

## Тема 11. Конституционные аспекты судебной власти в зарубежных странах

### Понятие судебной власти

Судебная власть является одной из разновидностей государственной власти. Создатели теории разделения властей отводили ей огромную роль в сфере обеспечения прав и свобод человека и гражданина. Ш. Монтескье утверждал, что не будет свободы в том случае, «если судебная власть не отделена от власти законодательной и исполнительной. Если она соединена с законодательной властью, то жизнь и свобода граждан окажутся во власти произвола, ибо судья будет законодателем. Если судебная власть соединена с исполнительной, то судья получает возможность стать угнетателем» (Монтескье, Ш. Избранные произведения / Ш. Монтескье. М.: Наука, 1955. С. 290–291). Для Ш. Монтескье отправление правосудия представляло собой проявление государственного суверенитета, отличное от законодательной и исполнительной власти и составляющее третью, самостоятельную власть. Будучи самостоятельной, судебная власть является лишь одной из ветвей государственной власти.

Судебная власть является самостоятельной и независимой ветвью государственной власти, созданной для выполнения следующих задач: а) разрешение на основе закона социальных конфликтов между государством и гражданами, юридическими лицами; б) осуществление контроля за конституционностью законов; в) защита прав граждан в их взаимоотношениях с органами государственной власти. Роль судебной власти в обеспечении социального порядка нашла отражение в работе французского исследователя Алексиса де Токвиля: «Все правительства имеют всего лишь две возможности преодолеть сопротивление, оказываемое ему гражданами: материальные средства, которыми они располагают, и решения судов, к чьей помощи они могут прибегать.

Правительство, которое может принуждать к повиновению своим законам только силой оружия, находится на грани гибели. С ним, по всей вероятности, произойдет одно из двух: если это слабое и умеренное правительство, то оно прибегнет к силе лишь в самом крайнем случае, оставляя без внимания множество случаев неповиновения, и тогда государство окажется во власти анархии.

Если же правительство сильное и решительное, то оно будет прибегать к насилию ежедневно и вскоре превратится в военно-деспотическое. Его бездействие, равно как и его деятельность окажутся одинаково губительными для населения, которым оно управляет. Великая цель правосудия состоит в замене идеи насилия идеей права, в установлении правовой преграды между правительством и используемой им силой» (Токвиль, А. Демократия в Америке / А. Токвиль. М., 1992. С. 120).

Непосредственную связь с понятием «судебная власть» имеет понятие «правосудие». Именно посредством осуществления правосудия происходит реализация функций судебной власти. По мнению ряда ученых, понятия «правосудие» и «судебная власть» являются взаимозаменяемыми, обозначая одно и то же явление (Чудаков, М. Ф. Конституционное государственное право зарубежных стран / М. Ф. Чудаков. Мн.: Белорусский дом печати, 1998. С. 613). Правосудие представляет собой вид государственной деятельности, направленной на рассмотрение и разрешение различных социальных конфликтов, связанных с действительным или предполагаемым нарушением правовых норм. Правосудие отличается рядом характерных признаков, заключающихся в том, что оно осуществляется от имени государства специальными государственными органами – судами – посредством рассмотрения в судебных заседаниях гражданских, уголовных и других дел в установленном законом процессуальном порядке.

Судебной власти в конституциях обычно посвящена отдельная глава, в которой находят отражение система и функции судебной власти. В Конституции Франции судебной власти посвящено две главы, которые называются «О судебной власти» и «Высокая палата правосудия». В Конституции Японии глава называется «Судебная власть», в Конституции Греции – «О судебной власти», в Основном законе ФРГ – «Правосудие».

Принцип разделения властей не только распределяет функции государственной власти между тремя ветвями, но и устанавливает их самостоятельность и взаимную уравновешиваемость. В этой системе суды связаны с законодательной и исполнительной властью обязанностью применять законы и другие нормативные акты. Судебная власть обладает возможностью фактической отмены законов, актов главы государства, правительства и иных актов, если они будут признаны ею неконституционными.

Судебная власть полностью самостоятельна в вынесении судебных решений и приговоров, но их исполнение относится к обязанностям исполнительной власти. Возможность судебного обжалования гражданами действия (бездействия) должностных лиц и органов исполнительной власти позволяет судебной власти противостоять незаконным действиям. Функции и полномочия судебных органов, таким образом, служат своеобразным противовесом в отношении двух других ветвей власти, а в совокупности с ними образуют единую государственную власть.

