходы на оплату его труда компенсируются за счет средств федерального бюджета (ст.50). Размер и порядок вознаграждения адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора

или суда, устанавливаются Правительством РФ.

С момента допуска к участию в уголовном деле¹ защитник вправе:

1) иметь с подозреваемым, обвиняемым свидания в соответствии с п. 3 ч. 4 ст. 46 и п. 9 ч. 4 ст. 47 УПК РФ (причем свидания защитника с обвиняемым должны предоставляться без ограничения их числа и продолжительности);

2) собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи, в порядке, установленном ч. 3 ст. 86 УПК РФ;

3) привлекать специалиста в соответствии со ст. 58 УПК РФ;

4) присутствовать при предъявлении обвинения;

5) участвовать в допросе подозреваемого, обвиняемого, а также в иных следственных действиях, производимых с участием подозреваемого, обвиняемого либо по его ходатайству или ходатайству самого защитника в порядке, установленном УПК РФ. При этом защитник, участвующий в производстве следственного действия, вправе давать ему в присутствии следователя краткие консультации, задавать с разрешения следователя вопросы допрашиваемым лицам, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе данного следственного действия. Следователь может отвести вопросы защитника, но обязан занести отведенные вопросы в протокол.;

б) знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого, иными документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому, обвиняемому;

7) знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела, выписывать из уголовного дела любые сведения в любом объеме, снимать за свой счет копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств;

8) заявлять ходатайства и отводы;

9) участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора;

10) приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом;

11) использовать иные не запрещенные законом средства и способы защиты.

В указанном перечне важнейшее значение имеет *право защитника на соби́рание доказательств по уголовному делу*, которое впервые в отечественном уголовно-процессуальном праве закреплено в УПК РФ. Ч. 3 ст. 86 УПК РФ устанавливает виды процессуальных действий, посредством которых защитник вправе собирать доказательства:

1) получение предметов, документов и иных сведений;

¹ Вопрос с момента допуска адвоката для участия в уголовном деле в качестве защитника изложен на с. 74 настоящего учебника при рассмотрении вопроса о конституционном принципе обеспечения обвиняемому права на защиту и оказания квалифицированной юридической помощи.

2) опрос лиц с их согласия;

3) истребование справок, характеристик, иных документов от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и организаций, которые обязаны предоставлять запрашиваемые документы или их копии. Если те или иные сведения, относящиеся к уголовному делу, добыты защитником одним из указанных способов, то они уже с момента их получения приобретают статус доказательств в силу прямого указания закона, а не ввиду усмотрения того или иного должностного лица.

Защитник обязан соблюдать требования неразглашения данных предварительного расследования и сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну. В случае, если защитник участвует в производстве по делу, в материалах которого содержатся сведения, составляющие государственную тайну, и не имеет соответствующего допуска к указанным сведениям, он обязан дать подписку об их неразглашении (ч. 5 ст. 49 УПК РФ).

Что же касается случаев участия адвоката в уголовном процессе в качестве представителя потерпевшего, частного обвинителя, гражданского истца и ответчика, то здесь права адвоката как представителя производны от прав представляемых им лиц – согласно ч. 3 ст. 45 УПК РФ представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя имеют те же процессуальные права, что и представляемые ими лица, а ч. 2 ст. 55 указывает, что представитель гражданского ответчика имеет те же права, что и представляемое им лицо. При этом необходимо иметь в виду, что согласно Определению Конституционного Суда РФ от 5 декабря 2003 г. №446-О ч. 1 ст. 45 УПК РФ по ее конституционно-правовому смыслу не исключает, что представителем потерпевшего и гражданского истца в уголовном процессе могут быть иные - помимо адвокатов - лица, в том числе близкие родственники, о допуске которых ходатайствует потерпевший или гражданский истец.

Правовой статус адвокатов, участвующих в качестве представителей сторон *в конституционном судопроизводстве* подробно не урегулирован Федеральным конституционным законом «О Конституционном Суде РФ». Права адвоката как представителя стороны, участвующей в конституционном судопроизводстве, не выходят за рамки прав представляемого лица и непосредственно устанавливаются соглашением между адвокатом и его доверителем. Ст. 53 названного Закона устанавливает, что стороны и их представители вправе знакомиться с материалами дела, излагать свою позицию по делу, задавать вопросы другим участникам процесса, заявлять ходатайства, в том числе об отводе судьи. Сторона может представлять на обращение письменные отзывы, подлежащие приобщению к материалам дела, знакомиться с отзывами другой стороны. Стороны или их представители обязаны явиться по вызову Конституционного Суда РФ, дать объяснения и ответить на вопросы.

Полномочия адвоката *в гражданском судопроизводстве* регламентированы ГПК РФ. Согласно ч. 5 ст. 53 ГПК РФ право адвоката на выступление в суде в качестве представителя удостоверяется ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием. В соответствии со ст. 54 того же

Кодекса представитель вправе совершать от имени представляемого все процессуальные действия. Однако право представителя на подписание искового заявления, предъявление его в суд, передачу спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег должно быть специально оговорено в доверенности, выданной представляемым лицом. Следовательно, для участия адвоката в гражданском процессе одного ордера недостаточно, если адвокату необходимо предоставление специальных полномочий, перечисленных в вышеуказанной статье. Поскольку право их совершения представителем должно быть специально оговорено именно в доверенности, то в этом случае адвокату дополнительно должна быть выдана доверенность с указанием предоставленных ему полномочий.

