

Министерство образования Республики Беларусь
Учреждение образования «Витебский государственный
университет имени П.М. Машерова»
Кафедра истории и теории права

ПРОФЕССИОНАЛЬНАЯ ЭТИКА ЮРИСТА

Конспект лекций

Витебск
УО «ВГУ им. П.М. Машерова»
2012

УДК 174:34(075.8)

ББК 67п.я73

П84

Печатается по решению научно-методического совета учреждения образования «Витебский государственный университет имени П.М. Машерова». Протокол № 7 от 11.12.2011 г.

Автор-составитель: доцент кафедры философии УО «ВГУ им. П.М. Машерова» **В.М. Бородич**

Рецензент:

заведующий кафедрой уголовного права и уголовного процесса УО «ВГУ им. П.М. Машерова», кандидат юридических наук, доцент *А.П. Петров*

П84 **Профессиональная этика юриста : конспект лекций /** авт.-сост. : В.М. Бородич. – Витебск : УО «ВГУ им. П.М. Машерова», 2012. – 50 с.

Конспект лекций по дисциплине «Профессиональная этика юриста» предназначен для студентов юридического факультета и включает в себя рабочую программу дисциплины, вопросы к зачету и теоретический материал по курсу.

УДК 174:34(075.8)

ББК 67п.я73

© УО «ВГУ им. П.М. Машерова», 2012

СОДЕРЖАНИЕ

ПРОГРАММА ДИСЦИПЛИНЫ	4
ВОПРОСЫ К ЗАЧЕТУ	5
ТЕОРЕТИЧЕСКИЙ КУРС	6
Тема 1. Мораль и право	6
Тема 2. Предмет юридической этики	13
Тема 3. Нравственные основы законодательства о правосудии и правоохранительной деятельности	17
Тема 4. Нравственные основы уголовного процесса	23
Тема 5. Этика предварительного следствия	26
Тема 6. Этика правосудия	37
Тема 7. Этика судебных прений	41
Тема 8. Этические и нравственные основы деятельности представителей отдельных юридических профессий ...	47
.	
.	

ПРОГРАММА ДИСЦИПЛИНЫ

№ п/п	Наименование темы	Содержание
1.	Мораль и право	Понятие и предмет этики. Характеристика основных этических категорий. Понятие морали. Соотношение морали и права.
2.	Предмет юридической этики	Понятие и виды профессиональной этики. Специфика нравственных проблем юридической деятельности. Понятие, предмет и структура профессиональной этики юриста.
3.	Нравственные основы законодательства о правосудии и правоохранительной деятельности	Нравственные основы международно-правовых норм о правах человека. Нравственное содержание Конституции Республики Беларусь. Нравственное содержание уголовно-процессуального законодательства Республики Беларусь.
4.	Нравственные основы уголовного процесса	Обстоятельства, подлежащие доказыванию по уголовному делу. Презумпция невиновности и обязанность доказывания в нравственном аспекте. Нравственное значение свободной оценки доказательств.
5.	Этика предварительного следствия	Общие правила производства следственных действий. Нравственные требования при производстве следственных действий. Нравственные основы избрания меры пресечения.
6.	Этика правосудия	Нравственные требования к деятельности судебной власти. Роль судьи в обеспечении нравственного характера судебного процесса. Этические основы в содержании выносимых решений.
7.	Этика судебных прений	Нравственное содержание судебных прений. Этика обвинительной речи прокурора. Этика речи защитника.
8.	Нравственные основы деятельности представителей отдельных юридических профессий	Этические и нравственные основы деятельности нотариуса. Нравственные основы деятельности юриста фирмы.

ВОПРОСЫ К ЗАЧЕТУ

1. Сходство и различие права и морали.
2. Понятие профессиональной этики.
3. Специфика юридической этики.
4. Профессиональные долг и ответственность.
5. Профессиональная тайна юриста.
6. Кодекс чести судьи.
7. Этика взаимоотношений внутри судейской коллегии.
8. Этика судебного заседания.
9. Этическое содержание основных нормативно-правовых актов Республики Беларусь.
10. Этика производства следственных действий (допрос, обыск, освидетельствование и пр.).
11. Соотношение процессуальных норм, тактических и этических правил при расследовании преступлений.
12. Этика побуждения обвиняемого к даче правдивых показаний.
13. Объективность прокурорского работника.
14. Этика отношений прокурора с другими участниками процесса.
15. Этика обвинительной речи.
16. Нравственная необходимость защиты в уголовном процессе.
17. Правила профессиональной этики адвоката.
18. Этика речи защитника.
19. Нравственные требования к работнику ОВД.
20. Этика юрисконсульта.
21. Юридическая культура государственного арбитра.
22. Этика налогового и таможенного инспектора.
23. Этика инспектора ГАИ.
24. Этика правоотношений в предпринимательской деятельности.
25. Этика нотариальной деятельности.

ТЕОРЕТИЧЕСКИЙ КУРС

Предисловие

Юрист – понятие чрезвычайно широкое, включающее в себя множество профессий. Деятельность юриста касается важнейших благ, интересов людей, нередко связана с вторжением в их личную жизнь, а иногда и с ограничением прав, принятием решений, влияющих на судьбу человека.

Этические проблемы и правила затрагивают взаимоотношения юриста с клиентом, с другими участниками процесса, с коллегами по профессии, с государственными органами, с обществом в целом. Изучение нравственных аспектов и проблем профессии необходимо каждому юристу, особенно в современных условиях, когда ставится задача гуманизации общественной и государственной жизни, когда законодательство придает большое значение самостоятельным решениям юриста-профессионала: судьи, следователя, прокурора, нотариуса. Принимаемые ими решения должны быть не только законными, но и справедливыми. Юрист должен хорошо понимать и применять на практике основные понятия этических категорий: добро и зло, справедливость и долг, совесть, достоинство и честь.

При подготовке курса лекций были использованы законодательные акты Республики Беларусь, Международные правовые акты, исторические источники, а также труды А.Ф. Кони, Л.Д. Кокорева, Д.П. Котова, А.С. Кобликова и других ученых, внесших весомый вклад в развитие этической науки.

Тема 1. МОРАЛЬ И ПРАВО

1.1. Понятие и предмет этики

Термин этика происходит от древнегреческого слова «этнос» – привычки, обычаи, нравы. Еще в IV веке до нашей эры Аристотель обозначил прилагательным «этический» класс человеческих добродетелей и образовал новое существительное (этика) для обозначения науки, которая изучает добродетели. Слово мораль – от латинского слова «moros» – нравы, обычаи и т.п. На этом основании часто слова употребляют как синонимы. Но это неверно. Этика – это наука о морали, нравственности. Мораль – форма общественного сознания, в которой отражаются идеи, представления, принципы и правила поведения людей в обществе. Мораль и нравственность можно употреблять как синонимы. В обществе существуют разные социальные нормы, регулирующие поведение людей. Для того чтобы лучше понять сущность моральных норм, рассмотрим другие виды социальных норм. Обычай – общепринятые и повторяющиеся формы поведения людей,

которые служат средством передачи социального и культурного опыта от поколения к поколению. Ритуалы – правила поведения людей при совершении обрядов и форм деятельности (например, ритуал посвящения в воины). Традиции – наиболее обобщенные и стабильные правила поведения людей в том или ином обществе, которые выверены временем и длительно существуют. Права – правила поведения, которые устанавливаются и охраняются государством. Нормы общественных организаций – представляют собой правила поведения, которые устанавливаются самими общественными организациями и охраняются с помощью мер общественного воздействия, предусмотренных уставами этих организаций. В отличие от всех вышеперечисленных норм нормы нравственности или морали – это правила поведения, которые устанавливаются в обществе в соответствии с представлениями людей о добре и зле, справедливости и несправедливости, долге, чести, достоинстве. Нравственные нормы содержатся в документах ненормативного характера. К ним относятся всевозможные моральные кодексы, присяги, клятвы и т.д.

В современном понимании этика – философская наука, изучающая мораль как одну из важнейших сторон жизнедеятельности человека, общества. Если мораль представляет собой объективно существующее специфическое явление общественной жизни, то этика как наука изучает мораль, ее сущность, природу и структуру, закономерности возникновения и развития, место в системе других общественных отношений, теоретически обосновывает определенную моральную систему. Задача этики состоит в том, чтобы описать мораль, объяснить мораль и учить морали. В системе науки выделяют, в частности, этическую аксиологию, изучающую проблемы добра и зла; деонтологию, исследующую проблемы долга и должного; генеологию морали, историческую этику, социологию морали, профессиональную этику.

1.2. Характеристика основных этических категорий

Категории этики – это основные понятия этической науки, отражающие наиболее существенные элементы морали. При всем разнообразии подходов к определению системы этических категорий можно выделить общепризнанные, наиболее важные в теоретическом и практическом отношении категории:

Добро и зло – наиболее общие формы моральной оценки, различающие нравственное и безнравственное. Добро – категория этики, объединяющая все, имеющее положительное нравственное значение, отвечающее требованиям нравственности. Зло – категория этики, по своему содержанию противоположная добру, обобщенно выражающая представление о безнравственном, противоречащем требованиям морали, заслуживающем осуждения.

При всей изменчивости взглядов в разное время и в различных слоях общества честность, гуманность, мужество, бескорыстие, верность и т.п. оценивались и оцениваются положительно. В обыденной жизни благо – все, что способствует человеческой жизни, служит удовлетворению материальных и духовных потребностей людей, является средством для достижения определенных целей.

Добро – разновидность духовного блага. Справедливость в обществе понимается в различных аспектах. Это категория морально-политическая и правовая. В этике справедливость – категория, означающая такое положение вещей, которое рассматривается как должное, отвечающее представлениям о сущности человека, его неотъемлемых правах, исходящее из признания равенства между всеми людьми и необходимости соответствия между деянием и воздаянием за добро и зло. Аристотель впервые разделил справедливость на уравнительную (справедливость равенства) и распределительную (справедливость пропорциональности). Эти аспекты справедливости сохраняют свое значение и в современных условиях. Несправедливость противоположна справедливости. Она там, где человек принижен, его права и достоинство не обеспечены, а блага, воздаяние за добро и зло распределяются непропорционально. Справедливость главенствует в профессиональной деятельности юристов. Само понятие «юстиция» по латыни означает справедливость.

Требование справедливости в государстве и обществе воплощается в основных принципах и конкретных нормах Конституции Республики Беларусь. Для профессии юриста справедливость есть нераздельный нравственный и служебный долг. В юридической деятельности принципиальна проблема соотношения законности и справедливости. Незаконное решение в принципе нельзя признавать справедливым, поэтому необходимо своевременно отражать в законодательстве происходящие в обществе изменения, предусматривать возможность выбора решений в зависимости от обстоятельств дела (например, процесс смягчить наказание или вовсе от него освободить).

Долг – категория этики, означающая отношение личности к обществу, другим людям, выражающееся в нравственной обязанности по отношению к ним в конкретных условиях. Долг представляет собой нравственную задачу, которую человек формулирует для себя сам на основании нравственных требований, обращенных ко всем. Успешно выполнять свои функции работники судов и прокуратуры могут только тогда, когда они глубоко осознали социальное значение своей деятельности и обладают высоким чувством долга и готовы его выполнить.

Совесть – категория этики, характеризующая способность человека осуществлять нравственный самоконтроль, внутреннюю самооценку с позиций соответствия своего поведения требованиям нравственности, самостоятельно формулировать для себя нравственные за-

дачи и требовать от себя их выполнения. Совесть – субъективное осознание личностью своего долга и ответственности перед обществом, другими людьми, выступающее как долг и ответственность перед самим собой.

Юрист, ведя производство по делу или выполняя другие функции, действует в сфере, затрагивающей жизненно важные блага людей, сталкивается со многими коллизиями, оказывается перед необходимостью принимать ответственные решения, нередко в сложных моральных ситуациях.

Ответственность – категория этики, характеризующая личность с точки зрения выполнения ею нравственных требований, соответствия ее моральной деятельности нравственному долгу, рассматриваемого с позиций возможностей личности. Ответственность – обязанность и необходимость давать отчет в своих действиях, поступках, отвечать за их возможные последствия.

Достоинство – категория этики, означающая особое моральное отношение человека к самому себе и отношению к нему со стороны общества, окружающих, основанное на признании ценности человека как личности. Достоинство – выражение ответственности человека за свое поведение перед самим собой, форма самоутверждения личности. Достоинство обязывает совершать нравственные поступки, соотносить свое поведение с требованиями нравственности. В то же время достоинство личности требует от других уважения к ней, признания за человеком соответствующих прав и возможностей и обосновывает высокую требовательность к нему со стороны окружающих. Понятие достоинства личности опирается на принцип равенства всех людей в моральном отношении, основывается на равном праве каждого человека на уважение, запрет унижать его достоинство, независимо от того, какое социальное положение он занимает.