### **Конституционные принципы деятельности судебных органов**

В конституциях зарубежных стран особое место уделяется принципам деятельности судебных органов. Под ними понимаются основные начала, закономерности, определяющие рамки и порядок деятельности судебных органов. Большинство из этих принципов получили закрепление не только в национальном законодательстве, но и на международном уровне: во Всеобщей декларации прав человека, Международном пакте о гражданских и политических правах, Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод.

Конституционные принципы деятельности судебных органов можно разделить на несколько групп: принципы организации судебной власти, принципы осуществления правосудия, принципы, характеризующие правовой статус судей. К первой группе относятся принципы организации судебной власти:

1. Принцип участия народа в отправлении правосудия. В конституциях предусматривается участие народа в отправлении правосудия в качестве присяжных заседателей. Присяжные заседатели выбираются по специальным методикам из списка граждан. Во многих странах, где существует постоянная система регистрации избирателей, в качестве данного списка используются списки избирателей. Перед присяжными заседателями в ходе судебного процесса стоит вопрос определения факта правонарушения и виновно ли обвиняемое лицо в совершении правонарушения. Профессиональные судьи на основании вердикта присяжных принимают решение о мере виновности обвиняемого и квалификации наказания.

2. Принцип многостепенности судебной системы. Система судов имеет многостепенную структуру, в которой судебное решение можно обжаловать в суд вышестоящей инстанции. Обжалование может носить кассационный или апелляционный характер. В ходе кассационного обжалования суд второй инстанции рассматривает материалы дела и проверяет их с точки зрения соблюдения закона, то есть с формальной точки зрения. Апелляционное обжалование подразумевает повторное рассмотрение судов второй инстанции дела по существу, с привлечением сторон и с вызовом свидетелей.

3. Принцип государственного финансирования судебной системы. Важное значение для обеспечения независимости и самостоятельности суда по отношению к органам законодательной и исполнительной власти является принцип централизованного государственного финансирования судов. Финансирование судов производится только из государственного бюджета и должно обеспечивать возможность полного и независимого осуществления правосудия в соответствии с законом.

Ко второй группе относятся принципы осуществления правосудия:

1. Право граждан на защиту. Данный принцип можно понимать двояко. Во-первых, этот принцип означает право человека в случае нарушения его прав обратиться в судебные органы за защитой. Во-вторых, обвиняемый имеет право в ходе досудебного производства и судебного разбирательства защищать себя лично или посредством выбранного защитника.

Конституционные положения, раскрывая данный принцип, устанавливают, что все могут в судебном порядке действовать для защиты своих прав и законных интересов (ст. 24 Конституция Италии) и каждый может быть судим только судом, определенным законом, иметь защиту и использование адвокатской помощи (ст. 24 Конституции Испании).

Гарантией реализации права граждан на судебную защиту является оптимальное определение судебных округов с учетом численности и состава населения, гибкий учет демографических процессов при определении как числа судей в отдельных судах, так и судейского корпуса в целом, запрет судам отказываться от приема к рассмотрению исков под предлогом отсутствия или пробельности законодательных или иных норм.

Основным препятствием на пути реализации этого принципа является дороговизна юридической помощи, необходимой гражданам для обращения в суд и самого судебного процесса. В зарубежных государствах принимаются меры, призванные устранить или смягчить это препятствие. Безвозмездная правовая помощь была расширена во Франции в 70-х гг. XX в., в ФРГ – в 1980 г. Английский закон о правовой помощи 1974 г. гарантирует бесплатный совет квалифицированного юриста, если лицо имеет доход ниже определенной, фиксируемой законом границы. В США в 1975 г. была создана Корпорация по оказанию правовой помощи малоимущим гражданам, финансируемая из федерального бюджета (Конституционное право зарубежных стран / под общ. ред. М. В. Баглая, Ю. И. Лейбо, Л. М. Энтина. М.: НОРМА, 2005. С. 399).

2. Открытость и гласность правосудия. Этот принцип означает, что судебные заседания открыты для публики и средств массовой информации. В предусмотренных законом случаях могут проводиться закрытые судебные заседания. На закрытые заседания судов не допускаются публика и представители средств массовой информации. Но эти запреты не касаются лиц, участвующих в деле – обвинителя, защитников, истца, ответчиков, а также свидетелей, экспертов, переводчиков. Приговоры и решения судов во всех случаях провозглашаются, что подчеркивает демократический характер судопроизводства и соответствует нормам международного права в сфере правосудия. В п. 1 ст. 14 Международного пакта о гражданских и политических правах закрепляется, что «каждый имеет право при рассмотрении любого уголовного обвинения, предъявляемого ему, или при определении его прав и обязанностей в каком-либо гражданском процессе на справедливое и публичное разбирательство дела компетентным судом, созданным на основании закона. Средства массовой информации и публика могут не допускаться на всё судебное разбирательство или часть его по соображениям морали, общественного порядка или государственной безопасности в демократическом обществе или когда того требуют интересы частной жизни сторон, или – в той мере, в какой это, по мнению суда, строго необходимо, – при особых обстоятельствах, когда публичность нарушала бы интересы правосудия; однако любое судебное постановление по уголовному или гражданскому делу должно быть публичным, за исключением тех случаев, когда интересы несовершеннолетних требуют другого или когда дело касается матримониальных споров или опеки над детьми».