Адвокат-представитель в гражданском процессе имеет право: знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам; заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств; давать объяснения суду в устной и письменной форме; приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле; обжаловать судебные постановления и использовать предоставленные законодательством о гражданском судопроизводстве другие процессуальные права.

Полномочия адвоката, участвующего в *арбитражном судопроизводстве*, закреплены в АПК РФ. В соответствии со ст. 59 АПК РФ адвокат в арбитражном процессе наряду с иными лицами, оказывающими юридическую помощь, может выступать в качестве представителя стороны по делу. Причем представителями органов государственной власти или органов местного самоуправления могут выступать в арбитражном суде лица, состоящие в штате указанных органов или в штате организаций, представляющих в соответствии с федеральными законами или иными нормативными правовыми актами РФ по поручению указанных органов их интересы, либо адвокаты.

Адвокат-представитель в арбитражном процессе вправе совершать от имени представляемого им лица все процессуальные действия если иное не предусмотрено в доверенности или ином документе. При этом в доверенности, выданной представляемым лицом, или ином документе должно быть специально оговорено право представителя: на подписание искового заявления и отзыва на исковое заявление, заявления об обеспечении иска; на передачу дела в третейский суд; на полный или частичный отказ от исковых требований и признание иска; на изменение основания или предмета иска, заключение мирового соглашения и соглашения по фактическим обстоятельствам; на передачу своих полномочий представителю другому лицу (передоверие); на подписание заявления о

пересмотре судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам, обжалование судебного акта арбитражного суда, получение присужденных денежных средств или иного имущества.

В соответствии со ст.25.5 КоАП РФ в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник (для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу), а для оказания юридической помощи потерпевшему - представитель. В качестве защитника или представителя к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо.

При участии в производстве по делу об административном правонарушении в качестве защитника или представителя потерпевшего адвокат подтверждает свои полномочия ордером.

Защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента составления протокола об административном правонарушении. В случае административного задержания физического лица в связи с административным правонарушением защитник допускается к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента задержания.

Защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ.

Право адвоката беспрепятственно встречаться со своим доверителем наедине, в условиях, обеспечивающих конфиденциальность, в полной мере распространяется на случаи, когда лицо находится под административным арестом.

Одним из важнейших свойств правового статуса адвоката является независимость адвоката. Ст. 18 Закона об адвокатуре устанавливает *гарантии независимости адвокатов*. К этим гарантиям относятся:

1) запрет на привлечение адвоката к какой-либо ответственности (в том числе после приостановления или прекращения статуса адвоката) за выраженное им при осуществлении адвокатской деятельности мнение, если только вступившим в законную силу приговором суда не будет установлена виновность адвоката в преступном действии (бездействии). Данное ограничение не распространяется на гражданско-правовую ответственность адвоката перед доверителем.

2) недопустимость истребования от адвокатов, а также от работников адвокатских образований, адвокатских палат или Федеральной палаты адвокатов сведений, связанных с оказанием юридической помощи по конкретным делам;

3) осуществление государством защиты адвоката, членов его семьи и их имущества. Органы внутренних дел обязаны принимать необходимые меры по обеспечению безопасности адвоката, членов его семьи, сохранности принадлежащего им имущества;

4) осуществление уголовного преследования адвоката с соблюдением особых процессуальных гарантий, предусмотренных УПК РФ. Уголовно-процессуальный закон относит адвокатов к категории лиц, в отношении которых применяется особый порядок производства по уголовным делам, предусмотренный гл. 52 УПК РФ. В соответствии с п. 10 ч. 1 ст. 448 УПК РФ решение о возбуждении уголовного дела в отношении адвоката либо о привлечении его к качеству обвиняемого, если уголовное дело было возбуждено в отношении других лиц или по факту совершения деяния, содержащего признаки преступления, принимается прокурором на основании заключения районного суда.

В рамках данного параграфа представляется возможным осветить также правовой статус таких лиц, как помощник адвоката и стажер.

Помощником адвоката может быть лицо с законченным либо незаконченным высшим или средним юридическим образованием, имеющее право претендовать на приобретение статуса адвоката. Не имеют права претендовать на приобретение статуса помощника адвоката и осуществление адвокатской деятельности лица, признанные недееспособными или ограниченно дееспособными в установленном законодательством порядке, либо лица, имеющие непогашенную или неснятую судимость за совершение умышленного преступления. Помощник адвоката не вправе заниматься адвокатской деятельностью. Тем не менее, на него распространяется требование сохранять адвокатскую тайну, т.к. помощнику могут стать известными соответствующие сведения при печатании, изготовлении копий различных документов и т.п. Помощник адвоката может составлять проекты документов различного правового характера (жалоб, заявлений и др.). Помощник принимается на работу на условиях трудового договора, заключенного с адвокатским образованием, а в случае, если адвокат осуществляет свою деятельность индивидуально, т.е. в адвокатском кабинете, - с адвокатом, который является по отношению к данному лицу работодателем.

Одним из требований, предъявляемых законом к претендентам на получение статуса адвоката является стаж работы по юридической специальности продолжительностью не менее двух лет. В случае отсутствия требуемого законом стажа лицо может пройти стажировку в адвокатском образовании сроком от одного года до двух лет. *Стажер* на время прохождения стажировки должен быть закреплен на условиях трудового договора за адвокатом, имеющим адвокатский стаж не менее пяти лет. Работодателем по отношению к стажеру будет являться соответствующее адвокатское образование либо адвокат, действующий индивидуально в адвокатском кабинете. Так же, как и помощнику адвоката, стажеру запрещено самостоятельно заниматься адвокатской деятельностью. При этом стажер по поручению адвоката, под его контролем и с согласия доверителя может осуществлять представительские функции в гражданском и административном судопроизводстве, поскольку гражданско-процессуальное законодательство и законодательство об административных правонарушениях допускают представительство на основании доверенности. На стажера адвоката также распространяется требование о сохранении адвокатской

тайны, что исключает возможность его принудительного допроса в качестве свидетеля об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи.