Честь как категория этики означает моральное отношение человека к самому себе и отношению к нему со стороны общества, окружающих, когда моральная ценность личности связывается с моральными заслугами человека, с его конкретным общественным положением, родом деятельности и признаваемыми за ним моральными заслугами. Честь обязывает человека оправдывать и поддерживать репутацию (личную или социальной группы, к которой он принадлежит). Кодекс чести судьи Республики Беларусь, принятый в 1997 году, обязывает судью в любой ситуации сохранять личное достоинство, заботиться о своей чести, избегать всего, что могло бы причинить ущерб репутации.

Этические категории и принципы пронизывают всю жизнь людей, даже и тех, кто не имеет представления об их научной трактовке. Они определяют содержание права, присутствуют в законодательных актах, в том числе регулирующих конкретную деятельность юриста.

1.3. Понятие морали

Мораль (от латинского «*moras*» – нравственный) является одним из способов нормативного регулирования поведения человека, особой формой общественного сознания и видом общественных отношений. Мораль представляет собой систему принципов и норм, определяющих характер отношений между людьми в соответствии с принятыми в данном обществе понятиями о добре и зле, справедливом и несправедливом, достойном и недостойном. Особенностью морали является то, что она регулирует поведение и сознание людей во всех сферах жизни (производственная деятельность, быт, семейные, межличностные и другие отношения).

Моральные принципы имеют всеобщее значение, охватывают всех людей, закрепляют основы культуры их взаимоотношений, создаваемые в длительном процессе исторического развития общества. Моральные нормы повседневно воспроизводятся в обществе силой традиции, властью общепризнанной и поддерживаемой всеми дисциплины, общественным мнением. Их выполнение контролируется всеми. Ответственность в морали имеет духовный, идеальный характер (осуждение или одобрение поступков), выступает в форме моральных оценок, которые человек должен осознать, внутренне принять и соответственно с этим направлять и корректировать свои поступки и поведение.

Первостепенный интерес для юристов представляют такие функции морали, как регулятивная и воспитательная. Регулятивная функция считается ведущей функцией морали. Мораль направляет и корректирует практическую деятельность человека с точки зрения учета интересов других людей, общества. Воспитательная функция морали состоит в том, что она участвует в формировании человеческой личности, ее самосознания.

Мораль регулирует практически все сферы жизнедеятельности человека. Регулируя поведение человека, мораль предъявляет к нему максимальные требования. Кроме того, регулятивная функция морали осуществляется с опорой на авторитет общественного мнения и на моральные убеждения человека (хотя как общество, так и индивид могут быть не правы).

Нравственное сознание является одним из элементов морали, представляющим собой ее идеальную, субъективную сторону. Нравственное сознание предписывает людям определенное поведение и поступки в качестве их долга. Нравственное сознание дает оценку разным явлениям социальной действительности (поступка, его мотивов, поведения, образа жизни и т.д.) с точки зрения соответствия моральным требованиям.

Моральные отношения различаются по содержанию, форме, способу социальной связи между субъектами. Их содержание определяется тем, по отношению к кому и какие нравственные обязанности несет человек (к обществу в целом; к людям, объединенным одной

профессией; к коллективу; к членам семьи и т.д.). В моральных отношениях человек выступает и как субъект, и как объект моральной деятельности. Нравственная деятельность представляет собой объективную сторону морали. Первичный элемент нравственной деятельности – поступок (или проступок), поскольку в нем воплощаются моральные цели, мотивы или ориентации. Совокупность поступков человека, имеющих нравственное значение, совершаемых им в относительно продолжительный период в постоянных или изменяющихся условиях, принято называть поведением. Поведение человека – единственный объективный показатель его моральных качеств, нравственного облика.

В структуре морали принято различать образующие ее элементы. Мораль включает в себя моральные нормы, моральные принципы, нравственные идеалы, моральные критерии и др. Моральные нормы – это социальные нормы, регулирующие поведение человека в обществе, его отношение к другим людям, к обществу и к себе. Их выполнение обеспечивается силой общественного мнения, внутренним убеждением на основе принятых в данном обществе представлений о добре и зле. Моральные нормы определяют содержание поведения, то, как принято поступать в определенной ситуации, то есть присущие данному обществу, социальной группе нравы.

В основу формулирования моральных норм как разумных, целесообразных и одобряемых правил поведения положены реальные принципы, идеалы, понятия о добре и зле и т.д., действующие в обществе. Выполнение нравственных норм обеспечивается авторитетом и силой общественного мнения, сознанием субъекта о достойном или недостойном, нравственном или безнравственном, что определяет и характер нравственных санкций.

Моральная норма в принципе рассчитана на добровольное исполнение. Но ее нарушение влечет за собой моральные санкции, состоящие в отрицательной оценке и осуждении поведения человека, в направленном духовном воздействии. Моральная санкция подкрепляет нравственные требования, содержащиеся в моральных нормах и принципах.

Моральные принципы – одна из форм выражения нравственных требований, в наиболее общем виде раскрывающая содержание нравственности, существующей в том или ином обществе. Они выражают основополагающие требования, касающиеся нравственной сущности человека, характера взаимоотношений между людьми, определяют общее направление деятельности человека и лежат в основе частных, конкретных норм поведения.

Нравственные идеалы – понятия морального сознания, в которых предъявляемые к людям нравственные требования выражаются в виде образа нравственно совершенной личности, представления о человеке, воплотившем в себе наиболее высокие моральные качества.

Нравственный идеал, принятый человеком, указывает конечную цель самовоспитания. Нравственный идеал, принятый общественным моральным сознанием, определяет цель воспитания, влияет на содержание моральных принципов и норм.

1.4. Соотношение морали и права

Соотношение морали и права – один из важных аспектов изучения этих социальных явлений, представляющий особый интерес для юристов. Ему посвящен ряд специальных работ.

Мораль и право – необходимые, взаимосвязанные и взаимопроникающие системы регуляции общественной жизни. Они возникают в силу потребности обеспечить функционирование общества путем согласования различных интересов, подчинения людей определенным правилам.

Нормативность – свойство морали и права, позволяющее регулировать поведение людей. При этом объекты их регулирования во многом совпадают. Но регулирование их осуществляется специфическими для каждого из регуляторов средствами. Мораль и право находятся в постоянном взаимодействии. Право не должно противоречить морали. В свою очередь оно оказывает воздействие на формирование нравственных воззрений и нравственных норм.

Общность морали и права проявляется и в относительной устойчивости моральных и правовых принципов и норм, выражающих как волю стоящих у власти, так и общие требования справедливости, гуманности. Моральные и правовые нормы имеют всеобщий характер, общеобязательны; они охватывают все стороны общественных отношений. Многие правовые нормы закрепляют не что иное, как нравственные требования.

Право и мораль различаются: по объекту регулирования; по способу регулирования; по средствам обеспечения выполнения соответствующих норм (характеру санкций).

Право регулирует лишь общественно значимое поведение. Оно не должно, например, вторгаться в личную жизнь человека. Более того, оно призвано создавать гарантии против подобного вторжения. Объектом морального регулирования является как общественно значимое поведение, так и личная жизнь, межличностные отношения. Способ правового регулирования – правовой акт, создаваемый государственной властью, реально складывающиеся правоотношения на основе и в пределах правовых норм. Мораль регулирует поведение субъектов общественным мнением, общепринятыми обычаями, индивидуальным сознанием.

Соблюдение правовых норм обеспечивается специальным государственным аппаратом, применяющим правовое поощрение или осуждение, в том числе и государственное принуждение, юридические санкции. В морали действуют только духовные санкции: моральное одобрение или осуждение, исходящие от общества, коллектива, окружающих, а также самооценки человека, его совесть.

Тема 2. ПРЕДМЕТ ЮРИДИЧЕСКОЙ ЭТИКИ

2.1. Понятие и виды профессиональной этики

Среди отраслей этической науки выделяют профессиональную этику. Термин «профессиональная этика» обычно употребляется для обозначения не столько отрасли этической теории, сколько своеобразного нравственного кодекса людей определенной профессии.

Профессиональная этика обусловлена особенностями некоторых профессий, корпоративными интересами, профессиональной культурой. В каждой профессии есть свои нравственные проблемы. Но среди всех профессий можно выделить группу таких, в которых они возникают особенно часто, которые требуют повышенного внимания к нравственной стороне выполняемых функций. Профессиональная этика имеет значение прежде всего для профессий, объектом которых является человек. Там, где представители определенной профессии в силу ее специфики находятся в постоянном или даже непрерывном общении с другими людьми, связанном с воздействием на их внутренний мир, судьбу, существуют специфические «нравственные кодексы» людей этих профессий, специальностей. Таковы этика учителя, этика врача, этика судьи.

Таким образом, профессиональная этика – это прежде всего специфический нравственный кодекс людей определенной профессии. Профессиональная этика – это 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.

2.2. Специфика нравственных проблем юридической деятельности

Юридическая этика обусловлена спецификой профессиональной деятельности, особенностями его нравственного и социального положения. Особенности профессиональной деятельности судьи, прокурора, следователя настолько своеобразны и так существенно затрагивают права и интересы людей, что требуют отдельной характеристики с точки зрения их влияния на нравственное содержание этой деятельности.

Деятельность судьи, следователя, прокурора 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.

Действия и решения суда, прокурора, следователя затрагивают коренные права и интересы граждан. Поэтому они должны соответствовать принципам и нормам морали, охране авторитета государствен-

ной власти и ее представителей. Люди, решающие судьбы других, должны обладать развитым чувством ответственности за свои решения, действия и поступки.

Подробное и последовательное регулирование законом всей служебной деятельности судьи, следователя и прокурора является особенностью этой профессии, накладывающей глубокий отпечаток на ее нравственное содержание.

Реализуя правовое и нравственное требование справедливости, юрист опирается на закон. Всякое решение, всякое действие следователя, прокурора, судьи, если оно соответствует закону, его правильно понимаемой сущности, будет соответствовать нравственным нормам, на которых зиждется закон. 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.

Независимость и подчинение только закону образуют важнейший принцип деятельности органов юстиции, оказывающий существенное влияние и на ее нравственное содержание.

В соответствии с Конституцией Республики Беларусь судьи независимы и подчиняются только закону. Органы прокуратуры осуществляют полномочия в пределах своей компетенции независимо от органов государственной власти и управления, должностных лиц, средств массовой информации, политических, иных общественных и религиозных объединений в соответствии с Конституцией и законами Республики Беларусь.

Выступая в глазах общества в роли блюстителей законности, юристы 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. 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.

Судья, прокурор, следователь несут личную ответственность за законность или незаконность своих действий и решений, их справедливость или несправедливость, пользу или вред, причиняемый ими, без права сослаться на чей-либо приказ, указание, распоряжение или совет. Они морально ответственны как перед государством, обществом, другими людьми, так и перед своей совестью.

Особенностью профессиональной деятельности юриста является гласность ее осуществления или результатов, контроль общест-

венности, общественного мнения, оценка ими справедливости, нравственности или безнравственности деятельности профессиональных участников судопроизводства.

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.

Нравственные проблемы всегда сопровождают людей юридической профессии. Из сказанного следует, что особенности профессии юриста обуславливают необходимость существования юридической этики.

2.3. Понятие, предмет и структура профессиональной этики юриста

Профессиональная этика юриста или юридическая этика является специфической формой проявления морали в целом. В данном случае речь идет о совокупности конкретизированных общих нравственных принципов, норм применительно к правоохранительной и правоприменительной деятельности юриста. В России положено начало основательной разработке судебной этики и ее преподаванию было А. Ф. Кони в 1902 г. В советский период юридическая этика длительное время не разрабатывалась. Лишь в 70-е годы появились первые монографические работы по судебной этике. В понимании содержания юридической этики, пределов ее действия и даже в терминологии есть немало дискуссионного.

Все требования морали, присущей данному обществу, полностью, без каких-либо изъятий распространяются на представителей юридической профессии. Эти требования определяют все поведение юриста как в сфере служебной деятельности, так и в повседневной внеслужебной жизни. Принятый в 1997 году Кодекс чести судьи Республики Беларусь вполне определенно распространяет требования этики судьи и на его непрофессиональную деятельность.

