

ДЖАКОМО ОБЕРТО

Судья апелляционного суда

Судья г. Турин (Италия)

Заместитель генерального секретаря Международного союза судей

ПОДБОР И ПОДГОТОВКА СУДЕЙ В ЕВРОПЕ: СРАВНИТЕЛЬНОЕ ИССЛЕДОВАНИЕ

«Не думайте, однако, что успешно закончив первый курс обучения, вы уже добились всего. Когда перед вами открывается карьера, главный труд еще впереди. Все сделанное до сих пор не больше, чем подготовка, ступень, которая поднимет вас к учебе более высокого порядка».

(А.-Ф. д'АГЮССО, «Наставления по обучению и подготовке судей», из Собрания трудов г-на Канцлера д'Агюссо, т.1, Париж, 1759 г., стр.257)

«Закон - это наука, требующая долгого изучения и опыта, прежде чем человек достигнет в ней профессионального мастерства».

(Лорд А. Деннинг, «Дорога к правосудию», Лондон, 1955 г., стр.24)

«L'abito di rendere giustizia assai meglio s'acquista col tirocinio giovanile che in qualunque altro modo».

(L. MORTARA, «Istituzioni di ordinamento giudiziario», Firenze, 1890, p. 149)

«Vagheggerei ancora un'accademia – pur essa in una città di provincia – dove i magistrati trascorressero il primo anno di nomina: sotto la guida di consiglieri o giudici a riposo: addestramento di giuristi, ma anche (...) raffinamento di abito esteriore, acquisto di consuetudini sociali».

(A.C. JEMOLO, «La magistratura: constatazioni e proposte», in AMMATUNA, CALAMANDREI, CANDIAN *et al.*, *Per l'ordine giudiziario*, Milano, 1946, p. 34)

Памяти Карло, вместо книги, которую нам не пришлось
написать вместе.

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ И ЦИТИРУЕМЫХ ПЕРИОДИЧЕСКИХ ИЗДАНИЙ

Cahiers du CRIV (Cahiers du Centre de Recherche Interdisciplinaire «Vaucresson» - Тетради Междисциплинарного исследовательского центра «Вокрессон»)

Cassazione penale

Corriere giuridico

Documenti giustizia

Foro it. (Il foro italiano)

Gazzetta Ufficiale

Giur. cost. (Giurisprudenza costituzionale)

Giur. it. (La giurisprudenza italiana)

Guida al diritto

Il sole-24 ore (итальянский экономический ежедневник)

Informatica e diritto

JZ (Juristenzeitung)

La pazienza (revue des avocats de Turin)

NJW (Neue Juristische Wochenschrift)

Panorama (итальянский еженедельник)

Quaderni C.S.M. (Quaderni del Consiglio Superiore della Magistratura)

Questione giustizia

Rev. int. dr. comp. (Международный журнал по сравнительному праву)

Riv. dir. civ. (Rivista di diritto civile)

Riv. dir. priv. (Rivista di diritto privato)

Studium juris

ПРЕДИСЛОВИЕ

«Вначале важнее всего помочь вам составить общий план предстоящего обучения, научить следовать ему неукоснительно и по порядку и, главное, не пугаться его размаха. Вам предстоит работа не на день и даже не на год, но как бы велика она ни была, прилежно выполняя изо дня в день часть намеченного, вы уподобитесь тем, что следуют в своем деле верному плану, не отклоняясь и не меняя его. Они не тратят понапрасну времени, но обращают себе в пользу все затраты и усилия. Работа движется, и здание мало-помалу растет. И каким бы медленным не был этот рост, тот, кто неустанно идет вперед, не отклоняясь от однажды начертанного плана, всегда достигнет намеченной цели» (А.-Ф. д'Агюссо, «Наставления по обучению и подготовке судей», из *Трудов г-на канцлера д'Агюссо*, т. I, Париж, 1759 г., стр.258).

Читая эти строки, понимаешь, что тема подбора и подготовки судей не так нова, как можно было бы подумать: размышления канцлера д'Агюссо датируются, если быть предельно точным, 27 сентября 1716 г., однако, несмотря на возраст, остаются актуальными и поныне. Разумеется, совершенно иная роль, которую судебная власть призвана играть в правовом государстве сегодня, требует, чтобы подбор и подготовка судей перестали быть частным делом отдельных юристов, выходцев из привилегированного класса (не случайно «Наставления по обучению и подготовке судей» были адресованы «старшему сыну» канцлера). Именно на это направлены усилия, которые предпринимали на протяжении второй половины XX века разные государства Европы. Однако, подлинный вызов нового тысячелетия заключается в международном и транснациональном аспектах проблемы, в тех аспектах, которые становятся все более очевидными в процессе глобализации, постепенной интеграции различных правовых систем и формирования единого европейского юридического пространства. Такова, если говорить коротко, причина, приведшая к появлению этой книги.

Я использовал здесь материалы лекций, которые читал в 2000-2001 гг. в Дакаре в рамках семинара для судей и вспомогательного персонала судов стран франкоязычной Африки по теме «Судебная реформа: сравнительный подход – человеческие ресурсы реформы», организованного римским Международным институтом развития права (*International Development Law Institute - IDLI*). Я также переработал и включил в книгу заметки и выдержки из докладов, которыми пользовался на многочисленных конференциях, организованных советом Европы и "Законодательной инициативой для Центральной и Восточной Европы" Американской судебной ассоциации (*Central and Eastern European Law Initiative (CEELI) of American Bar Association*) в «новых демократиях» нашего континента, куда приглашался в качестве докладчика.

Мой взгляд на проблему остается, и это очевидно, взглядом итальянского судьи, т.е. юриста, сформировавшегося в правовой среде, для которой характерна высокая степень независимости. Кстати, сегодняшняя

Италия постепенно превращается в один большой полигон по испытанию различного рода "средств и снадобий" от засилья в обществе юридических и судебных практик. Механизмы подбора и обучения (как базового, так и непрерывного) судей могут только приспосабливаться к такому положению вещей. В свете этого опыта я попытался нарисовать общую сравнительную картину основных систем подбора и подготовки, действующих в Европе. Надеюсь, что эта работа будет способствовать лучшему пониманию разнообразия "философий", лежащих в основе таких систем. Разнообразие, которое, наряду с прочим, составляет одно из богатств европейского континента.

Тот факт, что рассматриваемые законодательные системы в большинстве своем попадают под определение «*work in progress*», чреват опасностью быстрого устаревания этой книги, надеюсь, однако, что с помощью моих терпеливых читателей этого удастся избежать (пользуясь случаем отмечу, что все ссылки на *web*-страницы, приводимые в сносках, проверены по состоянию на 6 декабря 2001 г.). Что же касается формы, то, поскольку французский для меня не родной язык, прошу читателей простить мне возможные ошибки и помочь их исправить.

Оглавление будет опубликовано на моем интернет-сайте:
<http://www.geocities.com/CollegePark/Classroom/6218/recrutement/table.htm>

Любые замечания можно направлять мне по электронной почте, на адрес: giacober@tin.it

Турин, январь 2002 г.

ГЛАВА I

ПОДБОР СУДЕЙ И МЕЖДУНАРОДНЫЕ ПРИНЦИПЫ, ПРИМЕНЯЕМЫЕ В ЭТОЙ СВЯЗИ

СОДЕРЖАНИЕ: 1. Методики подбора судей и международные принципы, применяемые в этой сфере. – 2. Методики подбора судей и Рекомендация № R (94) 12 Комитета Министров совета Европы государствам-членам о независимости, эффективности и роли судей. – 3. Методики подбора судей; существующая практика: Континентальная Европа и системы *Common Law*. – 4. Методики подбора судей; существующая практика: системы, применяемые в Центральной и Восточной Европе.

1. Методики подбора судей и международные принципы, применяемые в этой сфере.

История современных судебных институтов знала и знает по сей день самые разнообразные системы отбора и набора судей⁽¹⁾, среди которых можно *grosso modo* выделить четыре основополагающие категории, которые мы приведем ниже. Разумеется, каждая из этих методик имеет свои

⁽¹⁾ По истории европейских судебных систем см. MEYER, *Esprit, origine et progrès des institutions judiciaires des principaux pays de l'Europe*, Partie ancienne, Tome I, La Haye, 1818 ; Partie moderne, Tome II, Paris, 1819 ; Partie moderne, Tome V, Amsterdam, 1822. По сравнительному обзору современных систем подбора, назначения и подготовки судей в странах, входящих в Международный союз судей см. UNION INTERNATIONALE DES MAGISTRATS - FONDATION « JUSTICE DANS LE MONDE », *Traité d'organisation judiciaire comparée*, I, Zürich-Bruxelles, 1999. По этим темам см. также BORGNA et CASSANO, *Il giudice e il principe. Magistratura e potere politico in Italia e in Europa*, Roma, 1997, стр.107 и далее; OBERTO, VERARDI et VIAZZI, *Il reclutamento e la formazione professionale dei magistrati in Italia e in Europa*, in DOGLIOTTI, FIGONE, OBERTO et al., *L'esame di uditiore giudiziario*, Milano, 1997, стр.41 и далее. По последнему обзору судебных систем в Европе см. издание совета Европы *L'Europe judiciaire*, Strasbourg, 2000 (в книге содержатся также данные, по отдельным странам, по условиям набора и подготовки судей; по этой же теме см. издание COUNCIL OF EUROPE / CONSEIL DE L'EUROPE, *La formation des juges et des magistrats du parquet en Europe*, документы многосторонней встречи, организованной советом Европы в сотрудничестве с Центром юридических исследований в Лиссабоне, Лиссабон, 27-28 апреля 1995 г., Страсбург, 1996 г.). По особенностям набора судей в Италии см.:

OBERTO, *Recrutement, formation et carrière des magistrats en Italie*, с 29 июня 1999 г. статья доступна на *web-caïme*: <<http://www.geocities.com/CollegePark/Classroom/6218/tbilissi.htm>> ;

OBERTO, *Recrutement, formation et carrière des magistrats dans le système juridique et constitutionnel italien*, в коллективной публикации *Que formação para os magistrados hoje?*, Lisboa, 2000, стр.185-209; с 25 января 2000 г. статья доступна на *web-caïme*: <<http://www.geocities.com/CollegePark/Classroom/6218/portugal/rapport.htm>> ;

OBERTO, *L'autonomie de la justice dans sa gestion : l'expérience italienne*, с 9 ноября 2000 г. (текст в формате.pdf) на *web-caïme*: <<http://www.geocities.com/CollegePark/Classroom/6218/download/rapportzurich.pdf>> ;

OBERTO, *Recrutement et formation des magistrats : le système italien dans le cadre des principes internationaux sur le statut des magistrats et l'indépendance du pouvoir judiciaire*, в *Riv. dir. priv.*, 2001, стр.717 и далее.;

BARTOLE, *Per una valutazione comparatistica dell'ordinamento del potere giudiziario nei paesi dell'Europa continentale*, в *Studium juris*, 1996, стр.531 и далее. ;

CAIANIELLO, *Formazione e selezione dei giudici in una ipotesi comparativa*, in *Giur. it.*, 1998, стр.387 и далее. См. также далее сноску 5, стр.***. По сравнительному обзору судебных систем десяти стран Центральной и Восточной Европы - кандидатов на вступление в Евросоюз см. публикацию OPEN SOCIETY INSTITUTE/EU ACCESSION MONITORING PROGRAMME, *Monitoring the EU Accession Process: Judicial Independence*, Budapest, 2001 (эта книга имеется в свободном доступе на *web-caïme*: <<http://www.eumap.org/reports>>).

преимущества и недостатки, причем все они теснейшим образом связаны с краеугольным вопросом независимости судебной власти от остальных ветвей государственной власти.

Процедуры первого типа предполагают набор судей на основе их выбора органами исполнительной или законодательной власти: в этом случае, с одной стороны, усиливается легитимность судьи, однако с другой, – очевиден риск сильной зависимости судейского корпуса от других ветвей власти, а также от политического класса. Наивысшую степень легитимности – результат непосредственного волеизъявления народа – обеспечивают методики, в которых судью выбирают избиратели. Однако эта система вынуждает его организовывать унижительную, а нередко демагогическую избирательную кампанию, неизбежно прибегая к финансовой поддержке той или иной политической партии, которая, рано или поздно, может попросить об "ответной услуге". Кроме того, у судьи может возникнуть соблазн руководствоваться в своих решениях "чаяниями электората".

Кооптирование новых судей уже действующим судейским корпусом имеет то преимущество, что позволяет отбирать кандидатов уже имеющих необходимую техническую подготовку, однако в этом случае велик риск консерватизма и "дружеских предпочтений". В конечном итоге – назначение комитетом судей и преподавателей права (предпочтительно выбранным независимым и представительным органом судейского корпуса), осуществляемое посредством открытого конкурса, проводимого на основании объективных критериев и в условиях транспарентности, представляет собой систему, способную наилучшим образом обеспечить выбор, основанный на личных заслугах и профессиональных качествах новых судей.

Эти четыре системы широко известны и применяются сегодня в разных вариантах во всем мире. Такое разнообразие присуще и Европе, где практикуются, пожалуй, все мыслимые формы отбора кандидатов на должности судей, включая, например, прямые выборы населением – как это происходит в некоторых кантонах Швейцарии. С учетом столь обширного выбора интересно рассмотреть позиции международных организаций и институтов, занимавшихся в последние полвека вопросами независимости судейского корпуса.

В этом контексте необходимо отметить, что в течение последней половины ушедшего века на международном уровне имела место очень серьезное осознание необходимости независимости судебной власти. Это движение началось с принятия в 1948 г. Объединенными Нациями Всеобщей декларации прав человека, 10 статья которой предусматривает, что «каждый человек для определения его прав и обязанностей и для установления обоснованности предъявленного ему уголовного обвинения имеет право... ..на то, чтобы его дело было рассмотрено... ..независимым и беспристрастным судом». Этот принцип воспроизведен и в Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, подписанной в Риме в 1950 г. (ст. 6).

Изучению систем, призванных обеспечить независимость судейского корпуса, были посвящены многочисленные конгрессы и колоквиумы, организованные различными ассоциациями и международными организациями (среди которых, в частности, Международный союз судей). В

итоговых документах международных конгрессов, конференций и семинаров можно найти не одну торжественную декларацию на эту тему. Модели и нормативные принципы кочуют не только по Европе, но и по всему миру, так что сегодня в вопросах обеспечения и защиты независимости судебной власти можно говорить уже не просто о международном, а о транснациональном праве. Осмелюсь заключить, что не столь важно, что не все соответствующие тексты носят обязывающий (или не в равной степени обязывающий) характер - практический опыт международной ассоциативной жизни свидетельствует, что документы «частного характера», как, например, всеобщий статус судьи, разработанный Международным союзом судей, позволили убедить политические власти ряда стран не предпринимать мер, способных ограничить независимость судейского корпуса. В этой связи можно сказать, что международные документы, касающиеся вопроса независимости судебной власти, нужно читать и воспринимать как элементы мозаики, как части комплексной структуры, которая и составляет подлинный «международный и транснациональный *corpus juris*» по статусу судей.

Наиболее интересные результаты этого процесса интернационализации и транснационализации норм и правил, касающихся независимости судейского корпуса, которая зиждется на принципе защиты прав человека, закреплены в следующих текстах:

- уже упоминавшаяся Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод, подписанная в Риме в 1950 г.;
- Международная конвенция о гражданских и политических правах 1966 г.;
- основополагающие принципы, касающиеся независимости магистратуры, принятые ООН в 1985 г., и Процедуры по их эффективному применению (1989 г.);
- Статус судьи в Европе, разработанный и одобренный в 1993 г. Европейской Ассоциацией Судей – Региональной группой Международного союза судей;
- Рекомендация № R (94) 12 Комитета Министров совета Европы государствам-членам о независимости, эффективности и роли судей;
- Резолюция о роли судебной власти в правовом государстве, принятая 4 апреля 1995 г. в Варшаве, участниками круглого стола министров юстиции стран Центральной и Восточной Европы;
- Европейская хартия о статусе судей, одобренная советом Европы 8-10 июля 1998 г. в Страсбурге;
- Всемирный статус судьи, единогласно одобренный Центральным советом Международного союза судей на заседании в Тайбэе (Тайвань) 17 ноября 1999 г.;
- Резолюция Европарламента на ежегодный доклад о соблюдении прав человека в Европейском Союзе (1998 и 1999) (11350/1999 - C5-0265/1999 - 1999/2001(INI)), принятая 16 марта 2000 г. (где «государствам-членам рекомендуется гарантировать независимость судей и судов от исполнительной власти, а также действовать таким образом, чтобы персонал последних не руководствовался политическими соображениями»);

- Хартия об основополагающих правах Евросоюза, принятая в Ницце 7 декабря 2000 г. (которая, в параграфе 2 ст. 47 – «Право на действенную судебную защиту и доступ к беспристрастному суду», указывает, в соответствии со ст. 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, что «каждый... ..имеет право на справедливое и публичное разбирательство дела в разумный срок, независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона»).

2. Методики подбора судей и Рекомендация № R (94) 12 Комитета Министров совета Европы государствам-членам о независимости, эффективности и роли судей.

Весь комплекс деклараций, резолюций и международных принципов в этой сфере преследует цель исключить любое влияние исполнительной власти на процесс назначения судей: эта деятельность должна осуществляться независимым органом, проводящим отбор только на основании объективных критериев.

В связи с этим можно упомянуть Рекомендацию № R (94) 12 Комитета Министров совета Европы государствам-членам по вопросам независимости, эффективности и роли судей, согласно которой «Все решения, касающиеся профессиональной карьеры судей, должны руководствоваться объективными критериями, и отбор и карьера судей основываться на их заслугах, с учетом их квалификации, компетентности и эффективности (см. Принцип I-2 с.)⁽²⁾. Рекомендация показывает очевидное предпочтение отказу от любого влияния исполнительной власти на процедуру назначения судей. Общее правило по этому вопросу однозначно прописано в первой части уже упомянутого Принципа I-2. с.: «Орган, ответственный за отбор и профессиональное продвижение судей, должен быть независим от правительства и администрации. Для обеспечения его независимости должны быть предусмотрены необходимые меры, чтобы, например, его состав формировался представителями судебной власти, а также чтобы упомянутый орган сам вырабатывал собственные правила и процедуру».

С другой стороны, вторая часть упомянутого Принципа I-2. с. сформулирована как исключение из правила, изложенного в первом абзаце.

⁽²⁾ Принцип I-2. с. : « с. Любые решения, касающиеся профессиональной карьеры судей, должны приниматься исходя из объективных критериев, а их отбор и профессиональное продвижение основываться на личных заслугах, с учетом профессиональной квалификации, беспристрастности, компетентности и эффективности. Орган, ответственный за отбор и профессиональную карьеру судей, должен быть независим от правительства и администрации. Для обеспечения его независимости должны быть предусмотрены необходимые меры, чтобы, например, его состав формировался представителями судебной власти, а также чтобы упомянутый орган сам вырабатывал собственные правила и процедуру.

Тем не менее, в случаях, когда Конституция, закон или исторические традиции допускают вмешательство правительства в процесс назначения судей, необходимо гарантировать, чтобы принимаемые решения не могли руководствоваться иными соображениями, кроме вышеупомянутых объективных критериев. Речь может идти, например, об одной или нескольких из следующих гарантий:

- i. специальный независимый и компетентный орган, имеющий право давать правительству выполняемые на практике рекомендации; или
- ii. право каждого на обжалование касающегося его решения в независимой инстанции; или
- iii. установление инстанцией, принимающей решения, заслона от избыточного или превышающего необходимые пределы вмешательства».

Иными словами, Рекомендация, похоже, рассматривает как исключение случай страны где «Конституция, законодательство или традиции допускают вмешательство правительства в процесс назначения судей». В связи с этим весьма серьезные проблемы встают сегодня перед странами Центральной и Восточной Европы⁽³⁾, где «исторические традиции» не имеют демократического фундамента, а конституционные и законодательные нормы, сформировавшиеся после падения Берлинской стены и под сильным влиянием систем *Common Law*, привели к возникновению таких практик назначения и карьерных перемещений судей, которые не обеспечивают достаточной защиты от попыток влияния на них со стороны политической власти⁽⁴⁾.

Что касается других международных текстов по данной теме, можно упомянуть статью 10 Основопологающих принципов, касающихся независимости магистратуры, принятых ООН в 1985 г., согласно которой «Лица, выбранные для исполнения судейских функций, должны быть беспристрастными, неподкупными и компетентными и иметь достаточное юридическое образование и квалификацию». Ст. 9 Всеобщего статуса судьи, одобренного Центральным советом Международного союза судей в 1999 г., указывает также, что «отбор и назначение каждого из судей должны руководствоваться объективными и транспарентными критериями, основывающимися на их профессиональных качествах». Ссылка на «критерии, учитывающие характер функций, которые предстоит исполнять» присутствует также в Изложении мотивов Европейской хартии о статусе судей, одобренной советом Европы в 1998 г. (пункт 2.1.).

3. Методики подбора судей; существующая практика: Континентальная Европа и системы Common Law.

Невозможно привести здесь все разнообразие решений, применяемых в Европе в вопросах набора судей⁽⁵⁾. Достаточно сказать, что наиболее распространенной в странах Западной и Южной континентальной Европы является, безусловно, система конкурсного отбора (разумеется, есть и исключения, как, например отдельные кантоны Швейцарии, где судьи избираются жителями или парламентом). Такой конкурс должен быть открыт для всех кандидатов, имеющих диплом юриста⁽⁶⁾ (при соблюдении условий, закрепленных в законе), или же для кандидатов, которых можно определить

⁽³⁾ По этой теме см. также гл. VI, стр.*** и далее, *** и далее.

⁽⁴⁾ Действительно, упомянутый принцип I-2. с. пытается обозначить в своем втором абзаце ряд способов, направленных на ограничение произвола исполнительной (или законодательной) власти; это касается, в частности «специального, независимого и компетентного органа, имеющего право давать правительству выполняемые на практике рекомендации»: однако обеспокоенность вызывает практически полное отсутствие подробной и надежной информации о практике, реально применяющейся в странах Восточной Европы. Лично побывав в большинстве из них, автор данного исследования прекрасно знает, какие пропасти лежат порой между текстом закона и повседневной судебной практикой, между официальными речами и частными беседами.

⁽⁵⁾ По сравнительному обзору систем набора, назначения и подготовки судей см. издания, упомянутые выше, в сноске 1; см. также *infra*, п. 5 стр.*** и далее.

⁽⁶⁾ Однако существуют системы, где ученая степень по праву не требуется: это относится, например к Франции, где достаточно «иметь диплом, подтверждающий не менее, чем 4-х летнее образование после получения степени бакалавра, либо диплом Института политических исследований, либо диплом высшей школы» (об условиях допуска к конкурсу в Национальную школу судей см. Информацию на *web-caïme* <<http://www.enm.justice.fr/>>).

как «специалистов», имеющих не только ученую степень по праву, но и специализацию и какой-либо практический опыт.

Результаты конкурса позволяют кандидату, в зависимости от конкретной страны, быть зачисленным либо непосредственно в судейский корпус, при условии прохождения базового курса обучения под контролем Высшего совета судей (как это происходит, например, в Италии), либо в соответствующую высшую школу. Последний вариант имеет место, например, во Франции, а также в Испании, Греции, Нидерландах или Португалии (это лишь наиболее известные примеры). В Германии, со своей стороны, также существует специальная школа, однако она предназначена исключительно для повышения квалификации судей, притом, что начальная их подготовка обеспечивается весьма эффективной системой *Juristenausbildung*, где преподается единый курс права, общий для будущих судей, адвокатов или нотариусов. Страны, которые не имеют специализированных школ по подготовке судей, как, например, Италия (а также Австрия, Бельгия или скандинавские страны), делегируют функции их подготовки и повышения квалификации либо органу, осуществляющему самоуправление судебной власти (Высший совет судей), либо Министерству юстиции, либо самим судебным учреждениям.

Системы *Common Law*, а также те, что применяются в северных странах, характеризуются, в свою очередь, отсутствием конкурсных механизмов: здесь назначение на пост судьи является в первую очередь завершением курса обучения и подготовки, *cursus honorum*, который кандидаты проходят на местах⁽⁷⁾.

Очевидно, что в первой системе решающую роль в выборе новых судей будет играть комиссия, занимающаяся отбором кандидатов, а также образовательные и учебные структуры, хотя формальное назначение и может быть скреплено подписью министра юстиции или даже главы государства. В других системах, напротив, очень сильно (или может быть таковым) влияние исполнительной власти. Однако, в англо-саксонских и скандинавских странах существуют другие факторы (в частности, историческая традиция, качество юридического образования, условия, необходимые для того, чтобы стать судьей, значение общественного и финансового положения судей, существование таких эффективных инструментов, как *contempt of court*) обеспечивающие, с одной стороны, качество отбираемых кандидатов, а с другой, – поддержание разделения между ветвями власти и независимости судейского корпуса.

4. Методики подбора судей; существующая практика: системы, применяемые в Центральной и Восточной Европе.

Ситуация, складывающаяся в странах бывшего коммунистического блока, остается непростой и трудной для понимания. В целом, можно сделать вывод о серьезном дисбалансе в пользу политической власти *lato sensu* (в

⁽⁷⁾ Хотя заявление о том, что «лорд канцлер занимается сейчас учреждением Commission for Judicial Appointments», судя по всему, открывает новые перспективы в этом вопросе (см. недавний ответ представителя судебных властей Англии на опросный лист Консультативного совета европейских судей по вопросу независимости судейского корпуса в Европе).

первую очередь, исполнительной, но нередко и законодательной). Хотя к решению проблемы широко привлекаются «квалификационные коллегии» (как это происходит, например, в Российской Федерации), совершенно неясно, ни как они формируются, ни, в особенности, каковы применяемые критерии или полномочия этих коллегий по отношению к структурам исполнительной власти в реальном, практическом отборе кандидатов, особенно когда число последних превышает число вакантных мест.

То же можно сказать и о системах, где «советы судей» (или «Судебные советы» или «советы юстиции») исполняют лишь совещательную функцию (как, например, в бывшей югославской республике Македония, Чешской Республике или Словакии), пусть негативные эффекты системы, предоставляющей слишком широкие права исполнительной власти (или законодательной – в случае выборности судей) и могут быть сглажены вмешательством судейских ассоциаций (как, например, в Чешской Республике). С другой стороны, – участие в этом процессе Высшего совета, имеющего права не только совещательного, но и решающего голоса, является, безусловно, весьма серьезной гарантией (такая практика существует в Хорватии, Польше, Румынии и Словении).

Рассматривая с этой точки зрения законодательную эволюцию бывших коммунистических государств, нельзя не заметить, что переход к демократическим режимам не всегда сопровождался полным приятием доктрины Монтескье⁽⁸⁾ о разделении ветвей власти. К сожалению, в большинстве случаев приходится констатировать, что влияние исполнительной власти в этой части Европы еще слишком велико⁽⁹⁾. Здесь нужно сразу же заявить, что такая ситуация не может объясняться только отсутствием в этих странах демократических традиций. Во-первых, это неверно для внушительного числа стран, живших в условиях демократии и демократических свобод до наступления коммунистических режимов. С другой стороны, опыт ряда стран Южной Европы (таких, как Испания, Греция, Италия или Португалия) свидетельствует, что после периода диктатуры возможно наступление «демократической реакции», результатом которой будет самое полное применение принципов правового государства, и, в том числе, подлинной независимости судебной власти.

Что хотелось бы отметить как негативный фактор, так это влияние систем *Common Law*, которому подверглась после падения Берлинской стены центральная и восточная часть Европы. Разумеется, никто не станет

⁽⁸⁾ «И нет (...) свободы, если власть судьи не отделена от власти законодателя и исполнителя законов. Если бы она была едина с законодательной властью, право распоряжаться жизнью и свободой граждан обратилось бы в произвол; ибо судья был бы законотворцем. Если бы она была едина с властью исполнителя, судья стал бы угнетателем. Все потеряно там, где один лишь человек или одна группа людей, будь то старейшины, благородные или граждане, будет вершить все три власти: творить законы, исполнять общественные решения и судить преступления и споры между гражданами» (Монтескье, *О духе закона*, Женева, 1748, Книга XI, Глава VI). По теме независимости судейского корпуса и разделения ветвей власти см. MORTARA, *Istituzioni di ordinamento giudiziario*, Firenze, 1890, стр.11-21; АММАТУНА, CALAMANDREI, CANDIAN, et al., *Per l'ordine giudiziario*, Milano, 1946; ВАРАК, *Judicial Discretion*, переведено на итальянский под названием *La discrezionalità del giudice*, Milano, 1995, стр.189-215; ОБЕРТО, *Les garanties de l'impartialité des juges et de l'indépendance de la justice*, в публикации *Le rôle du juge dans une société démocratique*, Strasbourg, 1996, стр.15-30; RODRIGUEZ-ARRIBAS, SGROI, ABRAVANEL, et al., *L'indipendenza della giustizia, oggi. Judicial Independence, Today, Liber amicorum* in onore di Giovanni E. Longo, Milano, 1999 (особо отмечаем эссе Абраванеля, *Essai sur le «pouvoir du juge»*, стр.1-22).

⁽⁹⁾ Обзор практик набора судей в десяти странах Центральной и Восточной Европы – кандидатах на вступление в ЕС см. ранее упомянутое издание OPEN SOCIETY INSTITUTE/EU ACCESSION MONITORING PROGRAMME, *Monitoring the EU Accession Process: Judicial Independence*, précité.

отрицать значение той роли, которую сыграла в этом регионе *American Bar Association*, действовавшая через *Central and Eastern European Law Initiative – CEELI* или иные структуры (такие, например, как *Soros Foundation*): достаточно сказать о созданных ей учебных центрах, организованных встречах и конференциях, о масштабной деятельности, направленной на обеспечение судей информацией и организацию их подготовки.

Однако, так же бесспорно, что следствием этого стала тенденция к прямому переносу судебных институтов и в более широком смысле – правового менталитета определенного рода – на совершенно иную правовую почву⁽¹⁰⁾. Осмелюсь высказаться яснее, может быть, даже жестче: выбор и назначение судей лордом канцлером, или правительством Ее Величества королевы английской, или же правительством или президентом Соединенных Штатов, не вызывают никаких опасений в рамках этих систем⁽¹¹⁾. То же можно сказать и об отсутствии в системах *Common Law* института, подобного Высшему совету судей. Но нельзя ни на минуту забывать, что англосаксонские правовые системы, да и сама англосаксонская культурная традиция, базируются на глубоко укоренившемся вековом уважении к судебной власти. Вплоть до того, что Высший совет видится там, скорее, как угроза независимости судейского корпуса, чем как его гарантия.

Все совершенно иначе для южной части Европы (здесь идеальным примером является Италия), где для защиты судебной власти от неумеренных appetitов политического класса было необходимо создать (и всячески оберегать) институты, подобные Высшему совету судейского корпуса. В этом контексте я полагаю, что ситуация в странах Восточной Европы гораздо ближе к южно-европейской модели. Поэтому масштабная деятельность, развернутая советом Европы после падения Берлинской стены во имя полного торжества в посткоммунистических странах принципов правового государства, должна быть продолжена и усилена. В этой связи достойно всяческого поощрения создание таких институтов, как Консультационный совет европейских судей⁽¹²⁾. Деятельность этой новообразованной структуры,

⁽¹⁰⁾ Вьема красноречивое свидетельство такого менталитета можно найти в ранее упоминавшейся публикации OPEN SOCIETY INSTITUTE/EU ACCESSION MONITORING PROGRAMME, *Monitoring the EU Accession Process: Judicial Independence*, стр.51, согласно которой «Over time, a purely political process for selecting new judges can skew the judiciary unduly in favour of the body controlling selections, especially if that body exercises continuing institutional influence on judges' careers. Yet denying the political branches any say in the selection of judges risks isolating the judiciary from the democratic society which it serves » (*sic!*). Нужно, тем не менее, отметить, что этот же документ критикует (и справедливо) достаточно обычную в странах ЦВЕ практику установления временных рамок при первом назначении на судейские должности, равно как и ту, что предполагает *political involvement in appointments to higher courts*. По первому вопросу исследование отмечает, что «transparent and neutral approval procedures – preferably vested in a body not involved in the further evaluation or promotion of judges during their careers – should be applied to probationers; the political acceptability or preferability of judges' rulings should play no part in the determination. Specifically, training for candidates should be extended, and age limits and experience requirements increased where possible». По второму – указывается, что «Although the process of selecting judges can never be completely isolated from political considerations (*sic!*) – and need not be (*sic!*) – political involvement in selection should be cabined within neutral, objective, and transparent standards. Dividing the selection process into nominating and appointing phases, with different bodies or branches responsible for each phase, can limit the risks of undue political influence». В конечном итоге можно отметить, что среди заключительных рекомендаций рассматриваемый документ предлагает европейским странам (что, как минимум, частично противоречит его же начальным посылкам) создать «independent judicial councils to administer the judiciary. Where States choose not to create such councils, they must ensure that the alternatives contain robust institutional guarantees for the neutrality of procedures applied to the judiciary, and that judges have meaningful input in their administration and discipline».

⁽¹¹⁾ Хотя проблемы, возникшие в рамках недавней предвыборной схватки двух претендентов на место в Белом Доме – г-на Буша и г-на Гора, как нельзя лучше продемонстрировали, сколь важную роль может играть вопрос доверия к судебной системе, где судьи назначаются политическими партиями.

⁽¹²⁾ Консультативный совет европейских судей (ССЕ), созданный советом Европы в 2000 г., является консультативным органом при Комитете Министров совета Европы, в функции которого входит подготовка для последнего рекомендаций по

безусловно, будет содействовать более интенсивному обмену опытом и убеждению наиболее скептически настроенных юристов в необходимости создания в рамках правовых и судебных систем Европы (особенно Европы Центральной и Восточной) Высших советов судей, в состав которых войдут наиболее авторитетные члены судейского корпуса, избранные их же коллегами, наделенные правом принимать решения (а не просто высказывать рекомендации) по таким вопросам, как отбор, подготовка, карьерные перемещения и карьерный рост, а также дисциплинарные санкции и взыскания в отношении судей.

вопросам общего характера, касающимся независимости, непредвзятости и компетентности судей. Для выполнения этой функции Консультативный совет работает в сотрудничестве с Европейским комитетом по судебному сотрудничеству (CDCJ), Европейским комитетом по проблеме преступности (CDPC) и Комитетом экспертов по эффективности судопроизводства (CJ-EJ), а также, в зависимости от рассматриваемых тем, с другими комитетами и инстанциями. В состав ССЖЕ входят судьи, представляющие все страны - члены совета Европы.

ГЛАВА II

НАБОР СУДЕЙ В ИТАЛИИ

СОДЕРЖАНИЕ: 5. Общая информация. – 6. Реформа конкурсной системы и специализированные школы по подготовке юристов. – 7. Реформа конкурсной системы и компьютерный предварительный отбор. – 8. Крах системы компьютерного предварительного отбора. – 9. Новшества, введенные законом №48 от 13 февраля 2001 г. – 10. Новая практика устных и письменных экзаменов в системе закона № 48 от 13 февраля 2001 г.

5. Общая информация.

Правовая культура, доминирующая в Италии на протяжении последнего века, рассматривает конкурс, как единственное средство, способное обеспечить, с одной стороны, эффективный профессиональный отбор, а с другой, – защиту судейского корпуса от любых политических влияний⁽¹³⁾. В то же время эти две задачи были реализованы не в равной мере. Не оставляет сомнений, что такая методика обеспечивает самую широкую независимость судей, однако сохраняются сомнения в том, что касается эффективности конкурсов для отбора кандидатов. Именно поэтому, начиная с 1997 г., была предпринята серия реформ (мы подробно рассмотрим их ниже), направленных на то, чтобы обеспечить лучший отбор новых судей в контексте постоянно растущего числа кандидатов на выставляемые на конкурс должности, а также с учетом посредственного качества университетского образования в Италии.

Конкурс на замещение судейских должностей проводится под руководством Высшего совета судей (C.S.M.)⁽¹⁴⁾ при содействии

⁽¹³⁾ По системе отбора судей в Италии см. издания, упомянутые выше, в сноске 1 и ниже, в сноске 47, стр.***. Практическая информация по этой теме (на итальянском языке) доступна на *web-caïmax*: <http://www.giustizia.it/concorsi/con_fin.htm> и <<http://www.giustizia.it/concorsi/comediv.htm>>.

⁽¹⁴⁾ Высший совет судей – независимый орган, предусмотренный итальянской Конституцией как гарант независимости судебной власти от власти политической. Здесь не лишне напомнить, что в итальянской, также как и в других континентальных правовых системах, понятие «судебная власть» включает также сотрудников министерства. Набор судей и прокуроров осуществляется на одних и тех же условиях, они составляют единый корпус и имеют равный статус. Таким образом, Высший совет судей (C.S.M.) представляет и руководит примерно 9.000 судей, заседающих как в судах, так и в прокуратуре.

До принятия республиканской Конституции вся деятельность, связанная с понятием «судебных органов» относилась к исполнительной ветви власти, исполнявшей эти функции непосредственно либо через глав судебных органов, которые в этом контексте иерархически подчинялись Министерству юстиции. Чтобы изолировать судопроизводство от любого политического влияния, Конституция ликвидировала практически все связи судебной системы с другими ветвями государственной власти. Реализация всех мер, связанных со статусом судей и способных, таким образом, влиять на их независимость, была отнесена к исключительным полномочиям C.S.M. Точнее, «набор, назначения, профессиональные перемещения, карьерный рост и дисциплинарные меры в отношении судей» (ст. 105 Конституции) были изъяты из ведения хранителя печати и сосредоточены в рамках органа, который является основной, а возможно, единственной связующей нитью между судейским корпусом и политической системой. Однако, лучше всего концепцию «судейского самоуправления» иллюстрирует сам состав совета. Сегодня в состав Высшего совета судей (C.S.M.) входят 33 члена, 3 из

Министерства юстиции. Условия доступа к нему предполагают наличие у кандидата гражданских и политических прав, его физическую и психологическую способность исполнять функции судьи, высокие моральные качества, наличие ученой степени (магистра) по праву. Допустимый возраст кандидатов – от 21 до 40 лет, за исключениями, предусмотренными законом для верхней возрастной границы. Поскольку выбор судебной карьеры происходит, как правило, сразу по окончании университетского образования, кандидаты практически никогда не имеют опыта профессиональной деятельности. В любом случае, его наличие не принимается во внимание, т.к. не является необходимым условием.

Нужно сразу же добавить, что два относительно недавних закона предусматривают исключения из этого правила. Во-первых, закон № 303 от 5 августа 1998 г. ввел в действие третий параграф статьи 106 Конституции, где предусматривается возможность «приглашения» на должности судей Кассационного суда университетских преподавателей или адвокатов – «по их заслугам». Максимальная численность этих новых судей не может превышать десятой части всех мест, отводимых советникам Верховного суда. Задача по отбору новых советников Суда на основании списков, представляемых Национальным советом университетов и Национальным советом адвокатуры, возлагается на Высший совет судей.

Затем последняя реформа конкурса на замещение судебных должностей, введенная законом № 48 от 13 февраля 2001 г., предусмотрела возможность параллельного набора, открытого для практикующих адвокатов. Для них предусмотрен упрощенный конкурс, включающий только два письменных экзамена, носящих одновременно «как теоретический, так и практический характер»⁽¹⁵⁾.

По старой традиции госслужбы конкурсы носят достаточно общий характер, т.к. теоретически были задуманы для отбора кандидатов на самые

которых являются «членами по праву» (это, соответственно, глава государства, выполняющий функции председателя, первый председатель Кассационного суда и Генеральный прокурор при этом суде), 20 судей, непосредственно избранных их коллегами, и 10 экспертов в области права, назначаемых парламентом.

