

4. Ананич, С.М. Коммерческая тайна как объект гражданских прав / С.М. Ананич/ материалы Междунар. науч.-практ. конф., посвященной 90-летию профессора В. Ф. Чигри «Правовое регулирование осуществления и защиты прав физических и юридических лиц». - Минск, 4-5 ноября 2014 г., с. 71-74.

5. О коммерческой тайне: Закон Республики Беларусь от 05.01.2013 № 16-3 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / Нац. Центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2017.

УДК 347.943.1

СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ УЧАСТИЯ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ СВИДЕТЕЛЕЙ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН

О.Л. Мороз, старший преподаватель кафедры гражданского права и гражданского процесса Витебского государственного университета имени П.М. Машерова

Аннотация. Способность правильно воспринимать факты и в дальнейшем сообщать о них сведения зависит не только и не столько от возраста, сколько от характера этих фактов и индивидуальных особенностей лица. Правила гражданского судопроизводства в законодательстве различных стран по-разному рассматривают возможность участия малолетних лиц в качестве свидетелей по делу.

Введение. Еще в начале XX в. И.Е. Энгельман отмечал, что способность к свидетельству должна быть признана за всеми не участвующими в деле лицами без исключения. По его мнению, отстранение от свидетельства тогда, когда суд свободно оценивает доказательства по своему убеждению, является уже не ограждением стороны от не заслуживающих доверия свидетелей, а ограничением их возможностей доказывания. «По этой причине, – считал автор, – до допроса нет достаточного основания объявлять кого бы то ни было неспособным к свидетельству и нет повода устранять, от свидетельства ни малолетних детей, ни слабоумных и умалишенных, ни лиц, не заслуживающих доверия. Наличие же этих недостатков должны учитываться судом при оценке свидетельских показаний» [1, с. 302].

Основная часть. Законодательство некоторых государств устанавливает возраст до достижения которого физическое лицо не может свидетельствовать в суде.

В соответствии с § 106 Гражданского кодекса Германии гражданин уже имеет ограниченную дееспособность по достижении им 7 лет. С этого возраста он может быть и свидетелем в суде [2]. Такое же правило установлено в гражданском процессуальном законодательстве Латвии. В соответствии с п.4 ст. 106 Гражданского процессуального Закона Латвийской Республики не могут быть допрошены в качестве свидетелей дети в возрасте до 7 лет [3].

Процессуальное законодательство других государств решение вопроса о допуске малолетних к участию в деле в качестве свидетелей отно-

сит на усмотрение суда.

Так, согласно п.4 ст.256 ГПК Республики Эстония суд может отказаться от допроса в качестве свидетелей лиц, не достигший четырнадцатилетнего возраста [4]. Схожая норма присутствует в гражданском процессуальном законодательстве Армении. В соответствии с п.6 ст. 63 ГПК Республики Армения «в исключительных случаях в качестве свидетеля может быть вызвано лицо, не достигшее шестнадцатилетнего возраста» [5].

Сторонники установления возраста, с достижением которого лицо может быть свидетелем есть и среди белорусских авторов. Так, С.С.Сокол полагает, что в гражданское процессуальное законодательство необходимо ввести норму, устанавливающую нижний возрастной предел свидетеля. По его мнению «свидетелем по гражданскому делу может выступать лицо, достигшее семилетнего возраста» [6, с.67].

Однако, по нашему мнению, устанавливать минимальный возраст свидетеля или полностью исключать из числа источников свидетельских показаний несовершеннолетнее лицо нецелесообразно.

Безусловно, в силу ограниченной способности детей к восприятию и воспроизведению многих обстоятельств, а также их повышенной склонности к фантазированию, внушению и самовнушению [7, с. 193] этот источник доказательств видится недостаточно надежным с точки зрения достоверности. Однако, наряду с этим, как отмечают специалисты, психика несовершеннолетнего характеризуется и такими существенными и ценными для установления истины по делу качествами, как обостренное внимание к отдельным деталям события, непосредственность [8, с. 265]. Кроме этого следует учитывать и то важное обстоятельство, что свидетель (в отличие от эксперта) является незаменимым источником доказательства и возможна такая ситуация, при которой несовершеннолетний будет являться единственным очевидцем произошедшего.

В тоже время, заслуживает внимание позиция авторов, полагающих, что участие несовершеннолетних свидетелей в некоторых категориях гражданских дел необходимо ограничить.