Специфика профессиональной деятельности судьи, прокурора, следователя, адвоката сопряжена с особыми нравственными ситуациями. Например, судья не вправе ни в какой форме разглашать тайну совещания судей; адвокат, узнавший от подсудимого, что именно он совершил преступление в условиях, когда подзащитный на суде лживо настаивает на своей невинности, не вправе выступить свидетелем против подсудимого и т.д. Следовательно, профессиональная этика юриста должна включать и специфические нравственные нормы, которые не могут противоречить общим для всех принципам и нормам морали. Они лишь дополняют и конкретизируют их применительно к условиям юридической деятельности.

К работникам юридической профессии предъявляются повышенные моральные требования, что объясняется особым доверием к ним со стороны общества и ответственным характером выполняемых ими функций.

В литературе, посвященной проблемам этики работников юридической профессии, нет единства терминологии. 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.

Обычно под юридической этикой понимается как сам свод нравственных требований, которые распространяются на работников юридической профессии, так и соответствующая отрасль знания, наука, изучающая эти правила. В принципе, не может быть возражений и против конкретизации этических требований применительно к определенной юридической специальности в рамках единой правовой профессии (этика судьи, прокурора, следователя, адвоката).

Таким образом, юридическая этика – это вид профессиональной этики, представляющий собой совокупность правил поведения работников юридической профессии, обеспечивающих нравственный характер их трудовой деятельности и внеслужебного поведения, а также научная дисциплина, изучающая специфику реализации требований морали в этой области.

Профессиональная этика юриста представляет собой совокупность нравственных представлений и установок, находящихся свое проявление в поведении представителей определенной социальной группы общества – юристов, обусловленных их принадлежностью к данной профессии. Причем, наряду с общими нормами моральных отношений в любой профессиональной деятельности, юридическая этика формулирует дополнительные требования и нормы, вытекающие из качественного своеобразия профессии юриста. В то же время вполне правомерно говорить отдельно об этике судьи, о прокурорской этике, следственной этике, этике адвоката. Наряду с этим существует и этика арбитра, юрисконсульта, нотариуса и т.д.

Значение профессиональной этики юриста состоит в том, что она придает нравственный характер деятельности по осуществлению правосудия, выполнению прокурорских функций, следственной работе, а также и другим видам деятельности, осуществляемой юристами-профессионалами. Профессиональная этика юриста способствует правильному формированию сознания, взглядов работников юридической профессии, ориентируя их на неукоснительное соблюдение нравственных норм, обеспечение подлинной справедливости, защиту прав, свобод, чести и достоинства людей, охрану собственной чести и репутации.

Тема 3. **ПРАВСТВЕННЫЕ ОСНОВЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О ПРАВОСУДИИ И ПРАВООХРАНИТЕЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

3.1. Нравственные основы международно-правовых норм о правах человека

Правосудие – это вид государственной деятельности. 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. Обеспечение основных прав и свобод личности представляет главную нравственную задачу правосудия, решению которой мировое сообщество уделяло и уделяет особое внимание. Каталог прав человека, зафиксированный в международно-правовых документах, явился результатом длительного исторического формирования эталонов и стандартов, которые стали нормой для современного демократического общества.

Начало сотрудничеству государств в области прав человека было положено созданием после Второй мировой войны Организации Объединенных Наций. В качестве одной из ее целей и принципов, записанных в Уставе ООН, указывалась необходимость осуществлять международное сотрудничество в разрешении проблем экономического, социального, культурного и гуманитарного характера и поощрения и развития уважения к правам человека и основным свободам всех. Без различия расы, пола, языка, религии. Первым в истории международных отношений многосторонним договором, который заложил основы широкого сотрудничества государств по правам человека, явился Устав ООН. Он возложил на государства юридическое обязательство соблюдать основные права и свободы человека, не допуская какой-либо дискриминации.

10 декабря 1948 г. Генеральная Ассамблея ООН в торжественной обстановке приняла Всеобщую декларацию прав человека. Содержащая демократические принципы и нормы Всеобщая декларация, имеющая рекомендательный характер, предлагала всем государствам мира каталог прав и свобод человека в качестве образца для развития внутригосударственного законодательства в этой области. Старейшей региональной европейской организацией является Совет Европы, созданный в 1949 г. В рамках этой организации принято более 150 конвенций и протоколов, относящихся к различным аспектам прав человека. основополагающим европейским договором стала Конвенция о правах человека, принятая 4 ноября 1950 г. и вступившая в силу 3 сентября 1953 г. после ее ратификации восемью странами. Только

спустя 25 лет после принятия, в 1975 г., участниками Конвенции стали все члены Совета Европы (40 государств). Европейская конвенция явилась своеобразным продолжением и развитием Всеобщей декларации прав человека 1948 г. Однако, в отличие от нее, Конвенция не только провозгласила основополагающие права, но и создала особый механизм их защиты. Нормы и принципы, содержащиеся в Конвенции, существенно ограничивают сферу правовой компетенции государства, служат основой для развития демократических структур гражданского общества и обеспечения основных прав и свобод человека.

В декабре 1991 г. независимая Беларусь была признана Европейскими Сообществами, и на первых порах отмечалось устойчивое развитие отношений между Беларусью и ЕС. В 1995 г. было подписано Соглашение о партнерстве и сотрудничестве (Partnership and Cooperation Agreement) в политической, экономической и торговой сфере. Беларусь получала значительную помощь в рамках программы ТАСИС и по иным каналам. Развитию отношений между Беларусью и ЕС помешали, однако, некоторые меры руководства Беларуси, которые были восприняты на Западе как ущемление демократии. Евросоюз отказался признать изменения в Конституции РБ 1994 года, внесенные в 1996 г. В 1997 г. Совет Министров ЕС отказался продлить Соглашение о партнерстве и сотрудничестве и поддержать вступление Беларуси в Совет Европы; были приостановлены двусторонние отношения на министерском уровне и заморожены программы технической помощи ЕС.

Беларусь потеряла статус специально приглашенного члена в Ассамблее Совета Европы. Это решение было вызвано тем, что Парламентская ассамблея Совета Европы признала проведенные в Беларуси в 1997 году выборы недемократичными, а давление на оппозицию – незаконным.

26 января 2006 г. на сессии Парламентской ассамблеи Совета Европы (ПАСЕ) была принята резолюция, осуждающая ситуацию в Беларуси накануне президентских выборов. Несмотря на активную поддержку российской делегации, Беларусь вновь не получила статус специально приглашенной в Совет Европы (которого она была лишена в 1997 году), поскольку не выполнены четыре условия СЕ – расширение полномочий парламента, введение института уполномоченного по правам человека, пересмотр Избирательного кодекса и закона о печати.

В 2009 г. Беларусь стала членом проекта ЕС «Восточное партнерство», а ПАСЕ поддержала возвращение белорусскому парламенту статуса специально приглашенного при условии введения моратория на смертную казнь. В 2009 году был открыт Информационный пункт Совета Европы в Минске на базе Белгосуниверситета. Деятельность информационного пункта призвана содействовать развитию взаимодействия между Беларусью и СЕ, а также повышать информированность государственных органов, общественных организаций, СМИ, вузов и граждан Беларуси об основополагающих ценностях, правовых

инструментах, достижениях, политике и деятельности СЕ. В 2010 году ПАСЕ отозвала свою рекомендацию 2009 года и решила приостановить свои контакты высокого уровня с Беларусью.

3.2. Нравственное содержание Конституции Республики Беларусь

Конституция Республики Беларусь – правовой документ, воплотивший широкий перечень прав и свобод человека, который сформировался как под воздействием законодательства демократических зарубежных государств, так и международных стандартов в сфере прав и свобод. Согласно ст. 21, «Обеспечение прав и свобод граждан Республики Беларусь является высшей целью государства. Каждый имеет право на достойный уровень жизни, включая достаточное питание, одежду, жилье и постоянное улучшение необходимых для этого условий. Государство гарантирует права и свободы граждан Беларуси, закрепленные в Конституции, законах и предусмотренные международными обязательствами государства». «Все равны перед законом и имеют право без всякой дискриминации на равную защиту прав и законных интересов» (ст. 22).

Конституция гарантирует охрану жизни, чести, достоинства человека, личную неприкосновенность, неприкосновенность жилища, охрану частной жизни. Защита этих прав предусматривается документами мирового сообщества. При этом во многих случаях их гарантом выступает судебная власть. Охране достоинства человека посвящена ст. 25 Конституции.

«Государство обеспечивает свободу, неприкосновенность и достоинство личности. Ограничение или лишение личной свободы возможно в случаях и порядке, установленных законом. Лицо, заключенное под стражу, имеет право на судебную проверку законности его задержания или ареста. Никто не должен подвергаться пыткам, жестокому, бесчеловечному либо унижающему его достоинство обращению или наказанию, а также без его согласия подвергаться медицинским или иным опытам».

Ст. 29 конституции гласит: «Неприкосновенность жилища и иных законных владений граждан гарантируется. Никто не имеет права без законного основания войти в жилище и иное законное владение гражданина против его воли».

3.3. Нравственное содержание уголовно-процессуального законодательства Республики Беларусь

Нравственное содержание уголовно-процессуального законодательства может быть уяснено, прежде всего, на основе ознакомления с наиболее принципиальными нормами уголовно-процессуального закона. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь в ч. 1 содержит специальную гл. 2, именуемую «Задачи и принципы уголовного процесса». Глубоким нравственным содержанием наполнена, прежде всего, ст. 7. (Задачи уголовного процесса):

«1. Задачами уголовного процесса являются защита личности, ее прав и свобод, интересов общества и государства путем быстрого и полного расследования преступлений, общественно опасных деяний невменяемых, изобличения и привлечения к уголовной ответственности виновных; обеспечение правильного применения закона с тем, чтобы каждый, кто совершил преступление, был подвергнут справедливому наказанию и ни один невиновный не был привлечен к уголовной ответственности и осужден.

2. Установленный настоящим Кодексом порядок производства по материалам и уголовному делу призван обеспечить законность и правопорядок, предупреждение преступлений, защиту от необоснованного обвинения или осуждения, незаконного ограничения прав и свобод человека и гражданина, а в случае обвинения или осуждения невиновного – незамедлительную и полную его реабилитацию, возмещение ему физического, имущественного и морального вреда, восстановление нарушенных трудовых, пенсионных, жилищных и иных прав».

Справедливость в уголовном судопроизводстве может быть обеспечена только в условиях действия принципа законности.

Ст. 8 с целью реально обеспечить действие принципа законности определяет:

« 1. Суд, орган уголовного преследования при производстве по материалам и уголовному делу обязаны точно исполнять требования настоящего Кодекса.

2. Нарушение закона при производстве по материалам и уголовному делу недопустимо и влечет установленную законом ответственность и признание решений не имеющими юридической силы.

3. Доказательства, полученные с нарушением порядка, установленного настоящим Кодексом, не имеют юридической силы и не могут являться основанием для привлечения в качестве обвиняемого и постановления приговора».

Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь конкретизирует целый ряд конституционных принципов. Так, ст. 12 УПК РБ озаглавлена «Уважение чести и достоинства личности».

«1. При производстве по материалам и уголовному делу запрещаются действия и решения, унижающие честь и умаляющие достоинство либо создающие опасность для жизни и здоровья участников уголовного процесса.

2. Последствия и материальное возмещение морального вреда, причиненного при совершении преступления либо незаконными действиями должностных лиц органа, ведущего уголовный процесс, устраняются и производятся в порядке, установленном настоящим Кодексом».

Эта статья очень актуальна в нравственно-этическом смысле. Ведь уголовное судопроизводство связано с ограничением действия целого ряда прав и свобод личности, с возможностью применения различных принудительных мер.

Особое значение для соблюдения нравственных принципов уголовного судопроизводства имеет ст. 11 УПК РБ, посвященная принципу неприкосновенности личности:

«1. Никто не может быть задержан по подозрению в совершении преступления либо заключен под стражу, домашний арест в качестве меры пресечения, а также помещен в медицинское учреждение для производства судебно-психиатрической или иной экспертизы при отсутствии на то законных оснований и в нарушение порядка, предусмотренного настоящим Кодексом.

2. Орган уголовного преследования, суд обязаны немедленно освободить всякого незаконно задержанного или заключенного под стражу, домашний арест либо незаконно помещенного в медицинское учреждение, а также содержащегося под стражей, домашним арестом свыше срока, предусмотренного законом или приговором.

3. Никто из участвующих в уголовном процессе лиц не должен подвергаться насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению, а также без его согласия подвергаться медицинским и иным опытам.

4. Содержание лица, в отношении которого применена мера пресечения в виде заключения под стражу, домашний арест, а также лица, задержанного по подозрению в совершении преступления, должно осуществляться в условиях, исключающих угрозу их жизни и здоровью».