§6. История становления и развития адвокатуры в России

В период до судебной реформы 1864 г. на протяжении нескольких веков роль адвокатов выполняли *стряпчие* или *ходатаи по делам*. Данные лица не имели какой-либо организации или особого правового статуса. Более того, их полномочия не были нормативно урегулированы, законодательство не устанавливало каких-либо требований к данным лицам. Обязанности стряпчих заключались преимущественно в составлении документов и их подачи в суд и другие органы. Созданный в 1832 г. институт присяжных стряпчих носил узко сословный характер и не мог выполнять функций универсального правового института по оказанию юридической помощи и представительству интересов любых граждан и организаций.

Профессиональная адвокатура в России появилась лишь в период проведения реформы 1864 г. Судебные уставы регламентировали правовое положение *присяжных поверенных*, призванных выполнять функции современных адвокатов. Причем для института присяжных поверенных была характерна присущая нынешней адвокатуре корпоративность, внутреннее самоуправление в виде выборных органов - советов присяжных поверенных. Надзор за их деятельностью осуществляли суды и органы юстиции. В задачи присяжных поверенных помимо защиты по уголовным делам входило представительство сторон в гражданском процессе и оказание иных видов юридической помощи населению, включая бесплатные консультации для малоимущих лиц.

Согласно ст. 630 Устава уголовного судопроизводства сторона защиты (как и сторона обвинения) могла: 1) представлять в подтверждение своих показаний доказательства; 2) отводить по законным причинам свидетелей и сведущих людей, предлагать им с разрешения председателя суда вопросы, возражать против свидетельских показаний и просить, чтобы свидетели были передопрошены в присутствии или в отсутствие друг друга; 3) делать замечания и давать объяснения по каждому действию, происходящему на суде; 4) опровергать доводы и соображения противной стороны. Наиболее активную роль адвокат играл в судебных прениях. Он имел возможность объяснять в защитительной речи все те обстоятельства и доводы, которыми опровергалось или ослаблялось выведенное против подсудимого обвинение (ст. 744 Устава уголовного судопроизводства). Присяжные поверенные оказывали реальную помощь осужденным при составлении и подаче ими апелляционных и кассационных жалоб.

Присяжными поверенными могли быть лица, достигшие 25-летнего возраста, имеющие высшее юридическое образование и пять лет судебной практики в качестве чиновника судебного ведомства или помощника присяжного

поверенного. В некоторых советах присяжных поверенных для кандидатов проводились экзамены с целью проверки практической подготовленности претендентов.

Наряду с присяжными поверенными существовали помощники присяжных поверенных, которые проходили 5-летнюю стажировку под руководством наиболее опытных адвокатов.

Советы присяжных поверенных, действовавшие в ряде губерний, состояли из председателей, их товарищей и членов совета, чьи должности были выборными. Совет переизбирался ежегодно на общем собрании присяжных поверенных. Совет осуществлял различные функции: решал кадровые вопросы, рассматривал материалы о привлечении присяжных поверенных к дисциплинарной ответственности, распределял среди присяжных поверенных обязанности по оказанию юридической помощи бесплатно и др.

6 июня 1874 г. был издан закон, учредивший наряду с присяжной адвокатурой институт *частных поверенных*. Для того чтобы занять данную должность и получить право на участие в производстве гражданских дел у мировых судей и в общих судебных установлениях, лицо должно было получить специальное свидетельство, которое выдавалось теми судами, в округе которых частный поверенный осуществлял представительство по делам.

В описанном виде институт присяжной и частной адвокатуры просуществовал до ноября 1917 г. Декретом о суде №1 адвокатура как независимый институт, призванный обеспечивать права, свободы и интересы граждан, была упразднена, а в качестве защитников по уголовным делам и поверенных по гражданским делам могли участвовать все «неопороченные граждане обоего пола», пользующиеся гражданскими правами. Многие адвокаты, высочайшие профессионалы, были репрессированы. Отечественное право было оторвано от мирового исторического источника, все демократические принципы судопроизводства были, по сути, заменены «революционной целесообразностью». Попытки теоретического обоснования произвола властей принесли горькие плоды. Не секрет, что повсеместные нарушения выработанных человечеством демократических правил судопроизводства не только прочно вошли в обиход карательного аппарата, но находили, и, к сожалению, продолжают находить сторонников в научной среде.

Декретом о суде №2 предусматривалась организация *коллегий правозаступников* при Советах рабочих, солдатских, крестьянских и казачьих депутатов. Коллегии правозаступников были во многом формальными и аморфными образованиями, которые ни практически, ни даже теоретически не были способны оградить граждан от произвола властей. Для того, чтобы стать членом такой коллегии, требовалась рекомендация местного Совета. Правозаступничество осуществлялось в форме общественного обвинения и общественной защиты. Причем указанные коллегии были едиными для общественных обвинителей и общественных защитников.