Реформы механизма выборов членов совета «в мантиях» сначала позволили сократить число мест, отводимых членам Кассационного суда (сейчас 2 из 20 выборных судей), которые действительно пользовались неоправданно широким представительством, однако затем они привели к экзальтированию роли в совете различных «течений», существующих в профессиональных ассоциациях и группах. Что касается назначенных представителей, то нынешняя практика требует сохранения пропорционального представительства всех политических партий, представленных в парламенте, включая оппозицию. Срок полномочий каждого созыва совета отпущен в 4 года; выборные члены не могут быть переизбраны во время последующего созыва (Ст. 104). Из публикаций, посвященных этому органу, см. SANTOSUOSSO, *Il Consiglio superiore della magistratura*, Milano, 1958; BARTOLE, *Autonomia e indipendenza dell'ordine giudiziario*, Padova, 1964, стр.4 и далее; VOLPE, *Ordinamento giudiziario generale*, in *Enciclopedia del diritto*, XXX, Milano, 1980, стр.836 и далее; GUARNIERI, *L'indipendenza della magistratura*, Padova, 1981; BONIFACIO et GIACOBBE, *La magistratura*, in *Commentario della costituzione sous la direction de G. Branca*, Bologna, 1986, стр.76 и далее; PIZZORUSSO, *L'organizzazione della giustizia in Italia*, Torino, 1985, стр.38 и далее; G. ZAGREBELSKY, *Il potere normativo del Consiglio Superiore della Magistratura, La giustizia tra diritto e organizzazione*, Torino, 1987, стр.183; DI FEDERICO, «*Lottizzazioni correntizie*» e «*politizzazione*» del C.S.M.: quali rimedi?, in *Quaderni costituzionali*, 1990, X, n°2, стр.279 и далее; G. VERDE, *L'amministrazione della giustizia fra Ministro e Consiglio Superiore*, Padova, 1990; ONIDA, *La posizione costituzionale del Csm e i rapporti con gli altri poteri*, in *Magistratura, Csm e principi costituzionali*, Bari, стр.17 и далее; DEVOTO, *Governo autonomo della magistratura e responsabilità politiche*, in *Cassazione penale*, 1992, стр.2538 и далее; G. FERRI, *Il Consiglio Superiore della Magistratura e il suo Presidente*, Padova, 1995. Нужно также добавить, что внесенный правительством законопроект, представленный на рассмотрение парламента 6 ноября 2001 г., предусматривает, что из 18 выборных судей, помимо членов Кассационного суда, 14 должны представлять суды и только 4 прокуратуру; действующая система пропорционального представительства будет заменена мажоритарной, что должно снизить влияние различных «течений» существующих в национальной ассоциации судей.

⁽¹⁵⁾ Подробнее о новой системе набора см. ниже, № 9; текст закона № 48/2001 доступен на *web-caiùme* <<http://www.parlamento.it/parlam/leggi/010481.htm>>.

разные должности. Письменные экзамены, которые принимает комиссия, состоящая из судей и преподавателей, назначенных С.С.М., заключается в написании в течение трех дней трех разных «сочинений» на заданные комиссией темы, соответственно из области гражданского, уголовного и административного права. Устные экзамены, направленные, в свою очередь, на проверку знаний практически во всех областях юриспруденции, также не могут быть достаточно углубленными. Однако, прежде чем углубляться в детали, постараемся разобраться, каковы наиболее серьезные проблемы, проявившиеся в практике таких конкурсов.

6. Реформа конкурсной системы и специализированные школы по подготовке юристов.

В последние двадцать лет число кандидатов, участвующих в конкурсе на замещение судейских должностей, неуклонно росло, что привело в конечном итоге к серьезным сложностям в управлении конкурсной системой. В действительности, за период с начала 80-х по конец 90-х годов число претендентов выросло с 5 до 10-15 тысяч, достигнув в 1998 г. рекордной цифры в 25.535 человек. Число абитуриентов на письменных экзаменах выросло за тот же период с 1.000 до 6.000; более 2.000 из них успешно прошли письменные экзамены (2.303 на конкурсе в июле 1995 г., и 2.414 в июне 1997 г.). При этом число вакантных мест варьировалось в тот же период от 92 до 300. Число кандидатов, допущенных к устным экзаменам, всякий раз было близко к числу выставленных на конкурс должностей.

Чтобы противостоять этой ситуации, законодательным декретом № 398 от 17 ноября 1997 г. был изменен порядок конкурсов на замещение судейских должностей и введены специализированные школы по подготовке специалистов юридических специальностей. Чтобы уменьшить слишком большое число кандидатов, а также чтобы заполнить те невероятные пробелы в образовании, которые остаются у выпускников юридических факультетов итальянских университетов, этот текст предусматривает, что будущие судьи допускаются к конкурсу лишь при наличии у них диплома одной из специализированных школ, предусмотренных тем же декретом. Практически, эта система начнет действовать не раньше 2004 г.: наличие специализированного диплома станет условием *sine qua non* для участия в конкурсе лишь для студентов, начавших обучение в 1998 г. (т.е. получивших степени магистров в 2002 г.).

Специализированные школы по подготовке юристов⁽¹⁶⁾ создаются на местном уровне, в большинстве своем при университетах; преподавательский состав состоит преимущественно из профессоров, хотя законом

⁽¹⁶⁾ По этой теме см. VARANO, *Verso le scuole di specializzazione per le professioni legali*, in *Foro it.*, 1995, V, стр.68 и далее; CONSOLO et MARICONDA, *Quali nuovi esami per avvocati e magistrati?*, in *Corriere giuridico*, 1997, стр.1245 и далее; GIORDANO, *Le scuole di specializzazione e il valore della formazione comune*, in *Documenti giustizia*, 1997, стр.2529 и далее; PADOA SCHIOPPA, *Prospettive per le Scuole forensi*, in *Documenti giustizia*, 1997, стр.2487 и далее; CONSIGLIO SUPERIORE DELLA MAGISTRATURA, *Parere del C.S.M. sullo schema di decreto legislativo concernente «modifica alla disciplina del concorso per uditore giudiziario e scuola di specializzazione per le professioni legali»*, in *Giur. it.*, 1998, стр.624 и далее; PADOA SCHIOPPA, *Quell'inevitabile scelta di equiparare la frequenza all'abilitazione professionale*, in *Guida al diritto*, 2000, №6, стр.57 и далее; PADOA SCHIOPPA, *Scuole di specializzazione: dimezzata la durata*, in *Guida al diritto*, 2001, №11, стр.127 и далее. Вообще о Оли университетов в подготовке судей см. SERIO, *Note su «L'università e la formazione dei giudici»*, in *Riv. dir. civ.*, 2000, стр.631-638.

предусматривается, что в него войдут также судьи, адвокаты и нотариусы: цель закона – обеспечить студентам, имеющим уже степени магистров права и прошедшим вступительные экзамены, необходимый уровень как теоретической, так и практической подготовки. Эта цель, однако, рискует остаться нереализованной, принимая во внимание роль, которую играют в создании специализированных школ те существующие структуры (т.е. университеты), что уже продемонстрировали свою несостоятельность в подготовке студентов. Таким образом, будущим кандидатам на судебские должности нужно будет по получении степени магистра права поступить, сдав для этого экзамены, в одну из специализированных школ. Закон 1997 г. предусматривал двухлетний курс обучения, однако он был сокращен до одного года законом № 48 от 13 февраля 2001 г.: сокращение, обусловленное реформой университетского образования, увеличившей срок получения магистерской степени по праву с четырех до пяти лет⁽¹⁷⁾.

По окончании этого учебного курса, предусматривающего промежуточные экзамены, кандидаты сдают итоговый экзамен, от результатов которого зависит получение диплома о специализации. Как уже было сказано, для выпускников, начавших обучение в 1998/1999 г., наличие этого диплома будет обязательным условием для участия в конкурсе на замещение судебных должностей. Предполагается, что в дальнейшем такой диплом будет обязательным и для работы в качестве адвоката или нотариуса, однако пока это предложение не было принято⁽¹⁸⁾.

Структура этих новых учебных заведений прописана в совместном декрете министра высшего образования и министра юстиции № 537 от 21 декабря 1999 г., определяющем порядок создания и организации специализированных школ по подготовке юристов. Декрет предусматривает условия приема новых студентов, а также вступительный конкурс. В нем оговорено, что каждую школу возглавляет директорский совет, состоящий из шести преподавателей, выбранных юридическим факультетом, при котором создается школа, а также двух судей, двух адвокатов и двух нотариусов. Последние выбираются советом факультета из числа кандидатов, предложенных, соответственно, Высшим советом судей, Национальным советом адвокатуры и Национальным советом нотариата. 12 членов совета выбирают директора (обязательно из числа преподавателей). Директорский совет формируется сроком на 4 года, в течение которых он должен организовать дидактический и учебный процесс в школе.

Учебный процесс включает теоретические и практические курсы, деловые игры (имитация судебных процессов), научную работу, стажировки, устные и письменные зачеты. По итогам промежуточных зачетов преподаватели (профессура, судьи, адвокаты и нотариусы) выбирают студентов, которые будут допущены к переводному экзамену на второй год обучения, а также к итоговому экзамену, после которого выдается диплом, открывающий доступ к письменным экзаменам конкурса на замещение судебных должностей. На практике создание специализированных школ по

⁽¹⁷⁾ См. декрет министра Высшего образования и научных и технологических исследований и от 3 ноября 1999, №509 опубликованный в *Gazzetta Ufficiale* от 4 января 2000, №2. Разумеется, это сокращение будет действовать лишь для выпускников, получивших степень магистра по окончании пятилетнего курса обучения. По этой теме см. MARIANI MARINI, *Par condicio alle scuole forensi nei nuovi ordinamenti universitari*, in *Guida al diritto*, 2001, №7, стр.11 и далее.

⁽¹⁸⁾ По этим темам см. упомянутый выше PADOA SCHIOPPA, *Scuole di specializzazione: dimezzata la durata*.

подготовке юристов началось с осени 2001 г. 8 июня 2001 г. вышел совместный декрет министра высшего образования и министра юстиции, регламентирующий условия приема в специализированные школы по подготовке юристов на 2001-2002 учебный год.

7. Реформа конкурсной системы и компьютерный предварительный отбор.

В связи с впечатляющим ростом числа кандидатов и необходимостью достаточно длительного переходного периода до начала эффективной работы специализированных школ по подготовке юристов законодательным декретом № 398 от 17 ноября 1997 г. был предусмотрен временный механизм, призванный решить проблему до появления действенной системы «предварительной подготовки» (вышеупомянутых специализированных школ). Этот механизм заключался в т.н. предварительном «компьютерном отборе» кандидатов. Фактически, речь шла о компьютерном тестировании, в ходе которого предлагалось в течение 80 минут ответить на 60 вопросов из области гражданского, уголовного и административного права, выбрав один из четырех вариантов ответа. Проверка результатов проводилась компьютером автоматически.

Для выполнения этой задачи министр юстиции учредил декретом № 228 от 1 июня 1998 г. специальную комиссию для создания и регулярного обновления компьютерного банка вопросов и ответов; в этой связи законом предусматривалось не менее 5.000 вопросов по каждой из трех областей права. Вопросы могли касаться только непосредственно текстов законов, но не их интерпретации. Кандидаты проходили тестирование группами по 100-150 человек по графику, установленному министерством. Каждому из них предлагалось 60 вопросов, выбранных компьютером случайным образом. Каждому вопросу присваивался определенный рейтинг в зависимости от его сложности; сумма очков за каждый ответ (неверный, пропущенный или верный) могла варьироваться в зависимости от сложности вопроса от -0,3 до +1,5. По своей сложности вопросы делились, соответственно, на «легкие», «средние» и «сложные»: при том что первые составляли 30% от их общего числа, вторые - 50% и третьи - 20%. Проверка результатов осуществлялась в то же день, и вывешивались списки претендентов с указанием суммы набранных очков. Закон определял, что к письменным экзаменам будут допущены кандидаты, получившие максимальные результаты, при том понимании, что общее их число не должно превышать число выставленных на конкурс должностей более, чем в пять раз (например, если на конкурс выставлено 200 судейских должностей, число претендентов, допущенных к письменным экзаменам, не могло превышать 1.000 человек).

8. Крах системы компьютерного предварительного отбора.

Сложная и дорогостоящая система предварительного компьютерного отбора, которую мы описали выше, очень скоро пришла к своему краху.

Первый конкурс, проводившийся по новой методике, был объявлен декретом министра юстиции от 9 декабря 1998 г. для замещения 350 судебных должностей. Для участия в предварительном отборе записалось впечатляющее число кандидатов - 25.535 человек. Первая попытка компьютерного предварительного отбора проходила в 160 сеансов, с 3 мая по 19 июля 1999 г. включительно; в каждом из этапов участвовали разные группы кандидатов. 12.964 человека реально приняли участие в компьютерном тестировании, и 3.024 из них прошли его. Письменные экзамены прошли в феврале 2000 г. 2.596 кандидатов успешно прошли все три из них. Результаты письменных экзаменов были опубликованы 21 декабря 2000 г. На их основании 381 человек был допущен к устным экзаменам, начавшимся 5 февраля 2001 г. и продолжавшимся в течение всего года.

Легко заметить, что приведенные цифры очень близки, если не превышают аналогичные цифры «прошлых» конкурсов, проводившихся без компьютерного тестирования. В действительности, многие из кандидатов, исключенных на основании одного лишь неправильного ответа, обратились в административные суды с жалобами, в т.ч. на то, что предварительный компьютерный отбор не соответствовал условиям, предъявляемым законом к окончательному экзамену. Действительно (в отличие от окончательного теста), для предварительного отбора не предусмотрен никакой «минимальный проходной балл», декрет предусматривает лишь максимальное число кандидатов, которые будут допущены к письменным экзаменам⁽¹⁹⁾. Кроме того, первый предварительный отбор строился только на вопросах из области гражданского права, относящихся к сфере деятельности нотариата. Причина этого в том, что единственным готовым на тот момент был компьютерный банк вопросов для конкурса на нотариальные должности⁽²⁰⁾. Действительно, на момент конкурса банки вопросов по уголовному и административному праву были еще не закончены, в то время как в банк по гражданскому праву не были внесены вопросы, касающиеся иных сфер деятельности, чем нотариат (например, ответственность за гражданские правонарушения). Региональные административные суды и Государственный совет, получившие жалобы от более, чем 700 исключенных кандидатов⁽²¹⁾, практически во всех случаях аннулировали отрицательные решения экзаменационной комиссии, допустив их, таким образом⁽²²⁾, к письменным экзаменам⁽²³⁾.

Если ко всему вышеизложенному добавить тот факт, что и сам компьютерный отбор, начавшийся 9 декабря 1998 г., продолжался несколько месяцев, а соответствующий конкурс был далек от завершения и к концу 2001 г., легко понять, насколько же в действительности несостоятельна

⁽¹⁹⁾ См. выше № 7, стр.***.

⁽²⁰⁾ По этим темам см. CERRONI, NARDECCHIA, ROIA, VERARDI, *Il reclutamento dei magistrati: che fare?*, доклад Национальной ассоциации итальянских судей от 12 января 2000 г. (машинописный текст), стр.6 и далее.

⁽²¹⁾ Как правило, речь шла о тех, кто дал лишь один неверный ответ.

⁽²²⁾ Точнее, речь шла о кандидатах, допустивших один неверный ответ; экзаменационной комиссией были допущены лишь те, кто вообще не сделал ошибок.

⁽²³⁾ По этой теме см. GIUNTA, *Dopo i dubbi sollevati dal Consiglio di stato continua l'incertezza sulla preselezione*, in *Guida al diritto*, 1999, № 49, стр.110 ; MAZZACAPPO, *Scongiurato il rischio di invalidare la procedura di verifica dei candidati*, in *Guida al diritto*, 2000, № 2, стр.96 ; TARASCO, *Quiz in magistratura e nomofilachia del consiglio di stato*, in *Corriere giuridico*, 2000, стр.233 и далее.

система отбора судей в Италии⁽²⁴⁾. Тем временем проблема вакантных должностей в судах лишь усугубляется, принимая во внимание те бреши, что образуются в рядах представителей судебной власти в Италии, в особенности в связи с пенсионными соображениями, которые все чаще и чаще побуждают наших коллег досрочно оставлять свои должности. Кстати, уже в начале 2000 г. число вакантных должностей в судебском корпусе составляло 870 при общей его численности в то время в 9.109 судей⁽²⁵⁾.

В течение 1999-2000 гг. был сформулирован целый ряд предложений, направленных на то, чтобы противостоять этой проблеме, которая с каждым днем встает все острее. В этой связи необходимо отметить, что итальянские судьи всегда, и не безосновательно, противились любым формам «экстренного набора», который неизбежно приведет к снижению профессионального уровня судей и прокуроров⁽²⁶⁾.

Первая среди обсуждаемых идей заключается в объявлении нового конкурса без предварительного отбора, во всяком случае до тех пор, пока административный суд не вынесет окончательного решения о его организации. Еще одно предложение сводилось к децентрализации конкурсов и проведению их на уровне Апелляционных судов. При этом, во избежание «неравного подхода» (как это имеет место сегодня на конкурсах в адвокатуру) необходимо было предусмотреть единый национальный экзамен, рассредоточив его проведение в разных Апелляционных судах под контролем единой комиссии, разделенной на несколько подкомиссий⁽²⁷⁾. Другие предложения строились на идее увеличения судебского корпуса на 1.000 человек путем проведения «экстренного» конкурса⁽²⁸⁾.

9. Новшества, введенные законом №48 от 13 февраля 2001 г.

Различные предложения, направленные на исправление ситуации, о которых говорилось выше, привели к принятию закона № 48 от 13 февраля 2001 г., объединившего многие из обсуждавшихся в течение двух последних лет предложений.

В первую очередь, закон упразднил принцип компьютерного предварительного отбора⁽²⁹⁾. Затем были введены замечательные новшества

⁽²⁴⁾ За первой неудачей последовал второй конкурс, объявленный министерским декретом от 17 октября 2000 г. для замещения 360 должностей. График проведения предварительного компьютерного тестирования был опубликован 16 февраля 2001 г., оно проводилось с 20 марта по 13 апреля 2001 г. в четырех отборочных центрах, расположенных в Бари, Болонье, Катанье и Риме (подробности на эту тему см. на *web-caiime*: <<http://www.giustizia.it/concorsi/concsmag.htm>>).

⁽²⁵⁾ См. упоминавшиеся выше CERRONI, NARDECCHIA, ROIA, VERARDI, стр.3.

⁽²⁶⁾ См. упоминавшиеся выше CERRONI, NARDECCHIA, ROIA, VERARDI, стр.2.

⁽²⁷⁾ По всем этим темам см. упоминавшиеся выше CERRONI, NARDECCHIA, ROIA, VERARDI, стр.11 и далее; по истории вопроса см. также CARRICATO, *La difficile semplificazione dei concorsi per uditore giudiziario e per notaio*, in *Studium juris*, 2000, стр.126-130; MARICONDA, *Magistratura: molti dubbi sul sistema d'accesso*, in *Corriere giuridico*, 2000, стр.1405-1409.

⁽²⁸⁾ См. упоминавшиеся выше CERRONI, NARDECCHIA, ROIA, VERARDI, стр.5. См. также статью *Gli avvocati in magistratura*, опубликованную в *Il sole-24 ore* от 7 марта 2000 г., № 65, стр.27.

⁽²⁹⁾ Хотя и допускается его временное использование для предстоящих «чрезвычайных» или «экстренных» конкурсов (см. *ниже стр.****). По общей оценке этого закона см. LEO TARASCO, *Disciplina del concorso ordinario per uditore giudiziario*, in *Corriere giuridico*, 2001, стр.719-728; MARICONDA, *Accesso alla magistratura: abolita la preselezione ma la riforma non convince*, in *Corriere giuridico*, 2001, стр.425-428; см. также CORREGGIA, *Preselezione: scomparsa graduale all'orizzonte*, in *Guida al diritto*, 2001, № 4, стр.8-9.

в порядок проведения письменных и устных экзаменов⁽³⁰⁾. Численный состав приемной комиссии был заметно увеличен (с 25 до 32 человек), появилась возможность параллельного проведения письменных экзаменов в разных местах. В этом случае комиссия будет заседать и контролировать проведение письменных экзаменов в Риме, в то время как в других городах, где проводится конкурс, за проведением письменных экзаменов будут следить «контрольные комитеты», назначенные С.С.М. и состоящие из 5 судей, которым будут ассистировать члены административного персонала судов. Комиссия может делиться на две подкомиссии, которые имеют право формировать три «коллегии» для проверки письменных работ (по одной для каждой из областей права, по которым проводится экзамен), в составе не менее трех членов каждая.

Еще одно важное новшество заключается в возможности комиссии привлекать для проверки письменных работ внешних «проверяющих». Закон указывает в этой связи, что, когда число кандидатов превышает 500, Высший совет судей может учредить список внешних «проверяющих», выбранных из числа судей, преподавателей университетов и адвокатов, которым будут направляться для проверки и оценки работы конкурсантов. При этом, копии каждой работы направляются одновременно двум разным проверяющим, выбранным по жребию. Каждому из проверяющих направляется не более 50 работ, которые он должен в 30-дневный срок вернуть проверенными. Каждой из проверенных работ выставляется оценка (максимальный балл 20 из 20) и составляется краткий синтетический комментарий. Если два внешних «проверяющих» выставили одной и той же работе одинаковую оценку⁽³¹⁾, комиссия должна подтвердить этот результат. Также происходит и в случае, когда обе оценки положительные (не меньше 12/20) и отличаются не более, чем на три балла, или же если обе они отрицательные: в этих случаях итоговый балл (положительный или отрицательный) определяется среднеарифметическим оценок, выставленных двумя внешними «проверяющими». Во всех прочих случаях (когда положительна лишь одна из двух оценок или они различаются более, чем на 3 балла), комиссия проверяет работу повторно и выставляет собственную оценку.

Закон очень подробно регламентирует сроки и порядок работы комиссии, которая может разделиться на две подкомиссии, каждая из которых обязана ежемесячно проверять письменные работы не менее 320 кандидатов (т.е. не менее 960 работ), а также принимать устные экзамены не менее, чем у 80 кандидатов.

Еще одно примечательное новшество – открытие специальных конкурсов для адвокатов старше 45 лет и имеющих не менее, чем 5-летний опыт работы в качестве действующих адвокатов или почетных судей. Число должностей, выставляемых на такие конкурсы, не должно, впрочем, превышать 10% от общего состава судейского корпуса. Эти специальные конкурсы будут открываться параллельно с обычными, но число выставляемых на них должностей будет составлять не более одной десятой от

⁽³⁰⁾ О чем будет сказано ниже, № 10, стр.***. Pour un premier commentaire sur les nouveautés introduites par la loi n. 48 du 13 février 2001 cf. TRICOMI, *Prove scritte presso le sedi decentrate*, in *Guida al diritto*, 2001, n. 11, p. 117 - 120.

⁽³¹⁾ Разумеется, независимо друг от друга, т.к. работы являются анонимными и распределяются между «проверяющими» по жребию.

тех, что выставлены на обычные конкурсы. Письменные экзамены для специальных конкурсов будут заключаться в написании в течение трех дней письменных работ на заданные комиссией темы, соответственно из областей:

- a) гражданского права и гражданской процедуры;
- b) уголовного права и уголовной процедуры;
- c) административного права.

Экзамены а) и б) должны будут носить «одновременно теоретический и практический характер». Устные же экзамены будут проводиться на тех же условиях, что и в рамках «обычных» конкурсов⁽³²⁾. Адвокаты, ставшие таким образом судьями, должны будут пройти годичную начальную подготовку, порядок и условия прохождения которой будут определяться судебными советами⁽³³⁾ с учетом их прошлого профессионального опыта. Нужно, однако, принимать во внимание, что эти специальные конкурсы будут объявляться лишь после того, как вступит в действие система специализированных школ по подготовке юристов⁽³⁴⁾.

Реформа, введенная законом № 48 от 13 февраля 2001 г., предусматривает также достаточно сложный переходный режим.

Предусмотрено немедленное проведение трех «экстренных конкурсов», которые будут объявлены одновременно, для заполнения всех существующих на сегодняшний день судебных вакансий (более 1.000). Для них письменные экзамены будут затрагивать лишь две из трех областей права (гражданское право, уголовное право и административное право), предусмотренных для «обычных» конкурсов. Темы будут выбираться путем жеребьевки непосредственно перед началом конкурса. Негативный эффект этого механизма лишь частично смягчается положением, согласно которому в ходе устных экзаменов комиссия уделит особое внимание третьей области права (той, что не вошла в экзамен письменный). Что касается переходного периода, то 3-й параграф статьи 22 закона № 48 от 13 февраля 2001 г. указывает, что система предварительного компьютерного отбора может быть сохранена, если новые правила проведения конкурсов (и в частности практика внешних «проверяющих») не смогут быть введены в желаемые сроки. Таким образом, трем «чрезвычайным» конкурсам может предшествовать компьютерное тестирование⁽³⁵⁾.

⁽³²⁾ См. ниже № 10, стр.***. Первые комментарии по такому параллельному набору адвокатов см. GRAZIANO, *Tirocinio d un solo anno per gli avvocati-uditori*, in *Guida al diritto*, 2001, № 11, стр.121-124.

⁽³³⁾ Судебные советы в Италии являются местными консультативными органами, создаваемыми при апелляционных судах. В их состав входят первый председатель суда, генеральный прокурор и восемь членов (пять действительных и три замещающих), избираемых судьями раз в два года. Члены совета избираются из числа судей, независимо от судебного органа, где они работают, а также от того, являются они судьями или прокурорами. Основные функции судебных советов заключаются в оценке судей в связи с их назначением на должности в простые апелляционные или кассационные суды и в составлении раз в два года сводной таблицы состава судебных органов (закрепление судей за различными судебными органами, формирование коллегий, критерии передачи дел). Судебные советы занимаются также децентрализованной подготовкой аудиторов. Давно уже ведутся дискуссии о необходимости реформы советов; их роль следует усилить, превратив их децентрализованные органы C.S.M., придав им некоторые из полномочий, закрепленных сегодня за председателями судов. Это предложение содержится в ежегодном докладе Высшего совета судей о положении дел в судебной власти, принятом 27 мая 1992 г. (стр.92; см. также *delibera consiliare* от 20 октября 1999 г., озаглавлено *Risoluzione sul decentramento e sui Consigli giudiziari*, in *Foro it.*, 2000, V, стр.131-136).

⁽³⁴⁾ Иными словами – не ранее 2002 г. (см выше № 6, стр.***). Нужно также добавить, что такой набор, названный кем-то «параллельным и упрощенным», был введен законодателями вопреки мнению Ассоциации итальянских судей: см. решения исполнительного совета Ассоциации от 22 марта 1999 г., от 4 марта 2000 г. и от 25 октября 2000 г., также как и заключения XXV национального съезда Ассоциации от 2 апреля 2000 г.; а также NEGRI, *Secco «no» dei magistrati sulle toghe agli avvocati*, in *Il sole-24 ore*, от 17 марта 2000 г., № 75, стр.27.

⁽³⁵⁾ См. GRAZIANO, *Accesso morbido al reclutamento straordinario*, in *Guida al diritto*, 2001, № 11, стр.125-126.

В конечном итоге статья 1 закона № 48 от 13 февраля 2001 г. увеличит на 1.000 человек общий состав итальянского судейского корпуса, доведя его до 10.109 судей. Статьи с 4 по 8 того же закона вводят новый институт «окружных судей», относящихся не к какой-то определенной юрисдикции, а к ведению Апелляционного суда. В этом качестве они должны временно заменять коллег, не способных исполнять обязанности в связи с болезнью, рождением ребенка, переводом на другую должность (пока освободившаяся должность не будет занята другим судьей, попросившим перевода на нее), либо в случаях приостановки полномочий судей по причине дисциплинарного разбирательства, или их временно отзыва для работы в конкурсной комиссии⁽³⁶⁾.

10. Новая практика устных и письменных экзаменов, в системе закона №48 от 13 февраля 2001 г.

Как уже было сказано, письменные экзамены принимает комиссия, состоящая из судей и преподавателей (всего, по положениям закона № 48 от 13 февраля 2001 г., 32 члена) выбранных Высшим советом судей; в состав комиссии входит один судья Кассационного суда, который является ее председателем, и 23 других, (как минимум один из них должен иметь ранг судьи Кассационного суда, даже если не занимает на данный момент такую должность⁽³⁷⁾, в то время как другие – ранг судей Апелляционного суда), а также 8 преподавателей университетов. Комиссия может разделиться на две подкомиссии, включающих не менее 9 членов (из которых как минимум один преподаватель). Для проверки письменных работ каждая подкомиссия может разделиться на три «коллегии» (по каждой из областей права, включенных в письменный экзамен), в составе не менее 3 членов.

Письменный экзамен заключается в написании, в течение трех дней, трех письменных работ (сочинений) по предложенным комиссией темам, соответственно из области гражданского, уголовного и административного права. К устным экзаменам допускаются кандидаты, получившие не менее 12 из 20 баллов за каждую письменную работу. Устный экзамен заключается в опросе по каждой из нижеперечисленных тем:

- a) гражданское право и основы римского права;
- b) гражданская процедура;
- c) уголовное право;
- d) уголовная процедура;
- e) административное, конституционное и налоговое право;
- f) трудовое и социальное право;
- g) правовые нормы стран сообщества;

⁽³⁶⁾ Об этих новшествах см. TRICOMI, *Mille giudici in più per ridurre i tempi dei processi*, in *Guida al diritto*, 2001, № 11, стр.109-113; TRICOMI, *Flessibilità nelle aule con i «distrettuali»*, in *Guida al diritto*, 2001, № 11, стр.114; CICALA, *Quel «togato ragazzino» nel ruolo di supplente*, in *Guida al diritto*, 2001, № 11, стр.115.

⁽³⁷⁾ Об особенностях карьеры итальянских судей выражающихся в возможном различии между рангом и должностью см. BRUTI LIBERATI, *Le rôle du Conseil Supérieur de la Magistrature comme garant de l'indépendance de la magistrature et dans l'organisation des juridictions* (компьютерная версия текста направлена автором); а также уже упоминавшийся OBERTO, *L'autonomie de la justice dans sa gestion: l'expérience italienne*.

- h) международное право (публичное и частное) и основы правовой кибернетики;
- i) иностранный язык (один из языков Евросоюза на выбор кандидата)⁽³⁸⁾.

Списки кандидатов, прошедших конкурс составляются в порядке убывания результата⁽³⁹⁾, при условии, что они получили не менее 6 из 10 возможных баллов по каждой из тем устного экзамена (за исключением пункта i) а сума баллов за письменные и устные экзамены (за исключением пункта i, который принимается во внимание только при составлении окончательного рейтинга) составляет не менее 98.

⁽³⁸⁾ Новшество, введенное законом № 48 от 13 февраля 2001 г, которое предусматривает, что каждый кандидат должен указать, какой из иностранных языков он хочет сдавать. Члены комиссии по этому предмету назначаются после сдачи письменных экзаменов.

⁽³⁹⁾ Очевидно, что в ситуациях, когда число кандидатов, прошедших конкурс, превышает количество выставленных на его должностей, получение или не получение ими должности судей зависит только от рейтинга.

ГЛАВА III

НАЧАЛЬНАЯ И НЕПРЕРЫВНАЯ ПОДГОТОВКА СУДЕЙ И МЕЖДУНАРОДНЫЕ ПРИНЦИПЫ, ПРИМЕНЯЕМЫЕ В ЭТОЙ СФЕРЕ. ПРИМЕР ИТАЛИИ

СОДЕРЖАНИЕ: 11. Подготовка судей, и международные принципы, применяемые в этой сфере. – 12. Институциональная организация подготовки судей: общие положения, пример Италии. – 13. Начальная подготовка судей в Италии. – 14. Непрерывная подготовка судей в Италии: краткий исторический обзор. – 15. Непрерывная подготовка судей в Италии: положение на сегодняшний день. Децентрализованная подготовка. – 16. Подготовка вспомогательного персонала юстиции в Италии: судебные секретари и другие сотрудники судебной администрации. – 17. Подготовка вспомогательного персонала юстиции в Италии: адвокаты и нотариусы. Мировые судьи.

11. Подготовка судей, и международные принципы, применяемые в этой сфере.

Тема подготовки судей тесно связана с вопросом независимости и эффективности судебной власти. Если мы хотим, чтобы судья выполнял возложенные на него гражданским обществом функции, его компетентность является условием *sine qua non*. Как писал Лафонтен⁽⁴⁰⁾ «В судье-невежде – только мантии почет». Если же мы хотим чтобы эту мантию носил судья, пользующийся уважением участников процесса и свободный в вынесении решения, ему необходимы самые глубокие знания рассматриваемых вопросов. Образованный и подготовленный судья – это судья более независимый.

Понимание этого присутствует сегодня во многих юридических системах, и даже международные организации уделяют в последнее время немало внимания этому вопросу. Именно поэтому тема подготовки судей все чаще становится предметом международных документов, касающихся статуса и независимости судей.

Так, статья 10 принятых в 1985 году основополагающих принципов ООН, касающихся независимости магистратуры, гласит, что «Лица, выбранные для исполнения судебных функций должны быть беспристрастными и компетентными, и обладать достаточным юридическим образованием и квалификацией». Европейская хартия о статусе судей, одобренная советом Европы в 1998 г., указывает, помимо прочего, что «Статус гарантирует, посредством специального обучения, организуемого за счет государства, подготовку кандидатов, отобранных для

⁽⁴⁰⁾ Осел в регалиях.

осуществления этих функций»; «независимая от исполнительной и законодательной власти инстанция, не менее половины членов которой составляют судьи, избранные своими коллегами в соответствии с правилами, гарантирующими самое широкое представительство» ... «наблюдает за соответствием учебных программ и реализующих их учреждений требованиям открытости, профессионализма и беспристрастности, связанных с осуществлением судебных функций» (см. статью 2.3 и 1.3).

До принятия этого документа «Рекомендация № R (94) 12 Комитета Министров совета Европы странам-членам о независимости, эффективности и роли судей»⁽⁴¹⁾ вменяла им в обязанность «набирать достаточное количество судей, обеспечивая им возможность для получения необходимых знаний и опыта, как до назначения на судебские должности, так и во время карьеры, например, путем практической подготовки в судах и, насколько возможно, в других государственных органах и структурах. Эта подготовка – продолжает текст рекомендации – должна быть бесплатной для судей, затрагивать, преимущественно, новые законы и юриспруденцию. По возможности, она должна также включать поездки для изучения опыта других европейских и иностранных судов». Этот же документ⁽⁴²⁾ указывает, что «Судьи должны нести ответственность: (...) за получение любой подготовки, необходимой для эффективного исполнения их функций»⁽⁴³⁾.

Совет Европы выступил инициатором состоявшейся в Лиссабоне 27-28 апреля 1995 г. многосторонней встречи ответственных за подготовку судей из различных стран-членов, а также из стран Центральной и Восточной Европы. По итогам конференции делегаты подтвердили «необходимость уделять первоочередное внимание подготовке судей и работников прокуратур и выразили потребность в улучшении и расширении такой подготовки с учетом традиций, присущих различным юридическим системам, при обязательном уважении и поощрении интеллектуальной независимости судей». Участники встречи также подчеркнули, что «необходимость эффективного отправления правосудия судьями и работниками прокуратур не должна противоречить требованию постоянного развития их профессионального сознания и квалификации»⁽⁴⁴⁾.

Пожелания совета Европы уже воплотились в жизнь, например во Франции, во всяком случае в том, что касается реального права на профессиональное образование, введенного законом № 92-189 от 25 февраля 1992 г. Этот текст, изменяющий постановление № 58-1270 от 22 декабря 1958 г. (органический закон о статусе судебского корпуса), прямо признает «право судей на непрерывное образование». С другой стороны, в Италии «этический кодекс судей», одобренный Национальной Ассоциацией Судей 7

⁽⁴¹⁾ См. Принцип III, 1. а.

⁽⁴²⁾ См. Принцип V, 3. G.

⁽⁴³⁾ В изложении мотивов, прилагающемся к этому тексту, совет Европы утверждает, помимо прочего, что «Подготовка юристов является важным элементом в обеспечении того, чтобы на судебские должности назначались наиболее достойные и пригодные для этого. Профессиональные судьи должны иметь соответствующее юридическое образование. Кроме того, высокий уровень подготовки способствует обеспечению независимости судебной власти. Действительно, компетентные судьи, владеющие достаточными теоретическими и практическими знаниями, будут более независимы от администрации, имея, например, возможность не продолжать судебскую карьеру, а сменить работу» (см. *Изложение мотивов Рекомендации № R (94) 12 Комитета Министров совета Европы странам членам о независимости, эффективности и роли судей*).

⁽⁴⁴⁾ Об этой встрече см. упоминавшуюся уже публикацию COUNCIL OF EUROPE / CONSEIL DE L'EUROPE, *La formation des juges et des magistrats du parquet en Europe*.

мая 1994 г., указывает в статье 3, что «судья выполняет свой долг рачительно и активно. Он дорожит своим профессиональным опытом и постоянно расширяет его, обязуется освежать и углублять знания в областях, связанных с его деятельностью». Эти положения входят в нормативный корпус не имеющий силы закона; тем не менее, с точки зрения профессиональной этики, они вменяют в судьям обязанность постоянно задаваться вопросом о собственном профессиональном уровне⁽⁴⁵⁾.

Со своей стороны, структуры ЕС также поняли, что нормальное функционирование европейской правовой и судебной системы требует хорошего знания судьями и прокурорами стран-членов различных юридических систем, а также национальных европейских механизмов сотрудничества. В этом контексте системы подготовки представляются весьма эффективным инструментом содействия профессиональным обменам и постепенному формированию в Европе общей правовой культуры, что является необходимым условием эффективного правового и судебного сотрудничества.

Именно с этой целью ЕС создал за последние два года Европейскую сеть подготовки судей, целью которой является лучшее взаимное знание судьями и прокурорами судебных систем различных стран-членов для улучшения практической эффективности судебного сотрудничества в рамках Евросоюза.

Конкретно, в задачи этой сети входит:

- Ежегодная разработка программ действий, работающих во всех странах-членах, для лучшего понимания судебных систем и процедур сотрудничества с каждой из них. В этой связи особое внимание должно уделяться формированию корреспондентов «Европейской судебной сети», обеспечивающих повседневное сотрудничество;
- Содействовать изучению судьями языков стран-членов, что будет способствовать эффективности их сотрудничества;
- Координировать инициативы ее членов с тем, чтобы предложить европейским судьям программу, охватывающую различные сферы компетенций;
- Распространять результаты исследований и учебные программы, содействуя их умножению;
- Создавать общие учебные инструменты, в особенности использующие новые технологии;
- Направлять предложения и рекомендации странам-кандидатам, содействуя формированию их структур, занимающихся подготовкой и обучением, с целью постепенной интеграции в учебные программы сети.

Эта инициатива вписывается в рамки различных программ Евросоюза, в частности программы Grotius, уже позволивших организовать встречи судей для обмена опытом и ознакомления с правовой и юридической

⁽⁴⁵⁾ По этическому кодексу итальянских судей см. OBERTO, *Les droits et les obligations des juges. Leur responsabilité disciplinaire*, в коллективном труде *Le rôle du juge dans une société démocratique*, Strasbourg, 1997, стр.39 и далее; коллективный труд *Le statut des juges - Recrutement et indépendance*, Strasbourg, 1997, стр.35 и далее; а также уже упоминавшийся RODRIGUEZ-ARRIBAS, SGROI, ABRAVANEL, *et al.*, *L'indipendenza della giustizia, oggi. Judicial Independence, Today, Liber amicorum* in onore di Giovanni E. Longo, стр.254 и далее.

реальностью других стран-членов. Существование института Европейской сети подготовки судей направлено на то, чтобы позволить национальным школам и институтам, обеспечивающим подготовку судей и прокуроров в странах ЕС, иметь возможность и средства для регулярных встреч, с тем чтобы:

- Развивать общие учебные программы и методики;
- Лучше ознакомиться с правовыми системами друг друга;
- Эффективнее использовать в работе европейские и международные инструменты;
- Обмениваться опытом и определять потребность в учебной деятельности;
- Содействовать координации различных учебных программ, действующих в странах-членах;
- Развивать деятельность по подготовке членов судейского корпуса.