Уголовное судопроизводство не может соответствовать нравственным принципам демократического государства, если в нем не будет обеспечена охрана прав и свобод человека и гражданина. В связи с этим ст. 17 УПК РБ обязывает «орган уголовного преследования и суд разъяснить подозреваемому, обвиняемому их права и обеспечить возможность защищаться установленными законом средствами и способами, а также обеспечить охрану их личных и имущественных прав».

Ст. 27 Конституции Республики Беларусь определяет, что «никто не должен принуждаться к даче показаний и объяснений против самого себя, членов своей семьи, близких родственников. Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы».

Отметим, что в УПК Российской Федерации некоторые нравственные аспекты определяются более обстоятельно, чем в УПК РБ. Так, указывается, что при наличии данных о том, что потерпевшему, свидетелю или иным участникам уголовного судопроизводства, а также их близким родственникам угрожают убийством, применением насилия, уничтожением или повреждением имущества либо иными противоправными деяниями, суд, прокурор, следователь, орган дознания и дознаватель принимают в пределах своей компетенции в отношении указанных лиц меры безопасности, предусмотренные ст. 166, 186, 193, 241, 278 УПК РФ.

Ст. 13 и 14 УПК РБ воспроизводят положения Конституции РБ о неприкосновенности жилища, тайне переписки, телефонных и иных переговорах, почтовых, телеграфных и иных сообщениях. «Обыск, выемка, осмотр помещений, производство других процессуальных действий, связанных со вторжением в жилище и иные законные владения, могут производиться только по основаниям и в порядке, предусмотренным настоящим Кодексом».

Исключение составляют случаи, не терпящие отлагательства, когда допускается производство указанных действий без судебного решения, но с немедленным представлением копий соответствующих постановлений и протоколов для судебной проверки законности проведенных процессуальных действий. Если суд признает проникновение в жилище незаконным, полученные доказательства будут являться недопустимыми, а лицу, которому этими действиями причинен вред, должен быть возмещен причиненный ущерб. Также исключительно по судебному решению могут быть ограничены права гражданина на тайну переписки, телефонных и иных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений.

Справедливость уголовного судопроизводства возможна только в условиях соблюдения принципа презумпции невиновности. Ст. 16 УПК РБ подробно определяет содержание этого принципа:

«1. Лицо, обвиняемое в совершении преступления, считается невиновным, пока его виновность в совершении преступления не будет доказана в предусмотренном настоящим Кодексом порядке и не будет установлена вступившим в законную силу приговором суда.

2. Обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность. Орган уголовного преследования, суд не вправе перелгать обязанность доказывания на обвиняемого.

3. Сомнения в обоснованности предъявленного обвинения толкуются в пользу обвиняемого.

4. Приговор не может быть основан на предположениях».

Постановление законного, обоснованного и справедливого приговора невозможно без осуществления уголовного судопроизводства на основе состязательности сторон. В связи с этим ст. 24 УПК РБ определяет, что функции обвинения, защиты и разрешения уголовного дела отделены друг от друга и не могут быть возложены на один и тот же орган или одно и то же должностное лицо. Суд создает необходимые условия для исполнения сторонами их процессуальных обязанностей и осуществления предоставленных им прав. Стороны обвинения и защиты равноправны перед судом.

Реальная состязательность сторон, в свою очередь, может иметь место лишь тогда, когда подозреваемому и обвиняемому обеспечивается право на защиту. Подозреваемый и обвиняемый вправе осуществлять свою защиту как лично, так и с помощью защитников (ст. 17, 41–47 УПК РБ).

В УПК РБ закреплен принцип свободы оценки доказательств. Это имеет большое нравственное значение, поскольку ст. 19 УПК определяет, что:

«1. Суд, орган уголовного преследования оценивают доказательства, руководствуясь законом и своим внутренним убеждением, основанным на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств уголовного дела в их совокупности.

2. Никакие доказательства для органа дознания, дознавателя, следователя, прокурора, суда не имеют заранее установленной силы».

Тема 4. НРАВСТВЕННЫЕ ОСНОВЫ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА

4.1. Обстоятельства, подлежащие доказыванию по уголовному делу

Доказательства и доказывание являются важнейшими правовыми институтами в системе норм уголовного судопроизводства. Статья 89 УПК РБ определяет круг обстоятельств, подлежащих доказыванию. В ней дан перечень имеющих правовое значение обстоятельств, который предупреждает от одностороннего подхода к исследованию обстоятельств дела и обязывает установить обстоятельства, необходимые для правильного определения в обвинительном заключении фабулы обвинения, квалификации преступления, и вопросов, стоящих перед судом при вынесении решения по делу.

По уголовным делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними, кроме того, подлежат установлению следующие обстоятельства:

- 1) возраст несовершеннолетнего (число, месяц, год рождения);
- 2) условия жизни и воспитания;
- 3) степень интеллектуального, волевого и психического развития;
- 4) наличие взрослых подстрекателей и иных соучастников.

В УПК приводятся правила, конкретизирующие конституционное положение: «Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы» (ст. 27).

Основания признания доказательств недопустимыми указаны в п. 4, 5 ст. 105 УПК РБ.

Установление истины – неперемное условие справедливого правосудия по уголовному делу. Требование установления правды, истины постоянно присутствует в отечественном законодательстве, регулирующем деятельность суда. Проблема установления истины при производстве по уголовному делу имеет разные аспекты, в том числе и нравственные. Обязанность суда устанавливать истину по уголовному делу, прямо возложенная законом на судей, представляет собой не только юридический, но и нравственный долг деятелей правосудия. Судья не имеет нравственного права осудить невиновного, против которого обви-

нение собрало какие-либо доказательства, а защита не смогла убедительно противостоять обвинению. Но и оправдание действительно виновного вследствие формального отношения судьи к исследованию обстоятельств дела, его безразличия и пассивности делает приговор необоснованным и несправедливым. Такой приговор является следствием отступления судьи от требований его нравственного долга.

4.2. Презумпция невиновности и обязанность доказывания в нравственном аспекте

Нравственный аспект доказывания, безусловно, связан с принципом презумпции невиновности и вытекающей из него обязанности доказывания, лежащей на стороне обвинения.

Ст. 26 Конституции РБ гласит: «1. Никто не может быть признан виновным в преступлении, если его вина не будет в предусмотренном законом порядке доказана и установлена вступившим в законную силу приговором суда. Обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность».

Ст. 16 УПК РБ конкретизирует содержание этого принципа:

«1. Лицо, обвиняемое в совершении преступления, считается невиновным, пока его виновность в совершении преступления не будет доказана в предусмотренном настоящим Кодексом порядке и не будет установлена вступившим в законную силу приговором суда.

2. Обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность. Орган уголовного преследования, суд не вправе перелгать обязанность доказывания на обвиняемого.

3. Сомнения в обоснованности предъявленного обвинения толкуются в пользу обвиняемого.

4. Приговор не может быть основан на предположениях».

Презумпция невиновности означает признание достоинства и ценности личности. И тот, кого органы власти или другое лицо обвинили в преступлении, вправе считаться невиновным до тех пор, пока противоположное не будет доказано с соблюдением законной процедуры и признано независимым и компетентным органом судебной власти с соблюдением всех гарантий справедливого правосудия.

Все ограничения прав человека и гражданина, связанные с обвинением в преступлении, допускаются лишь при наличии к тому фактических и юридических оснований. Они должны быть соразмерны тяжести обвинения и применяться с учетом личности обвиняемого и последствий для него самого и его близких, причем экономно, осмотрительно.

Из презумпции невиновности вытекает обязанность исследовать обстоятельства дела всесторонне, полно и объективно как на предварительном следствии, так и в суде. Так называемый обвинительный уклон на следствии противоречит презумпции невиновности.

Обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность. Безнравственно требовать от человека под угрозой неблагоприятных для него последствий опровергать выдвинутое против него обвинение.

В то же время не противоречит закону побуждение подозреваемого, обвиняемого к участию в доказывании, если он захочет выдвинуть свою версию случившегося и назвать доказательства, которые могут ее подтвердить. Ч. 3 ст. 325 УПК указывает, что подсудимый и обвиняемый с разрешения председательствующего вправе давать показания в любой момент судебного следствия.

При этом подсудимому разъясняются его права, предусмотренные ст. 43 УПК РФ, в том числе его право давать показания по поводу предъявленного обвинения и других обстоятельств уголовного дела и обращается его внимание на то, что все им сказанное может быть использовано против него. Таким образом, право давать показания для подсудимого – это только лишь обеспечение для него возможности осуществлять право на защиту, но никак не обязанность опровергать обвинение.

Обязанность доказывания обвинения лежит на обвинителе. Тот, кто обвиняет кого-либо в преступлении, несет юридическую и нравственную обязанность доказать свое утверждение. Утверждать, что человек преступник, не имея для этого достаточных доказательств, безнравственно. Бездоказательное обвинение аморально. Это относится к любому, кто бросит человеку обвинение в преступлении, а в уголовном процессе ведь речь идет о должностных лицах, облеченных властью, правомочных в связи с обвинением применять меры принуждения и настаивать на осуждении, признании преступником и уголовном наказании.

Раз обвиняемый считается невиновным, то естественное следствие этого толкование неустранимых сомнений в виновности в пользу обвиняемого. Бездоказательное обвинение аморально.

4.3. Нравственное значение оценки доказательств по внутреннему убеждению

Ст. 19 УПК РФ закрепляет принцип свободы оценки доказательств. Суд, орган уголовного преследования оценивают доказательства, руководствуясь законом и своим внутренним убеждением, основанным на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств уголовного дела в их совокупности. Никакие доказательства для органа дознания, дознавателя, следователя, прокурора, суда не имеют заранее установленной силы.

Нравственное значение оценки доказательств по внутреннему убеждению состоит в том, что за свое решение о доказанности или недоказанности обвинения и его последствиях судья несет ответственность перед своей совестью судьи и человека.

Принцип свободной оценки доказательств по внутреннему убеждению возлагает на судью полную ответственность за правильность решения о виновности или невиновности подсудимого. Оценка доказательств является результатом сложной внутренней работы судьи, не стесненной в определении силы доказательств ничем, кроме указаний разума и голоса совести. Принцип оценки доказательств по внутреннему убеждению рас-

пространяется и на прокурора, следователя, лицо, производящее дознание. Им руководствуются и другие субъекты уголовного процесса.

Судья – человек со всеми его достоинствами, недостатками интеллектуального, психологического, нравственного плана. Как и каждый человек, судья (выполняя к тому же трудные и сложные обязанности) может ошибиться при оценке доказательств, а следовательно, и при разрешении дела. Поэтому закономерна постановка вопроса о праве судьи на ошибку.

Ошибка в любой деятельности, представляющей сложность, фактически неизбежна. Судебная ошибка – это, прежде всего, осуждение невиновного. Утверждение, что судья имеет нравственное право на это, наглядно обнаруживает свою несостоятельность. Но судебная ошибка – это и оправдание виновного вопреки истинному положению дел и собранным против него доказательствам, когда преступник уходит от заслуженной ответственности. Сюда же следует причислить и случаи неправильной квалификации деяния, и назначение явно несправедливого наказания виновному.

Учитывая, что ошибка вообще представляет собой утверждение, не соответствующее действительности, или действие, не приведшее к ожидаемому результату, если они допущены не преднамеренно, судебную ошибку следует характеризовать как решение суда о виновности или невиновности подсудимого по мере наказания, не соответствующее действительным обстоятельствам дела, принятое непреднамеренно.

Внутреннее убеждение относится, прежде всего и главным образом, к области оценки доказательств. Но и юридическая оценка деяния подсудимого, и определение меры наказания производятся в соответствии с убеждением судьи в правильности и справедливости его выводов и решений.

Закон и нравственные нормы, которыми руководствуется судья, создают предпосылки правильного формирования внутреннего убеждения. Внутреннее убеждение складывается в условиях независимости судей при их обязанности противостоять попыткам воздействия извне; оно должно формироваться лишь на основании исследования обстоятельств дела и опираться на доброкачественные, достаточные и тщательно проверенные доказательства.

Тема 5. ЭТИКА ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СЛЕДСТВИЯ

5.1. Общие правила производства следственных действий

Следственные действия, в процессе которых следователь получает и проверяет доказательства, регулируются законом. Нравственный критерий в уголовно-процессуальных нормах выражается обычно в форме запретов. Это запрет совершать действия, унижающие честь и достоинство, запрет разглашать сведения об интимных сторонах жизни, запрет домогаться показаний путем насилия, угроз и иных подобных мер и т.д.