Совершенствование судопроизводства отразилось и на деятельности коллегий правозаступников. Положение о народном суде от 30 ноября 1918 г. устанавливало, что для содействия суду в деле наиболее полного выяснения всех

обстоятельств, касающихся интересов обвиняемого или сторон, участвующих в гражданском процессе, при уездных и губернских исполкомах Советов должны учреждаться коллегии защитников, обвинителей и представителей сторон в гражданском процессе. Члены коллегии считались должностными лицами, им устанавливалась заработная плата в размере оклада, выплачиваемого народным судьям.

Положением о народном суде от 21 октября 1920 г. коллегии правозаступников были упразднены. Согласно данному Положению учреждалась новая форма судебной защиты: ее осуществление рассматривалось как общественная повинность всех граждан, способных выполнять эту обязанность. Граждане, могущие выполнять обязанности защитника, включались в списки, составляемые в соответствии с Инструкцией об организации обвинения и защиты на суде от 23 ноября 1920 г. Лица, привлекаемые в качестве защитников, освобождались от основной работы на требуемый срок, при этом за ними сохранялась заработная плата на время участия в процессе или выплачивались суточные из государственных средств. При недостатке защитников из числа указанных лиц суды привлекали в качестве таковых консультантов отделов юстиции. Такая форма организации защиты просуществовала до судебной реформы 1922-1924 годов.

Положение об адвокатуре, утвержденное 26 мая 1922 г., определяло адвокатуру как самоуправляющуюся организацию, призванную оказывать юридическую помощь населению. *Коллегии защитников по уголовным и гражданским делам* образовывались при губернских отделах юстиции. Члены коллегии защитников первого созыва подбирались губернскими отделами юстиции с последующим утверждением их губернскими исполнительными комитетами. В дальнейшем право приема новых членов предоставлялось президиуму коллегии защитников. При этом губисполком имел право отвода принятых новых членов коллегии. Кроме членов коллегии защитников правом осуществлять защиту на суде обладали близкие родственники обвиняемого и потерпевшего, представители предприятий, учреждений и ВЦСПС.

После принятия Конституции СССР в 1936 г. было разработано новое Положение об адвокатуре, утвержденное СНК СССР 16 августа 1939 г. В соответствии с этим Положением *коллегии адвокатов* создавались в пределах края, области, автономной и союзной республики, где не было краевого (областного) деления. Адвокатами могли быть лица, имеющие высшее юридическое образование, имеющие стаж работы по юридической профессии в судебных, прокурорских и иных государственных органах не менее одного года, либо не имеющие юридического образования, но проработавшие не менее трех лет в тех же должностях. Лица, окончившие юридические школы, но не имеющие стажа практической работы, принимались в коллегии адвокатов в качестве стажеров. Непосредственно работу по оказанию юридической помощи адвокаты осуществляли в юридических консультациях. Общее руководство коллегиями адвокатов возлагалось на Наркомат юстиции СССР и его местные органы, которые были наделены весьма широкими полномочиями, позволявшими им беспрепятственно вмешиваться в дела коллегий и фактически руководить последними.

В 30-40-е годы роль адвокатов, участвующих в качестве защитников по уголовным делам по понятным причинам была существенно снижена. Защитники стали помехой на пути бесконтрольного применения уголовной репрессии и поэтому по делам о террористических организациях и террористических актах, «контрреволюционном вредительстве» и диверсиях производство в суде велось упрощенно, без участия обвинения и защиты.

Основы законодательства о судоустройстве 1958 г. установили, что коллегии адвокатов действуют в целях осуществления защиты на суде, а также оказания иной юридической помощи гражданам, предприятиям, учреждениям и организациям. Коллегии адвокатов определялись как добровольные объединения лиц, занимающихся адвокатской деятельностью, и действующие на основании Положения, утвержденного Верховным советом союзной республики. Во исполнение указанного акта все союзные республики приняли свои положения об адвокатуре. В РСФСР такое Положение было утверждено Верховным Советом РСФСР 25 июня 1962 г.

В 1977 г. впервые правовое положение адвокатуры было закреплено на конституционном уровне - в ст. 161 Конституции СССР 1977 г.

В 1979 году был принят Закон «Об адвокатуре в СССР». Этим Законом регулировались вопросы организации и деятельности адвокатуры в общесоюзном масштабе. В пределах каждой союзной республики действовало свое положение об адвокатуре. Последнее Положение об адвокатуре РСФСР было утверждено 20 ноября 1980 г. Оно действовало вплоть до 1 июля 2002 г., т.е. до момента вступления в силу Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» от 31 мая 2002 г.

Начавшаяся во второй половине 80-х годов судебная реформа затронула и адвокатуру. Одним из центральных вопросов, который следовало решить в ходе реформы, был вопрос о дальнейшем расширении самостоятельности и независимости адвокатуры органов юстиции, судов, а также местных исполнительных органов. На этом фоне шло развитие альтернативных адвокатуры организационных форм оказания юридической помощи – юридических фирм, кооперативов и т.п.

Разработка нового закона осложнялась тем, что помимо традиционных коллегий адвокатов, получили развитие так называемые «параллельные» коллегии в субъектах РФ, а также межрегиональные коллегии, которые, в принципе обладали тем же правовым статусом, что и традиционные коллегии. Адвокаты, входившие в традиционные коллегии, создали Федеральный союз адвокатов России, а адвокаты, являвшиеся членами «параллельных» коллегий – Гильдию российских адвокатов. Тем не менее, постепенно становилось очевидным, что законодатель не пойдет по пути сохранения на территории одного субъекта Федерации сразу нескольких органов адвокатского самоуправления. В этой связи в среде адвокатов «параллельных» коллегий нарастало беспокойство по поводу того, что принятие нового закона может означать прекращение существования этих коллегий, и, соответственно, необходимость перехода в традиционные коллегии, а, в худшем случае, - лишение их адвокатского статуса вообще.