Ежегодно сеть будет представлять программу действий, направленную на развитие: знаний европейских судебных систем; порядка взаимодействия; лингвистических знаний; организацию стажировок и обменов; развитие программ подготовки членов судейского корпуса, а также преподавателей для таких программ. Для обеспечения эффективной связи между членами сети будут использоваться электронные средства, будет также создан общедоступный Интернет-сайт⁽⁴⁶⁾.

12. Институциональная организация подготовки судей: общие положения, пример Италии.

Размышления, которые ведутся сейчас⁽⁴⁷⁾ вокруг международных текстов, регламентирующих вопросы подготовки судей, позволяют прийти (в том, что касается институциональной организации такой подготовки) к следующим заключениям:

- а) Профессиональная подготовка сегодня все чаще и чаще рассматривается как предмет права по отношению к государству;
- б) В то же время она является и обязанностью каждого судьи;
- в) Она самым тесным образом связана с независимостью судебной власти.

⁽⁴⁶⁾ Информацию по этой теме см. на *web-caïme*: <<http://europa.eu.int/scadplus/leg/fr/lvb/l33135.htm>>.

⁽⁴⁷⁾ См. OBERTO, *Les enjeux de la formation des magistrats. Organisation institutionnelle de la formation*, in *Riv. dir. priv.*, 1997, стр.214-225; с 16 марта 1997 г. Эта статья доступна на *web-caïme*: <<http://juripole.univ-pancy2.fr/Magistrature/uim/formation.html>>; см. также уже упоминавшийся OBERTO, *Recrutement, formation et carrière des magistrats en Italie*,. По подготовке судей в Италии см. также CONSIGLIO SUPERIORE DELLA MAGISTRATURA, *Il magistrato: dal reclutamento alla formazione professionale. Esperienze in Italia e nel mondo*, in *Quaderni C.S.M.*, Roma, 1982; VIAZZI, *Il reclutamento e la formazione professionale dei magistrati: una questione cruciale di politica istituzionale*, in *Questione giustizia*, 1984, стр.307 и далее. ; DI FEDERICO, *Preparazione professionale degli avvocati e dei magistrati: discussione su una ipotesi di riforma*, Padova, 1987 ; PARZIALE, *Il reclutamento e la formazione professionale del magistrato*, in *Documenti giustizia*, 1993, с. 1561 и далее; CIVININI, *L'esperienza della formazione permanente nei lavori del C.S.M.*, in *Documenti giustizia*, 1997, с. 2543 и далее; VERARDI, *Il reclutamento e la formazione dei magistrati e degli avvocati*, in *Questione giustizia*, 1997, стр.91 и далее; OBERTO, VERARDI et al., *L'esame di uditore giudiziario*, стр.41 и далее; OBERTO, *Les enjeux de la formation des magistrats. Organisation institutionnelle de la formation*, précité ; VERARDI, *Spunti per una storia della formazione dei magistrati in Italia: dal tirocinio degli uditori alla formazione permanente*, доклад, представленный на семинаре, организованном Высшим советом Судей Италии, по теме «Formazione dei formatori», Рим, 21-23 июня 1999 г.; VERARDI, *Il C.S.M. e la formazione dei magistrati: verso una scuola o un mero servizio di aggiornamento professionale?*, in *Questione giustizia*, 1999, № 2.

Эти три принципа помогут нам ответить на вопрос: кто же отвечает за подготовку судей? Однако, прежде чем перейти к этой теме, нужно рассмотреть еще один момент.

Что такое подготовка, и, в частности, что такое подготовка судей? В докладе парламенту Италии о состоянии правосудия за 1994 г. Высший совет итальянских судей определил подготовку как «организованную передачу технических, практических и деонтологических знаний, которые дополняют знания, уже полученные во время профессиональной деятельности; эта передача знаний осуществляется структурированно и систематически, посредством структуры, в рамках которой действует оператор». Это означает, что подготовка – это в первую очередь обучение. Но в то же время она является и чем-то большим, т.к. не ограничивается передачей теоретической информации (знания), но направлена и на получение комплекса оперативной информации (умения действовать), и на подачу поведенческих моделей (умения быть).

Если это верно, неясно, почему подготовка судей должна выпадать из общего принципа свободы просвещения, принятого как в итальянской конституции⁽⁴⁸⁾, так и в основных законах других европейских стран⁽⁴⁹⁾.

Независимость судебной власти и свобода просвещения – вот два столпа, на которых зиждется подготовка судей. Если принять эти два постулата, то ответ на вопрос о том, на ком лежит ответственность за подготовку судей, может быть лишь один: орган, на который возложена эта задача, должен быть независим не только от других ветвей государственной власти, но и обладать широкой автономией от административных институтов власти судебной. Разумеется в рамках систем, где такой орган существует, в частности в Италии.

Почему же нужно требовать для центров по подготовке судей свободы действий не только по отношению к Министерству юстиции, но и по отношению к Высшему совету судей? Всем известно, что, говоря о независимости судей, с одной стороны, подчеркивается отсутствие какого-либо подчинения другим ветвям государственной власти («внешняя» независимость), но также, с другой стороны, - отсутствие иерархической зависимости внутри самого судебного корпуса («внутренняя» независимость⁽⁵⁰⁾): т.е., в том числе и по отношению к Высшему совету судей.

Кстати, интересно отметить, что ссылка на принцип свободы просвещения включена также в изложение мотивов проекта закона № 2018, озаглавленного «Учреждение для подготовки судей Центра высших юридических исследований или 'Школы Магистратуры'», представленного

⁽⁴⁸⁾ Статья 33: «Искусство и науки, также как и их преподавание, являются свободными. (...) Культурные учреждения, университеты и академии могут принимать формы независимых организаций в пределах, установленных государственным законодательством» (*L'arte e la scienza sono libere e libero ne è l'insegnamento. ... Le istituzioni di alta cultura, università ed accademie, hanno il diritto di darsi ordinamenti autonomi nei limiti stabiliti dalle leggi dello Stato*).

⁽⁴⁹⁾ См. Например, статью 5 немецкого *Grundgesetz*, где в третьем абзаце указывается, что «искусства и науки, исследования и преподавание являются свободными. Свобода просвещения и преподавания не должна, тем не менее, противоречить Конституции» (*Kunst und Wissenschaft, Forschung und Lehre sind frei. Die Freiheit der Lehre entbindet nicht von der Treue zur Verfassung*).

⁽⁵⁰⁾ По этому вопросу см. уже упоминавшуюся BONOMO, *L'indipendenza « interna » della magistratura*, in RODRIGUEZ-ARRIBAS, SGROI, ABRAVANEL, et al., *L'indipendenza della giustizia, oggi. Judicial Independence, Today, Liber amicorum* in onore di Giovanni E. Longo, стр.55-59.

итальянскому парламенту XII созыва в 1995 г. и затем заброшенного⁽⁵¹⁾. В этом тексте ссылка на статью 33 итальянской конституции увязывается с другими положениями нашего основного закона, касающимися независимости судебной власти (статья 104), полномочий Высшего совета судей (статья 105) и полномочий Министерства юстиции (статья 110). Таким образом, опираясь на этот законопроект, который, к сожалению, был оставлен правительством и парламентом, можно попытаться понять, как в рамках итальянских государственных институтов должны выстраиваться отношения между независимым центром по подготовке судей и министром юстиции, с одной стороны, и Высшим советом судей, – с другой.

В том, что касается первого из них, ответ достаточно прост. Статья 110 итальянской Конституции ограничивает полномочия министра «организацией и обеспечением выполнения услуг, относящихся к сфере правосудия». В рассматриваемом законопроекте решение было найдено путем предоставления двум представителям министра по одному месту в научном и административном советах Школы (статьи 8 и 10). Министерство, в свою очередь, должно было предоставлять школе ежегодную финансовую дотацию и отбирать административный персонал, составляющий ее секретариат (статья 17).

Вопрос об отношениях с Высшим советом судей представляется более деликатным. Этот орган, как станет ясно далее, является сегодня единственным центром как начальной, так и непрерывной подготовки итальянских судей. Это положение вещей пытались оспаривать, в частности, на основании того, что статья 105 итальянской конституции не включает в число его полномочий и функций учебную деятельность. С другой стороны, многие положения действующего законодательства позволяют заключить, что сегодня эти вопросы входят в компетенцию именно С.С.М., а не министра. Так, например, закон недвусмысленно придает Высшему совету судей полномочия в вопросах подготовки стажеров⁽⁵²⁾, также как и судей по делам несовершеннолетних⁽⁵³⁾ и мировых судей⁽⁵⁴⁾. Наконец статья 11 закона № 48 от 13 февраля 2001 г. прямо поручает С.С.М. организацию курсов по подготовке стажеров, срок обучения которых совет решил сократить с 18 до 12 месяцев⁽⁵⁵⁾.

⁽⁵¹⁾ Анализ этого проекта см в упоминавшемся выше. ОБЕРТО, *Les enjeux de la formation des magistrats. Organisation institutionnelle de la formation*, стр.222 и далее. В ходе следующего, XIII созыва, который только недавно закончился, парламенту Италии представлялись другие подобные проекты. В частности проект № 926 (*Istituzione di un centro superiore di studi giuridici per la formazione professionale dei magistrati, denominato Scuola nazionale della magistratura*), представленный сенатором Эльвио Фасоне 10 июля 1996 г., практически воспроизводил проект № 2018/S/XII^e. Также во время XIII созыва этой теме были посвящены проекты: № 7175/C (*Istituzione della «Scuola della magistratura»*), 3079/S (*Istituzione di un centro superiore di studi giuridici per la formazione professionale dei magistrati, denominato Scuola nazionale della magistratura e norme in materia di tirocinio*), 2500/C (*Istituzione di un centro superiore di studi giuridici per la formazione professionale dei magistrati, denominato «Scuola nazionale della magistratura», e norme in materia di tirocinio e di distinzione delle funzioni giudicante e requirente*), 1383/S (*Istituzione di un centro superiore di studi giuridici per la formazione professionale dei magistrati, denominato Scuola nazionale della magistratura, e norme in materia di distinzione delle funzioni giudicante e requirente*), 1208/C (*Istituzione di un Centro superiore di studi giuridici per la formazione professionale dei magistrati denominato «Scuola nazionale della magistratura»*).
Тексты этих документов можно найти [web-caiùme <http://www.parlamento.it/app/ricerca/sddl.asp?style=Avanzata>](http://www.parlamento.it/app/ricerca/sddl.asp?style=Avanzata).

⁽⁵²⁾ См. *decreto del Presidente della Repubblica* № 116 от 11 января 1988 г..

⁽⁵³⁾ См. *decreto legislativo* № 272 от 28 июля 1989 г..

⁽⁵⁴⁾ См. Статью 16 *decreto legge* № 571 от 7 октября 1994 г., ставшего законом № 673 от 6 декабря 1994 г.. «О подготовке мировых судей» см также далее № 17, стр.***.

⁽⁵⁵⁾ См. ниже № 13, стр.***.

Таким образом очевидно, что в нынешней итальянской системе возложение этих функций на Высший совет судей было неизбежным, однако не менее очевидно и то, что они были бы поручены Школе судей, если бы таковая существовала. Лучшее тому доказательство – процитированная выше 11 статья, которая поручает организацию подготовки судей С.С.М. «до тех пор, пока не будет учреждена Школа судей», открывая, таким образом, совершенно неожиданную перспективу в итальянской институциональной и судебной практике.

13. Начальная подготовка судей в Италии.

Переходя к особенностям подготовки судей, в первую очередь необходимо отметить, что практически во всем мире сегодня прослеживаются очень четкое ее разделение на:

- a) начальную подготовку и
- b) непрерывную подготовку.

Что касается первой, характерно, что в большинстве стран, придерживавшихся бюрократической модели, конкурсные отборы на судебские должности претерпели серьезные изменения, хотя имевшие место «коррективы» и различаются между собой. В первую очередь, одним из нововведений в таких странах, как Франция, Бельгия или Нидерланды, а также в системах *Common Law* (где судьи набираются исключительно из числа адвокатов имеющих определенный стаж практической работы), стала возможность доступа в судебский корпус для «людей со стороны», как возможность выделить типичные тенденции, неизбежно возникающие в «закрытых» профессиональных группах.

Итальянская система, напротив, отказывалась до настоящего времени принимать во внимание профессиональный опыт, приобретенный вне судебных структур⁽⁵⁶⁾. Кроме того, во всем мире распространились структуры, занимающиеся юридическим образованием будущих судей и работников прокуратур. Будь то школы *ad hoc* как во Франции, Испании, Португалии, или Нидерландах, или же подготовительные службы, - как в Германии, ясно прослеживается тенденция обеспечить судьям профессиональную подготовку, которая позволит им противостоять как росту объемов, так и изменениям стоящих перед ними задач. С другой стороны, - в Италии, во всяком случае, на сегодняшний день, ни до, ни после конкурсного отбора не предусматривается никакое профессиональное обучение, организованное специализированным и независимым органом (хотя усилия, предпринимаемые в этом направлении Высшим советом судей и достойны всяческих похвал). Это весьма прискорбное упущение, о котором я уже упоминал⁽⁵⁷⁾.

Таким образом, профессиональная подготовка молодых итальянских судей доверена сегодня Высшему совету судей; она практически полностью

⁽⁵⁶⁾ Не нужно, однако, забывать то, что уже было сказано об университетских преподавателях и адвокатах, приглашенных вступить в ряды Кассационного суда, а также об «экстренном» наборе, предусмотренном законом № 48/2001: см. выше № 5, стр.***.

⁽⁵⁷⁾ См. OBERTO, *Les enjeux de la formation des magistrats. Organisation institutionnelle de la formation.*

проходит *на рабочем месте*, т.е. под надзором и при наставничестве их старших коллег. Обучение путем таких стажировок разбито на два этапа:

- «обычная» или «общая» подготовка, которая осуществляется путем «ротации», под контролем опытных судей по различным службам и отделам,
- и так называемая «целевая» (или специализированная), направленная на то, чтобы подготовить новичка к выполнению именно тех функций, с которыми будет связано его первое назначение.

Перегруженность судов, где проходят стажировки (особенно «обычная» подготовка), стала сегодня очевидной проблемой, которая может сказаться и на качестве таких стажировок. Проблемы возникают и с выбором судей «наставников» - судья по отзывам, назначенным «наставникам» нередко недостает ни педагогических способностей, ни времени для стажеров. Еще одна сложность связана с требованием использовать теоретические знания (зачастую весьма скромные), полученные в университете.

Весь процесс был реорганизован декретом Президента Республики от 17 июля 1998 г., а также циркуляром Высшего совета судей от 30 июля 1999 г. Эти документы определили минимальный срок обучения в 18 месяцев (из них 13 на «обычную» и 5 на «целевую» подготовку), уточнив при этом правила и полномочия Высшего совета судей, судебных советов, и комиссий по делам стажеров, создаваемых в округах Апелляционных судов. Нужно однако добавить, что статья 11 закона № 48 от 13 февраля 2001 г. оставила С.С.М. возможность сократить срок обучения до 12 месяцев при том условии, что срок «целевой» подготовки останется 5 месяцев. В этом случае молодые специалисты обязаны ежегодно, в течение пяти последующих лет, посещать организуемые Высшим советом судей двухмесячные учебные курсы.

Действующая система предполагает существование целого ряда субъектов, которых можно квалифицировать как обеспечивающих «начальную подготовку судей». А именно:

- *судьи «наставники»*: их задача – сопровождать стажера в течение весьма ограниченного времени (как правило не больше месяца), привлекая его ко всей своей деятельности, объясняя смысл и содержание работы в конкретной юрисдикции, поручая ему подготовку проектов различных документов, и, наконец – подготовить заключение-отзыв о работе стажера;
- *судьи «сотрудники» Судебного совета*: в каждом Апелляционном суде и для каждой группы стажеров они назначаются Высшим советом судей по представлению судебного совета в количестве двух человек (один по гражданскому, второй – по уголовному направлению); их задача - следить за строгим выполнением учебной программы, подготовленной для каждой группы стажеров (не более пяти человек) и подготовить, на основании заключений судей «наставников» итоговый отзыв-заключение;
- *судьи «сотрудники стажеров, получивших судебские функции»*: речь идет о своего рода «опекунстве» над молодыми судьями (но «сотрудники» также должны передавать в Судебный совет заключение о работе этих стажеров);

- *Комиссии по начальной подготовке, создаваемые в округах Апелляционных судов:* речь идет об органе, в который входят три судьи, выбранных из членов Судебного совета, а также судей «сотрудников»; Комиссия представляет Судебному совету предложения по организации и координации стажировки и следит за ее прохождением, организуя встречи с судьями «наставниками» и стажерами; она также организует начальную подготовку на местном уровне;
- *Судебные советы:* в их задачи входит организация и координация начальной подготовки на местном уровне путем исполнения директив Высшего совета судей, назначение судей «сотрудников» и одобрение планов стажировки каждого молодого специалиста, а также общей программы учебной работы на местном уровне; свои предложения они направляют на окончательное одобрение Высшим советом судей; судебные советы ведут досье по стажировке каждого из молодых специалистов, и готовят отчеты об их способностях исполнять судейские функции. При необходимости они могут высказаться за продление стажировки кандидатов, которых считают неготовыми к работе;
- *Научный комитет при Высшем совете судей (C.S.M.):* этот комитет действует как организатор учебных инициатив на центральном уровне, организуя учебные курсы, которые стажеры проходят в Риме;
- *Комиссия по подготовке судей при C.S.M.:* (фактически, речь идет о 9-й комиссии C.S.M.) обеспечивает контроль всех инициатив, касающихся начальной (и, разумеется, непрерывной) подготовки судей; как и все комиссии C.S.M. она готовит предложения, которые подлежат одобрению Пленарной ассамблеей Высшего совета судей;
- *Пленарная ассамблея Высшего совета судей*

Декрет 1998 г. вменяет каждому стажеру в обязанность вести «дневник подготовки», куда вносятся все ее этапы, вся работа проделанная за каждую неделю. Дневник визирует судья «наставник», который при необходимости вносит туда и собственные замечания. По окончании учебного периода этот дневник передается судьям «сотрудникам» судебного совета. К нему стажер прилагает копии документов, подготовленных им под надзором судей «наставников».

Перед окончанием курса «обычной» подготовки судебный совет получает отчеты, подготовленные судьями-сотрудниками по каждому стажеру и, по предложению окружной комиссии, выдает заключение о способности кандидатов к выполнению судейских функций. Отчеты и заключение передаются стажерам, которые могут прибавить к ним собственные комментарии и замечания, после чего досье направляются в Высший совет судей. Комиссия C.S.M. по подготовке судей поверяет досье и выносит на его основании решение о готовности данного кандидата. Комиссия может также предложить Совету обязать данного стажера повторить курс «обычной» подготовки, или продлить его на срок, не превышающий 18 месяцев. Если по истечении увеличенного срока

стажировки C.S.M. выносит решение о неспособности кандидата к исполнению судебных функций, совет, по предложению соответствующей комиссии, принимает решение об отстранении его от службы.

По успешном окончании курса «обычной» подготовки, совет по предложению соответствующей комиссии принимает решение о том, в какую юрисдикцию будет направлен каждый стажер. Кандидаты приглашаются в Рим для выбора должностей на основании подготовленного C.S.M. списка. Выбор происходит в порядке мест, занятых кандидатами в окончательном рейтинге (т.е. лучший выбирает одну из всех имеющихся вакансий, второй – выбирает из оставшихся и т.д.). Перед окончанием «специализированной стажировки» проводится повторная оценка кандидатов. В случае положительного заключения, совет поручает кандидату исполнять функции судьи. В противном случае, совет может принимать решения о продлении стажировки на необходимый срок при том, что ее общая длительность не должна превышать 36 месяцев. Если по истечении этого времени C.S.M. выносит решение о неспособности к исполнению судебных функций, совет, по предложению соответствующей комиссии, принимает решение об отстранении кандидата от службы.

Оценивая эту систему, нужно сразу же отметить, что время, отводимое на подготовку судей помимо их самостоятельной работы, представляется недостаточным даже исходя из предположения, что C.S.M. не воспользуется своим правом еще более его сократить (что на самом деле случается редко). Действительно кандидаты должны участвовать в учебных курсах, организуемых судебными советами при апелляционных судах и Высшим советом судей в Риме. Однако, если не учитывать «римские встречи», ситуация на местах складывается неравная. В общем плане можно отметить, что рост количества юридических и неюридических знаний, требуемых от судей, что отвечает возросшему объему исполняемых ими функций, не ведет ни к какой специализации. Не предусматриваются никакие стажировки в государственной администрации или за рубежом. В течение этого непродолжительного периода не проводится никакой реальный отбор. И это - несмотря на неоправданно витиеватую и осложненную систему контроля, привлекающую слишком большое число действующих лиц, что действительно начинает напоминать пословицу где *у семи нянек дитя без глазу*⁽⁵⁸⁾. В действительности, если не брать совсем уж исключительные случаи, судьи, ответственные за подготовку, и компетентные Судебные советы дают положительные заключения, и кандидаты допускаются к исполнению судебных функций⁽⁵⁹⁾.

⁽⁵⁸⁾ Еще раз напомним, что начальная подготовка проходит в рамках организованного и скоординированного плана, контролируемого на каждом этапе при участии:

- судей «наставников»,
- судей «сотрудников» судебного совета,
- комиссий по начальной подготовке судей, создаваемых в округах Апелляционных судов,
- судебных советов
- Научного комитета при C.S.M.,
- Комиссии по образованию при C.S.M.,
- пленарной ассамблеи C.S.M. ...

⁽⁵⁹⁾ По теме специфики начальной подготовки итальянских судей см. DOVERE, *L'identità dispersa: il tirocinio ordinario come fase di orientamento dell'uditore giudiziario*, in *Documenti giustizia*, 1997, с. 2521 и далее; GALEOTTI, *Il tirocinio mirato*, in *Documenti giustizia*, 1997, с. 2513 и далее; NANNUCCI, *La formazione iniziale del magistrato. Il ruolo del Consiglio giudiziario nella scelta dei magistrati collaboratori e dei magistrati affidatari. I rapporti con il Consiglio giudiziario di destinazione*, in *Documenti*

14. Непрерывная подготовка судей в Италии: краткий исторический обзор.

Что касается непрерывной подготовки, нужно сразу же сказать, что эта тема особенно близка сердцу автора, посвятившего ей три года жизни как раз в тот момент, когда С.С.М. начал, практически на пустом месте, выстраивать механизм систематической подготовки итальянских судей⁽⁶⁰⁾. Говоря об этой теме нельзя не сожалеть об упущенном Италией шансе создать, (по крайней мере для непрерывной подготовки) собственную Школу Судей, подобную французской Е.Н.М.

Первая зачаточная система непрерывной подготовки судей появляется в Италии по инициативе Высшего совета судей еще в 1973 г. Начиная с этого времени С.С.М. ввел практику «учебных семинаров» (их проводилось в среднем по десятку в год), посвященных узкоспециализированным темам: техника уголовного расследования, права несовершеннолетних, трудовое право, гражданская процедура, семейное право и т.д.

23 сентября 1993 г. министр юстиции и вице-председатель С.С.М. подписали конвенцию, согласно которой была создана в порядке эксперимента «Структура профессиональной подготовки судей» (*Struttura di Formazione Professionale per Magistrati*). Во главе этого органа стоял научный комитет, состоявший из трех членов С.С.М., трех судей из министерства, трех судей, приданных С.С.М. на полную ставку (в т.ч. автор этой книги), пять судей, работавших в *Struttura* при неполной занятости. Организуемые Структурой учебные курсы не являлись для судей обязательными, однако нужно добавить, что в отдельных случаях С.С.М. рассматривал их посещение как дополнительный аргумент при рассмотрении вопроса о назначении судей на новые должности. Упомянутая выше конвенция предусматривала, что ежегодно будет организовываться около 50 учебных курсов недельной продолжительности и рассчитанных примерно на сто слушателей. Таким образом, ежегодно оказывались бы затронуты работой по непрерывной подготовке 5.000 судей из общего их числа (составлявшего в то время 8.400 человек). И хотя начальная подготовка будущих судей не значилась среди ее целей, со временем «Школа» могла бы стать институциональным инструментом, способным заполнить существующий сегодня разрыв между окончанием университетского образования и допуском в состав судейского корпуса.

К сожалению, после девяти месяцев работы и назначения автора директором этой первой школы итальянских судей, конвенция была аннулирована решением Счетной палаты, основанном на том, что подобные структуры должны создаваться на основании закона, а не административной конвенции (в данном случае между С.С.М. и Министерством). К этому времени Структура организовала уже более сорока учебных недель

giustizia, 1997, с. 2495 и далее; САВАТО, *La nuova disciplina del tirocinio degli uditori giudiziari. Riflessioni in vista dell'entrata in vigore del D.P.R. 17 luglio 1998*, доклад, представленный на семинаре организованном Высшим советом Судей по теме «*Formazione dei formatori*», Рим, 21-23 июня 1999 г. Об интересных сторонах римского опыта в сфере начальной подготовки см. LAZZARO, *Il tirocinio dei giovani magistrati (Antiche prassi e innovazioni introdotte dalla « Commissione uditori giudiziari » presso la Corte d'appello di Roma)*, in *Documenti giustizia*, 1999, стр.34-70.

⁽⁶⁰⁾ Точнее, с начала 1994 по конец 1996 гг..

специальной подготовки в самых разных областях, с участием не только судей, но и университетских преподавателей, адвокатов, нотариусов, экспертов, психологов, социологов, журналистов, и т.д.

После этого неудачного решения Высший совет судей пожелал тем не менее, продолжить учебную деятельность, начатую Структурой, и проводить ежегодно около сорока недель учебных занятий по той же схеме, что и в 1994 г. Организация этой работы в первые три года была поручена группе судей, которые входили в состав Научного комитета Структуры, упраздненной постановлением Счетной палаты.

15. Непрерывная подготовка судей в Италии: положение на сегодняшний день. Децентрализованная подготовка.

С целью продолжить работу, начатую Структурой по подготовке судей, Высший совет принял решение от 9 июля 1996 г., о создании Комиссии *ad hoc*: точнее, речь идет о Девятой Комиссии совета («Комиссия по начальной и непрерывной подготовке»), в задачи которой входит выработка предложений по вопросам, касающимся начальной и непрерывной подготовки судей, а также конкурсного отбора в состав судейского корпуса. Научному Комитету при Комиссии было поручено поддерживать ее деятельность в том, что касается разработки ежегодных программ подготовки, организации и ведения учебного процесса, выбора докладчиков и учебных методик, ведения дискуссий, выработке итоговых документов встреч и представления предложений по дальнейшим инициативам в этом направлении. Сегодня в состав Комитета входят 16 членов, в т.ч. 12 судей (работающих в нем на условиях неполной занятости) и 4 университетских преподавателя (также на условиях неполной занятости), к ним нужно добавить 1 судью из Бюро Исследований Высшего совета Судей и 2 судей из секретариата С.С.М.

Работа, проделанная Комитетом за это время достойна самой высокой оценки. Число судей, принявших участие хотя бы в одной учебной программе составило в 1997 г. 2.659 чел., в 1998 - 3.740, в 1999 - 3.996 а 2000 - 3.936⁽⁶¹⁾, в то время как число организованных учебных программ в 1997 г. составило 41, 49 в 1998, 46 в 1994, 49 в 2000 и 50 en 2001; такое же их количество запланировано и на 2002 г.

Для информирования об этих инициативах судей совет ежегодно публикует брошюру, где приводится краткая презентация этих учебных семинаров, сгруппированных по темам. Каждый судья может в установленные С.С.М. сроки подать заявку на участие не более чем в 4 таких программах.

Рассматриваемые на занятиях темы могут быть самыми разными; они группируются в таких областях, как право сообщества, международное и сравнительное право, статус судей, гражданское право, коммерческое право, трудовое право, семейное право и права несовершеннолетних, деловое право, законодательство в области прессы, радио, телевидения и кино, уголовное право, гражданская и уголовная процедура, и т.д. Приводя темы лишь

⁽⁶¹⁾ Их было 1.240 в 1993 г., 539 в 1992, 2.096 в 1994, 2.412 в 1995 и 2.550 в 1996. Рост числа заявок на участие тоже впечатляет: 15.171 в 1997, 16.351 в 1998, 16.430 в 1999 и 18.355 в 2000).

некоторых учебных курсов, организованных в последние годы, можно упомянуть такие, как: «Правовые и судебные системы стран Евросоюза», «Ускорение рассмотрения гражданских споров, решение «малых споров» (*small claims*) и роль почетных судей», «Сбор и оценка доказательств в правовых системах стран Евросоюза» (организован в рамках программы ЕС «Grotius»), а также «Подготовка преподавателей», «Дискреционное право судьи», «Подмена и притворная сделка в контрактах», «Тяжбы с банками», «Временные меры в гражданской процедуре», «Судья и управление предприятиями», «Финансовое состояние предприятий», «Свобода мысли и защита личности», «Право и биотехнологии», «Гарантии трудящимся», «Судебное сотрудничество в гражданской и уголовной сфере: проблемы юридического языка (на примере французского и английского)», «Право и компьютерные технологии: юридические аспекты электронной торговли», различные курсы по технике уголовного расследования и т.д. В последнее время совет уделял много внимания «междисциплинарной» тематике, асто фигурировавшей под заглавием «Актуальные вопросы современного общества».

Что касается используемых педагогических методик, для занятий использовались такие формы как:

- встречи (*incontri di studio*: речь идет о «традиционной» форме учебного процесса – лекции, которые читали судьи, преподаватели, адвокаты, нотариусы, эксперты и т.д., с последующим обсуждением всеми участниками; работа могла также проходить по небольшим группам, под руководством координатора, который затем представлял всем участникам результат обсуждения предложенной темы в группе);
- профессиональные практические семинары (*seminari di pratica professionale*: эта форма в основном адресовалась судьям исполнявшим идентичные или сходные функции; их цель – помочь участникам, в первую очередь путем обмена опытом, улучшить технические знания, необходимы для решения практических проблем в узкой профессиональной сфере);
- рабочие мастерские (*laboratori*: экспериментальная педагогическая методика, основанная на принципе самообразования; инициатива передается малым рабочим группам, которые, под руководством эксперта по методологии, анализируют конкретные проблемы. С которыми сталкиваются в работе);
- однодневная учеба (*giornate di studio*: учебный курс, организованный для углубления знаний в узких конкретных областях, как правило после введения реформ: стандартный срок такой учебы – 1 день);
- конфронтация (*confronti*: имеются ввиду встречи с судьями и вспомогательным персоналом юстиции из других стран, направленные на углубление знаний сравнительного и

транснационального права, особенно на европейском уровне);

- децентрализованная учеба (*corsi decentrati*: речь идет о встречах, организуемых в рамках т.н. «децентрализованного образования»).

«Новые рубежи» в подготовке судей лежат как раз в области децентрализованного образования. Пленарная Ассамблея совета Судей приняла 26 ноября 1998 г., по предложению Девятой Комиссии (отвечающей, как известно, за вопросы образования), специальную резолюцию по этой теме. Цель этой инициативы, конкретизированной впоследствии постановлением С.С.М. от 28 июля 1999 г. - содействовать пониманию местных реалий и развитию контактов с университетами и адвокатурой. Это также и попытка привлечь к участию коллег, которые по причине больших расстояний или семейных проблем не могут приехать в Рим для участия в курсах, организуемых С.С.М. Эта деятельность должна стать не альтернативой курсам, проводимым в Риме, но их составной частью.

Организация такой подготовки поручена Судебным советам, также как сети судей, делегированных для развития децентрализованной учебы. В зависимости от численного состава конкретной юрисдикции, таких судей может быть от двух до четырех на округ Апелляционного суда; их задача – стать передаточным звеном между Высшим советом Судей и Судебными советами для организации на местном уровне учебных программ, в области как начальной, так и непрерывной подготовки, содействия индивидуальному «самообразованию» судей при смене ими функций (имеется в виду переход на другую работу), а также организации подготовки мировых и почетных судей; они должны также заниматься развитием совместных инициатив с университетами и адвокатурой. Здесь акцент должен делаться в первую очередь на «новые» или достаточно знакомые судьям темы, такие как право сообщества, судебная кибернетика, бухучет, техника подведения коммерческого баланса, наука управления, иностранные языки, юридическая терминология и т.д.

Все судьи-делегаты по вопросам децентрализованного обучения регулярно встречаются (в среднем раз в год) на организуемых С.С.М. курсах по «подготовке преподавателей». Высший совет Судей создал для этого настоящую сеть преподавателей, содействуя их прямым контактам, в т.ч. благодаря использованию новых технологий, на основе модели, получившей в С.С.М. определение «гибкой модели коллегиальности». Предусматривается также учреждение при каждом Апелляционном суде специального отдела для судей, занимающихся подготовкой их коллег на местном уровне. В планах также создание серии баз данных по документам, которые будут предоставлены в распоряжение судей, и специального *web-сайта* для судей, отвечающих за учебу на местном уровне.

Среди инициатив, реализованных судьями-делегатами по децентрализованному образованию, можно отметить не только организацию конференций на уровне местных юрисдикций, но и создание сети «неотложной помощи», состоящей из судей, готовых оперативно помочь, по телефону или по почте, всем коллегам, нуждающимся в справке или консультации для решения срочных проблем, с которыми они столкнулись в

работе⁽⁶²⁾. Эти судьи обеспечивают также передачу информации об итогах рассмотрения Апелляционным судом дел, уже решенных судом первой инстанции. Информация об учебной работе на местном уровне распространяется в виде периодических сводок об инициативах на ближайшие недели и месяцы. Что касается финансирования, как правило, вся эта работа оплачивается из бюджетов Апелляционных судов.

16. Подготовка вспомогательного персонала юстиции в Италии: судебные секретари и другие сотрудники судебной администрации.

Переходя к вопросу о подготовке вспомогательного персонала юстиции, нужно сразу же отметить, что в Италии вот уже несколько лет существует Школа по подготовке административного персонала юстиции (*Scuola di formazione del personale dell'Amministrazione Giudiziaria*). Эта школа создана при Министерстве юстиции, функции которого стоит кратко напомнить. Поскольку по итальянской Конституции «набор, назначения, перемещения, продвижение по службе и дисциплинарные взыскания» в отношении судей относятся к компетенции Высшего совета Судей (ст. 105 Конституции), полномочия Министерства юстиции ограничиваются организацией и управлением относящимися к сфере юстиции службами (ст. 110 Конституции). Его единственная прерогатива в отношении судей – ставить вопрос о дисциплинарных взысканиях, при том, что рассматриваться он будет Дисциплинарным отделом С.С.М.

Многие законодательные положения, прописанные в кодексах и специальных законах, придают Министерству другие важные функции и задачи. Важнейшая из функций, выполняемых министром юстиции в правительстве – функция Хранителя Печати, т.е. гаранта и ответственного за исполнение законов, принятых парламентом, за их публикацию в «Журналь Офисьель» и официальном Своде Законов. Обязанности министра связаны с одной стороны – с административной деятельностью по управлению и организации распределения услуг, а с другой – с очень важной институциональной деятельностью. По этой причине его называют также министром государственных услуг и управления.

Эти услуги включают в себя набор и управление персоналом, создание учреждений, вопросы оборудования, операционных структур и инструментов. В том, что касается работы по управлению, Министерство включает и осуществляет руководство в 4 различных секторах:

- судебном,
- пенитенциарном,

⁽⁶²⁾ В целом, по вопросам непрерывной подготовки судей см. CONSIGLIO SUPERIORE DELLA MAGISTRATURA, *Il magistrato: dal reclutamento alla formazione professionale. Esperienze in Italia e nel mondo*; VIAZZI, *Il reclutamento e la formazione professionale dei magistrati: una questione cruciale di politica istituzionale*, стр.307 и далее; DI FEDERICO, *Preparazione professionale degli avvocati e dei magistrati: discussione su una ipotesi di riforma*, précité; PARZIALE, *Il reclutamento e la formazione professionale del magistrato*, стр.1561 и далее; CIVININI, *L'esperienza della formazione permanente nei lavori del C.S.M.*, стр.2543 и далее; VERARDI, *Il reclutamento e la formazione dei magistrati e degli avvocati*, стр.91 и далее; OBERTO, VERARDI et VIAZZI, *Il reclutamento e la formazione professionale dei magistrati in Italia e in Europa*, стр.41 и далее; OBERTO, *Les enjeux de la formation des magistrats. Organisation institutionnelle de la formation*; VERARDI, *Spunti per una storia della formazione dei magistrati in Italia: dal tirocinio degli uditori alla formazione permanente*; VERARDI, *Il C.S.M. e la formazione dei magistrati: verso una scuola o un mero servizio di aggiornamento professionale?*

- юстиция в отношении несовершеннолетних и
- нотариальные архивы.

Что касается институциональной деятельности, министерство исполняет весьма специальные функции в законодательной сфере, в системе либеральных профессий, в высшем руководстве службы актов гражданского состояния, в исполнении приговоров и содержании заключенных. То же относится и к предварительному, до передачи Президенту Республики, рассмотрению прошений о помиловании, разрешений о судебном преследовании, экстрадиции, международным следственным поручениям и т.д.

В вопросе отношений с Высшим советом судей министр участвует в назначении руководителей судебных органов. Он может присутствовать на заседаниях совета, делать там заявления или давать пояснения. Министр также имеет право запрашивать у членов совета информацию о функционировании судов и данные на конкретных судей; он исполняет инспекторские функции в ходе некоторых административных расследований, не только во исполнение институциональных обязанностей, но и в перспективе дисциплинарных мер.

В соответствии с регламентом, одобренным советом министров 4 августа 2000 г. и декретом Президента Республики от 25 июля 2001 г., № 315, в состав Министерства входят два типа отделов: отделы, работающие «в прямом сотрудничестве» с министром (иными словами – непосредственно ему подчиненные), и отделы, находящиеся в т.н. «административном управлении» (они сгруппированы в четыре Департамента).

К первому типу относятся следующие отделы:

- Секретариат министра,
- Секретариаты заместителей Статс-Секретаря,
- Кабинет министра,
- Отдел по вопросам законодательства,
- Генеральная Инспекция,
- Служба внутреннего контроля,
- Отдел по координации международной деятельности,
- Пресс-служба.

Что касается отделов, находящихся в «административном управлении», то они сегодня входят в состав четырех Департаментов (которые, в свою очередь, делятся на Главные Управления), а именно:

- а) Департамент по делам правосудия.
- б) Департамент по организации судебной системы, персоналу и службам.
- в) Департамент администрации исправительных учреждений.
- г) Департамент юстиции по делам несовершеннолетних.

Основная особенность центрального аппарата Министерства заключается в том, что практически весь его персонал составляют судьи⁽⁶³⁾.

⁽⁶³⁾ В исполнении своих функций министр опирается и на другие службы, важнейшей из которых является Генеральная инспекция. Как орган, проверяющий качество работы «людей в мантиях» и соблюдение процессуальных норм, Инспекция является основным инструментом дисциплинарного контроля. Как уже было сказано, согласно Конституции начало дисциплинарного разбирательства в отношении судей и работников прокуратуры относится к компетенции Хранителя Печати, который, впрочем, разделяет эту функцию с Генеральным прокурором Кассационного суда.

Школа по подготовке сотрудников судебной администрации относится, таким образом, к ведению Главного управления судебных органов и Общих дел. Это Управление, в состав которого входит секретариат и целый ряд отделов, выпускает, основываясь на решениях, принятых Высшим советом Судей, административные распоряжения, связанные с юридическим статусом судей (карьерный рост, перемещения по службе, освобождение от обязанностей, выход в отставку); оно занимается также вопросами, связанными с их финансовым и юридическим положением, сбором и обновлением данных о персонале, входящем в судейский корпус. Кроме того, это управление ведет вопросы, связанные с юридическим статусом сотрудников администрации, а также деятельностью директоров и персонала судебных секретариатов и канцелярий, от назначений до прекращения трудовых отношений в любом качестве.

Таким образом, Школа возникла в результате ряда административных актов, как структурное подразделение упомянутого главного управления. Проект закона, который должен институционализировать это учебное заведение еще не был одобрен парламентом⁽⁶⁴⁾.

