



Американская Ассоциация Юристов
Программа Правовой Инициативы
для Стран Центральной Европы и Евразии

www.abaceeli.org

ПРОФЕССИОНАЛЬНАЯ ЭТИКА ЮРИСТА



Для студентов, аспирантов и преподавателей вузов и факультетов, специалистов в области следственных действий и судопроизводства в Кыргызской Республике.

Американская Ассоциация Юристов

**ПРОФЕССИОНАЛЬНАЯ
ЭТИКА ЮРИСТА**

Учебное пособие

Бишкек, 2006

УДК 17
ББК 87.7
П 84

Рабочая группа:

Джалгасынова Гульзада

Кандидат юридических наук, доцент
ГОУВПО Кыргызско–Российского
Славянского Университета. Гл. X
п. п. 10.3, 10.3.1; 10.3.2; 10.3.3; 10.3.4.

Керимбаев Азамат Шаршенович

Старший юрист Американской
Ассоциации Юристов. Программа
Правовой Инициативы для Стран
Центральной Европы и Евразии. Гл. V.

Коркмазов Осман Маджитович

Старший преподаватель кафедры
теории и истории государства
и права Кыргызской Государственной
Юридической Академии.
Вступление. Гл. I, II, III, IV, VI;
Гл. IX п. 9.3; гл. X п. 10.4; гл. XI.
Заключение.

Осмонов Доктурбек Мырзакматович

Доцент, заведующий кафедрой
уголовного права и процесса
юридического факультета КНУ
им. Ж. Баласагына. Гл. VII. Гл. X
п. п. 10.1, 10.2, 10.2.1, 10.2.2, 10.2.3.

Турсунбек уулу Эркин

Заместитель декана Факультета права
и предпринимательства Кыргызской
Государственной Юридической
Академии. Гл. VIII.

П 84 Профессиональная этика юриста (Учеб. пособие для препод. юридичес-
ких вузов) / Под ред. О. М. Коркмазова. – Б.: АВА/СЕЕЛІ, 2006 – 90 с.

ISBN 978-9967-23-995-1

Рецензенты:

К. Д. Добаев Доктор педагогических наук, профессор.

К. Ш. Курманов Доктор юридических наук, профессор, заслуженный
деятель науки КР, зав. кафедрой уголовного права КГЮА.

П 0301070000-07

ISBN 978-9967-23-995-1

УДК 17
ББК 87.7
© АВА/СЕЕЛІ
Кыргызстан, 2006

Профессиональная этика юриста: Учебное пособие для преподавателей юридических вузов под редакцией старшего преподавателя КГЮА О. М. Коркмазова.

Настоящее учебное пособие разработано рабочей группой, члены которой представляют ведущие вузы Кыргызстана, при поддержке Американской Ассоциации Юристов, Программы Правовой Инициативы для Стран Центральной Европы и Евразии и является первой попыткой создания учебно–литературной базы по данной научной дисциплине для юридических вузов и юридических факультетов учебных заведений Кыргызстана.

Для студентов, аспирантов и преподавателей вузов и факультетов, специалистов в области следственных действий и судопроизводства в Кыргызской Республике.

Авторы настоящего пособия не исключают наличия определенных недостатков в предлагаемой работе и искренне надеются на отзывы с замечаниями и предложениями, как по форме, так и по содержанию предлагаемого пособия.

Оглавление

ВСТУПЛЕНИЕ	6
ОБЩАЯ ЧАСТЬ	
ГЛАВА I. Мораль и этика: основные понятия	11
1.1 Понятие «этика» (мораль)	11
1.2 Понятие юридическая этика, её предмет	13
1.3 Объект юридической этики	13
1.4 Субъекты юридической этики	13
1.5 Этика — учение о морали	14
1.6 Структура морали	14
1.7 Мораль и право	15
ГЛАВА II. Категории этики	17
2.1 Добро и зло	17
2.2 Благо. Справедливость	17
2.3 Долг. Совесть. Ответственность	18
2.4 Достоинство. Честь. Репутация. Гуманизм	19
ГЛАВА. III Юридическая этика — вид профессиональной этики	21
3.1 Понятие «профессиональная этика», ее виды	21
3.2 Особенности юридической профессии	23
3.3 Судебная этика, её содержание и значение	25
ГЛАВА IV. Нравственные основы законодательства о правосудии и правоохранительной деятельности.	26
4.1 Нравственное содержание конституционных норм о правосудии и правоохранительной деятельности	26
4.2 Нравственные принципы и нормы в материальном праве.	28
4.3 Нравственное содержание уголовно–процессуального законодательства	30
4.4 Правовые и нравственные отношения в уголовном процессе.	31
4.5 Соотношение цели и средств в уголовном процессе.	33
ГЛАВА V. Педагогическая этика в юридических вузах	35
5.1 Правовое регулирование нравственных аспектов в деятельности преподавателей юридических дисциплин	35
5.2 Основные этические принципы преподавателей юридических дисциплин.	36
5.3 Этические нормы профессионального поведения преподавателей юридических дисциплин.	37
5.4 Этические нормы взаимоотношений с юридическим корпусом и общественностью в целом	39
5.5 Ответственность преподавателей юридических дисциплин за нарушение норм профессиональной этики	40

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

ГЛАВА VI. Нравственные начала уголовно–процессуального

доказывания 41

6.1 Этика уголовно–процессуального доказывания 41

6.2 Презумпция невиновности. 41

6.3 Этические основы использования отдельных видов доказательств 43

ГЛАВА VII. Этика предварительного следствия 44

7.1 Этические основы использования отдельных видов доказательств 44

ГЛАВА VIII. Нравственные начала осуществления правосудия 49

8.1 Мониторинг нормативно–правовых актов

Кыргызской Республики, регулирующих правовой статус

и этические аспекты в деятельности судей 49

8.2 Понятие профессиональной этики судьи 50

8.3 Роль судьи в обеспечении нравственного характера
судебного разбирательства. 51

8.4 Взаимоотношение судьи с участниками процесса 53

8.5 Нравственное содержание приговора и иных решений суда 54

ГЛАВА IX. Этика судебных прений. 55

9.1 Нравственное значение судебных прений 55

9.2 Этика речи прокурора 56

9.3 Этика речи адвоката 57

ГЛАВА X. Нравственно–психологические качества

участников судопроизводства 59

10.1 Следователь 59

10.2 Прокурор. 61

10.3 АДВОКАТ 67

10.4 Судья 80

ГЛАВА XI. Культура процессуальной деятельности 81

11.1 Понятие и содержание культуры процессуальной деятельности 81

11.2 Культура производства по уголовному делу 81

11.3 Культура процессуальных документов 82

11.4 Судебный этикет. 83

ЗАКЛЮЧЕНИЕ 85

Рекомендуемая литература 88

I. Нормативная литература 88

II. Специальная литература 88

III. Периодическая литература. 90

III. Справочная литература. 90

ВСТУПЛЕНИЕ

Когда на международном уровне права и свободы человека выдвигаются на передовые позиции построения современного демократического общества и конституции всех демократических государств провозглашают человека как высшую ценность. Когда гуманизм становится одним из основных принципов построения общества, гарантирующего права и свободы человека, тогда нравственные аспекты человеческих отношений, обретают особую важность, актуальность и ценность.

Юридическая профессия, как раз, и имеет своим основным объектом именно отношения между людьми. Но, таковыми являются и педагогика, и медицина, и искусство. Особенность юридической профессии в том, что практическая деятельность юриста сопряжена не только с бытовыми отношениями между людьми и жизнедеятельностью человека, но часто со сложнейшими проблемами, связанными с вмешательством в его личную жизнь, с ограничением его прав и свобод, а иногда и со значительным влиянием на его судьбу.

Из этого следует, что общая правовая культура профессионального юриста, его нравственная позиция и компетентность в профессиональной деятельности, как и в неслужебном поведении, имеют огромное регулятивное и воспитательное значение, которое делает профессию юриста публичной, общественно важной сферой развития правовой культуры, что и определяет гражданский уровень общественных отношений.

Таким образом, владение знаниями о нравственной (моральной) сущности отношений между людьми, является совершенно неотъемлемой частью не только юридического образования, но и его практической деятельности. Именно этой проблеме и посвящена учебная дисциплина *«Профессиональная этика юриста»*.

Однако овладение знаниями в образовательном учреждении совершенно не мыслимо без определенных познаний в педагогике как науке. Руководствуясь этой мыслью, считаю крайне важным изложить хотя бы некоторые общие основы педагогики.

Итак, если учебник как форма изложения учебного материала является главным источником знаний при самоусовершенствовании и пишется в основном для того, чтобы обучающейся познавал суть предмета, читая учебник, то лекции, как форма изложения учебного материала, имея ту же цель, что и учебник, пишутся для того, чтобы обучающиеся их слушали. Разумеется, первое не исключает второго и наоборот. Следовательно, лекции являются как бы посредником между читающими их (преподавателями) и слушателями аудитории (студентами, например). Отсюда и форма, и язык лекций иные в сравнении с учебником. Язык лекций более лаконичен, рассчитан на определенный уровень знаний озвучивающих их преподавателей. Такие условия связаны ещё и с тем, что педагог–лектор всегда ограничен временными рамками учебного плана, в которые обязан уложить изучаемую дисциплину.

Авторский коллектив надеется, что данная работа в какой то степени поможет в первую очередь молодым преподавателям в познании интереснейшей науки — профессиональной этики юриста.

Итак, «педагогика» происходит от гр. «пайдагогике» (país – дитя + ago – веду), то есть в буквальном смысле — детовождение. В более широком смысле педагогика значит — наука о воспитании подрастающего поколения.

Как и всякая наука, педагогическая имеет присущую ей систему, которая располагает рядом своеобразных категорий (понятий), отражающих ту или иную сторону педагогической деятельности в реализации задач стоящих перед ней. Это:

- а) *педагогический процесс* — активная, взаимосвязанная деятельность субъектов и объектов педагогической сферы (преподаватели, студенты, родители и т. д.). Например, педагогический процесс в высшей школе специфичен тем, что связан с государственными интересами, социальным заказом, целевой установкой работы преподавателей, научно обоснованным учебным планом и программой, правовыми рамками функционирования образовательных учреждений;
- б) *воспитание* — как основополагающая категория педагогики. В широком (научном) смысле как функция общества, заключающаяся в передаче накопленного жизненного опыта от поколения к поколению. С этой точки зрения воспитание рассматривается как категория вечная, носящая исторический и непрерывный характер. Воспитанием, как категорией, занимается философия, социология, политология, история и иные гуманитарные науки. Воспитание, по большому счёту, это ни что иное, как управление социализацией личности, итогом которой должна стать воспитанность конкретного человека или общности людей, их готовность к жизнедеятельности в конкретном гражданском обществе;
- в) *обучение* — есть целенаправленный, организованный и систематизированный процесс взаимодействия обучающихся и обучающихся. Цель — овладение знаниями, навыками и умением, предусмотренными учебными программами;
- г) *образование* (то есть сотворение интеллекта) — процесс становления и развития мировоззрения, научных и многосторонних практических знаний. Выработка навыков, умений, развитие интеллекта, обретение определенного уровня теоретической и практической подготовки обучающихся. Цель — обеспечить образованность, профессиональную компетентность, ментальность, не ограниченную односложной задачей — иметь диплом;
- д) *развитие* — требования, предъявляемые к человеку как созидателю, творцу, профессионалу, основанные на процессе функционального совершенствования психических процессов, состояний интеллектуальной и физической деятельности человека;
- е) *самосовершенствование* — самостоятельное развитие индивида во всех перечисленных выше категориях. Это одно из важнейших качеств человека, ибо самосовершенствование предполагает: целеустремленность, любознательность, терпеливость, упорство, здоровые амбиции и т. д. Кстати, качества, без которых совершенно невозможна заочная форма образования.

Педагогика имеет и свои функции, вытекающие из сути педагогического процесса. Это:

- *познавательная* — изучение существующего опыта и практики;

- *научно–содержательная* — овладение теорией, объяснение педагогических явлений;
- *диагностическая* (от гр. *diagnostikos* — способный распознать) — изучение причин явлений;
- *прогностическая* (от гр. *prognosis* — предвидение, предсказание) — экстраполяция (от лат. *extra* — вне ..., *сверх ...* + лат. *polire* — отделять, делать гладким) — метод научного исследования, заключающийся в распространении выводов, полученных из наблюдений над одной частью явления, на другую его часть. Например, пониженное атмосферное давление как явление природы, вызывает осадки (прогноз погоды);
- *проектно–конструктивная* — разработка методик, определяющих будущую педагогическую деятельность;
- *преобразовательная* — внедрение достижений науки и передового опыта в практику;
- *организационно–методическая* — методика преподавания педагогики, как ориентир при переходе к новым достижениям науки и опыта;
- *интегрирующая* (от лат. *integrare* — объединение в одно целое) — *междисциплинарное и внутри предметное взаимопроникновение*;
- *культурологическая* — *формирование педагогической этики преподавателя*.

В соответствии с темой предлагаемого курса лекций, нас более всего интересуют две функции: интегрирующая и культурологическая.

О культурологической, собственно об этике, речь будет ниже. К тому же проблема этики стара как мир, о ней много сказано, еще больше написано. Связано это с тем, что этика — субстанция, сопряженная с нравами, вкусами, понятиями о красивом и уродливом, добре и зле, совести и долге и т. д. Но именно эти понятия чрезвычайно неустойчивы. Они меняются вместе с развитием общества, как и представления человека о моральных ценностях. В результате, то, что вчера принималось обществом как героизм, сегодня считается преступлением. Например, отмщение. Вчерашний эталон красоты — сегодня уродством. Например, женщины Рубенса и сегодняшние женщины — топ модели.

Интегративность, в научном смысле, явление относительно новое, хотя в практике человеческих отношений существует столько же, сколько и сам человек. Более того, интеграция стала объективной необходимостью мирового масштаба, готовая перерасти в глобализацию и это то же объективный, исторически оправданный и неизбежный процесс.

В результате анализа происходящих международных процессов, наука определила всеобщую тенденцию развития педагогики: это непрерывность, интегративность, стандартизация и демократизация.

Непрерывность — необходимое условие для сохранения преемственности и воспитания человека, в передаче накопленного опыта и знаний на протяжении всей его жизни от поколения к поколению.

Интегративность — расширение и углубление связей между различными идеями в деле педагогического воспитания и формирование личности.

Стандартизация — определенный государственный стандарт, как требование к базовому уровню специалиста обеспечивающий минимальный уровень его квалификации.

Демократизация — равные права граждан на получение образования, участия в самоуправлении, а так же гуманность в отношениях между людьми.

Таким образом, педагогика есть профессиональная, жизненно необходимая дисциплина в сфере человеческой деятельности, которую нужно знать, понимать и уметь применять в практической работе. Этот вывод верен хотя бы только потому, что всё, что человечество знает и умеет на сегодняшний день, есть результат исторически непрерывной деятельности *учителя*.

Необходимо согласится и с тем, что учитель не тот, кто много знает. Знание, несомненно, важный и неотъемлемый компонент педагога, но этого недостаточно. Учитель тот, кто обладает талантом умения передать эти знания ученикам и владеет современными методиками педагогики. По большому счету педагогика и есть наука об умении передавать знания другим, что является святой миссией УЧИТЕЛЬСТВА.

Педагогическая подготовленность — одно из непреходящих условий эффективности работы с людьми, а, следовательно, прогресса. Отсюда вывод: *изучение основ педагогики одно из важнейших требований для преподавательских составов всех образовательных учреждений Кыргызской Республики.*

В системе юридического образования, как считает Лия Ворсам, одной из главных целей является «Профессиональная ответственность».¹ А это значит:

- 1) *«узнавать и предвидеть проблемы профессиональной этики, которые возникают на практике»*
- 2) *«знать суть законодательства, регулирующего деятельность юристов». То есть знать:*
 - а) *когда закон устанавливает обязательную модель поведения (императив);*
 - б) *когда закон предоставляет право выбора (позитив);*
 - в) *когда закон содержит прямой запрет на совершение определенных действий.*

С точки зрения систематизации целей обучения Лия Ворсам считает необходимым преподавать каждую из нижеследующих концепций.

А. Знание деталей — запоминание студентами терминов, категоризаций последовательностей. Студенты запоминают широкие категории обязанностей юриста перед клиентом и иные правила.

Б. Понимание — студенты стараются понять то, что они могут запомнить из п. 1, то есть «узнавать и предвидеть» так, чтобы своими словами могли объяснить и увидеть разницу между информацией о деле, которая защищается существующими этическими нормами и информацией, которая защищается не только этическими нормами, но и иммунитетами.

В. Применение — студенты должны овладеть навыками применения правовой концепции к фактической ситуации, то есть дать правильную оценку комплексу

¹ Ворсам Л. Сб. вспомогательных материалов для разработки учебного курса «Профессиональная юридическая этика». Бишкек, 2004 г. С. 16.

проблем, связанных с тем, защищена ли информация с этической точки зрения и защищается ли она иммунитетом.

Г. Анализ (гр. analysis — разложение, расчленение) — позволяет студенту не только понять то, что ему говорят, но и то, как это связано с другими концепциями (А, Б, В) и путем изучения конкретики (анализа) сделать надлежащий вывод.

Переход от обдуманных (анализированных) фактов, изложенных на бумаге, например сформулированных преподавателем, к «реальной жизни» очень часто требует выхода за пределы понимания и перехода к более сложным навыкам анализа.

Д. Синтез (гр. synthesis — соединение, сочетание, составление) — совокупность идей, наработанный опыт, как-то: убеждения, впечатления, предположения, возможные варианты, излагаются на бумаге. На основании этого составляется план конкретных шагов для достижения поставленной цели. Полезно установить абстрактные связи, существующих между фактами. После чего целесообразно провести ролевые игры для достижения поставленной цели. Например, поставить следующие вопросы: О чем бы вы спросили вашего клиента? Что бы вы сделали затем? Что должно быть включено в соглашение об отказе от права на тайну? и т. д.

Е. Оценивание — результат, оцененный по внутренним факторам (аккуратность и согласованность) и по внешним факторам (на основе внешних стандартов) является конечным. Он требует способности оценить логику и согласованность аргументов, а так же их убедительность с точки зрения конкретного лица, и их соответствие целям клиента.

ОБЩАЯ ЧАСТЬ

ГЛАВА I. Мораль и этика: основные понятия

1.1 Понятие «этика» (мораль)

Мораль (от лат. *moralis* — нравственный, *mores* — нравы), является одним из способов:

- а) нормативного регулирования поведения человека;
- б) особой формой общественного сознания;
- в) видом общественных отношений;
- г) формой воспитания.

Мораль — как способ регулирования поведения человека в обществе, представляет собой систему принципов и норм, принятых в данном обществе с позиции «что хорошо» (добро), а что «плохо» (зло). Сколько человечество живет на этом свете, столько оно и пытается разобраться в этих понятиях, оперируя постоянно меняющимися представлениями о «добре» и «зле».

Соблюдение требований морали обеспечивается не нормативно правовыми актами, за которыми стоит как гарант государство, а силой духовного воздействия, общественным мнением, внутренним убеждением, совестью человека (намысл, адат), то есть большей частью не формализованным правом, а обычным.

Особенность морали в том, что она регулирует сознание и поведение людей во всех сферах жизни, в том числе и межгрупповые и межгосударственные отношения.

Действующие моральные принципы, есть показатель уровня общества, созданного длительным процессом исторического развития. *Изучением становления морали в процессе исторического развития человечества и занимается наука, называемая этикой.*

Таким образом, *этика* — это учение о морали (нравственности), как одной из форм общественного сознания и общественных отношений. Следовательно, говоря «профессиональная этика юриста», мы имеем ввиду *нравственные качества профессионального юриста* и ни кого больше.

Мораль имеет несколько функций. Нас, как юристов, более интересуют три из них: *регулятивная, воспитательная и нравственное сознание.*

Регулятивная функция (главная) — состоит в том, что корректируется и направляется практическая деятельность человека с точки зрения учета интересов других людей и общества в целом, то есть личность имеет право на любые поступок, если последний не нарушает аналогичных прав другой личности. (Принцип демократии). Например, купила дамочка билет на какое-то место в центре первого ряда кинотеатра. Усевшись на свое место, дамочка не сочла нужным снять шикарную, украшенную перьями страуса шляпу. Права ли дамочка? Да, формально права, ибо нет закона, запрещающего сидеть в кинотеатре в подобной шляпе. Вот тут-то и возникает норма морали, поскольку дамочка пренебрегла правом сидящих за ней зрителей, так же купивших билеты и имеющих аналогичные права, т. е. смотреть на экран без помех. Но шляпа закрыла экран и лишила их этого права.

Воспитательная функция, состоит в том, что мораль является участником формирования человека как личности, формирования его самосознания и ми-

ровоззрения. Воспитательная функция характеризуется, как *гуманистическая*, потому, как способствует становлению взглядов, на цель жизни и её смысл, собственном месте в этой жизни, сознанию человеком своего достоинства, долга перед людьми, необходимости уважения аналогичных прав других членов общества, их личности и достоинства.

Нравственное сознание предписывает людям определенное поведение в качестве их долга. Например, не оставь в беде, нуждающегося в помощи человека. Не обижай стареньких, детей и женщин, защити слабого и т. д.

Человек через своё нравственное сознание оценивает разные явления социальной жизни, именно с позиции их соответствия моральным требованиям того общества, в котором он живет, т. е. одобряет их или осуждает, хвалит или порицает, любит или ненавидит и т. д.

Таким образом, *нравственное сознание* — это не только форма общественного сознания, но и область индивидуального сознания личности. Например, стоят кружочком группа молодых людей у парадного подъезда, какого либо здания, курят и как верблюды оплевывают место своего нахождения. Имеют они на это право? Да, конечно, имеют, потому, как нет закона, запрещающего харкать под ноги прохожим. Но проблема ведь не в формальной норме права, а в дремучем нравственном сознании этих курящих плевак. Им не в домек, что их поведение не просто не этично, оно представляет опасность для окружающих как антисанитария. Следовательно, нет места не только общественному сознанию, но нет и индивидуального сознания.

В индивидуальном сознании личности важное место занимает самооценка человека, связанная с его нравственным чувством (совесть, стыд, гордость, способность к раскаянию и пр.).

Нельзя отождествлять *нравственность и нравственное сознание*. Если «нравственное сознание» — это мировоззрение, мироощущение, убеждения, взгляды, представления о добре и зле, о достойном и недостойном поведении», то «нравственность» — это действующие в обществе социальные нормы, регулирующие *поведение* людей, их взаимоотношения»¹ и действующие на данное время, в данном обществе.

Поведение человека, это объективный и единственный наглядный показатель его моральных качеств, нравственного облика.

Поведение — это общее понятие, которое состоит из определенных действий (или бездействий), то есть *поступков*. Следовательно, составляющим элементом нравственного поведения является *поступок*. Только в нем наглядно воплощаются моральные цели, мотивы, или ориентация совершившего поступок человека. И общество, как обычно, осуждает человека не *за поведение* вообще, а за конкретный поступок.

Моральные последствия поступка — это самооценка поступка его автором и оценка того же поступка со стороны окружающих.

Таким образом, *поведение человека состоит из поступков*, совершаемых им в относительно продолжительный период, в постоянных или изменяемых условиях.

¹ Проблемы судебной этики. / Под ред. М. С. Строговича. М., 1974 г. С. 7.

Итак, вышеизложенным, мы раскрыли суть главных понятий изучаемой дисциплины. Это *этика, нравственность, нравственное сознание, поведение, поступок, их функции и значение.*

1.2 Понятие юридическая этика, её предмет

Юридическая этика понятие не постоянное, как например законы физики. Этика, являясь как бы зеркалом общественного сознания, цивилизованности общества, меняется и развивается вместе с социумом под воздействием экономических, политических социальных и иных факторов развивающихся в «организме» самого социума. Юридическая этика не исключение, поэтому она развивается в соответствующей среде и, в частности, внутри, самого этического знания, носителем которого является индивид с его размышлениями, противоречиями, сомнениями, то есть меняется в зависимости от психического состояния индивида, в данном случае юриста.

Таким образом, предмет профессиональной юридической этики можно определить как *«отношение специалиста, профессионала к смыслу и ценностям права, законодательных норм, правил и реализации этого отношения в профессиональной деятельности»*.¹

1.3 Объект юридической этики

Единство общественных отношений *«с необходимостью определяет общность правовой и моральной системы»*.² Следовательно, объект морали совпадает с объектом права — *это общественные отношения в сфере правоприменения.*

Несмотря на общность объекта регулирования *«моральная сторона и моральные заповеди ... не могут быть предметом положительного законодательства»*.³ Это значит, что формализованной правовой нормой (законом) государство не может ввести в силу нравственность.

Таким образом, *объектом морального регулирования является как общественно значимое поведение человека, так и его личная жизнь и межличностные отношения* (доверие, взаимопонимание и взаимопомощь, любовь, дружба, уважение и т. д.) и эти отношения нельзя декретизировать (установить) ни какими нормами закона. Они исполняются на основе доброй воли людей.

Для сравнения напомним, что исполнение правовых норм закона обеспечивается специальным государственным аппаратом в принудительном порядке.

1.4 Субъекты юридической этики

Субъектами юридической этики являются носители субъективных юридических прав и обязанностей, то есть каждый правоспособный член общества. Но поскольку нас интересует *профессиональная этика юриста*, то есть носитель юридической профессии, то мы имеем основание, формулировать вопрос следующим образом: *субъект юридической этики — это профессиональный специалист, реализующий в своей профессиональной деятельности личное отношение к правоприменительной деятельности.*

¹ Букреев В. И., Римская И. Н. Этика права. Изд. «Юрайт». М., 1998 г. С. 25.

² Васильев Ю. С. Взаимодействие права и морали. // Советское уголовное право. 1966 г. №11 С. 9.

³ Гегель Г. Соч. М.-Л., 1934 г. С. 233.

Мы можем привести массу примеров, когда один и тот же закон при одних и тех же основаниях используется по-разному. Следовательно, дело вовсе не в законе, а в юристе, который по-своему толкует его и применяет.

У одних юристов на первом месте стоит знание нормативных документов и точное следование «букве закона». Так поступают *объектоцентристы*. В этом случае мораль отступает на задний план или вообще гибнет, а его место занимает *инструментальная этика*. В этом случае право становится первичным, а человек вторичным, то есть не человек творит право, а напротив — право творит человека.

Другие юристы видят в человеке уникальное творение природы сотканного из Таин, а без их познание — правосудие не может быть полным, объективным и справедливым. Это направление в науке носит название *субъектоцентризм*. Субъектоцентристы считают, что нельзя познать сущность человека только инструментально рациональными методами. Современная наука профессиональной этики юриста однозначно выбирает *субъектоцентризм*, ибо только в этом случае интересы субъекта являются главными.

1.5 Этика — учение о морали

Более 2500 лет назад Аристотель ввел в науку понятие «этический», обозначив этим термином человеческие добродетели, разделив тем самым добродетелей *характера* и добродетелей *разума* — дианоэтических (от греч. *dianoia* — способность мышления, рассудок, интеллектуальное). Таким образом, Аристотель образовал новое существительное *ethica* (этика) для обозначения науки, которая изучает добродетели.

Термин «мораль» происходит от лат. *moralis* — нравственный. А вот «этика» происходит от древне греческого *ethos* — обычай, нрав, характер.