В такой атмосфере было подготовлено несколько весьма противоречивых проектов законов.

12 декабря 1993 г. всенародным голосованием была принята Конституция Российской Федерации, знаменующая собой новый важнейший этап судебной реформы. С этого момента усилия законодателя были направлены на приведение действующего законодательства, в т.ч. и в сфере правового регулирования адвокатуры, в соответствие с требованиями Основного закона страны и международными стандартами в сфере прав и свобод человека. Наиболее существенными результатами явилось то, что коллегии адвокатов добились прекращения практики установления органами юстиции лимитов их численности. Произошел отказ от жесткого ограничения адвокатских гонораров за оказываемые ими услуги и признана возможность заключения соглашений с клиентами со свободным определением размера таких гонораров в зависимости от сложности дела, уровня квалификации адвоката и других факторов. Органы юстиции практически перестали контролировать адвокатуру и постепенно переориентировались с руководства адвокатурой на сотрудничество с ней.

Несомненным достижением в области правового регулирования организации и деятельности адвокатуры в России стало принятие 31 мая 2002 г. Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Он принимался непросто. Многие дискуссии проистекали из неоднозначных суждений относительно правовой природы адвокатуры, места и роли адвокатуры в современном обществе, о взаимоотношениях между адвокатурой и государством и т.д. Главное - результат, который позволяет сделать вывод о новом крупном шаге по пути демократизации общества.

Рекомендуемые правовые источники:

1. Конституция РФ – ст. 45, 48.
2. Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ».
3. Уголовно-процессуальный кодекс РФ – ст. 16, 49-53, 86.
4. Кодекс РФ об административных правонарушениях – ст. 25.5.
5. Арбитражный процессуальный кодекс РФ – ст. 59, 61.
6. Гражданский процессуальный кодекс РФ – ст. 48-50, 53, 54.
7. Приказ Министерства юстиции РФ от 29 июля 2002 г. №211 «Об утверждении Порядка ведения реестров адвокатов субъектов Российской Федерации».
8. Постановление Правительства РФ от 4 июля 2003 г. № 400 «О размере оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда»
9. Концепция судебной реформы - раздел IV, глава 8 «Адвокатура и оказание юридической помощи».
10. Постановление Конституционного Суда РФ от 28 января 1997 г. №2-П по делу о проверке конституционности части четвертой статьи 47 Уголовно-

процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобами граждан Б.В. Антипова, Р.Л. Гитиса и С.В. Абрамова.

Перечень нормативно-правовых актов и постановлений судебных органов, рекомендуемых для изучения курса «Правоохранительные органы»

I. Международно-правовые акты

Всеобщая декларация прав человека, одобренная Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г. // Российская газета. – 1998. – 10 декабря.

Конвенция о защите прав человека и основных свобод, принятая Советом Европы 4 ноября 1950 г. и Протоколы к ней // Собрание законодательства РФ. – 1998. - №20. – Ст. 2143; №31.- Ст. 3835; №36. – Ст. 4467.

Международный пакт о гражданских и политических правах, одобренный Генеральной Ассамблеей ООН 19 декабря 1966 г. и Факультативный протокол к нему // Ведомости Верховного Совета СССР. - 1976. - №17(1831). - Ст. 291.; Библиотечка «Российской газеты». – 1999. – №№22-23.

Конвенция ООН против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания от 10 декабря 1984 г. // Ведомости Верховного Совета СССР. – 1987. - №45. - Ст. 747; Российская юстиция. – 1995. - №4. - С.49.

Европейская конвенция по предупреждению пыток и бесчеловечного или унижающего человеческого достоинства обращения или наказания, принятая Советом Европы 26 ноября 1987 г. // Собрание законодательства РФ. – 1998. - №36. – Ст. 4465.

Европейская хартия о статусе судей, принятая на многосторонней встрече, организованной Советом Европы и состоявшейся в Страсбурге 8-10 июля 1998 г. // Российская юстиция. – 1999. - №7. - С. 2-4.

II. Законодательство РФ

Конституция Российской Федерации, принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. // Российская газета. – 1993. - 25 декабря.

Федеральный конституционный закон «О Конституционном Суде РФ» от 21 июля 1994 г. с изменениями, внесенными федеральными конституционными законами от 8 февраля 2001 г. № 1-ФКЗ, от 15 декабря 2001 года № 4-ФКЗ и от 7 июня 2004 г. № 3-ФКЗ (Собрание законодательства РФ. – 1994. - № 13. - Ст. 1447; Российская газета. – 2001. – 20 декабря; 2001. – 10 февраля; 2004 – 9 июня);

Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в РФ» от 28 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ с изм., внесенными Федеральным конституционным законом от 4 июля 2003 г. № 4-ФКЗ // Российская газета. – 1995. – 16 мая.; 2003. - 9 июля.

Федеральный конституционный закон «О судебной системе РФ» от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ с изм., внесенными федеральными конституционными законами от 15 декабря 2001 г. №5-ФКЗ и от 4 июля 2003 г. № 3-ФКЗ // Российская газета. – 1997 – 6 января; 2001. – 20 декабря; 2003. - 9 июля.

Федеральный конституционный закон «О военных судах РФ» от 23 июня 1999 г. № 1-ФКЗ // Российская газета. – 1999. – 29 июня.