Ст. 192 УПК РБ определяет общие правила производства следственных действий. При производстве следственных действий, безусловно, должны соблюдаться принципы уголовного судопроизводства, такие, как уважение чести и достоинства личности (ст. 12 УПК РБ); обеспечение прав и свобод человека и гражданина (ст. 10 УПК РБ); презумпция невиновности (ст. 16 УПК РБ); обеспечение подозреваемому, обвиняемому права на защиту (ст. 17 УПК РБ); оценка доказательств по внутреннему убеждению (ст. 19 УПК РБ).

Следователь по закону самостоятелен в ведении следствия, при принятии наиболее важных решений. Он ведет следствие в условиях негласности и, за некоторыми исключениями, единолично. Он самостоятельно принимает решения и несет за них личную ответственность. Следователь связан жесткими сроками расследования и в настоящий период работает во многих случаях с перенапряжением физических и духовных сил из-за чрезмерных нагрузок.

Таким образом, следователь должен обладать высокими нравственными и психологическими качествами, а нравственные изъяны личности и поведения следователя могут привести к опасным последствиям.

В своей деятельности следователь руководствуется тремя видами правил: процессуальными, криминалистическими и нравственными. Процессуальные нормы указывают, что именно, в каких формах, в каком порядке должен делать следователь, производя следствие. Рекомендации, разрабатываемые криминалистикой, помогают следователю наметить тактическую линию, отыскать приемы и методы, позволяющие наиболее эффективно выполнять стоящие перед предварительным следствием задачи: быстро и полно раскрыть преступление и изобличить виновных. Нравственные нормы дают возможность оценить допустимость тех или иных приемов расследования с точки зрения морали. Разумеется, все виды правил находятся между собой в теснейшей связи и не должны входить в противоречие, хотя среди них главенствует закон.

Следователь несет личную нравственную ответственность за выполнение задач предварительного следствия, своего профессионального долга. Он должен быть объективен, беспристрастен, справедлив, гуманен, бдителен. В своем служебном общении следователь должен соблюдать выдержку, уравновешенность, корректность.

В процессе расследования преступления следователь вступает в систему нравственных отношений с обширным кругом граждан, в той или иной форме имеющих отношение к совершенному преступлению или производству по уголовному делу.

Это граждане, заинтересованные в исходе дела, защищающие свои права и интересы, то есть участники процесса. К их числу закон относит обвиняемого, подозреваемого, потерпевшего, их представи-

телей, защитника обвиняемого, гражданского истца, гражданского ответчика и их представителей.

Другая группа – иные участвующие в деле лица: свидетели, эксперты, переводчики, понятые, специалисты, другие лица, привлекаемые к участию в деле обычно в интересах установления истины или в связи с организацией следственных действий.

Вся деятельность следователя, выполняющего свои функции в среде граждан в процессе непрерывного с ними общения, подчинена единым нравственным принципам и нормам. Нравственные начала предварительного следствия, отраженные непосредственно в уголовно-процессуальном законодательстве или же обусловленные общими принципами и нормами морали, безотносительно к какому-либо виду деятельности, определяют и нравственное содержание взаимоотношений следователя и всех участвующих в деле лиц.

Соотношение нравственных норм и тактических приемов в деятельности следователя определяет в значительной степени характер его взаимоотношений с участвующими в деле лицами.

Процессуальные нормы, вся их система, не только регулируют порядок производства следствия, его формы, но и лежат в основе определения наиболее эффективных методов следствия, влияют на соблюдение его нравственных начал. Иными словами, уголовно-процессуальный закон образует основу как разработки тактических рекомендаций, так и соблюдения этических требований в деятельности по расследованию преступлений.

Соотношение рекомендаций следственной тактики с правовыми и нравственными нормами – один из актуальных теоретических и практических вопросов. Тактические рекомендации и лежащие в их основе общие положения следственной тактики, теоретические концепции не могут находиться в противоречии с нормами права и требованиями морали.

5.2. Нравственные требования при производстве основных следственных действий

Рассмотрим кратко нравственные требования, которые рекомендуется соблюдать при производстве основных следственных действий.

Осмотр места происшествия.

Правовая обязанность следователя – принять все предусмотренные законом меры к быстрому и полному раскрытию преступления и изобличению виновных. Своевременно проведенный осмотр позволяет следователю изучить обстановку и иные обстоятельства совершения преступления, обнаружить вещественные доказательства, выдвинуть следственные версии.

УПК РБ в соответствии с Конституцией Республики Беларусь устанавливает особые требования осмотра жилых помещений.

Осмотр жилища связан с необходимостью строгого соблюдения требований ст. 29 Конституции РБ, в соответствии с которыми «Неприкосновенность жилища и иных законных владений граждан гарантируется. Никто не имеет права без законного основания войти в жилище и иное законное владение гражданина против его воли».

Осмотр в жилом помещении не должен подменять обыск. Следователь обязан ограничиться обследованием только тех объектов, которые непосредственно относятся к происшествию.

В процессе осмотра места происшествия, местности и помещений, который производится с участием понятых, часто специалиста, нередко представителей милиции, важно обеспечить правильные взаимоотношения со всеми присутствующими при осмотре. Следователь руководит действиями всех участников осмотра, принимает меры к удалению посторонних с места происшествия.

Ст. 205 УПК РБ установлены особые правила для производства осмотра трупа и эксгумации.

Эксгумация производится следователем с участием понятых, судебно-медицинского эксперта (либо врача, если нет возможности обеспечить участие судебно-медицинского эксперта), иных специалистов, а также лиц, которые осуществляют земляные работы, связанные с извлечением трупа. При эксгумации по решению следователя могут присутствовать и другие лица, например, подозреваемый или обвиняемый, потерпевший или свидетели, равно как и родственники покойного, если эксгумация имеет целью проведение опознания. После проведения эксгумации захоронение трупа и приведение в порядок места захоронения производится за счет средств госбюджета.

Освидетельствование.

Освидетельствование – следственное действие, проводимое на основе обязательного для освидетельствуемого лица мотивированного постановления следователя (дознателя) им самим или по его поручению врачом в случае обнажения лица иного пола.

Освидетельствованию подвергаются подозреваемый, обвиняемый, потерпевший. Свидетель может быть освидетельствован только с его согласия, за исключением случаев, когда это необходимо для оценки достоверности его показаний.

«Постановление о проведении освидетельствования обязательно для подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего. В случае отказа они могут быть освидетельствованы принудительно» (ст. 206 УПК РБ).

Лицо, осуществляющее предварительное расследование, само обследует участки тела или все тело освидетельствуемого. Исключения составляют ситуации, при которых обнажается тело освидетельствуемого иного пола, чем следователь (дознатель).

Обыск и выемка.

Обыск – это следственное действие, производимое на основе постановления лица, осуществляющего предварительное расследова-

ние, или решения суда, состоящее в обследовании любого доступного места или физического лица в целях обнаружения и изъятия орудий преступления, предметов, документов и ценностей, которые могут иметь значение для производства по уголовному делу, а также для обнаружения разыскиваемых лиц и трупов.

Обыск в наибольшей степени стесняет права гражданина и требует особо четкого соблюдения нравственных норм.

Обыск, как правило, производится у подозреваемого, обвиняемого. Вместе с тем не исключается возможность производства обыска у свидетеля, потерпевшего, а также у лиц, вообще не обладающих никаким процессуальным статусом.

О проведении обыска и выемки следователем, органом дознания выносятся постановления. Постановление о проведении обыска, а также выемки документов, содержащих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, должно быть санкционировано прокурором или его заместителем (ч. 1 ст. 210 УПК РФ).

Основанием для проведения обыска является наличие достаточных данных полагать, что в каком-либо помещении или ином месте либо у какого-либо лица находятся орудия преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела, а также могут быть обнаружены разыскиваемые лица и трупы (ст. 208).

Согласно ч. 3 ст. 210 УПК РФ, в исключительных случаях, когда имеется реальное опасение, что разыскиваемый и подлежащий изъятию объект может быть из-за промедления с его обнаружением утрачен, поврежден или использован в преступных целях либо разыскиваемое лицо может скрыться, обыск может быть проведен без санкции прокурора с последующим направлением ему в течение 24 часов сообщения о проведенном обыске.

Ст. 204 определяет: «Осмотр жилища и иного законного владения проводится только с согласия собственника или проживающих в нем совершеннолетних лиц или по постановлению следователя, органа дознания с санкции прокурора или его заместителя, которое должно быть предъявлено до начала осмотра, и с участием понятых. Если жилище или иное законное владение являются местом происшествия либо хранения орудий преступления, других предметов со следами преступления, а также веществ и предметов, за хранение которых предусмотрена уголовная ответственность, и их осмотр не терпит отлагательства, то он может быть проведен по постановлению следователя, органа дознания без санкции прокурора с последующим направлением ему в течение 24 часов сообщения о проведенном осмотре». Согласно ч. 8 ст. 204 «при осмотре жилища и иного законного владения должно быть обеспечено присутствие проживающего в нем совершеннолетнего лица. В случае невозможности его присутствия

приглашаются представители жилищно-эксплуатационной организации или местного исполнительного и распорядительного органа».

Незаконное производство обыска – грубое нарушение конституционных прав гражданина. Обыск без соответствующего разрешения по причине его безотлагательности, обыск в ночное время по той же причине допускается лишь тогда, когда получение разрешения затруднено или же промедление с обыском может сделать его безрезультатным. Необходимо принять меры к тому, чтобы дети, проживающие в помещении, были удалены и размещены в другом месте. Если в семье находятся больные, то их следует изолировать таким образом, чтобы обыск не мог непосредственно влиять на их состояние.

По поводу круга понятых при обыске в литературе можно встретить различные рекомендации. Но представляется наиболее правильным приглашать понятых из числа граждан, незнакомых с обыскиваемым, и не его соседей.

Ч. 6 ст. 210 УПК предусматривает, что «приступая к обыску, следователь, дознаватель предлагают выдать добровольно подлежащие изъятию орудия преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела. Если они выданы добровольно и нет оснований опасаться сокрытия подлежащих изъятию орудий преступления, предметов, документов и ценностей, следователь, дознаватель вправе не проводить дальнейших поисков».

В процессе производства обыска не следует торопиться со вскрытием запертых помещений и хранилищ, не приняв мер к тому, чтобы они были открыты добровольно. После обыска, вызывающего, как правило, беспорядок в жилище, необходимо принять меры к восстановлению обычного состояния.

Выемка – это следственное действие, направленное на изъятие определенных предметов и документов, имеющих значение для уголовного дела, когда точно известно, где и у кого они находятся. Цель выемки, в отличие от обыска, состоит только в изъятии предметов и документов, которые известны лицу, осуществляющему предварительное расследование, и когда точно известно место их нахождения, и потому отпадает необходимость в их поиске.

Выемка может производиться у гражданина, в организации, учреждении. Выемка производится, как правило, в дневное время. Обыск и выемка в жилище и ином законном владении, в помещениях предприятий, учреждений, организаций, объединений проводятся в присутствии лиц, указанных в частях восьмой и девятой статьи 204 настоящего Кодекса.

В начале следственного действия лицо, осуществляющее предварительное расследование, предлагает лицу, у которого находятся интересующее следствие предметы и документы, или представителю организации, учреждения, где находятся конкретные объекты, подлежащие выемке, добровольно их выдать.

Личный обыск – это самостоятельное следственное действие, заключающееся в отыскании на теле обыскиваемого лица, в его одежде и обуви, а также в имеющихся при нем личных вещах предметов и документов, имеющих значение для уголовного дела. Личному обыску могут быть подвергнуты подозреваемый и обвиняемый.

Согласно ст. 211:

«1. При наличии оснований, предусмотренных статьей 208, и с соблюдением требований статьи 210 настоящего Кодекса следователь, дознаватель вправе провести личный обыск подозреваемого или обвиняемого в целях обнаружения и изъятия орудий преступления, предметов, документов и ценностей, находящихся на их теле, в одежде и имеющихся при них вещах.

2. Личный обыск может быть проведен без вынесения постановления и без санкции прокурора, если он проводится при задержании лица или заключении его под стражу, а также при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, находящееся в помещении или ином месте, в котором проводится обыск, скрывает при себе орудие преступления, предметы, документы и ценности, которые могут иметь значение для уголовного дела».

При производстве личного обыска не допускаются действия, которые могут причинить вред здоровью или жизни обыскиваемого, а также унижить его личное человеческое достоинство.

Лица, принимающие участие в производстве личного обыска, за исключением врача, должны быть одного пола с обыскиваемым.

Наложение ареста на почтово-телеграфные отправления фактически представляет собой налагаемый на учреждения связи запрет пересылать или передавать адресату конкретную корреспонденцию, которая указана в соответствующем процессуальном документе, без разрешения лица или органа, наложившего арест. Арест накладывается на почтово-телеграфные отправления как входящие в конкретное учреждение связи на имя адресата, так и на исходящие от него.