В современной понимании этика — философская наука, изучающая мораль как одну из важнейших сторон жизнедеятельности человека, общества. Этика рассматривается как наука о сущности, законах возникновения и исторического развития морали, её функциях, моральных ценностях общественной жизни.

В этике существуют два рода проблем: а) теоретические проблемы о природе и сущности морали и б) учение о том, как должен поступать человек, какими принципами и нормами должен он руководствоваться, то есть нравственная этика.

Как наука этика не только изучает, обобщает и систематизирует принципы и нормы морали, действующие в обществе, но и способствует выработке таких моральных представлений, которые в максимальной степени отвечают историческим потребностям, способствуя тем самым совершенствованию и общества, и человека. Этика как наука служит социальному и экономическому прогрессу общества, утверждению в нем принципов гуманизма и справедливости.

1.6 Структура морали

Структура морали состоит из следующих элементов:

- 1) Моральные нормы;
- 2) Моральные принципы;
- 3) Нравственные идеалы;
- 4) Моральные критерии.

Моральные нормы раскрывают содержание поведения человека.

Иначе говоря, определяют: как принято поступать в определенной ситуации, в данном обществе в настоящее время, т. е. требуют блюсти присущие данному обществу на данном этапе его развития нравы. *Выполнение нравственных норм*, в отличие от правовых, *обеспечивается авторитетом и силой общественного мнения и в этом их особенность.*

В принципе, моральная норма рассчитана на добровольное исполнение, однако нарушения могут повлечь за собой моральные санкции общества (отрицательная оценка, осуждение).

Моральные принципы, это одна из форм выражения нравственных требований, существующих в том или ином обществе. К моральным принципам относятся:

- 1) Гуманизм — признание человека высшей ценностью;
- 2) Альтруизм — бескорыстие;
- 3) Милосердие — сострадательная деятельность;
- 4) Коллективизм — сознательное стремление содействовать общему благу;
- 5) Отказ от индивидуализма — противопоставления себя обществу;
- 6) Отказ от эгоизма — предпочтения собственных интересов, интересам всех других.

1.7 Мораль и право

Мораль относится к числу основных типов регулирования деятельности человека, его поведения. Она обеспечивает организацию деятельности людей и подчинение их единым общесоциальным правилам, не писанным, но существующим в данном обществе. Однако и формальное (писаное) право служит этим же целям. Таким образом, мораль и право — есть необходимые, взаимосвязанные и взаимопроникающие системы регуляции общественной жизни. Они возникают в силу объективной потребности людей обеспечить функционирование общества путём согласования различных, иногда диаметрально противоположных, интересов членов общества его слоёв и групп. Следовательно, *мораль и право выполняют единую социальную функцию — регулирование поведения людей в обществе.* Пожалуй, прекрасным примером, призванным реализовать морально этические требования в Кыргызстане, является предусмотренная п. 2 ст. 92 Конституции Кыргызской Республики право граждан на уровне местного самоуправления учреждать *суды аксакалов*. Конституционная позиция в данном вопросе тем более важна, что сегодня общество переживает самый сложный период утраты, а частью подмены веками нажитых и апробированных народом национальных ценностей. Например, индивидуализм, прививаемый рыночной идеологией — «каждый за себя», ни как не ложится в лоно национальной идеологии кыргызского народа, где основой является — «один за всех, — все за одного». В то же время именно эта коллективистская позиция позволила кыргызам сохранить свою государственность.

Морали и праву свойственна *нормативность*, позволяющая регулировать поведение людей. Объекты регулирования морали и право во многом едины, однако регулирование осуществляется специфическими средствами для каждо-

го из них. Единство общественных отношений «с необходимостью определяет общность правовой и моральной системы»,¹ пишет Е. А. Лукашева.

Взаимосвязь морали и права исключает их внутреннее противоречие. Но, в то же время, право воздействует на формирование нравственных воззрений и нравственных норм. При этом «моральная сторона и моральные заповеди ... не могут быть предметом положительного законодательства».²

При всей однотипности морали и права между ними существуют и важные различия. Право и мораль различаются:

- 1) по объекту регулирования;
- 2) по способу регулирования;
- 3) по средствам обеспечения соответствующих норм, то есть санкциям.

Объектом правового регулирования является общественно значимое поведение, материализованное в нормах права. Оно не должно вторгаться в личную жизнь человека. Более того, нормы формального права гарантируют охрану личной жизни человека. *Объектом* же морального регулирования являются как общественно значимое поведение, так и личная жизнь, межличностные отношения (дружба, любовь, взаимопомощь, сострадание и т. д.).

Правовое регулирование — способ, основанный на правовом акте созданном государственной властью и императивно регламентирующий поведение человека в тех или иных условиях. *Способ морального регулирования* — основан на общественном мнении, общепринятых обычаях, индивидуальном сознании, рассчитанный в основном на добровольность исполнения.

По санкциям (средствам обеспечения выполнения соответствующих норм), — исполнение правовых норм обеспечивается специальным государственным аппаратом, поощряющим или осуждающим поведение субъекта правоотношения, а при необходимости применяющим и государственное принуждение, юридические санкции. *Санкции в морали* — это исходящие от общества, коллектива и окружающих моральное одобрение или осуждение поведения человека, в том числе и его самооценки, совести. Таким образом, санкции в морали основываются на духовных началах общественного мнения.

Вопросы для повторения:

- 1) Каков смысл термина «этика»?
- 2) Каковы функции морали и в чем их особенность?
- 3) В чем отличие понятий «нравственность» и «нравственное сознание»?
- 4) Что является элементом поведения человека?
- 5) Что значит моральное последствие поступка?
- 6) Какова структура морали. Краткая характеристика её элементов.
- 7) Соотношение морали и права, в чём их различие?
- 8) Объект морального регулирования и отличие морального регулирования от правового регулирования.

¹ Лукашева Е. А. Право, мораль, личность. М., 1986 г. С. 76.

² Гегель Г. Соч. М.–Л., 1934 г. С. 233.

ГЛАВА II. Категории этики

Категории этики — это наиболее существенные элементы морали, входящие в понятие «научная этика».

Из всей системы этических категорий выделяются наиболее важные, общепризнанные категории: добро, зло, благо, справедливость, долг, совесть, ответственность, достоинство, честь, смысл жизни, счастье.

2.1 Добро и зло

Наиболее общие формы моральной оценки, разграничивающие нравственное и безнравственное, определяются противостоящими понятиями «*добро*» и «*зло*». Этим, собственно, и определяется теория «борьбы противоположностей».

Добро — категория этики, воплощающая в себе всё нравственное (от понятия нравится), то есть положительное, противостоящее злу.

С древних времен добро и зло толковались как две противоборствующие силы, господствующие над миром, как силы надприродные, безличностные. «Представления о добре и зле так сильно менялись от народа к народу, от века к веку, что часто противоречили одно другому», писал Ф. Энгельс.¹

Зло — категория этики, прямо противоположная добру, выражающая представление о безнравственном (то есть то, что не может нравиться) отрицательном качестве человека.

С понятием «добро» тесно связано и такое понятие, как добродетель (делать добро). Исторически представления о добродетели, как и о добре серьёзно менялось. В Др. Греции, например, добродетель, в соответствии с учением Платона, основывалась на таких нравственных качествах, как *мужество, умеренность, мудрость, справедливость, честность*. Христианская вера средневекового периода выдвинула в качестве основы добродетели: *веру, надежду, любовь* (как веру в Бога, надежду на него, и любовь к нему).

Однако, как бы не менялись взгляды на протяжении веков *честность, гуманность, бескорыстие, верность* оценивались и оцениваются только положительно. В этой связи невозможно умолчать о словах Э. М. Ремарка сказанных в послесловии к роману «Тени в раю». «Будь добр и мужественен; свято выполняй долг человеческого братства и солидарности, не проходи безучастно мимо человеческого горя; терпящему бедствие приди на помощь даже в ущерб себе; будь верен в любви и дружбе, не примерим к подлости и беспощаден к негодям; совершив достойный поступок, не пыхься и не гордись, не произноси громких фраз и благородных сентенций; будь равнодушен к богатству, власти и другим рычагам личного возвышения; не унижайся и не унижай, блюди честь и достоинство».² Ну, чем не нравственный кодекс?

2.2 Благо. Справедливость

Благо — это всё материальное и духовное, способствующее человеческой жизни в удовлетворении его потребностей. Но полезность не всегда совпадает с благом. Например, развитие промышленности: автомобилизация, химизация, атомная энергетика, то есть материальное производство — привело человечес-

¹ Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Т. 20. С. 94.

² Ремарк Э. М. «Тени в раю». М., 1972 г. С. 428-429.

тво на грань экологической катастрофы. С другой стороны искусство лишено утилитарной пользы, но оно создает духовные ценности, без которых развитие человечества невозможно. Таким образом, *добро — это ценность, представляющая собой разновидность духовного блага.*

Справедливость категория многолика. С одной стороны она морально-этическая, с другой — политическая, с третьей — правовая. С точки зрения этики, справедливость — это нечто само собой разумеющееся, должное, отвечающее представлениям о сущности человека, с его неотъемлемым правом, равенства между людьми и т. д.

В профессиональной деятельности юристов справедливость как этическая категория главенствует, ибо само понятие «юстиция» (*justitia*) по латыни означает *справедливость*. Таким образом, юрист — «представитель справедливости».

Великий мыслитель древности Аристотель впервые разделил справедливость на две составляющие: *уравнительную* — справедливость равенства и *распределительную* — справедливость пропорциональности. Эти аспекты справедливости сохраняют своё значение и в современных условиях.

Противоположность справедливости — *несправедливость*, (опять мотивы «добра» и «зла») она имеет место там и тогда, где и когда человек принижён, его права и достоинства не обеспечены, между людьми нет равенства. Блага, воздаяние за добро и зло распределяются непропорционально. (Вспомним социалистический способ распределения!).

Справедливость, как пишет Е. А. Лукашева — «Эта категория подчас объявляется этиками как специфически моральная, а юристами — как специфически правовая».¹

Правовое выражение требования справедливости содержится во Всеобщей декларации прав человека, и в том числе применительно к деятельности суда. «Каждый человек, для определения его прав и обязанностей и для установления обоснованности предъявленного ему уголовного обвинения, имеет право, на основе полного равенства, на то, чтобы его дело было рассмотрено гласно и с соблюдением всех требований справедливости независимым и беспристрастным судом».²

Справедливость считают синонимом правосудия, поэтому для профессии юриста справедливость есть нравственный нераздельный и служебный долг.

2.3 Долг. Совесть. Ответственность

Долг — категория этики, выражающая нравственные обязанности личности по отношению к обществу, другим людям в конкретных условиях.

Долг — это нравственная задача, которую человек определяет для себя сам, руководствуясь нормами, господствующими в данном обществе и собственными представлениями о нравственности.

Долг может быть: социальный, патриотический, воинский, гражданский, долг врача, судьи, следователя и т. д. Долг бывает личный: родительский, сыновний, дочерний, супружеский, товарищеский и пр.

¹ Лукашева Е. А. Право, мораль, личность. М., 1986 г. С. 88.

² Всеобщая декларация прав человека. Принята ООН 10.12.1948 г.

Успешное выполнение своего долга юристами возможно только тогда, когда последние глубоко осознают социальное значение своей деятельности, как профессионалы.

Совесьть — это субъективное осознание человеком своего долга и ответственности перед обществом, другими людьми выступающая как долг и ответственность перед самим собой. То есть, высшая форма способности к моральному самоконтролю.¹ (СТ. 10.).

Чувство совести ограждает человека от дурного, порочного, стимулирует благородство, ответственность. Именно поэтому в народе часто апеллируют понятиями: «совесьть чиста», «нечистая совесьть», «совестливый человек», «имей совесьть!», «бессовестный», «угрызение совести» и т. п.

Юрист, ведя производство по делу, затрагивающему важные аспекты жизни людей, часто остается наедине с собственной совесьтью. В этих условиях справедливому решению проблемы может помочь только нравственный самоконтроль, высоко развитое чувство совести юриста, которое, в свою очередь, является единственным гарантом, способным поддержать авторитет и высокую миссию профессии юриста.

Ответственность — категория этики, характеризующая человека с точки зрения уровня осознания им своего долга перед обществом и готовности выполнить этот долг в соответствии с требованиями нравственности и собственной совести. Таким образом, ответственность обретает некоторые черты обязательства личности перед обществом государством друзьями, близкими и т. д. Однако, решая вопрос о нравственных обязательствах человека, необходимо, в первую очередь, выяснить, способен ли человек выполнить эти обязательства. Например: способен ли человек выполнять предписываемые ему в данной ситуации нравственные обязанности; правильно ли он их понял; должен ли он отвечать за последствия своих действий, на которые влияют внешние обстоятельства; может ли человек эти последствия предвидеть?

Таким образом, *ответственность* — это некая обязанность человека и необходимость давать отчет в своих действиях, отвечать за их возможные последствия.

2.4 Достоинство. Честь. Репутация. Гуманизм

Достоинство — это этическая категория, означающая моральную самооценку человека и отношение к нему со стороны общества, основанное на признании человека как личности.²

Сознание человеком собственного достоинства есть форма самосознания и самоконтроля. Например, человек не совершает определенного поступка, считая, что это ниже его достоинства. Следовательно, *достоинство* — это выражение ответственности человека за своё поведение перед самим собой, форма самоутверждения личности. Достоинство человека — одна из нравственных высших ценностей.

Честь — это категория этики включает в себя моменты осознания личностью своего общественного значения и признания этого значения обществом.³

¹ Всеобщая Декларация прав человека, принятая ООН 10.12.1998 г.

² Всеобщая Декларация прав человека, принятая ООН 10.12.1998 г.

³ См. Философский словарь. Изд. «Политическая литература». М., 1986 г. С. 135.

Честь и достоинство личности взаимосвязаны. Однако в отличие от достоинства, основанного на признании равенства всех людей, честь оценивает людей дифференцированно, то есть, разделяя по определенным признакам (сословным, роду деятельности, заслугами, например, честь офицера, судьи, ученого, врача и т. д.).

Честь обязывает человека оправдывать и поддерживать положительное мнение о нем как представителя определенной социальной группы определенной сословию, иначе говоря — репутацию.

Репутация (от лат. *reputatio* — обдумывание, размышление) — это общественное мнение о нравственном облике человека основанное на его предшествующем поведении.

Гуманизм (от лат. *humanus* — человеческий) — принцип мировоззрения, в том числе нравственности, означающий *признание человека высшей ценностью* со всеми вытекающими отсюда последствиями.

И. Кант мораль рассматривал как область должного и впервые сформулировал гуманистическое в своей сущности требование, назвав его *категорическим императивом*. Суть категорического императива в том, что всякий человек заслуживает отношение к нему как к личности, достоин быть в центре внимания других, что никто не вправе использовать человека как орудие, средство для достижения личных или социальных целей, относиться к нему как своего рода материалу.

Вопросы для повторения:

- 1) Раскройте сущность понятия «категории этики»;
- 2) Назовите основные, общепризнанные категории этики;
- 3) Раскройте содержание понятий «добро» и «зло»;
- 4) В чем выражается сущность понятий справедливость?
- 5) Раскройте содержание понятий «долг», «совесть», «ответственность»;
- 6) Достоинство и честь как нравственные высшие ценности;
- 7) В чем нравственная ценность гуманизма как этического принципа?

ГЛАВА. III Юридическая этика — вид профессиональной этики

3.1 Понятие «профессиональная этика», ее виды

Если этику вообще можно рассматривать в качестве *регулятора человеческого поведения*, то в данном случае речь идет о *профессиональном поведении юриста*. И, более того, можно говорить о профессиональной нравственности, о профессиональной порядочности и честности.

Профессия юриста (следователя, адвоката, прокурора, судьи) тесно связана с существующими в обществе моральными нормами и принципами, а именно с представлениями о нормальном и допустимом, о похвальном и постыдном, о добре и зле и т. п. Именно через призму этих специфических условий, рассматривается деятельность носителей юридической профессии.

Каждая профессия имеет свою особенную, а потому характерную мораль, отличающую ее от других видов.

В профессии юриста моральные принципы и правовые веления тесно сплетены.

В советский период, профессиональной этике юриста не придавали должного значения, утверждая что, «никакой такой профессиональной этики, отличной от «этики советского человека», нет и быть не может, все это выдумки буржуазного толка.

Понятие «профессиональная этика» весьма обширно — *это совокупность правил поведения представителей определенной профессии, обеспечивающая нравственный характер взаимоотношений, обусловленных профессиональной деятельностью.*

С точки зрения *учебной дисциплины* — это наука, изучающая специфику проявления морали в различных видах деятельности. Таким образом, сколько существует различных видов профессиональной деятельности или профессий, столько же существует и видов профессиональной этики (врачебная, педагогическая, журналистская, спортивная и т. д.).

Особенность юридической профессии, обусловлена тем, что объектом её деятельности всегда является человек с его острейшими психологическими проблемами. Юрист (следователь, прокурор, судья, адвокат) всегда находится на острие событий, то есть между противоборствующими сторонами и обязан неуклонно следовать духу и букве действующих норм, не зависимо от субъективных интересов и желаний сторон. Отсюда следует вывод, что важнейшее воспитательное значение имеет не только содержание предъявленного обвинения, будь то на стадии дознания, следствия или в процессе судебного исследования, но и тональный, и интонационный способ, в которой произнесены упомянутые действия.

Особенности профессиональной деятельности судьи прокурора, адвоката, следователя настолько своеобразны и так значительно влияют на права, свободы и интересы людей, что требуют отдельной характеристики с точки зрения их влияния на нравственное содержание этой деятельности. Дело в том, что: 1) Деятельность судьи, прокурора, следователя носит государственный

характер, поскольку они являются *должностными лицами* — представителями власти, осуществляют властные полномочия от имени государства. Поэтому деятельность представителей упомянутых профессий, является показателем характера данного государства; 2) Действия судьи, прокурора, следователя затрагивают коренные права и интересы граждан, поэтому их деятельность должна соответствовать принципам и нормам морали, охране авторитета государственной власти и её представителей. Должностные лица государства, решающие людские судьбы, должны обладать чувством повышенной ответственности за свои действия, поступки и чувством обострённого долга перед обществом; 3) Для профессиональной этики юриста очень важна особо тесная связь правовых и моральных норм, регулирующих его профессиональную деятельность. Вероятно поэтому, нет другой такой отрасли, науки, где профессиональная деятельность столь детально урегулирована законом, как процессуальная деятельность судьи, прокурора, следователя; 4) Правовое и нравственное требование справедливости может основываться только на законе. Следовательно, справедливость и закон представляются в неразрывном единстве. И так, *профессиональная этика юриста формируется на основе взаимосвязи и взаимообусловленности правовых и нравственных принципов, норм, правового и нравственного сознания.*

Независимость и подчиненность только закону — важнейший принцип деятельности судьи, прокурора, следователя. Данный принцип предусмотрен в Конституции, УПК и ГПК КР.

Выступая в глазах общественности в роли блюстителей законности, юристы обязаны показывать образцы соблюдения требований закона. Если же закон нарушается его же защитниками, то подрывается вера в его незыблемость, авторитет и вера во власть в целом.

Судьи, прокуроры, следователи *лично несут ответственность* за законность или противозаконность своих действий и решений, их справедливость или несправедливость, за пользу или вред, причиненный их действиями или бездействиями. Причем, ни судья, ни прокурор, ни следователь не имеют права сослаться на чей — либо приказ, указание, распоряжение, требование, просьбу или совет. Они морально ответственны перед государством, обществом и перед своей совестью.

Гласность так же является принципом деятельности юриста. Конституция Кыргызской Республики устанавливает, что разбирательство дел во всех судах открытое (п. 1, ст. 85). Закрытое разбирательство — редкое исключение, когда процесс связан с охраной государственной тайны или интимных моментов участников уголовного или гражданского процесса.

Деятельность юриста осуществляется в сфере *социальных и межличностных конфликтов*. Например, при производстве по уголовным делам суд имеет дело с личностным конфликтом, и деятельность юриста связана в этом случае с привлечением к ответственности виновного в нарушении той или иной нормы закона. В этом случае деятельность юриста находится в сфере межличностных отношений, хотя межличностные отношения в «чистом» виде, то есть вне социальной сферы, не существуют. Однако деятельность суда, отправляющего правосудие, связана с прямо противоположными интересами личности или групп

людей. Например, законность забастовки, закрытие печатного органа, ликвидация предприятия, имущественные споры, разногласие родителей по поводу того, с кем останется ребёнок при разводе, законность акта властного органа и т. д. В этом случае юрист имеет дело с социальной сферой, ибо конфликт выходит за рамки личностных отношений.

Специфика профессиональной деятельности судьи, прокурора, следователя, адвоката сопряжена с особыми нравственными ситуациями, которые обычно не встречаются в деятельности других профессий, но обычны в сфере судопроизводства. Например, судья не вправе разглашать тайну совещательной комнаты. Адвокат, узнавший от подзащитного, что именно он совершил преступление, не вправе выступать свидетелем против подсудимого, хотя последний и будет лживо настаивать на своей невинности. Таким образом, приведенные примеры подтверждают, что *профессиональная этика юриста должна включать в себя не только нравственные, но и специфические нормы, определяющие поведение представителей этой профессии в свойственных только для неё ситуациях.*

В пределах единой юридической профессии, существуют специальности: судья, следователь, прокурор, адвокат, арбитр, юрисконсульт, нотариус, сотрудники органов ВД и СНБ, судебные исполнители, работники Министерства юстиции, научные работники — правоведы, преподаватели правовых дисциплин в учебных заведениях. Но на каком бы поприще не трудился юрист, будь то государственная служба или служба в частной фирме или в общественной организации, он обязан отвечать требованиям профессиональной этики юриста. К тому же принципы этих требований во всём цивилизованном мире практически едины. Ни в коем случае профессиональную этику юриста нельзя ставить в зависимость от места его службы, ибо это будет выглядеть как должностная инструкция, что, в свою очередь, грозит попыткой вмешательства во внутренние дела иного учреждения, а это недопустимо с точки зрения демократии. Разделение этических требований или методология их применения юристами в зависимости от места деятельности последних выглядело бы так же несостоятельно, как, например, разделение врачебной этики в зависимости от места работы врача.

Из всех названных выше юридических профессий, пожалуй, самые публичные, а потому и самые значимые — это судья, прокурор, следователь и адвокат. Представители именно этих профессий являются участниками подавляющего большинства правоотношений как в сфере общественных, так и в сфере личностных отношений. А от нравственного и профессионального уровня отношений в двух упомянутых сферах зависит психологическое и моральное здоровье общества.

3.2 Особенности юридической профессии

Деятельность представителей правоохранительных органов носит государственный характер, так как они являются должностными лицами, представителями власти, осуществляют властные полномочия. Они наделяются этими полномочиями для защиты интересов общества, государства и его граждан от различных посягательств и в своем служебном общении с другими людьми представляют государственную власть. Закон в ряде случаев прямо определя-

ет государственный характер принимаемых ими решений. Так, приговоры по уголовным делам и решения по гражданским делам выносятся именем государства. Прокурор осуществляет надзор за исполнением законов и поддерживает государственное обвинение. Все постановления следователя, вынесенные в соответствии с законом по находящимся в его производстве уголовным делам, обязательны для исполнения всеми, кого они касаются.

Действия и решения суда, прокурора, следователя затрагивают коренные права и интересы граждан. Поэтому они должны соответствовать принципам и нормам морали, охране авторитета государственной власти и ее представителей. Выполнение государственных обязанностей требует от представителей власти повышенного чувства долга. Люди, решающие судьбы других, должны обладать развитым чувством ответственности за свои решения, действия и поступки.

Реализуя правовое и нравственное требование справедливости, юрист опирается на закон. Подчеркивая неразрывное единство справедливости и законности, М. С. Строгович писал, что всякое решение, принимаемое органами государства, «должно быть законно и справедливо; более того, законным может быть только справедливое решение, несправедливость не может быть законной».¹

В этой формуле правильно определено соотношение правового и нравственного в деятельности любого юриста. Всякое решение, всякое действие следователя, прокурора, судьи, если оно соответствует закону, его правильно понимаемой сущности, будет соответствовать нравственным нормам, на которых зиждется закон. Отступление от закона, обход его, искаженное, превратное толкование и применение по сути своей безнравственны. Они противоречат не только правовым нормам, но и нормам морали, профессиональной этики юриста. При этом безнравственны не только сознательные нарушения закона, но и неправильные, противозаконные действия и решения, обусловленные нежеланием глубоко овладеть необходимыми знаниями, постоянно их совершенствовать, неряшливостью, неорганизованностью, отсутствием внутренней дисциплины и должного уважения к праву, его предписаниям.

Безнравственность всегда антигуманна, потому что противоречит бытующим в человеческом обществе представлениям о добропорядочности и подлости или предательстве, о лучших человеческих идеалах и велениях совести. Ведь слово «гуманность» означает «человечность».

Таким образом, профессиональная этика юриста формируется на основе взаимосвязи и взаимообусловленности правовых и нравственных принципов, норм, правового и нравственного сознания.

В соответствии с Конституцией Кыргызской Республики судьи независимы и подчиняются только Конституции и закону. Органы прокуратуры в пределах их компетенции осуществляют свои полномочия независимо от органов государственной власти и управления, общественных и политических организаций и движений и в строгом соответствии с действующими на территории Кыргызской Республики законами.

Независимость и подчинение только закону предполагает строжайшее их соблюдение судьями, прокурорами, следователями. Здесь к юристам всегда

¹ Проблемы судебной этики. // Под ред. М. С. Строговича. С. 28.

предъявлялись повышенные требования. Выступая в глазах общества в роли блюстителей законности, они должны показывать образец неукоснительного ее соблюдения. Нарушения закона его защитниками подрывают веру в его незыблемость и авторитет.

Из принципа независимости и подчинения только закону вытекают важные требования нравственного характера. Судья, прокурор, следователь не вправе уступать местным влияниям, руководствоваться не требованиями закона, а указаниями, советами, просьбами и т. д. отдельных лиц или учреждений, какими бы высокими правами те не обладали. Осуществляя свои функции в интересах всего народа во имя исполнения его воли, выраженной в законе, судья, прокурор, следователь руководствуются законом, своими нравственными принципами, своей совестью.

Особенностью профессии юриста является гласность его деятельности, контроль общественности, оценка обществом справедливости, нравственности или безнравственности деятельности профессиональных участников судопроизводства. Конституция устанавливает, что разбирательство дел во всех судах открытое. Слушание дела в закрытом заседании допускается лишь в случаях, предусмотренных законом.

Приговоры же во всех случаях провозглашаются публично. Судьи выполняют свои обязанности по осуществлению правосудия в открытых судебных заседаниях, публично, в присутствии граждан. Соблюдение ими нравственных норм или же отступления от них, справедливость или несправедливость принимаемых решений оцениваются общественным мнением.

В гласном, открытом судебном процессе по уголовному делу прокурор поддерживает государственное обвинение перед судом. Он действует в этих случаях в присутствии публики, дающей нравственные оценки его позиции и поведению. Следователь ведет расследование в условиях неразглашения данных следствия. Но все, что собрано им по уголовному делу, становится затем *достоянием гласного суда*. Подсудимый, его защитник, потерпевший, свидетели, другие лица, вызванные в суд, нередко сообщают о том, как проводилось предварительное следствие, о том, насколько строго соблюдал следователь правовые и нравственные нормы.