Закон РСФСР «О судоустройстве РСФСР» от 8 июля 1981 г. с последующими изм. и доп. // Ведомости Верховного Совета РСФСР. - 1981. - №28. – Ст. 976; 1992. - № 27. – Ст. 1560; №30. – Ст. 1794; 1993. - №33. – Ст. 1313.; Собрание законодательства РФ. – 1994. - № 32. – Ст. 3300; 1999. - №1. – Ст. 5; 2000. - № 2. – Ст. 158.; 2002. - № 30. – Ст. 3033.; Российская газета. – 2003. - 4 июля.; 2004. – 25 августа.

Закон РФ «О милиции» от 18 апреля 1991 г. №1026-1 с последующ. изм. и доп. // Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР. – 1991. - № 16. - Ст. 503; Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. – 1993. - № 10. - Ст.360; № 32. - Ст.1231; Собрание законодательства РФ. – 1999. - № 14. - Ст.1666; 2000. - № 46. - Ст. 4537; 2002. - № 18. - Ст.1721; 2003. - № 2. - Ст.167; Российская газета. – 2003. - 1 июля.

Федеральный закон «О прокуратуре РФ» от 17 января 1992 г. № 2202-1 в редакции Федерального закона от 17 ноября 1995 г. № 168-ФЗ с последующ. изм. и доп. // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. – 1992. - № 8. - Ст. 366; Собрание законодательства РФ. – 1995. - № 47. - Ст.4472.; Российская газета. – 2003. - 1 июля.

Закон РФ «О статусе судей в РФ» от 26 июня 1992 г. № 3132-1 с последующ. изм. и доп. // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. – 1992. - № 30. - Ст. 1792; 1993. - № 17. - Ст. 606; Собрание законодательства РФ. – 1995. - № 26. - Ст. 2399; 1999. - № 29. - Ст. 3690; 2000. - № 26. - Ст. 2736; Российская газета. – 2001. - 20 декабря.

Закон РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан» от 27 апреля 1993 г. № 4866-1 с изм. и доп., внесенными Федеральным законом от 14 декабря 1995 г. № 197-ФЗ // Российская газета. – 1993. – 12 мая.; Собрание законодательства РФ. – 1995. - №51.

Положение о квалификационной аттестации судей, утвержденное Постановлением Верховного Совета РФ от 13 мая 1993 г. №4960-1 // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. – 1993. - №24. - Ст. 856.

Закон РФ «О международном коммерческом арбитраже» от 7 июля 1993 г. // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. – 1993. - №32. - Ст. 1240.

Закон РФ «О государственной тайне» от 21 июля 1993 г. №5485-1 с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным Законом от 6 октября 1997 г. № 131-ФЗ // Российская газета. – 1993. – 21 сентября; Собрание законодательства РФ. – 1997. - №41. – Ст. 4673.

Федеральный закон «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов Палат Федерального Собрания от 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ с изм., внесенными Федеральным законом от 22 октября 1999 г. № 185-ФЗ // Российская газета. – 1994. – 15 июня; 1999. – 26 октября.

Федеральный закон «О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов» от 20 апреля 1995 г. № 45-ФЗ с послед. изм. и доп. // Собрание законодательства РФ. – 1995. - № 17. - Ст. 1455;

1998. - № 30. - Ст. 3613; 1999. - № 2. - Ст. 238; 2000. - № 10. - Ст. 1067; Российская газета. – 2001. – 4 декабря.

Федеральный закон «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» от 15 июля 1995 г. № 103-ФЗ с изм., внесенными федеральными законами от 21 июля 1998 г. № 117-ФЗ и от 9 марта 2001 г. № 25-ФЗ // Российская газета. 1995. – 20 июля; 1998. – 29 июля; 2001. – 14 марта.

Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ с последующ. изм. и доп. // Собрание законодательства РФ. - 1995. - № 33. - Ст.3349; 1999. - № 2. - Ст.233; Российская газета. – 2001. - 23 марта.

Федеральный закон «О дополнительных гарантиях социальной защиты судей и работников аппаратов судов РФ» от 10 января 1996 г. № 6-ФЗ с последующ. изм. и доп. // Собрание законодательства РФ. – 1996. - № 3. - Ст. 144; 1997. - № 30. - Ст. 3587; 2000. - № 32. - Ст. 3341; 2001 - № 13. - Ст. 1147; Российская газета. – 2002. - 3 июля.

Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ с последующ. изм. и доп. // Собрание законодательства РФ. – 1996. - № 25. - Ст. 2954.

Федеральный закон «О судебных приставах» от 21 июля 1997 г. № 118-ФЗ с изм., внесенными Федеральным законом от 7 ноября 2000 г. № 135-ФЗ // Российская газета. – 1997. – 5 августа; 2002. - 9 ноября.

Федеральный закон «О судебном департаменте при Верховном Суде РФ» от 8 января 1998 г. № 7-ФЗ с изм., внес. Федеральным законом от 27 октября 2003 г. №133-ФЗ // Российская газета. – 1998. – 14 января; 2003. – 30 октября.

Федеральный закон «О мировых судьях в РФ» от 17 декабря 1998 г. № 188-ФЗ с изм., внес., Федеральными законами от 19 июня 2004 г. №50-ФЗ, от 22 августа 2004 г. №122-ФЗ, от 30 ноября 2004 г. №142-ФЗ, от 30 ноября 2004 г. №144-ФЗ // Российская газета. – 1998. – 22 декабря; 2004. – 23 июня, 31 августа, 3 и 7 декабря.