3. Принцип презумпции невиновности. Данный принцип означает, что лицо, обвиненное в совершении преступления, считается невиновным, пока его вина не будет доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившем в законную силу приговором суда. Конституция Испании в ст. 24 закрепляет право каждого на презумпцию невиновности. Декларация прав человека и гражданина 1789 г. устанавливает, что всякий человек считается невиновным до тех пор, пока он не будет объявлен виновным.

4. Состязание и равноправие сторон. Судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон. Это означает, что:

а) судебное разбирательство может быть начато только при наличии заявления истца, запроса органа или должностного лица, обвинительного акта прокурора или жалобы потерпевшего, настаивающих перед судом на удовлетворении их требований;

б) истец и ответчик, орган или должностное лицо, оспаривающее конституционность нормативного акта, и орган или должностное лицо, издавшее этот акт, обвинитель и

обвиняемый выступают в суде в качестве сторон, то есть таких участников судебного разбирательства, у которых имеется определенный процессуальный интерес и которым закон предоставил равные права для обоснования своих утверждений и выводов другого участника судебного разбирательства (противной стороны);

в) решение всех возникающих в деле вопросов принадлежит только суду (судье), который не связан доводами сторон, свободен в оценке предоставленных ими доказательств, независим от любых посторонних влияний и действует исключительно как орган правосудия.

Принцип состязательности в социалистических странах долгое время отвергался процессуальной теорией и законодательством. Основной причиной был отказ признать прокурора одной из сторон судебного производства, «уравнять» его с подсудимым и защитником. Утверждалось, что прокурор не сторона в судебном процессе, а орган надзора за законностью, государственный обвинитель, вместе с судом выполняющий общую государственную задачу – борьбу с преступностью. На этом основании считалось неприемлемым использование в уголовно-процессуальном законодательстве понятий «сторона» и «состязательность», несмотря на их закрепление в конституциях.

5. Устный характер судопроизводства. Соблюдение данного принципа дает возможность для исследования судьей всех обстоятельств дела, выяснения позиций участников процесса. В соответствии со ст. 120 Конституции Испании судебное разбирательство является преимущественно устным, особенно по уголовным делам.

6. Запрет на создание чрезвычайных судов. Этот запрет содержится в ст. 101 Основного закона ФРГ: «Чрезвычайные суды не допускаются. Никто не может быть изъят из ведения своего законного суда».

К третьей группе относятся принципы, характеризующие правовой статус судей:

1. Принцип независимости судей. Данный принцип является основной гарантией существования в любом государстве объективного и самостоятельного правосудия, способного в точном соответствии с законом защитить права и интересы человека и гражданина. Суд, установив при рассмотрении дела несоответствие акта государственного или иного органа закону, принимает решение в соответствии с законом.

Немецкие ученые выделяют следующие разновидности независимости судей: а) независимость судьи, противопоставленная участвующим в деле сторонам (процессуальная независимость); б) судейская самостоятельность, или независимость судьи от органов несудебной власти, от их решений, распоряжений, инструкций (функциональная независимость); в) независимость судьи, противопоставленная органам судебной власти, в том числе вышестоящим судам (судейская самоопределенность); г) независимость судьи, противопоставленная всякому социальному воздействию (социальная независимость) д) независимость судьи, противопоставленная не относящимся к делу мотивациям (внутренняя независимость) (Конституционное право стран Европы / отв. ред. Д. А. Ковачев. М.: Волтерс Клувер, 2005. С. 257).

2. Принцип несменяемости судей служит гарантией подлинной независимости и стабильности в работе судей, полномочия которых не ограничиваются каким-либо сроком. Полномочия судьи могут быть прекращены или приостановлены не иначе как в порядке и по основаниям, установленным законом.