3.3 Судебная этика, её содержание и значение

Основоположителем судебной этики в России по праву можно считать Анатолия Фёдоровича Кони. Ещё в 1902 году А.Ф.Кони опубликовал в журнале Министерства юстиции свою вступительную лекцию *«Нравственные начала в уголовном процессе»* с подзаголовком *«Общие черты судебной этики»*. Но уже в 1905 году А. Ф. Кони с горечью сообщает, что чтение курса не состоялось из-за противодействия министра юстиции Муравьёва и шефа жандармов В. К. Плеве.

Столь повышенное внимание к этике деятельности работников юридических профессий обусловлено тем, что они должны завоевать особое доверие со стороны общества, в связи с ответственным характером выполняемых ими функций. Без доверия общества представители юридических профессий не имеют морального права решать судьбы людей.

На основании вышеизложенного, мы приходим к выводу о том, что *судебная этика* — это совокупность правил поведения всех участников судопроизводства, обеспечивающих нравственный характер их профессиональной деятельности и внесудебного поведения, а так же научная дисциплина, изучающая специфику проявления морали в этой области.

Значение юридической этики заключается в том, что она:

- 1) Придаёт нравственный характер деятельности юридических органов по осуществлению правосудия;
- 2) Нравственные нормы наполняют правосудие и юридическую деятельность гуманистическим содержанием;
- 3) Раскрывая и пропагандируя гуманистические начала правоотношений, юридическая этика оказывает позитивное влияние на законодательство и на право применение;
- 4) Юридическая этика содействует правильному формированию сознания, взглядов, как работников юридических профессий, так и общественности;
- 5) Юридическая этика ориентирует работников юридических профессий:
 - на неукоснительное соблюдение нравственных норм;
 - на обеспечение подлинной справедливости;
 - на защиту прав, свобод, чести и достоинства людей;
 - на охрану собственной, чести и репутации.

Сказанное не может не повлиять на рост авторитета работников юридической профессии в глазах общественности. Правда, для этого абсолютно необходимо неуклонное исполнение всех требований закона и норм морали.

Вопросы для повторения:

- 1) Что значит понятие «юридическая этика» и каковы её особенности?
- 2) Каковы особенности профессии юриста?
- 3) Раскройте смысл понятия «судебная этика».
- 4) В чем заключаются принципы органов юстиции?
- 5) В чем значение судебной этики?

ГЛАВА IV. Нравственные основы законодательства о правосудии и правоохранительной деятельности

4.1 Нравственное содержание конституционных норм о правосудии и правоохранительной деятельности

Правосудие означает — суд по праву, а право должно быть справедливым. Справедливость, как одна из важнейших категорий юридической этики, должна пронизывать буквально все отрасли права демократического правового государства. В противном случае государство не будет ни демократическим, ни, тем более, правовым.

Поскольку основным, имеющим высшую юридическую силу законом государства, является его Конституция (п. 1 ст. 12 Конституции КР), то и все принципы правосудия, отвечающие требованиям нравственности современного и цивилизованного государства, заложены в конституции. Именно по этому все законы разрабатываются на основе конституции государства (п. 2 ст. 12 Конституции КР). Для правосудности чрезвычайно важно не только наличие законов,

отвечающих требованиям нравственности, но и их применение судом также должны отвечать принципам, заложенным в конституции. Если правоприменение формальное и не отвечает требованиям справедливости, то извращается сама идея правосудия, а нормы остаются декларативными.

Таким образом, единство законности и нравственности (а то, что незаконно не может быть нравственным и наоборот), находят свое воплощение в законодательстве о правосудии, его основных началах, принятых мировым сообществом, а также в конституционном национальном законодательстве.

Всеобщая декларация прав человека, принятая ООН 10 декабря 1948 года,¹ содержит ряд принципиальных требований к организации правосудия. Эти требования, воплощая такие этические категории как *гуманизм, справедливость, защита достоинства человека*, делают Декларацию ООН важнейшим международным документом.

Ст. 1 Всеобщей декларации прав человека провозглашает, что все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и правах.

Ст. 7 гласит, что все люди равны перед законом и имеют право, без всякого различия, на равную защиту закона.

Ст. 5 запрещает подвергать, кого бы то ни было пыткам или жестоким, бесчеловечным, унижающим достоинство человека обращению или наказанию.

Ст. 11 устанавливает презумпцию невиновности, принцип гласности судебного разбирательства с обеспечением всех возможностей для защиты.

В ст. 12 говорится, что никто не может подвергаться произвольному вмешательству в его личную и семейную жизнь, произвольным посягательствам на неприкосновенность его жилища, тайну его корреспонденции или на его честь и репутацию.

Перечисленные выше статьи, а также и другие положения Всеобщей декларации прав человека юридически закрепляют нравственные начала права, служат воплощению и защите нравственных ценностей.²

Международный пакт о гражданских и политических правах, принятый ООН 19.12.1966 года.³ воспроизводит, развивает и конкретизирует положения Всеобщей декларации прав человека, в том числе и прав относящихся к правосудию.

Международный пакт о гражданских и политических правах, развивая идеи гуманизма и справедливости применительно к производству по уголовным делам, устанавливает конкретные процессуальные гарантии личности, которые как минимум должны быть воплощены в национальном законодательстве членов мирового сообщества.

Конституция Кыргызской Республики содержит широкую систему норм, создающих гарантию прав личности, включая гарантии справедливого правосудия, которые отражают общечеловеческие правовые и нравственные ценности. Так, правам и свободам человека, правам и обязанностям гражданина

¹ Сб. вспомогательных материалов для разработки учебного курса «Профессиональная юридическая этика». Бишкек. 2004 г. С. 12.

² См. Международный Пакт о гражданских и политических правах. Принят ООН 19.12.1966 г.

³ Там же.

посвящена почти вся вторая глава Конституции Кыргызстана.¹ Пункт 1 ст. 15 Конституции КР гласит: «*Человеческое достоинство в Кыргызской Республике абсолютно и неприкосновенно*». А п. 2 той же статьи устанавливает: «*Основные права и свободы человека принадлежат каждому от рождения, они признаются в качестве абсолютных, неотчуждаемых и защищаемых законом и судом от посягательства со стороны кого бы то ни было*».

Статья 16, Конституции КР определяет обширный перечень основных прав и свобод человека, состоящий из 22 пунктов. И, тем не менее, п. 20 устанавливает, что данный перечень «*не является исчерпывающим и не должно толковаться как отрицание или умаление других общепризнанных прав и свобод человека*». Раскрывая суть ст. ст. 15, 16 мы имеем дело, прежде всего, с ведущим принципом правоприменительной деятельности государства — *гуманизмом*, выраженным в праве на высшем конституционном уровне. Это значит, что государство и все его органы, особенно правоохранительные, обязаны признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина.

Важнейшая этическая категория закреплена пунктом 3 ст. 15 Конституции К.Р., которая устанавливает: «Все в Кыргызской Республике равны перед законом и судом».

4.2 Нравственные принципы и нормы в материальном праве

Нравственные принципы в системе применения права наиболее значимы в производстве по уголовным делам. Поэтому целесообразно рассматривать нравственную характеристику уголовного права.²

Уголовное право имеет главной целью охрану человека и общества от общественно опасных деяний, определяя, при этом, что является преступлением и, устанавливая меру уголовного наказания и процессуальные правила их применения к лицам виновным в преступлении.

Уголовный кодекс КР основывается на общепринятых принципах, отражающих коренные требования этики: законность, равенство граждан перед законом, вина, справедливость и гуманизм.

Преступление, это деяние, посягающие на права и свободы человека, на интересы общества, представляющие собой не только нарушение норм формального права, но и нравственных норм. Поэтому определение тех или иных деяний как преступление и установление за них уголовной ответственности, прежде всего, опирается на их *нравственное осуждение обществом, признание их злом в общественном сознании*. М. И. Ковалёв считает, что «В принципе всякое деяние, прежде чем стать преступлением в глазах населения, ... рассматривается как безнравственное. В тех случаях, когда законодатель устанавливает уголовную ответственность за то или иное деяние, не осуждаемое нравственностью, создание соответствующего уголовного закона является ошибочным или преждевременным».³

¹ См. Конституция КР. Ст. ст. 15-41. Бишкек. Из-во АО «Учкун». 2003 г. С. 65-74.

² См. работы, посвященные этой проблеме: Кузнецова Н. Ф. Уголовное право и мораль. М., 1967 г.; Карпец И. И. Уголовное право и этика. М., 1985 г.

³ Ковалев М. С. // Государство и право. 1985 г. №8. С. 74.

Вслед за международно–правовыми нормами п. 10 ст. 85 Конституции КР в настоящее время устанавливает гуманный принцип уголовного права — *nullum crimen sine poena, nullapoena sine lege* — «никто не может нести ответственность за деяние, которое в момент его совершения не признавалось правонарушением». В тексте п. 10, ст. 85 Конституции этот принцип изложен так: «Никто не может нести ответственность за деяния, которые на момент их совершения не признавались правонарушением». Более того, устанавливается, что «Если после совершения правонарушения ответственность за него устранена или смягчена, применяется новый закон». Это значит, что закон обратной силы не имеет.

Среди комплекса нравственных проблем особое внимание заслуживают цели наказания. В истории развития уголовного права цели наказания опирались на разные теории: теория возмездия, теория устрашения, теория целесообразности, теория психологического принуждения, теория заглаживания вреда, теория искупления вины и т. д.¹

Наказание как возмездие рассматривал ещё Аристотель, который писал, что «люди стараются воздать за зло злом, и если подобное воздаяние невозможно, то такое состояние считается рабством».² Кстати, И. Кант то же был сторонником теории возмездия и поддерживал идею талиона, суть которой «око за око, зуб за зуб». Однако в нынешнем цивилизованном мире идеи талиона не совместимы с понятием правосудие.

В современном уголовном законодательстве остро стоит вопрос о смертной казни как высшей мере наказания. Не оспаривая крайние позиции в этой проблеме, отметим лишь, что смертная казнь представляет собой убийство человека по воле государства на основании решения других людей, которым доверяется судебная власть. Конечно же, смертная казнь не может быть гуманной. Но в то же время в общественном сознании иногда закон о смертной казни воспринимается как нравственно оправданный. Яркий пример тому Чикатило, лишивший жизни 52 абсолютно безвинных людей. Следовательно, в конкретных обстоятельствах, при наличии законных оснований она может считаться в отношении отдельного человека справедливым наказанием. Конечно же, всегда надо иметь в виду, что судебная ошибка при вынесении приговора смертной казни — непоправима. И, тем не менее, в одном из самых демократических государств — США, смертная казнь в некоторых штатах применяется. Главное в этом случае, очевидно, не сам факт казни преступника, ибо убийца заслуживает смерти, а исключение судебной ошибки, исправить которую невозможно. Вот отсюда и вытекает высочайшая ответственность профессиональной этики судей. Таким образом, статьи Уголовного кодекса, определяющие общие начала назначения наказания, предусматривают индивидуализацию уголовной ответственности как проявление справедливости в её распределительном аспекте: лицу, совершившему преступление, должно быть назначено справедливое наказание.

¹ См. Карпец И. И. Указ. Соч. С. 156–199.

² Аристотель. Этика. СПб. 1908. С. 89.

4.3 Нравственное содержание уголовно–процессуального законодательства

Нравственный аспект того или иного процессуального института или отдельно взятой нормы далеко не всегда очевиден, если рассматривать их изолированно, вне всей процессуальной системы. «... было бы упрощением и вульгаризацией — считает М. С. Строгович — искать нравственное содержание в каждой отдельной процессуальной норме, например, в норме определяющей структуру обвинительного заключения, или в норме о судебных издержках и т. п.»¹ И эта мысль справедлива.

Однако если рассматривать законодательство об уголовной ответственности и уголовно–процессуальную деятельность как единую функционирующую систему, то нравственные начала уголовного судопроизводства обретают четкие очертания.

В уголовном законодательстве доминирует карательное начало, а в законодательстве о судопроизводстве ведущая роль принадлежит гарантиям личности и правосудия, и в этом нет противоречия. Итальянский юрист Ферри, подчеркивая специфику уголовно–процессуального права, остроумно заметил, что уголовный кодекс пишется для преступников, а уголовно–процессуальный — для честных людей.

Требование справедливости в уголовном–процессе означает исключение случаев осуждения невинных, привлечения их к уголовной ответственности. Обвинительный приговор в отношении невиновного означает проявление несправедливости, попрание прав, свобод, достоинства человека той самой государственной властью, которая призвана и обязана их защищать.

Справедливость в уголовном процессе означает не только привлечение к ответственности виновных, но и полное раскрытие преступления, мотивов совершения преступного деяния, его нравственного содержания. Положение, при котором преступления остаются нераскрытыми, противоречит требованию справедливости, ибо зло, причиненное преступником, остается без должного наказания, а сам преступник получает возможность, совершить повторное преступление, будучи уверенным, в своей безнаказанности. В итоге, безнаказанность порождает рецидив.

Справедливость в правосудии по уголовным делам — это значит соблюдение принципа индивидуализации ответственности с учетом обстоятельства дела и личности виновного и соразмерности наказания.

Справедливость в уголовном процессе требует возмещения вреда причиненного потерпевшему.

Справедливость в уголовном процессе означает равенство всех граждан перед законом и судом, запрещение дискриминации в любом виде и каких–либо привилегий связанных с происхождением, национальностью, расой, верой, служебным и социальным положением и иным признакам.

Пунктом 2 ст. 22 Конституции КР устанавливается принцип законности: «Государство, его органы, органы местного самоуправления и их должностные

¹ Строгович М. С. Курс уголовного процесса: В.2. Т.1. М., 1968. С. 178.

лица не могут выходить за рамки полномочий, определенных Конституцией и законами Кыргызской Республики». Это значит, что принцип законности в уголовном судопроизводстве предусматривает строгое соблюдение материального и процессуального закона, всех гарантий личности и правосудия. Ни следователь, ни прокурор, ни суд не в праве отступать от требований закона, мотивируя это «интересами дела», «целесообразностью», «экономии» и какими бы то ни было иными основаниями. *Соблюдение закона — не только юридический, но глубоко нравственный долг судьи, следователя прокурора, адвоката.*

Принцип независимости судей и подчинения их только закону предполагает не только запрет вмешательства в судебную деятельность кого бы то ни было, но он одновременно возлагает на судью нравственную личную ответственность за справедливость принимаемых им решений. «Принцип независимости судебных органов даёт судебным органам право и требует от них обеспечения справедливого ведения судебного разбирательства и соблюдения прав сторон».¹

Гласность — важнейший принцип демократического правосудия. Тайный процесс, унаследованный еще от инквизиции, — атрибут средневековья и тоталитаризма служит устрашению и антигуманен по своей сути, так как оставляет человека наедине с преследующими его агентами власти, действующими вне контроля общества. Пункт 1, ст. 85 Конституции КР гласит: «*Разбирательство дел во всех судах открытое*».² Как исключение, одновременно предусматривается и закрытое разбирательство, но только в тех случаях, когда слушание дела связано с охраной государственной тайны, нравственности, ограждением неприкосновенности частной жизни, личной и семейной тайны, интимных сторон жизни. Исключение из правил гласности имеет место только потому, что отдается приоритет нравственным требованиям над общим установлением права об открытом слушании дела в суде.

4.4 Правовые и нравственные отношения в уголовном процессе

М. С. Строгович считал, что «... уголовно процессуальные отношения представляют собой *правовую форму* деятельности органов следствия, прокуратуры, суда, ... а сама деятельность есть *содержание* уголовно-процессуальных отношений».³ Таким образом, М. С. Строгович различает в уголовном процессе два основных элемента. А — основанную на законе деятельность органов следствия, прокуратуры и суда. Б — правовые отношения этих органов как друг с другом, так и с лицами и организациями, на которых распространяется их деятельность. Подобное разделение комплексного правоотношения способствует гуманизации подхода к анализу процессуальных правоотношений.

В уголовном процессе правовые отношения существуют в тесном единстве с нравственными отношениями.

В этике нравственные отношения принято рассматривать в двух аспектах, на разных уровнях: нравственные и правовые.

Нравственные отношения — это установившаяся в данном обществе система нравственных ценностей, норм и запретов, регулирующих поведение людей в повседневной жизни.

¹ Пункт 6 резолюции 7-го Конгресса ООН от 06.09.1985 г.

² Конституция КР.

³ См. М. С. Строгович. Проблемы судебной этики. М., 1974 г.

С другой стороны, нравственные отношения — это отношения, в которые вступает и в которых находится отдельный человек, личность с другими людьми, руководствуясь, при этом, личными представлениями о нравственном и безнравственном, добре и зле, велением долга, совести, чувством собственного достоинства и личным представлением о правде. Процессуальные отношения, как и любые другие правоотношения, в качестве основных элементов включают субъектов, объекты и правовую связь между субъектами в виде прав и обязанностей.

«... нравственные отношения влекут за собой и моральные права для участников этих отношений, связанные с ожиданием исполнения обязанностей долга со стороны окружающих, с признанием личного достоинства, с ожиданием стимулирующей оценки со стороны общественного мнения».¹

Человек всегда находится в системе моральных связей, в моральных отношениях с другими людьми на разных уровнях типа: личность — личность; личность — коллектив; личность и группа (возрастная, профессиональная и др.); личность и общество; личность и государство и даже личность и человечество.

Нравственные отношения всегда носят двусторонний характер. Люди вступают в нравственные отношения с другими потому, что в процессе своей деятельности так или иначе затрагивают в конечном итоге интересы окружающих, которые отвечают им либо оценками, либо действиями, поступками.

При производстве по уголовному делу нравственным отношениям типа личность — личность принадлежит ведущее место. Например, следователь находится с обвиняемым в процессуальных отношениях. Оба субъекта этих правоотношений связаны процессуальными правами и обязанностями. Но одновременно следователь несёт и нравственные обязанности, которым соответствуют нравственные права обвиняемого.

Рассматривающий, например, уголовное дело единолично, судья имеет право по закону решать судьбу подсудимого. Но это юридическое право должно быть реализовано в условиях, когда на судье лежат нравственные обязанности по отношению к подсудимому. То есть судья обязан исследовать дело объективно, беспристрастно и непредвзято. Судья обязан видеть в подсудимом, прежде всего *человека*, не унижать его достоинство и не допускать этого со стороны участвующих в деле лиц; судья обязан заботиться о защите прав и интересов подсудимого как *гражданина*; быть справедливым при принятии решения и определять его судьбу, руководствуясь законом, совестью и нравственным долгом.

В свою очередь подсудимый несёт нравственную обязанность проявлять уважение к суду, уважать достоинство потерпевшего и других, участвующих в деле лиц, соблюдать в публичном процессе, в обращении с судьёй и участниками процесса этические нормы. В то же время подсудимому принадлежит нравственное право требовать от судьи справедливого правосудия. Например, невиновный, чьё дело рассматривает судья, имеет моральное право на оправдание, какими бы внешне убедительными доказательствами ни оперировало бы обвинение. Подсудимый имеет нравственное право требовать справедливости в назначении наказания и тогда, когда он виновен. Подсудимый имеет право рассчитывать на ограждение его достоинства как *человека*, на охрану его личной

¹ Архангельский А. М. Курс лекций по этике. М., 1974 г. С. 50.

жизни, уважения его права не свидетельствовать против себя самого и своих близких родственников или супруга.

Как вытекает из вышеизложенного, права и обязанности участников нравственных отношений тесно связаны с их процессуальным положением, регулируемым законом. Но *правоотношения* образуют как бы внешнюю оболочку, то есть *форму*, в которой функционируют нравственные отношения.

Уголовно–процессуальные отношения, регулируемые законом, не персонафицированы. Права и обязанности их субъектов обозначены применительно к абстрактным судьям, прокурорам, следователям, обвиняемым, потерпевшим и т. д. Но нравственные отношения в рамках производства по конкретному уголовному делу перестают быть абстрактными и переходят в реальные нравственные отношения между конкретными её участниками с присущими им лично индивидуально нравственными качествами.

При производстве по уголовному делу возникают несколько стадий развития уголовного дела: стадия предварительного следствия; стадия возбуждения уголовного дела; стадия привлечения к уголовной ответственности, применении мер процессуального принуждения, принятия решения об окончании следствия (прекращении дела или направления его в суд); назначение судебного заседания судьёй; судебное разбирательство; вынесение приговора.

Таким образом, при производстве по уголовному делу каждой стадии производства присущи соответствующие виды нравственных отношений, которые частично уже рассмотрены и будут детализироваться ниже.

4.5 Соотношение цели и средств в уголовном процессе

Нравственные отношения участников, их действия соответствующим образом всегда имеют ту или иную мотивацию. *Мотив* (фр. *motif* — побудительная причина) определенного действия — есть причина поступка, которая представляет собой внутреннее побуждение человека поступить так, как он поступил. Значит, поступок был целью. Таким образом, мотив реализовался в цель. *Цель* же — это желаемый субъектом результат его действия (поступка). Участники уголовно–процессуальных отношений преследуют разные цели и, стремясь к их достижению, используют разные средства. Например, государственный обвинитель (прокурор) имеет цель доказать вину подсудимого. У адвоката (защитника) цель противоположная — освободить подсудимого от излишнего обвинения и тем самым облегчить наказание подсудимого или и вовсе освободить его от обвинения. В этом и состоит состязательность противоборствующих сторон. Цель судьи (суда) — исследовать доказательную аргументацию обвинения и защиты, определить её логичность и сделать соответствующий вывод. То есть, определить степень вины подсудимого и вынести соответствующую меру наказания (приговор) или оправдать подсудимого.

Из сказанного следует вывод: *соотношение целей и средств* — одна из важнейших проблем юридической этики при соприкосновении с правом и правоприменением. Если, например, в период инквизиции процесс был подчинен цели изобличения преступника, и, во что бы то ни стало, жестоко покарать его, то средства, для достижения этой цели были соответствующими, то есть жесточайшие пытки.

В современном цивилизованном обществе уголовный процесс подчиненным нравственным и правовым началам.

Знаменитая фраза «цель оправдывает средства» не совместима с современными представлениями об этике.

Цель, для достижения которой применяются безнравственные средства, — *безнравственная цель*. Нравственно то средство, которое необходимо и достаточно для достижения нравственной цели, которое не противоречит высшей цели, не изменяет её морального характера, считает философ В. И. Бакштановский.¹

Таким образом, можно считать, что *цель* — это то, к чему стремятся, чего хотят достичь участники уголовного процесса, а *задача* — это то, что надо сделать для достижения этой цели.²

Согласно п. 3 ст. 12 Конституции КР, «международные договоры и соглашения, участниками которых является Кыргызская Республика, а также общепризнанные принципы и нормы международного права являются составной частью законодательства Кыргызской Республики». Следовательно, основные принципы роли юристов, принятые Восьмым Конгрессом ООН по предотвращению преступности и перевоспитанию правонарушителей (Гавана, Куба, 27 августа по 7 сентября 1990 г.),³ являются составной частью законодательства Кыргызской Республики как члена ООН.

Согласно упомянутому Конгрессу ООН определены следующие *основные принципы роли юристов*:

- 1) Доступ к юристам и юридическим услугам;
- 2) Особые гарантии в вопросах уголовного права;
- 3) Квалификация и обучение;
- 4) Обязанности и ответственность;
- 5) Гарантии функционирования юристов;
- 6) Свобода выражения и ассоциации;
- 7) Профессиональные ассоциации юристов;
- 8) Дисциплинарные разбирательства;

Каждый из восьми перечисленных принципов в той или иной мере отражены в действующем законодательстве Кыргызской Республики. Но вот вопрос: формальны они или действующие, очевидно нужно адресовать международным организациям, которые наделены контрольными или надзорными функциями. Это, во-первых. Во-вторых, детальный разбор всех принципов и составляющих понятия «Профессиональная этика юриста» — это задача не учебного пособия, задача которого больше «путеводительская», с основной нагрузкой на преподавателя, а полномасштабного УЧЕБНИКА, который как мы надеемся последует за пособием.

Краткий вывод. Средства в уголовном процессе должны быть: *а) дозволенными законом; б) этичными; в) подлинно научными; г) максимально эффективными.*

¹ См. Учебное пособие для вузов. / Под общ. Ред. А. И. Титаренко. М., 1980 г. С. 152.

² См; Элькин П. С. Цели и средства их достижения в советском уголовно-процессуальном праве. Л. 1976 г.

³ Сб. вспомогательных материалов для разработки учебного курса. «Профессиональная юридическая этика». Бишкек. 2004 г. С. 16.

Вопросы для повторения:

- 1) Понятие «правосудие», её суть;
- 2) Международные документы по правам человека, их основная идея;
- 3) Нравственные принципы и нормы материального права;
- 4) Нравственное содержание уголовно–процессуального законодательства;
- 5) Правовые и нравственные отношения в уголовном процессе;
- 6) Соотношение цели и средств в уголовном процессе;
- 7) Каковы основные принципы роли юристов согласно Конгрессу ООН?
- 8) Мотив — проступок — цель. Объяснить суть каждого термина. В чём их взаимосвязь?

ГЛАВА V. Педагогическая этика в юридических вузах

5.1 Правовое регулирование нравственных аспектов в деятельности преподавателей юридических дисциплин

Важность наличия *норм профессиональной этики и поведения преподавателей юридических дисциплин* обусловлена необходимостью создания базового ориентира в вопросах соблюдения норм профессиональной этики как вследствие исключительной важности этих норм, так и потому, что преподаватели юридических дисциплин служат живым примером профессионального поведения для своих студентов–юристов. По выражению Комиссии по вопросам профессионализма Американской Ассоциации Юристов (АВА), поскольку «обучение в стенах юридического вуза уже само приобщает студентов к их будущей профессии и ... преподаватели неизбежно служат важным образцом профессионального поведения для своих студентов, то ... юридические вузы в своей деятельности должны руководствоваться самыми строгими нормами профессиональной этики».¹

В этой связи весьма интересным представляется американский опыт, а именно Положение о соблюдении правил этики и поведения преподавателями юридических дисциплин при исполнении ими своих профессиональных обязанностей, принятое исполнительным комитетом Американской Ассоциации преподавателей юридических факультетов (ААПЮФ) в 1989 году.² Хотя нормы поведения, изложенные в упомянутом документе, отвечают на вопросы о правомерности поведения применительно к конкретным обстоятельствам, Положение не является нормативным актом дисциплинарного характера. Основной целью Положения, выдержанного главным образом в духе общих пожеланий, скорее является оказание помощи юристам–педагогам в понимании их обязанностей перед студентами, в качестве научных работников, перед коллегами, перед тем учебным заведением, где они работают и перед населением в целом.

¹ "In the spirit of Public Service": A Blueprint for the Rekindling of Lawyer Professionalism 19 (1986). («В духе системы государственной службы»: Проект возрождения профессионализма среди юристов 19 (1986)).

² См.: Statement of Good Practices by Law Professors in the Discharge of Their Ethical and Professional Responsibilities; AALS Handbook, www.aals.org/ethic.html. (Положение о соблюдении правил этики и поведения преподавателями юридических дисциплин при исполнении ими своих профессиональных обязанностей; Руководство ААПЮФ, www.aals.org/ethic.html).