Федеральный закон «О ратификации Европейской конвенции по предупреждению пыток и бесчеловечного или унижающего человеческого достоинства обращения или наказания и Протоколов к ней» от 28 марта 1998 г. №44-ФЗ // Российская газета. – 1998. – 2 апреля.

Федеральный закон «О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Протоколов к ней» от 30 марта 1998 г. № 54-ФЗ // Российская газета. – 1998. – 7 апреля.

Федеральный закон «О финансировании судов РФ» от 10 февраля 1999 г. № 30-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 1999. - № 7. – Ст. 877.

Федеральный закон «Об арбитражных заседателях арбитражных судов субъектов РФ» от 30 мая 2001 г. № 70-ФЗ с изм., внес. Федеральным законом от 25 июля 2002 г. № 116-ФЗ // Российская газета. – 2001. – 2 июня; 2002. – 30 июля.

Уголовно-процессуальный кодекс РФ от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ с последующ. изм. и доп. // Собрание законодательства РФ. – 2001. - № 52. - Ст. 4921; 2002. - № 22. - Ст. 2027; № 30. - Ст. 3015, 3020, 3029; № 44. - Ст. 4298; Российская газета. – 2003. - 10 июля; Парламентская газета, 2003 - 11 декабря;

Российская газета. – 2004. – 27 апреля, 1 июля.

Федеральный закон «О введении в действие Уголовно-процессуального кодекса РФ» от 18 декабря 2001 г. № 177-ФЗ с изм., внес. Федеральным законом от 29 мая 2002 г. № 59-ФЗ // Российская газета. – 2001. – 22 декабря; 2002. – 1 июня.

Кодекс РФ об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ с последующ. изм. и доп. // Собрание законодательства РФ. – 2002. - № 1.

Федеральный Закон «Об органах судейского сообщества в РФ» от 14 марта 2002 г. № 30-ФЗ с изм., внес. Федеральными законами от 4 июля 2003 г. №96-ФЗ и от 14 августа 2004 г. №100-ФЗ // Российская газета. – 2002. – 19 марта; 2003. – 8 июля; Парламентская газета. – 2004. – 17 августа.

Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ с изм., внес. Федеральным законом от 28 октября 2003 г. №134-ФЗ // Российская газета. - 2002. – 5 июня; 2003. – 31 октября.

Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ с изм., внес. Федеральным законом от 28 июля 2004 г. №80-ФЗ // Российская газета. – 2002. – 27 июля; 2004. – 31 июля.

Федеральный закон «О введении в действие Арбитражного процессуального кодекса РФ от 24 июля 2002 г. № 96-ФЗ // Российская газета. – 2002. – 27 июля.

Федеральный закон «О третейских судах в РФ» от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ // Российская газета. – 2002. – 27 июля.

Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ с изм. и доп., внес. Федеральными законами от 30 июня 2003 г. №86-ФЗ, от 7 июня 2004 г. №46-ФЗ и от 28 июля 2004 г. №94-ФЗ // Российская газета. - 2002. – 20 ноября; 2003. – 1 июля; 2004. – 9 июня, 31 июля.

Концепция судебной реформы в РСФСР, одобренная Постановлением Верховного Совета РСФСР от 24 октября 1991 г. №1801-І. - М.: Республика, 1992.

III. Подзаконные акты

Положение о милиции общественной безопасности (местной милиции) в РФ, утвержденное Указом Президента РФ от 12 февраля 1993 г. №209 с изменениями, внес. Указом Президента РФ от 2 декабря 1998 г. № 1454 // Собрание актов Президента и Правительства РФ. – 1993. - №7. - Ст. 562; Российская газета. – 1998. – 10 декабря.

Указ Президента РФ «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента РФ, Правительства РФ и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти» от 23 мая 1996 г. №763 с последующ. изм. и доп. // Российская газета. – 1996. – 28 мая; Собрание законодательства РФ. – 1997. - № 20. - Ст. 2242; Российская газета. – 1998. – 18 августа.

Положение о Министерстве внутренних дел РФ, утвержденное Указом Президента РФ от 18 июля 1996 г. № 1039 с последующ. изм. и доп. // Собрание законодательства РФ. – 1996. - № 30. - Ст. 3605; 1997. - № 36. - Ст. 4133; 1998. - № 17. - Ст. 1915; № 22. - Ст. 2413; 1999. - № 50. - Ст. 6197; 2001. - № 3.

Положение об органах предварительного следствия в системе

Министерства внутренних дел РФ, утвержденное Указом Президента РФ от 23 ноября 1998 г. № 1422 с изм., внесенными Указом Президента РФ от 24 ноября 2000 г. № 1937 // Российская газета. – 1998. – 26 ноября; Собрание законодательства РФ. – 2000. - № 48. - Ст.4666.

Положение о Министерстве юстиции РФ, утвержденное Указом Президента РФ от 2 августа 1999 г. № 954 с последующ. изм. и доп. // Собрание законодательства РФ. – 1999. - № 32. - Ст. 4043; 2000. - № 24. - Ст. 2546; 2001. - № 51. - Ст. 4872; 2002. - № 43.

Постановление Правительства РФ от 4 июля 2003 г. № 400 «О размере оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда» // Российская газета. – 2003. - 10 июля.

Инструкция по организации взаимодействия подразделений и служб органов внутренних дел в расследовании и раскрытии преступлений, утв. Приказом МВД РФ от 20 июня 1996 г. // Сборник нормативных актов МВД России. - М.:СПАРК,1996.