Школа работает в тесном сотрудничестве с Высшей Школой Государственной Администрации; она регулярно организует учебные курсы для сотрудников судебных секретариатов и других служащих судебной администрации по следующим направлениям:

- a) информатика,
- b) юриспруденция,
- c) администрирование,
- d) организация⁽⁶⁵⁾.

⁽⁶⁴⁾ См. Статью 8 законопроекта № 3215 (*Delega al Governo per il decentramento dei servizi della giustizia e per il nuovo ordinamento del Ministero di grazia e giustizia*), представленного министром юстиции *Camera dei deputati* (нижняя палата итальянского парламента) 14 апреля 1998 г., текст которой приводится ниже:

« Articolo 8 (Scuola di formazione e aggiornamento)

1. È istituita la Scuola di formazione e aggiornamento del personale amministrativo del Ministero di grazia e giustizia. La Scuola di formazione e aggiornamento svolge:

corsi di formazione finalizzati all'inserimento dei nuovi assunti nelle realtà in cui dovranno operare;

corsi e seminari di aggiornamento e qualificazione finalizzati all'accrescimento delle competenze professionali del personale.

2. Sono organi della Scuola:

il direttore, nominato con decreto del Ministro di grazia e giustizia tra personale con qualifica di dirigente, e responsabile dell'organizzazione interna e della gestione della Scuola;

il comitato scientifico, nominato con decreto del Ministro di grazia e giustizia e composto, oltre che dal direttore della Scuola, da personale amministrativo, da docenti universitari, da magistrati ed avvocati, che svolge attività di programmazione della formazione e dell'aggiornamento del personale amministrativo, sulla base di direttive impartite dal Ministro di grazia e giustizia.

3. L'organizzazione, il funzionamento e le sedi periferiche della Scuola sono determinati con decreto del Presidente della Repubblica, su proposta del Ministro di grazia e giustizia ».

⁽⁶⁵⁾ Вот, в качестве примера, программа учебного курса, организованного Школой: «

Школа расположена в Риме, при Министерстве юстиции; она располагает библиотекой в 2.000 по преподаваемым дисциплинам и по вопросам права. Учебные программы организуются в Риме, а также в других

Scuola di formazione del personale dell'Amministrazione Giudiziaria

IL GIUDICE UNICO DI PRIMO GRADO

Incontro di studio per i dirigenti dell'amministrazione giudiziaria

Bellaria: 29 settembre/2 ottobre 1998

Martedì 29 settembre

15.30 - 16.00

Presentazione dell'iniziativa da parte del Direttore Generale dell'Organizzazione Giudiziaria dr. Vladimiro ZAGREBELSKY

16.00 - 17.30

Quadro normativo generale

Le modifiche al processo civile e la fase transitoria

Le modifiche al processo penale e la fase transitoria

Relatori: dr. Bruno CAPPONI, magistrato presso l'Ufficio Legislativo

dr. Domenico CARCANO, capo della Segreteria della Direzione Gen. degli Affari Penali

17.30 - 18.00 Pausa

18.00 - 19.00 Discussione

Mercoledì 30 settembre

Mattina

9.00 - 10.30 Gli effetti della riforma sul personale: organici e mobilità

Relatore: dr. Salvatore Filippo VITELLO, direttore dell'Ufficio II della Direzione Generale dell'Organizzazione Giudiziaria

10.30 - 11.00 Discussione

11.00 - 11.30 Pausa

11.30 - 13.00 Discussione

13.00 - 14.30 Colazione di lavoro presso il Centro Congressi

Pomeriggio

15.00 - 16.30

Interventi sulle strutture

I nuovi registri

Le modifiche ai servizi di cancelleria

Relatori: dr. Antonio LUNA, direttore dell'Ufficio VIII della Direzione Gen. Affari Civili

dr. Gianni TEI, direttore dell'Ufficio VI della Direzione Gen. Affari Civili

16.30 - 17.30 Discussione

Giovedì 1 ottobre

Mattina

9.00 - 10.30

Il piano triennale per l'informatica 1999/2001: quadro generale

I progetti rilevanti per la realizzazione del giudice unico

I progetti nel settore penale

I progetti nel settore civile

Relatori: dr. ssa Floretta ROLLERI, Responsabile Ufficio Sistemi Informativi Automatizzati

dr. Michele DI LECCE, magistrato referente nazionale per il progetto RE.GE

dr. Sergio BRESCIA, magistrato addetto all'U.R.S.I.A. responsabile per l'area civile

10.30 - 11.30 Discussione

11.30 - 12.00 Pausa

12.00 - 13.30 I problemi organizzativi e gestionali delle fusioni

Relatore: dr. Francesco LAMANDA, docente di sistemi organizzativi aziendali - Scuola di Management della LUISS « Guido Carli » di Roma

13.30 - 15.00 Colazione di lavoro presso il Centro Congressi

Pomeriggio

15.30 - 17.00 Processi di fusione e recupero di efficienza: il ruolo del management

Relatore: dr. Francesco LAMANDA

17.00 - 18.00 Discussione

Venerdì 2 ottobre

Mattina

9.00 - 10.30

I principali problemi organizzativi legati all'istituzione del giudice unico

Presentazione e commento dei dati raccolti con i questionari

Relatori: dr. Marco FABRI - Dr. Francesco CONTINI: ricercatori dell'Istituto di Ricerca sui Sistemi Giudiziari del Consiglio Nazionale delle Ricerche

10.30 - 11.00 Pausa

11.00 - 13.00 Analisi e ricerca di soluzioni operative ad alcuni problemi organizzativi legati all'istituzione del giudice unico

A cura di: dr. Marco FABRI - dr. Francesco CONTINI e Scuola di Formazione del personale dell'Amministrazione Giudiziaria

13.00 - 14.30 Colazione di lavoro presso il Centro Congressi

Pomeriggio

15.00 - 17.00 Illustrazione e commento dei risultati dei gruppi di discussione

A cura di: dr. Marco FABRI - dr. Francesco CONTINI - Scuola di Formazione del personale dell'Amministrazione Giudiziaria

».

городах Италии, (особенно в Казерте, где расположена Национальная школа Государственной Администрации). В качестве примера можно сказать, что в период с 1991 по 1996 г. Школой было организовано около 70 учебных курсов, в которых приняло участие 4.000 сотрудников судебной администрации.

Что касается изучаемых тем, то можно выделить такие, как отношения с общественностью, управление секретариатом суда, отношения с профсоюзами, каталожное и библиотечное дело, бухгалтерский учет, ведение реестров, информатика. Именно на последнем направлении школа сосредоточила максимальные усилия. Здесь нужно особенно отметить ее сотрудничество с отделом Министерства, отвечающим за автоматические информационные системы (*Ufficio del Responsabile per i Sistemi Informativi Automatizzati - URSIA*). Эти две министерские структуры организовали за последние годы десятки курсов, направленных на изучение ОС *Windows*, а также приложений *Word* и *Excel*, и возможностей их применения в работе судебных канцелярий. Для проведения этих курсов Школа прибегала к услугам сотрудников и техников *URSIA*. Серьезная возможность запустить на национальном уровне систематическую работу по подготовке персонала была предоставлена недавними реформами гражданской процедуры, в особенности введением понятия «единого судьи» в первой инстанции, и заинтересовавшим все итальянские юрисдикции первой инстанции структурным изменением, направленным на ликвидацию судов малой инстанции (*Preture*), с их поглощением судами большой инстанции (*Tribunali*). В этой связи Школа организовала серию учебных сессий, участие в которых стало *de facto* обязательным для всех сотрудников судебной администрации.

17. Подготовка вспомогательного персонала юстиции в Италии: адвокаты и нотариусы. Мировые судьи.

В Италии лиценциаты права (ученая степень, присваиваемая после 3 лет обучения в университете), которые хотят стать адвокатами, обязаны пройти не менее чем двухгодичную стажировку в адвокатской конторе, которая готовит отчет о деятельности стажеров за этот период. Советы адвокатуры ежегодно организуют учебные, а точнее подготовительные курсы к экзаменам на доступ в адвокатуру, которые кандидаты могут пройти по окончании стажировки. Экзамены принимает комиссия, состоящая из судей, адвокатов, и преподавателей университетов. Государственные экзамены на доступ в адвокатуру проходит при Апелляционных судах ежегодно. Они носят одновременно теоретический и практический характер. Письменные экзамены, в числе трех, проводятся по темам, выбранным Министерством юстиции и заключаются в следующие этапы:

- a) подготовка мотивированного заключения из области гражданского права, по одной из двух тем предложенных Министерством на выбор кандидата;
- b) подготовка мотивированного заключения из области уголовного права, по одной из двух тем предложенных Министерством на выбор кандидата;

- с) подготовка судебного документа (например вызов в суд, меморандум и т.п.) по предложенной Министерством теме из области частного, уголовного или административного права.

Устные экзамены включают:

- а) обсуждение с комиссией (в форме коллоквиума) тем письменных экзаменов;
- б) опрос по пяти темам на выбор кандидата из числа следующих: гражданское право, уголовное право, конституционное право, торговое право, трудовое право, административное право, налоговое право, гражданская процедура, уголовная процедура, международное право, церковное право;
- с) опрос по профессиональной деятельности и профессиональной деонтологии адвокатов.

Таким образом, структура и содержание экзамена едины по всей территории страны, однако сильностораживают колоссальные расхождения в его результатах: процент принятых кандидатов в апелляционных судах севера Италии традиционно составляет 30-50% от общего числа претендентов, тогда как на юге страны эта цифра приближается к 90% (а иногда и превышает эту отметку)! Впрочем, достаточно сказать, что в Италии, при населении в 58 млн. жителей общая численность адвокатов достигла 130.000.

Что касается их профессиональной подготовки, нужно напомнить, что при Национальном совете адвокатуры был создан Центр профессиональной подготовки, в задачи которого входит организация профессиональной учебы адвокатов как на национальном, так и на местном уровне. В последнем случае инициативы и организация должны исходить от местных коллегий адвокатов, действующих под контролем и при поддержке Национального Центра, который занимается также координацией деятельности местных адвокатских коллегий, в плане подготовки молодых практикующих адвокатов⁽⁶⁶⁾. В этой связи нужно добавить, что тема непрерывной подготовки и повышения квалификации адвокатов пользуется сегодня невероятной популярностью, т.к. представители этой профессии сами осознают действительно плачевный уровень профессионализма многих (увы, слишком многих) из их коллег⁽⁶⁷⁾. Так, Национальный совет адвокатуры – который уже выступал инициатором серии *Seminari per l'avvocatura* – рассматривает сейчас предложение о введении в этический кодекс адвоката обязательства «следить за поддержанием и неуклонным повышением своего профессионального уровня», путем посещения курсов непрерывной подготовки. Посещение учебных мероприятий, организуемых центром по непрерывной подготовке адвокатов и советами местных коллегий станет, таким образом, обязательным, и любое уклонение от этой обязанности сможет повлечь за собой дисциплинарные взыскания⁽⁶⁸⁾. Впрочем, уже сегодня организуемые адвокатурой курсы профессиональной подготовки в отдельных областях, как,

⁽⁶⁶⁾ Более подробную информацию см. на *web-caïme*: <<http://www.cnf.it/centrofor/default.htm>>; см. Также статью MALERBA, *Corsi di formazione*, in *La pazienza*, 2001, № 72, стр.46 и далее.

⁽⁶⁷⁾ См. Например MARIANI MARINI, *Università, tirocinio e formazione obbligatoria: così si costruisce un legale a prova di mercato*, in *Guida al diritto*, 2001, № 17, стр.5; см. также GARGIULO, *Avvocato uguale disoccupato*, in *Panorama*, 10 мая 2001, стр.14.

⁽⁶⁸⁾ См. Анонимную статью *La deontologia può far spazio alla formazione*, in *Guida al diritto*, 2001, № 43, стр.114.

например, для специалистов, желающих быть внесенными в списки «адвокатов по назначению», являются обязательными (см. статью 7 закона № 60 от 6 марта 2001 г.).

Чтобы стать нотариусами лицензиаты права в Италии должны пройти не менее чем двухгодичную стажировку в нотариальных конторах и национальный конкурс, организуемый Министерством юстиции. Сегодня, в соответствии с законом № 328 от 26 июля 1995 г. конкурсу предшествует предварительное компьютерное тестирование. Прошедшие его кандидаты допускаются к письменным экзаменам, которые принимает комиссия, состоящая из судей, нотариусов и преподавателей университетов. Письменные экзамены заключаются в написании в течение трех дней трех разных работ (сочинений) по следующим темам:

- a) сделки между живыми (контракт, протокол ассамблеи фирмы и т.д.);
- b) завещания;
- c) ходатайство в рамках особого производства.

Устные экзамены включают в себя вопросы по гражданскому, торговому и налоговому праву и статусу нотариата.

Подготовка к конкурсу сопровождается учебными курсами, организуемыми местными нотариальными советами, однако многие кандидаты посещают еще и частные школы. Непрерывную подготовку нотариусов обеспечивает Национальный совет нотариата⁽⁶⁹⁾.

Мировые судьи являются единоличными судопроизводителями. Введенный законом № 374 от 21 ноября 1991 г., их институт начал действовать лишь начиная с 1 мая 1995 г. В данном случае речь идет не о карьерных, а о почетных судьях. Они назначаются декретом министра юстиции по предложению Высшего совета Судей из числа лиц, имеющих степень лицензиата права и в возрасте от 30 до 70 лет. Мировые судьи назначаются сроком на 4 года, который может быть продлен. Они рассматривают все малые иски как гражданские, так и уголовные.

Закон сегодня достаточно подробно регламентирует как начальную, так и непрерывную подготовку мировых судей. Указывается, что Судебные советы организуют шестимесячный курс начальной подготовки, под руководством судьи наставника. В течение этого времени Судебные советы организуют также специальные курсы, которые контролирует Высший совет Судей. По итогам участия в этой подготовке и на основании мнений судей наставников советы формулируют заключение о профессиональной пригодности кандидатов (см. статью 2 закона № 468 от 24 ноября 1999 г., а также циркуляры Высшего совета Судей от 19 июля 2000 г. и от 18 января 2001 г.). Кроме того, в применение статьи 6 закона № 374 от 21 ноября 1991 г. и статьи 4 закона № 468 от 24 ноября 1999 г., Судебные советы должны организовывать непрерывную подготовку мировых судей, для этой работы ими привлекаются члены судейского корпуса, адвокаты и преподаватели университетов.

⁽⁶⁹⁾ Вся информация по этому вопросу см. на *web-caiime* <<http://www.notariato.it/>>.

ГЛАВА IV

НАБОР И НАЧАЛЬНАЯ ПОДГОТОВКА СУДЕЙ ВО ФРАНЦИИ

СОДЕРЖАНИЕ: 18. Способы и порядок назначения судей: в частности, дополнительные способы. – 19. способы и порядок назначения судей: в частности, конкурс для студентов. – 20. Краткий обзор Национальной Школы Судей, ее история. – 21. Статус судебных аудиторов. – 22. Начальная подготовка в Национальной Школе Судей. – 23. Оценка учебного периода и судебной стажировки; классификационный экзамен.

18. Способы и порядок назначения судей: в частности, дополнительные способы.

После краткого обзора основных международных принципов и итальянской модели, в этой и двух последующих главах мы постараемся представить, характерные черты других основных систем набора и подготовки судей, применяемых в Европе. Что касается общих положений, то достаточно еще раз напомнить о том, что было изложено выше, как иллюстрация основных систем, в которые вписываются различные модели набора и подготовки судей в европейских странах⁽⁷⁰⁾. Теперь же рассмотрим упомянутые системы более подробно. В следующих абзацах мы постараемся продемонстрировать особенности набора и подготовки судей в основных европейских системах. Затем перейдем к вопросу непрерывной подготовки в рамках тех же систем. И первой из рассматриваемых стран будет Франция.

Статус судей определяется во Франции с одной стороны – Конституцией (статьи с 64 по 66), а с другой – органическим законом от 22 декабря 1958 г. (он неоднократно пересматривался, т.к. понятие «органического закона» предполагает особый порядок рассмотрения и регулярные проверки его конституционности). Набор в судейский корпус организован достаточно сложно, он включает основной способ (конкурсный набор среди студентов), и несколько дополнительных. Все они относятся только к карьерным судьям⁽⁷¹⁾. При некоторых наборах учитывается профессиональный опыт, однако опыт

⁽⁷⁰⁾ См. выше, № 1-3, стр.*** и далее.

⁽⁷¹⁾ Судьи торговых судов избираются избирательными коллегиями, представляющими деловой мир, сроком на 2 года при первом избрании и на 4 при последующих, при том, что непрерывный срок их пребывания на должности не должен превышать 14 лет. Выборы проходят по спискам, в два тура, по мажоритарной системе. Практика судов, состоящих из профессиональных судей и граждан существует Эльзасе-Лотарингии и в Заморских Территориях. Придомальные судьи избираются на срок 5 лет. Избирательные списки составляются отдельно для нанимателей и работников. Выборы проходят по секциям, при пропорциональном представительстве (см. упоминавшийся выше KRIEGK, *France*, in *Traité d'organisation judiciaire comparée*, стр.135 и далее).

приобретенный на адвокатской работе е дает права на более благоприятный режим ⁽⁷²⁾.

Требования, предъявляемые к кандидатам на судебские должности учитывают различные пути поступления в судебский корпус и были установлены органическим законом или другими исключительными органическими законами, вводящими особые конкурсы, чтобы обеспечить потребности набора. Кандидаты, имеющие статус судебных аудиторов (так называют учащихся Национальной Школы Судей) должны иметь национальный диплом, или его признанный эквивалент, подтверждающий не менее чем четырехлетнее образование после получения степени бакалавра, или диплом института политических исследований. Эти кандидаты должны иметь французское гражданство, пользоваться гражданскими правами, отвечать моральным требованиям, соблюдать закон об обязательной государственной службе; они должны также обладать здоровьем и физическими кондициями, необходимыми для исполнения их функций, и не иметь заболеваний, способных привести к длительной нетрудоспособности.

Первый конкурс (он рассматривается как основной способ доступа в судебский корпус) предназначен для студентов, отвечающих приведенным требованиям к уровню образования и диплома (юридическое образование при этом необязательно). Второй конкурс того же уровня проводится среди госслужащих и служащих органов местного самоуправления, отработавших в этом качестве не менее четырех лет. Третий конкурс того же уровня проводится для лиц, имеющих не менее чем восьмилетний профессиональный опыт на одном или нескольких местах работы, имеющих опыт выборной работы в органах местного самоуправления или исполнения судебных функций в непрофессиональном качестве. Существуют подготовительные курсы для кандидатов, желающих принять участие во втором и третьем конкурсах.

Также был учрежден целый ряд «чрезвычайных» конкурсов. Так, в рамках срочного плана для юстиции, принятый 24 февраля 1998 г. закон предусматривал проведение трех «чрезвычайных» конкурсов, для кандидатов, имеющих диплом о четырехлетнем образовании, после получения степени бакалавра. Первый – для заполнения 50 должностей судей (возраст кандидатов от 35 до 45 лет), был открыт для лиц, имеющих 10 лет профессионального стажа (или 8 лет для имеющих степень магистра права), второй – для заполнения 40 вакансий советников Апелляционного суда второго ранга (возраст кандидатов от 40 до 55 лет и 12 лет профессионального стажа), и третий – для набора 10 советников

⁽⁷²⁾ В целом, о системе набора судей во Франции и о Национальной Школе Судей см. ROYER, *Les systèmes judiciaires. Cadres institutionnels et statuts de la magistrature*, публикация Центра судебной истории при Университете права и здравоохранения Лилля, 1993, стр.52 и далее; MESTIZ, *Selezione e formazione professionale dei magistrati e degli avvocati in Francia*, Padova, 1990 ; VOIGEOL, *Histoire d'une revendication : l'Ecole de la magistrature, 1945-1958*, in *Cahiers du CRIV*, № 7; VOIGEOL, *La création d'une école de la magistrature en France : dynamiques et résistances*, доклад на итальянско-французском семинаре по теме «Ordinamento giudiziario comparato con particolare riferimento al pubblico ministero», Рим, 23-25 октября 1995 г.; LUDET, *Le système français de recrutement et de formation des magistrats*, доклад на вышеупомянутом итальянско-французском семинаре по теме «Ordinamento giudiziario comparato con particolare riferimento al pubblico ministero»; KRIEGK, *France*, in *Traité d'organisation judiciaire comparée*, стр.135 и далее.

Апелляционного суда первого ранга (возраст кандидатов не менее 50 лет и 15 лет профессионального стажа)⁽⁷³⁾.

При наличии положительного заключения комиссии по карьерному продвижению судей, судебными аудиторами могут вне конкурса стать лица, имеющие степень магистра права и четырехлетний опыт работы в юридической, экономической или социальной сфере, подтверждающий их способности к судейской работе. На тех же условиях судебными аудиторами могут стать доктора права, имеющие второй диплом о высшем образовании, или соискатели, ведущие учебную или исследовательскую работу в области права, имеющие, после получения степени магистра, трехлетний опыт практической работы, а также диплом о высшем образовании в одной из юридических дисциплин (статья 18-1 органического закона).

В рамках стажировки в юрисдикциях судебные аудиторы участвуют, под ответственность судьи, в судебной деятельности. Они могут, в частности, помогать в проводимых действиях судебным следователям, судьям прокуратуры в работе по уголовным делам, заседать в судах в качестве дополнительных членов с правом совещательного голоса, присутствовать при принятии решений судами присяжных.

Кроме того, существует практика набора путем прямого включения. Это означает, что кандидаты не становятся судебными аудиторами в Национальной Школе Судей, а сразу зачисляются в состав судейского корпуса. Так, на должности судей второго ранга (статья 22 статуса) могут быть приняты, без обучения в Национальной Школе Судей, но при наличии положительного заключения комиссии по карьерному продвижению судей, лица старше 35 лет если они отвечают следующим условиям:

- a) имеют дипломы, эквивалентные тем, что необходимы для участия в конкурсе, и не менее семи лет профессионального стажа, ясно свидетельствующего об их способности к исполнению судейских функций;
- b) являются руководители секретариатов судов или преюродальных советов и имеют семилетний опыт эффективной работы в этих секретариатах;
- c) чиновники категории А Министерства юстиции не имеющие необходимых дипломов, но с семилетним опытом госслужбы.

Также могут быть непосредственно приняты на должности судей первого ранга (статьи 23 и 24 статуса), лица, перечисленные выше под пунктом a), имеющие, в зависимости от ситуации, 17 или 19 лет профессионального стажа, или руководители секретариатов, особо отличившиеся на этой работе.

⁽⁷³⁾ предварительный экзамен для участия в конкурсе включает исследование или юридическую консультацию на основании документа по гражданскому праву, письменную работу по уголовному или публичному праву, и подготовку синтетической записки. Сам конкурс включает собеседование с комиссией, опрос по уголовному или публичному праву (не включенному в письменный экзамен), и опрос по гражданскому или торговому праву или гражданской и уголовной процедуре, на выбор кандидата.

По итогам конкурса, прошедшие его кандидаты направляются на шестимесячную учебную стажировку в Национальной Школе Судей (в отличие от предыдущих чрезвычайных конкурсов, стажировка является не испытательной, а именно учебной). Позднее, после назначения на должности, они должны будут в течение четырех лет ежегодно проходить двухмесячные курсы повышения квалификации (см. уже упоминавшийся KRIEGK, *France, in Traité d'organisation judiciaire comparée*, стр.135 и далее).

Могут быть приняты на судебские должности «вне иерархии» (статья 40 статуса) :

- a) государственные советники обычной службы,
- b) судьи исполняющие директоров или начальников отделов Министерства, или Директора Национальной Школы судей,
- c) докладчики в Государственном совете, проработавшие на этой должности не менее 10 лет,
- d) сотрудники факультетов государственного права, проработавшие преподавателями или профессорами не менее десяти лет,
- e) адвокаты в Государственном совете или Кассационном суде, члены и бывшие члены Совета ордена адвокатов, имеющие не менее 20 лет практики,
- f) и наконец члены коллегии адвокатов с 25 стажем.

В большинстве этих случаев (c), d°, e), f°), назначение возможно лишь при наличии благоприятного мнения комиссии по карьерному продвижению судей⁽⁷⁴⁾

Назначения, предусмотренные статьями 22, 23, 40-1 и 41 статуса не должны превышать определенной квоты, рассчитываемой индивидуально, в зависимости от результатов набора (ст.22) и карьерных продвижений (ст.23), имевших место в предыдущем году. В любом случае они не должны превышать одной двадцатой от общего количества судей в соответствующей категории (ст.40-1 и 41).

Комиссия по карьерному продвижению судей играет решающую роль в большинстве альтернативных путей набора. В ее состав входят Первый председатель, председатель и Генеральный прокурор Кассационного суда, инспектор-ревизор судебной службы, два судьи от Кассационного суда (один судья и один представитель прокуратуры), избранные их коллегами два Первых председателя и два Генеральных прокурора от Апелляционного суда, десять членов судебского корпуса, избранных всеми его членами (в ходе двухступенчатых выборов). Комиссия избирается сроком на три года. Эти выборы позволяют судить о представительности профессиональных организаций судей.

⁽⁷⁴⁾ Для полноты картины следует также сказать о:

- практике набора лиц с 25 летним опытом работы в качестве советников и генеральных адвокатов в Кассационном суде на чрезвычайной службе (статья 40-1 и последующие статуса: набор в формах, предусмотренных для назначения судей Кассационного суда);

- практике временного прикомандирования к судебскому корпусу (статья 41 статуса) на не возобновляемый срок до пяти лет, при условии положительного заключения комиссии по карьерному продвижению и обязательной шестимесячной стажировки, членов корпуса, набранных Национальной Школой Администрации и преподавателей университетов;

- наконец, после принятия закона от 19 января 1995 г., существует практика судей, работающих на временной основе (статья 41-10 и следующие статуса), выполняя, сроком на семь лет, без права продления, функции судей малой инстанции или ассессоров в коллегиальных образованиях. При условии положительного заключения комиссии по карьерному продвижению, набор на эти должности открыт для лиц, отвечающих требованиям статьи 22, или работающим, или работавшим ранее в юридической области как представители свободных профессий при том, что они имеют не менее 7 лет профессионального стажа. Эти судьи имеют право на осуществление другой профессиональной деятельности, не связанной с их судебскими функциями. Это положение было предметом активной критики, хотя текст и уточняет, что такая деятельность не должна наносить ущерба профессиональному достоинству и независимости судьи. Несмотря на критику оно было подтверждено Конституционным советом (см. KRIEGK, *France*, in *Traité d'organisation judiciaire comparée*, стр.135 и далее.).

19. Способы и порядок назначения судей: в частности, конкурс для студентов.

Несмотря на описанную выше сложную систему набора, большинство часть французских судей поступают на эту работу обычным путем, т.е. пройдя конкурс, позволяющий студентам поступить в национальную Школу Судей (E.N.M.)⁽⁷⁵⁾. Ниже приводится список общих условий, которым должен отвечать кандидат, независимо от способа поступления (т.е. один из трех конкурсов или прямое зачисление в судебные аудиторы):

- a) иметь французское гражданство;
- b) Пользоваться гражданскими правами и отвечать высоким моральным требованиям;
- c) соблюдать закон об обязательной государственной службе;
- d) отвечать требованиям по здоровью и физическому состоянию, необходимым для исполнения судебных функций;
- e) отвечать условиям, предъявляемым к возрасту;
- f) подать документы в указанные сроки.

В конкурсах на поступление в Национальную Школу Судей (независимо от их вида) нельзя участвовать более трех раз. Что касается участия в первом из них (студенческом), то для этого необходимо иметь диплом, подтверждающий не менее чем четырехлетнее образование после получения степени бакалавра, или диплом института политических исследований, или, диплом Педагогического института; быть на 1 января года проведения конкурса не старше 27 лет (за исключением особых положений об изменении возрастных ограничений).

Дата начала экзаменов и количество кандидатов, которые будут приняты, определяются ежегодно, специальным постановлением Хранителя печати (министра юстиции), которой публикуется в «Журналь Оффисьель». В этом же постановлении указываются крайние сроки подачи документов кандидатами. Заявки на участие в конкурсе подаются через прокурора Республики (который также представляет список документов и необходимые бланки) при суде большой инстанции по месту жительства кандидата в течение первого квартала каждого календарного года. Экзамены на допуск к конкурсу (письменные) проходят в первых днях сентября. Вступительные экзамены (устные экзамены, экзамены по физкультуре и языку) проходят с начала ноября по конец декабря. Их результаты оглашаются в конце каждого года.

Что касается программы конкурса для студентов⁽⁷⁶⁾, этот первый конкурс включает отборочные и вступительные экзамены, а также один факультативный экзамен. Характер и продолжительность экзаменов, также как и присваиваемые за них коэффициенты одинаковы, за исключением второго и третьего отборочных, и первого вступительного экзамена, которые отличаются для третьего конкурса.

Отборочные (письменные) экзамены заключаются в следующем:

⁽⁷⁵⁾ Более подробную информацию по этому вопросу см. на *web-caïme* <<http://www.enm.justice.fr/>>.

⁽⁷⁶⁾ По этому вопросу см. *Web-caïm* <http://www.enm.justice.fr/concours/concours_enm/programme.htm>.

- a) сочинение по социальным, юридическим, политическим, экономическим и культурным аспектам современного мира (для его написания предоставляется 5 часов),
- b) сочинение по вопросам гражданского права (для его написания предоставляется 5 часов),
- c) сочинение на тему, связанную, на выбор кандидата (указывается при подаче заявления на конкурс), с вопросами уголовного права (общего и специального), либо с вопросами общественного и европейского права (для его написания предоставляется 5 часов),
- d) синтетическая записка на основе документов по юридической проблематике (для ее написания предоставляется 5 часов).

Что касается вступительных экзаменов, то они включают:

- a) собеседование с комиссией либо в виде размышлений по одной из тем, связанных с социальными, юридическими, политическими, экономическими и культурными особенностями современного мира, либо, на выбор кандидата, комментарий текста общего характера (на подготовку кандидатам предоставляется 1 час, собеседование длится 30 мин.),
- b) устный опрос (15 мин.) по торговому или по административному праву (на выбор кандидата, указанный в заявке на конкурс),
- c) устный опрос для каждого кандидата по теме, не вошедшей в третий письменный экзамен (15 мин.),
- d) устный опрос по организации судебной системы и административной юрисдикции, уголовной, гражданской и административной процедуре (15 мин.),
- e) устный опрос по социальному праву (15 мин.),
- f) устный экзамен по одному из живых иностранных языков, включающий перевод текста и собеседование. Список языков установлен постановлением министра юстиции (немецкий, английский, классический и современный арабский, испанский, итальянский и русский) (30 мин.),
- g) экзамен по физической культуре, порядок проведения которого установлен хранителем печати, министром юстиции.

Кандидаты, не допущенные к этому экзамену медкомиссией, освобождаются от него решением председателя экзаменационной комиссии. В этом случае им выставляется средняя оценка, от полученных на всех прочих экзаменах с учетом применяемых коэффициентов. Эта оценка не может, однако, превышать, среднего показателя по всем кандидатам, сдававшим экзамен по физкультуре.

20. Краткий обзор Национальной Школы Судей, ее история.

Национальная Школа Судей обеспечивает начальную подготовку будущих членов судейского корпуса, а также непрерывную подготовку уже действующих судей. Учрежденная постановлениями о статусе судейского корпуса от 22 декабря 1958 г. и от 7 января 1959 г., под названием Национальный Центр Юридических Исследований, и переименованная в

Национальную Школу Судей органическим законом от 16 июля 1970 г., школа, как и регламентирующие ее деятельность тексты (в частности декрет № 72-355 от 4 мая 1972 г.), претерпела с течением времени заметные изменения, всякий раз лучше адаптируясь к возложенным на нее задачам. Государственное заведение административного характера, Школа находится в ведении министра юстиции. Национальную Школу Судей возглавляет административный совет в составе 24 членов и Директор, назначаемый из числа судейского корпуса⁽⁷⁷⁾. Директору помогает команда из 8 судей, полномочия которой практически полностью покрывают сферу деятельности Школы: начальная подготовка, непрерывная подготовка, управление, включая организацию конкурсов⁽⁷⁸⁾.

Для продвижения и реализации в рамках начальной подготовки простой, но сбалансированной педагогической программы, ставящей как практические (обучение практическим навыкам) так и долгосрочные цели (размышления и роли и задачах судей) Е.Н.М. очень быстро столкнулась с необходимостью сформировать постоянный преподавательский корпус. Это было сделано уже в 1971 г. и сегодня к Школе прикомандировано (на срок 3 года, который может быть продлен) около 30 судей, преподающих различные дисциплины. Четверо из них прикомандированы целевым назначением: двое – для развития программ непрерывного образования, один – к международному департаменту, и последний – для обеспечения контактов с исследовательскими и университетскими центрами. Недавно Национальной Школе были приданы еще два судьи, чтобы с одной стороны – для усиления международного департамента, с другой – для создания ресурса, направленного на улучшение внешних и внутренних коммуникаций,

⁽⁷⁷⁾ По распределению полномочий см. измененный декрет от 4 мая 1972 г. статьи с 1 по 9.

⁽⁷⁸⁾ Вот некоторые данные о структуре Национальной Школы Судей

А. Управление Национальной Школой Судей (статья 1 декрета № 72-355 от 4 мая 1972 г.):

Национальная Школа Судей, - государственное учреждение административного характера, управляется Административным советом и Директором.

1. Административный совет

Статья 8 измененного декрета № 72-355 от 4 мая 1972 г.:

«Административный совет принимает решения по вопросам, вынесенным на его рассмотрение Хранителем печати, министром юстиции. Его мнение является обязательным при решении всех вопросов, связанных с организацией и деятельностью Школы.

Он выносит постановление по внутреннему регламенту Школы, который устанавливается Директором и подлежит обязательному утверждению Хранителем печати, министром юстиции.

Он также выносит решения по:

1°) всем вопросам, относящимся к его компетенции в применении действующих законодательных или регламентных актов, а именно статей с 14 по 25 декрета от 10 декабря 1953 г. и со 151 по 180 декрета от 29 декабря 1962 г..

2°) ежегодному докладу Директора о деятельности Школы и ее административном и финансовом функционировании, до его представления Хранителю Печати, министру юстиции.

Решения Административного совета вступают в силу и подлежат исполнению по истечении одного месяца со дня их представления Хранителю печати, министру юстиции, если только не будут опротестованы последним.

Тем не менее, решения касающиеся бюджета и его изменений, финансовых счетов и займах, только после утверждения Хранителем печати, министром юстиции и министром экономики и финансов. Эти министры могут освободить от обязательного утверждения отдельные решения, касающиеся изменений в бюджете.

В. Обучение в Национальной Школе Судей (статья 41 измененного декрета № 72-355 от 4 мая 1972 г.).

Обучение в Школе осуществляется:

1° - Преподавателями-лекторами, назначенными в применение положений пункта 1-бис измененного декрета № 59-372 от 23 июня 1959 г..

Судьями-делегатами по обучению (на уровне Апелляционных судов) и руководителями центров стажировок (на уровне судов большой инстанции), которые обеспечивают организацию судебных стажировок и приравниваются к преподавателям-лекторам.

2° - «Внешними» преподавателями, которых имеет право привлекать Директор.

популяризацию разнообразия учебных программ, предлагаемых Школой в рамках как начальной, так и непрерывной подготовки. Сегодня в школе работают около 140 человек, в т.ч. 32 судьи, занимающихся как управленческой, так и преподавательской деятельностью.

Бюджет Школы достиг в 2001 г. 207 миллионов франков, 165 из которых составляют фонд оплаты труда персонала, включая и студентов. Распределение выделенных кредитов осуществляется Школой самостоятельно. Ее финансирование включено в бюджет Министерства юстиции. С 6 апреля 1960 г., в соответствии с решением о децентрализации, Национальная Школа Судей расположена в Бордо⁽⁷⁹⁾. Она существует и развивается в этом региональном центре. Тем не менее, Школа имеет свое отделение в Париже⁽⁸⁰⁾, где расположены, в частности, управление непрерывного образования и международный департамент.

Международный департамент содействует профессиональной подготовке будущих судей из других стран, особенно тех, с которыми Франция имеет соглашения о техническом сотрудничестве в судебной области, информации и повышению профессиональной квалификации судей из этих стран. Эта учебная работа, субсидируемая Министерством сотрудничества, позволила поднять авторитет Франции и ее судебной системы не только в исторически связанных с ней франкоязычных государствах, но и в странах, которые в силу их истории и культуры могли бы выбрать другие ориентиры, таких как Египет, Япония, Корея, страны Южной Америки, или, в последнее время, страны Восточной Европы. Если повышение квалификации иностранных судей чаще всего проходит в Париже, то начальная подготовка иностранных аудиторов проходит в Бордо, наравне с их французскими коллегами. Фактически, они просто присоединяются к уже набранному потоку.

Специфика Е.Н.М. заключается в том, что она располагает собственным корпусом преподавателей, работающих на полную ставку. Он состоит из судей, задачей которых является обучение «судебных аудиторов», организация непрерывного образования, и операции по международному сотрудничеству. Она также широко использует «приглашенных лекторов» из числа судей, адвокатов, экспертов... Ежегодно начальную подготовку в Школе проходят около 200 новых судебных аудиторов, и более 3.500 судей повышают там свою квалификацию.

21. Статус судебных аудиторов.

Вот некоторая информация о статусе судебных аудиторов.

Статус судебных аудиторов определяется:

- a) измененным постановлением № 58-1270 от 22 декабря 1958 г. об органическом законе о статусе судей, а именно статьями 8 (параграфы 1 и 3), 9 (параграфы 1, 3 и 4), 10, 11 и 26,
- b) измененным декретом № 72-355 от 4 мая 1972 г. о Национальной Школе Судей, и в частности его частью III,

⁽⁷⁹⁾ Адрес: 10, rue des Frères Bonie - 33080 Bordeaux Cedex - телефон +33 (0) 5.56.00.10.10 - факс +33 (0) 5.56.00.10.99.

⁽⁸⁰⁾ Адрес: 8, rue Chanoinesse - 75004 Paris – телефон +33 (0) 1.44.41.88.20 - факс +33 (0) 1.44.41.88.21.

- c) декретом № 94-874 от 7 октября 1994 г., определяющим общие положения, применяемые стажерам государственных учреждений,
- d) законами № 83-634 от 13 июля 1983 г. о правах и обязанностях государственных служащих, и № 84-16 от 11 января 1984 г., о статусных положениях, касающихся государственной службы, и декретами, принятыми в применение этих законов.

Таким образом, судебные аудиторы попадают под действие статуса судей, статуса стажеров государственной службы, и общего статуса государственной службы.

I. Аудиторы как члены судейского корпуса. Судебные аудиторы являются в первую очередь членами судейского корпуса. Они приводятся к присяге, и подчиняются режиму сохранения профессиональной тайны. Они ни коим образом не могут быть освобождены от принесенной присяги «во всем вести себя достойно и лояльно, как подобает судебному аудитору». Статья 9 постановления от 22 декабря 1958 г. предусматривает также полную, частичную или временную несовместимость функций судебного аудитора с исполнением политических мандатов:

- a) полная несовместимость с исполнением мандатов в Национальном или Европейском Парламенте и в совете по экономическим и социальным делам,
- b) ограниченная несовместимость с исполнением мандатов регионального, генерального или муниципального советника на территории той юрисдикции, к которой принадлежит судебный аудитор (Бордо, и города в которых проходят стажировки),
- c) временная (в течение пяти лет) несовместимость с исполнением, или выставлением своей кандидатуры на высокие государственные должности в округах, где судебный аудитор работал, за исключением мандата представителя в Европарламенте.

Кроме того, для судебных аудиторов недопустимы любые решения политического характера, любое проявления враждебности и неуважения к республиканским принципам и формам правления, любые согласованные действия способные остановить или помешать работе юрисдикций. Также несовместимы с ограничениями, налагаемыми на судебных аудиторов их должностью (статья 10, постановления от 22 декабря 1958 г.), любые демонстрации политического свойства. Любое несоблюдение или уклонение судебного аудитора от исполнения этих обязательств может повлечь применение дисциплинарных санкций, предусмотренных статьями с 59 по 65 декрета от 4 мая 1972 г. (порицание, предупреждение, временное исключение, окончательное исключение); любое несоблюдение профессиональной тайны может повлечь за собой уголовное преследование. С другой стороны, в применение статьи 11 постановления от 22 декабря 1958 г., судебные аудиторы пользуются защитой от угроз и агрессии любого рода, жертвой которых они могут стать в связи с выполнением, или по причине их должности.