5.2 Основные этические принципы преподавателей юридических дисциплин

Приведенные ниже основные принципы должны рассматриваться преподавателями в качестве ориентира при выборе этического варианта поведения в различных контекстах.

Уважение прав человека, его достоинства и индивидуальности (гуманизм)

Преподаватели уважают права и достоинство своих коллег и студентов, избегают предубеждения, любых форм нетерпимости, признают права других людей на собственные ценности, мнения и отношения.

Не допускается какая-либо дискриминация преподавателей и студентов по признакам расовой принадлежности, цвета кожи, вероисповедания, национальности, пола, сексуальной ориентации, полной или частичной инвалидности, возраста или политических убеждений. Преподаватели нетерпимы к поведению или высказываниям своих коллег или студентов в аудитории или вне её, основанным на стереотипах или предубеждениях, проистекающих из вышеуказанных признаков.

Сексуальные домогательства по отношению к студентам со стороны преподавателей и наоборот аморальны и категорически недопустимы. Преподаватели не пользуются своим положением или влиянием для склонения студентов к вступлению в половую связь с ними, равно как не создают студентам невыносимые условия для учёбы по причине сексуальных домогательств в любом виде.

Преподаватели соблюдают общечеловеческие нормы и этические стандарты делового поведения и стремятся во всех случаях действовать справедливо, честно и открыто как в отношении друг друга, так и в отношении других людей.

Вот как раскрыл смысл гуманизма великий педагог А. С. Макаренко: «Моим основным принципом (а я считал, что этот принцип не только мой, но и всех педагогов) всегда было: как можно больше требования к человеку, но вместе с тем и как можно больше уважения к нему».¹

«Умей чувствовать рядом с собой человека, умей читать его душу, увидеть в его глазах его духовный мир — радость, беду, несчастье, горе», — так говорил о гуманности В.А. Сухомлинский.²

Профессиональная компетентность и ответственность за качество профессиональной деятельности.

Преподаватели поддерживают высокий уровень компетентности в своей работе. Они признают необходимость постоянного повышения своего образовательного уровня, профессиональных знаний, мастерства; ведут научно-исследовательскую работу; используют современные научно-методические разработки в области преподавания.

Преподаватели постоянно повышают качество своих программ, владеют актуальными концепциями в области ключевых дисциплин, принимают ответс-

¹ Макаренко А. С. О воспитании / Сост. В.С. Хелемендик. 2-е изд., перераб. И доп. М., 1990 г.

² Сухомлинский В. А. Хрестоматия по этике / Предисл. О.В. Сухомлинский. М., 1990 г.

твенность за результат своей работы, поддержание авторитета своего учебного заведения.

Преподаватель прилагает все усилия к тому, чтобы стать и оставаться специалистом — экспертом в своей профессиональной практике и выполнении своих профессиональных обязанностей.

В свою очередь учебные заведения принимают на себя ответственность за предоставление условий для эффективного осуществления профессиональной деятельности; возможности для профессионального и личностного совершенствования.

Следуя принципу профессионализма, сотрудничества, творчества, учитель следует стилю научного поиска творческих находок, обновления профессиональных технологий, повышения педагогической компетентности и общей эрудиции.¹

Открытость

Деятельность преподавателя является открытой, прозрачной как для студентов и коллег, так и для широкой общественности. Это выражается в предоставлении соответствующей информации в ходе выступлений на научных конференциях, семинарах, публичных лекциях, через СМИ и на соответствующих сайтах учебных заведений.

В то же время, защищая свои авторские права и дорожа деловой репутацией ученого и педагога, преподаватель обеспечивает конфиденциальность профессиональной и иной информации в рамках осуществления своего права интеллектуальной собственности.

5.3 Этические нормы профессионального поведения преподавателей юридических дисциплин

Этические нормы взаимоотношений со студентами

Выступая в качестве педагога, преподаватели юридических дисциплин способны глубоко влиять на процесс формирования профессиональной компетентности и ответственности у своих студентов. Преподаватель должен помочь студенту осознать ту ответственность, которую берёт на себя юрист, решивший заниматься защитой справедливости, как в отношении отдельных людей, так и общества в целом.

Ввиду того, что на педагогов неизбежно ложится задача подавать образец профессионального поведения, они должны руководствоваться самыми строгими нормами профессиональной морали.

Преподаватели юридических дисциплин обязаны обращаться со студентами вежливо и уважительно, создавая такую обстановку, которая максимально пробуждала бы в студентах интерес к изучению предмета, а противоположные мнения по спорным вопросам получали бы одинаково непредвзятую оценку аудитории. Педагог должен формировать и защищать интеллектуальную свободу, как своих студентов, так и коллег. Если педагог выражает в аудитории точку зрения, получившую поддержку в процессе представления клиента или консультации, педагог должен дать все необходимые пояснения относительно обстоятельств рассматриваемого дела.

¹ См.: Наумчик В. Н., Савченко Е. А. Этика педагога: Учеб.–метод. Пособие. – 1999 г. С. 110.

В случае соответствующих обращений со стороны студентов преподаватель должен предоставить необходимые разъяснения по вопросам, связанным с учёбой, выбором области будущей профессиональной деятельности, а также профессиональными интересами. Выполняя эту задачу, преподаватель должен быть абсолютно уверен, что сообщаемая им информация является самой свежей и точной.

Составляя характеристику на студента, педагог должен быть максимально объективен и откровенен, не допуская при этом замечаний, унижающих человеческое достоинство.

Преподаватель, находящийся в тесном кровном родстве со студентом или в брачных отношениях, или состоящий в добрачных отношениях, должен избегать взятия на себя кураторских обязательств по отношению к таким студентам.

В свою очередь студенты должны честно и добросовестно следовать нормам поведения при подготовке и сдаче экзаменов, написании письменных заданий, работ и проектов.

Этика взаимоотношений научных работников

Главная задача системы высшего образования состоит в повышении, углублении и передаче знаний. Юридические вузы обязаны поддерживать атмосферу свободы и терпимости (толерантности), ибо только в такой атмосфере возможны поиск и свободное распространение знания. В свою очередь, преподаватели юридических дисциплин обязаны извлекать максимальную пользу из этой свободы для выполнения своих обязанностей как учёных.

В преподавательской работе, равно как и в научных исследованиях, при написании и опубликовании результатов научной деятельности, исследовательская работа одних является неотъемлемой предпосылкой научных изысканий для других. Иными словами, преподаватель–юрист должен находиться в курсе исследовательской работы своих коллег в области своей специализации и постоянно заниматься научной работой. С этой точки зрения, преподаватель — как учёный — всегда остаётся учащимся.

Преданность истине предполагает наличие у ученого интеллектуальной честности и широты взглядов. Преподаватель–юрист имеет право критиковать работу своих коллег. Однако он всегда должен заботиться о их чести, уважая при этом их право на личное мнение пусть даже неверное. При использовании чужой работы — будь эта работа выполнена коллегой–преподавателем или студентом — необходимо дать её общий обзор и указать конкретную ссылку. В серьёзном докладе требуется указать источник, какой бы области ни касалась идущая дискуссия.

Этические нормы взаимоотношений внутри педагогического коллектива

Преподаватели–юристы должны находиться в постоянном контакте со своими коллегами в целях обсуждения педагогических методов, содержания учебных курсов, возможных тем для научной разработки, текущих научных исследований и связанных с ними вопросов. Кроме редчайших случаев и если на то существуют веские причины, мешающие этому, преподаватели должны, как правило, положительно откликаться на просьбы со стороны вуза, в котором они работают, дать характеристику научной деятельности их коллег при решении

вопросов повышения по службе или оставления на прежней должности. Кроме того, преподаватели–юристы должны положительно отзываться на аналогичные просьбы, исходящие из других вузов.

Характеристика на любого коллегу, составленная в целях повышения его по службе или для оставления его на занимаемой должности, должна основываться исключительно на соответствующих научно–производственных критериях и учитывать действующие в данном вузе нормы, о чём и должно быть сообщено тому, на кого данная характеристика составлена.

Считая естественным со стороны коллег анализ и оценку своей профессиональной деятельности на всех ее этапах, преподаватель с уважением должен относиться к их критическим замечаниям и к принятым в процессе преподавания оценкам обратной связи студентов и коллег.

Преподаватели–юристы нередко приглашаются для участия в различных мероприятиях вне своего вуза. Деятельность такого рода может способствовать проникновению свежих идей как в аудиторные занятия, так и в научную работу, поэтому должна поощряться.

5.4 Этические нормы взаимоотношений с юридическим корпусом и общественностью в целом

Преподаватели–юристы играют уникальную роль, выступая в качестве связующего звена между действующими профессиональными юристами и студентами, только готовящимися стать профессиональными юристами. Важно, чтобы преподаватель полностью одобрял те обязательства, которые накладывает на него принадлежность к профессии юриста. Как минимум, преподаватель–юрист должен соблюдать нормы профессиональной этики, принятые юридической общественностью той страны или административно–территориальной единицы, где работает преподаватель. Преподаватель–юрист вправе исследовать, насколько широко простираются нормы профессиональной этики, на предмет выяснения их конституционности и надлежащего применения. Нормы, которые позволяли бы преподавателю иные формы поведения, должны быть предметом серьёзного рассмотрения факультетом и университетом.

Традиционным обязательством членов юридического корпуса является оказание бесплатных юридических услуг государственным службам и участие в различного рода мероприятиях на общественных началах. Подавая пример студентам, с одной стороны, и выполняя свои обязательства как члены правовой профессии, с другой, преподаватели–юристы также принимают на себя и это обязательство. Указанное обязательство может выполняться самыми разными способами, включая прямой контакт с клиентом через органы юридической помощи и государственного защитника (через юридические вузы или напрямую), участие в юридических аспектах деятельности государственных учреждений, чтение лекций в рамках программ повышения юридической грамотности, проведение занятий с учащимися государственных школ и другими группами по вопросам действующего законодательства, оказание консультационных услуг государственным служащим на местном уровне и в национальном масштабе, участие в законотворческой деятельности и других видах деятельности, направленной на совершенствование действующего законодательства.

5.5 Ответственность преподавателей юридических дисциплин за нарушение норм профессиональной этики

Как уже упоминалось в предыдущих параграфах, членство в ассоциациях преподавателей¹ предполагает принятие положения или кодекса профессиональной этики. Такой документ является своего рода общественным договором, добровольно заключенным причастными к ассоциации преподавателями. Соблюдение норм профессиональной этики при проведении научной работы, в преподавании, практической деятельности и при предоставлении услуг входит в сферу индивидуальной ответственности каждого преподавателя. Незнание или непонимание этических норм не является оправданием неэтичного поведения. В ситуации неопределенности или неуверенности относительно соответствия своих действий принятым нормам профессиональной этики, член ассоциации обязан проконсультироваться с коллегами или комиссией по этике.

При несоблюдении членом ассоциации указанных принципов, норм и правил, декларируемых положением или кодексом, он может подвергнуться моральным санкциям за их нарушение вплоть до исключения из членов ассоциации.

¹ Несмотря на назревшую необходимость и имеющиеся предпосылки, на сегодняшний день в Кыргызстане еще не создана национальная ассоциация преподавателей юридических дисциплин.

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

ГЛАВА VI. Нравственные начала уголовно–процессуального доказывания

6.1 Этика уголовно–процессуального доказывания

Установление истины — вот нравственная и первейшая задача, которая является неременным условием правосудия по уголовному делу. Следовательно, весь процесс от дознания и до судебного исследования по уголовному делу должен быть, безусловно, подчинен одной цели — *установлению истины*, без чего невозможно правосудие, то есть наказание адекватное преступлению, ибо «... проблема истины в уголовном процессе — это не только юридическая, но и в не меньшей мере этическая проблема».¹

Законом прямо возложена на суд (судью) обязанность установления истинны. Правосудие невозможно без установления истины. Именно поэтому А. Д. Бойков писал, что в уголовном процессе «истина котируется как одна из самых высоких моральных ценностей».² Судья не имеет права наказать невинного только потому, что обвинение оказалось сильнее защиты и, наоборот — оправдать виновного только потому, что защита оказалась сильнее обвинения. Поэтому, существует судебное разбирательство, где в процессе судебного исследования уголовного дела должна быть найдена *истина*. Если приговор суда будет вынесен по иным основаниям, не вытекающим из *истины*, то это будет отступлением судьи не только от закона, но и от требований его нравственного долга.

6.2 Презумпция невиновности

Презумпция невиновности — норма этическая. Ч. 1 ст. 89 Конституции КР бремя доказывания вины по уголовным и административным делам возлагает на обвинителя. Из этого вытекает, что *обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность*. Ч. 2 ст. 89 Конституции КР устанавливает, что доказательства, полученные с нарушением закона, являются несущественными. Ссылка на них в суде не допускается. Однако, Конституция КР не регламентирует такое понятие, как «невиновность подозреваемого до тех пор, пока его вина не будет доказана судом и приговор не вступит в законную силу». Тем не менее, *освобождение обвиняемого от обязанности доказывать свою невиновность — есть принцип презумпции невиновности в судопроизводстве Кыргызстана*, отражающий правовое положение личности в Республике и влекущее за собой важные нравственные и правовые последствия.

Нравственный (этический) аспект презумпции невиновности заключается в том, что принцип презумпции невиновности *обязывает следователя уже на стадии предварительного следствия полностью исключить обвинительный уклон ведения дела и, напротив, обнаружить всё, что может опровергнуть обвинение, всё, что смягчает ответственность обвиняемого или подозреваемого*. Это и есть правовой и нравственный долг следователя.

В судебном разбирательстве обязанность всестороннего исследования существа дела лежит на суде. Суд, слушая обвинение и защиту (состязатель-

¹ Проблемы судебной этики / Под ред. М. С. Строговича. М., 1974 г. С. 85.

² Бойков А. Д. Уголовное судопроизводство и судебная этика. М., 1989 г. С. 205.

ность), должен «очистить зерна от плевел» и сказать: «да, виновен» или «нет, не виновен». Тот, кто утверждает, что кто-либо виновен в преступлении, тот юридически и нравственно обязан доказать своё утверждение. Если же обвинитель, не имея достаточных и убедительных доказательств вины обвиняемого (подозреваемого) настаивает на виновности обвиняемого или подсудимого, то это обвинение *безнравственное*, следовательно, противозаконное.

В процессе правоприменения есть одно чрезвычайно важное обстоятельство. Несостоятельное обвинение могут поддержать судья, следователь, прокурор. А они являются должностными лицами, которые наделены государством властными полномочиями и именем государства могут применить меры принуждения. Вот здесь и проявляется нравственный облик обвинителя, который своим аморальным поступком ставит под сомнение не только правосудие, но и всю юридическую систему государства.

В таком случае возникает вопрос: имеют ли право на ошибку судья, прокурор, следователь? Ведь известная мудрость гласит: «не ошибается тот, кто не работает». К тому же и судья, и прокурор, и следователь такие же люди, как и все прочие, с достоинствами и недостатками интеллектуального, психологического и нравственного свойства. Добавим, что ошибка в любой деятельности, представляющей определенную сложность, не исключена. В уголовном же деле истину добыть бывает чрезвычайно сложно, а иногда и невозможно. Казалось бы, исходя из сказанного, следует признать право, например, судьи на ошибку. Так имеет ли право судья на ошибку, тем более что цена её может стоить судьбы, жизни человека?

Вот как на этот вопрос отвечает крупный ученый, посвятивший свою жизнь изучению уголовного процесса и судебной этике, М. С. Строгович, «... *право на ошибку никогда не вытекает ни в юридическом, ни в этическом отношении. Судебные ошибки были, имеются сейчас и с их возможностью приходится считаться в будущем. Но право судей на ошибку, равно как и право на ошибку следователей и прокуроров, при рассмотрении и разрешении уголовных дел не существует, такого права не было раньше, нет сейчас, и не будет в дальнейшем. Судебная ошибка, это всегда нарушение законности. У кого же и когда есть «право» нарушать законность! Право на ошибку в уголовном процессе — это аморальное, безнравственное представление и оно может породить только дальнейшее нарушение законности и нравственности*».¹

Что есть судебная ошибка? Прежде всего, это осуждение невиновного или оправдание преступника. Следовательно, утверждение, что судья имеет право на ошибку — *несостоятельно*.

Учитывая, что судебная ошибка вообще представляет собой утверждение, не соответствующее действительности, её, ошибку, следует квалифицировать, как решение суда о виновности или невиновности подсудимого и о мере наказания не соответствующее действительным обстоятельствам дела. Если, конечно, ошибка была не преднамеренной.

Судья ориентируется на внутреннее убеждение в основном при оценке доказательств. Закон и нравственные нормы, которыми обязан руководствоваться

¹ Строгович М. С. Проблемы судебной этики. М., 1974 г. С. 88.

ся судья, создают предпосылки для правильного формирования внутреннего убеждения. Но внутреннее убеждение складывается в условиях независимости судей, при их обязанности противостоять попыткам воздействия извне. Убеждение должно формироваться лишь на основании исследования обстоятельств дела и опираться на доброкачественные, достаточные и тщательно проверенные доказательства.

6.3 Этические основы использования отдельных видов доказательств

Этические требования к доказательственному материалу обусловлены тем, что собирают, разыскивают и оценивают их *люди*. Сами доказательства так же исходят от *людей*, которые или являются «первоисточником» сведений об обстоятельствах дела, или привлекаются к их исследованию. А поскольку все люди в той или иной степени субъективны, то становится очевидным, как важны их нравственные качества, особенно тех, кто оперирует доказательствами. Еще важнее нравственные качества законодательства, регламентирующего способы получения и использования доказательств различного вида.

Папская инквизиция, например, считала «лучшим свидетельством всего света» признание обвиняемого. При этом пытки являлись законным средством получения таких «доказательств».

Современный уголовный процесс запрещает принуждать человека свидетельствовать против себя (п. 11, ст. 85 Конституции К.Р.) Следовательно, никто не вправе принуждать подозреваемого (обвиняемого) вообще давать какие бы то ни было показания. Нравственное содержание этого запрета состоит в том, что обвинение или подозрение человека в преступлении обязан доказывать тот, кто обвиняет. В противном случае теряется значение принципа *презумпции невиновности*. Если ошибочно обвинен невинный человек, то унижены его честь и достоинство.

В отличие от свидетелей и потерпевших, *обвиняемый не несёт уголовной ответственности за заведомо ложные показания*. Что же получается, обвиняемый имеет «право на ложь»? Ни чуть не бывало! Отсутствие уголовной ответственности обвиняемого за заведомо ложные показания, вовсе не означает, его право на ложь. Речь идет не о праве на ложь, а об отсутствии уголовной ответственности за ложное показание. А это не одно и то же, ибо «признания» обвиняемого могут быть добыты противоправными средствами.

«Закон не установил в отношении подозреваемого и обвиняемого уголовную ответственность не только за отказ от дачи показаний, но и за ложные показания. Однако это вовсе не означает, что за ними признаётся право на ложь. Правдивость — нравственный принцип и никакого исключения для уголовного процесса закон не может делать, так как это означало бы поощрение аморальных действий».¹

Бывает так, что *обвиняемый не желает давать показаний* (это его право) или *дал ложные показания* (за это нет уголовной ответственности), но *обвинение пытается использовать это в качестве одного из доказательств его виновности*. Такое совершенно не допустимо, поскольку нарушает право обвиняемого свободно определять свою позицию по отношению к обвинению.

¹ Кокорев Л. Д., Котов Д. П. Этика уголовного процесса. Учебное пособие. Воронеж. 1993 г. С. 88.

Иногда, чтобы получить признание обвиняемого, используются методы противоречащие закону и нравственным нормам. Например, *используется положение закона о чистосердечном признании, как обстоятельстве, смягчающем ответственность*. Это настоящая уловка, поскольку «чистосердечностью признания» подозреваемый подтверждает свою вину.

Вопросы для повторения:

- 1) Какова основная задача уголовно–процессуального доказывания?
- 2) Каков смысл понятия «презумпция невиновности»?
- 3) В чем разница заведомо ложных показаний даваемых потерпевшим или свидетелем и обвиняемым?
- 4) Имеет ли права судья на судебную ошибку? Если нет, то почему?
- 5) В чем суть этики получения отдельных видов доказательств и их использования?

ГЛАВА VII. Этика предварительного следствия

7.1 Этические основы использования отдельных видов доказательств

Нравственный критерий в уголовно–процессуальных нормах выражается обычно в запретах. Как–то:

- 1) Запрет совершать действия, унижающие честь и достоинство подследственного;
- 2) Запрет разглашать сведения об интимных сторонах жизни подследственного;
- 3) Запрет домогаться показаний путём насилия, угроз, шантажа, обещаний и т. д.

Однако сами положения закона могут допускать различные толкования, что имеет место довольно часто, как в теории, так и на практике. Поэтому необходимо определить ряд требований, как правового, так и нравственного характера, которые относятся ко всем без исключения следственным действиям и соблюдение которых, обеспечивает законность и нравственность следствия в целом. Об этих требованиях мы уже говорили, повторим ещё раз. Это:

- 1) Непримируемое отношение к любым нарушениям буквы и духа закона, регламентирующего следственные действия;
- 2) Строжайшее соблюдение культуры уголовного процесса;
- 3) Объективность, принципиальность;
- 4) Исключение тенденциозности, предвзятости, недоверия, подозрительности, обвинительного уклона;
- 5) Стремление не причинять вреда отдельным лицам и коллективам при производстве любых следственных действий.

Следователи, отступающие от перечисленных норм, как минимум демонстрируют низкую культуру и квалификацию, отсутствие понятия о профессиональной этике юриста. А как максимум — не развитый профессиональный долг, дефект профессиональной совести, возможно, и преднамеренность в недобросовестных действиях.

Рассмотрим некоторые нравственные требования, которые подлежат безусловному выполнению при производстве основных следственных действий на стадии следствия по уголовному делу.

Допрос (ст. ст. 189 -195 УПК К.Р.)

Закон предусматривает следующие виды допроса:

- 1) Допрос подозреваемого;
- 2) Допрос обвиняемого;
- 3) Допрос потерпевшего;
- 4) Допрос свидетеля;
- 5) Допрос эксперта.

Цель любого допроса — получение сведений (показаний) об обстоятельствах, существенных для дела и способствующих установить истину. Иногда решить эту сложную задачу бывает чрезвычайно трудно, даже невозможно. Однако сие обстоятельство не освобождает следователя от безусловного соблюдения норм морали. Содержание допроса и нравственные проблемы, которые могут возникнуть при этом, часто и существенно различаются. Например, допрос обвиняемого, не признающего себя виновным и допрос свидетеля, дающего добросовестные и подробные показания. Естественно, внутреннее отношение следователя к упорствующему обвиняемому и добросовестному свидетелю будет разное, но это ни как не должно проявиться внешне, а тем более сказаться на обвиняемом.

Допрос с психологической точки зрения представляет собой беседу, регламентированную законом. Но это на первый взгляд. На самом же деле «беседы» находятся в заведомо не равном положении, ибо один имеет право и обязанность задавать вопросы, при этом, избирая предмет беседы и определяя тактику её ведения, а другой обязан только отвечать, причем точно и правдиво. (Только обвиняемый и подозреваемый не несут уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний). Согласимся, что психологическая атмосфера не очень располагает к «беседе», тем более что свидетель, потерпевший и эксперт постоянно находятся под угрозой уголовной ответственности. В такой ситуации следователь должен приложить максимум усилий, чтобы быть этичным и не показывать кто здесь главный и не вести «беседу» по принципу «здесь вопросы задаю Я».

Безнравственным, а, следовательно, и незаконным признается постановка навязывающих вопросов, которые провоцируют допрашиваемого на неправильный ответ, внушая ему информацию, которой он не располагает. Такая ситуация, естественно, противоречит требованию объективности и беспристрастности следствия.

Допрос свидетелей и потерпевших, производимый на основании показаний других лиц, нарушает право допрашиваемого давать показания сообразно со своей совестью, свободно и правдиво.

Во всех случаях допрос необходимо производить на должном культурном уровне поведения допрашивающего, то есть при соблюдении должностным лицом корректности, вежливости, проявления внимания и уважения к личности допрашиваемого, полностью, исключая попытки в любой форме унижить достоинства допрашиваемого.

Категорически недопустимо обращаться к допрашиваемому, равно как и к любому участнику уголовного дела на «ты». В. Е. Гольдин утверждает, что

«Среди взрослых неравноправное «ты» (когда человек обращается на «ты»), а в ответ требует лишь «вы») — проявление крайней невежливости, противоречие самим основам нашего общества».¹

Очная ставка (ст. 196 УПК КР)

Очная ставка проводится при наличии противоречий в показаниях ранее допрошенных по делу лиц. При подготовке к очной ставке нельзя их участников ориентировать на заранее определенные результаты, обоснованные доверием следователя к кому-либо из сторон очной ставки. Следователь имеет право лишь сообщить сторонам о наличии противоречий в показаниях сторон, вызвавших необходимость очной ставки.

Недопустимо так же, как бы следователь проявлял своё отношение к показаниям допрашиваемых и задавал при этом наводящие вопросы, в какой бы форме они не выражались.

Недопустима очная ставка между взрослыми и несовершеннолетними.

Недопустима очная ставка между обвиняемым, подозреваемым и потерпевшим, только что перенесшим тяжелую эмоциональную травму. Недопустима очная ставка между тем, кто не может дать показаний о фактах, интересующих следователя, и тем, кто подробно о них рассказал, ибо такая очная ставка не имеет законных оснований.

Во время очных ставок, следователь обязан, воздержаться от проявления своего отношения к показаниям допрашиваемых. Более того, следователь должен принять возможные меры для предотвращения взаимных оскорблений и унижений сторон.

Осмотр места происшествия (ст. 177 УПК КР)

Участники осмотра места происшествия — это следователь и понятые. Казалось бы, какие могут быть коллизии и осложнения? Однако и в этом случае следственное действие происходит в обстановке общения с различными людьми, а потому имеет нравственные аспекты.

Прежде всего, осмотр места происшествия это одна из форм проникновения в жилище и некоторое вмешательство в личную жизнь. Не случайно п. п. 6,7 ст. 16 Конституции КР гарантирует неприкосновенность частной жизни и неприкосновенность жилища. Однако, например, в ст. 25 Конституции РФ проникновение в жилище предусмотрено только по решению суда. В Конституции же Кыргызской Республики (п. 7 ст. 16) лицу, в жилище которого проникли без его согласия, предоставляется право обжаловать в судебном порядке законность этих действий уже как постфактум.

Осмотр должен ограничиться только обследованием предметов, имеющих *непосредственное* отношение к происшествию. Осмотр в жилом помещении *не должен подменять обыск*.

Обнаруженные при осмотре факты, могут относиться к интимной стороне жизни тех или иных лиц, а потому должны оберегаться от разглашения.

Если на месте осмотра имеется труп, то недопустимо бесцеремонное грубое обращение с телом.

¹ Гольдин В. Е. Речь и этика. М., 198 г. С. 73.

Экспертиза трупа должна проводиться при самом ограниченном круге участников. Понятым желательно приглашать из числа сотрудников кладбища, заранее предупредив их о предстоящих действиях. Это делается потому, что работники кладбища привычны к обращению с трупом, что уменьшает нежелательного стрессового состояния понятым.

Освидетельствование (ст. 180 УПК КР)

Осмотр тела человека в целях обнаружения на нем следов преступления или характерных примет — требует особого внимания к нравственной стороне его совершения.