«При наличии достаточных оснований полагать, что письма, телеграммы, радиограммы, бандероли, посылки и другие почтово-телеграфные и иные отправления могут содержать сведения, документы и предметы, имеющие значение для уголовного дела, на них может быть наложен арест. Наложение ареста на почтово-телеграфные и иные отправления, осмотр и выемка их в почтово-телеграфных учреждениях проводятся по постановлению следователя, органа дознания с санкции прокурора или его заместителя» (ст. 213 п. 1).

Указанное следственное действие ограничивает право каждого гражданина Беларуси на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, предоставленное ему Конституцией РБ (ст. 28). Потому арест может налагаться только на почтово-телеграфные отправления подозреваемых, обвиняемых или связанных с ними лиц.

Следует отметить, что осмотр почтово-телеграфных отправлений не обязательно сопровождается их выемкой. Изыматься (либо копироваться) должны только те материалы, которые имеют непосредственное отношение к уголовному делу. В процессе осмотра почтово-телеграфных отправлений должны быть приняты меры к сохранности в тайне их содержания.

Важной конституционной и процессуальной гарантией соблюдения прав граждан на тайну переписки является положение, согласно которому при осмотре и выемке почтово-телеграфных отправлений участвуют понятые, являющиеся сотрудниками этого учреждения связи.

Ст. 214 УПК РБ ограничивает конституционные права граждан на тайну телефонных переговоров, поэтому в ст. 13 УПК РБ зафиксировано, что прослушивание и запись переговоров, ведущихся по техническим каналам связи, и иных переговоров могут производиться лишь в случаях и порядке, предусмотренных настоящим Кодексом. Контроль телефонных и иных переговоров означает их прослушивание специально уполномоченными на это органами.

Основанием контроля и записи переговоров является постановление судьи, выносимое им по ходатайству лица, осуществляющего предварительное расследование, согласованное с прокурором. Контроль и запись допустимы при производстве по уголовным делам о тяжких и особо тяжких преступлениях. Прослушиваться могут телефонные и иные переговоры подозреваемого, обвиняемого и других лиц.

Допрос.

Допрос является наиболее распространенным следственным действием. Закон предусматривает следующие виды допроса: допрос свидетеля, допрос потерпевшего, допрос обвиняемого, допрос подозреваемого, допрос эксперта. Цель любого допроса – получение показаний об обстоятельствах, существенных для дела, но содержание допроса и нравственные проблемы, могущие возникнуть при его производстве, существенно различаются. Достаточно сопоставить, например, допрос обвиняемого, не признающего себя виновным, и допрос свидетеля, дающего добросовестные и подробные показания.

Допрос с психологической стороны представляет собой беседу. Ее процедура и условия регулируются законом, а собеседники находятся в заведомо неравном положении, когда один вправе спрашивать, определяя предмет и приемы беседы, а другой обязан отвечать и при этом, как правило, правдиво. Только обвиняемый и подозреваемый не несут уголовной ответственности за заведомо ложные показания.

Следователь не может ограничиваться простым фиксированием того, что скажет на допросе свидетель, обвиняемый, потерпевший. На следователе лежит обязанность установить по делу истину, а для ее выполнения необходимы достоверные доказательства, в том числе соответствующие действительности показания допрашиваемых.

УПК РБ, определяя целый ряд правил проведения допросов, гарантирует и соблюдение общепринятых нравственных норм при допросе. Так, ст. 215 устанавливает, что допрос не может длиться непрерывно более 4 часов. Продолжение допроса допускается после перерыва не менее чем на один час для отдыха и принятия пищи, причем общая продолжительность допроса в течение дня не должна превышать 8 часов. В случае медицинских показаний продолжительность допроса устанавливается на основании заключения врача, работающего в государственном медицинском учреждении.

Нравственная сторона получения показаний при допросе заложена в уголовно-процессуальном законе. Запрещается домогаться показаний обвиняемого и других участвующих в деле лиц путем насилия, угроз и иных незаконных мер.

В Республике Беларусь признается преступлением и строго карается принуждение к даче показаний путем применения угроз или иных незаконных действий со стороны лица, производящего дознание или предварительное следствие.

Допрос во всех случаях должен производиться с соблюдением общих требований к культуре поведения должностного лица. Официальность, корректность, вежливость, внимание к лицу, дающему показания, уважение к его личности в соответствии с занимаемым в деле положением, но во всех случаях без попыток унижить достоинство – обязательные требования к допрашивающему.

При допросе подозреваемого и обвиняемого вправе присутствовать защитник. Свидетель также вправе явиться на допрос с адвокатом. В допросе несовершеннолетнего потерпевшего и свидетеля, не достигшего 14 лет, а подозреваемого и обвиняемого, не достигшего 16 лет, участвует педагог. Педагог также может участвовать и в допросах несовершеннолетних, достигших указанного возраста, но страдающих отставанием в психическом развитии.

Недопустимо применение так называемых «тактических приемов» допроса, основанных на обмане допрашиваемого, неразъяснение или неполное разъяснение допрашиваемому его прав, проведение «эмоциональных экспериментов», когда допрашиваемому представляются фальсифицированные доказательства, впоследствии не фигурирующие в материалах уголовного дела.

К числу незаконных и безнравственных приемов допроса относится постановка наводящих вопросов. Наводящий вопрос, содержащий в своей формулировке желательный для задающего вопрос ответ, внушает допрашиваемому информацию, которой он в большинстве случаев не располагает. Но постановка такого вопроса и безнравственна, так как противоречит требованию объективности и беспристрастности при расследовании. Именно поэтому ч. 4 ст. 217 УПК РБ запрещает задавать наводящие вопросы.

«Доказательство признается недопустимым, если оно получено с нарушениями конституционных прав и свобод гражданина или требований настоящего Кодекса, связанными с лишением или ограничением прав участников уголовного процесса или нарушением иных правил уголовного процесса» (ст. 105, п. 4).

Предъявление для опознания.

При предъявлении для опознания лица соблюдение правовых и нравственных норм способствует получению объективных результатов этого важного следственного действия. В то же время их нарушение чревато серьезными последствиями (например, ошибочное опознание невиновного в качестве преступника).

Лицо предъявляется для опознания в группе других лиц, по возможности сходных с ним по внешности. Следователю надлежит получить согласие посторонних лиц, так называемых статистов, на их участие в составе группы, предъявляемой для опознания.

Закон запрещает постановку опознающему наводящих вопросов. Но не менее опасны «наводящие действия» (например, когда до опознания опознающему показывают лицо, которое предстоит опознавать). Всякого рода ориентирование опознающего в том, кого желательно опознать, грубое нарушение закона, ведущее к фальсификации доказательств. Вся организация предъявления для опознания должна способствовать тому, чтобы опознающий действовал без принуждения или внушения, чтобы объективность и беспристрастность проводящего его следователя не оставляли ни у кого сомнений.

Очная ставка.

Наиболее остро морально-психологические проблемы проявляют себя в процессе проведения очной ставки. Повышенная эмоциональная напряженность требует осторожности, взвешенности, особенно если речь идет об очной ставке с участием несовершеннолетнего. Как правило, целью очной ставки является устранение противоречий в показаниях допрашиваемых лиц. При этом противоречия должны быть существенными. Очная ставка при ее неправильном проведении может быть средством психологического принуждения по отношению к ее участникам.

При решении вопроса о проведении очной ставки следователь наряду с тактическими соображениями учитывает и определенные нравственные нормы. В частности, во многих случаях нравственно недопустима очная ставка между взрослым и несовершеннолетним (в особенности с малолетним), очная ставка между обвиняемым, подозреваемым и потерпевшим, только что перенесшим тяжелую эмоциональную травму.

Готовясь к очной ставке, следователь обычно имеет определенное мнение о том, кто из ее участников ранее дал правдивые показания. Однако подготовку к очной ставке ее будущих участников нельзя превращать в «натаскивание» того, кому следователь доверяет.

Допустимо лишь сообщить о наличии противоречий с показаниями другого лица и о решении провести очную ставку.

Следственный эксперимент.

В процессе расследования по делу следователь весьма часто прибегает к использованию следственного эксперимента. Следственный эксперимент – это следственное действие, производимое в целях проверки и уточнения данных, имеющих значение для уголовного дела посредством воспроизведения действий, обстановки или иных обстоятельств определенного события и совершения необходимых опытных действий.

В ходе следственного эксперимента в целях проверки и уточнения данных, имеющих значение для дела, моделируются определенные обстоятельства, события преступления, реконструируется обстановка, иногда используются орудия преступления или имитирующие их приметы. Понятно, что при его производстве может возникнуть опасность причинения вреда личности, нарушения ее прав законных интересов. В связи с этим закон воспроизводит в своих нормах, относящихся к следственному эксперименту, сугубо нравственные положения.

Следственный эксперимент производится при условии, что при этом не допускается действий, унижающих честь и достоинство участвующих в нем лиц и окружающих, не создается опасности для их жизни и здоровья, не нарушаются нравственные и этические нормы, не подвергается разрушению и порче различное имущество и не ухудшается состояние окружающей среды.

5.3. Нравственные основы избрания меры пресечения

Меры пресечения – это процессуальные средства ограничения личной свободы обвиняемого, а в исключительных случаях подозреваемого, применяемые для предотвращения возможных процессуальных нарушений с их стороны, а также для обеспечения исполнения приговора. Перечень мер пресечения установлен ст. 216 УПК.

«1. Меры пресечения могут применяться органом, ведущим уголовный процесс, лишь в том случае, когда собранные по уголовному делу доказательства дают достаточные основания полагать, что подозреваемый или обвиняемый могут скрыться от органа уголовного преследования и суда; воспрепятствовать предварительному расследованию уголовного дела или рассмотрению его судом, в том числе путем оказания незаконного воздействия на лиц, участвующих в уголовном процессе, сокрытия или фальсификации материалов, имеющих значение для дела, неявки без уважительных причин по вызовам органа, ведущего уголовный процесс; совершить предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние; противодействовать исполнению приговора.

2. При решении вопроса о необходимости применения меры пресечения к подозреваемому или обвиняемому должны учитываться

характер подозрения или обвинения, личность подозреваемого или обвиняемого, их возраст и состояние здоровья, род занятий, семейное и имущественное положение, наличие постоянного места жительства и другие обстоятельства.

3. При отсутствии необходимости в применении меры пресечения у подозреваемого или обвиняемого берется письменное обязательство являться по вызовам органа, ведущего уголовный процесс» (ст. 117).

Меры пресечения имеют превентивно-обеспечительный характер. Основанием применения мер пресечения является обоснованное предположение о возможном процессуальном нарушении со стороны обвиняемого. Вероятный вывод о возможном нарушении должен быть основан на конкретных фактах, установленных путем доказывания.

Тема 6. ЭТИКА ПРАВОСУДИЯ

6.1. Нравственные требования к деятельности судебной власти

Закрепление в ст. 6 Конституции Республики Беларусь принципа разделения властей и самостоятельности судебной власти наряду с властями законодательной и исполнительной создает нормативную и идейную базу для формулирования нравственных требований к представителям судебной власти. Судебная власть, действующая в сфере социальных и межличностных конфликтов, должна отвечать высоким нравственным стандартам, оправдывать ожидания общества.

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.

Судебная власть оценивается как справедливая тогда, когда она применяет законы, признанные обществом справедливыми, разрешает дела, установив истину, достоверно выяснив их фактические обстоятельства, принимает решения в соответствии с познанными фактами и требованиями закона. Справедливый суд – это суд, где виновный обоснованно подвергается заслуженному наказанию, а невиновный обязательно оправдывается.

Требование к судебной власти быть справедливой относится не только к ее решениям окончательного характера, но и ко всей ее деятельности с момента, когда дело поступило в ее распоряжение. Справедливость выражается и в обеспечении равенства всех, кого затрагивает судебная деятельность, и в соблюдении прав участвующих в деле лиц, и в обоснованности и законности промежуточных решений процедурного характера.

Судебная власть должна быть равной для всех. Это нравственное требование, по сути, выражает уравнительный аспект справедливости. Судебная власть должна быть объективной и беспристрастной.

Суд необъективный, тенденциозный не способен осуществить правосудие. Он извращает саму идею правосудия и может превратиться в орудие произвола. Особенно опасна необъективность под влиянием каких-либо сил, стремящихся воздействовать на судей.