3. Принцип неприкосновенности судей. По мнению российских ученых, принцип неприкосновенности судей имеет тесную связь с принципом независимости. Во-первых, эти принципы составляют комплекс определенных нормативных установок, имеющих важнейшее значение для определения статуса судей. Во-вторых, данные принципы характеризуют не только статус судьи, но и обеспечивают осуществление всего правосудия. В-третьих, принцип независимости судей вытекает из более общего конституционного положения о самостоятельности судебной власти. Неприкосновенность судей прежде всего охватывает ограждение личности судьи от всяких посягательств, а также неприкосновенность его жилища и служебного помещения, используемого им транспорта и

средств связи, его корреспонденции, принадлежащих ему имущества и документов. Судья не может быть привлечен к какой-либо ответственности за выраженное им при осуществлении правосудия мнение и принятое решение, если вступившим в законную силу приговором суда не будет установлена его виновность в преступном злоупотреблении. Лица, виновные в оказании незаконного воздействия на судей, присяжных, народных заседателей, участвующих в осуществлении правосудия, а также в ином вмешательстве в деятельность суда, несут ответственность, предусмотренную законом.

4. Профессионализм судей. Конституции и законы зарубежных стран закрепляют, что кандидат на должность судьи должен иметь высшее юридическое образование и наличие опыта работы по юридической профессии. В стаж работы по юридической профессии может включаться время работы на требующих юридического образования государственных должностях в органах государственной власти и органах местного самоуправления, 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 учебных заведениях, а также время работы в качестве адвоката и нотариуса.

5. Принцип назначаемости судей. В большинстве стран судьи назначаются главой государства. Отбор кандидатов на должность судьи осуществляется на конкурсной основе (Италия, Португалия). Кандидат на должность судьи, кроме юридического образования и опыта работы по юридической профессии, должен отвечать ряду требований: а) иметь гражданство государства, в судебной системе которого хочет работать; б) достигнуть определенного возраста, закрепленного в законе. Законодательством может закрепляться и верхняя возрастная планка судьи (Великобритания – 72 года, Япония – 65 лет); в) требования морального характера (отсутствие судимости, незапятнанная репутация).

б. Судебный иммунитет означает, что 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, кроме случаев, предусмотренных законом. В соответствии со ст. 98 Основного закона ФРГ «если федеральный судья на службе или вне её нарушит принципы Основного закона или конституционного строя какой-либо земли, то федеральный Конституционный суд может по предложению Бундестага и большинством двух третей своих членов распорядиться о переводе такого судьи на другую должность или об увольнении его в отставку. В случае умышленного нарушения может быть поставлено и смещение с должности». В статье 124 Конституции Индии закрепляется, что судья Верховного суда может быть отстранен от должности только по приказу президента, изданному после того, как каждая из палат парламента поддержала большинством голосов общего числа членов этой палаты и большинством не менее двух третей голосов присутствующих и участвующих в голосовании членов палаты адрес президенту о таком отстранении судьи от должности на основании доказанного недостойного поведения или неспособности и передала этот адрес во время той же сессии президенту.

7. Судейская несовместимость. Данный принцип означает запрет судьям занимать иные государственные и общественные должности, осуществлять предпринимательскую деятельность, а также совмещать работу в должности судьи с другой оплачиваемой работой, кроме научной, преподавательской, литературной и иной творческой деятельности. Так, в ст. 216 Конституции Португалии закрепляется, что судьи, выполняя свои служебные обязанности, не могут одновременно выполнять какие-либо иные функции в публичных или частных организациях, за исключением преподавания и научно-исследовательской работы в сфере юриспруденции без получения вознаграждения, согласно закону. Судьи при исполнении своих обязанностей не могут быть назначены в служебные комиссии, не имеющие отношения к деятельности судов, без разрешения компетентного высшего совета.

## Судебные системы в зарубежных странах

Под судебной системой понимается совокупность судебных органов в стране. Структура и свойства судебной системы определяются правовой системой, существующей в стране. В судебных системах стран англосаксонской правовой семьи судебные органы во главе с верховным судом рассматривают все дела и осуществляют уголовное, гражданское и административное судопроизводство. Обычно система судов общей юрисдикции в англосаксонской правовой семье является трех- или четырехзвенной. Во многих зарубежных странах могут создаваться специализированные суды: суды по трудовым спорам (ФРГ, Франция, Италия), религиозные суды (Израиль, Иран), финансовые суды (ФРГ), административные суды (ФРГ, Франции, Швеция), социальные суды (ФРГ), семейные суды (Япония), конституционные суды (Франция, ФРГ, Италия) и др. В соответствии со ст. 101 Основного закона ФРГ «суды со специальной юрисдикцией могут быть учреждены только законом».