- 1) Следователь не присутствует при освидетельствовании лица другого пола;
- 2) Понятые должны быть того же пола, что и освидетельствуемый;
- 3) На осмотр частей тела или их фотографирование, особенно скрываемых одеждой, должно быть получено согласие освидетельствуемого.

Может возникнуть вопрос о принудительном освидетельствовании обвиняемого или подозреваемого. Это действие проводится в исключительных случаях и только после того, как следователь принял все необходимые меры для того, что бы убедить обследуемого в необходимости освидетельствования.¹

Свидетель и потерпевший не могут подвергаться принудительному освидетельствованию.

Обыск (ст. ст. 184-185 УПК КР)

Обыск — следственное действие по собиранию доказательств. Из всех следственных действий, обыск, пожалуй, в наибольшей степени стесняет права гражданина, а потому требует особо четкого соблюдения нравственных норм. «Эти следственные действия до такой степени вносят смуту в жизнь честного человека и в отношении к нему окружающих, что должны быть предпринимаемы с большой осторожностью», предупреждает А. Ф. Кони.²

Потребность в обыске возникает, если для этого есть достаточное законное основание и необходимость по обстоятельствам дела. В этом случае обыск нравственно оправдан. В КР незаконное производство обыска, то есть без решения суда, квалифицируется как грубое нарушение конституционных прав граждан.

При производстве обыска следователь должен обеспечить:

- а) присутствие лица, у которого производится обыск или других лиц предусмотренных УПК Кыргызской Республики;
- б) удаления детей проживающих в обыскиваемом помещении и размещении их в другом месте;
- в) изолирование больных, если таковые имеются в обыскиваемом помещении с тем, что бы обыск ни мог отрицательно влиять на их состояние.

Из этических соображений, предметы и документы, относящиеся к интимным сторонам жизни обыскиваемого и не имеющие отношения к делу, не должны предьявляться другим лицам, в том числе и понятым. Не подлежит оглашению не относящаяся к делу личная переписка.

¹ См.; Любичев С. Г. Указ. Соч. С. 57.

² Кони А. Ф. Избранные произведения. М., 1959 г. Т. 1. С. 607.

Как обычно после обыска, в жилище обыскиваемого возникает беспорядок. Следователь обязан принять меры к восстановлению обычного состояния жилища.

Сам факт обыска, независимо от его результатов, бросает тень на репутацию обыскиваемого гражданина. Поэтому возникает необходимость каких-то мер по реабилитации таких лиц, особенно если они не виновны. В. В. Леоненко в качестве одного из вариантов предлагает официальное уведомление местных органов власти, жилищных органов, руководство по месту работы этих лиц об их непричастности к преступлению.¹ Правда возникает другая проблема. Если до того об обыске знало ограниченное количество лиц, то после «реабилитации» о нем узнает вся общественность, реакция которой может оказаться неоднозначной. К тому же нет юридической процедуры проведения подобной «реабилитации».

Обыск, как правило, сопровождается повышенным эмоциональным напряжением домочадцев, в результате чего могут возникнуть нежелательные эксцессы. Поэтому, следователь должен проявить повышенную выдержку и тактичность, не допуская ни малейшего действия способного унизить честь и достоинство обыскиваемого, излишней подозрительностью или обвинительным уклоном при общении с обыскиваемым.

Предъявление для опознания (ст. ст. 197-198 УПК КР)

Для опознания предъявляется лицо в группе других лиц, которые, по возможности, должны быть сходны с опознаваемым по внешности. Этическая сложность в том, что не каждому приятно стоять рядом с обвиняемым, да ещё и с риском быть «опознанным» в силу внешней схожести.

Опознающего нельзя «готовить» наводящими вопросами. Опознающий должен действовать без принуждения или внушения.

Аналогичны требования и к остальным следственным действиям, как то:

- а) следственный эксперимент;
- б) наложение ареста на имущество;
- в) выемки;
- г) получение образцов для сравнительного исследования;
- д) контроль за телефонными и иными переговорами.

Все следственные действия независимо от их результатов должны быть тщательно, объективно, полно и точно оформлены протоколом следствия. Уклонение от составления протокола недопустимо. Если, например, следователь в результате допроса или иного следственного действия обнаружил, факты, опровергающие его версию, которую он считал истиной и не составил по этому поводу протокол, то он практически утаил существенные для дела данные, чем совершил незаконный и аморальный поступок.

Показания допрашиваемого должны заноситься в протокол от первого лица, максимально точно, с сохранением стиля и манеры речи, присущей допрашиваемому. Не следует «редактировать» изложение показаний при внесении их в протокол. Любые отступления от требований закона при составлении протоко-

¹ Леоненко В. В. Профессиональная этика участников уголовного судопроизводства. Киев. 1981 г. С. 71.

ла — безнравственны. По сути — это фальсификация следственных материалов, что наносит иногда невосполнимый моральный и правовой ущерб, поиску истины, наводя, при этом, следствие на ложный путь расследования. Результатом нарушения требований к составлению протокола может стать осуждение невинного и оправдание виновного.

Вопросы для повторения:

- 1) Каковы общие нравственные требования к деятельности следователя?
- 2) Особенности этики следственных действий.
- 3) Какими тремя правилами должен руководствоваться следователь?
- 4) Каковы должны быть нравственные критерии следователя, за которые он несет личную ответственность?
- 5) Каковы две группы людей, с которыми следователь вступает в нравственные отношения?
- 6) Каковы обязанности следователя по обеспечению прав участников по уголовному делу?
- 7) Что запрещено следователю в уголовно–процессуальных нормах?
- 8) Виды допроса.
- 9) Очная ставка и требования к ней.
- 10) Каковы требования к осмотру места происшествия?
- 11) Каковы правила освидетельствования?
- 12) Каковы требования к производству обыска?
- 13) Каков порядок предъявления к опознанию?
- 14) Каковы требования к протоколу следственных действий?

ГЛАВА VIII. Нравственные начала осуществления правосудия

8.1 Мониторинг нормативно–правовых актов

Кыргызской Республики, регулирующих правовой статус и этические аспекты в деятельности судей

Любая деятельность представителей юридических специальностей регулируется сводом определенных нормативно–правовых актов. К числу нормативно–правовых актов регламентирующих правосудие и профессиональную деятельность судьи относятся:

- Конституция КР от 5 мая 1993 г. в редакции Закона от 18 февраля 2003 г.;
- УПК КР 1999 г.;
- ГПК КР 1999 г.;
- Конституционный закон о статусе судей КР от 30 марта 2001 г. № 35;
- Закон КР о Конституционном суде Кыргызской Республики от 18 декабря 1993 г. № 1335–ХІІ;
- Закон КР о Верховном суде Кыргызской Республики и местных судах от 18 июля 2003 г. № 153, в редакции Закона от 10 июля 2004 г.;
- Кодекс чести судьи КР. Принят на II Съезде судей судов КР 7 декабря 1996 г.

Статья 7 Конституции КР закрепляет принцип разделения властей на законодательную, исполнительную, судебную ветви, их согласованного функционирования и взаимодействия. Также указано, что судебную власть представляют Конституционный суд, Верховный суд, местные суды и судьи КР. Вопросам

обще конституционного правового статуса судов и судей посвящается глава 6 Конституции КР.

Процессуальные кодексы (УПК, ГПК) КР определяют порядок работы судей, в частности, определяют статус судьи как участника судопроизводства, общие условия судебного разбирательства, вынесение судом соответствующего решения и другие вопросы.

Более подробно и детально правовое положение судей судов Кыргызской Республики раскрывает Конституционный закон о статусе судей КР. Он рассматривает требования, предъявляемые к кандидатам на должность судьи Конституционного суда, Верховного суда, местных судов, и порядок наделения судей этих судов полномочиями; принятие присяги судьями; гарантии независимости судьи; ответственность судьи; прекращение полномочий судьи и другие вопросы.

Законодательство о Конституционном суде, Верховном суде и местных судах КР полностью посвящается вопросам правового статуса этих судов, т. е. их полномочиям, принципам деятельности, системе, составу, структуре и т. д.

Нравственные требования к деятельности судей приобрели особое значение, когда вступил в действие кодекс чести судьи КР. Этот нормативный документ усиливает внедрение в деятельность судей нравственных норм и юридическую оформленность при их реализации. В частности, статья 1 Кодекса чести судьи КР утверждает, что судья в своей деятельности обязан руководствоваться наряду с Конституцией, принимаемыми в соответствии с ней законами и иными нормативными актами, общепринятыми нормами нравственности и правилами поведения, способствовать утверждению в обществе уверенности в справедливости и независимости суда.

К сожалению, вышеуказанные нормативные акты в основном раскрывают процессуальную сторону судебной деятельности, а нравственно—этическая сторона деятельности судей разработана не полно.

8.2 Понятие профессиональной этики судьи

Правосудие в КР осуществляется только судом путем рассмотрения и разрешения судьями судов дел, отнесенных к их ведению.

Осуществление правосудия призвано обеспечить справедливость, права и интересы личности. Для этого правосудие должно базироваться на правовых и нравственных началах. Законность и нравственность в правосудии находятся в неразрывном единстве. Закон должен отвечать требованиям нравственности, а его применение судом не должно противоречить нравственным нормам. Единство законности и нравственности в реализации правосудия способствует обеспечению основных прав и свобод человека.

Необходимость повышения общего культурного уровня судопроизводства предъявляет строгие этические требования к участникам судебного процесса. Эти требования связаны с проявлением уважения к суду, к процессуальному оппоненту, потерпевшему, свидетелям, подсудимому.

Судьи (англ. judge) — лица, наделенные в конституционном порядке полномочиями осуществлять правосудие и исполняющие свои обязанности на профессиональной основе в Конституционном суде, Верховном суде Кыргызской

Республики и других судах общей юрисдикции — судах областей, районов, городов, а также в военных судах (ст. 1 Закона «О статусе судей»).

Профессиональная этика судьи — это нравственная сторона деятельности судьи, связанная с вынесением:

- а) справедливых решений;
- б) равноправным отношением к сторонам;
- в) объективностью и полнотой рассмотрения обстоятельств дела;
- г) ответственностью перед государством, народом и своей совестью;
- д) подчинением только закону.

Справедливость — это цель деятельности судьи, в результате которой невиновный освобождается от наказания, а виновный несет наказание. Наивысшая точка справедливости наступает тогда, когда судьи принимают решения, не противоречащие Конституции и законам государства. Также справедливость подразумевает равное отношение судей к лицам различных положений отстаивающие свои права в процессе.

Равноправное отношение к сторонам — это обеспечение реального равенства в суде, равных реальных возможностей отстаивать свои права перед судом людей, занимающих разное социальное, служебное, имущественное положение.

Объективность — означает, что судьи не должны поддаваться различным влияниям, стремящимся воздействовать на них, а решать дела на основании реальных доказательств добытых в результате судебного процесса, руководствуясь при этом собственной совестью и личным убеждением.

Ответственность — отвечать за свои действия (бездействия) перед государством, народом, законом и своей совестью.

Беспристрастность — проявляется в отсутствии заинтересованности при принятии судебных решений в пользу одной стороны. Судьи подчиняются только закону и должны действовать лишь в интересах справедливости.

Кроме этого, при осуществлении своей деятельности судья должен:

- проявлять стремление глубоко разобраться в существе вопроса;
- уметь выслушать и понять иную позицию;
- терпеливо, вежливо, тактично и уважительно относиться к участникам судебного разбирательства и другим лицам, с которыми он общается при исполнении служебных обязанностей.

Итак, профессиональная этика судьи — это основанная на справедливости, равноправности, объективности, ответственности и беспристрастности профессиональная деятельность судьи в судебном процессе.

8.3 Роль судьи в обеспечении нравственного характера судебного разбирательства

Судебное разбирательство — решающая стадия установления истины, где участникам дается возможность представлять доказательства и защищать свои интересы. Именно на этой стадии, на основе состязательности и равноправия сторон судом непосредственно исследуются обстоятельства дела, заслушиваются показания участников процесса и принимается решение.

Состязательность судебного разбирательства — это состязание в полемической форме защиты и обвинения. Главная задача состязания — установление истины. Государственный обвинитель и адвокаты (защитники) — произносят речи, в которых анализируют и обобщают факты, подлежащие доказыванию по делу, пытаются повлиять на решение вопросов, которые суд будет учитывать при вынесении приговора.

Непосредственность судебного разбирательства — означает, что судьи, рассматривающие дело, лично должны быть информированы об исследуемых фактах, получая их непосредственно из первоисточника. Иначе говоря, суд заслушивает показания подсудимого, потерпевшей стороны, свидетелей, заключение эксперта, осматривает вещественные доказательства, оглашает протоколы и иные документы, проводит другие судебные действия по исследованию доказательств. Естественно, приговор суда должен быть основан лишь на тех доказательствах, которые были исследованы в судебном заседании.

Устность судебного разбирательства — заключается в том, что судебное разбирательство происходит путем заслушивания устных показаний участников процесса. Соответственно не допускается дача показаний в письменном виде. А документы, на которые ссылаются стороны, должны оглашаться судом.

Открытость судебного разбирательства. Как правило, судебное разбирательство проводится открыто и гласно. Закрытое судебное разбирательство проводится в исключительных случаях, когда гласное разбирательство дела может привести к разглашению охраняемой законом государственной, военной, коммерческой тайны, или по делам о половых и других преступлениях в целях предотвращения разглашения сведений об интимных сторонах жизни участвующих в деле лиц, либо сведений, унижающих их достоинство, а также в случаях, когда этого требуют интересы обеспечения безопасности участников процесса и свидетелей, членов их семей или близких родственников.

В целях охраны тайны переписки и телеграфных сообщений, личная переписка и личные телеграфные сообщения граждан могут быть оглашены в открытом судебном заседании только с согласия лиц, между которыми эта переписка и телеграфные сообщения происходили. В противном случае такая переписка и телеграфные сообщения оглашаются и исследуются в закрытом судебном заседании. Указанные правила применяются и при исследовании звуковых и видеозаписей, носящих личный характер.

В судебном разбирательстве именно на судью во всех случаях возлагаются обязанности обеспечивать соблюдение в судебном заседании таких принципов, как законность при судопроизводстве (ст. 6 УПК КР), осуществления правосудия только судом (ст. 7 УПК КР), уважение прав, свобод и достоинства личности (ст. 10 УПК КР), неприкосновенность личности (ст. 11 УПК КР), презумпция невиновности (ст. 15 УПК КР). Особо необходимо подчеркнуть обязанность судьи вести судебное разбирательство на основе принципа состязательности сторон. Пункт 5 ст. 15 УПК КР говорит о том, что суд не выступает на стороне обвинения или защиты и не выражает, каких бы то ни было интересов, помимо интересов права. Суд, сохраняя объективность и беспристрастность, создает необходимые условия для осуществления сторонами их процессуальных прав

и обязанностей. Суд гарантирует каждому в любой стадии процесса возможность осуществлять право на судебную защиту его прав и свобод. В отношении участников судебного процесса не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство, судом обеспечивается право делать заявления, давать показания, заявлять ходатайства, знакомиться со всеми материалами дела, выступать в суде на родном языке и пользоваться услугами переводчика.

Все доказательства представленные суду оцениваются судьей по своему внутреннему убеждению, основанному на совокупности имеющихся в деле доказательств, руководствуясь при этом законом и совестью.

Судья не в праве до вынесения решения высказывать свое мнение по поводу виновности или невиновности подсудимого.

Этика отправления правосудия требует, чтобы в течение всего судебного разбирательства судья проявлял тактичность, корректность, выдержку, внимательно выслушивал речи всех участников судебного процесса.

Таким образом, *правила судебной этики — это установленные нормами права и нравственности поведение судьи и других участников процесса во время судебного разбирательства.*

Грубость, бестактность, унижение достоинства личности должны немедленно пресекаться судьей, а нарушители предупреждаются, либо удаляются из зала судебного заседания, либо подвергаются денежному взысканию (ст. 271 УПК КР).

Судебное разбирательство происходит в условиях, обеспечивающих нормальную работу суда и безопасность участников процесса. В зале должна быть уважительная обстановка к суду. При входе судьи (судей) все встают. Все участники дают показания, обращаются к суду и делают заявления, стоя со словами «Ваша честь», «Уважаемый суд», если этому не препятствует физическое состояние участников.

8.4 Взаимоотношение судьи с участниками процесса

Во время судебного разбирательства судья имеет непосредственное отношение с прокурором, подсудимым, защитником, потерпевшим, гражданским истцом или гражданским ответчиком, свидетелем и иными участниками судопроизводства.

Во взаимоотношениях в ходе судебного разбирательства участники обязаны:

- уважать и соблюдать моральные нормы, принятые в обществе;
- соблюдать такт в споре;
- быть сдержанными в оценках личности и поведения участников процесса.

Они не вправе:

- проповедовать аморальные взгляды;
- демонстрировать пренебрежение нравственным ценностям;
- унижать достоинство участвующих в деле других лиц.

Взаимоотношение судьи с прокурором и адвокатом рассматриваются в других главах работы. Далее рассмотрим нравственно–этическую сторону во взаимоотношениях судьи с остальными участниками судебного разбирательства.

Взаимоотношение судьи с подсудимым. Подсудимый во время судебного разбирательства обязан подчиняться распоряжениям председательствующего в суде, не покидать зал судебного заседания без разрешения председательствующего, соблюдать порядок в здании заседания суда.

При судебном разбирательстве председательствующий задает вопросы подсудимому после допроса его сторонами, однако уточняющие вопросы могут быть заданы в любой момент его допроса. Тон судьи должен быть только доброжелательным, как бы очевидна ни была вина подсудимого, а обращение только на «вы». Ни в коем случае не допустимо унижение чести и достоинства подсудимого. Это требование судебной этики. Аналогичными должны быть отношения судьи с потерпевшим, гражданским лицом и гражданским ответчиком, свидетелями.

8.5 Нравственное содержание приговора и иных решений суда

Приговор — результат судебного разбирательства, итог отдельно взятого дела.

При постановлении приговора судья несет в полной мере ответственность за судьбу подсудимого, за безошибочное, справедливое разрешение дела. Судья при постановлении приговора должен понимать социальное значение принимаемого решения и руководствуясь объективностью, беспристрастностью, справедливостью, честностью, гуманностью и принципиальностью, оценивать доказательства по своему внутреннему убеждению и принимать решение.

В соответствии со ст. 311 УПК КР приговор постановляется судом в отдельном помещении. Во время постановления приговора в помещении может находиться лишь судья, председательствовавший по данному делу. Присутствие иных лиц не допускается. При наступлении ночного времени, а при необходимости и в течение дня судья вправе сделать перерыв для отдыха. Постановление приговора прерывается также на выходные и праздничные дни.

К существу и форме приговора, как и других процессуальных решений, предъявляется ряд требований и в первую очередь законность и обоснованность. Так, согласно ст. 310 УПК КР приговор суда должен быть:

- законным, то есть, постановлен с соблюдением всех требований закона;
- обоснованным, то есть, постановлен на основании всестороннего и объективного исследования представленных суду доказательств;
- справедливым, то есть, осужден только виновный в преступлении, а невиновный оправдан. Справедливость проявляется так же при назначении подсудимому наказания вида срока и вида наказания.
- мотивированным, то есть в приговоре приведены аргументы в обоснование содержащихся в нем решений.

Форма приговора отражает такие нравственные моменты как, например, в оправдательный приговор не допускается включение формулировок, ставящих под сомнение невиновность оправданного (ст. 321 УПК КР); не допускается включение в приговор указания на совершение преступления лицом, уголовное дело в отношении которого, не рассматривалось в данном судебном заседании.

Судебные инстанции, проверяющие законность и обоснованность приговора, также должны выносить решения соответствующие требованиям нравственности, гуманности, справедливости, объективности.

Вопросы для повторения:

- 1) Понятие «профессиональная этика судьи».
- 2) Кто ответственен за обеспечение этичности судебного разбирательства?
- 3) Каковы меры воздействия на нарушителей требований эти в судебном разбирательстве?
- 4) Каковы этические требования к приговору суда.

ГЛАВА IX. Этика судебных прений

9.1 Нравственное значение судебных прений

Судебные прения — яркая и обычно эмоциональная часть судебного разбирательства, где наглядно проявляется состязательное начало процесса. Судебные прения — это борьба мнений сторон процесса, интересы которых обычно не совпадают. Но какова бы ни была борьба и эмоции их сопровождающие, общие *требования* нравственного характера в равной степени относятся к любому участнику прений. Это те требования, которые А. Ф. Кони связывал с этическими началами, с представлением о том, что нравственно дозволительно или недозволительно в судебных прениях.¹

Участники судебных прений должны уважать и соблюдать моральные нормы, принятые в обществе и о которых мы уже довольно подробно говорили.

Стороны в судебных прениях должны оказывать уважение суду, содействовать поддержанию его авторитета. Оценка поведения судьи в процессе участниками судебных прений не допускается.

Во время судебных прений каждый их участник обязан быть тактичным в споре с теми, чье мнение он не разделяет, а так же быть уважительным и сдержанным в оценке личности и поведения каждого участника судебных прений на суде (экспертов, свидетелей, переводчиков).

Оценка поведения судей участниками судебных прений, недопустима ни при каких условиях.

Особые требования предъявляются к прокурору, адвокату и потерпевшему, которые не вправе лгать суду, сообщать ему заведомо ложные сведения и на этом строить свои судебные речи. Русский юрист П. С. Пороховщиков писал: «Суд не может требовать, истинны от сторон, ни даже откровенности: они обязаны перед ним только к правдивости».²

Разница позиций прокурора и адвоката обусловлена их ролью во время судебных прений. Если прокурор обязан быть объективным и не вправе игнорировать то, что говорит в пользу защиты, отказаться от обвинения, когда в суде оно не подтвердилось, то защитник (адвокат) действует только в интересах защиты, и позиция его, естественно, односторонняя. Отказаться от защиты и в случае полного согласия с обвинителем он не имеет права.

Нравственное значение судебных прений состоит в том, что они должны способствовать нравственному воспитанию подсудимого, потерпевшего, свидетеля, других участвующих в деле лиц, а также публики присутствующей в зале суда.

¹ Кони А. Ф. Собр. Соч., В 8 т. Т.4. М., 1967 г. С. 66.

² Серёгин П. Искусство речи на суде. М., 1960 г. С. 202.

9.2 Этика речи прокурора

Прокурор, произнося обвинительную речь, в стадии судебного расследования, выполняет от имени государства функцию *уголовного преследования*. Но это не освобождает прокурора от обязанности исполнять все выше перечисленные нормы нравственности и быть объективным. Однако, убедившись в виновности подсудимого, с учетом всего, что говорит в пользу подсудимого, прокурор заявляет о том суде. Делает он это «со спокойным достоинством исполняемого долга, без пафоса, негодования и преследования какой либо иной цели, кроме правосудия, которое достигается не непременно согласием суда с доводами обвинителя, а непременно выслушиванием их».¹ Защищая интересы общества, выступая от имени государства, прокурор, в то же время, *призван охранять законные интересы подсудимого, его достоинство. В этом нравственная суть выступления обвинителя.*

Характеризуя подсудимого, прокурор должен исходить из того, что в отношении последнего действует *презумпция невиновности*. Если судебное разбирательство не подтвердило данные предварительного следствия, то *прокурор обязан отказаться от обвинения*. Это одна из отличительных черт участия прокурора в процессе. Поэтому оценки качеств подсудимого, как человека, должны опираться на бесспорно доказанные факты и не выходить за пределы того, что имеет юридическое значение по данному делу.

А. Ф. Кони писал, что прокурор, «исполняя свой тяжелый долг, служит обществу. Но это служение только тогда будет полезно, когда в него будет внесена строгая нравственная дисциплина, и когда интерес общества и человеческое достоинство личности будут ограждаться с одинаковой чуткостью и усердием».²

Таким образом, главное, что определяет нравственную характеристику всей речи прокурора–обвинителя — правильность его речи по существу, справедливость выводов, которые он представляет на рассмотрение суда.

Речь прокурора не должна быть политизирована, как это было до недавнего времени. Вместо этого правильней и полезней охарактеризовать правовые и нравственные особенности уголовного дела, рассматриваемого судом, дать оценку опасности преступления и специфике дела. Именно так и поступал знаменитый юрист А. Ф. Кони, будучи прокурором.³

Осуждая фразерство иных прокуроров–обвинителей, которые существо дела подменяли политическими лозунгами и «красноречием» путем общих утверждений и заявлений А. Ф. Кони не без иронии писал: «Обвинитель должен быть силен в доводах, а не в эпитетах».⁴ В своей речи государственный обвинитель должен излагать фактические обстоятельства дела только так, как они установлены в результате судебного следствия.

Центральное место в обвинительной речи прокурора должен занимать анализ доказательств, исследованных на суде и обоснованные выводы о доказательности или недоказательности обвинения.

¹ Кони А.Ф. Собр. Соч. Т. 4. С. 62.; См. также Смирнов В. Суд, государственный обвинитель и адвокат: этика взаимоотношений. // Российская юстиция. № 6. 1995 г. С. 39–40.

² Там же. Т. 4. С. 62–63.

³ См. там же. Т. 3.

⁴ Там же. Т. 4. С. 130.

Юридическая оценка деяния, построенная на доказательных аргументах и глубоком понимании сущности применяемого материального закона, должна быть неотъемлемым элементом обвинительной речи прокурора.

В речи прокурора должна быть дана объективная характеристика личности подсудимого основанная на установленных в суде фактах.

Прокурор не имеет права «вменять в вину» подсудимому то, что он не раскаялся или не признал себя виновным, или не дал показаний, сославшись на нежелание отвечать на вопросы или забывчивость.

Таким образом, речь обвинителя должна состоять из следующих элементов:

- 1) Характеристики особенностей рассматриваемого дела;
- 2) Характеристики правовых и нравственных особенностей уголовного дела;
- 3) Изложения фактического обстоятельства дела;
- 4) Анализа доказательств;
- 5) Юридической оценки деяния;
- 6) Характеристики личности подсудимого.

Естественно, в речи прокурора абсолютно недопустимы насмешки над подсудимым, грубость, оскорбительные характеристики или заявления по поводу наружности подсудимого, его национальности, веры, физических недостатков. Нарушение перечисленных нравственных норм несовместимо с понятием цивилизованное судопроизводства.

Важнейшим требованием к обвинительной речи прокурора является недопустимость предрешенного обвинительного уклона, ибо это прерогатива судьи (суда). Если прокурор, произнося обвинительную речь безапелляционен в своих выводах, то это, прежде всего, подавляет психику подсудимого, вина которого еще не доказана. Подавленное состояние подсудимого мешает последнему логически мыслить и давать правдивые показания. Всё вместе взятое мешает суду отправлять правосудие.

9.3 Этика речи адвоката

В состязательном судебном процессе, адвокат (защитник), естественно, противостоит стороне обвинения, поскольку обязан защищать подзащитного. Нравственная составляющая положение адвоката много сложнее чем обвинителя (прокурора).

Представьте себе, что на стадии судебного разбирательства рушатся основы защиты, выстроенные на данных предварительного следствия. Как должен поступить защитник: признать вину подзащитного и строить свою речь на смягчении участи подзащитного или до конца стоять на позициях защиты подзащитного?