Статья 19 постановления от 22 декабря 1958 г. определяет сферу полномочий и компетенций судебных аудиторов, в рамках судебных стажировок, когда они участвуют, под ответственность судей, в судебной деятельности, не имея, однако, права подписи. В частности, они могут:

- a) помогать судебному следователю во всех следственных действиях,
- b) помогать судьям прокуратуры в исполнении их функций,
- c) участвовать на правах ассоциированного члена с совещательным голосом в заседаниях гражданских и уголовных судов,
- d) устно представлять этим судам свои соображения и заключения,
- e) присутствовать при принятии решений судами присяжных.

Кроме того, статья 63 закона № 90-1259 от 31 декабря 1990 г., реформирующего деятельность представителей ряда судебных и юридических профессий, предусматривает, что в рамках стажировок в адвокатских конторах, судебные аудиторы могут выступать на судебных процессах вместо руководителя стажировки и под его контролем, т.е. выступать с защитными речами. Организация судебных стажировок относится к компетенции соответствующего под-управления. Они организуются под его контролем судьями-делегатами по образованию и директором центра стажировок.

II. Судебные аудиторы подчиняются также статусу государственных служащих. В этом качестве к ним применяется общий принцип госслужбы, согласно которому денежное содержание является оплатой «выполненной службы». В свою очередь «выполнение службы» судебным аудитором оценивается по посещению им учебных и иных занятий, предусмотренных педагогической программой и руководством Е.Н.М., это относится, в частности к судебным стажировкам, организуемым судьями-делегатами по образованию и директором центра стажировок. В связи с этим необходимо подчеркнуть, что судебные аудиторы не имеют права заниматься никакой другой оплачиваемой или профессиональной деятельностью, будь то в государственных или в частных структурах, включая и преподавательскую деятельность в любом виде и качестве. С другой стороны, они имеют право без каких-либо предварительных уведомлений заниматься научной, литературной и любой другой творческой деятельностью.

A. Оправданные пропуски

Уважительными причинами, по которым судебные аудиторы могут пропускать или не участвовать в предусмотренной программой деятельности являются:

- a) отпуск,
- b) листок временной нетрудоспособности (больничный) или декретный отпуск,
- c) разрешение на временное отсутствие,
- d) осуществление профсоюзных прав.

1. Ежегодные отпуска

Как государственные служащие, судебные аудиторы имеют право на пять недель оплачиваемого отпуска в год.

2. Болезнь и декретный отпуск

Применяемый к судебным аудиторам режим отпусков определяется статусом государственной службы и статьей 34 закона № 84-16 от 11 января 1984 г., с учетом особых положений, относящихся к статусу стажеров госслужбы. Они имеют права:

- a) на отпуск по болезни, при том, что суммарная продолжительность таких отпусков не должна превышать трех месяцев в каждый 12-месячный период,
- b) на длительный отпуск по болезни (продолжительностью не более трех лет) в случае должным образом засвидетельствованных заболеваний, предусмотренных декретом № 72-204 от 28 февраля 1979 г. и включенных в соответствующий список,
- c) на длительный отпуск по болезни (продолжительностью до пяти лет) при туберкулезе, душевных болезнях, полиомиелите и раковых заболеваниях,
- d) на декретные отпуска, отпуска по рождению ребенка (для отцов) и отпуска в связи с усыновлением, если соблюдены необходимые условия.

Все документы о временной нетрудоспособности или беременности должны передаваться администрации Школы в течение 24 часов. Во время обучения в Бордо, листки временной нетрудоспособности, должным образом медицински заверенные и оформленные на соответствующем бланке службы социального страхования, передаются или направляются по почте в педагогический отдел, во время судебных стажировок – директора центра стажировок.

3. Разрешения на временное отсутствие

Судебные аудиторы, в отличие от судей, пользуются недельными разрешениями на временное отсутствие по случаю рождественских и пасхальных праздников. Кроме того, в особых случаях им могут предоставляться специальные разрешения на временное отсутствие заместителем директора по учебной работе или директором центра стажировок.

Такие разрешения предоставляются в применение циркуляра Министерства государственной службы от 23 марта 1050 г., в следующих случаях:

- a) свадьба аудитора: пять дней,
- b) смерть или тяжелая болезнь супруга, родителей или детей: три дня.

4. Отсутствие в связи с осуществлением профсоюзных прав

Освобождение от служебных обязанностей (для исполнения профсоюзного мандата) регламентируемое статьями с 16 по 19 декрета № 82-447 от 25 мая 1982 г., не распространяется на судебных аудиторов, которые являются стажерами, проходящими подготовку (межминистерский циркуляр от 18 ноября 1982 г, Шс 3). С другой стороны, судебные аудиторы, являющиеся работниками профсоюзов могут получить разрешение на временное отсутствие с случаях, предусмотренных статьями 13, 14 и 15 вышеупомянутого декрета, для участия в заседаниях профсоюзных органов, съездах и т.д. Обращаться за такими разрешениями необходимо либо к заместителю директора по учебной работе, либо, во время судебных стажировок, к директору центра стажировок.

Согласно статье 60 внутреннего регламента «Во время обучения в Школе пропуски фиксируются в журнале посещений». Отсутствие аудитора, без уважительной причины из числа приведенных выше, является

дисциплинарным нарушением, и может привести к лишению выплат за стажировку и денежного содержания и за поупущенные дни.

В. Денежное содержание

В вознаграждение за «выполненную службу» судебные аудиторы получают денежное содержание.

1. Индексированное денежное содержание.

Судебные аудиторы получают ежемесячное денежное содержание согласно индексу 354 с едиными для госслужащих надбавками за иерархическую должность. Территориальная зона Бордо не предусматривает выплату квартирных надбавок (декрет № 85-1148 от 24 октября 1985 г.). Помимо денежного содержания аудиторы могут получать различные семейные пособия. Денежное содержание и все надбавки к нему начисляются аудитору со дня зачисления в Национальную Школу Судей, и вплоть до момента получения им судейской должности⁽⁸¹⁾. Твердо установленные ежемесячные надбавки рассчитываются исходя из стажа на предыдущем месте работы (при этом учитывается не более 8 последних лет) и числа индексных очков по нисходящей за семилетний период⁽⁸²⁾. Разумеется, на судебных аудиторов распространяются все надбавки и повышения общие для государственных служащих⁽⁸³⁾.

III. Судебные аудиторы как стажеры государственной службы. Судебные аудиторы попадают также под действие статуса стажеров госслужбы. В этом качестве они не могут, например, быть откомандированы или приданы другой госструктуре. Они могут по личным мотивам получить отпуск без сохранения содержания продолжительностью не более трех месяцев. С другой стороны, так как во время обучения аудиторы получают

⁽⁸¹⁾ Нужно отметить, что в применении положений статьи 55 измененного декрета № 72-355 от 4 мая 1972 г. о Национальной Школе Судей, аудиторы, являвшиеся на момент их поступления в Е.Н.М. действительными государственными служащими, работавшие в коммунальных службах заморских территорий или в государственных учреждениях, считаются откомандированными с предыдущего места работы на весь период обучения.

⁽⁸²⁾ Более подробную информацию по этому вопросу см. на *web-cûme* <http://www.enm.justice.fr/formation_initiale/guide/statut.htm>. В дополнение к денежному содержанию и фиксированным ежемесячным надбавкам могут добавляться, в зависимости от индексной ситуации, остаточные компенсационные выплаты, с тем, чтобы общая сумма соответствовала индексу денежного содержания по предыдущему месту работы; это относится в основном к судебным аудиторам, уже состоявшим на госслужбе.

⁽⁸³⁾ Во время обучения аудиторы могут также получать выплаты за проходимые ими стажировки.

Если обучение проходит в городе, который не являлся местом проживания аудитора до поступления в Школу (а для аудиторов из числа госслужащих – местом их предыдущей работы), аудиторы получают ежедневные пособия, предусмотренные декретом № 61-555 от 31 мая 1961 г. (публикация в «Журнал оффисьель» от 4 июня 1961 г.), постановлением от 12 октября 1971 г. (публикация в «Журнал оффисьель» от 20 октября 1971 г.) и декретом № 90-437 от 28 мая 1990 г. (публикация в «Журнал оффисьель» от 30 мая 1990 г.). при этом применяются статьи 13 и 15 положения о стажировках II-C, где указывается:

- право на получение надбавок за стажировку вступает в силу если стажировка проходит за пределами коммуны администрации стажера, и за пределами коммуны его проживания.

- как одна коммуна рассматриваются:

а) – коммуны, входящие в крупные городские агломерации, разграниченные в ходе последней переписи населения, проводимой INSEE,

б) – Париж и коммуны департаментов Верховья Сены, Сена – Сен-Дени и Долина Марны. Нужно однако напомнить, что многие коммуны департаментов «большой короны Парижа» (Ивелин, Эссон, Сена и Марна и Долина Уазы) рассматриваются INSEE как входящие в городскую агломерацию Парижа. Таким образом, судебные аудиторы, проживавшие до назначения в этих семи департаментах, и желающие пройти стажировки (в т.ч. судебные) в Парижском регионе, рискуют не получить соответствующих выплат. Исходя из изложенного, аудиторам рекомендуется предварительно выяснить в финансовой службе школы, какие возможности открывает та ли иная стажировка.

В порядке эксперимента Е.Н.М. была разрешена гибкая интерпретация данного декрета, что учтено в приведенном описании режима выплат. Выплаты за стажировку не распространяются на ежегодный пятидневный отпуск, ни на недельные периоды «временного отсутствия» в Рождественские и Пасхальные праздники.

денежное содержание, по его окончании и до назначения на должности судей, они обязуются отработать на государственной службе не менее 10 лет.

Точно также, любой аудитор, покидающий Е.Н.М. обязан возместить все денежное содержание, включая надбавки, полученное им за период обучения. Он может, тем не менее, просить хранителя печати, министра юстиции освободить его от этой обязанности. Решение принимается на основании предложения Директора Школы, с учетом мнения административного совета.

22. Начальная подготовка в Национальной Школе Судей.

Начальная подготовка будущих членов судейского корпуса является первой и основной задачей Национальной Школы Судей. Она включает в себя теоретическое обучение в Бордо, а также судебные и внесудебные стажировки. Каждый выпуск проходит обучение по программе, принятой административным советом Школы на основе проекта, разработанного дирекцией и преподавательским составом. Преподавание в Национальной Школе Судей осуществляется собственным корпусом преподавателей-лекторов, из числа прикомандированных к школе судей, а также приглашаемыми ей внешними преподавателями. Преподаватели могут использовать в работе следующие педагогические средства:

- a) Аудиовизуальные средства. Национальная Школа судей располагает аудиовизуальным залом, при том, что малый амфитеатр верхнего зала Башни Миним, также как и новые залы нового здания оборудованы для симуляции судебных процессов или любых других показов. Школа располагает достаточным количеством телевизоров, видеокамер, видеоманитофонов и мобильных видео-групп, для показа кассет и спутниковых телепрограмм, и обработки компьютерных данных. Отдельные исследования могут проводиться и оформляться в виде аудиовизуальных документов. Ограниченность имеющегося у школы оборудования не позволяет ей самостоятельно снимать фильмы; хотя возможна аренда необходимого дополнительного оборудования в рамках имеющегося финансирования. В библиотеке аудиторы могут получить и даже просмотреть видеокассеты. Для этой цели там установлен видеоманитофон с монитором, находящиеся в распоряжении аудиторов, так же как и инструкция по их применению.
- b) Компьютерные средства. Национальная Школа Судей предусматривает специальную программу, с тем, чтобы привлечь будущих судей к информатике. Политика Школы в отношении использования Судебными аудиторами ПК изложена в памятной записке, прилагаемой к вашему досье.
- c) Библиотека. В фонде библиотеки школы содержится около 30.000 томов, и она получает более двухсот наименований различных периодических изданий. Предназначенная, в первую очередь, для пополнения и обновления юридических познаний судебных аудиторов, она содержит коллекции основных сборников

юридических тестов и юридических журналов, а также многочисленные современные издания; охватывая правовые и судебно-правовые исследования, она содержит также материалы по различным областям права: гражданскому и коммерческому, уголовному, публичному и административному, сельскохозяйственному и трудовому праву, международному, и в особенности, праву Европейского Сообщества. Кроме того библиотека содержит большое количество изданий по общественным и гуманитарным наукам. Два установленных там компьютерных терминала позволяют осуществлять поиск книг по автору, названию или теме.

Теперь, рассмотрим в качестве примера программу начальной подготовки набора 2001 г.⁽⁸⁴⁾.

Начальная подготовка делится на два периода, первый, т.н. общая подготовка, посвящен изучению функционирования судебной системы в целом, второй – более технический, ориентирован на конкретную сферу и предназначен для интенсивной подготовки аудитора к первой выбранной им должности. Каждый из этих периодов включает общую для всех учебную фазу, и фазу стажировки.

- а) Первый период (общая подготовка): с 4 января 2001 г. по февраль 2003 г.
- Фаза I: с 4 января по конец декабря 2001 г.:
 - Обсуждение внешней стажировки: 4 и 5 января 2001.
 - Прием в Бордо. 29 января по 2 февраля 2001 (Национальная Школа Судей): приведение к присяге и подготовка внешней стажировки.
 - Ознакомительная стажировка в судах: 5 по 9 февраля (или 5 по 16 февраля, для аудиторов выезжающих за границу); эта стажировка, задуманная как быстрое но конкретное ознакомление с функционированием судебной инстанции, должна раскрыть разные функции судей.
 - Внешняя стажировка: 12 февраля по 20 апреля 2001; эта непрерывная стажировка продолжительностью два с половиной месяца проходит в не судебных инстанциях, либо на государственном или частном предприятии, желательно в его службе или структуре, отвечающей за экономический и социальный сектор, либо в органах госадминистрации или местного самоуправления, либо за рубежом.
 - Общая учеба в Бордо: 23 апреля - 27 июля, 3 сентября - 14 декабря 2001; этот период теоретического обучения должен дать судебным аудиторам возможность наиболее полно понять функционирование всего комплекса судебных институтов, не только с точки зрения роли судьи в общественной жизни, но и значение различных профессиональных действий, обуславливающих его вмешательство, независимо от должностных полномочий. Он включает изучение различных предметов, цель которых – ознакомление с общими для всех

⁽⁸⁴⁾ См. *Web-caüm*: <http://www.enm.justice.fr/formation_initiale/pedagogie/2001/plan.htm>.

должностей профессиональными действиями и их методологией, формирование культуры понимания функционирования судебных институтов. Используемые методики преподавания – работа по группам, лекции и рабочие мастерские способствуют активному вовлечения в учебный процесс аудиторов.

- Фаза II: январь 2002 по февраль 2003.
 - Судебные и прочие стажировки. Эта фаза позволяет аудиторам конкретизировать, основываясь на уже полученных знаниях, понимание организации и функционирования судов. Она включает с одной стороны – стажировки на всех должностях, которые аудитор сможет занять по окончании школы; с другой – стажировки во внешних службах, деятельность которых так или иначе связана с такими должностями, и, наконец, в адвокатской конторе. Стажировка в адвокатской конторе длится два месяца (январь и февраль 2003) и предполагает ответственную позицию стажера. Последний, в частности, имеет право выступать в судах.
 - Выпускной экзамен: февраль 2003.
- b) Второй период (специализированная подготовка) с марта по сентябрь 2003.
 - Фаза I: март 2003: должностное совершенствование. Поскольку уже имел место выбор должностей, аудиторы разбиваются на группы, в зависимости от их будущих функций. Этот период обучения сосредоточен на целевой подготовке к работе на первой судебской должности. С методологической точки зрения он включает исследовательскую работу, семинары и лекции.
 - Фаза II: с апреля по август 2003: стажировки перед назначением. Аудиторы проходят стажировки в судах, на должностях, которые они будут занимать в дальнейшем, а также краткосрочные стажировки с специализированных службах, связанных с этими должностями.
 - Сентябрь 2003: начало работы.

23. Оценка учебного периода и судебной стажировки; классификационный экзамен.

Статья 21 измененного постановления № 58-1270 от 22 декабря 1958 г. Предполагает, что специальная комиссия составляет рейтинговый список судебных аудиторов, которые были признаны способными к выполнению, по окончании Школы, судебных функций. Эта же комиссия готовит для каждого «допущенного» аудитора рекомендацию, относительно предпочтительных для него должностных обязанностей на первом месте работы. Декрет о Национальной школе судей № 72-355 от 4 мая 1972 г. Оговаривает, что рейтинговый список судебных аудиторов составляется комиссией на основании средних оценок, полученных в период обучения (с коэффициентом 10) и стажировок (с коэффициентом 12), и результатов экзамена (с коэффициентом 6).

Порядок выставления оценок в период учебы и стажировок определяется внутренним регламентом Школы, который предполагает, что

эти оценки регулярно сообщаются аудиторам посредством аттестационной сетки, вид и форма которой устанавливаются директором, по представлению педагогической комиссии и после одобрения административным советом.

Что касается системы аттестации в учебный период, оценка работы аудиторов может принимать различные формы (собеседования и др.) и базироваться на различных источниках (письменные и устные работы, деловые игры и т.д...). В итоге, она выражается во внесении в соответствующую сетку различными преподавателями подробных оценок по всем видам деятельности (внешние стажировки, рассмотрение судебного случая, теоретическая учеба). Отчет о внешней стажировке и его представление на собеседовании служат основой для соответствующей оценки, выносимой двумя преподавателями⁽⁸⁵⁾.

Письменная работа и итоговый отчет каждой группы о работе по «рассмотрению судебного случая», служат основанием для общей оценки всей группе. Эта оценка выставляется двумя преподавателями, в т.ч. лектором, который курирует эту группу. Теоретические занятия также дают почву для подробной оценки ведущим их преподавателем каждого студента.

Все эти оценки группируются заместителем директора по учебной работе, который готовит на их основе предложения по оценкам, предусмотренным декретом от 1972 г. Их обсуждение при участии преподавателей и аудиторов, делегированных в административный совет, обеспечивает объективность и прозрачность. Одновременно с предложением по оценке, выраженной численным коэффициентом, заместитель директора по учебной работе готовит синтетическое заключение по работе каждого судебного аудитора (отчеты о стажировках, рассмотрение судебного случая, теоретическая учеба). Эта система позволяет выставление более гармоничных оценок благодаря единому органу, выносящему предложения. Он обеспечивает тесную связь между собственно оценкой, по определению выраженной одной стабильной цифрой, и достижениями и прогрессом аудитора за период обучения, которые, также по определению, являются показателем эволюционирующим. Эта практика сочетается с системой оценки стажировок, где применяются те же принципы. Анализ и проставление оценок обеспечивают максимально широкую информированность аудиторов и гарантируют возможность диалога с выносящими оценку преподавателями. Обмены между преподавателями и аудиторами, касающиеся оценок их работы и достигнутых успехов, происходят по мере необходимости во время всего срока обучения. Заполняемые преподавателями оценочные таблицы, также как и предложения зам.директора по учебной работе и его синтетические заключения также сообщаются аудитору, который имеет возможность присовокупить к ним собственные замечания.

Переходя к системе оценок судебной практики, нужно отметить, что она руководствуется следующими принципами:

⁽⁸⁵⁾ Для аудиторов, набранных в применение статьи 18-1 постановления от 22 декабря 1958 г., отчет о внешней стажировке заменяется докладом по теме, одобренной Школой, и касающейся экономического, институционального, социального или культурного окружения судебной инстанции. Этот доклад оценивается двумя преподавателями после собеседования с аудитором.

- b) дать аудитору максимум информации о том, как оценивается его работа, помогая ему таким образом определить ориентиры, необходимые для прогресса;
- c) обеспечить прозрачность оценок, дать аудитору возможность высказать свои соображения и замечания относительно отчета заключения руководителя стажировки;
- d) задать рамки педагогического диалога между аудитором и руководителем стажировки.

Индивидуальный контроль работы аудитора организован следующим образом:

- a) Оценка, проводимая руководителем стажировки позволяют каждому судье высказать мнение о стажировке судебного аудитора в его службе. Каждый из преподавателей непосредственно сообщает судебному аудитору о своих заключениях, и по окончании стажировки передает ему их копию. Оригинальное заключение направляется директору центра стажировок и, по его просьбе, судье, ответственному за обучение. Эти документы не служат основанием для оценки, выраженной цифровым коэффициентом. Они не сообщаются в Школу и не включаются в личное дело аудитора. Тем не менее, последний имеет право использовать оценки руководителей стажировок как приложение к апелляциям по предшествующим оценкам и заключениям. Эти документы должны также прилагаться к досье в случае предложений школы об исключении или повторном прохождении курса.
- b) Промежуточные синтетические заключения директора центра стажировок готовятся три раза, в мае, октябре и декабре. Они основываются на заключениях руководителей стажировок, куда включаются все замечания, имевшие место во время стажировки, и не выражаются численной оценкой. После ознакомления с ними аудитора, которому передается копия, директор центра стажировок передает эти документы судье, ответственному за подготовку. Тот, после ознакомления визирует их, и направляет в Школу, в сопровождении всех замечаний, имеющих место в ходе практики.
- c) Заключение судьи, ответственного за подготовку, готовится им по окончании стажировки. Оно является результатом обсуждения, где председательствует этот судья (апелляционного суда), и присутствуют все судьи, имевшие отношение к подготовке аудитора. Это заключение представляет собой синтез всех оценок, наблюдений и замечаний, имевших место в ходе стажировки, и не выражается численным коэффициентом. После ознакомления с ним аудитора заключение направляется в Школу.

На основании заключений судей, ответственных за подготовку и после обсуждения с участием всех работников центра стажировок и аудиторов, делегированных в административный совет Школы, заместители директоров по стажировкам выносят предложение по оценкам, выраженным цифровыми коэффициентами, которые сопровождаются синтетическими комментариями. На все этапах этого процесса судебные аудиторы имеют право и возможность высказывать руководству центра стажировок и Школы

их замечания и соображения, которые вносятся в соответствующие графы используемых формуляров.

Заключения руководителей стажировок и директоров центра стажировок преследуют цель содействовать профессиональному росту аудиторов. Заключение судьи, ответственного за подготовку, помимо этого имеет целью подготовить мотивацию для оценки, выраженной цифровым коэффициентом.

По окончании периода учебы и стажировок, окончательная оценка определяется директором Школы и директором руководителем начальной подготовки на основании предложений заместителей директора по учебной части и по стажировкам. Если по итогам оценок работы аудитора в период обучения есть основания для сомнений в его компетентности как судьи, или же имеются проблемы в исполнении одной или нескольких функций, которые, тем не менее, не ставят под вопрос его компетентность в целом, помимо оценки готовится специальная записка для комиссии. Это заключение предварительно сообщается аудитору, который может приложить ему свои замечания. Передаваемый на рассмотрение комиссии «педагогический дневник» включает, помимо промежуточных синтетических заключений и отчета ответственного сотрудника центра стажировок, оценки учебного периода и стажировок, а также замечания и заключения, на которых они основываются, и, при необходимости, специальную записку, сопровождающую окончательную оценку.

Включение судебных аудиторов в состав судейского корпуса в качестве судей, происходит по окончании учебы, после официального заключения комиссии об их компетентности, которое является итогом классификационного экзамена. Этот экзамен, предусмотренный статьей 21 органического закона включает три части:

- a) письменный экзамен включает подготовку в течение шести часов решения из области гражданского права (коэффициент 2),
- b) двадцатиминутный устный экзамен заключается в обвинительной речи по уголовному делу (коэффициент 2). Время на подготовку к экзамену – четыре часа,
- c) второй устный экзамен заключается в пятнадцатиминутном собеседовании с членами комиссии (коэффициент 2).

К итоговой оценке за экзамен (с применением коэффициента 6) прибавляются оценки за период обучения (с применением коэффициента 10) и за стажировки (с применением коэффициента 12).

После экзамена аудиторы могут:

- a) быть признанными готовыми к исполнению судейских должностей,
- b) получить рекомендацию повторить последний год обучения,
- c) быть отстраненными от судейских функций.

В первом случае комиссия сопровождает свое решение о компетентности каждого из аудиторов рекомендацией относительно *recommandation* предпочтительного первого назначения. Затем аудиторы выбирают, в порядке их классификации, вакантные должности из списка, учрежденного руководством судебной службы. Этот выбор предоставляется на заключение компетентному органу Высшего совета судей (при этом

должности судей подлежат его утверждению, должности работников прокуратуры сообщаются для сведения).

ГЛАВА V

НАБО И НАЧАЛЬНАЯ ПОДГОТОВКА СУДЕЙ В ДРУГИХ ОСНОВНЫХ ЕВРОПЕЙСКИХ СИСТЕМАХ

СОДЕРЖАНИЕ: – 24. Германия. – 25. Австрия. – 26. Нидерланды. – 27. Бельгия. – 28. Люксембург. – 29. Испания. – 30. Португалия. – 31. Греция. – 32. Англия. – 33. Ирландия. – 34. Скандинавские страны.

24. Германия.

Основной особенностью немецкой системы⁽⁸⁶⁾, тем, что столь заметно отличает ее от практик набора и подготовки судей в остальных странах Европы, является отсутствие какой-либо специальной начальной подготовки для судей. С другой стороны, в соответствии с прусской моделью, распространившейся в XIX веке по всей Германии, все представители юридической профессии (судьи, адвокаты, нотариусы) должны были пройти общий для всех базовый курс обучения⁽⁸⁷⁾, для которого были характерны четыре основополагающие особенности. Фактически, речь идет о двухступенчатом образовании (*zweiphasige Ausbildung*). Оно включает университетский курс и практическую подготовку. Каждый из этих этапов завершается экзаменом, но получить квалификацию судьи, адвоката или нотариуса можно лишь после сдачи второго из них⁽⁸⁸⁾.

Вот основные этапы этого пути. Кандидат должен отучиться определенное время на юридическом факультете одного из высших учебных заведений Федеративной Республики Германия; затем – сдать «первый государственный экзамен для представителей юридических профессий», (*Erste Juristische Staatsprüfung*); после этого – пройти двухгодичную

⁽⁸⁶⁾ См. STAATS, *Einleitung*, in *Deutsches Richtergesetz, Materialien zu Politik und Gesellschaft in der Bundesrepublik Deutschland*, Bonn, 1993 г., стр.5; FENGE, *Die Zukunft der Juristenausbildung im Europa von morgen*, немецкий доклад на коллоквиуме «Юридическое образование в завтрашней Европе», организованном Комиссией Европейских Сообществ в Метце 28-29 октября 1994 г., стр.6 и далее. См. также THOMAS, *Richterrecht*, Köln, 1986 г.; BASEDOW, *Juristen für den Binnenmarkt - Die Ausbildungsdiskussion im Lichte einer Arbeitsmarktanalyse*, in *NJW*, 1990 г., стр.959 и далее; COING, *Europäisierung der Rechtswissenschaft*, in *NJW*, 1990 г., стр.937 и далее; MARTINEK, *Keine 'Angst vor Europa' - Plädoyer für eine Ausbildung mit Augenmaß*, in *JZ*, 1990 г., стр.795 и далее; WASSERMANN, *Welche Maßnahmen empfehlen sich - auch im Wettbewerb zwischen Juristen aus den EG-Staaten - zur Verkürzung und Straffung der Juristenausbildung?*, in *NJW*, 1990 г., стр.1877 и далее; WILLOWEIT et GROBFELD, *Juristen für Europa*, in *JZ*, 1990 г., стр.606 и далее; GRUNSKY, *Juristenausbildung in Deutschland*, in *Anwaltsberuf und Richterberuf in der heutigen Gesellschaft*, Baden-Baden 1991 г., стр.209 и далее; HESSE, *Juristenausbildung im Reich der Fiktionen*, in *JZ* 1991 г., стр.129 - 131; FÜRST, *Richtergesetz*, Berlin, 1992 г.; GRESSMANN, *Germany*, in *Traité d'organisation judiciaire comparée*, стр.153 и далее; STAATS, *Rapport*, in COUNCIL OF EUROPE / CONSEIL DE L'EUROPE, *La formation des juges et des magistrats du parquet en Europe*, стр.9-12; GAS, *La formation et le recrutement des magistrats du siège et du parquet en Allemagne*, октябрь 2000 г., на [web-caïme: <http://www.enm.justice.fr/centre_de_ressources/dossiers_reflexions/justice_politique/allemanne.htm#1>](http://www.enm.justice.fr/centre_de_ressources/dossiers_reflexions/justice_politique/allemanne.htm#1).

⁽⁸⁷⁾ Уже упоминавшийся GAS, *La formation et le recrutement des magistrats du siège et du parquet en Allemagne*, отмечает, что «Святая святых немецкой системы – это юрист-универсал (*Einheitsjurist*), иными словами – нет различий в подготовке людей различных юридических профессий».

⁽⁸⁸⁾ Уже упоминавшийся GAS, *La formation et le recrutement des magistrats du siège et du parquet en Allemagne*.

«подготовительную службу» (*Vorbereitungsdienst*); и наконец - сдать «второй государственный экзамен для представителей юридических профессий» (*Zweites Juristisches Staatsexamen*). В общих чертах, процесс подготовки юристов прописан в федеральном законе о судебной системе (*Deutsches Richtergesetz, DRiG*) от 8 сентября 1961 г., однако особенности учебных программ оговариваются местными законами земель (*Länder*) входящих в состав федерального государства.

Согласно параграфу 5а *Richtergesetz*, кандидаты должны отучиться на юридическом факультете одного из высших учебных заведений не менее трех с половиной лет, за время которых сдать целый ряд экзаменов, в т.ч. по гражданскому праву и гражданской процедуре, уголовному и публичному праву, праву сообщества и т.д. На практике же, с учетом насыщенности программ немецких юридических факультетов (где экзамены предполагают не только теоретическую, но и практическую подготовку, а преподаватели, в отличие от их итальянских коллег, большую часть времени посвящают именно преподаванию, а не другой работе), кандидаты подходят к первому экзамену лишь после пяти (и это в среднем) лет обучения в университете. Порядок прохождения первого государственный экзамена может варьироваться в зависимости от Земли, где *Landesjustizprüfungsamt* (региональное экзаменационное бюро для представителей юридических профессий) организует его проведение. Экзамен включает устную и письменную часть. В качестве примера, можно сказать, что из 11.000 кандидатов, сдававших его в 1992 г., 22% провалились⁽⁸⁹⁾, 34% получили оценку «достаточно», 28% - «удовлетворительно», 12% «неплохо», и лишь менее 4% кандидатов оценки «хорошо» и «отлично»⁽⁹⁰⁾.

Молодой специалист, прошедший первый государственный экзамен, получает статус *Referendar* (*Refendarin*, для женщин) и зарплату служащего от своего *Land*. Пребывание в статусе *Referendariat* (их также называют *Juristischer Vorbereitungsdienst*) длится два года, в течение которых *Referendare* проходит ряд стажировок, часть из которых является обязательными (*Pflichtstationen*), а часть факультативными (*Wahlstationen*). Обязательных стажировок – четыре, а именно:

- a) несколько месяцев в суде по гражданским делам;
- b) несколько месяцев в суде по уголовным делам или в прокуратуре;
- c) несколько месяцев в государственной администрации;

⁽⁸⁹⁾ В 1995 . 27,16%; а в 1996 г. - 29,59%: см. уже упоминавшийся GRESSMANN, *Germany*, стр.157.

⁽⁹⁰⁾ На федеральном уровне первый экзамен регламентируется лишь в общих чертах, детали же отдаются на усмотрение *Länder*. Экзамен включает письменную и устную часть. Как и во Франции и Италии, чтобы быть допущенным к устному экзамену, необходимо получить некую минимальную оценку на письменном. Допуск бывших студентов к экзамену происходит не автоматически, а на основании заявлений, подаваемых в Министерство юстиции федеральных земель. Кандидатуры принимаются, если отвечает всем необходимым условиям. Что касается письменных экзаменов, то в некоторых Землях их от 7 до 8, продолжительностью по 5 часов каждый, в других – это число гораздо меньше, но в экзамен включена «домашняя работа», на которую отводится несколько недель. Каждый кандидат выбирает «опционную тему». «Домашнюю работу» он может готовить по ней, или по соответствующей «обязательной теме» (например публичное право, если опцией выбрано право сообщества, уголовное право, если опция - криминология, гражданское право, если опция – акционерное право и т.д.). Устные экзамены делятся на четыре части, включая «обязательные» темы по гражданскому, уголовному и публичному праву, и «опционную тему». Как правило, этот экзамен длится около 4 часов, при том, что одновременно экзаменуются 5 студентов (см. уже упоминавшийся GAS, *La formation et le recrutement des magistrats du siège et du parquet en Allemagne*).

d) несколько месяцев гражданской и уголовной практики в адвокатской конторе⁽⁹¹⁾.

Общая продолжительность периода обязательных стажировок составляет около двух лет. За это время *Referendare* участвуют также в теоретических курсах по различным темам. В свою очередь период факультативных стажировок длится от четырех до шести месяцев; он направлен на углубление знаний будущих юристов в отдельных специальных областях. Так, например *Referendare* могут выбрать факультативные стажировки в простых или специальных юрисдикциях, адвокатских или нотариальных конторах, профсоюзных ассоциациях, юридических службах предприятий. Предусмотрены стажировки в международных организациях (ООН, Евросоюз, Европарламент), а также в посольствах Германии или в иностранных судах и учебных центрах (таких, например, как французская E.N.M.).

По окончании этого периода *Referendar* должен сдать второй государственный экзамен. Письменные экзамены проходят после первых 19 месяцев, устные – пятью месяцами позже, т.е. по завершении последнего этапа. Нужно отметить, что возможность специализации на втором госэкзамене еще ниже, чем на первом. В Нижней Саксонии, например, фактически нет «опционных предметов». Кандидат может лишь «сосредоточиться» на теме, тесно связанной с одной из обязательных, где имеется выбор между гражданским и уголовным правом, конституционным и административным правом, экономическим и финансовым правом, и трудовым и социальным правом (§7 абз. 1 № 6 NJAG). Пять последних месяцев *Referendariat* должны быть посвящены одной из этих четырех тем, и *Referendar* пользуется относительной свободой выбора службы или учреждения, где он будет проходить подготовку в этот период. Он может провести его и за рубежом (при условии предварительного согласия высшего органа, что, впрочем, относится и к обязательным этапам). Использовать специализацию по одной из вышеприведенных тем, можно лишь на устном экзамене, путем «представления досье» (*Aktenvortrag*) которое принимается к рассмотрению как 12 % от общей экзаменационной оценки. Из сказанного очевидно, что несмотря на обсуждаемые сегодня реформы, немецкая идея *Einheitsjurist* – эдаких «юристов-универсалов» одинаково компетентных во всех областях права и прошедших одинаковую подготовку, независимо от их профессии, - остается в Германии догмой⁽⁹²⁾.

⁽⁹¹⁾ Например в нижней Саксонии, закон и постановление о юридической подготовке определяют детали (закон: *Niedersächsisches Gesetz zur Ausbildung der Juristinnen und Juristen, NJAG* ; постановление: *Verordnung zum Niedersächsischen Gesetz zur Ausbildung von Juristinnen und Juristen, NJAVO*). Согласно § 7 абз.1 *NJAVO*, этапы должны быть следующими:

- шесть месяцев в суде по гражданским делам,
- три месяца в прокуратуре,
- три месяца в государственной администрации,
- три месяца в адвокатской конторе,
- четыре месяца по выбору в одном из учреждений, приведенных выше,
- пять месяцев по выбору

(см. уже упоминавшийся GAS, *La formation et le recrutement des magistrats du siège et du parquet en Allemagne*).

⁽⁹²⁾ См. уже упоминавшийся GAS, *La formation et le recrutement des magistrats du siège et du parquet en Allemagne*. Этот автор отмечает также, что «два государственных экзамена необходимо сдавать вместе. Университетский диплом имеет значение лишь для допуска к ним, иными словами, после того, как кандидат был допущен к первому государственному экзамену, его диплом не имеет никакого веса. Дальше все зависит от экзамена»; это подразумевает, в первую очередь, что «университетский диплом не имеет собственной ценности. Во Франции, не получивший степени магистра останется

Здесь, чтобы стать судьей очень важно не просто пойти экзамен, но сдать его с хорошим результатом. Так, например, можно сказать, что в 1992 г. экзамен сдали 91% кандидатов⁽⁹³⁾, из них 41% с оценкой «достаточно», 35% с оценкой «удовлетворительно», 18% с оценкой «неплохо», 2% «хорошо» и только 0,036% с оценкой «отлично» (т.е. 3 кандидата из 8.344). Успешная сдача второго экзамена дает кандидатам *Befähigung zum Richteramt*, т.е. квалификацию, позволяющую занять должность судьи. Однако реальное назначение судей зависит от выбора Министерств юстиции каждой Земли, основывающегося на экзаменационных результатах. Таким образом, лишь сдавшие экзамен с максимальным рейтингом смогут действительно стать судьями или прокурорами. Первое назначение, как правило, происходит на ограниченный срок (три или пять лет): молодые суьи как бы проходят испытательный период (*Richter auf Probe*). По его окончании, и после оценки председателем апелляционного суда (*Oberlandesgericht*), судьи назначаются пожизненно (*auf Lebenszeit*) или освобождаются от должности в случае профессионального несоответствия.

25. Австрия.

В Австрии, кандидаты на судейские должности должны иметь диплом о высшем юридическом образовании, а затем пойти девятимесячную подготовительную службу (*Gerichtsjahr*) в судах трех разных типов⁽⁹⁴⁾. По окончании этого срока они сдают экзамен по гражданскому и уголовному праву. Такие экзамены организуются председателем Апелляционного суда. Закон предусматривает также, что суды, где кандидаты проходили подготовительную службу, дают заключения об их способностях и уровне подготовки.

Лучшие кандидатуры рекомендуются председателем Апелляционного суда министру юстиции, для их назначения *Richteramtsanwärter* (судебными аудиторами). Эта рекомендация не является для министра обязательной к исполнению, но как правило, он ей следует. За назначением следует трехлетний период подготовки в различных судах, прокуратуре, адвокатской конторе и пенитенциарном учреждении. Эти стажировки организуются председателем апелляционного суда.

По окончании учебного периода кандидаты могут сдать экзамен, чтобы стать судьями (*Richteramtsprüfung*). Экзамен состоит из письменной части (по гражданскому и уголовному праву), за которой следует устная часть, включающая 8 тем (частное и трудовое право, торговое право, гражданская процедура, уголовное право, организация судебной системы, конституционное и административное право, процессуальное право, судопроизводство). Экзаменационные комиссии состоят из пяти членов (как правило это председатель апелляционного суда, трое судей и адвокат); они учреждаются при всех апелляционных судах. В случае провала, кандидаты

лицензиатом, но в Германии, тот кто не сдал первого экзамена не имеет ничего, даже если долгие годы учился в университете и может быть допущен к государственному экзамену».

⁽⁹³⁾ Процент не принятых кандидатов составил в 1995 г. 10,96% а в 1996 г. - 13,01%: см. уже упоминавшийся GRESSMANN, *Germany*, стр.158.

⁽⁹⁴⁾ См. уже упоминавшийся ТНОМА, *Austria*, in *Traité d'organisation judiciaire comparée*, стр.31 и далее.

имею одну попытку для пересдачи. Как видим, здесь первоочередная роль отводится начальной подготовке, которая должна обеспечить спешную сдачу экзамена.

26. Нидерланды.

Для голландской системы⁽⁹⁵⁾ отличительным является наличие двух типов набора судей, соответственно «внутреннего» и «внешнего», которые являются полностью равноправными; иными словами, для каждого конкурса 50% кандидатов должны быть «внутренними» а остальные 50% - «внешними». В том, что касается методики т.н. «внутреннего» набора, надо прежде объяснить, что в Нидерландах вот уже долгие годы действует центр, именуемый *Stichting Studiecentrum Rechtspleging (SSR)*, целью которого является обеспечение начальной и непрерывной подготовки судей и работников судебных секретариатов.