Судебная власть должна быть компетентной. Компетентность можно характеризовать в одном из ее значений как высокий профессионализм судей, глубокое знание ими законов, требований 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 обязанностей судьи. Судья должен иметь высшее юридическое образование. Однако без постоянного совершенствования своих знаний, повышения юридической и общей культуры судья неминуемо окажется отставшим от требований, которым должен отвечать представитель судебной власти, сделается некомпетентным.

Каждый судья должен быть профессионалом высокого класса. Все судьи в Республике Беларусь обладают единым статусом (ст. 60 Закона о судоустройстве и статусе судей в Республике Беларусь).

6.2. Роль судьи в обеспечении нравственного характера судебного процесса

Нравственные отношения между судьями возникают в процессе судебного разбирательства, осуществляемого коллегиальным судом. Судебное разбирательство – решающая стадия уголовного процесса, где непосредственно осуществляется уголовное правосудие. Именно на этой стадии в условиях гласного процесса исследуется с участием сторон уголовное дело и принимаются решения о судьбе подсудимого, об обоснованности притязаний потерпевшего и гражданского истца о восстановлении нарушенных прав.

При 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. При рассмотрении уголовного дела с участием народных заседателей последние пользуются правами судьи и все вопросы суд разрешает простым большинством голосов (при равенстве голосов председательствующего и каждого народного заседателя). Во взаимоотношениях в составе профессиональной коллегии судей также должны соблюдаться определенные нравственные нормы, выработанные многолетней практикой.

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.

При единоличном рассмотрении дела у судьи отсутствует возможность использовать мнение и совет других судей при принятии решений в процессе судебного разбирательства и при постановлении приговора. Вся нравственная ответственность за объективное ведение судебного разбирательства и справедливость приговора лежит на нем одном.

Если дело рассматривает коллегия в составе профессиональных судей, то взаимоотношения внутри состава суда складываются не без влияния должностного положения председательствующего и судей, разницы в квалификационных классах и прочих обстоятельств, связанных с постоянным пребыванием судей в одном профессиональном коллективе.

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.

Председательствующий по делу, другие судьи и народные заседатели обязаны проводить все судебное разбирательство и разрешать уголовное дело абсолютно беспристрастно. Предубеждение судей против подсудимого или потерпевшего, других участвующих в деле лиц – верный путь к судебной ошибке. Положение судьи таково, что до постановления приговора он не вправе высказывать свое мнение по поводу виновности или невиновности подсудимого. В противном случае он подлежит обоснованному отводу. Однако не менее важно, чтобы судья не только не «обнародовал» в той или иной форме свое отношение к делу, свою позицию по поводу решения вопросов, образующих существо приговора, но и внутренне был свободен от предубежденности, готов к восприятию всего происходящего на суде без пристрастия, объективно.

Судья, председательствующий по делу, равно как и другие судьи или народные заседатели, обязан одинаково внимательно относиться к ходатайствам, заявлениям всех участников судебного разбирательства, выслушивать их и ставить на разрешение суда поставленные вопросы.

Судьи не должны проявлять свои симпатии или антипатии по отношению к кому-либо из участников судебного разбирательства. В суде необходимо создать атмосферу процессуального равенства сторон, очевидную для всех присутствующих.

6.3. Этические основы в содержании выносимых решений

Судебное разбирательство, как правило, заканчивается принятием судом решения по основному вопросу уголовного дела – постановлением приговора. К существу и форме приговора, как и других процессуальных решений, предъявляется ряд требований. Необходимыми свойствами любого процессуального решения являются законность и обоснованность. Многие процессуальные решения должны быть также мотивированы. Каждое решение облекается в соответ-

вующую процессуальную форму. Приговор – акт правосудия, что качественно выделяет его среди других процессуальных актов. Он должен отвечать высоким правовым и нравственным требованиям.

По действующему закону (ст. 350 УПК):

«1. Приговор суда должен быть законным. Приговор признается законным, если он постановлен на основе закона и с соблюдением всех его требований.

2. Приговор суда должен быть обоснованным. Приговор признается обоснованным, если он постановлен на основании лишь тех представленных суду доказательств, которые всесторонне, полно и объективно исследованы в судебном заседании.

3. Приговор суда должен быть мотивированным. Приговор признается мотивированным, если в нем приведены доказательства, на которых основаны выводы суда и мотивы принятых им решений.

4. Приговор суда должен быть справедливым. Приговор признается справедливым, если наказание, назначенное виновному, определено в соответствии со статьей Уголовного кодекса Республики Беларусь, предусматривающей ответственность за совершенное преступление, и с учетом его личности. Каждый невиновный подлежит оправданию».

Справедливость приговора не сводится только к соразмерности наказания осужденному, хотя она составляет важный и необходимый компонент справедливости.

Справедливость приговора включает ряд составляющих. Приговор будет справедлив, если им оправдан невиновный (осуждение невиновного – крайняя форма несправедливости); обвинительный приговор, соответственно, будет справедлив лишь тогда, когда им признан виновным, осужден именно тот, кто совершил преступление. Приговор будет справедливым тогда, когда наказание виновному назначено в соответствии с правильно примененным уголовным законом и соразмерно опасности преступления и личности виновного, когда соблюдено требование индивидуализации ответственности.

Приговор должен опираться на реальное исполнение судом принципа равенства каждого человека перед законом и судом и содержать решения, соответствующие этому принципу.

Справедливость приговора неразрывно связана с его законностью и обоснованностью. Незаконный приговор не может быть справедливым, как и необоснованный, то есть не соответствующий тому, что совершил (или не совершил) подсудимый.

Решения судебных инстанций, проверяющих законность и обоснованность приговора, также обусловлены определенными нравственными требованиями. Гуманизм, справедливость, объективность, в определенных отношениях милосердие, лежат в основе установленной законом компетенции этих судов. Названными принципами обусловлены: запрет ухудшения положения осужденного вследствие подачи им кассационной жалобы; правила, обеспечивающие особую стабильность оправдательно-

го приговора, в том числе вступившего в законную силу; другие нормы, относящиеся к кассационному и надзорному производству.

На стадии исполнения приговора подавляющее большинство решений может быть принято в сторону смягчения участи осужденного по различным основаниям. Что касается формы приговора, то она определенным образом также отражает нравственные моменты. Это закреплено в законе. Например, в приговоре должна быть изложена мотивировка решения всех вопросов, в оправдательный приговор запрещается включать формулировки, ставящие под сомнение невиновность оправданного (ч. 2 ст. 362 УПК Республики Беларусь).

Тема 7. ЭТИКА СУДЕБНЫХ ПРЕНИЙ

7.1. Нравственное значение судебных прений

Судебные прения – яркая и обычно эмоциональная часть судебного разбирательства, в которой наглядно проявляется состязательное начало процесса. Они состоят из речей: обвинителей; гражданского истца; гражданского ответчика или их представителей; защитника подсудимого.

Стороны обвинения и защиты, адресуясь к суду, подводят итоги судебного разбирательства в том виде, как они им представляются, и обращаются со своими предложениями о том, какие решения по делу они считают справедливыми.

Последовательность выступлений участников прений сторон устанавливается судом. При этом первым во всех случаях выступает обвинитель, а последними – подсудимый и его защитник (ст. 345 УПК РБ). Судебные прения – борьба мнений, процессуальное состязание сторон, интересы которых обычно не совпадают. Участники судебных прений должны уважать и соблюдать моральные нормы, принятые в обществе. Они не вправе проповедовать аморальные взгляды, демонстрировать пренебрежение к нравственным ценностям и таким путем отстаивать свои позиции.

Никто из участников судебных прений не вправе унижать достоинство участвующих в деле и других лиц, начиная со своих «процессуальных противников и кончая теми, кто в деле не участвует, но упоминается по тому или иному поводу. Отрицательная характеристика личности, основанная на установленных в суде фактах, вполне допустима, но не может использоваться для унижительных оценок кого бы то ни было из упоминаемых в судебных прениях. Что касается оценок личности противной стороны в процессе, то они в принципе всегда нежелательны.

Во время судебных прений каждый их участник обязан соблюдать такт в споре, а также быть сдержанным в оценках личности и поведения на суде экспертов, свидетелей, переводчиков.

Стороны в судебных прениях должны оказывать уважение суду, содействовать поддержанию его авторитета. Оценка поведения судей участниками судебных прений вообще недопустима.

Стороны в судебных прениях чаще занимают разные позиции по вопросу о доказанности обвинения, существенных для дела обстоятельств, а также о юридических оценках поведения подсудимого и потерпевшего, других лиц и об обстоятельствах, подлежащих учету в случае применения судом наказания. В связи с этим возникает проблема нравственной свободы участника судебных прений, а в более конкретном ее выражении – проблема обязанности говорить суду правду и при произнесении судебной речи. Если защитительную речь произносит сам подсудимый, что возможно при отсутствии в деле на законных основаниях защитника, то претензий правового характера, в случае если он говорит суду неправду к нему предъявить нельзя.

Ни прокурор, ни адвокат, ни потерпевший не вправе лгать суду, сообщать ему заведомо ложные сведения и на этом строить, в частности, свои судебные речи.

Профессиональные участники уголовного процесса – прокурор и адвокат по-разному оперируют фактами и аргументами во время судебных прений. Это обусловлено разницей в их роли и процессуальном положении. Если прокурор обязан быть объективным и не вправе игнорировать то, что говорит в пользу защиты, должен 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 вправе.

Нравственное значение судебных прений состоит и в том, что они должны способствовать нравственному воспитанию подсудимого, потерпевшего, свидетелей, других участвующих в деле лиц, а также публики, присутствующей в зале суда. Опубликование средствами массовой информации сведений о содержании судебных речей, а также издание судебных речей по выдающимся делам, представляющим общественный интерес, может также служить нравственному воспитанию.

7.2. Этика обвинительной речи прокурора

На прокурора в суде возложена обязанность по поддержанию государственного обвинения, которое должно быть основано на фактических обстоятельствах правовой оценки преступления, совершенного подсудимым.

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. Поддерживая государственное обвинение, сформулированное на

предварительном следствии, прокурор должен достаточно критично относиться к представленным в суд материалам, так как приговор суда будет основываться на данных, полученных в судебном разбирательстве. В соответствии со ст. 34 УПК РФ прокурор обеспечивает законность и обоснованность обвинения.

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.

Прокурор защищает интересы общества, выступает от имени государства, но он в то же время призван охранять и законные интересы подсудимого, его достоинство. Таким образом, главное, что определяет нравственную характеристику всей речи прокурора-обвинителя, – правильность его позиции по существу, справедливость выводов, которые он представляет на рассмотрение суда. Прокурор, настаивающий, к примеру, на осуждении человека, вина которого в преступлении не доказана, поступает безнравственно.

Обвинительная речь прокурора обычно начинается с характеристики особенностей рассматриваемого дела, преступления, в котором обвиняется подсудимый. Долгое время было обязательным в обвинительной речи давать «общественно-политическую» оценку преступления. Правильнее выделять в речи раздел, посвященный характеристике правовых и нравственных особенностей уголовного дела, рассматриваемого судом, оценке опасности преступления и специфике дела.

Общая характеристика рассматриваемого дела, его специфических особенностей должна быть объективной, соразмерной, не содержать преувеличений. Она должна быть конкретной, основанной на существе самого дела.

В своей речи государственный обвинитель излагает фактические обстоятельства дела в том виде, как они установлены в результате судебного следствия. Он утверждает, что подсудимый совершил определенные деяния, вмененные ему в вину, или же вносит коррективы с учетом результатов судебного следствия, а при наличии оснований заявляет об отказе от обвинения. Правовая и нравственная обязанность прокурора состоит в максимальной объективности в формулировании предлагаемых суду выводов о том, в чем, по его мнению, виновен подсудимый. Прокурор обязан отказаться от обвинения, если оно не нашло подтверждения в ходе судебного разбирательства. Прокурор уточняет обвинение в его фактической части в соответствии с тем, что доказано на суде.

На прокурора распространяется положение о толковании сомнений в пользу подсудимого, если их не удалось устранить.

В обвинительной речи центральное место занимает анализ доказательств, исследованных на суде, и обоснование вывода о доказанности или недоказанности обвинения. Нравственные аспекты использования отдельных видов доказательств и их оценки были изложены ранее. Здесь же следует подчеркнуть, что прокурор не может ограничиться в своей речи утверждением, что обвинение «нашло в суде свое подтверждение», «полностью подтвердилось», «безусловно доказано» и т.п. На нем лежит нравственная и правовая обязанность доказать обвинение, которое выдвинуто обвинительной властью.

Юридическая оценка деяния – следующий элемент обвинительной речи прокурора. Она должна быть аргументированной, основанной на глубоком понимании сущности применяемого материального закона и даваться без «запроса», когда обвинитель стремится ориентировать суд при возможной альтернативе на применение более строгого закона, хотя внутренне не убежден в справедливости такой оценки.