В первом случае, защитник, признавший вину подсудимого, помимо его воли переходит на позицию обвинителя, оставляя подзащитного без помощи, без защиты. Теперь, с точки зрения этики и права, создаётся парадоксальная ситуация: в процессе состязаются не обвинитель и защита, а обвинитель и защита, с одной стороны «баррикады», а с другой стороны — обвиняемый, представленный самому себе с его проблемами. Получается, что защита практически «капитулировала», нарушив, тем самым, гарантированные конституцией права подсудимого.

Но с другой стороны, защита поступит безнравственно, не признав очевидную и доказанную в процессе судебного разбирательства вину подзащитного. Как быть? Ведь главная задача защитника — не действовать во вред обвиняемому.

Возникает ситуация, когда соблюдение одной нравственной нормы, влечет за собой нарушение другой нравственной нормы.

В этом случае, предпочтение, всё же, нужно отдать нравственной обязанности адвоката до конца защищать от обвинения другого человека, который доверил свою судьбу адвокату и надеялся на его профессиональную помощь. В этом и особенность положения защиты в сравнении с обвинением.

Если, например, прокурор, обнаружив в процессе судебного разбирательства несостоятельность обвинения, может и должен отказаться от обвинения и это будет высоко нравственно, то аналогичный поступок защитника, обнаружившего, что вина подзащитного доказана — напротив, будет безнравственен.

Защитник вправе принимать только лишь нравственно допустимые приёмы защиты. Он, в частности, не вправе лгать суду, склонять суд к неправде, хотя бы это было выгодно его подзащитному. Я. С. Киселев пишет: «У адвоката не только нет права на ложь, не только нет права на использование искусственных надуманных, фальсифицированных доказательств — у него нет права и на неискренность, нет права на лицедейство».¹

Защищая конкретного человека от обвинения в преступлении, адвокат не может оправдывать само преступление. «Защита преступника обращалась в оправдание преступления, причем, искусно извращая нравственную перспективу дела, заставляя потерпевшего и виновного меняться ролями ...».²

Защитник, по выражению А.Ф. Кони, — «друг, советник» обвиняемого. Речь защитника должна в концентрированной форме представить суду всё то положительное, что характеризует личность и поведение подсудимого. Ю. И. Стецовский пишет, что адвокату очень важно «стремиться ограничить защиту тем минимумом, который действительно необходим для опровержения обвинения или смягчения ответственности подзащитного. Всякие заявления защитника против других лиц можно считать оправданными, если без этого нельзя осуществить защиту обвиняемого, доверившего защитнику свою судьбу. Защитник должен быть предельно тактичным и сдержанным в отношении тех обвиняемых, против которых направлена его аргументация».³

Судебная речь защитника тогда успешна, когда он владеет искусством доказывать, убеждать, спорить и приёмами судебного красноречия. С развитием демократизации общества, развивается и принцип состязательности в судебном процессе, поэтому перечисленные качества адвоката приобретают всё более актуальное значение

Вопросы для повторения:

- 1) Понятие «судебные прения».
- 2) В чем состоит нравственное значение судебных прений?

¹ См.; Киселев Я. С. Проблемы судебной этики. С. 240.

² Кони А. Ф. Собр. Соч. Т.; С. 134.

³ Стецовский Ю. А. Уголовно-процессуальная деятельность защитника. М., 1982 г. С. 97.

- 3) Каковы требования к обвинительной речи прокурора?
- 4) Какова особенность положения защитника в судебном разбирательстве?

ГЛАВА X. Нравственно–психологические качества участников судопроизводства

10.1 Следователь

Постоянно имея дело с преступными элементами общества, следователь всегда находится в специфических, депрессивных условиях, в которых обязанности перечисленные выше принципы при исполнении служебного долга. Изложенные условия требуют от следователя соответствующих волевых, психологических и нравственных качеств. Эти качества в деятельности следователя выражаются в нижеследующем.

- 1) Следователь для раскрытия преступления и обеспечения реальной ответственности виновного наделен обширными властными полномочиями, в том числе по ограничению прав и свобод человека и гражданина.
- 2) Следователь — представитель силовых структур власти, правомочный применять меры государственного принуждения.
- 3) Следователь самостоятелен в ведении следствия и при принятии наиболее важных решений.
- 4) Следователь расследует уголовное дело в условиях негласности и, большей частью, единолично.
- 5) Следователь персонально ответственен за принимаемые им решения.
- 6) Профессиональная деятельность следователя протекает в общении с людьми в какой–то степени причастными к преступлению.
- 7) Следователь находится в жестких рамках срока расследования.

В перечисленных выше условиях следователь должен обладать высокими, профессиональными, нравственными и психологическими качествами, что бы ни выйти за грани этических норм.

В своей профессиональной деятельности следователь должен руководствоваться *тремя* видами правил:

- а) процессуальными;
- б) криминалистическими;
- в) нравственными.

Процессуальные нормы определяют, что именно, в каких формах, в каком порядке должен делать следователь, производя следствие. Однако и так бывает часто, полностью соблюдая процессуальные нормы, можно оставаться грубым, неуважительным, оскорбляющим и унижающим честь и достоинство обвиняемого (подозреваемого), что уже аморально.

Криминалистические нормы разрабатывают рекомендации, помогают следователю наметить тактическую линию, найти приёмы и методы, позволяющие наиболее эффективно выполнять, стоящие перед предварительным следствием задачи.

Нравственные нормы дают возможность оценить допустимость тех или иных приемов расследования с точки зрения морали.

Следователь несет личную ответственность за выполнение задач предварительного следствия, за выполнение своего профессионального долга. При этом он должен быть:

- а) объективным;
- б) беспристрастным;
- в) справедливым;
- г) гуманным;
- д) бдительным;
- е) выдержанным;
- ж) уравновешенным;
- з) корректным.

В процессе расследования преступления, следователь вступает в нравственные отношения с людьми, имеющими некоторые отношения к совершенному преступлению или производству по уголовному делу. Это граждане, защищающие свои права и интересы, а также лица заинтересованные в исходе дела, т. е. участники процесса. К ним относятся: *обвиняемый, подозреваемый, потерпевший и их представители, защитник обвиняемого, прокурор, гражданский истец, гражданский ответчик и их представители*. Это первая группа участников уголовного процесса. Другая группа участников уголовного процесса — иные участвующие в деле лица: *свидетели, эксперты, переводчики, понятые, специалисты и т. д.*

Вся деятельность следователя, выполняющего свои профессиональные функции в среде упомянутых участников процесса и непрерывного с ними общения, подчинена единым нравственным принципам и нормам.

Таким образом, уголовно–процессуальный закон образует основу, то есть разработку тактических рекомендаций и соблюдение этических требований в деятельности по расследованию преступлений.

Существует много теорий по тактике расследования преступлений. Вот некоторые из них. «Соперничество двух сил», «Методы борьбы», «Конфликтное следствие» и др. Подобные методы, как пишет С. Г. Любичев, могут *«привести к превращению расследования в борьбу с личностью, как таковой, к подмене нравственного принципа нетерпимости к антиобщественным проявлениям нетерпимостью к данной личности. Это в свою очередь открывает путь к отрицанию воспитательных целей правосудия и проникновения в уголовный процесс недопустимых методов расследования»*.¹ К сожалению, в жизни таких примеров, более чем достаточно.

На следователе лежит правовая и нравственная обязанность сделать всё, что бы тот, кому закон предоставил определенные права, своевременно был о них оповещен, осознал их содержание и значение и мог со знанием дела ими воспользоваться.

Следователь обязан обеспечить участвующим в деле лицам возможность осуществления их прав. В том, насколько добросовестно следователь выполняет эту процессуальную обязанность, выражается его объективность и беспри-

¹ Любичев С. Г. Этические основы следственной тактики. М., 1980 г. С. 13.

страстность, значит и его профессионально–нравственный уровень. *Забота о потерпевшем — правовая и нравственная обязанность следователя.*

10.2 Прокурор

10.2.1 Мониторинг нормативно–правовых актов Кыргызской Республики, регулирующий правовой статус и этические аспекты в деятельности прокурора.

Прокуратура Кыргызской Республики — государственный орган, осуществляющий надзор за точным и единообразным исполнением законодательных актов органами местного самоуправления, министерствами, государственными комитетами, административными ведомствами и другими органами, создаваемые при Правительстве Кыргызской Республики, местной государственной администрацией, общественными объединениями, должностными лицами, хозяйствующими субъектами независимо от форм собственности и гражданами.

Прокурор — должностное лицо органов прокуратуры. Прокурором назначается граждане Кыргызской Республики, имеющие высшее юридическое образование, лица не моложе 30 лет, имеющие стаж работы по юридической специальности не менее 5 лет, обладающие необходимыми *профессиональными и моральными качествами*, пригодные по состоянию здоровья для работы в органах прокуратуры.

Порядок организации и деятельности прокуратуры, полномочия прокурора регламентированы в следующих законодательных актах Кыргызской Республики:

- Конституция Кыргызской Республики;
- Закон КР «О прокуратуре Кыргызской Республики»;
- Уголовно–процессуальный кодекс Кыргызской Республики;
- Гражданский процессуальный кодекс Кыргызской Республики.

К числу нормативно–правовых актов, затрагивающих правовой статус и этические аспекты в деятельности прокурора можно отнести:

- Положение о порядке прохождения службы в органах и учреждениях прокуратуры Кыргызской Республики (утв. Указом Президента КР от 6 февраля 2001 г. УП №48);
- Постановление Правительства КР от 16 апреля 2001 г. №173 «О форменной одежде и знаках различия для работников органов прокуратуры».

В целях обеспечения верховенства закона, единства и укрепления законности, охраны прав и свобод граждан прокуроры осуществляют надзор за точными и единообразным исполнением законов органами, осуществляющими оперативно–розыскную деятельность и следствие. За соблюдением законов в местах содержания задержанных, в местах предварительного заключения, при исполнении наказания и иных мер принудительного характера, назначаемых судом. За соблюдением законов органами военного управления, воинскими частями и учреждениями. Прокуроры также участвуют в рассмотрении уголовных и гражданских дел в судах.

Надзирая за исполнением законов, прокуроры действуют в строго регламентированных формах. Эти формы, многочисленны и разнообразны, они определяются, прежде всего, характером деятельности поднадзорных органов и

лиц, но всегда остаются надзорными формами, т. е. урегулированными нормами права. Лишь в рамках закона и опираясь на закон, прокуратура может выполнять свои надзорные обязанности.

Сущность прокурорского надзора заключается в том, чтобы поднадзорные органы и лица в точности выполняли возложенные на них задачи и соблюдали установленный законом порядок и чтобы в случае нарушения этого порядка были приняты меры к восстановлению законности и привлечению виновных к надлежащей ответственности. В этом смысле надзор есть функция государства. Следовательно, законно охранительная деятельность прокуратуры есть осуществление именно государственной функции, основным и непосредственным носителем которой выступает прокуратура.

Осуществляя надзор за точным и единообразным исполнением законов, прокурор принимает меры к выявлению и своевременному устранению любых нарушений закона, от кого бы эти нарушения ни исходили, к восстановлению нарушенных прав и привлечению виновных к ответственности. Этот принцип включает в себя следующие положения:

- а) равенство всех перед законом;
- б) обязанность прокуроров не только выявить нарушения закона, но и своевременно устранить эти нарушения;
- в) осуществляя надзор за соблюдением законов, прокурор принимает меры к восстановлению прав и законных интересов граждан;
- г) принимает меры по привлечению лиц, виновных в допущенных нарушениях законности, к установленной законом ответственности.

Для выполнения прокурорами возложенных на них надзорных функций им предоставлены необходимые полномочия. В разных отраслях прокурорского надзора полномочия прокурора имеют специфические различия и особенности. При осуществлении надзора прокурору надлежит правильно определять пределы своих полномочий, чтобы не оставить без внимания установленные нарушения закона, с одной стороны, а с другой — не вмешиваться в оперативно-хозяйственную деятельность поднадзорных органов, должностных лиц и граждан.

10.2.2 Понятие профессиональной этики прокурора

В юридической литературе, посвященной проблемам этики работников юридической профессии, нет единства терминологий. Можно встретить следующие термины: этика представителей права, профессиональная этика юриста, юридическая этика, правовая этика, судебная этика. Ряд авторов пишут о следственной этике, экспертной этике, адвокатской этике.¹

Отсутствие специальной литературы посвященной этике прокурора не означает отсутствие таковой этики. Этика прокурора вытекает из юридической этики. Поскольку юридическую этику можно назвать нравственным кодексом юристов различных специальностей. В пределах единой юридической профессии существуют специальности: судья, прокурор, следователь, адвокат и т. д.

¹ См.: Кокорев Л. Д. Понятие, задачи и соотношение профессиональной этики юриста и следственной этики. // Этика предварительного следствия: Труды В. С. Ш. МВД СССР. Вып. 15. Волгоград, 1976 г.; Батман Д. П. Адвокатская этика. М., 1980 г.; Кокорев Л. Д., Котов Д. П. Указ. соч.

В принципе, не может быть возражений и против конкретизации этических требований применительно к прокурору в рамках единой профессии.

Одним из требований, предъявляемых лицам, назначаемым на должность прокурора Закон «О прокуратуре КР» в ст. 34 предусматривает владение этими лицами необходимыми профессиональными и моральными качествами.

Работники органов прокуратуры должны обладать такими качествами, как принципиальность, честность, неподкупность и непримиримость в борьбе с нарушениями законности и правопорядка. Не всегда бывает легко и просто установить допущенное нарушение закона, привлечь виновного к ответственности, а тем более раскрыть и расследовать преступление. Прокурор при реализации своих полномочий может встретить и нередко встречает препятствия, и даже противодействия на пути к установлению истины и социальной справедливости. Но прокурор должен находить в себе мужество и способность что бы противостоять любым незаконным действиям.

10.2.3 Прокурор в системе взаимоотношений «прокурор–следователь», «прокурор–судья», «прокурор–адвокат»

Прокурор в системе взаимоотношений «прокурор–следователь»

Современные условия являются принципиально новым этапом в осознании роли нравственных начал в деятельности правоохранительных органов, обусловленных гуманизацией права, повышенным интересом к человеческой личности, признанием ее высочайшей социальной ценностью.

Совершенно очевидно, что этика имеет непосредственное и важнейшее значение во взаимоотношениях прокурора и следователя, поскольку:

- а) этическими нормами и предписаниями пронизано содержание правовых норм уголовного и уголовно–процессуального законодательства;
- б) прокуроры и следователи действуют на основании закона и во исполнение предусмотренных им нормативных актов;
- в) руководствуются в своих поступках морально–этическими нормами;
- г) в общем плане борьба с преступностью является борьбой со злом во имя добра, поэтому данный процесс всегда имеет морально–этическое содержание.

Закон наделил прокуроров и следователей широкими полномочиями властно–распорядительного характера. Следователю и прокурору предоставлено право: возбудить уголовное преследование; предъявить подозреваемому обвинение в совершении преступления; избрать в отношении обвиняемого меру пресечения, в том числе и такую, как содержание под стражей; произвести в его жилище обыск или выемку; наложить арест на почтовую корреспонденцию и т. д. Прокурору и следователю надо всегда помнить, что малейшее нарушение или отступление от закона при производстве следственных действий может привести и нередко приводит к существенным ограничениям прав и свобод граждан, причиняет тяжелую травму, как обвиняемым, так и их близким и родным.

Выполняя свои профессиональные обязанности, прокурор и следователь призваны действовать не только в рамках закона, но и с позиции гуманизма и справедливости, проявляя при этом доброжелательность, чуткость и внимание к людям.

Властные полномочия, если они неправильно применяются, отрицательно сказываются на формировании личности того, кто ими обладает. Из года в год прокурор и следователь возбуждают уголовные дела, принимают различные меры процессуального принуждения. Постепенно они привыкают к этому и перестают видеть исключительность этих процессуальных действий. У некоторых прокуроров и следователей появляются черствость, формализм, невнимание к людям, неоправданная суровость и, наконец, уверенность в собственной непогрешимости. Поэтому процессуальная деятельность прокурора и следователя получили законодательную регламентацию.

Возбуждение уголовного дела и расследование преступления должно проходить строго в границах закона и отступление от него, ни по каким мотивам недопустимо, в том числе и по мотивам нравственным. Из этого логично вытекает, что деятельность прокурора и следователя должны соответствовать нормам морали.

Вполне можно согласиться с утверждением, что в рамках жесткой правовой регламентации человеческой деятельности, когда закон сужает свободу выбора, поведение человека остаётся безальтернативным. Если же закон предусматривает свободу выбора в рамках регламентированной свободы, то есть возможность выбрать наиболее нравственный вариант поведения, то это соответствует требованиям нравственности и демократического правоприменения.

«Отнюдь не случайно нормы, определяющие порядок избрания мер пресечения, привода и других мер принудительного характера, — пишет А. М. Ларин, — устанавливают право, но не обязанность следователя выполнить эти действия ... Закон предоставляет следователю право выбора между той или иной нормой, между тем или иным процессуальным средством. И, производя этот выбор, следует исходить не только из юридических, но и из моральных, оснований руководствуясь принципом гуманизма».¹

Использование принудительных мер в случаях, прямо неуказанных в законе (например, при принудительном освидетельствовании потерпевших), противоречит и закону, и морали.

Следователь, обладая процессуальной самостоятельностью, обязан в установленный законом срок всесторонне, полно и объективно расследовать преступление. Прокурор вправе вмешаться в деятельность следователя лишь тогда, когда последний допускает нарушение закона, процессуальные ошибки, оставляет невыясненными существенные обстоятельства, не обеспечивает исполнения законов со стороны подозреваемого и обвиняемого.

Прокурор в системе взаимоотношений «прокурор–судья»

Важнейшее требование к деятельности судебной власти — справедливость. Обществу и каждому человеку нужен суд только справедливый, стоящий на стороне правды, ее активно защищающий и выражающий в своих решениях.

«В уголовном процессе, — пишет А.С. Кобликов — где речь идет о преступлении и наказании, о защите от преступлений важнейших благ личности,

¹ Ларин А. М. Повышение эффективности расследования // Государство и право. 1972 г. №3. С. 111.

*справедливость приобретает повышенное значение».*¹ Несправедливое решение суда может причинить огромный вред, как отдельному человеку, так и всему обществу. Судебная власть должна быть равной для всех, что дает возможность гражданам нашей страны обеспечить конституционный принцип «Равенство всех перед законом и судом». Обеспечение равенства в суде настолько важно, что оно специально выделяется законодательно и фигурирует в нравственном сознании общества.

Судебная власть должна быть объективной и беспристрастной. Суд необъективный, тенденциозный не способен осуществить правосудие. Он извращает саму идею правосудия и может легко превратиться в орудие произвола. Естественно, такой суд не заслуживает доверия народа.

Осуществление правосудия только судом, независимость судей и подчинение их только закону ставят суд в руководящее положение относительно всех субъектов уголовного и гражданского судопроизводства, в том числе и прокурора.

Судьи должны быть компетентными. Компетентность можно характеризовать в одном из ее значений как высокий профессионализм судей, глубокое знание ими законов, требования профессиональной этики, неуклонное следование им, умение правильно разобраться в той или иной, иногда сложной и запутанной ситуации. Она включает и большой жизненный опыт, опыт применения законов, юридической деятельности еще до принятия на себя обязанности судьи.

И при коллегиальном, и при единоличном разбирательстве уголовных дел судья по должности председательствует в судебном заседании. И именно он обязан обеспечить как строгое соблюдение закона, так и высоконравственный ход, и результат судебного разбирательства. Конечно некоторые нравственные проблемы, которые приходится решать в коллегиальном суде, отличаются от тех, которые стоят перед единоличным судьей. В тоже время руководство судебным заседанием в пределах предписанной законом процессуальной процедуры неизменно остается за председательствующим, который вступает в нравственные отношения со сторонами, другими участвующими в деле лицами, а при коллегиальном слушании дела — также и с судьями.

Нравственный долг судьи, председательствующего по делу, — создать в коллегии судей атмосферу сотрудничества, взаимного уважения, принципиального и ответственного отношения каждого к своим обязанностям, когда все вопросы решаются на основе внутреннего убеждения при равенстве всех трех судей.

Основанные на праве нравственные отношения суда и участников судебного разбирательства определяют поведение судей, и, прежде всего председательствующего по делу, в общении с подсудимым, его защитником, потерпевшим, прокурором и другими лицами.

Судебные прения, в которых участвуют прокурор, составляют лишь часть его деятельности по поддержанию государственного обвинения перед судом. Прокурор, произнося обвинительную речь, выполняет функцию уголовного преследования. Он — сторона обвинения.

¹ Кобликов А. С. Юридическая этика. Учебник. М., 1998 г. С. 24.

Другие стороны: защитник (адвокат), частный обвинитель, потерпевший находятся в ином правовом положении, и нравственные требования, адресованные им, иные. Ни прокурор, ни адвокат, ни потерпевший не вправе лгать суду, сообщать ему заведомо ложные сведения и на этом строить, в частности, свои речи.

Все выводы государственного обвинителя, и его мнения, предлагаемые на рассмотрение суда, должны основываться на законе и доказанных на судебном следствии фактических обстоятельствах дела. Юридические оценки должны быть соразмерны установленным фактам и нормам применяемого закона.

Таким образом, главное, что определяет нравственную характеристику всей речи прокурора—обвинителя — правильность его позиции по существу, обоснованность и справедливость выводов, которые он представляет на рассмотрение суда. Прокурор, настаивающий, к примеру, на осуждении человека, вина которого в преступлении не доказана, поступает безнравственно.

Поведение государственного обвинителя, его позиция в целом должны опираться на нравственные нормы и им соответствовать. Прокурор защищает интересы общества, выступает от имени государства, но он в то же время призван охранять и законные интересы подсудимого, его достоинство. А. Ф. Кони писал, что прокурор, «исполняя свой тяжелый долг, служит обществу. Но это служение только тогда будет полезно, когда в него будет внесена строгая нравственная дисциплина и когда интерес общества и человеческое достоинство личности, будут ограждаться с одинаковой чуткостью и усердием».¹

В речи прокурора дается характеристика личности подсудимого, основанная на установленных в суде фактах. Эта характеристика должна быть объективной. Прокурор не вправе умалчивать о положительном в нравственном облике подсудимого, его прежних заслугах, поведении, могущем служить смягчению ответственности.

Характеризуя подсудимого, прокурор должен исходить из того, что в отношении последнего действует презумпция невиновности. Подсудимый может быть оправдан, а обвинительный приговор — отменен. Поэтому оценки качеств подсудимого как человека должны опираться на бесспорно доказанные факты и не выходить за пределы того, что имеет юридическое значение по рассматриваемому делу.

Прокурор в системе взаимоотношений «прокурор—адвокат»

Уголовно—процессуальный закон не представляет прокурору, каких либо преимуществ перед другими участниками судебного разбирательства, в том числе и перед адвокатом по представлению доказательств, участию их в исследовании, заявлении ходатайств. В то же время закон ставит прокурора в процессуальное положение, отличное от процессуального положения адвоката. Главное отличие заключается в осуществлении им возложенных на него функций. Прокурор, выступая от имени государства, не только в праве, но и обязан принять меры, устраняющие нарушение закона, восстанавливающие нарушенные прав и свобод потерпевших лиц. Тогда, как адвокат защищает подсудимого, т. е.

¹ Кони А.Ф. Собр. Соч. Т. 4. С. 62-63.

лицо своим общественно–опасным деянием нарушившего закон и причинившего ущерб охраняемым законом правам и свободам граждан.

Законом не только провозглашено право подозреваемого, обвиняемого и подсудимого на защиту, но и детально определен порядок осуществления защиты, как на следствии, так и в ходе судебного разбирательства.

При этом прокурор осуществляет надзор за тем, чтобы защитник был допущен к участию в деле с момента задержание лица, подозреваемого в совершение преступления. Прокурор обязан обеспечить участие адвоката по уголовным делам несовершеннолетних, немых, глухих, слепых и др. лиц, которые в силу своих физических или психических недостатков не могут сами осуществлять свое право на защиту. Этим самым прокурор обеспечивает право подозреваемого лица на защиту. На практике адвокаты иногда отказываются защищать малообеспеченных лиц, поскольку оплата труда адвокатов производимого за счет государства ниже, чем гонорар, обусловленный между адвокатом и клиентом. Адвокат не может уклониться от осуществления защиты, как по соглашению, так и по назначению коллегии адвокатов.

Защитник вправе обжаловать любые незаконные действия и решения следствия. Эти жалобы направляются прокурору, который обязан рассмотреть и сообщить заявителю о результатах рассмотрения

10.3 АДВОКАТ

10.3.1 Понятие профессиональной этики адвоката

Профессиональная этика адвоката имеет особое значение, так как именно в сфере осуществления адвокатом своей профессиональной деятельности возникает множество проблемных вопросов, имеющих ярко выраженный нравственный характер. Деятельность адвоката обращена непосредственно на человека, на удовлетворение его конкретных интересов, следовательно, и решения, принимаемые адвокатом в ходе реализации своей профессиональной деятельности, связаны с ответственностью за судьбу человека. Именно поэтому в последнее время к деятельности адвокатов предъявляются высокие нравственные требования, и отводится особое значение и внимание. Вопросы профессиональной этики адвоката постоянно обсуждаются и совершенствуются, что обусловлено общим ростом уровня правового сознания и правовой культуры населения и представителей юридической профессии.

В юридической литературе последних лет появилось большое количество работ, посвященных проблемам профессиональной этики адвоката. В основном это труды зарубежных и российских авторов, которые являются практикующими юристами, совмещающими свою деятельность с научной работой. Обращаясь к понятию профессиональной этики адвоката, следует отметить, что специальной трактовки этого понятия никто из правоведов не предлагал, либо оно заменяется понятием адвокатская этика. Так, например, В. Аверьянов под профессиональной этикой понимает систему правил поведения представителей определенной профессии по отношению к обществу и друг другу.¹ А. С. Кобликов понимает

¹ См.: Аверьянов В. Профессиональная этика адвокатской деятельности. Международный семинар для преподавателей юридических клиник «Клиническое юридическое образование». 1-5 мая 2001 г., г. Санкт-Петербург, Россия.

под профессиональной этикой «совокупность правил поведения определенной социальной группы, обеспечивающая нравственный характер взаимоотношений, обусловленных или сопряженных с профессиональной деятельностью, а также отрасль науки, изучающая специфику проявлений морали в различных видах деятельности».¹ Леа Лортхем определяет этику юриста как требуемое поведение в рамках профессии.² В. И. Букреев и И. Н. Римская в учебном пособии по этике права предприняли попытку определения предмета юридической этики как: «*отношение* специалиста, профессионала к смыслу и ценностям права, ... и *реализация* этого отношения в профессиональной деятельности».³ М. Ю. Барщевский рассматривает адвокатскую этику как часть судебной этики. По его мнению, «предметом адвокатской этики является предписываемой корпоративными правилами должное поведение члена адвокатской ассоциации в тех случаях, когда правовые нормы не устанавливают для него конкретных правил поведения».⁴

Кроме того, курс профессиональной этики юриста может быть включен в учебный план вуза, а сама профессиональная этика адвоката — представлена в виде специального курса для изучения студентами юридических клиник или при подготовке новых адвокатов.

Правила профессиональной деятельности адвокатов, утвержденные приказом министра юстиции Кыргызской Республики от 2003 г. определяют, их как систему норм, устанавливающих и регулирующих правила поведения адвокатов.