Хотя его бюджет зависит от Министерства юстиции, SSR является независимым частным институтом, и пользуется правовым статусом *фонда*. Административный совет SSR состоит из опытных и высокопоставленных членов судейского корпуса, заслуженного члена адвокатуры, одного стажера и представителя Министерства юстиции. Председателем этого совета является член Верховного суда. совет определяет и поводит политику SSR. Организацию повседневной работы обеспечивает директор (здесь его называют ректор), которому помогает заместитель (кон-ректор). Директор является членом судейского корпуса, назначенным на эту должность сроком на пять лет, его команда также состоит из членов судейского корпуса, прикомандированных к центру на три года. SSR предлагает широкий спектр учебных программ и курсов – более 250 в год (многие из них длятся по несколько дней). Эти курсы являются бесплатными и обязательными для внутренних кандидатов и факультативными для действующих судей и прокуроров. SSR не имеет «фиксированного» преподавательского корпуса; под каждую программу приглашаются преподаватели, отобранные среди наиболее опытных судей и прокуроров, преподавателей университетов, адвокатов, юрисконсультов и других представителей юридических профессий. В штате SSR около 60 сотрудников. Его бюджет в 2000 г. составил около двух миллионов флоринов (ок. 900.000 евро).

Набор в школу походит на конкурсной основе два раза в год. Отбор осуществляется специальным комитетом, включающим представителей судебной власти и одного представителя Министерства юстиции. К участию в конкурсе допускаются кандидаты в возрасте до 30 лет, имеющие степень лицензиата права. Иными словами, Министерство юстиции организует, координирует и осуществляет процедуру отбора, в то время как судейский конкурс допускает кандидатов к подготовке. Для зачисления в SSR кандидат должен иметь университетский диплом по праву (нидерландскому), безупречное поведение, и как было сказано выше, быть не старше 30 лет;

⁽⁹⁵⁾ См. уже упоминавшийся Cf. DOEK, *Rapport néerlandais* на коллоквиуме «юридическое образование в завтрашней Европе»; см. также уже упоминавшийся BROEKHOVEN, *Netherlands*, in *Traité d'organisation judiciaire comparée*, стр.241 и далее.

Минимальный возраст не оговаривается. Для подготовки на должность судьи или прокурора необходимо иметь нидерландское гражданство. Очевидно, что необходимо также и беглое владение голландским языком, который судьи и прокуроры используют в повседневной практике.

Предварительный отбор стажеров начинается с анализа направляемых ими «мотивационных писем». Затем отобранные кандидаты проходят психологическое тестирование, охватывающее черты личности и характера, интеллектуальные и аналитические способности, отношение к работе, устойчивость к стрессам, социальные компетенции. После тестирования сто лучших кандидатов допускаются собственно к отбору. Они проходят более подробный психологический тест и собеседование с отборочной комиссией, в состав которой входят судьи и прокуроры, представители Министерства юстиции, а также «приглашенные члены» с богатым профессиональным опытом. Отборочная комиссия готовит рекомендации Министерству юстиции, относительно готовности кандидатов к успешному овладению учебной программой и их способности к судейской работе.

После зачисления в школу, кандидаты получают статус *Rechterlijk Ambtenaar in Opleiding*, сокращенно - *RAIO* (в общем и целом соответствующий статусу судебных аудиторов во Франции). Лишь незначительная часть из большого числа судебных агентов, желающих пройти программу подготовки (около 50 человек в год), оакзывается рекомендованной Министерству юстиции для допуска к обучению в окружных судах. Как правило, Министерство следует этим рекомендациям. Можно отметить, что за последние годы около 70% рекомендованных кандидатов были женщинами.

Внутренняя подготовка длится шесть лет, причем первые четыре походят в окружном суде или в отделении прокуратуры при нем. За это время кандидат, под надзором опытного судьи или прокурора участвует во всей работе, которая станет его профессиональными обязанностями после назначения на должность судьи. Наряду с прочим, он будет выслушивать свидетелей, присутствовать при принятии решений, представлять дела в суде и готовить судебные заключения и решения. Кроме того, существует объемная программа теоретической подготовки, предлагаемая *SSR*. Во время третьего года обучения кандидат должен выбрать между судейской или прокурорской карьерой. Программа четвертого года подготовки определяется исходя из этого выбора, и проходит либо в окружном суде, либо в отделении прокуратуры. Она нацелена на углубление и расширение знаний и опыта кандидата в соответствующей области. В течение первых четырех лет, работа кандидата систематически оценивается. Если годовая оценка оказывается неудовлетворительной, - он получает предупреждение, вторая неудовлетворительная оценка влечет за собой отчисление. Последние два года подготовки проходят вне судебного окружения и заключаются во внешней стажировке. В большинстве случаев эти стажировки проводятся в юридических структурах, однако возможно их прохождение в организациях другого типа (совет Европы, полиция...).

Директор *SSR*, сам являясь судьей, играет очень важную роль в контроле реализации учебной программы. Для этого он находится в постоянном контакте со всеми, кто непосредственно работает со стажерами (наставники, судьи и прокуроры, Президент и прокуроры республики), а

также с самими стажерами. По окончании обучения кандидат назначается, в зависимости от его выбора, помощником судьи или прокурора, должность, на которой он исполняет весь комплекс судейский или прокурорских обязанностей. По истечении какого-то времени, если прокуратура удовлетворена его работой, прокурор республики может рекомендовать Министерству юстиции окончательно назначить кандидата на должность судьи или прокурора. Как правило, Министерство юстиции следует таким рекомендациям.

Что же касается «внешних» кандидатов, то речь идет о лицах имеющих опыт юридической практики, и хорошо зарекомендовавших себя в судах и прокуратурах. После официального объявления конкурса, эти кандидаты подают заявления в приемную комиссию. Они должны иметь степень лицензиата нидерландского права, отличаться безупречным поведением и иметь не менее шести лет опыта работы в одной из юридических профессий. Отбор осуществляется комиссией, сформированной из судей, прокуроров, представителей Министерства юстиции, адвокатов и преподавателей университетов. Отобранные кандидаты назначаются помощниками судей или прокуроров окружных судов. Испытательный период длится, как правило, 1-2 года. За это время работу и способности кандидата оценивает отвечающий за него судья. По окончании испытательного срока суд или старший прокурор дают заключение о работе кандидата. На его основании Министерство юстиции назначает кандидата на должность судьи или прокурора. Подготовка этих кандидатов осуществляется на уровне окружных судов; время от времени, в зависимости от профессионального опыта они обязаны проходить некоторые учебные курсы в SSR⁽⁹⁶⁾.

27. Бельгия.

Как и в Нидерландах, в Бельгии существует два пути, которыми можно попасть в судейский корпус⁽⁹⁷⁾ - конкурс для «простых» лицензиатов права с одной стороны, и специальный экзамен на профпригодность для отдельных категорий юристов, - с другой. При этом в Бельгии не существует специальной школы судей. Точнее, до 1991 г., там не предусматривалось никакой специальной подготовки ни при вступлении в судейский корпус, ни для повышения профессиональной квалификации и обновления знаний уже действующих судей. До этого времени доступ в судейский корпус зависел преимущественно от политической власти. Первым шагом к деполитизации назначения судей и организации их начальной подготовки стал закон от 18 июля 1991 г.. Им была учреждена Коллегия по набору, состоящая из судей, адвокатов и преподавателей университетов, и определены два пути поступления в судейский корпус для имеющих бельгийское гражданство лицензиатов права:

⁽⁹⁶⁾ См. BROEKOVEN, *Pays-Bas*, на *web-caïme*
<[http://www.enm.justice.fr/relations_internationales/ecoles/paysbas/paysbas.htm](http://www.enm.justice.fr/rerelations_internationales/ecoles/paysbas/paysbas.htm)>; см. также:
<http://www.rechtspraak.nl/over_rechtspraak/werken/rechters/raio.htm>.

⁽⁹⁷⁾ См. уже упоминавшийся VERHOEVEN, *Rapport belge* на коллоквиуме «Юридическое образование в завтрашней Европе»; см. также уже упоминавшийся DELVOIE, *Belgique*, in *Traité d'organisation judiciaire comparée*, стр.35 и далее.

а) приемный конкурс для молодых юристов, открывающий доступ к стажировкам в суде, и

б) экзамен на профессиональную пригодность, обеспечивающий непосредственный набор опытных юристов.

Что касается судебных стажировок, необходимо начать с порядка допуска к ним. Ежегодно министр юстиции определяет число стажеров, которое будет набрано. Во вступительном конкурсе могут участвовать лицензиаты права, прошедшие не менее чем годичную стажировку в адвокатской конторе. Имеющиеся в наличии места распределяются между кандидатами согласно результатам конкурсного отбора. Закон, введший практику судебных стажировок (закон от 18 июля 1991 г.) предусматривал их продолжительность в три года, однако острая проблема с набором судей привела к тому, что в 1994 г. законодатели сократили срок стажировок для будущих работников прокуратур до 18 месяцев.

Трехлетняя стажировка включает теоретическую подготовку, заключающуюся в серии учебных курсов, организуемых Министерством юстиции, и практическую стажировку «на метях»:

а) 15 месяцев в прокуратуре первой инстанции;

б) 3 месяца во «внешних службах» - в исправительных учреждениях, полиции, нотариальной конторе, бюро судебного исполнителя или в юридических службах государственных, экономических или социальных структур;

с) 18 месяцев в одной или нескольких палатах судов первой инстанции, этот период включает также 1 месяц стажировки в судебном секретариате.

Начиная с 1991 г., и до июня 2000 г., Коллегия по набору ежегодно проводила два приемных конкурса, и разработала директивы и программы начальной подготовки стажеров, также как и программы непрерывной подготовки. Целью начальной подготовки как стажеров, так и судей, принятых по конкурсу, является помочь им овладеть методологией, дать понимание человеческого, экономического и социального контекста деятельности судьи, подтолкнуть к размышлениям о статусе и роли судьи.

Начиная со 2 августа 2000 г., Полномочия Коллегии по набору были включены в гораздо более широкие полномочия Высшего совета юстиции (C.S.J.). Созданный законом от 22 декабря 1998 г. в результате конституционной реформы, принятой восьмью основными политическими партиями Бельгии (как большинством, так и оппозицией) в рамках соглашения «Октопус», Высший совет юстиции является органом вне категорий, независимым от трех ветвей государственной власти, своего рода интерфейсом, между гражданским обществом, и государственной службой в сфере правосудия. Его состав (44 члена) формируется с соблюдением двойного паритета – двух языковых сообществ, с одной стороны, и судей и не судей - с другой. Первая принятая им программа подготовки, продолжает линию, заложенную Коллегией по набору⁽⁹⁸⁾.

Стажер не имеет статуса судьи. Его должность несовместима с выполнением любой другой оплачиваемой должности. Стажер получает денежное содержание, равное базовому денежному содержанию

⁽⁹⁸⁾ См. CASTIN, *Belgique*, на веб-сайте: <http://www.enm.justice.fr/relations_internationales/ecoles/belgique/belgique.htm>.

государственного служащего 1 уровня (базовый уровень для служащих, имеющих университетское образование). После успешного окончания стажировки (в противном случае министр, по рекомендации комитета по стажировке, имеет право уволить его с уведомлением за три месяца) стажер имеет право на назначение. При этом, в случае невозможности назначения в связи с отсутствием вакантных мест, министр имеет право дважды продлить срок стажировки на шесть месяцев.

Альтернативой стажировке является система т.н. экзамена на профессиональную пригодность. Этот путь открыт только для опытных профессионалов, т.к. помимо сдачи экзамена (который проходит не реже одного раза в год), закон требует от кандидатов наличие профессионального опыта:

- а) чтобы стать судьей – десять лет непрерывной работы в качестве адвоката, или двенадцать лет (в совокупности) работы в качестве адвоката, преподавателя права в университете, или работы нотариусом, или работы в качестве юриста в государственных или частных структурах в течение пяти лет;
- б) чтобы стать работником прокуратуры – приведенные выше периоды сокращаются, в общем и целом, до пяти лет.

Сертификат о профессиональной пригодности действует в течение пяти лет. Список всех вакантных мест в судебском корпусе, также как и список вакансий стажеров подлежат обязательной публикации в «Монитор Бельж». Решение участвовать в конкурсе или экзамене, также как и решение претендовать на вакантное место в судебском корпусе (в суде или прокуратуре) является индивидуальным. Заявка на заполнение конкретной вакансии направляется на имя министра юстиции, заказным письмом, в течение месяца со дня ее опубликования в «Монитор Бельж».

В завершение темы, можно сказать, что доступ к судебной карьере открывается на основе экзамена (в виде конкурса для кандидатов на судебные стажировки или в виде экзамена на профессиональную пригодность для других кандидатов). Таким образом, на этом уровне давление со стороны «групп влияния» теоретически исключается. Поскольку прием стажеров осуществляется по результатам конкурса, политическое влияние, столь существенное в Бельгии раньше, уже не играет такой роли, хотя формальное назначение на должности судей и остается прерогативой министра юстиции. С другой стороны, альтернативный путь, через экзамен на профессиональную пригодность, остается при нынешнем положении вещей «политизированным», т.к. министр юстиции вправе самостоятельно выбрать из всех пошедших экзамен кандидатов на конкретную должность, того, которого он представит королю. Общеизвестно, что политические предпочтения кандидата (сдавшего экзамен) будут играть решающую роль, т.к. политические партии по-прежнему стремятся распределять должности исходя из текущего расклада политических сил.

Что касается собственно подготовки, нужно добавить, что на данный момент, для тех, кто поступает в судебский корпус по второму пути, не предусматривается никакая специальная начальная подготовка. При этом программы подготовки (как начальной, так и непрерывной) активно развиваются. С 1991 г. административное подразделение Министерства

юстиции (отдел «подготовки судей») занимается, совместно с представителями судейского корпуса и других юридических профессий специальных семинаров и коллоквиумов для судей (и это в рамках как начальной, так и непрерывной подготовки). Однако эта учеба не является обязательной (за исключением судебных стажеров). Проект реформы предусматривает целенаправленное создание «судейских школ» (по одной для каждого из языковых сообществ, входящих в состав Бельгии). Пока, однако, речь идет не более чем о декларации намерений, основные направления будущей работы лишь предстоит определить.

28. Люксембург.

Великое Герцогство Люксембург не располагает в строгом смысле этого слова школой по подготовке судей. После успешной сдачи дополнительного курса люксембургского права (теоретические после университетский курс) и поступления в одну из двух существующих в стране адвокатур, молодой адвокат, которого называют адвокат-стажер, проходит двухгодичную практическую подготовку, по окончании которой, сдает итоговый экзамен по судебной стажировке. После успешной сдачи экзамена он становится судебным адвокатом. Этот экзамен является также конкурсным при наборе судей-стажеров т.н. «атташе юстиции». Таким образом, успешная сдача экзамена по судебной стажировке является необходимым условием вступления в судейский корпус. Высокий результат, показанный на нем, в совокупности с благоприятным заключением судебных органов позволит адвокату стать «атташе юстиции» и пройти в этом качестве стажировку продолжительностью не менее 12 месяцев.

Благодаря соглашению, существующему между Министерством юстиции Люксембурга и Е.Н.М. в Бордо, атташе проходят двухмесячный теоретический курс, организуемый преподавателями Е.Н.М. совместно с люксембургскими судьями. По его окончании, они стажировются в различных судебных и полицейских структурах, под руководством их ответственных сотрудников, а также проходят краткую стажировку в исправительных учреждениях.

В течение всех стажировок работой атташе руководит и контролирует ее специальная комиссия, состоящая из высокопоставленных судей и сотрудников Министерства юстиции. По окончании стажировки эта комиссия готовит соответствующие заключения, и составляет рейтинг стажеров. Если отрицательное заключение комиссии разделяется органом, ведающим назначениями, кандидатура стажера отвергается. В случае положительного заключения – «атташе юстиции» может получить постоянное назначение на судейскую должность в суде или прокуратуре. Если на момент окончания стажировки вакантных должностей нет – статус «атташе юстиции» подтверждается вплоть до открытия подходящей вакансии. Как сказано выше, по окончании стажировки комиссии составляет рейтинговый список кандидатов. Эта классификация, остающаяся неизменной на протяжении всей карьеры молодого судьи, основывается на результате итогового экзамена по судебной стажировке, оценок руководителей служб за время

годовой стажировки, результатов теоретических тестов, пройденных во время предшествующего поступлению в адвокатуры шестимесячного курса для молодых люксембургских юристов, окончивших университеты.

В действительности, т.к. Люксембург не имеет полного цикла университетского образования в юридической области, молодые люксембургские юристы обучаются в зарубежных, чаще всего бельгийских или французских университетах. В этих условиях «дополнительный курс» призван подчеркнуть национальную специфику по сравнению с бельгийским и французским правом⁽⁹⁹⁾.

29. Испания.

В Испании⁽¹⁰⁰⁾ для того, чтобы стать судьей или работником прокуратуры, нужно иметь диплом юридического факультета одного из государственно признанных университетов, успешно пройти специальный конкурс, а затем окончить двухгодичный курс теоретической и практической подготовки в Судейской школе. Для участия в конкурсе кандидаты должны отвечать следующим требованиям:

- a) иметь испанское гражданство,
- b) быть старше 18 и моложе 70 лет (пенсионный возраст),
- c) иметь степень лиценциата права,
- d) не попадать под действие ограничений, предусмотренных органическим законом о судебной власти (быть физически и психически дееспособным, не находиться под судом и следствием по уголовным делам, не быть пораженным или ограниченным в гражданских правах).

Конкурс, открывающий доступ к карьере судьи, включает два устных отборочных экзамена, темы которых публикуются заранее. Кандидаты должны в течение 75 минут ответить на вопросы по темам, выбранным случайным образом из различных областей права. Конкурс, на заполнение имеющихся на данный момент вакансий, плюс некоторое количество вакансий, предполагаемых в будущем, проводится приблизительно раз в год.

Система и программа подготовки к судейской и прокурорской работе очень близки, но конкурсы заметно отличаются, т.к. в Испании карьеры судей и прокуроров разделены, и переход между ними невозможен. Все вопросы, касающиеся организации конкурса, относятся к компетенции Генерального совета судебной власти, который назначает членов Конкурсной комиссии, в составе которой председатель и один член Верховного суда, судьи, преподаватели, адвокаты, один член секретариата суда, и один судья – член совета, исполняющий функции секретаря Комиссии. Экзамен является публичным, и решение Конкурсной комиссии может быть обжаловано в

⁽⁹⁹⁾ См. информацию на *web-caïme*:
<http://www.enm.justice.fr/relations_internationales/ecoles/luxembourg/luxembourg.htm>.

⁽¹⁰⁰⁾ См. BORRAS, *Rapport espagnol* на уже упоминавшемся коллоквиуме «Юридическое образование в завтрашней Европе»; см. также уже упоминавшийся ATIENZA, *Espagne*, in *Traité d'organisation judiciaire comparée*, стр.119 и далее; PEREZ TORTOLA et ESCRIBANO MORA, *Rapports*, in COUNCIL OF EUROPE / CONSEIL DE L'EUROPE, *La formation des juges et des magistrats du parquet en Europe*, стр.13-18.

административном порядке. Результаты экзамена публикуются в официальном государственном бюллетене.

Существует и другой способ стать судьей в Испании – т.н. третий тур, т.к. треть выставленных на конкурс вакансий отводится обычно для лиц, имеющих не менее 6 лет опыта работы в одной из юридических профессий (преподаватели права, адвокаты и т.д.). Они проходят оценку комиссией (для чего представляют автобиографии), а затем сдают экзамен по упрощенной, по сравнению со свободным конкурсом программе.

В Испании существует три категории судей – т.н. «судьи», «магистраты» и «магистраты Верховного суда». Как правило, карьеру начинают с первой категории – судей. После как минимум трех лет работы судью переводят в категорию «магистратов». Однако вступить в эту категорию можно и иначе, пройдя т.н. четвертый тур. Четверть всех вакансий «магистратов» отводится для специалистов, имеющих не менее 10 лет опыта работы в одной из юридических профессий. Они назначаются Генеральным советом после того как будут подтверждены и признаны их заслуги, и после получасового собеседования с Конкурсной комиссией, где могут задаваться вопросы из любых областей права. По итогам конкурса принятые кандидаты получают статус служащих – слушателей Судейской школы, где они пройдут двухгодичный курс обучения⁽¹⁰¹⁾.

Говоря о начальной подготовке, нужно напомнить, что в Испании находящаяся в Барселоне Судейская школа Генерального совета судебной власти отвечает за организацию конкурсного набора, начальную, дополнительную и непрерывную подготовку судей (но не прокуроров), а также, хотя это не относится к ее исключительным полномочиям, международное сотрудничество в деле подготовки судей.

Судейская школа является высшим техническим органом Генерального совета судебной власти. Являясь конституционным органом, Генеральный совет судебной власти получил, в соответствии с органическим законом 16/94 от 8 ноября, полномочия в вопросах подбора и подготовки судей и «магистратов». Его главное бюро и центр начальной подготовки находятся в Барселоне. Для непрерывной подготовки Школа имеет также отделение в Мадриде. Педагогические и бюджетные вопросы обсуждаются и решаются советом ректоров, возглавляет который председатель Генерального совета судебной власти, и Комиссией судейской школы. Во главе школы стоит один из «магистратов» судейского корпуса. В ее штате около 70 человек среди которых судьи и преподаватели университетов, отвечающие за управление и образование.

Школа располагает достаточным бюджетом, большую часть которого составляют зарплаты постоянного персонала и судебных аудиторов. Финансирование осуществляется за счет бюджета Генерального совета судебной власти. Особенность школы в том, что она имеет постоянный преподавательский корпус, включающий судей и преподавателей университетов, обеспечивающий практическую подготовку «судебных аудиторов» (будущих судей, набранных по конкурсу) с использованием

⁽¹⁰¹⁾ В Испании существует полное и безусловное разделение между судьями и прокурорам. В действительности, если назначением всех судей ведает Генеральный совет судебной власти, то назначение прокуроров остается исключительной прерогативой Министерства юстиции. Переход из одной категории в другую невозможен (см. ATIENZA, *Espagne*).

материалов реальных судебных процессов. Школа привлекает также и внешних преподавателей – судей, адвокатов, экспертов. Ежегодно начальную подготовку в ней проходят около 250 судебных аудиторов⁽¹⁰²⁾.

Период начальной подготовки длится 24 месяца и включает годичный теоретический курс, и год стажировок в качестве помощника судьи в различных судах. Теоретический курс направлен на подготовку судей общего профиля, способных выполнять любые функции. Он включает как лекции, так и разбор конкретных случаев, притом, что основная цель – научить аудиторов выносить и оформлять судебные решения и углубить их технические знания. В школе существуют также факультативные программы изучения официальных государственных языков. Во время обучения в школе студенты имеют статус стажеров государственной службы и получают денежное содержание.

По окончании курса студенты сдают итоговый экзамен, оцениваемый различными преподавателями. Теоретическая подготовка дополняется стажировками в гражданских, уголовный и административных судах, что позволяет будущим судьям выйти из школы, имея полную и всестороннюю подготовку, гарантирующую необходимый профессиональный уровень в исполнении их функций с первого дня самостоятельной работы.

30. Португалия.

Система набора и начальной подготовки судей в Португалии⁽¹⁰³⁾, достаточно близкая к французской модели, основана на существовании активного и действенного учебного центра - *Centro de Estudos Judiciários (Центр Судебных Исследований)*, созданного в 1979 г. При Министерстве юстиции, от которого он остался, тем не менее, достаточно независимым. В Португалии вопросы набора, отбора подготовки, назначения, профессиональной аттестации и карьерного продвижения судей и работников прокуратур прописаны в Конституции. Именно Конституции основные принципы и базовые правила в этой сфере. И те и другие соблюдают основополагающий принцип независимости судов. Что касается судей, Конституция закрепляет их независимость, несменяемость, неподотчетность в решениях, несовместимость с исполнением любой другой работы за исключением преподавательской и научно-правовой (при условии, что они не являются оплачиваемыми). Конституция закрепляет также принцип управления Высшим советом судей⁽¹⁰⁴⁾.

Что же касается прокуратуры, Конституция обеспечивает ее независимость от исполнительной и законодательной власти, а также от

⁽¹⁰²⁾ См. *web-caim*: <[http://www.enm.justice.fr/relations_internationales/ecoles/espagne/espagne.htm](http://www.enm.justice.fr/rerelations_internationales/ecoles/espagne/espagne.htm)>.

⁽¹⁰³⁾ См. BELEZA, *Rapport portugais* на уже упоминавшемся коллоквиуме «Юридическое образование в завтрашней Европе»; см. также уже упоминавшийся LEANDRO, *Portugal*, in *Traité d'organisation judiciaire comparée*, стр.279 и далее.

⁽¹⁰⁴⁾ Этот совет является независимым от любых других органов власти, его возглавляет Председатель Верховного Суда (избранный своими коллегами), а в состав входят 16 членов:

- двое назначаются Президентом Республики;
- семеро избираются депутатами Республиканской Ассамблеи;
- семеро судей избираются их коллегами на основе принципа пропорционального представительства.

Среди полномочий совета вопросы назначения, перемещения, профессиональной аттестации, карьерного роста судей, а также наложение на них дисциплинарных взысканий (см. уже упоминавшийся LEANDRO, *Portugal*).

действующего судейского корпуса. Эта независимость согласуется с основными функциями прокуратуры, в частности ведение на принципах равенства уголовных дел, и защиты демократического правопорядка. Развивая конституционный принцип независимости прокуратуры, органический закон предусматривает также, что эта независимость выражается в обязательном соблюдении критериев законности и объективности, и исключительной подчиненности работников прокуратуры требованиям закона, исключающим любые указания или инструкции со стороны исполнительной власти⁽¹⁰⁵⁾.

Для поступления на судейские должности в судах или прокуратурах кандидаты должны отвечать следующим условиям:

- a) иметь португальское гражданство;
- b) пользоваться гражданскими и политическими правами;
- c) иметь степень лицензиата права, полученную в португальском или зарубежном (при условии, что его диплом признается в Португалии) университете;
- d) быть допущенным к экзаменам в Центр Судебных Исследований;
- e) отвечать прочим условиям, предъявляемым к государственным служащим.

Первое назначение судей общей юрисдикции и работников прокуратур основывается на их рейтинге как судебных аудиторов. Этот рейтинг учитывает результаты, показанные в период обучения и стажировок.

В период исполнения обязанностей в различных судах общей юрисдикции первой инстанции работа судей оценивается и им присваиваются классы по результатам периодических инспекций, которые проводятся с соблюдением принципа состязательности и с возможностью рекламаций и апелляций. Инспекторами являются судьи, временно назначенные Высшим советом судей из числа судей Апелляционного суда или судов первой инстанции. Они должны иметь не менее 15 лет выслуги, и их работа должна оцениваться предыдущими инспекциями как «очень хорошо». Аналогичная система действует и для работников прокуратур⁽¹⁰⁶⁾.

⁽¹⁰⁵⁾ Согласно Конституции, работники прокуратуры являются ответственными и иерархически подчиненными судьями; они могут быть переведены, приостановлены в своих функциях, отстранены от работы или отправлены в отставку лишь в случаях, предусмотренных законом. Конституция определяет также, что назначение, перевод, и карьерные повышения работников прокуратур относятся к компетенции *Procuradoria General da República* (в Португалии обязанности французского Хранителя печати возложены на генерального прокурора Республики, функции которого отличны от функций министра юстиции). Этот высший орган прокуратуры возглавляется генеральным прокурором республики, назначаемым Президентом Республики по представлению правительства, сроком на шесть лет. В генеральную прокуратуру входит также Высший совет прокуратуры, включающий членов, избранных Ассамблеей республики и судей прокуратуры, избранных их коллегами.

⁽¹⁰⁶⁾ Что касается апелляционных судов, судов второй инстанции (*Tribunais da Relação*), судьи первой инстанции получают назначения туда в качестве повышения, на конкурсной основе, при условии оценок «очень хорошо» или «с отличием». В случае равного рейтинга судей в силу вступает критерий выслуги лет. Первые две должности присваиваются судьям с наибольшей выслугой и квалифицируемым «очень хорошо» третья – судье с наибольшей выслугой, квалифицируемому «с отличием».

Назначение в Верховный суд, в составе которого судьи апелляционных судов (три из пяти мест), работник прокуратуры (одно место из пяти), и заслуженный представитель одной из других юридических профессий (одно место из пяти) происходит на основании открытого конкурса «по степени заслуг». Судьи апелляционных судов, входящие в верхнюю треть списка по выслуге лет и не выразившие формального отказа от работы в Верховном суде являются кандидатами по определению. Остальные кандидаты могут участвовать в конкурсе на добровольной основе.

О конкурсе «по степени заслуг» сообщается в официальном бюллетене, там же публикуются и его результаты. Закон определяет критерии отбора, связанные преимущественно с прошлой деятельностью кандидатов, в частности: оценка их службы, аттестационный рейтинг, университетские и пост-университетские заслуги, научные и печатные работы, судейская, преподавательская и иная деятельность в сфере права. При вступлении в карьеру и карьерном росте не

Отбор, также как и начальная, дополнительная и непрерывная подготовка судей и работников прокуратур входит в компетенцию Центра судебных исследований. Центр находится под контролем Министерства юстиции, однако он обладает собственным юридическим лицом и пользуется административной и финансовой независимостью. Его организация отражает поставленную цель обеспечивать тесную связь с представительскими органами судов и прокуратур, в соответствии с главной задачей подготовки представителей этих двух корпусов, пользующихся, согласно их статусу, подлинной самостоятельностью, в соответствии с конституционным видением судов как независимых и суверенных органов.

Директор Центра судебных исследований назначается Премьер-министром и министром юстиции; в работе ему помогают 4 заместителя. Органами руководства Центра являются помимо этого управляющий, педагогический, дисциплинарный и административный советы. Управляющий совет, отвечающий за утверждение годового плана работы и проекта бюджета, возглавляет Председатель Верховного суда. В его состав входят также генеральный прокурор Республики, председатель коллегии адвокатов, директор Центра, два заслуженных представителя, назначаемые парламентом, два преподавателя права, два представителя судейского корпуса (один назначается высшим советом судей, другой – Высшим советом прокуратуры) и два судебных аудитора. По одному представителю от Высших советов судей и прокуратуры входят также в педагогический и дисциплинарный советы.

Центр судебных исследований отвечает за начальную (32 месяца, причем первые 22 составляют теоретическую и практическую фазу обучения, проходящую в три периода, поочередно в Центре и в судах, а последние 10 посвящены стажировке), дополнительную (она является обязательной в течение первых двух лет после действительного назначения на должность) и непрерывную подготовку судей. Центр расположен в Лиссабоне; в его штате около 65 человек, 30 из которых являются представителями судейского и прокурорского корпуса, прикомандированными к Центру в качестве преподавателей на условиях полной или неполной (в очень редких случаях) занятости. К педагогической деятельности привлекаются и «приглашенные» преподаватели (судьи, адвокаты, преподаватели университетов, эксперты и т.д.). Для обеспечения этапов подготовки, проходящих в судах, Центр располагает 8 региональными директорами и 170 «судьями-наставниками». Ежегодно в Центре проходит начальную подготовку порядка 120 новых судей⁽¹⁰⁷⁾.

Число судебных аудиторов (кандидатов, которые должны посещать курсы начальной подготовки) определяется Министерством юстиции ежегодно, в соответствии с указаниями советов о потребностях судейского и прокурорского корпусов в новых сотрудниках. Эти цифры публикуются в официальном бюллетене одновременно с информацией о конкурсе. В ближайшем будущем для поступления в Центр помимо степени лицензиата права необходимо будет иметь и два года профессионального стажа. Помимо

рассматриваются никакие критерии, кроме результатов экзаменов и элементов профессиональной биографии. Занятие языков не учитывается ни при первом назначении, ни при карьерных продвижениях. (см. уже упоминавшийся LEANDRO, *Portugal*).

⁽¹⁰⁷⁾ См. информацию на *web-caïme*: <<http://www.cej.pt/frances.htm>>.

этого косвенного, каких-либо прямых ограничений по возрасту кандидатов (как минимальному, так и максимальному) не существует.

Лица, имеющие степень доктора права принимаются в Центр без вступительных экзаменов и пользуются преимуществом перед остальными кандидатами. В скором будущем в Центр будут приниматься также ассессоры апелляционных судов и судов первой инстанции (им будет отведена одна треть мест), которые, после прохождения специального учебного курса, будут обязаны отработать в этом качестве не менее трех лет. Они будут освобождены от сдачи письменных экзаменов.

Приемная комиссия формируется на одну треть из сотрудников, назначенных министром юстиции, и на две трети – представителями судейского и прокурорского корпуса, назначаемыми в равной пропорции двумя Высшими советами. Вступительный экзамен состоит из письменной и устной части, в будущем к ним будет добавлено собеседование. В письменный экзамен входят три части: одна – общекультурного, и две – технического характера. Экзамен проходит при соблюдении анонимности кандидатов. Кандидаты, не прошедшие письменный экзамен отсеиваются.

На период собеседования, которое проходят лишь кандидаты, допущенные к устным экзаменам, в состав экзаменационной комиссии вводится психолог. Устный экзамен включает четыре части:

- a) собеседование по вопросам деонтологии, методологии и социологии;
- b) дискуссия по вопросам гражданского и торгового права и гражданской процедуры;
- c) дискуссия по вопросам уголовного права и уголовной процедуры;
- d) беседа по вопросам конституционного права, права сообщества, административного, трудового и семейного права, и прав несовершеннолетних.

Все темы, включенные в программу устных и письменных экзаменов, публикуются в официальном бюллетене, одновременно с информацией о конкурсе. В будущем, окончательная классификация кандидатов будет опираться преимущественно на результаты устных экзаменов. Кандидаты, получившие средний балл ниже 10 из 20 будут отсеяны, остальные – включены в классификационный список. Кандидаты включенные в список сверх числа выставленных на конкурс мест (не прошедшие по баллам), могут принять участие в конкурсе на должности ассессоров.

Зачисленные в Центр кандидаты получают статус судебных аудиторов и имеют право на стипендию, в размере 50% от начальной зарплаты португальского судьи. Начальная подготовка включает фазу теории/практики и фазу стажировки. Фаза теории/практики продолжительностью 22 месяца является общей для всех кандидатов как в судейский, так и в прокурорский корпус, и проходит в три этапа:

- a) первый, продолжительностью 6,5 месяцев, проходит в Центре;
- b) второй, продолжительностью 1 год, – в судах;
- c) и третий, продолжительностью 3,5 месяца, также в Центре.

По окончании этой фазы составляется рейтинговый список, и кандидаты выбирают местом будущей работы суды или прокуратуру. Работа стажеров оценивается на протяжении всего периода обучения, и итоговый балл может определить либо место в рейтинговом списке, либо исключение

кандидата. Оценка и включение в список производятся на основании критериев соответствия этическим, техническим и культурным требованиям, предъявляемым к судье. После составления списка, каждый аудитор выбирает, хотел бы он служить в судебном или в прокурорском корпусе.

Начальная подготовка охватывает юридические области, в частности право сообщества, конституционное право, гражданское и торговое право, гражданская процедура, уголовное право и уголовная процедура, семейное право и право несовершеннолетних, трудовое право и трудовая процедура, экономическое и экологическое право, право потребителя; а также другие области, связанные с юстицией: судебная психология, судебная социология, иностранные языки, деонтология, судебная медицина, социальные коммуникации и т.д. Ее цель – подготовить цельных, ответственных, солидарных и технически компетентных юристов, с открытым кругозором и широкой культурой. Ее содержание предельно парадигматично направлено на овладение методологией, необходимой для решения юридических проблем. Предпочтение при этом отдается активным судебным методикам. В рамках начальной подготовки в Центре действуют факультативные курсы французского, английского немецкого, а в скором времени и итальянского языка.

Кандидаты, успешно прошедшие фазу теория/практика, назначаются Высшими советами судей и прокуратуры, соответственно судьями или делегатами прокурора Республики -стажерами. Они выполняют, под контролем судьи или прокурора-наставника, но уже под собственную ответственность, функции, относящиеся, соответственно, к их корпусу.

Стажировка длится один год. По ее окончании стажеры становятся полноправными судьями и прокурорами. В течение этого периода они могут быть исключены лишь на основании решения соответствующего Высшего совета, принятого в рамках дисциплинарной процедуры, начатой на основании порочащей информации, достаточной для проведения чрезвычайной проверки. Подготовка в судах, как во время фазы теория/практика, так и во время стажировки проходит под контролем и в сопровождении действующих судей-наставников. Они, в свою очередь поддерживают постоянный контакт с региональным директором каждого корпуса, отвечающим за координацию. Для каждого корпуса существует также национальный директор, обеспечивающий координацию на общем уровне и сотрудничество с руководством Центра.

В течение двух лет с момента назначения стажеров полноправными судьями они должны проходить программу дополнительной подготовки, в соответствии с планами, разработанными их Высшими советами совместно с Центром. Таким образом, дополнительная подготовка является обязательной. Проводимая в сотрудничестве с Высшими советами, она направлена в первую очередь на критическое осмысление юридических и институциональных проблем, связанных с исполнением функций судьи и более глубокое изучение некоторых специальных областей права.

31. Греция.

Согласно статье 88 греческой Конституции «судьи назначаются основанным на законе декретом президента, определяющем их качество и избранную ими процедуру...»⁽¹⁰⁸⁾. Оценка качеств кандидатов осуществляется в ходе конкурса и их обучения в национальной школе судей. Для оценки технических знаний, а также моральных и психологических качеств будущих судей, Конституция (статья 88) предусматривает для новых мировых судей и оплачиваемых запасных судей (нижняя ступень в иерархии судей первой инстанции и прокуроров) испытательный срок в два года. В течение этого периода судьи не пользуются правом несменяемости. По окончании испытательного срока мировые судьи-стажеры и оплачиваемые запасные судьи оцениваются судьейским советом; в случае положительной оценки – они назначаются судьями пожизненно; в случае отрицательной – испытательный срок продлевается на один год.

Национальная школа судей Греции была создана в 1995 г. в Салониках. Это государственное учреждение, находящееся под попечительством Министерства юстиции. В ее цели входит:

- a) Отбор, обучение и подготовка будущих судей по административным, гражданским и уголовным делам, а также недавно назначенных судей Государственного совета и Счетной Палаты.
- b) Непрерывная подготовка судей.

Решением Министерства юстиции, конкурс объявляется ежегодно в конце мая, о чем сообщается в официальном бюллетене. Кандидаты, в возрасте от 25 до 38 лет, должны иметь диплом о высшем юридическом образовании. Конкурс поводится специальной комиссией, учреждаемой декретом министра юстиции. В ее состав входят советник или запасной судья Государственного совета, советник Кассационного суда, Генеральный адвокат, советник или запасной судья Счетной палаты, председатель или судья Апелляционного суда, преподаватель права одного из высших учебных заведений.

Вступительный конкурс обязательно включает отборочный письменный экзамен по следующим дисциплинам: **a)** общая культура, **b)** общее конституционное и административное право, **c)** гражданское и торговое право, **d)** уголовное право – общая часть. Кроме того, кандидаты должны выдержать письменный экзамен по одной из следующих тем: **a)** право сообщества, **b)** налоговое и финансовое право и **c)** трудовое право. Вступительные экзамены включают: **a)** письменное эссе с синтетической презентацией практического вопроса из областей конституционного, административного и международного публичного права, гражданского и торгового права, а также по одной из тем отборочного экзамена; **b)** устный экзамен по обязательным темам отборочного экзамена. Вступительные экзамены включают также экзамен по одному или нескольким иностранным языкам на выбор кандидата.

Теоретическая и практическая подготовка в Национальной школе судей (зачисление кандидатов, прошедших экзамены, осуществляется в зависимости от итогового результата в пределах имеющихся мест) длится 18 месяцев и включает 2 последовательные стажировки продолжительностью 12

⁽¹⁰⁸⁾ См. уже упоминавшийся Kabanari, *Grèce*, in *Traité d'organisation judiciaire comparée*, стр.162 и далее.