Так, Н.А.Чечина считает, что не соответствует требованиям морали отсутствие в процессуальном законе правила, запрещающего допрос несовершеннолетних детей в качестве свидетелей по спорам между их родителями (при выселении в случае невозможности совместного проживания, при разделах совместного имущества и в других случаях) [9, с.66-67]. Такая норма, например, закреплена в гражданском процессуальном законодательстве Франции. В соответствии с ч.2 ст. 205 ГПК Франции дети не могут быть допрошены по делам своих родителей при их разводе [10].

По мнению Г.Любарской «прибегать к допросу несовершеннолетнего свидетеля по гражданскому делу целесообразно лишь тогда, когда известные ему факты не могут быть подтверждены с достаточной полнотой другими средствами доказывания...» [11, с.19].

Безусловно, любое лицо, в том числе и несовершеннолетний свиде-

тель, может воспользоваться своим правом, предоставленным ст.27 Конституции Республики Беларусь, ст. 94 ГПК Республики Беларусь, и отказаться от дачи показаний против членов своей семьи [12]. Однако, по нашему мнению, реализация этого права может повлечь за собой определенные негативные последствия. Дело в том, что отказ от дачи показаний против одного родителя может привести к ухудшению отношений несовершеннолетнего с другим родителем. Полагаем, что несовершеннолетний не должен ставиться перед весьма сложным выбором: дать показания, например, в пользу матери и тем самым ухудшить свои отношения с отцом либо отказаться от дачи показаний и, возможно, ухудшить свои отношения с матерью. Считаем, что данная ситуация не соответствует ни моральным, ни этическим принципам. По нашему убеждению процесс установления истины должен соответствовать не только правовым, но и нравственным нормам. Безнравственный процесс не может быть законным.

Заключение. Таким образом, полагаем, что в гражданское процессуальное законодательство Республики Беларусь необходимо внести норму, запрещающую допрос несовершеннолетних свидетелей по спорам своих родителей. Кроме этого полагаем, что несовершеннолетние должны привлекаться для дачи показаний по делу лишь в случаях крайней необходимости с тем, чтобы лишний раз не подвергать их психику негативному воздействию, вероятность которого при участии несовершеннолетнего в процессе в качестве свидетеля достаточно высока.

Список цитированных источников

1. Энгельман, И.Е. Курс гражданского судопроизводства / И. Е. Энгельман. - Юрьев, 1912. - 406 с.
2. Bürgerliches Gesetzbuch // [Электрон, ресурс] / Режим доступа: <http://www.gesetze-im-internet.de/bgb>. - Дата доступа: 05.03.2017.
3. Civilprocesa likums // [Электрон, ресурс] / Режим доступа: http://www.likumi.lv/Civilprocesa_likums. - Дата доступа: 03.03.2017.
4. Tsiviilkohtumenetluse seadustik // [Электрон, ресурс] / Режим доступа: <https://www.riigiteataja.ee/akt/102022016008>. Дата доступа: 03.03.2017.
5. Гражданский процессуальный кодекс Республики Армения // [Электрон, ресурс] / Режим доступа: <http://www.parliament.am/legislation>. Дата доступа: 01.03.2017.
6. Сокол, С.С. Проблемы доказывания в суде первой инстанции по гражданским делам: монография / С.С. Сокол. - Мн.: БИП-С Плюс, 2006. - 101 с.
7. Романов, В.В. Юридическая психология / В.В. Романов. - М.: Юристъ, 1998. - 266 с.
8. Волков, В.Н. Юридическая психология / В.Н. Волков.- Издательство: Юнити-Дана, 2002. - 315 с.
9. Чечина, Н.А. Воспитательная функция советского гражданского процессуального права / Н.А. Чечина. - Л., 1972. - С 66-67.
10. Code de procédure civile // [Электрон, ресурс] / Режим доступа: <https://www.legifrance.gouv.fr/affichCode.do?cidTexte=LEGITEXT000006070716>. - Дата доступа: 01.03.2017.
11. Любарская, Г. Допрос свидетелей по гражданскому делу / Г.Любарская // Советская юстиция. - 1975. - № 22. - С.19.
12. Гражданский процессуальный кодекс Республики Беларусь от 11 января 1999 г. № 238-З. (в ред. Закона Республики Беларусь от 9 января 2017 г. № 19-З) // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электрон, ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. - Минск, 2017.

УДК 342.951