Таким образом, анализ и изучение имеющейся нормативной и специальной литературы показал, что профессиональная этика адвоката может пониматься в нескольких смысловых значениях, а именно, как:

- 1) часть профессиональной этики юриста;
- 2) система правил поведения и взаимоотношения адвоката с различными категориями субъектов;
- 3) отрасль научного знания, изучающая особенности проявления норм профессиональной морали в деятельности адвоката;
- 4) специальный курс, предусмотренный учебным планом вуза или для новых членов адвокатского учреждения или юридической клиники.

10.3.2 Адвокат в системе взаимоотношений «адвокат–клиент», «адвокат–суд», «адвокат–прокурор», «адвокат–адвокат»⁵

В ходе реализации своей профессиональной деятельности у адвоката возникает множество вопросов этического характера, которые затрагивают отношения адвоката с различными субъектами уголовного процесса. Наиболее часто вопросы этического характера возникают у адвоката при взаимодействии с

¹ Кобликов А. С. Юридическая этика. Учебник для вузов. – М., 1999 г. – С. 25.

² См.: Лортхем Л. Обучение профессиональной ответственности в студенческих юридических консультациях в мире. – С. 226.

³ См.: Букреев В. И., Римская И. Н. Этика права: от истоков этики права к мировоззрению: Учебное пособие. – М., 1998 г. – С. 25.

⁴ Барщевский М. Ю. Адвокатская этика. – М., 2001 г. – С. 23.

⁵ При комментировании некоторых положений данного параграфа были использованы следующие источники: Дисциплинарная практика Московской городской и областной коллегии адвокатов; Аверьянов В. Профессиональная этика адвокатской деятельности. Международный семинар для

клиентом и различными представителями юридической профессии (например, судом или прокурором), в том числе и с партнерами.

Адвокат при осуществлении профессиональной деятельности должен с уважением относиться к должностным лицам, гражданам и другим лицам, с которыми ему приходится общаться.

Порядок взаимоотношений адвоката с различными субъектами уголовного процесса приводится в теоретических разработках некоторых адвокатов, а также в этических кодексах, принятых в зарубежных странах. В формализованном варианте, названные взаимоотношения адвоката приводятся в Правилах профессиональной этики адвоката, утвержденных приказом Министра юстиции КР от 21 мая 2003 г. Такие правила способствуют институционализации морали и помогают адвокату в процессе принятия решения при возникновении этических дилемм и ситуации морального выбора.

Рассмотрим первую и наиболее важную, на наш взгляд, категорию взаимоотношений «адвокат — клиент».

Адвокат в системе взаимоотношений «адвокат—клиент»

Пункты 5–7 Правил профессиональной этики адвоката регламентируют взаимоотношения адвоката с клиентом. Специальному рассмотрению в данном параграфе подлежат лишь отдельные положения, поскольку более подробно некоторые из них будут рассмотрены далее.

Руководствуясь нормами законодательства и Правил профессиональной этики, адвокат всегда обязан действовать в интересах клиента.

Адвокат признает право клиента на свободный выбор адвоката. Недопустимо навязывание клиенту своих услуг.

1. Адвокат не должен допускать конфликта интересов своих клиентов и потому не вправе принимать поручения, если представление интересов одного клиента находится в противоречии с интересами других клиентов или его собственными интересами. В случае обнаружения конфликта интересов, адвокат должен отказать новому клиенту в принятии поручения.

Адвокат не должен принимать поручения, если не уверен в своей компетентности в вопросах применения соответствующего законодательства.

Адвокат высказывает беспристрастное мнение о вероятном исходе дела.

2. Адвокат не вправе давать заверения клиенту в успешном завершении дела, намекать на особые отношения с представителями судебной власти во избежание подрыва их авторитета. Намеки адвоката на существование каких-либо связей с судьей недопустимы, поскольку могут вызвать у клиента проявление правового нигилизма и неверие в Закон.

преподавателей юридических клиник «Клиническое юридическое образование». 1-5 мая 2001 г. – Санкт-Петербург; Барщевский М. Ю. Адвокатская этика. – М., 2001 г. – 312 С.; Ария С. Мир спасет доброта: о нравственных началах адвокатской деятельности // Российская юстиция. – 1996. – №2. – С. 49-51; Гофштейн М. А. О кодексе профессиональной чести адвоката (нравственные начала в уголовном процессе). Международный семинар для преподавателей юридических клиник «Клиническое юридическое образование». 1-5 мая 2001 г. – Санкт-Петербург; Ватман Д. П. Этические принципы судебного представительства. Международный семинар для преподавателей юридических клиник «Клиническое юридическое образование». 1-5 мая 2001 г. – Санкт-Петербург и др.

3. *Адвокат информирует своего клиента о материалах дела, чтобы тот мог принять обдуманное решение в защиту своих интересов.* Такие действия со стороны адвоката обеспечат доверительные отношения с клиентом, и позволят клиенту быть в курсе всех своих дел.

Адвокат, помимо ведения дела, оказывает клиенту иную юридическую помощь и, в частности, объясняет правовое значение возникающих проблем, советы адвоката не должны выходить за рамки закона.

4. *Адвокат не должен умышленно затягивать рассмотрение дела.* На наш взгляд, это очень важное положение, потому, что затягивание процесса рассмотрения дела входит в противоречие с задачей уголовного процесса по быстрому и полному раскрытию преступлений. Кроме того, это может пошатнуть репутацию самого адвоката, клиент может расценить это как вымогательство дополнительного гонорара, а этот вывод находится уже в зоне аморальности. Во избежание подобных коллизий во всех случаях возможной задержки рассмотрения дела, адвокат должен заранее предупредить клиента.

5. *Адвокат обязан обеспечить высокий стандарт доверия в отношениях с клиентом.* Данное положение закона затрагивает, прежде всего, психологический аспект во взаимоотношениях с клиентом. Для того чтобы более эффективно реализовать свои профессиональные функции адвокат должен быть не только грамотным юристом, но и хорошим психологом, чтобы расположить к себе клиента и установить с ним психологический контакт. Адвокат должен обладать определенным набором коммуникативных навыков для установления доверительных отношений с клиентом.

6. *Адвокат не может использовать в личных целях полученную от клиента информацию.*

Основной принцип защиты — *принцип конфиденциальности.* Данный принцип означает, что сведения, которые были получены адвокатом от доверителя, не могут быть разглашены третьим лицам. Так, согласно статье 18 проекта Закона КР «Об адвокатской деятельности и адвокатуре Кыргызской Республики» адвокатской тайной являются любые сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи своему доверителю.

Адвокат назначает разумный гонорар за свою работу, учитывая при этом следующие обстоятельства:

- сложность дела;
- необходимые затраты времени, длительность процесса или соответствующих консультаций и вероятность того, что согласие вести данное дело заставит адвоката отказаться от ведения других дел;
- материальное положение клиента;
- свой профессиональный опыт и собственную репутацию;
- необходимость проведения исследований с участием оплачиваемых специалистов.

Адвокат не должен злоупотреблять гонорарным соглашением, основанным на почасовой оплате, используя процедуры, требующие много времени.

М. Ю. Барщевский считает, что размер гонорара должен устанавливаться дифференцировано и следует учитывать следующие факторы:

- а) необходимые для исполнения поручения и фактически затраченные время и усилия;
- б) сложность и важность вопроса (дела);
- в) использование специальных навыков и оказание помощи, выходящей за пределы первоначально оговоренного объема деятельности;
- г) суммы, выплачиваемые адвокатом другим адвокатам, привлеченным им с согласия клиента к участию в деле для дачи внешних консультаций;
- д) цена иска в гражданских делах;
- е) тяжесть наказания, предусмотренного санкцией статьи уголовного кодекса, по которой привлекается к ответственности клиент (лицо, в интересах которого клиент обратился к адвокату);
- ж) результаты разрешения спора, рассмотрения дела судом;
- з) ставки и тарифы, если они установлены действующим законодательством;
- и) особые обстоятельства, связанные с принятием (исполнением) поручения, в частности:
 - отказ (добровольный или вынужденный) от выполнения другой работы;
 - срочность выполнения поручения;
 - отсутствие гарантий (уверенности) в получении оплаты.
- к) любое относящееся к вопросу оплаты соглашение между адвокатом и клиентом.¹

7. Адвокат обязан отказаться от предоставления услуг клиенту, предъявляющему требования, которые противоречат закону, или когда для защиты своих интересов он требует использовать незаконные средства и способы, а также отказаться от ведения дела в тех случаях, когда для отстаивания своих интересов предлагает использовать сомнительные средства.

8. Адвокат не должен заранее гарантировать полное удовлетворение требований клиента. Он не вправе изменять позицию защиты, которую согласовал с клиентом и признавать доказанной вину подзащитного, если последний ее не признает.

Адвокату следует проявлять повышенное внимание к подзащитному, который находится под стражей, помня, что арестованный пребывает в состоянии не только социальной, но и физической изоляции, лишен обычной обстановки, связей, изменен его привычный уклад жизни, к этому следует добавить нравственные и физические страдания, связанные с лишением свободы. В связи с чем, адвокату следует трезво оценивать свои профессиональные возможности по конкретному делу и в случае, если он не способен провести защиту на должном уровне, он обязан поставить об этом клиента в известность.

Кэтлин Мэгон в работе «Консультирование клиента — Контрольный список собеседования», исходя из собственного опыта, рекомендует план Собеседования адвоката с клиентом с позиции этичности отношений между ними.²

¹ См.: Барщевский М. Ю. Адвокатская этика. – М., 2001 г. – С. 117-118.

² См. Сб. Вспомогательных материалов для разработки учебного курса «Профессиональная юридическая этика». Бишкек 2004 г.

Кэтлин Мэгон строит беседу, разделяя её на шесть блоков.

<i>Первый блок</i>	Встреча клиента. Общее знакомство с его проблемами с уточнением важных, по мнению адвоката моментов.
<i>Второй блок</i>	Детальное знакомство с фабулой дела без всяких гарантий и обещаний на успех.
<i>Третий блок</i>	Выработка определенных совместных действий, строго базирующихся на законе. Эти действия могут иметь несколько вариантов, которые адвокат должен предложить клиенту, раскрыв положительные и отрицательные стороны каждого из них.
<i>Четвертый блок</i>	Клиент выбирает по своему усмотрению один из вариантов.
<i>Пятый блок</i>	Определение перечня документов необходимых клиенту и способа их получения. Необходимо после пятого блока проверить возможные разногласия, прежде чем дать согласие на работу с клиентом или отказать.
<i>Шестой блок</i>	Обсудить условия юридических услуг (гонорар). И только после того как клиент подпишет договор о выплате гонорара, приступить к работе с ним. Далее следует конкретная работа с клиентом.

Примечательно, что Кэтлин Мэгон решение вопросов гонорара отложила в последний, шестой блок. Это не только демократично, но и этично, поскольку клиент за время беседы получил максимально возможную информация, а, следовательно, и возможность принять устраивающее его решение.

Необходимо после пятого блока проверить возможные разногласия и только после этого выражать своё согласие или несогласие работать с клиентом. Рассмотрим другие не менее важные категории взаимоотношений адвоката с судом и оппонентом в суде — прокурором.

Адвокат в системе взаимоотношений «адвокат–суд»

Пункт 9 Правил профессиональной этики адвокатов предусматривает следующие правила взаимоотношения адвоката с судом.

В процессе судебного разбирательства при рассмотрении арбитражных, гражданских и уголовных дел адвокат призван способствовать суду в вынесении законного, обоснованного и справедливого решения или приговора. С этой целью адвокат принимает активное участие в судебном разбирательстве, исследовании доказательств, излагает суду свои доводы, опираясь на проверенные в судебном заседании факты и материалы дела.

Адвокат должен беспрекословно подчиняться распоряжениям председательствующего в суде, соблюдать установленный порядок судебного заседания.

Предупреждение, вынесенное адвокату судом, откладывание дела слушанием по вине адвоката, определение суда на неправильные действия адвоката в суде с сообщением в орган юстиции, рассматриваются последним, как грубое нарушение адвокатом процессуальных норм и профессиональной этики и влекут за собой дисциплинарную ответственность. К грубым нарушениям процес-

суальных норм и профессиональной этики относятся и факты неявки адвокатами в суд без уважительной причины, и систематические опоздания в судебные заседания.

Непозволительны пререкания адвоката с судом или нетактичные высказывания в адрес участников процесса.

Таким образом, во взаимоотношениях с судом адвокат должен вести себя максимально корректно, сдержано и уважительно. Одной из форм проявления уважения к суду является точность и пунктуальность. В противном случае за проявление неуважения к суду может наступить уголовная ответственность по статье 321 УК КР. В остальных случаях недостойное поведение адвоката может повлечь за собой дисциплинарное или моральное воздействие.

Поскольку адвокат задействован в процессе отправления правосудия, он и адвокатское сообщество в целом должны способствовать формированию в обществе положительного отношения к суду и всей судебной системе.

Независимо от исхода дела недопустимы оскорбительные высказывания в адрес суда в разговорах с клиентом.

Адвокат в системе взаимоотношений «адвокат–прокурор»

Оппонентом адвоката в суде является государственный обвинитель (прокурор). Нормы действующего законодательства не предусматривают специальных этических правил взаимоотношения адвоката с прокурором.

Прокурор является государственным должностным лицом, осуществляющим уголовное преследование в пределах своей компетенции. Прокурор поддерживает от имени государства обвинение на всех стадиях уголовного процесса. Прокурор, участвующий в рассмотрении уголовного дела судом и поддерживающий обвинение, именуется государственным обвинителем (ст. 33 УПК КР).

В пункте 8 Правил профессиональной этики адвокатов есть лишь общее положение о том, что *в случае, если при расследовании дела проявляется тенденциозность, ущемляющая права обвиняемого, адвокат обязан реагировать на эти нарушения всеми предусмотренными законом средствами.*

Адвокат должен с уважением относиться к должностным лицам, гражданам и другим лицам, с которыми приходится общаться при осуществлении профессиональной деятельности.

Несмотря на то, что в уголовном процессе стороны защиты и обвинения являются противоположными в силу имеющегося между ними конфликта, этот конфликт не следует переносить за рамки судебного разбирательства и переводить его в личные неприязненные отношения.

Во всех случаях, когда со стороны прокурора допускается неэтичное поведение по отношению к адвокату, судье (суду) необходимо соответствующим образом реагировать на такое поведение при помощи способов и средств, предусмотренных законодательством.

Адвокат в системе взаимоотношений «адвокат — адвокат»

К сожалению, как уже говорилось выше, законодательство КР не закрепляет этических правил взаимоотношений адвоката с коллегами, ограничиваясь

провозглашением принципа демократичности и коллегиальности во взаимоотношениях между адвокатами.

Анализ законодательства зарубежных стран, регулирующего этические аспекты в деятельности адвоката, содержит, например, следующие правила взаимоотношения адвоката с коллегами.

Адвокат не должен нетактично высказываться в отношении других адвокатов.

Адвокат организации не должен попустительствовать другим адвокатам, в случае, если последние нарушают законодательство или правила профессиональной этики.

Необходимо поддерживать нормальные производственные отношения с коллегами по работе. В случае необходимости следует оказывать консультационную помощь начинающим адвокатам.

Нормальный психологический климат в коллективе, согласованная и четкая работа сотрудников обеспечивает высокую эффективность совместного труда коллектива и соответственно высокий престиж организации. Данный фактор является очень важным, т.к. нравственный облик коллектива влияет на степень конкурентоспособности организации на рынке юридических услуг.

10.3.3 Нравственные начала в деятельности адвоката на различных стадиях уголовного процесса

Уголовный процесс КР состоит из следующих стадий: возбуждение уголовного дела, следствие, производство в суде первой инстанции, апелляция, кассация, исполнение приговора, надзор, возобновление дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

На каждой из этих стадий существуют особенности тактики защиты адвокатом своего подзащитного. В ходе реализации адвокатом своей правозащитной функции в уголовном процессе наибольшее количество вопросов этического характера, как отмечалось ранее, возникает именно в процессе защиты по уголовному делу.

Рассмотрим наиболее часто встречающиеся этические дилеммы адвоката на различных стадиях уголовного процесса.

Правила профессиональной этики адвокатов в пункте 1 содержат регламентацию принципов этики адвоката.

Юридическая помощь адвоката юридическим и физическим лицам основывается на следующих принципах, определенных Законом:

- самостоятельность адвокатской деятельности;
- демократичность и коллегиальность во взаимоотношениях между адвокатами;
- добровольность членства в профессиональном общественном объединении адвокатов.

Кроме того, в процессе осуществления профессиональной деятельности адвокат руководствуется также следующими принципами:

законности — неукоснительном исполнении нормативных правовых актов и соответствующих им иных правовых актов лицами, осуществляющими адвокатскую деятельность;

доступности — каждому гражданину КР Конституцией гарантировано оказание профессиональной юридической помощи без каких-либо ограничений. Дополнительной гарантией является бесплатное оказание юридической помощи малоимущим гражданам;

профессионализма — адвокат обязан иметь необходимые знания и навыки для занятия адвокатской деятельностью и постоянно работать над их совершенствованием, изучать научную и юридическую литературу, судебную практику, изменения и дополнения, вносимые в действующее законодательство Кыргызской Республики;

конфиденциальности — нераспространение адвокатом сведений о содержании бесед, устных и письменных консультаций, переговоров с клиентом или иной информации, относящейся к осуществлению адвокатской деятельности как во время оказания помощи, выполнения поручения, так и после их завершения (установленный Законом принцип соблюдения адвокатской тайны);

тактичности — в отношениях с клиентами, коллегами по работе быть корректным, вежливым и принципиальным, строить отношения в духе уважения, доверия и сотрудничества, поддерживать благоприятный нравственно-психологический климат в адвокатском учреждении;

взаимопомощи — по просьбе коллег оказывать консультационную и иную профессиональную помощь;

оптимизации труда — проявлять добросовестное отношение к труду, обязательность и пунктуальность.

Адвокат осуществляет свою профессиональную деятельность независимо от каких-либо влияний, руководствуясь собственным правосознанием и принципами, указанными в правилах профессиональной этики адвокатов.

Адвокат обязан воздерживаться от действий, порочащих звание адвоката, честь и достоинство лиц, участвующих в процессе.

Теория профессиональной этики адвоката выделяет и другие принципы защиты. М. Ю. Барщевский к числу принципов адвокатской этики относит:

- честность;
- компетентность;
- добросовестность.¹

С. Ария предлагает следующую систему нравственных заповедей адвоката:

- порядочность;
- этичность;
- добросовестность;
- стремление к вершинам профессионализма;
- скромность и самокритичность;
- принципиальность и настойчивость;
- конфиденциальность;
- чувство ответственности;
- умеренность.²

¹ См.: Барщевский М. Ю. Там же . – С. 30-31.

² См.: Ария С. Мир спасет доброта: о нравственных началах адвокатской деятельности // Российская юстиция. – 1996 г. – № 2. – С. 49-51.

Теория профессиональной этики адвоката рассматривает также принцип «не навреди». Данный принцип означает, что при работе с клиентом адвокат должен руководствоваться, прежде всего, интересами клиента, строго соблюдая при этом законодательство и нормы профессиональной морали. В своей работе адвокат не может злоупотреблять властью и положением и не должен опасаться предполагаемых трудностей.

Кроме того, закон регламентирует случаи отвода и самоотвода адвоката.

Защитник не вправе участвовать в производстве по уголовному делу:

- 1) если ранее он участвовал в деле в качестве судьи, прокурора, следователя, секретаря судебного заседания, свидетеля, эксперта, специалиста или переводчика;
- 2) если он состоит в родственных отношениях с судьей, прокурором, следователем, секретарем судебного заседания, принимавшим либо принимающим участие в расследовании или судебном рассмотрении данного дела, либо состоит в родственных отношениях с лицом, интересы которого противоречат интересам участника процесса, заключившего с ними соглашение об оказании юридической помощи;
- 3) если он занимает должность судьи, прокурора, следователя, кроме случаев, когда они являются законными представителями несовершеннолетних подозреваемых, обвиняемых, подсудимых или недееспособных лиц либо выступают в качестве представителя организации, в которой они работают, если она признана гражданским истцом или привлечена к участию в деле в качестве гражданского ответчика;
- 4) если он оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицу, интересы которого противоречат интересам защищаемого ими подозреваемого, обвиняемого, подсудимого или представляемого ими потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика.

Вопрос об отводе защитника решается в порядке, предусмотренном частью пятой статьи 77 УПК КР.

Самоотвод адвоката может иметь место в случае, если имеется конфликт интересов; у адвоката, есть личная заинтересованность в исходе дела, адвокат загружен другими делами.

Участие защитника в производстве по уголовному делу обязательно. Защитник участвует в деле с момента первого допроса подозреваемого (обвиняемого), свидетеля или фактического задержания подозреваемого (обвиняемого).

Адвокат не вправе предпринимать каких-либо действий в отношении своего клиента без оформления поручения и получения ордера по делу.

На стадии следствия адвокат должен согласовать со своим подзащитным участие в тех или иных следственных действиях и иных действиях промежуточного характера. Следует соблюдать правила о допустимости доказательств.

При любых обстоятельствах адвокат обязан требовать, в случае необходимости, предоставления свиданий наедине с подзащитным без ограничения их числа и времени. задержания или заключения под стражу, следователь вправе предложить подозреваемому или обвиняемому пригласить другого защитника

либо принимает меры к назначению защитника через профессиональную организацию адвокатов (части 3, 4 статьи 44 УПК КР). Следователь не может допрашивать обвиняемого о характере беседы с адвокатом.

В тех случаях, когда со стороны дознавателя или следователя последует какое-либо нарушение, адвокат может выразить свое возражение в формах предусмотренных законодательством, при этом, не умаляя чести и достоинства названных должностных лиц.

При проведении допроса, недопустимо формулирование наводящих вопросов, либо вопросов, которые не имеют отношения к делу или задевают честь или достоинство свидетеля или потерпевшего.

Адвокат не должен знакомиться с материалами дела, если они не прошиты и не пронумерованы.

В суде первой инстанции адвокат должен проявлять уважение к суду и участникам процесса. В ходе процесса недопустимы пререкания и оскорбления в адрес суда и участников процесса. При входе судьи в зал судебных заседаний все присутствующие в зале встают. Все участники судебного разбирательства обращаются к председательствующему, дают показания и делают заявления стоя. Отступление от этого правила может быть допущено с разрешения председательствующего.

Вопросы и ходатайства адвокатом должны формулироваться так, чтобы у участников процесса не возникало ощущения, что адвокат намеревался их таким образом оскорбить.

На стадиях проверки законности судебных актов адвокат не имеет права передавать своему подзащитному, который находится под стражей, записки, вещи, продукты, иные запрещенные предметы, равно как и передавать от него что-либо другим лицам. При посещении подзащитных в местах содержания под стражей, адвокат обязан строго соблюдать законодательство, регулирующее порядок и условия общения с лицами, находящимися под стражей.

В случае, когда суд первой инстанции: не разделил позиции адвоката; допустил ошибки, повлиявшие на существо приговора, адвокат совместно со своим подзащитным обязан подать жалобу на приговор.

Недопустимо в жалобе излагать и опираться на надуманные основания, указывать нарушения, которые не нашли своего отражения в материалах уголовного дела.

При осуществлении защиты в апелляционном и надзорном производстве, адвокат, защищавший клиента в суде первой инстанции, может собирать дополнительные материалы по делу.

В суде второй инстанции адвокат должен соблюдать все те требования профессиональной этики, которые действуют при осуществлении правосудия в суде первой инстанции.¹

¹ См., напр.: Дисциплинарная практика московской городской и областной коллегии адвокатов // Международный семинар для преподавателей юридических клиник «Клиническое юридическое образование». 1-5 мая 2001 г. – Санкт-Петербург. – С. 35-49.

10.3.4 Кодекс чести адвоката. Профессиональная этика адвоката по праву зарубежных стран

Конец XIX века ознаменовался тем, что различные профессиональные сообщества предпринимают первые попытки создания моральных кодексов, трансформируя общие моральные принципы применительно к конкретной профессии (врача, педагога, юриста и др.).

Кодекс чести адвоката представляет собой систему этических правил поведения адвоката, принимаемый сообществом адвокатов и регулирующий вопросы дисциплинарного производства. По праву отдельных зарубежных стран, например, США, стран Западной Европы правилам профессиональной этики адвокатов уделяется особое внимание. В зарубежных странах принимаются отдельные нормативные документы, регулирующие вопросы этического характера представителей адвокатской профессии, а также функционируют профессиональные объединения, которые осуществляют контроль над исполнением норм кодекса чести адвоката.

Анализ кодексов чести адвокатов показал, что в различных странах он различен по форме, правовому статусу, структуре, юридической силе. В качестве примеров, приведем некоторые кодексы профессиональной этики адвоката, принятых в различных зарубежных странах:

- 1) Общий кодекс правил для адвокатов стран Европейского сообщества;
- 2) Кодекс поведения адвоката. Принят Советом Шведской Ассоциации Адвокатов 9 ноября 1984 г.;
- 3) Правила надлежащего профессионального поведения для адвокатов. Приняты коллегией адвокатов Финляндии 9 июня 1972 г.;
- 4) Стандарты корректности в профессиональном поведении. Ассоциация адвокатов округа Колумбия. Принято Советом управляющих Ассоциации адвокатов округа Колумбия 18 июня 1996 г.; с исправлениями и дополнениями от 11 марта 1997 г.;
- 5) Типовые Правила профессиональной этики Американской Ассоциации юристов от 2 июня 1993 г.;
- 6) Кодекс профессиональной этики адвоката. Принят Первым Всероссийским съездом адвокатов 31 января 2003 года.

Каждый из перечисленных документов имеет свои особенности. Рассмотрим их в той последовательности, в которой они изложены.

Первые три документа, принятые в странах Европейского Союза имеют очень много сходств по содержанию и структура их приблизительно тоже одинакова. Структурно они состоят из двух больших блоков, которые условно можно назвать как Общие и Специальные положения. В Общих положениях регламентированы вопросы организации адвокатской практики, принципы адвокатской деятельности. В Специальных положениях содержатся правила взаимоотношения адвоката с клиентом, судом, противной стороной, между адвокатами и Ассоциацией адвокатов.

Особую структуру и содержание имеют Стандарты корректности в профессиональном поведении, принятые Ассоциацией адвокатов округа Колумбия (далее — Стандарты). Этот документ носит рекомендательный характер. Однако в

преамбуле обозначено основное назначение принятых Стандартов. По мнению участников, принимавших их они должны стать неотъемлемой частью обучения студентов юридических факультетов, и отмечается важность включения Стандартов в учебный план юридических факультетов округа Колумбия. Этот документ также состоит из двух больших блоков:

I. Общеприменимые принципы: обязанности адвокатов по отношению к другим адвокатам, другим сторонам процесса и работникам судов. Этот блок включает в себя регламентацию общих принципов адвокатской деятельности (корректность, профессионализм, уважение, вежливость и др.) и вопросов планирования деятельности адвоката.

II. Принципы, напрямую относящиеся к гражданскому судебному спору. Данный блок включает пункты, касающиеся соглашений по процедурным вопросам, о предоставлении и истребовании документов, обязанности адвоката перед судом, и наоборот, обязанности судей в отношении адвокатов.