и 6 месяцев. Первая 12 месячная стажировка, включает ежедневно 4 часа занятий по следующим темам:

- a) функции судьи: отношения и иски в рамках гражданского права, Конституция и права личности, администрация и административная деятельность, право Европейского сообщества, исполнение бюджета, преступления, уголовное право и процедура;
- b) общая культура и подход к проблемам современного общества, получение знаний в областях, необходимых для работы судьи: исследования и методология, социология, психология, судебная психология, бухгалтерский учет, права человека и информатика.

Студенты участвуют также во встречах и лекциях педагогического характера. Вторая половина дня посвящена изучению иностранных языков (английского, французского, немецкого и итальянского). По окончании первой стажировки все студенты сдают устные и письменные экзамены по праву и иностранным языкам. Успешно сдавшие эти экзамены делятся на подгруппы, в зависимости от предшествующего образования, показанных результатов и личного выбора.

В рамках второй – шестимесячной стажировки студенты изучают:

- a) предметы, непосредственно связанные с их сферой специализации после окончания школы;
- b) проходят практическую стажировку по своей специализации.

Помимо этого они продолжают занятия по фундаментальным дисциплинам и готовят заключения, а также посещают исправительные учреждения и криминологические службы. Национальная школа судей размещается в современном здании, расположенном на территории Института Европейского и Международного Экономического Права на Финика Каламариа в Салониках. Среди ее преподавателей судьи Верховного и Апелляционного суда, прокуроры Республики и преподаватели университетов (всего 60 человек). Административный персонал школы составляют 14 служащих. Ее генеральным директором является заместитель председателя Верховного суда, директором по учебной работе – Государственный советник, а заместителем директора - советник Счетной палаты.

32. Англия.

Английская система⁽¹⁰⁹⁾ – и об этом можно сказать с полным на то основанием – является особым случаем в европейской панораме. Достаточно упомянуть, что по ту сторону Ла-Манша Правосудие отправляется преимущественно почетными судьями, как правило, не имеющими юридического статуса, исполняющими свои обязанности на безвозмездной

⁽¹⁰⁹⁾ См. BELL, OSKELTON et SEAGO, *Les juges en Grande-Bretagne*, английский доклад на коллоквиуме «Люди правосудия», организованном Национальной школой судей, Бордо, 29-30 апреля 1994 г., стр.3; по данным авторов общее число *barristers* составляло, в 1992 г., 7.271 человек, число *solicitors* - 59.566 человек. См. Также SHETREET, *Judges on Trial. A Study of the appointment and accountability of the English Judiciary*, Amsterdam, 1976 г.; PATERSON, *Becoming a judge*, in *The Sociology of the Professions*, par Lewis et Dingwall, London, 1983 г.; PANNICK, *The Judge*, Oxford, 1987 г.; STEVENS, *The Independance of the Judiciary. The views from the Lord Chancellor's office*, Oxford, 1993 г.; CAMPBELL I., уже упоминавшийся *Rapport*, in COUNCIL OF EUROPE / CONSEIL DE L'EUROPE, *La formation des juges et des magistrats du parquet en Europe*, стр.31-34; CAMPBELL A., *England*, in *Traité d'organisation judiciaire comparée*, стр.105 и далее.

основе. Существует очень четкое разграничение между судебским и прокурорским корпусом. Фактически, функции прокуратуры в Англии и Уэльсе исполняет *Crown Prosecution Service*, а в Шотландии – государственный прокурор. Они прибегают к услугам адвокатов (*solicitors* или *barristers*), основная задача которых – решить стоит ли продолжать обвинение на основе расследования, проведенного полицейскими службами, которые, в свою очередь пользуются впечатляющими полномочиями.

Сама по себе судебная система сильно отличается в зависимости территориальных единиц, входящих в состав Соединенного Королевства. Так, например, на 1 февраля 1993 г., на все территории Англии и Уэльса насчитывалось – 10 судей в Палате Лордов (*House of Lords*), 111 в Высшем (*High Court*) и Апелляционном (*Court of Appeal*) суде, 487 окружных судей (*Circuit Judges*), 249 районных судей (*District Judges*) и 78 судей-стипендиатов (*Stipendiary Magistrates*). К этому числу нужно добавить еще судей «на пол-ставки» (речь идет примерно о тысяче *barristers* проходящих испытательный срок – от 20 по 50 дней в году – прежде чем быть назначенными судьями пожизненно). Почетных же судей (*magistrates, justices of the peace*) насчитывается порядка 30.000 и они ведут какие-то 2 миллиона гражданских и уголовных дел, включая в т.ч. и весьма деликатные.

Система назначения судей «допускает теоретически массу злоупотреблений, но на практике работает отлично»⁽¹¹⁰⁾. Как ни странно, но процедура назначения является наиболее строгой именно в отношении почетных судей. Лорд Канцлер (*Lord Chancellor* – т.е. министр юстиции, который является одновременно главным судьей королевства и председателем *Палаты Лордов*) выбирает их с учетом мнений целого ряда местных консультативных кабинетов, основываясь на личности кандидата, и принимая во внимание необходимость обеспечить определенное представительство различных местных и социальных реалий.

Что же касается профессиональных судей, то *Lord Chancellor* назначает, или предлагает для назначения монархом, тех кандидатов, которые представляются наиболее достойными и компетентными из числа *solicitors* и *barristers*, имеющих определенный стаж профессиональной деятельности. Необходимым условием для пожизненного назначения является опыт работы судьей «на пол-ставки» (испытательный срок в качестве *Assistant Recorder*). В применение части 3 *Act of Settlement* от 1700 г., впоследствии измененного, судьи должны быть гражданами Англии, Ирландии или одной из стран *Commonwealth*. Перед передачей Лорду Канцлеру досье кандидатов готовит специальная консультативная комиссия (*Appointment Group*) при Министерстве юстиции. Досье рассматриваются комиссией в составе Лорда Канцлера и представителей корпуса судей (*Lord Chief Justice, Master of the Roll, Vice-Chancellor, председатель Family Division, дуайен Circuit Judges*). В Англии не предусмотрено начальной подготовки судей, непрерывную же подготовку обеспечивает *Judicial Studies Board*, организующий для этого специальные курсы и программы⁽¹¹¹⁾.

Наибольшее недоумение в этой системе вызывает вопрос о методах, позволяющих отдать предпочтение тому или иному кандидату.

⁽¹¹⁰⁾ См. уже упоминавшиеся BELL, OCKELTON et SEAGO, *Les juges en Grande-Bretagne*, стр.7.

⁽¹¹¹⁾ По этому вопросу см. выше, № 48, стр.***.

Действительно, принимая во внимание рост числа адвокатов, трудно поверить, что Лорд Канцлер и несколько высших судей могут знать, и уж тем более оценить всех кандидатов. Тем более что критерии отбора, и, в особенности методы, позволяющие определить наличие или отсутствие этих критериев, кажутся континентальному наблюдателю укрытыми туманом еще более плотным, чем висящий над Темзой⁽¹¹²⁾.

Что касается начальной подготовки, можно считать, что она не столь важна, т.к. профессиональные судьи должны отработать долгие годы в качестве адвокатов (*barristers*). Начальную подготовку судьи проходят в течение трех с половиной дней. Полноценной работе на судейской должности непременно предшествует работа в качестве «*recorder*». Работа же непрофессиональных судей остается сродни работе присяжных. Они ежегодно проходят подготовку продолжительностью в пол-дня.

33. Ирландия.

Ирландская система, по очевидным причинам, близка к той, что применяется в Соединенном Королевстве⁽¹¹³⁾. Судьи выбираются из представителей юридических профессий. До 1995 г. необходимым условием для назначения в высшие суды был не менее чем 12 стаж в качестве *barrister* (10 лет) для окружных судов (*Circuit Court*). Только районные суды (*District Court*) были открыты для *barristers* и *solicitors* с профессиональным опытом не менее 10 ans. После одобрения в 1995 г. *Courts and Court Officers Act*, *solicitors* получили возможность назначения судьями *Circuit Court Bench*, а получив достаточный опыт работы в этом качестве, могут быть назначены и судьями *Superior Courts*.

В ирландской Конституции указано, что право назначения судей (по предложению правительства) принадлежит Президенту Республики. Как и в Соединенном Королевстве, критерии их назначения остаются достаточно загадочными. Даже сами ирландские судьи признают, что «The process [of judicial appointment] is governed almost exclusively by Cabinet confidentiality». Нужно, однако, отметить, что *Courts and Court Officers Act* 1995 г. предусматривает создание *Judicial Appointments Advisory Board*, чьей задачей является подготовка для правительства рекомендаций относительно профессионального соответствия кандидатов на судейские должности. В состав этого комитета входят *Chief Justice*, председатели *High, Circuit et District Courts*, *l'Attorney General*, представитель адвокатуры, представитель председателя *Law Society* и еще три члена, назначаемые министром.

Одной из задач этого комитета является обнародование информации об открытии конкурсов на судейские должности, а также приглашение кандидатов к участию в них. В соответствии с упомянутым законом, после назначения судьи обязаны пройти курс подготовки, предусмотренный *Chief Justice* или председателями судов, куда они назначены. Этим же законом был

⁽¹¹²⁾ Вот, например, какие критерии применяются для назначения на пост *Deputy District Judge*: «Legal knowledge and experience, intellectual and analytical ability, sound judgement, decisiveness, communication skills, authority, integrity, fairness, understanding of people and society, maturity and sound temperament, courtesy and humanity, commitment to public service» (см. уже упоминавшийся CAMPBELL A., *England*, in *Traité d'organisation judiciaire comparée*, стр.106 и далее.).

⁽¹¹³⁾ По этой теме см. MURPHY, *Ireland*, in *Traité d'organisation judiciaire comparée*, стр.183 и далее.

учрежден *Judicial Studies Institute*, находящийся под контролем и управлением *Chief Justice*⁽¹¹⁴⁾.

34. Скандинавские страны.

Системы, применяемые в Скандинавских странах, также отличаются высокой возможностью исполнительной власти влиять на назначение судей⁽¹¹⁵⁾. Действительно, хотя декрет о назначении подписывается главой государства (Монархом или Президентом Республики), последний всегда следует выборы, сделанному правительством (Министерством юстиции). Этому выбору не предшествует, как правило, ни экзамен, ни конкурс, хотя кандидаты отбираются обычно на основании их предыдущей «*extensive practice in the court*» и их профессиональной квалификации⁽¹¹⁶⁾. Единственное что требуется от кандидатов – отработать испытательный срок в одном из судов. Начальную подготовку новых судей обеспечивает министерство юстиции, организуя ежегодно учебные программы, в которых эти судьи должны участвовать. Оценка профессиональных качеств новых судей чаще всего происходит во время первых лет работы.

В некоторых странах, таких, например, как Финляндия, для отбора кандидатов применяется чуть более сложная процедура, предусматривающая первый тур отбора председателями судов первой инстанции (даже если «*normally everyone is admitted*») и второй тур на пленарном заседании Апелляционного суда (где «*The evaluation criteria is mainly the unofficial statement concerning the working capability during the practice-period*»⁽¹¹⁷⁾).

В других странах были внедрены другие системы, ограничивающие дискриминационные возможности министра юстиции при выборе новых судей. В Норвегии, например, свое заключение (не являющееся обязательным) о профессиональной квалификации всех кандидатов должен дать «совет по назначению судей». В состав совета входят представители ассоциаций судей и адвокатов, а также министерства юстиции; тоже относится и к Швеции, где, помимо прочего, первое назначение на судейскую должность ограничено по времени. Другие формы противодействия чрезмерному влиянию исполнительной власти заключаются в практическом применении критерия профессионального опыта в адвокатуре. Так, все в той же Норвегии, для назначения на должность судьи необходимо не менее 10 лет адвокатской практики (в Исландии для назначения в окружной суд – три года); впрочем, в этой же стране министерство юстиции назначает на судейские должности и чиновников государственной администрации, и

⁽¹¹⁴⁾ Информацию по этой теме см. на *web-caïme*: <<http://www.oireachtas-debates.gov.ie/D.0458.199511280154.html>> («*Judicial Studies Institute [...] will have responsibility both for induction courses for newly-appointed judges and continuing courses of education and training for members of the Judiciary. Also on the subject of judicial training, under section 19, persons wishing to be considered for judicial appointment by the Advisory Board must agree to take training courses if appointed and if so required by the Chief Justice or President of the Court to which they are appointed*»).

⁽¹¹⁵⁾ См. статьи AAROLA, *Finland*, CAFT, *Denmark*, CARRICK, *Sweden*, GISLASON, *Iceland*, RASMUSSEN, *Norway*, в уже упоминавшемся *Traité d'organisation judiciaire comparée*, стр.129 и далее, 101 и далее, 335 и далее, 179 и далее, 273 и далее.

⁽¹¹⁶⁾ См. уже упоминавшийся AAROLA, *Finland*.

⁽¹¹⁷⁾ См. уже упоминавшийся AAROLA, *Finland*.

офицеров полиции; немаловажную роль в этой связи играет и оценка, полученная на экзамене на степень магистра права⁽¹¹⁸⁾.

Во всех скандинавских странах, главы местных судов или министерства юстиции организуют циклы начальной базовой (да и непрерывной) подготовки, однако, как и в станах *Common Law*, эта практика не играет заметной роли в карьере судей.

⁽¹¹⁸⁾См. уже упоминавшийся RASMUSSEN, *Norway*.

ГЛАВА VI

НАБОР СУДЕЙ В СТРАНАХ ЦЕНТРАЛЬНОЙ И ВОСТОЧНОЙ ЕВРОПЫ, НАЧАВШИХ ПРОЦЕДУРУ ВСТУПЛЕНИЯ В ЕВРОСОЮЗ

СОДЕРЖАНИЕ: 35. Болгария. – 36. Чешская Республика. – 37. Эстония. – 38. Венгрия. – 39. Латвия. – 40. Литва. – 41. Польша. – 42. Румыния. – 43. Словакия. – 44. Словения.

35. *Bulgarie.*

В Болгарии⁽¹¹⁹⁾ практически все судьи выбираются Высшим судебным советом, при заметном вмешательстве в процесс назначения глав юрисдикций и министерства юстиции. Если не считать соблюдения минимальных базовых требований, для отбора кандидатов на судебские должности не существует ни устоявшейся методики, ни объективных критериев, ни конкурсной системы. Некоторые базовые условия регламентируются законом о судебной системе. Помимо болгарского гражданства и юридического образования, кандидаты должны пройти период пост-университетской подготовки. Кроме того, закон требует от них обладания необходимыми моральными и профессиональными качествами, и опытом работы в юридической сфере: два года – для назначения в окружной суд, пять – в районный, восемь – в апелляционный, и двенадцать лет для назначения в один из двух Верховных судов.

На практике, отбор кандидатур, которые будут представлены на рассмотрение Высшего судебного совета, инициируется председателями судов на местном уровне, на их усмотрение и в расчете на текущие потребности их юрисдикций. Не существует никакого закона, регламентирующего процедуру отбора, и председатели различных судов применяют разные способы выбора кандидатов: некоторые районные суды организуют конкурсы, на замещение должностей младших судей, в то время как в других предпочитают практику личных собеседований, и оценивают кандидатов на основании представляемых ими рекомендаций. Le Высший судебный совет не проводит никакого отбора перед рассмотрением предложенных ему кандидатур, которые подлежат одобрению большинством голосов при тайном голосовании. совет не имеет никакой возможности судить о профессиональных качествах назначаемых кандидатов, не считая их представления юрисдикциями, инициировавшими назначение. В некоторых случаях молодые судьи назначаются советом в районные суды на

⁽¹¹⁹⁾ См. уже упоминавшийся OPEN SOCIETY INSTITUTE/EU ACCESSION MONITORING PROGRAMME, *Monitoring the EU Accession Process: Judicial Independence*, стр.98-100.

срок в два года, который может быть продлен еще на шесть месяцев. Эти судьи не могут заседать единолично, а лишь в составе судебных коллегий. Отработав в таком качестве год, молодые судьи могут быть назначены в окружные суды. Эта стадия рассматривается обычно как «первая ступень» судебной карьеры. Тем не менее, в течение этого времени молодой судья, который рассматривает дела и выносит решения, не пользуется ни статусом судьи, ни правом несменяемости.

В отсутствие законодательной инициативы, Высший судебный совет принял 11 апреля 2001 г. решение «в применение рекомендаций Европейской комиссии» согласно которому перед назначением в окружные суды, предложенные председателями районных судов кандидаты должны сдавать экзамен. Экзамен проводит комиссия, в которую войдут судьи, представляющие два Верховных суда.

Что касается глав юрисдикций, то только председатели Верховных судов и генеральный прокурор назначаются по представлению Высшего судебного совета Президентом Республики, впрочем, он даже не имеет права отклонить предложенные ему советом кандидатуры. Прочие главы юрисдикций назначаются Высшим судебным советом по предложениям председателей высших судов и министра юстиции. Никаких других условий для этих назначений нет.

36. Чешская Республика.

В Чешской Республике⁽¹²⁰⁾, хотя формально право назначать судей принадлежит Главе государства, для их отбора применяются сильно бюрократизированные методы, оставляющие широкое поле для вмешательства глав юрисдикций. Введение более четких и объективных критериев позволило бы сделать процесс отбора и назначения более прозрачным, повысить доверие общественного мнения к судьям и судебной власти в целом. Помимо минимальных условий, включающих наличие степени лицензиата права, кандидаты на судебские должности должны сдать экзамен, а их «опыт и моральные качества служить гарантией того, что они будут достойно выполнять обязанности судьи».

Отбор кандидатов организован в четыре этапа. Два первых заключаются в проверке и оценке поданной кандидатом заявки, а также в психологическом тестировании. Результаты тестирования и оценки личных качеств кандидатов рассматриваются комиссией из пяти членов, включающей представителей Министерства юстиции, судов, и прокуратуры, а также одного психолога. Комиссия решает, кто из кандидатов будет допущен к третьему этапу отбора, заключающемуся в их рассмотрении еще одной комиссией, включающей представителей министерства, судов, прокуратуры, Союза чешских судей и ассоциации прокуроров. Пошедшие эти три этапа кандидаты получают право выбора, в соответствии с составленным по их итогам классификационным списком, одной из вакантных должностей.

⁽¹²⁰⁾ См. Уже упоминавшийся OPEN SOCIETY INSTITUTE/EU ACCESSION MONITORING PROGRAMME, *Monitoring the EU Accession Process: Judicial Independence*, стр.134-136.

На этой должности кандидаты проходят стажировку и обучение, после чего должны сдать в Институте начальной и непрерывной подготовки судей и прокуроров экзамен на должность судьи. Успешная сдача того экзамена является необходимым условием для назначения судьей. Еще один важный фактор – оценка работы в период обучения и стажировки. Эту оценку дает председатель окружного суда, куда кандидат был направлен. Наконец, в результате всех этих этапов, Президент Республики назначает кандидатов судьями. Хотя это и не является требованием закона, но на практике Министерство юстиции обычно следует рекомендациям председателей судов, где кандидаты стажировались. В тоже время решение о назначении является прерогативой министра, который имеет право отклонить любую кандидатуру без объяснения причин; и все же на практике, мнениям председателей судов о назначении кандидата в тот или иной суд, как правило, следуют.

Подписанное министром назначение представляется на утверждение правительства, а затем Президента Республики, который также имеет право отклонить любую кандидатуру без объяснения причин. Законодательная власть в процессе назначения не участвует. Хотя члены парламента могут потребовать от министра юстиции объяснить принятое им решение, на практике это право используется крайне редко.

37. Эстония.

В Эстонии процесс отбора новых судей основывается на сотрудничестве судебной и исполнительной власти⁽¹²¹⁾. Кандидатов экзаменует комиссия следующего составе:

- трое судей окружных судов, назначенных генеральной конференцией судей,
- трое судей районных судов, назначенных генеральной конференцией судей,
- трое судей Верховного суда, назначенных этим судом,
- назначенные министром представитель Министерства юстиции,
- представитель юридического факультета университета Тарту, назначенный преподавателями.

По результатам экзамена комиссия отбирает кандидатов на заполнение вакантных должностей. Окончательное решение принимает Президент Республики, который не обязан как-либо его мотивировать. После назначения, кандидаты походят двухгодичную подготовку, организуемую Министерством юстиции.

Что касается глав юрисдикций, то председатели окружных судов назначаются министром юстиции из числа их судей, по согласованию с Верховным судом. Они назначаются на неограниченный срок. Члены Верховного суда назначаются парламентом по предложению председателя этого суда. Председатель Верховного суда избирается парламентом по предложению президента Республики, без каких-либо консультаций с

⁽¹²¹⁾ См. Уже упоминавшийся OPEN SOCIETY INSTITUTE/EU ACCESSION MONITORING PROGRAMME, *Monitoring the EU Accession Process: Judicial Independence*, стр.171-175.

представителями судебной власти. Закон не требует от кандидатов на должности в Верховном суде опыта судейской работы. Таким образом, нужно отметить, что парламент основывается в своем выборе на мнении председателя Верховного суда, В то время как Президент, при назначении всех прочих судей, доверяется мнению обеих палат Верховного суда. Несколько раз имели место случаи, когда парламент отказывался утвердить кандидатов, принадлежащих или сочувствующих оппозиционным партиям.

38. Венгрия.

В Венгрии вакантные должности судей заполняются в соответствии *Les* с открытой процедурой, включающей несколько этапов⁽¹²²⁾, а именно:

- практика в судебной канцелярии,
- экзамены,
- практика в секретариате суда,
- временное назначение на должность с испытательным сроком, и, наконец,
- окончательное назначение.

Лиценциаты права могут быть назначены «младшими» работниками судебных секретариатов решением председателя районного суда, со сроком обучения три года. Их подготовку организует Министерство юстиции. После трех лет обучения, кандидаты, сдавшие экзамен по специальности могут быть назначены на 1 год секретарями судов, после чего считаются готовыми к назначению на судейские должности (кандидаты, служившие до этого прокурорами, секретарями прокуратуры, адвокатами, государственными нотариусами, или судьями конституционного суда могут быть назначены непосредственно). Закон не устанавливает никаких критериев отбора.

Председатели Верховного суда, апелляционных судов, и районных судов отбирают кандидатов на судейские должности, основываясь на результатах личного собеседования с кандидатами, а также на заключениях советов соответствующих юрисдикций, не являющихся, впрочем, обязательными к исполнению. Таким образом, председатель Верховного суда рекомендует отобранных кандидатов Национальному совету юстиции, который представляет их Президенту Республики. В первый раз президент назначает судей на срок в три года. По его истечении они могут быть назначены (по-прежнему Президентом Республики) без ограничений по времени.

Что касается глав юрисдикций, председатель Верховного суда избирается парламентом по предложению Президента республики, абсолютным большинством в две трети голосов. Председатели и вице-председатели районных судов назначаются решением Национального совета юстиции на срок 6 лет. Они, в свою очередь, назначают председателей и вице-председателей окружных судов и специальных судов по трудовому праву.

⁽¹²²⁾ См. уже упоминавшийся OPEN SOCIETY INSTITUTE/EU ACCESSION MONITORING PROGRAMME, *Monitoring the EU Accession Process: Judicial Independence*, стр.211-213.

39. Латвия.

В Латвии⁽¹²³⁾ закон не определяет никаких четких правил отбора кандидатов на судебские должности, не считая некоторых базовых критериев. Председатели судов предлагают всем заинтересованным подавать заявления, но бывает и так, что Министерство юстиции организует конкурсный набор. Кандидаты, отвечающие требованиям закона, приглашаются в Министерство юстиции для собеседования с главой соответствующей юрисдикции. После этого они могут быть допущены к обучению, сроком от 1 до 6 месяцев. По окончании обучения, кандидаты сдают экзамен квалификационной судебской комиссии, избранной конференцией судей Латвии. После этого они могут быть назначены судьями.

Судьи окружных судов назначаются на должности министром юстиции и подлежат утверждению парламентом. Ничто, помимо базовых критериев установленных законом не ограничивает право парламента утвердить или отклонить того или иного кандидата. Срок первого назначения судей составляет обычно 3-5 лет. министр юстиции назначает судей основываясь на оценке квалификационной комиссии, вынесенной по результатам экзамена, а также оценке работы кандидатов в период обучения. Закон не уточняет, является ли мнение комиссии обязательным к исполнению, или нет, на практике же, до сих пор министерство всегда следовало ему.

Судьи районных судов также назначаются министром юстиции на основании заключения квалификационного совета, и утверждаются парламентом на неограниченный срок. Кандидаты на должности в Верховном суде назначаются его председателем, также на основании заключения квалификационного судебного совета, и утверждаются парламентом на неограниченный срок. Судьи окружных судов (имеющие выслугу не менее 4 лет), судьи районных судов (имеющие выслугу не менее 2 лет) и представители ряда юридических профессий (адвокаты, прокуроры и преподаватели права, имеющие опыт работы не менее 6 лет) могут быть назначены судьями верховного суда.

40. Литва.

До 1999 г. предварительный отбор судей в Литве⁽¹²⁴⁾ был подвержен сильному влиянию Министерства юстиции. «Отдел судов» министерства сообщал о начале отбора, организовывал конкурсы и подготовку судей, создавая, таким образом, некий «запас судей» для окружных, районных и апелляционного суда. В соответствии с недавним проектом закона о судах, отбор судей будет проводиться в согласно регламенту, принятому министром юстиции и председателем совета судей. Этот регламент должен определить

⁽¹²³⁾См. уже упоминавшийся OPEN SOCIETY INSTITUTE/EU ACCESSION MONITORING PROGRAMME, *Monitoring the EU Accession Process: Judicial Independence*, стр.252-253.

⁽¹²⁴⁾См. уже упоминавшийся OPEN SOCIETY INSTITUTE/EU ACCESSION MONITORING PROGRAMME, *Monitoring the EU Accession Process: Judicial Independence*, стр.295-296. Выражаю признательность моему коллеге Виржилиусу Валанчиусу, председателю ассоциации литовских судей и вице-председателю апелляционного суда Литвы за предоставленную информацию о наборе судей в его стране.

методы и основные критерии отбора, включая предыдущие заслуги, порядок проверки профессиональных качеств кандидатов и критерии их оценки.

На сегодняшний день (зима 2001 г.), в соответствии с действующим законом о судах (и поправки 1998 г.), помимо общих требований к гражданству, возрасту и университетскому образованию, основным критерием отбора является экзамен. Экзаменационная комиссия формируется на срок 3 года и включает шесть членов:

- трое судей, назначаемых советом судей,
- трое юристов, назначаемых министром юстиции из числа судей и университетских преподавателей права,
- председатель комиссии, назначаемый министром юстиции.

Положение о комиссии разрабатывается Министерством юстиции и утверждается министром и председателем Верховного суда. На данный момент экзамен включает следующие предметы: конституционное право, административное право, гражданское право, гражданская процедура, уголовное право, уголовная процедура, трудовое право, финансовое право, международное публичное право, право Евросоюза.

Что касается «безупречной репутации», закон о судах указывает, что это условие не считается выполненным, если кандидат:

- был осужден за преднамеренное деяние, даже если он отбыл наказание;
- был осужден за непреднамеренное деяние, и еще не отбыл наказание;
- был исключен из судейского корпуса решением дисциплинарной комиссии судей;
- злоупотребляет алкоголем или наркотическими веществами;
- ведет образ жизни, не соответствующий правилам профессиональной этики судей.

Согласно вышеупомянутому новому проекту закона о судах совет судей будет назначать экзаменационную комиссию сроком на три года. В состав комиссии будут входить семь членов, из них не менее четырех судей. Трое членов (2 судьи и преподаватель права) будут выбираться председателем совета судей; четверо (2 судьи и 2 преподавателя права) – профессиональной ассоциацией судей. Таким образом, большинство состава комиссии будут составлять судьи, назначенные их коллегами. Положение о комиссии должно быть утверждено советом судей.

Согласно действующей системе Президент республики назначает судей окружных и районных судов (а также административных трибуналов, учрежденных в 1999 г.); судьи апелляционного суда назначаются Президентом Республики с согласия парламента; судьи Верховного суда назначаются парламентом, по предложению Президента Республики. Се Эта система должна остаться в силе даже после принятия нового проекта закона о судах. Председатели судов выбираются из числа их судей, в Ом же порядке, в котором они назначаются на должности.

Председатель апелляционного суда назначается Президентом Республики по согласованию с парламентом; председатель Верховного суда назначается парламентом по предложению Президента Республики. Срок

председательских полномочий колеблется от 5 лет в окружном суде, до девяти лет в Верховном суде и его палатах.

Решением Конституционного суда от 1999 г. были признаны неконституционными положения, согласно которым назначение окружных и районных судей, а также председателей этих судов, осуществлялось только по предложению министра юстиции. Согласно положениям нового проекта закона о судах, главы юрисдикций должны назначаться резидентом Республики из числа кандидатов, выбранных оборочной комиссией по предложению совета судей. Председатель апелляционного суда будет назначаться президентом Республики при согласии парламента из числа кандидатов, выбранных отборочной комиссией. Председатели палат апелляционного суда будут назначаться Президентом республики. Председатели палат Верховного суда будут назначаться парламентом по предложению Президента Республики.

41. Польша.

В Польше⁽¹²⁵⁾ кандидаты могут быть назначены на судебские должности если, помимо общих требований, они прошли обучение в суде или прокураторе, сдали экзамен *ad hoc* от отработали не менее двух лет в качестве ассессора в суде или прокуратуре. Эти ассессоры назначаются, и, при необходимости отзываются председателями апелляционных судов. Кандидаты должны быть отобраны в результате конкурса, организуемого председателями апелляционного суда, в соответствии с правилами, устанавливаемыми Министерством юстиции. После окончания учебного периода и прохождения конкурса, значение которого также определяется министром юстиции, кандидаты могут быть назначены на должности ассессоров в суде. министр может назначить судебного ассессора на должность окружного судьи сроком не более чем на два года и с согласия соответствующего районного суда; возможно продление этого назначения до тех лет.

Хотя польская система не предусматривает для судей формального испытательного срока, должность ассессора, на которой кандидат исполняет практически те же функции, что и судья, очень походит на временное назначение. Так на практике система позволяет министерству юстиции и главам вышестоящих юрисдикций оказывать влияние на новых судей. ЛПо окончании оговоренного срока ассессоры становятся судьями, или прекращают свои полномочия. Просьба о назначении судьей должна затем пройти ряд бюрократических этапов, включающих участие как судебного корпуса, так и исполнительной власти. Коллегия суда представляет кандидатов генеральной ассамблее районного суда. Эта ассамблея в свою очередь представляет кандидатов министру юстиции, который, представляет имена и собственную рекомендацию (не являющуюся обязательной) Национальному совету судебной власти. совет голосованием принимает

⁽¹²⁵⁾ См. уже упоминавшийся OPEN SOCIETY INSTITUTE/EU ACCESSION MONITORING PROGRAMME, *Monitoring the EU Accession Process: Judicial Independence*, стр.337-339; См. также уже упоминавшийся WALTOS, *Rapport*, in COUNCIL OF EUROPE / CONSEIL DE L'EUROPE, *La formation des juges et des magistrats du parquet en Europe* стр.35-39.

решение рекомендовать кандидатов президенту Республики, который принимает окончательное решение.

Министр юстиции может также по собственной инициативе (после консультаций с ассамблеей соответствующего суда) представлять кандидатов Национальному совету судебной власти. Министр юстиции, по получении заключения генеральной ассамблеи судей соответствующего районного или апелляционного суда, назначает и отзывает всех председателей окружных, районных, и апелляционных судов; он не может, однако, назначить или отозвать председателя, если генеральная ассамблея противится такому решению. Председатели судов назначаются на четыре года, и могут быть переизбраны на один такой же срок. Никакие другие дополнительные условия для назначения на пост председателя суда.

42. Roumanie.

В Румынии ⁽¹²⁶⁾ Президент Республики назначает судей и членов Верховного суда по предложению Высшего света судей, в соответствии с рекомендациями министра юстиции. В то же время, некоторые судьи должны пройти испытательный срок, перед окончательным назначением на высшие судебские должности, что может ограничивать их независимость в течение этого времени. Начиная с 2000 г., все лиценциаты права, желающие получить назначение на должность судьи, должны пройти подготовку в национальном институте судей, где они могут выбрать два типа обучения. Стажеры института назначаются министром юстиции т.н. «младшими судьями», иными словами, исполняя технические обязанности судей, они не пользуются статусом полноправных судей.

Кандидаты, окончившие двухлетний курс подготовки, могут сдать экзамен, после чего являются готовыми к назначению на высшие судебные должности в полноправном качестве. Экзамен принимает комиссия в составе двух судей Верховного суда, двух преподавателей права и представителя Министерства юстиции. После него, министр юстиции рекомендует кандидатов Высшему совету судей, который предлагает их Президенту Республики. В случае отказа совета представить ту или иную кандидатуру на рассмотрение Президента Республики, кандидаты имеют право апеллировать в Верховный суд. Однако в случае отклонения кандидатуры министром или Президентом республики возможность апелляции не предусматривается.

Адвокаты также могут быть назначены на высшие судебские должности. Такие кандидаты должны иметь не менее пяти лет опыта работы по одной из юридических специальностей, таких как адвокат, прокурор, преподаватель права, штатный сотрудник исполнительных или законодательных органов. Председатели судов назначаются Высшим советом судей, по рекомендации министра юстиции, они назначаются сроком на 4 года, с возможностью повторного назначения. Закон требует, чтобы председатели юрисдикций первой инстанции имели не менее четырех лет

⁽¹²⁶⁾ См. уже упоминавшийся OPEN SOCIETY INSTITUTE/EU ACCESSION MONITORING PROGRAMME, *Monitoring the EU Accession Process: Judicial Independence*, стр.381-383.

опыта работы в качестве судей, в то время как председатель апелляционного суда должен иметь не менее 8 лет опыта судейской работы.

43. Словакия.

Конституция Словакии⁽¹²⁷⁾ не указывает деталей процедуры назначения кандидатов на судейские должности, ограничиваясь указанием на то, что они назначаются Президентом Республики по предложению Национального судебного совета. Основным предварительным условием для назначения является экзамен. Затем кандидаты обязаны выбрать суд, назначение в который они надеются получить. Для каждого вакантного места председатель районного суда создает комиссию *ad hoc*, и назначает по предложению судейского совета соответствующего районного суда ее пятерых членов; члены комиссии избирают ее председателя. Комиссия передает свои рекомендации Национальному судебному совету, который готовит предложение по назначениям Президенту Республики. Никакой системы апелляций по решениям, принятым на всех ступенях того процесса не существует.

Предпочтение может быть отдано любому из стажеров, работающих в конкретном суде, исключительно на усмотрение его председателя. Не существует никакой утвержденной системы отбора кандидатов на стажировку. Министр юстиции определяет число стажеров, в то время как председатели районных судов обеспечивают их отбор и зачисление на стажировку, используя самые разные методы – экзамены, собеседования, психологические тесты и др.. таким образом, выбор стажеров производится в достаточной степени произвольно. Выбор и назначение председателей районных и окружных судов отдан на полное усмотрение министра юстиции. Для их назначения не предусмотрено никаких объективных критериев. Министр запрашивает мнение соответствующего судейского совета, но не обязан ему следовать.

После выборов 1998 г., министр юстиции наладил с судейским корпусом неформальное сотрудничество в вопросах назначения председателей и вице-председателей судов. Таким образом, ассоциация судей и местные судейские советы получили возможность свободно высказывать свое мнение и предлагать кандидатов на эти должности. Как правило, министр следует их рекомендациям. Согласно конституционной поправке от февраля 2001 г., председатель и вице-председатель Верховного суда назначаются Президентом республики из числа его членов, с учетом мнения (не являющегося обязательным) судейского совета. НЕ существует никаких объективных критериев для такого назначения.

44. Словения.

⁽¹²⁷⁾См. Уже упоминавшийся OPEN SOCIETY INSTITUTE/EU ACCESSION MONITORING PROGRAMME, *Monitoring the EU Accession Process: Judicial Independence*, стр.419-421.

В Словении⁽¹²⁸⁾, процесс отбора и назначения на всех уровнях судебной власти включает несколько этапов, с участием органов судебной, исполнительной и законодательной власти. Министерство юстиции сохраняет некоторое влияние в вопросах назначения председателей судов. В случае появления вакансии в том или ином суде, Министерство юстиции определяет, какие кандидаты соответствуют минимальным требованиям к этой должности, включая оценку их работы во время двухлетнего учебного периода. Затем Министерство направляет список приемлемых кандидатов совету суда, где открылась вакансия. совет по персоналу готовит краткий список с письменными заключениями по каждой кандидатуре. Список вместе с заключениями и всей соответствующей документацией возвращается в Министерство юстиции, которое готовит собственное заключение по кандидатам и передает все досье в кадровый комитет Судейского совета; в выборе кандидатов на назначение Судейский совет не связан той или иной опцией. Он назначает кандидатов на каждое вакантное место, и это назначение утверждается голосованием в парламенте.

Процедура назначения Судейским советом допускает пересмотр в административной юрисдикции. Не менее четырех парламент отклонял, без объяснения причин, кандидатов, предложенных Судейским советом. На самом деле, парламент отклоняет кандидатов достаточно редко, благодаря практике повторного представления отвергнутых кандидатов между ним и советом установилось определенное равновесие. До сих пор, парламент всегда утверждал кандидатуры, представляемые ему повторно. Что касается назначения председателей судов, они назначаются министром юстиции, из числа трех кандидатов, предлагаемых Судейским советом, на срок в шесть лет, с возможностью повторного назначения. Объективных критериев выбора не существует, таки образом, он оставлен на усмотрение совета и министра. В случае, когда предложенный советом кандидат отвергается, министр должен мотивировать свое решение, а отвергнутый кандидат имеет право апеллировать в административный или в Конституционный суд, требуя пересмотра решения. Председатель Верховного суда назначается парламентом по рекомендации министра юстиции. Прежде чем рекомендовать парламенту ту или иную кандидатуру, министр консультируется с Судейским советом и пленарной ассамблеей Верховного суда.

⁽¹²⁸⁾ См. уже упоминавшийся OPEN SOCIETY INSTITUTE/EU ACCESSION MONITORING PROGRAMME, *Monitoring the EU Accession Process: Judicial Independence*, стр.460-462.

ГЛАВА VII

НЕПРЕРЫВНАЯ ПОДГОТОВКА СУДЕЙ В РАЗЛИЧНЫХ ЕВРОПЕЙСКИХ СИСТЕМАХ

СОДЕРЖАНИЕ: 45. Общие положения. – 46. Е.Н.М. и непрерывная подготовка судей во Франции. – 47. Немецкая Академия судейского корпуса. – 48. Английский *Judicial Studies Board*. – 49. Две из скандинавских стран: Швеция и Финляндия. – 50. Другие институты и программы непрерывной подготовки (Бельгия, Испания и Португалия). – 51. Европейская Академия Права (ЕРА). – 52. Европейский Институт Государственной Администрации (ЕЕАР). – 53. Международный Институт Судебной Власти фонда «Справедливость в мире» Международного союза судей.

45. Общие положения.

Как неоднократно отмечалось выше, непрерывная подготовка является неотъемлемым правом, а также профессиональным долгом каждого судьи. Давайте же рассмотрим, какие инструменты существуют в различных европейских системах, (не считая итальянской, о которой уже говорилось) для обеспечения этой столь необходимой современным судьям и прокурорам деятельности.