В странах романо-германской правовой семьи судебная система характеризуется полисистемностью (Судебные системы западных государства. М: Наука, 1991. С. 17–18), то есть в стране действует несколько независимых друг от друга судебных систем общих и специализированных судов. Например в Основном законе ФРГ закрепляется, что «для отправления правосудия в области общей, административной, финансовой, трудовой и социальной юстиции Федерация учреждает в качестве верховных судебных палат федеральную общую палату, федеральную финансовую палату, федеральный трудовой суд и федеральный социальный суд» (ст. 954).

В странах романо-германской правовой семьи особую ветвь судебной власти составляет административная юстиция, которая во Франции возглавляется государственным советом, выступающим в качестве главного консультанта правительства по вопросам управления (Галлиган, Д. Административное право: История развития и основные современные концепции / Д. Галлиган, В. В. Полянский, Ю. Н. Стариков. М.: Юристъ, 2002. С. 350). Особое место в странах континентальной Европы занимают конституционные суды. В соответствии со ст. 1342 Конституции Италии Конституционному суду подсудны: споры о конституционности законов и имеющих силу закона актов государства и областей; споры компетенции между различными властями государства, между государством и областями и между областями; обвинения, выдвинутые, согласно Конституции, против президента республики.

Судебная система может включать и иные государственные органы: адвокатуру, органы прокуратуры (ФРГ, Испания), судебную полицию, Счетную палату (Италия). Правосудие в Арабской Республике Египет осуществляется Государственным советом, Высшим конституционным судом Египта, судом государственной безопасности и т. д. Деятельность всех судов курирует Высший совет, возглавляемым президентом республики (Хачим, Ф. И. Конституционное право стран Ближнего Востока: (Иран, Египет, Израиль, ОАЭ, Ирак) / Ф. И. Хачим. М.: Изд-во РУДН, 2001. С. 47–48).

В странах с мусульманской правовой системой существует две системы судов: государственные и шариатские (шариат – свод мусульманского права). В некоторых мусульманских странах эти судебные системы пересекаются. Так, ст. 157 Конституции Исламской Республики Иран предусматривает формирование Верховного совета юстиции, который является высшим органом судебной власти. Совет включает в свой состав 15 членов, в том числе председателя Верховного суда и генерального прокурора республики, а также трех судей-муджтахидов. Если учесть условие, выдвигаемое ст. 162 Конституции, которая предусматривает, что председатель Верховного суда и генеральный прокурор должны быть муджтахидами, то становится очевидным, что муджтахидами должны быть все члены Верховного суда юстиции. Здесь нет места юристам-специалистам. Достаточно знать шариат и быть муджтахидом, чтобы стать членом этого высшего органа судебной власти Ирана (Хачим, Ф. И. Конституционное право стран Ближнего Востока: (Иран, Египет, Израиль, ОАЭ, Ирак) / Ф. И. Хачим. М.: Изд-во РУДН, 2001. С. 25).

Свои особенности имеет судебная система федеративных государств. Если в одних странах суды федеральные и суды субъектов составляют единую систему (ФРГ, Австрия), то в других наряду с федеральной судебной системой существует судебная система субъектов федерации (США, Мексика). По своей сути федеральные суды и суды субъектов федерации являются разновидностью системы судов общей юрисдикции. Степень самостоятельности судебной системы субъекта от федеральной определяется законодательством. Например в США суды каждой из систем действуют по отношению друг к другу относительно самостоятельно и независимо. Компетенция федерального суда и судов штата формально разделена. При этом юрисдикция федеральных судов является ограниченной и определяется перечнем дел, установленным конституцией (Алебастрова, И. А. Основы американского конституционализма / И. А. Алебастрова. М.: Юриспруденция, 2001. С. 128).

В большинстве стран мира кроме государственной судебной системы существуют различные виды негосударственных судов. Иногда их называют квазисудебные или альтернативные органы. К их числу относятся суды аксакалов или третейские суды в Киргизии, медиаторов во Франции, консилиаторов в Италии, народные суды в Индии. В некоторых светских государствах также существуют религиозные суды, рассматривающие внутриконфессиональные споры (Израиль, Польша) (Сравнительное конституционное право / отв. ред. В. Е. Чиркин. М.: Международные отношения, 2002. С. 392).

В научной и учебной литературе выделяется группа органов, содействующих правосудию. Некоторые из этих органов в ряде стран являются частью судебной системы, в других – не входят в неё. Эти органы, не выполняя судебные функции, совершают действия, направленные на их осуществление. К ним относятся прокуратура, нотариат, адвокатура, правоохранительные органы.