Типовые Правила профессиональной этики Американской Ассоциации юристов от 2 июня 1993 г. (далее — Типовые правила) представляют собой достаточно объемный документ, структура которого специфична. Открывает Типовые правила преамбула, в которой говорится об обязанностях адвоката. После преамбулы следует подробное описание назначения Типовых правил и терминология. Далее следуют восемь различных по объему блоков, а именно:

- взаимоотношения клиент–адвокат;
- советник;
- адвокат–защитник;
- связи с лицами, не являющимися клиентами адвоката;
- юридические фирмы и ассоциации;
- деятельность на благо общества;
- информация о юридических услугах;
- соблюдение профессиональной этики.

Каждый блок включает в себя определенное количество правил. Правила имеют трехчленную структуру: правило — комментарий — сопоставление с Типовым кодексом.

Кодекс профессиональной этики адвоката, принятый Первым Всероссийским съездом адвокатов довольно объемный по содержанию и достаточно детализированный (состоит из 27 статей). Структурно состоит из двух разделов. Раздел первый, «Принципы и нормы профессионального поведения адвоката», включает в себя принципы адвокатской деятельности, правила взаимоотношения адвоката с клиентом, судом, коллегами, вопросы гонорарного соглашения, перечисление мер дисциплинарной ответственности. Раздел второй, «Процедурные основы дисциплинарного производства», включает в себя цели, поставленные перед дисциплинарным производством. Круг мер дисциплинарного производства; поводы для начала дисциплинарного производства; стадии дисциплинарного производства; порядок разбирательства в квалификационной комиссии; виды и структура заключений, выносимых квалификационной комиссией; рассмотрение жалоб и представлений Советом адвокатской палаты и виды решений, которые может принять Совет.

В целом, Кодекс чести адвокатов представляет собой нормативный документ, принимаемый уполномоченным органом, регламентирующий правовой статус адвоката и адвокатской профессии в целом и взаимоотношения адвоката с отдельными представителями социума. Кроме этого, кодекс чести адвокатов регламентирует вопросы, связанные с применением мер дисциплинарной ответственности.

Таким образом, в зарубежных странах существуют два типа кодексов чести адвокатов: 1) принятые в странах континентального права (в виде свода правил) и 2) англосаксонского права (в виде нарушения и санкции за него).

10.4 Судья

Сложный морально–психологический климат в судебном заседании обусловлен тем, что:

- 1) Стороны в суде по уголовному делу, рассчитывая на защиту своих интересов и удовлетворению притязаний, с надеждой ждут неких, удовлетворяющих их результатов;
- 2) В суде сталкиваются противоположные интересы нарушителя и общества, обвиняемого и потерпевшего, истца и ответчика. Таким образом, судья, прокурор, следователь и адвокат действуют в условиях как межличностных, так и социальных конфликтов. В такой обстановке, к деятелям правосудия предъявляются высокие требования. Такие, например требования, как способность противостоять попыткам, воздействовать на судей различных сил, иногда достаточно внушительных. Руководствоваться только законом. Быть справедливым и принципиальным, уравновешенным, искренним и т. д.

Всеобщая декларация прав человека исходит из того, что суд должен быть равным для всех, справедливым и беспристрастным. Международный пакт о гражданских и политических правах говорит, кроме того, о суде компетентном.

Но суд справедливый, беспристрастный и компетентный, способны вершить только те, кто обладает чувством справедливости, долга, беспристрастности и высокой компетентностью.

Судья должен быть честным, ибо честность важнейшая составная нравственности, при чём извечная.

Что значит честность, мы уже говорили, повторим ещё раз. Это:

- 1) Правдивость;
- 2) Принципиальность;
- 3) Субъективная убежденность в правоте своего дела;
- 4) Искренность перед другими и самим собой.

Вышеизложенное предписывается судье присягой, и нет необходимости говорить о том, что честное исполнение своих обязанностей, предполагает и человеческую честность судьи. Не может быть судья честным только на работе, а во всякое другое время иным.

Все вышеизложенное, в равной степени относится и к следователю, и к прокурору, и к адвокату, и к экспертам, и к другим участникам процесса.

Вопросы для повторения:

- 1) Что значит нравственно–психологические качества юриста, в частности судьи, прокурора, следователя, адвоката и иных участников уголовно–процессуального процесса?
- 2) Каковы особенности консультирования клиента предлагаемые Кэтлин Мэгон?
- 3) Каковы правила поведения юристов в профессиональной и внеслужебной обстановке?

ГЛАВА XI. Культура процессуальной деятельности

11.1 Понятие и содержание культуры процессуальной деятельности

Термин «культура» от лат. culture — возделывание, воспитание, образование, развитие. Оно имеет несметное количество толкований, т. е. сколько толкователей, столько и толкований. Если исходить из «корневого» латинского смысла этого понятия, то культура это то состояние общества, которое оно достигло на данное время в результате прошедших веков возделывания, воспитания, образования, развития. И это касается всех сфер деятельности человека. Уголовное судопроизводство и вообще процессуальная деятельность, не исключение. Состояние современной процессуальной деятельности ровно таково, каковой сумело общество её возделать (образовать, развить). В соответствии с этим и выработаны критерии, определяющие и отличающие культуру процессуальной деятельности современности от аналогичной культуры, например, средневековья или от аналогичной культуры иных стран и народов.

Различают культуру материальную, например, лайнер или велосипед. И культуру духовную — это наука, познание, нравственность, религия, право, искусство, этика, эстетика и т.д. А вот, что есть, например, вполне материальные: здания, скульптуры, картины?

Из сказанного следует, что культура процессуальной деятельности — это уровень развития и совершенства права, которым руководствуются, и которое принимают суды и правоохранительные органы государства.

11.2 Культура производства по уголовному делу

Культура производства от предварительного следствия и до судебного разбирательства, с последующим вынесением вердикта суда, прямо пропорциональна правовой культуре общества. Перефразировав известную поговорку, можно смело сказать: *общество имеет такие органы правосудия и правопорядка, какие заслуживает.*

Высокая правовая культура по уголовному делу предполагает точное и безусловное следование букве и духу закона.

Отступление от закона по причине «целесообразности» или процессуальный нигилизм, когда процесс подменяется процедурой, как формальность, могут иметь только отрицательный результат, ибо нарушение закона — есть опасное бескультурье.

Следующий важнейший элемент культуры уголовного процесса — соблюдение норм профессиональной этики судьей, следователем, прокурором и адвокатом.

Высокий уровень культуры судопроизводства не может быть без соблюдения этики, равно, как и этики без культуры. Оба эти понятия настолько тесно взаимосвязаны, что одно без другого просто не мыслимы. Следовательно, *высокая нравственность — есть показатель высокой профессиональной культуры, а высокая профессиональная культура — это категория нравственная*. И на самом деле, ведь нельзя же безнравственный процесс назвать высоко культурным, ибо тут же гибнет этика.

Высоко профессиональное ведение судебного разбирательства или предварительного следствия, предполагает не только их результативность, но и строгое соблюдение всех правовых и нравственных норм, высокую культуру поведения всех участников процесса и, в первую очередь, следователя в стадии предварительного следствия, судьи, прокурора и адвоката в судебном процессе.

Культура производства по уголовному делу включает в себя и такие понятия, как рациональная организация труда органа дознания, следователя, прокурора, судьи, адвоката.

Культура производства по уголовному делу зависит так же от уровня научной организации труда их участников. Она зависит и от материально — технического обеспечения органов её осуществляющих. И, наконец, культура уголовно-процессуальной деятельности включает в себя соблюдение культуры общения, речевой культуры, так же судебного этикета.

11.3 Культура процессуальных документов

Культура процессуального документа, отражает культуру его составителя. Каждый процессуальный документ должен соответствовать закону в отношении официальных реквизитов и содержания.

Отступление от установленных законом требований, могут лишить документ его юридической силы или повлечь за собой отмену судебного решения. Например:

- а) протокол, не подписанный двумя понятыми при опознании — не имеет юридической силы, т.е. не действителен;
- б) приговор, не подписанный кем-либо из судей — подлежит безусловной отмене;
- в) приговор, имеющий противоречия в доказательстве, но не объясняющий, почему принято одно и отвергнуто другое доказательство, подлежит отмене или изменению.

Процессуальные документы, составленные с нарушением требований закона относительно его содержания и формы, лишаются юридической силы. Эти же нарушения противоречат и требованиям культуры оформления процессуальных документов.

Грамотность — это безусловное владение языком судопроизводства. Умение лаконично, понятно и грамотно излагать факты, аргументы, решения на языке, на котором осуществляется судопроизводство.

Юридическая грамотность документа — это его соответствие материальному и процессуальному праву.

Культура процессуального документа — это культура языка и стиль изложения.

Рукописные тексты документов должны быть написаны, разборчивым, легко читаемым почерком. Как правило, инициалы не допускаются, и пишутся полностью: имя, фамилия, отчество.

Классический пример требования к грамотности, когда место положения запятой, кардинально меняет смысл предложения: «Помиловать, казнить нельзя» или «Помиловать нельзя, казнить».

11.4 Судебный этикет

Этикет — это совокупность правил, поведения, регулирующих внешние проявления человеческих взаимоотношений. Например, обхождение с окружающими, формы обращений и приветствий, поведение в общественных местах, манеры, одежда, умение пользоваться повседневными атрибутами в быту и т. д.

Таким образом, этикет — это составная часть внешней культуры человека и общества.¹ Этикет основывается на законах приличия поведения в том или ином профессиональном обществе. Например, этикет дипломатический, придворный этикет, этикет высшего общества и т. д.

Судебный этикет — это совокупность правил поведения субъектов судебного процесса, регулирующих внешние проявления взаимоотношений между участвующими в судебном разбирательстве лицами.

Судебный этикет способствует воспитанию уважения к судебной власти, к закону, который она представляет от имени государства. Так, например, при входе судьи в зал судебного заседания, все встают. Все участники процесса, при даче показаний суду делают заявления стоя. При оглашении приговора все присутствующие в зале, в том числе и состав суда, встают, т.е. выслушивают приговор стоя. В обязательном порядке даётся последнее слово подсудимому, без ограничения во времени и постановки вопросов. Производится отбор подписок о даче правдивых показаний. Приговор постановляется и провозглашается от имени государства.

Не малое значение имеет и внешний вид судьи, прокурора и адвоката, о котором тщательно должны заботиться они же. Их внешний вид должен отвечать обстановке, соответствующей месту, где осуществляется правосудие. Именно поэтому, судья (судьи) ведет судебный процесс, одетый в судебную мантию.

Прокурор, как государственный обвинитель участвует в судебном процессе в форме прокурора со всеми регалиями соответствующими его чину.

По поводу формы адвоката, пока нет определенных требований. Но одно ясно: одежда адвоката должна соответствовать общим требованиям этикета. Вряд ли допустимо участие в судебном процессе адвоката–женщины в вечернем туалете, особенно «авангардном». Вряд ли рискнет адвокат–мужчина, явится на судебное заседание в джинсах и в майке или даже в спортивном костюме, каким он модным ни был бы. Почему? Потому, что это воспринималось бы как неуважение к участникам судебного процесса и к суду в целом.

Вежливость, взаимное уважение и внимательность по отношению к участникам процесса, непреложное правило судопроизводства.

¹ См.; Словарь по этике. Под ред. А. А. Гусейнова, И. С. Кона. 6 изд. М., 1989 г. С. 427-428.

Вопросы для повторения:

- 1) Каковы требования к культуре производства по уголовному делу?
- 2) Что означает культура процессуальных документов?
- 3) От чего зависит культура производства по уголовному делу?
- 4) Каково значение понятия «судебный этикет»?

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Подводя итог, следует заметить, что весь материал посвящен в основном раскрытию главного принципа правоприменения и судопроизводства в любой инстанции — *это обеспечение неотъемлемых прав и свобод человека, безусловное уважение его чести и достоинства, независимо ни от каких условий*. Это значит, что в какой отрасли права не трудился бы юрист, он свято должен помнить, что *первичен человек как высшая ценность* со всеми его недостатками и достоинствами, а всё остальное приложенное, к тому же часто против воли самой личности.

Основные принципы роли юристов (далее Принципы) принятые восьмым конгрессом ООН по предотвращению преступности и перевоспитанию правонарушителей (Гавана, Куба, с 27 августа по 7 сентября 1990),¹ пронизаны не только заботой о человеке, его правах, свободе, чести и достоинстве, но и болью за судьбы тех, кто безмерно страдает от унижений, оскорблений и притеснений.

Принципы, принятые Восьмым Конгрессом ООН, основываются на таких важнейших международных документах как: «Устав ООН», «Всеобщая Декларация Прав Человека», «Международное Соглашение по Гражданским и политическим правам», «Международное соглашение по Экономическим, Социальным, и Культурным правам», «Собрание Принципов Защиты Всех Лиц Находящихся Под Любой Формой Задержания или Заключение», «Стандартные Минимальные Правила Обращения с заключенными», «Декларация Основных Принципов Правосудия для Жертв Преступлений и Злоупотребления Властью».

Сама идея человеколюбия не нова. Она заложена в основу христианской религии и звучит как призыв к благоразумию человечества: *«возлюби ближнего своего как самого себя!»*. Эта же идея в той или иной интерпретации заложена в основу Ислама, Иудаизма, Буддизма и Индуизма.

Спустясь с высот библейского изречения, заметим, что за все прошедшие тысячелетия человечество так и не вняло идеи этого самого гениального изречения во всей своей истории, этого единственного способа решать насущные проблемы полюбовно. Вот почему во все времена так случалось и продолжает, к сожалению, случаться, что обретший физическое превосходство над ближним, не утруждал и не утруждает себя соблюдением требований высоких нравственных идей, заложенных в религиях и выпестованных народами Земли.

В то же время «ничто не вечно под луной», и ни кто не рожден жить вечно. Вечна только *ЖИЗНЬ!* А сильные государства приходят и уходят, тому примеров более чем достаточно. Некогда могущественные государства исчезли с лица Земли, навечно уйдя в фолианты истории. Другие, прежде не известные, ныне возвысились до могущества. В этом диалектика, согласно которой всё в жизни преходяще, кроме самой *жизни*. А жизнь, без венца её творения — *человека* немислима. Из сказанного вывод: *чтобы сохранить жизнь на Земле, нужно охранить её не преходящую ценность — ЧЕЛОВЕКА!* Именно этой проблемой ныне занято мировое сообщество и его лучшие умы.

¹ По материалам веб-сайта “Public Interest Law Initiative” (P I I, Инициатива Права общественных интересов).

Конечно же, любить всех людей на планете Земля просто невозможно, да этого и не требуется. Однако научиться уважать честь и достоинство ближнего, обеспечить его естественные неотъемлемые права и свободы — значит, научиться жить в обществе *ЗЕМЛЯН*.

Из 29 пунктов упомянутых Принципов, в 10 (!) предписывается Правительствам государств-членов ООН обеспечение *надлежащей* роли юристов. Роли *«должны соблюдаться и приниматься во внимание Правительствами в рамках их национального законодательства и практики и должны быть доведены к вниманию юристов, а также других лиц, таких как судьи, прокуроры, члены исполнительной и законодательной ветвей власти, и общества в целом»*.

Поскольку Кыргызская Республика является членом ООН, то на Кыргызстане лежит международная ответственность по обеспечению решения таких проблем как:

- 1) Доступ к юристам и юридическим услугам;
- 2) Особые гарантии в вопросах уголовного права;
- 3) Квалификация и обучение;
- 4) Обязанности и ответственность;
- 5) Гарантии функционирования юристов;
- 6) Свобода выражения и ассоциации;
- 7) Профессиональные ассоциации юристов;
- 8) Дисциплинарные разбирательства.

Из перечисленных пунктов для учреждений образования чрезвычайно большое значение имеют п. п. 9–11 раздела «Квалификация и обучение».

Пункт 9, например, обязывает не только Правительство, но и образовательные учреждения *«обеспечить получение юристами надлежащего образования и обучения и осознание ими идеалов и этических обязанностей юристов и прав человека и основополагающих свобод, признанных местным и международным правом»*.

Пункт 10 предписывает Правительству, профессиональным ассоциациям юристов и образовательным учреждениям обеспечить отсутствие дискриминации на любой почве против лиц, вступающих или продолжающих деятельность в юридической профессии.

Пункт 11 требует, что бы в странах, *«где существуют группы, сообщества или регионы, чьи потребности в юридических услугах не выполняются, в особенности, где такие группы имеют свою культуру, традиции или языки либо являются жертвами прошлой дискриминации, Правительства, профессиональные ассоциации юристов и образовательных учреждений должны принимать особые меры по предоставлению возможности кандидатам из этих групп для вступления в юридическую профессию и должны обеспечить получение ими обучения соответствующего нуждам этих групп»*.

Принятый восьмым Конгрессом ООН документ, в принципе ничего нового не привнес, ибо все проблемы, перечисленные в нем, многократно обсуждались на разных международных мероприятиях. Ценность *«Основных Принципов Роли Юристов»* в том, что этот документ сфокусировал главные про-

блемы профессиональной этики юристов в одном документе, приняв попытку некой кодификации Принципов и сделав эти Принципы обязательными для всех государств—членов ООН.

Всё вышеизложенное накладывает огромную ответственность не только на Правительство Кыргызстана и профессиональные ассоциации юристов, но, и это в первую очередь, *на преподавателей юридических вузов и юридических кафедр, как носителей профессиональных юридических Знаний и информации, которые необходимо передать обучающимся.* Однако самая высокая ответственность лежит на самих обучающихся, ибо все учебные учреждения любого ранга и статуса имеют одну единственную цель — *научить.* А научить, как известно, можно только того, кто умеет, желает и способен учиться.

В заключение хотелось бы пожелать студентам всех форм обучения, что бы они поняли истину ставшую прописной: *в условиях рыночной экономики диплом является всего—навсего «пропуском» на рабочее место. Гарантом же трудовой деятельности являются только знания.* И чем богаче знания, тем выше профессиональный авторитет, значит надёжней и перспектива деловой карьеры, следовательно, и гарантированное благосостояние. Если же знания слабы или их и вовсе нет (бывает и такое), то ни какой глава частной фирмы не потерпит себе в ущерб несостоятельность «дипломированного специалиста». А поскольку профессиональная непригодность юриста никакими аргументами не может быть оправдана, то суд не в состоянии защитить профессиональные притязания профессионально непригодного работника. Если к сказанному добавить, что не только профессиональная непригодность, но даже низкий профессиональный уровень не совместим с понятием «профессиональная этика юриста», то вывод напрашивается сам собой: *«учиться, учиться и ещё раз учиться».*¹

¹ В. И. Ленин. Речь на III съезде Комсомола.

Рекомендуемая литература

I. Нормативная литература

- 1) Конституция Кыргызской Республики.
- 2) Гражданский Кодекс Кыргызской Республики.
- 3) Гражданский Процессуальный Кодекс Кыргызской Республики.
- 4) Уголовный Кодекс Кыргызской Республики.
- 5) Уголовно–процессуальный Кодекс Кыргызской Республики.
- 6) Правила профессиональной этики в Кыргызской Республике (Утверждены приказом Министра юстиции Кыргызской Республики от 24.05.2003 года, №73).
- 7) Инструкция о порядке проведения служебных расследований по фактам нарушений, совершенных лицами, имеющими лицензию на право заниматься адвокатской деятельностью. (Утверждена приказом Министра юстиции Кыргызской Республики от 11.01.2002 года, №2).
- 8) Конституция Российской Федерации.
- 9) Международное публичное право. Сборник документов. М., 1996 г. Т. 1.
- 10) Международный Пакт о гражданских и политических правах. Женева. ООН 1996 г.
- 11) Международный Пакт об экономических, социальных и культурных правах. Женева 1995 г.
- 12) Материалы Восьмого Конгресса ООН по предотвращению преступности и перевоспитанию правонарушителей. (Гавана, Куба, с 27 августа по 7 сентября 1990 года).
- 13) «Основные Принципы Роли Юристов» принятые восьмым конгрессом ООН по предотвращению преступности и перевоспитанию правонарушителей. Гавана, Куба 1990 г.
- 14) Кодекс поведения адвоката. Принят Советом Адвокатов Шведской Ассоциации 09.11.1984 г. // Сборник вспомогательных материалов для разработки учебного курса. «Профессиональная юридическая этика». Бишкек 2004 г.
- 15) Принципы этического поведения для государственных служащих и работников. Исполнительный Приказ № 12674 от 12.04.1989 г. (изменен И П 12731) // Сборник вспомогательных материалов для разработки учебного курса «Профессиональная юридическая этика». Бишкек 2004 г.
- 16) Правила надлежащего профессионального поведения для адвокатов. Приняты коллегией адвокатов Финляндии 09. 06.1972 г. // Сборник вспомогательных материалов для разработки учебного курса «Профессиональная юридическая этика». Бишкек. 2004 г.

II. Специальная литература

- 1) Алексеев С. С. Философия права. М., 1999 г.
- 2) Анисимов С. Ф. Мораль и право. М., 1985 г.
- 3) Апол. Б – Адвокатура в Риме.
- 4) Аристотель. Этика. СПб. 1908 г.
- 5) Ароцкер Л. Е. Тактика и этика судебного допроса. М., 1969 г.
- 6) Архангельский Л. М. Курс лекций по марксистско–ленинской этике. М., 1974 г.

- 7) Батман Д. П. Адвокатская этика. М., 1977 г.
- 8) Божьев В. П. Уголовно–процессуальные правоотношения. М., 1975 г.
- 9) Бойков А. Д. Уголовное судопроизводство и судебная этика. М., 1989 г.
- 10) Букреев В. И., Римская КН. Этика права: от истоков этики и права к мировоззрению. Учебное пособие. М., 1998 г.
- 11) Ворсам Л. «Цели обучения в рамках обязательного предмета «Профессиональная этика». М. Россия. 2002 г.
- 12) Ватман Д. П. Этические принципы судебного представительства. Адвокатская этика. М. 1977 г.
- 13) Толстова А. Е. Консультировании, как одна из форм работы студентов в общественной Приемной по защите прав человека. Сб. вспомогательных материалов для разработки учебного курса «Профессиональная этика юриста». Бишкек, 2004 г.
- 14) Гофштейн М. А. О кодексе профессиональной чести адвоката. Проблемы российской адвокатуры. Сб. статей М., 1997 г.
- 15) Гегель Г. Соч. М. – Л. 1934 г.
- 16) Герцензон А. А. Понятие преступление в советском уголовном праве. М., 1955 г.
- 17) Грошевой Ю. М. Проблемы формирования судебного убеждения в уголовном судопроизводстве. Харьков. 1975 г.
- 18) Гусейнов А. А. Введение в этику. М., М., 1985 г.
- 19) Дробницкий О. Г. Понятие морали. М.; 1974 г.
- 20) Зеленкова И. Л., Беляева В. Н. Этика Учебное пособие и практикум. Минск, 1995 г.
- 21) Кобликов А. С. Юридическая этика. Учебник для вузов. М., 2002 г
- 22) Карпец И. И. Уголовное право и этика. М., 1985 г.
- 23) Кокорев Л. Д. Котов Д. П. Этика уголовного процесса: Учебное пособие. Воронеж. 1993 г.
- 24) Кони А. Ф. Собрание соч. в 8 т. М., 1967 г.
- 25) Кузнецова Н. Ф. Уголовное право и мораль. М., 1967 г.
- 26) Леоненко В. В. Профессиональная этика участников уголовного судопроизводства. Киев. 1981 г.
- 27) Лукашева Е. А. Право, мораль, личность. М., 1986 г.
- 28) Любичев С. Г. Этические основы следственной тактики. М., 1980 г.
- 29) Мэгон К. Консультирование клиента
- 30) Проблемы судебной этики. / Под общ. Ред. М.С.Строговича. М., 1974 г.
- 31) Попелова И. Этика. Об исторической и современной проблематике нравственной теории. М., 1965 г.
- 32) Ратников А. Р. Судебная психология для следователя. М., 1967 г.
- 33) Сергеич П. Искусство речи на суде. М., 1960 г.
- 34) Строгович М. С. Курс советского уголовного процесса. В 2 т. Т. 1. М., 1968 г.
- 35) Фромм Э. Человеческая ситуация. М., 1995. С. 106 г.
- 36) Шрейдер Ю. А. Этика. Введение в предмет. Учебное пособие для вузов. М., 1998 г.
- 37) Элькинд П. С. Сущность советского уголовно–процессуального права. Л., 1963 г.
- 38) Элькинд П. С. Цели и средства их достижения в уголовно–процессуальном праве. Л., 1976 г.

III. Периодическая литература

- 1) Апол. Б – Адвокатура в Риме. // Судебный вестник 1870. № 213. (09.07.04 г., РГБ в Химках, зал газет).
- 2) Ватман Д. П. Этические принципы судебного представительства // Адвокатская этика.
- 3) Васильев Ю. С. Взаимодействия права и морали. // Советское государство и право. 1966. №11.
- 4) Кобликов А. С. Законность — конституционный принцип уголовного судопроизводства. М., 1979 г.
- 5) Ковалев М. И. Роль правосознания и юридической техники в развитии уголовного законодательства // Советское государство и право 1985 г.
- 6) Кокорев Л. Д. Понятия, задачи и соотношение профессиональной этики юриста и следственной этики // Этика предварительного расследования: Труды В. С. Ш. МВД СССР. Вып. 15. Волгоград. 1976 г.
- 7) Кони А. Ф. Присяжные заседатели. // Суд присяжных в России. Л., 1991 г.
- 8) Лукашева Е. А. Мотивы и поведение человека в правовой сфере. // Советское государство и право. 1978 г. №8.
- 9) Пантелеев И. Ф. Некоторые вопросы психологии расследования преступлений. // Труды ВЮЗИ. Вып. 29. М., 1973 г.
- 10) Рагинов А., Захарин Ю. Следственная этика. // Социалистическая законность. 1970. №1. 1989 г.
- 11) Смирнов В. // Российская юстиция. №6 1995 г.
- 12) Строгович М. С. О судебной этике. // Проблемы государства и права на современном этапе. Вып. 7. М., 1973 г.
- 13) Шахов В. О судебной этике. // Советская юстиция. 1965 г. №1.

III. Справочная литература

- 1) Философская энциклопедия. В. 5 т. М., 1964 г.
- 2) Философский словарь. М., 1983 г.
- 3) Словарь по этике. Под ред. А. А. Гусейнрва, И. С. Кона. 6–изд. М., 1989 г.
- 4) Словарь правовых знаний. Изд. «Советская энциклопедия». М., 1965 г.
- 5) Юридическая энциклопедия. Изд. «Советская энциклопедия». М., 1984 г.

ДЛЯ ЗАМЕТОК

09.09.2005 г. Исправлено и дополнено в соответствии с замечаниями и предложениями, сделанными при обсуждении на заседании кафедры

«Теории и истории государства и права».

10.10.2005 г. Дополнено с учетом замечаний и пожеланий USAID.

Подписано к печати – 21.12.2006

Гарнитура «Times»

Тираж 150 экз. Заказ №80

 оперативная полиграфия
maxima

Изготовлено в типографии ОсОО «М Maxima»

720000, Кыргызская Республика, г. Бишкек, ул. Логвиненко, 27

Тел.: +/996 612/ 900 435, 902 907. Факс: +/996 612/ 900 407

E-mail: m_maxima@infotel.kg