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. Сведения из биографии подсудимого могут использоваться лишь в той части, которая относится к преступлению и к возможному наказанию. Личная жизнь подсудимого может фигурировать в речи прокурора, если соответствующие факты относятся к предмету доказывания.

В речи, естественно, недопустимы насмешки над подсудимым, грубость, оскорбительные характеристики, а также заявления по поводу наружности подсудимого, его национальности, веры, физических недостатков.

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.

Обоснование меры наказания в речи государственного обвинителя требует объективности, учета последствий того или иного вида и размера наказания, обстоятельств, не только отягчающих, но и смягчающих ответственность.

Не соответствуют нравственным нормам попытки воздействовать на судей ссылками на возможное влияние вынесенного ими мягкого приговора на состояние преступности и т.п.

В речи обвинителя могут использоваться приемы иронии, однако юмору не место в зале суда, где обсуждаются слишком серьезные дела, где речь идет о горе, причиненном преступлением.

7.3. Этика речи защитника

Защитник-адвокат в своей речи противостоит стороне обвинения в состязательном процессе. В отличие от позиции прокурора как «говорящего публично судьи» позиция защитника не может не быть односторонней. Главное в нравственно оправданном ведении защиты в целом и в содержании и построении защитительной речи – умение верно определить свою позицию, опираясь на правовые и нравственные ориентиры.

Защитник может применять только законные средства и способы защиты. Выступая на стороне человека, обвиняемого в нарушении закона, он сам должен неукоснительно соблюдать законы, пользоваться только легальными средствами.

Защитник вправе применять лишь нравственно допустимые приемы защиты. В частности, он не вправе лгать суду, склонять суд к неправде, хотя бы это было выгодно его подзащитному. Защищая конкретного человека от обвинения в преступлении, защитник не может оправдывать само преступление.

Защита должна осуществляться на основе согласованности позиции защитника и подсудимого по принципиальным вопросам, и прежде всего по вопросу признания или отрицания вины.

Случаются ситуации, когда подсудимый в суде виновным себя не признает и последовательно настаивает на своей невинности, а в процессе судебного следствия виновность его подтверждена достаточными и проверенными доказательствами и сам защитник приходит к убеждению, что его подзащитный виновен, строить же защитительную речь на отрицании виновности бесперспективно.

Многие авторы считают, что в таком положении возможно и нравственно оправдано расхождение позиций подсудимого и защитника. Защитник в своей речи вынужден признать виновность подсудимого доказанной и, соответственно, настаивать на смягчении его участи. Другие ученые высказывают противоположное мнение: защитник, который вопреки воле подсудимого переходит, по сути, на позицию обвинения, оставляет подзащитного без помощи, без защиты.

Структура речи защитника в какой-то мере напоминает структуру речи обвинителя, так как они посвящены одному предмету, хотя освещают его с разных сторон. Но здесь, конечно, нет таких жестких канонов, которые определяют построение речи обвинителя, выступающего от имени государства.

В речи защитника ярко проявляется гуманизм самой профессии адвоката и его миссии, выполняемой в суде. Он стремится помочь человеку, который, пусть по своей вине, попал в беду, или же тому, кто вовсе не виновен, но может оказаться осужденным по ошибке в

результате не критического отношения к необоснованному обвинению. Обвиняемый, представший перед судом, еще не осужден.

Речь защитника должна в концентрированной форме представить суду все, что положительно характеризует личность и поведение подсудимого. Все обстоятельства, смягчающие ответственность, установленные по делу, необходимо отчетливо и убедительно отметить в речи, а обстоятельства, отягчающие ответственность или доказанные сомнительно, оценить соответствующим образом. Если защита ведется по групповому делу, то защитнику следует избегать в своей речи изобличения других подсудимых в совершении преступления. Но в жизни возникают такие ситуации, когда интересы подсудимых противоречивы и между их защитниками дискуссия неизбежна. При этом защитник одного подсудимого заинтересован в том, чтобы суд признал виновным в целом или в большей части подсудимого, которого защищает другой защитник. Адвокату очень важно стремиться ограничить защиту тем минимумом, который действительно необходим для опровержения обвинения или смягчения ответственности подсудимого. Всякие заявления защитника против других лиц можно считать оправданными, если без этого нельзя осуществить защиту обвиняемого, доверившего защитнику свою судьбу.

Недопустимо строить защиту на подчеркивании негативных сторон личности потерпевшего, его отрицательных нравственных качеств. Тем более нельзя унижать достоинство потерпевшего. Если действия потерпевшего на самом деле способствовали совершению преступления, спровоцировали его, и это имеет юридическое значение, то это обстоятельство может и должно быть освещено в речи защитника. Но всегда следует помнить, что потерпевший – жертва преступления.

В речи защитника нельзя использовать доводы, несостоятельность которых очевидна. Обман, ложь, сознательное искажение фактов глубоко безнравственны. Они несовместимы с престижем адвоката как человека и как юриста, выполняющего гуманные функции. А с позиций результативности защиты они представляют опасность и для судьбы клиента адвоката.

В то же время адвокат в своей речи не обязан упоминать обстоятельства, могущие повредить защите, если о них не говорил обвинитель.

Судебная речь защитника будет тогда достигать своей цели, когда защитник владеет искусством доказывать, убеждать, спорить и приемами судебного красноречия. В своей речи защитник прямо ведет полемику, спор с обвинением. И сама манера, форма этого спора должна отвечать определенным нравственным установлениям.

Тема 8. ЭТИЧЕСКИЕ И ПРАВСТВЕННЫЕ ОСНОВЫ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПРЕДСТАВИТЕЛЕЙ ОТДЕЛЬНЫХ ЮРИДИЧЕСКИХ ПРОФЕССИЙ

8.1. Этические и нравственные основы деятельности нотариуса

Нотариат представляет собой систему государственных органов и должностных лиц, на которую возложено удостоверение бесспорных фактов, свидетельствование документов, придание документам исполнительной силы и выполнение других действий. Нотариат защищает права и законные интересы граждан и юридических лиц. Способом такой защиты является совершение нотариусами предусмотренных законом нотариальных действий от имени государства.

Нотариальную деятельность в Республике Беларусь регулирует Закон Республики Беларусь от 18 июля 2004 г. № 305-З «О нотариате и нотариальной деятельности». Законодательство регулирует деятельность нотариусов, как работающих в государственных нотариальных конторах, так и занимающихся частной практикой. При этом нотариус, занимающийся частной практикой, должен быть членом нотариальной палаты.

Закон гарантирует независимость нотариальной деятельности (ст. 8), которая состоит в том, что при выполнении своих профессиональных обязанностей нотариус непосредственно руководствуется Конституцией РБ, а также правовыми актами органов государственной власти, международными договорами РБ. В то же время закон требует, чтобы сам нотариус был независим и беспристрастен при выполнении служебных обязанностей.

Нотариусы должны соблюдать принцип законности, т.е. руководствоваться в своей деятельности белорусским законодательством и международными договорами РБ. Закон обязывает нотариуса отказываться в совершении нотариального действия, если совершение его противоречит закону.

Нотариусы в своей деятельности должны также соблюдать конфиденциальность. Закон запрещает нотариусам и лицам, работающим в нотариальной конторе, разглашать сведения, оглашать документы, которые стали им известны в связи с совершением нотариальных действий (ст. 9). Нотариусы и служащие нотариальных контор обязаны следовать принципу конфиденциальности и после сложения ими полномочий или увольнения.

Нотариус несет личную ответственность за выполнение своих профессиональных обязанностей. Лицо, впервые приступающее к работе нотариуса, приносит в торжественной обстановке присягу.

Контроль за соблюдением нотариусом в своей деятельности этических принципов осуществляет орган юстиции (если нотариус ра-

ботает в государственной нотариальной конторе) и нотариальная палата (если нотариус занимается частной практикой).

Правила профессиональной этики, принятые постановлением Министерства юстиции Республики Беларусь от 16 ноября 2004 г. № 37, по сравнению с законодательством предъявляет к нотариусам более жесткие и детализированные требования не только в отношении служебной деятельности, но и личной жизни, и определяет конкретные санкции за нарушение этих требований.

В Правилах конкретизируются этические принципы поведения нотариусов, содержащиеся в Законе Республики Беларусь «О нотариате и нотариальной деятельности».

На основе анализа содержания Правил можно сформулировать следующие этические стандарты честности и порядочности нотариуса: нотариус обеспечивает повышенную юридическую чистоту правовых отношений, доказательственную силу, исполнимость и сохранность нотариально удостоверенных документов; нотариус и его сотрудники разъясняют и проводят нотариальные действия по возможности эффективно и быстро – в интересах физических и юридических лиц.

Дело о дисциплинарной ответственности нотариуса может быть возбуждено общим собранием нотариальной палаты, ее правлением или комиссией по этике.

До рассмотрения дела правлением, в компетенцию которого входит данная функция, оно рассматривается комиссией по этике. Комиссия по этике изучает заявления, обращения и иные материалы, относящиеся к данному делу, и при необходимости имеет право провести проверку изложенных в них сведений, а также истребовать от нотариуса письменное объяснение.

8.2. Этические и нравственные основы деятельности юриста фирмы

Организации и особенностям труда руководителей предприятий посвящено много зарубежных и отечественных изданий. О работе же юриста фирмы, его имидже, профессиональном поведении практически ничего не опубликовано, за исключением редких статей в периодических изданиях. Между тем, юристы, обслуживающие предпринимательские структуры, занимают одну из первых строчек в рейтинге профессий.

Известно, что основное назначение юриста фирмы заключается в необходимости дать правовую оценку деятельности фирмы, предостеречь руководство от юридических ошибок и их последствий.

Выделяют несколько основных направлений деятельности по юридическому сопровождению фирмы, так или иначе связанных с этикой:

1) поддержание моральной репутации фирмы, которое включает следование правилам деловой этики, предусмотренным именно для данной формы бизнеса;

2) обеспечение этичности взаимоотношений сотрудников фирмы, включая отношения администрации с рядовыми сотрудниками, с акционерами, с владельцами бизнеса;

3) разрешение моральных и этических проблем и конфликтов.

Деятельность каждой фирмы регулируют одновременно как минимум три типа кодексов этики:

1) корпоративный;

2) профессиональный;

3) деловой.

Нормы этих кодексов могут вступать в противоречие друг с другом. Острые моральные конфликты возникают, когда сталкиваются нормы кодекса корпоративной этики, требующего от сотрудников лояльности, терпимости, подчинения вышестоящему руководству, и кодекса профессиональной этики, требующего принятия решения в соответствии со своей совестью.

Организация, реализуя свою социальную ответственность, получает ряд преимуществ: формируется ее более привлекательный образ в обществе; возрастает доверие к ней; увеличивается товарооборот, количество клиентов; появляется возможность получить выгодные заказы и расширить рынки сбыта.

Этичность корпоративной культуры в целом и поведения персонала в частности поощряют и обеспечивают определенные структуры и процедуры в организации, а именно:

1) процедуры для обеспечения отчетности снизу вверх, сверху вниз и по горизонтали;

2) пункты приема информации, например сайт фирмы, куда работники фирмы, потребители, акционеры и представители общественности смогут обращаться и ставить фирму в известность о своих опасениях, требованиях, ожиданиях и представлениях о законных обязанностях фирмы;

3) механизмы, способные предвосхищать и разрешать возникающие моральные проблемы.

Этические дилеммы эффективнее решаются за счет компромисса, путем сглаживания противоречий и достижения разумного баланса интересов, с помощью убеждения, увещаний, обращения к голосу совести, разума, здравого смысла, принятым ранее договоренностям и традициям, а также с помощью различных процедур.

Учебное издание

ПРОФЕССИОНАЛЬНАЯ ЭТИКА ЮРИСТА

Конспект лекций

Автор-составитель

БОРОДИЧ Владимир Митрофанович

Технический редактор

Г.В. Разбоева

Корректор

Л.В. Моложавая

Компьютерный дизайн

Е.В. Малнач

Подписано в печать . Формат 60x84¹/₁₆. Бумага офсетная.

Усл. печ. л. 2,90. Уч.-изд. л. 3,41. Тираж 50 экз. Заказ .

Издатель и полиграфическое исполнение – учреждение образования

«Витебский государственный университет им. П.М. Машерова».

ЛИ № 02330/0494385 от 16.03.2009.

Отпечатано на ризографе учреждения образования

«Витебский государственный университет им. П.М. Машерова».

210038, г. Витебск, Московский проспект, 33.