Инструкция о порядке представления результатов оперативно-розыскной деятельности органу дознания, следователю, прокурору или в суд, утв. Совместным приказом Федеральной службы налоговой полиции РФ, Федеральной службы безопасности РФ, Министерства внутренних дел РФ, Федеральной службы охраны РФ, Федеральной пограничной службы РФ, Государственного таможенного комитета РФ, Службы внешней разведки РФ от 13 мая 1998 г. // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. – 1998. - №23.

Приказ Министерства юстиции РФ от 29 июля 2002 г. №211 «Об утверждении Порядка ведения реестров адвокатов субъектов Российской Федерации» // Российская газета. – 2002. – 15 августа.

Инструкция о порядке приема, регистрации и разрешения в органах внутренних дел Российской Федерации сообщений о преступлениях и иной информации о правонарушениях, утв. Приказом МВД РФ от 13 марта 2003 г. № 158 // Российская газета. – 2003. – 12 апреля.

IV. Постановления и определения Конституционного Суда РФ

Постановление от 2 февраля 1996 г. №4-П по делу о проверке конституционности п. 5 ч. 2 ст. 371, ч. 3 ст. 374 и п. 4 ч. 2 ст. 384 УПК РСФСР в связи с жалобами граждан К.М. Кульнева, В.С. Лалуева, Ю.В. Лукашова и И.П. Серебренникова // Собрание законодательства РФ. – 1996. – №7.

Постановление от 28 ноября 1996 г. №19-П по делу о проверке конституционности статьи 418 УПК РСФСР в связи с запросом Каратузского районного суда Краснодарского края // Собрание законодательства РФ. - 1996. - №50. - Ст. 5679.

Постановление от 28 января 1997 г. №2-П по делу о проверке конституционности части четвертой статьи 47 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобами граждан Б.В. Антипова, Р.Л. Гитиса и С.В. Абрамова // Российская газета. – 1997. – 18 февраля.

Постановление от 16 марта 1998 г. №9-П по делу о проверке конституционности ст. 44 УПК РСФСР и ст. 123 ГПК РСФСР в связи с жалобами ряда граждан // Российская газета. – 1998. – 25 марта.

Постановление Конституционного Суда РФ от 16 июня 1998 г. №19-П по делу о толковании отдельных положений статей 125, 126 и 127 Конституции РФ // Российская газета. – 1998. – 30 июня.

Постановление от 15 января 1999 г. №1-П по делу о проверке конституционности положений ч. 1 и 2 ст. 295 УПК РСФСР в связи с жалобой гражданина М.А. Ключева // Российская газета. – 1999. - 28 января.

Постановление от 20 апреля 1999 г. №7-П по делу о проверке конституционности положений пунктов 1 и 3 ч. 1 ст. 232, ч. 4 ст. 248 и ч. 1 ст. 258 УПК РСФСР в связи с запросами Иркутского районного суда Иркутской области и Советского районного суда города Нижний Новгород // Российская газета. – 1999. – 27 апреля.

Постановление от 14 января 2000 г. №1-П по делу о проверке конституционности отдельных положений УПК РСФСР, регулирующих полномочия суда по возбуждению уголовного дела, в связи с жалобой гражданки И.П. Смирновой и запросом Верховного Суда РФ // Российская газета. – 2002. – 2 февраля.

Постановление от 18 февраля 2000 г. №3-П по делу о проверке конституционности п. 2 ст. 5 Федерального закона «О прокуратуре РФ» в связи с жалобой гражданина Б.А. Кехмана // Российская газета. – 2000. – 1 марта.

Постановление от 17 июля 2002 г. №3-П по делу о проверке конституционности отдельных положений статей 342, 371, 373, 378, 379, 380 и 382 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР, ст. 41 Уголовного кодекса РСФСР и статьи 36 Федерального закона «О прокуратуре РФ» в связи с запросом Подольского городского суда Московской области и жалобами ряда граждан // Российская газета. – 2002. – 31 июля.

Постановление Конституционного Суда РФ от 29 июня 2004 г. №13-П по делу о проверке конституционности отдельных положений статей 7, 15, 107, 234 и 450 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросом группы депутатов Государственной Думы // Российская газета. – 2004. – 7 июля.

Определение Конституционного Суда РФ от 6 марта 2003 г. №108-О по жалобе гражданина Цицкишвили Гиви Важевича на нарушение его конституционных прав пунктом 2 части третьей статьи 56 Уголовно-процессуального кодекса РФ // Российская газета. – 2003. - 27 мая.

Определение от 10 июля 2003 г. №290-О по жалобе гражданина Хворостовского И.С. на нарушение его конституционных прав ч. 2 ст. 413 и ст. 417 УПК РФ // Российская газета. - 2003. – 14 октября.

V. Постановления Пленума и Президиума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного суда РФ

Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах применения судами Конституции РФ при осуществлении правосудия» от 31 октября 1995 г. №8 // Российская газета. – 1995. – 28 декабря.

Регламент арбитражных судов, утвержденный Постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 5 июня 1996 г. №7 с изм., внес. Постановлением Пленума от 20 июля 1998 г. №11 в редакции Постановлений от 30 декабря 2002 года № 12 и от 8 апреля 2004 г. N 6 // Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 1996. - №11; 1998. - №10; 2003 - №3; 2004. - №6.

Положение об экзаменационных комиссиях по приему квалификационного экзамена на должность судьи, принятое Высшей квалификационной коллегией судей РФ 17 января 2002 г. // Российская юстиция. – 2002. - №4. – С. 71-73.