В рамках уже упоминавшейся встречи, организованной советом Европы в Лиссабоне 27-28 апреля 1995 г.⁽¹²⁹⁾, обнаружилось, что практически во всех европейских странах, включая и не вошедшие в Евросоюз, после курса начальной подготовки судьи имеют возможность участвовать время от времени в программах непрерывной подготовки. В большинстве случаев организатором этой работы выступает Министерство юстиции; в некоторых (здесь можно вновь обратиться к примеру Италии) – эта задача возложена на Высший совет судей. Однако наиболее регулярной и структурированной практика непрерывной подготовки судей является в системах тех стран, для которых характерно существование структуры *ad hoc*, т.е. какого-то независимого учреждения (школы, академии и т.д.). Среди таковых можно еще раз назвать Национальную школу судей для Франции, *Deutsche Richterakademie (DRA)* для Германии, *Stichting Studiecentrum Rechtspleging (SSR)* для Нидерландов, *Centro de Estudos Judiciários* для Португалии, *Judicial Studies Board* для Соединенного Королевства, Фонд непрерывной подготовки швейцарских судей и т.д. Наряду с этими национальными учреждениями возникает все больше и больше инициатив и институтов над-национального характера: среди последних можно упомянуть Европейскую академию права (ЕРА), Европейский институт государственной

⁽¹²⁹⁾ См. выше, № 11, стр.***.

администрации (IEAP) и Международный Институт Судебной Власти фонда «Справедливость в мире» Международного союза судей⁽¹³⁰⁾.

Практически повсюду в Европе непрерывная подготовка судей является факультативной, за исключением ряда стран Восточной Европы (Болгария, Эстония, Молдова, Венгрия, Румыния), где она носит обязательный характер. На Украине непрерывная подготовка обязательна только для работников прокуратур, а в Португалии непрерывную подготовку обязаны проходить только молодые судьи. Во Франции участие в программах непрерывной подготовки является необязательным, однако Е.Н.М. ежегодно направляет в управление судебных дел Министерства юстиции информационные карточки, где указывается какие курсы, прошел каждый судья. Эти карточки подшиваются в личные дела судей, что позволяет учитывать их при аттестациях, проводимых каждые два года.

Число программ повышения квалификации варьируется от страны к стране. Средний показатель составляет порядка 40–50 «учебных единиц» в год: разумеется с одной стороны здесь учитываются несколько сотен учебных курсов, организуемых Е.Н.М.⁽¹³¹⁾ и примерно по сотне в Нидерландах и Германии, а с другой – около пятидесяти в Италии, и считанные десятки в школах Восточной Европы. Продолжительность учебных программ также сильно. Как правило, она не превышает недели. Общая тенденция, похоже, тяготеет к трех- четырехдневным встречам. Иногда практикуется разбивка курса на несколько кратких (продолжительностью 2-3 дня) организуемых с перерывами в несколько недель.

46. Е.Н.М. и непрерывная подготовка судей во Франции.

Непрерывную подготовку членов судебского корпуса Франции обеспечивает Национальная школа судей. Любой желающий судья имеет право не менее чем на пять дней учебы в год. Непрерывная подготовка может иметь форму стажировок в самых разных структурах и организациях, или же сессий по юридическим или общим темам. Она проводится либо на национальном уровне непосредственно Школой, либо на уровне апелляционных судов при посредничестве судей, отвечающих за подготовку, но под контролем и при финансировании Е.Н.М. Таким образом, благодаря курсам непрерывной подготовки, каждый получивший статус судьи судебный аудитор на протяжении всей своей карьеры сохраняет связь с Национальной Школой судей. В частности, во время первого года работы молодые судьи обязательно участвуют в двухнедельной учебной сессии, направленной на углубление их профессиональных знаний.

Непрерывная подготовка должна позволить каждому судье учитывать в профессиональной практике с законодательные экономические, социальные и культурные изменения, улучшая, таким образом, работу судебных институтов. Она должна сопровождать судей в течение всей их

⁽¹³⁰⁾ Об этих органах см, ниже № 51, 52 и 53, стр.*** и далее.

⁽¹³¹⁾ В качестве примера достаточно отметить, что в 1994 г. Е.Н.М. организовала в рамках непрерывной подготовки на национальном уровне 881 учебных мероприятий, суммарной продолжительностью 13.372 дней; в них приняли участие 4.649 судей; к этому нужно добавит 105 децентрализованных акций на местном уровне, привлечших более авес 3.000 участников.

активной жизни, давая возможность получать информацию, профессионально расти и развиваться в тех областях, где он работает.

Е.Н.М. является безусловно основным европейским институтом, занимающимся непрерывной подготовкой судей. Можно напомнить, что этому учебному заведению, созданному в 1958 г. как центр по обеспечению начальной подготовки, начиная с 1966 г. было поручено заниматься и непрерывной подготовкой. Обеспечивающей выполнение этой задачи структурой является Управление непрерывной подготовки, в составе которого четыре судьи, работающих при полной занятости, 2 секретаря и 12 сотрудников. Преподавательский корпус состоит из лекторов, т.е. судей занимающихся преподаванием на полную ставку; они прикомандировываются к Е.Н.М. на срок не менее тех лет. Ежегодно школа разрабатывает программу непрерывной подготовки на следующий год. Соответствующее предложение готовится педагогической комиссией, а затем утверждается административным советом Е.Н.М. Начиная с 1989 г. была введена децентрализованная подготовка; эта форма работы проводится на базе апелляционных судов, опирающихся на судей ответственных за подготовку в различных юрисдикциях.

К теме непрерывной подготовки во французской Национальной школе судей мы вернемся дальше, в следующей главе, где будем сравнивать ее с системой подготовке итальянских судей. Таким образом, более подробную информацию по этому вопросу вы найдете далее⁽¹³²⁾.

47. Немецкая Академия судейского корпуса.

Еще одним значимым заведением в европейской панораме непрерывной подготовки судей является *Deutsche Richterakademie* (немецкая Академия судейского корпуса), основанная в 1973 г. в результате заключения соглашения между Федеральным правительством и Землями⁽¹³³⁾. *Deutsche Richterakademie* обеспечивает на национальном уровне непрерывную подготовку судей, работающих во всех областях права, а также работников прокуратур. Управление и финансирование *Deutsche Richterakademie* осуществляется Федеральным правительством и Землями на совместной основе. Помимо «головного отделения» в Трире, где располагаются в т.ч. административные органы, начиная с 1993 г. Академия располагает также вторым зданием для организации коллоквиумов. Имеется ввиду «замок Зейтен» расположенный примерно в 70 километрах от Берлина в Вустрау.

В задачи Академии входит обеспечение непрерывной подготовки судей и работников прокуратур как по их специальностям, так и в том, что касается знаний и опыта в вопросах эволюции политического, социального и экономического контекста, развития других направлений науки. Программа разнообразных коллоквиумов, организуемых на двух базах, которыми располагает Академия, разрабатывается конференцией (*Programmconferenz*), которая также определяет основные принципы непрерывной подготовки. Эта конференция объединяет представителей федеральных властей и каждой из

⁽¹³²⁾ См. ниже, глава VIII, стр.*** и далее.

⁽¹³³⁾ См. более подробную информацию на веб-сайте: <<http://www.deutsche-richterakademie.de/>>.

Земель, каждый из которых имеет один голос. Профессиональные ассоциации судей и работников прокуратур играют при этом консультативную роль. Расходы делятся поровну между федеральными властями и Землями. Организацию учебных программ обеспечивают судебные администрации федерации и Земель на основе решений, принятых конференцией.

В качестве административного руководителя директор Академии присутствует на конференции, принимающей программу, и докладывает о ходе ее реализации и об откликах, поступивших на уже состоявшиеся коллоквиумы. Ежегодно в Трире и Вустрау проходит более 150 коллоквиумов по непрерывной подготовке судей. Число участвующих в них судей достигает 5.000 человек в год. Два коллоквиума всегда проходят параллельно. Можно также добавить, что в последние годы *Programmkonferenz* установила следующую пропорцию предметов, изучаемых в рамках непрерывной подготовки: конференции по юридическим темам - 45% (из них 4/10 по гражданскому праву, 4/10 по уголовному праву, 2/10 по другим юридическим вопросам); конференции междисциплинарного характера - 30%; конференции по общественным наукам - 25%.

Программу дополняют совместные коллоквиумы с участием иностранных судей и работников прокуратуры и их немецких коллег. Программы непрерывной подготовки нередко организуются для местного персонала федеральными Землями, некоторые из которых имеют для этого собственные институты. *IRZ-Stiftung (Deutsche Stiftung für internationale rechtliche Zusammenarbeit e.V.* – Немецкий фонд международного сотрудничества в юридической сфере) занимается от имени Федерального правительства Германии содействием реформированию юридических систем стран Центральной и Восточной Европы, а также независимых государств бывшего СССР. Аналогичные программы существуют для стран-членов пакта стабильности для Юго-восточной Европы.

48. Английский Judicial Studies Board.

Даже в Соединенном Королевстве, где методики набора судей не благоприятствуют развитию последовательной деятельности по их подготовке, начинают развиваться инициативы по повышению профессиональной квалификации⁽¹³⁴⁾. В значительной степени непрерывная подготовка профессиональных судей обеспечивается *Judicial Studies Board (JSB)*.

Бюро Юридических Исследований было создано в 1979 г., как результат «Rapport Bridge», определившего основные цели подготовки судей; согласно этому докладу, речь шла о том, чтобы «*convey in a condensed form the lessons which experienced judges have acquired from their experience...*». В этом основной смысл существования *JSB*. Эта структура сформирована преимущественно из судей, и пользуется достаточной независимостью от

⁽¹³⁴⁾ Cf. les informations au site suivant : <<http://www.cix.co.uk/~jsb/>> ; cf. aussi CAMPBELL A., *England*, in *Traité d'organisation judiciaire comparée*, précité, p. 117 et s. Le *JSB* a également publié sur son site des véritables « parcours » de formation dans des domaines spécifiques, tels que le droit de la famille ; cf. par exemple la page *web* suivante : <<http://www.cix.co.uk/~jsb/familylaw/index.htm>>.

головного министерства – *Lord Chancellor's Department*, – т.к. самостоятельно определяет потребность в юридической подготовке и формы, которые она должна принимать.

Целями *JSB* является:

- Предоставить качественную подготовку судьям, работающим в сфере гражданского уголовного или семейного права на условиях полной или частичной занятости.
- Выступать советником председателя Высшего уголовного суда по вопросам политики и содержания подготовки судей, а также эффективности работы в этой сфере Комитета судов.
- Выступать советником председателя Высшего уголовного суда и членов правительства по вопросам политики и содержания подготовки судебного персонала.
- Выступать советником правительства в вопросах пожеланий судей и судебного персонала относительно необходимой подготовки, в вопросах необходимых изменений законодательства, процедуры и организации судебной процесса, и в вопросах содержания подготовки.
- Развивать международное сотрудничество в области юридического образования.

На сегодняшний день в составе главного бюро *JSB* работает шесть комитетов: уголовный комитет, гражданский комитет, комитет по семейным делам, комитет судей, комитет судов и консультативный комитет по равенству прав. В состав бюро и комитетов входят члены судейского корпуса всех уровней: главы судов, судьи, служащие Министерства внутренних дел и Министерства юстиции. Один из судей прикомандирован к *JSB* в качестве директора по учебной части. Работу комитета дополняют публикации *JSB*, составляющие важную часть его деятельности. На сегодняшний день в их число входят: *Bench Books*, *Equal Treatment Bench Books*, *Handbook on Ethnic Minority Issues*, *JSB Guidelines for the Assessment of General Damages in Personal Injury Cases* и *JSB Journal*. Большинство этих работ пишется по заказу *JSB* членами судейского корпуса.

Бюро юридических исследований является независимым органом, чей контроль обеспечивает комитет, члены которого назначаются Лордом канцлером. Комитет (также как и подкомитеты) включает, преимущественно, представителей судебной власти в самом широком смысле слова (судей Апелляционного и Высшего суда, Суда Короны, судов графств, прочих судов и трибуналов), а также представителей университетских кругов и Министерств юстиции и внутренних дел. В вопросах финансирования он рассматривается неправительственный консультативный общественный орган; его права и обязанности зафиксированы в протоколе о соглашении с *Lord Chancellor's Department*.

49. Две из скандинавских стран: Швеция и Финляндия.

В Швеции⁽¹³⁵⁾ непрерывная подготовка судей поручена *Domstolsverket* (*DV* – национальной администрации судов). Этот институт был создан в 1975 г. как центральный орган административной власти судебной системы. В функции этого органа национальной администрации входит: повышение эффективности персонала и службы, профессиональная подготовка, информация, публикация нормативных документов, консультационная деятельность, образование, а также обеспечение эффективной работы. Национальная администрация судов является также центральным органом власти по юридической помощи населению. В своей работе этот орган должен следить за сохранением независимости судов и соблюдением ими законов. В штате национальной администрации судов около 150 служащих. В ее главе стоит Генеральный директор и назначаемый правительством Комитет, в составе 10 членов, представляющих судебную, и иные ветви власти, в т.ч. два депутата шведского парламента (*Riksdag*). Генеральный директор является также председателем Комитета.

Структурно в состав института входит пять подразделений, и вопросы подготовки находятся в ведении Управления персонала, где работает 11 сотрудников. В сфере подготовки в его задачи входит развитие профессиональной компетентности и международного сотрудничества, а также решение вопросов подготовки, связанных со служебной деятельностью. Ежегодно в соответствии долгосрочной программой подготовки вырабатывается подробная программа учебной работы на год. Отдел профессиональной подготовки обеспечивает планирование и поведение семинаров, лекций, учебных поездок и т.д. для судей сотрудников судебных канцелярий и прочего персонала, всего около 20.000-25.000 тысяч учебных дней в год. Всего в судебной системе Швеции работает 1.700 судей (включая работающих непостоянно), 700 сотрудников судебных секретариатов и 2.500 человек вспомогательного персонала.

В ежегодные программы подготовки судей входят семинары, посвященные различным юридическим направлениям, таким, как уголовное право, гражданское право, процедура, налогообложение, здравоохранение и социальная защита населения, европейское право, а также организации судебной системы, экономическим вопросам и т.д.

В Финляндии⁽¹³⁶⁾, задача обеспечения непрерывной подготовки судей и персонала административных служб возложена на Министерство юстиции. Общая численность персонала судебной администрации составляет около 6.500 человек, включая 800 судей. Организацией подготовки занимается соответствующий отдел, входящий в состав Генерального управления судебной администрации Министерства. Он отвечает за повышение профессиональной квалификации сотрудников судов, управления исполнения наказаний, и юридических консультаций.

Служба подготовки организует ежегодно от 400 до 500 учебных дней. Непрерывная подготовка ориентирована на все категории сотрудников, причем на долю собственно судей приходится порядка 300 учебных дней. Курс подготовки, рассчитанный на прокуроров координируется

⁽¹³⁵⁾ См. *web-caim*: <http://www.enm.justice.fr/relations_internationales/ecoles/suede/suede.htm>.

⁽¹³⁶⁾ См. *web-caim*: <http://www.enm.justice.fr/relations_internationales/ecoles/finlande/finlande.htm>.

государственной прокуратурой. Отдел компьютерных технологий Министерства организует специальные курсы прикладной информатики.

Помимо организации учебных программ отдел подготовки, совместно с судами и другими структурами играет активную роль в развитии и выработке проекта реформы судебной администрации. Он же занимается обеспечением подготовки судей и организацией международного сотрудничества в этой сфере.

Стоящие перед ним цели направлены на углубление и расширение профессиональной квалификации сотрудников судов и иных структур, входящих в сферу ведения судебной администрации. Основной задачей подготовки является углубление личных знаний каждого. Она стремится также к улучшению техники профессиональной деятельности и повышению эффективности служб. В последние годы акцент делался на принятие изменений и законодательных и организационных реформ. Для обеспечения этой задачи Министерством была инициирована программа по подготовке преподавателей. Избранные из числа работников судов и прокуратур, эти преподаватели обеспечивают затем подготовку персонала на уровне их регионов.

В практическом плане, подготовка представляет из себя более или менее продолжительные учебные сессии, семинары и учебные дни. Сюда нужно включить и длительные учебные сессии для различных категорий сотрудников. Часть учебных программ организуется в сотрудничестве с университетами. Представителей соответствующих служб приглашают к сотрудничеству в планировании и проведении учебных программ. Судьи сами участвуют в разработке и реализации планов их непрерывной подготовки. Опытные судьи и университетские преподаватели выступают в роли преподавателей.

Подготовка финских прокуроров относится сфере ответственности прокуратуры. Разработка и осуществление подготовки обеспечивается отделом развития государственной прокуратуры. В состав преподавателей входят помимо прочего сотрудники государственной прокуратуры, прокуроры, судьи, сотрудники полиции, а также представители других служб. Программа подготовки прокуроров включает три этапа. Предварительным условием для нее является высшее юридическое образование и годичная стажировка в суде. Кандидаты проходят годичную практику в качестве помощников прокуроров. За это следует отбор будущих прокуроров. Отобранные кандидаты участвуют в программе начальной подготовки, включающей пять учебных недель в течение года. Третий этап заключается в расширении знаний прокуроров в узкоспециализированных областях: экономическая и финансовая преступность, наркомания, компьютерная преступность и т.д. Наконец организуется специальная подготовка для прокуроров, намеренных специализироваться в конкретных областях. Программа подготовки, проводимая государственной прокуратурой, включает порядка 1000 учебных дней в год. Кроме того, прокуроры могут посещать учебные программы, организуемые другими службами, как, например, полицией.

50. Другие институты и программы непрерывной подготовки (Бельгия, Испания и Португалия).

В Бельгии цели непрерывной подготовки видятся шире, чем простое «обновление» юридических знаний, и тяготеют к развитию подлинной судебной культуры, к более широкому восприятию пониманию духа и буквы судебной практики⁽¹³⁷⁾. Непрерывная подготовка охватывает четыре широких круга вопросов:

- Узкопрофессиональная подготовка, включающая, в т.ч. обмен профессиональным опытом;
- Сопровождение реформа законодательства;
- Тематическая подготовка;
- Методологическая подготовка.

В семестр, в среднем, организуется до 200 учебных циклов. В Бельгии не существует ни школы судей, ни постоянного преподавательского корпуса. Программы непрерывной подготовки разрабатывались Коллегией по набору судей после консультаций с судебскими кругами. Организация каждого цикла поручается конкретному координатору, обычно из числа судей, который вырабатывает конкретную программу и подбирает выступающих, отдавая при этом предпочтение междисциплинарному подходу. После 2 августа 2000 г., полномочия Коллегии по набору были включены в более широкий круг полномочий Высшего совета юстиции⁽¹³⁸⁾.

В Испании активную деятельность на ниве подготовки ведет *Consejo del Poder Judicial*, в лице его Судейской школы, ежегодно организующей многочисленные учебные курсы⁽¹³⁹⁾. В этой связи уже указывалось, что к обязанностям Судейской школы Генерального совета судебной власти относится организация конкурса по набору, начальная, дополнительная и непрерывная подготовка судей, а также (хотя и школа и не обладает эксклюзивными полномочиями в этом вопросе) международное сотрудничество в области их подготовки. Судейская школа является высшим техническим органом Генерального совета судебной власти. Являясь конституционным органом, Генеральный совет судебной власти получил, в соответствии с органическим законом 16/94 от 8 ноября 1994 г., полномочия в вопросах отбора и подготовки судей и «магистратов». Его главное бюро и центр начальной подготовки находятся в Барселоне. Школа имеет также отделение в Мадриде, отвечающее за непрерывную подготовку.

В рамках этой работы Школа обеспечивает непрерывную подготовку более 3.500 судей. Обучение в ней (в виде трехнедельных, трехмесячных или годовых курсов) прошли 220 судей из Южной Америки. Целью непрерывной

⁽¹³⁷⁾ См. CASTIN, *Belgique*, на *web-caïme*: <http://www.enm.justice.fr/relations_internationales/ecoles/belgique/belgique.htm>.

⁽¹³⁸⁾ Созданный законом от 22 декабря 1998 г. в результате конституционной реформы, принятой восемью основными политическими партиями Бельгии (как большинством, так и оппозицией) в рамках соглашения «Октопус», Высший совет юстиции является органом вне категорий, независимым от трех ветвей государственной власти, своего рода интерфейсом, между гражданским обществом, и государственной службой в сфере правосудия. Его состав (44 члена) формируется с соблюдением двойного паритета – двух языковых сообществ, с одной стороны, и судей и не судей - с другой. Первая призовая С.С.Ж. программа подготовки, продолжает линию, заложенную Коллегией по набору. В современном контексте проблематики подготовки судей, С.С.Ж. предстоит решить два масштабных вопроса: создание школы судей и обеспечение баланса между разработкой учебных программ, и их реализацией, относящейся, на сегодняшний день, к сфере ответственности администрации (см. уже упоминавшийся CASTIN, *Belgique*).

⁽¹³⁹⁾ См. информацию на *web-caïme*: <http://www.enm.justice.fr/relations_internationales/ecoles/espagne/espagne.htm>.

подготовки является, в частности, является информационное сопровождение законодательных и юстиционных изменений, таких, например, как модернизация судебных институтов. Ежегодно каждый судья имеет право участвовать в трех курсах непрерывной подготовки национального уровня, не считая децентрализованных учебных программ. Программа непрерывной подготовки включает около 200 различных мероприятий, таких как стажировки в учреждениях и на предприятиях, семинары по обмену мнениями и опытом и углублению профессиональной практики.

Управление непрерывной подготовки судей Генерального совета судебной власти развивает программы и акции, обеспечивающие непрерывную учебу и профессиональное совершенствование все карьерных работников судебной системы. Участие в программах непрерывной подготовки является в Испании добровольным, за исключением случаев, когда законом предусматривается иное. Например, если судья просит о переводе из гражданской или уголовной юрисдикции, в административную или социальную, он обязан пойти специальный курс переподготовки, заключающийся в стажировке в суде этой юрисдикции. В то же время, «Белая Книга Правосудия» разработанная Генеральным советом судебной власти, рассматривает вопрос о праве совета призывать судей к участию в программах непрерывной подготовки в обязательном порядке, в случае принятия серьезных реформ законодательства. В то же время указывается, что в первые два года работы, судьи могут быть обязаны проходить ежегодно не менее 10 дней учебы в рамках программ непрерывной подготовки, или программ подготовленных специально для них.

Нужно добавить и напомнить, что португальский *Centro de Estudos Judiciários* тоже занимается непрерывной подготовкой: ежегодно разрабатывается масштабная программа, исповедующая междисциплинарный подход и направленная на информационную работу и инициирование дискуссий по судебной проблематике. Программа разрабатывается и реализуется Центром при поддержке двух Высших советов (судейского корпуса и прокуратуры). Непрерывная подготовка является факультативной, но не стоит забывать, что в течение первых двух лет после назначения, судьи обязаны проходить, в соответствии с планами, разработанными Высшими советами при участии Центра, дополнительную подготовку, которая, в свою очередь, является обязательной.

То же можно сказать и о нидерландском центре SSR (основанном в 1960 г.), который работает также как центр подготовки судебных секретарей, и о швейцарской структуре, созданной в 1992 г. Что касается, в частности, этого института, Фонд непрерывной подготовки судей является частным заведением, созданным швейцарской ассоциацией судей. Он два раза в год проводит учебные занятия для судей и работников прокуратур, посещение которых является добровольным. Каждая учебная сессия длится два дня. Они проходят в форме семинаров, и часто включают практические занятия.

51. Европейская Академия Права (ERA).

Европейская Академия Права в Трире (*Europäische Rechtsakademie-ERA*)(¹⁴⁰) является учебным и дискуссионным центром для юристов всей Европы. Она является связующим элементом между европейскими центрами принятия решений в Брюсселе, Люксембурге и Страсбурге и всеми «пользователями» европейского права. Академия была основана по инициативе Европарламента и имеет статус государственного фонда. Ее основателями являются Великое Герцогство Люксембург, федеральная Земля Рейнланд-Пфальц, город Трир Ассоциация по поддержке академии. Позднее к фонду присоединились другие Земли, Федеративная Республика Германия, Ирландия и Сберегательная касса г.Трир.

Одной из задач ERA является привлечение в Фонд новых членов, в частности других государств Европы и частных предприятий. ERA позволяет организовать обмен знаниями, опытом и мнениями на европейском уровне. В ее задачи входит предложить юристам непрерывное профессиональное образование, ориентированное на практику европейского права, оставаясь при этом местом встреч и дискуссионной площадкой для его «пользователей». В этом качестве Академия позволяет привлечь внимание к вопросам европейского права и обеспечить передачу компетенций в области его применения. Она содействует единообразию применения норм права Сообщества в долгосрочной перспективе. После создания Общего рынка ERA неуклонно следует динамике европейской интеграции и обеспечивает непрерывную подготовку «пользователей» европейского права.

Европейская Академия Права организует встречи, ориентированные на всех профессиональных юристов стран-членов Европейского Союза, Ассоциированных стран Центральной и Восточной Европы, а также других заинтересованных стран. В зависимости от затрагиваемых тем, такие форумы могут быть предназначены специалистам по деловому праву, адвокатам, нотариусам, налоговым советникам, юристам государственной администрации, судьям. Встречи общего характера адресуются профессионалам всех категорий, но проводятся и многочисленные специальные сессии, затрагивающие узкопрофессиональные вопросы и ориентированные на конкретные профессиональные группы.

Академия стремится максимально широко распространять европейское правовое сознание и компетенции во всех областях права, содействуя, таким образом, единообразию применения права Сообщества. Одним из ключевых направлений ее работы являются специальные встречи судей и работников прокуратур стран-членов ЕС, стран-кандидатов, и других европейских и неевропейских государств. Совместно с национальными и европейскими партнерами по сотрудничеству и при поддержке ЕС организуются ежегодные форумы, посвященные развитию судебного сотрудничества в Европе. Стремясь обеспечить правопользователям оптимальные рамки, ERA сформировала европейскую сеть партнеров по сотрудничеству, став, таким образом, центром подготовки и профессионального совершенствования, пользующимся признанием на европейском уровне. На национальном уровне в число ее партнеров входят, например, *Consejo General del Poder Judicial* в Мадриде и Барселоне, *Deutsche Richterakademie* в Трире, *Law Society of Ireland* и *l'Irish Centre for European Law*

(¹⁴⁰) См. *web-caim*: <<http://www.era.int/public/index.shtml>>.

в Дублине, *Consiglio Superiore della Magistratura* в Риме, *l'Ecole Nationale de la Magistrature* в Бордо и Париже, *Swedish Court Administration* в Йонкопине, *Stichting Studiecentrum Rechtspleging* де Цютене, а также другие национальные центры, занимающиеся непрерывной подготовкой членов судейского корпуса. Совместно с этими партнерскими организациями, ERA выступает в поддержку *European Judicial Training Network*. Таким образом, ее постоянным партнером на европейском уровне является Европейской колледж в Брюгге⁽¹⁴¹⁾.

52. Европейский Институт Государственной Администрации (IEAR).

Европейский Институт Государственной Администрации - IEAR⁽¹⁴²⁾, основанный в 1981 г., является всеевропейским институтом, поддерживающим национальные администрации и другие структуры сообщества в вопросах продвижения европейской интеграции. Задачей института является содействие процессам европейского сотрудничества и интеграции, путем прикладных исследований, образовательной и консалтинговой деятельности, и публикаций. С 1992 г., европейское представительство Института расширилось. Он располагает головным бюро в Брюсселе, представительством в Люксембурге, на базе которого был создан «Европейский центр судейского корпуса и юридических профессий», обеспечивающий подготовку профессионалов (судей, юристов и государственных служащих) по вопросам европейского права; а также представительством в Барселоне, где находится «Европейский центр регионов» (CER). IEAR является некоммерческой организацией. Руководит Институтом административный совет, куда входят представители правительств 15 стран-членов ЕС и Еврокомиссии.

В Институте существует научный совет, включающий директоров национальных институтов госадминистрации стран-членов, а также видных ученых. Помимо широкой сети «приглашаемых экспертов» IEAR располагает собственным многонациональным штатом, сотрудники которого представляют компетенции в самых разных дисциплинах. Для поддержки научной команды Институт может рассчитывать на участие многоязычного административного персонала, обладающего самыми разнообразными компетенциями. Рабочими языками Института являются английский и французский. В то же время, если это представляется оправданным, в различных видах деятельности допускается использование других языков, например немецкого. Постоянный штат IEAR насчитывает более 100 человек. Хотя IEAR является европейской структурой, в его работе заинтересован весь государственный сектор, вследствие чего, он остается в постоянном контакте с ЕС-овскими институтами, национальными институтами государственной администрации, парламентами и министерствами стран-членов, а также с местными и региональными правительствами, с которыми он сотрудничает. Все большее число программ организуется для госслужащих стран Центральной и Восточной Европы.

⁽¹⁴¹⁾ полный список партнеров доступен на web-сайте ERA - <http://www.era.int/>.

⁽¹⁴²⁾ См. web-сайт: [<http://www.eipa.nl/>](http://www.eipa.nl/).

IEAP занимается образовательной, исследовательской и консалтинговой деятельностью по контрактам. Он также организует международные акции, открытые для всех желающих, в особенности для судей и государственных служащих. Эти семинары позволяют заинтересованным профессионалам получить определенный объем практических знаний, и завязать между специалистами дискуссию по актуальным вопросам. Эта работа ведется по пяти ключевым направлениям:

- Политические и институциональные процессы;
- Юридические системы ЕС;
- Европейское государственное управление;
- Европейские региональные политики;
- Политика Сообщества и внутренний рынок.

Библиотека IEAP (открытая для публики) содержит около 25.000 томов по самой широкой тематике. В 1990 г. ей был присвоен статус Центра европейской документации, что автоматически делает ее депозитарием всех официальных документов ЕС на английском языке (значительная их часть доступна также на французском и немецком). Европейский Институт Государственной Администрации публикует рабочие документы, материалы коллоквиумов и семинаров, и результаты проведенных им исследований. Он выпускает также свой информационный бюллетень - «Eirascope».

IEAP ориентирует значительную часть своего предложения в сфере профессиональной подготовки на собственную целевую группу, т.е. чиновников, судей и сотрудников госучреждений, участвующих в разработке и реализации европейской политике, политических деятелей европейского, национального и регионального уровня, европейских экспертов по вопросам государственной службы, и, в меньшей степени, лидеров ассоциаций работодателей, профсоюзов, ассоциаций потребителей. Учебные программы часто включают разбор конкретных случаев и деловые игры (симуляции), что позволяет поставить участников в реальные ситуации, определяемые европейскими реалиями. Это относится в частности к семинарам по ЕС-овским Комитетам, Председательству и переговорам, а также к послеуниверситетской программе Мастер юридических исследований, проводимой люксембургским представительством IEAP совместно с европейским университетским центром в Нанси и университетом Аристотеля в Салониках.

Что касается «Европейского центра судейского корпуса и юридических профессий» в Люксембурге, можно добавить что он располагает постоянным штатом в составе шести юристов, имеющих опыт как в области национального права, так и права сообщества. В помощь им действует широкая сеть внешних экспертов, включающая как практиков (судей, адвокатов, национальных и европейских чиновников, членов и инспекторов Консультативного совета европейских судей и Трибуналов первой инстанции) так и представителей университетских кругов. «Европейский центр судейского корпуса и юридических профессий» внимательно следит за тем, чтобы и в постоянном штате и в сети привлекаемых экспертов были представители разных национальностей.

Среди организуемых представительством акций краткосрочные (от одного до шести дней) коллоквиумы и семинары, открытые для всех

желающих: судей, адвокатов, банкиров, национальных и европейских служащих, представителей университетских кругов, руководителей и юрисконсультов предприятий. Эти семинары позволяют заинтересованным профессионалам получить определенный объем практических знаний, и завязать между специалистами дискуссию по вопросам европейского права: свободное перемещение товаров и людей, свобода конкуренции и государственная поддержка, частноправовые сделки, социальное право и, в частности, принцип равенства полов, экологическая политика, защита прав потребителей, споры в рамках сообщества, Брюссельская и Луганская конвенции, Европейская конвенция прав человека и т.д.

В рамках контрактов с национальными или европейскими структурами поведятся и другие акции, позволяющие ответить на конкретные запросы отдельных категорий судей и служащих. Их тематика может быть как общего характера (например, роль национальных юрисдикций в применении права Сообщества), так и относиться к узкоспециализированным темам (например, применение норма сообщества в сфере налогового права). Курсы, организуемые на этой основе, могут проходить как в Люксембурге, так и в стране-заказчике. Кроме того, Европейский центр судейского корпуса и юридических профессий проводит, совместно с рядом европейских университетов, длительную (десять месяцев) учебную программу, по окончании которой выдается диплом «Мастера европейских юридических исследований». Эта программа предназначена для национальных и европейских служащих, адвокатов, судей и представителей других юридических специальностей не имеющих, или имеющих недостаточный опыт в сфере права Сообщества. Занятия ведут преподаватели университетов и практики (судьи, адвокаты, юристы европейских институтов). Они охватывают наиболее важные сферы права Сообщества (институциональное право, внутренний рынок, конкуренция, социальное право, экологическое право, права потребителей, внешние связи ЕС), и другие области, тесно связанные с европейским строительством (права человека, международное частное право, сравнительное право). Акцент делается на состязательном подходе, важное место отводится разбору конкретных примеров. Занятия проводятся в Люксембурге, на французском и английском языках, их расчета 8 часов в неделю (как правило вторая половина пятницы и первая половина субботу).

Наконец, Европейский центр судейского корпуса и юридических профессий организует многочисленные образовательные т консалтинговые программы в странах Центральной и Восточной Европы, в частности, совместные программы PHARE. Эта деятельность ориентирована в первую очередь на судей и чиновников этих стран и должна подготовить их к будущему вступлению в Европейский Союз. Рабочими языками центра являются языки IEAP, т.е. английский и французский. Для некоторых программ обеспечивается синхронный перевод на немецкий. При необходимости учеба проводится и на других языках. Центр готовит свои доклады на английском, французском, и, при необходимости, на немецком.

53. *Международный Институт Судебной Власти фонда «Справедливость в мире» Международного союза судей.*

Фонд «Справедливость в мире» Международного союза судей⁽¹⁴³⁾ является постоянной, частной, некоммерческой структурой инициированной Профессиональной ассоциацией судей Испании в качестве федерального члена Международного союза судей, и действующей под его покровительством. Его штаб-квартира находится в Мадриде, но деятельности охватывает все страны-члены Международного союза судей.

В задачи Фонда входит проведение исследований и разработка программ действий последующим вопросам:

- a) Сохранение независимости судебной власти как главное условие выполнения ее функций и гарантия личных прав и свобод.
- b) Сохранение конституционных и моральных позиций судебной власти.
- c) Распространение углубление и расширение в обществе знаний о судебной власти, а также расширение и углубление знаний и общей культуры судей, путем организации их контактов с зарубежными коллегами, для ознакомления с организацией, функционированием и регламентом судебных систем в других странах, особенно их ролью в социальной и экономической областях.
- d) Совместное изучение юридических проблем и проблем, связанных с социально-экономическим развитием общества, с целью поиска их оптимальных решений в интересах национальных, региональных и мирового сообщества.

Для реализации этих целей и не в ущерб другим средствам, которые могут быть использованы, Фонд создал следующие инструменты:

- a) Отдел публикаций.
- b) Международный институт судебной власти.
- c) Международную премию «Справедливость в мире».

Международный институт судебной власти как раз и является органом Фонда, отвечающим за следующие виды деятельности:

- исследовательскую (например, публикацию книг),
- изыскательскую (например, исследования в областях, определяемых по запросам других институтов),
- подготовку судей.

Институт возглавляет директор и Академический совет в составе 30 членов (судей, адвокатов и преподавателей университетов) из всех стран-членов Международного союза судей. В рамках деятельности по подготовке судей Международный институт организует учебные курсы, открытые для судей из стран-членов Международного союза судей, среди которых фигурирует значительное число европейских стран. Учебная работа проходит в различных странах и охватывает самые разные актуальные темы. Фонд «Справедливость в мире» готовит для института постоянное помещение в центре г. Аликанте в Испании.

⁽¹⁴³⁾ Информацию о международном союзе судей см. на *web-caïme*: <<http://www.iaj-uim.org>>; информацию о Фонде «Справедливость в мире», Международного союза судей см. на *web-caïme*: <<http://www.justiceintheworld.org>>.

ГЛАВА VIII

ЗНАЧЕНИЕ ПОДГОТОВКИ СУДЕЙ: НЕКОТОРЫЕ ПРИМЕРЫ

СОДЕРЖАНИЕ: 54. Специфика подготовки к отношениям с «правопользователями»; «правопользователи» или граждане? – 55. Подготовка судей к личному контакту со сторонами в процессе. – 56. Непрерывная подготовка в «чувствительных областях» непосредственные отношения с гражданами: общие замечания. – 57. Непрерывная подготовка в «чувствительных областях» непосредственные отношения с гражданами: семья, несовершеннолетние и другие «слабые» граждане (сравнение Франции и Италии). – 58. Непрерывная подготовка в «чувствительных областях» непосредственные отношения с гражданами: правосудие и изменения социального статуса (сравнение Франции и Италии). – 59. Непрерывная подготовка в «чувствительных областях» непосредственные отношения с гражданами: доступ к правосудию, урегулирование конфликтов, непредвзятость процесса; правосудие и политика, правосудие и СМИ (сравнение Франции и Италии). – 60. Программы подготовки, предлагаемые французской Национальной школой судей в сфере коммуникаций, управления и методики судейской работы.

54. Специфика подготовки к отношениям с «правопользователями»; «правопользователи» или граждане?

Переходя к вопросу о важности подготовки судей, хотелось бы прежде обратить внимание на ряд областей, где эта подготовка стала сегодня крайне важной, и даже незаменимой. Я обращаюсь в первую очередь к специфике подготовки в вопросах, касающихся отношений с теми, кого принято называть «правопользователями». В этой связи позволю себе несколько терминологических замечаний. Говорить о подготовке судей в вопросах, касающихся отношений с «правопользователями» можно лишь четко определив значение этого термина. Это выражение, пришедшее из области защиты прав потребителей⁽¹⁴⁴⁾, пользуется сегодня чрезвычайной популярностью. Так, поиск в Интернете через систему Altavista⁽¹⁴⁵⁾ выдает не меньше 68 сайтов, содержащих этот термин на французском языке и 23 на итальянском⁽¹⁴⁶⁾. Об «ожиданиях правопользователей» говорила, обращаясь в 1998 г. к аудиторам Е.Н.М. в Бордо министр юстиции Франции г-жа Элизабет Жигу⁽¹⁴⁷⁾, тремя годами позже газета «Монд» отмечала, что

очередь⁽¹⁴⁴⁾ Во Франции, например, ассоциация потребителей «Потребление, Жилье и Условия жизни» опубликовала *Справочник правопользователя* (см.: <<http://www.clcv-org.ae.psiweb.com/guidjustice.html>>).

⁽¹⁴⁵⁾ См. *Altavista Advanced Search*, на web-сайте: <<http://www.altavista.com/sites/search/adv?what=web>> (поиск проводился 6 декабря 2001 г.).

⁽¹⁴⁶⁾ Итальянское выражение: «*Utenti del servizio-justizia*».

⁽¹⁴⁷⁾ «Постоянно углубляя ваши юридические знания, Национальная школа судей должна подготовить вас к вынесению решений, к обработке документов. Она должна научить вас откликаться на просьбу о правосудии, отвечать ожиданиям правопользователей» (см. *Речь г-жи Элизабет Жигу, Хранителя печати, министра юстиции, в Приведении к присяге судебных аудиторов*, Национальная школа судей, Бордо, - вторник 3 февраля 1998 г. – 15.00, на web-сайте:

«правопользователи доверяют юстиции, но им не нравится, как работает»⁽¹⁴⁸⁾; впрочем, и другие авторы готовы видеть в участниках суда ««потребителей» судебного решения» с тем, чтобы предложить им принять «финансовое участие в его производстве», путем введения пропорционального обложения, которое позволит справедливое распределение расходов в зависимости от финансовых возможностей каждого⁽¹⁴⁹⁾. В Италии даже Конституционный суд без сомнений использует эквивалентное рассматриваемому нами выражение *utenti del «servizio-giustizia»*⁽¹⁵⁰⁾. Этот оборот встречается сегодня даже в выступлениях генеральных прокуроров апелляционных судов по случаю начала нового рабочего года⁽¹⁵¹⁾, равно как и в мотивации некоторых законопроектов, представленных итальянскому парламенту⁽¹⁵²⁾.

С этой точки зрения государство рассматривается как некий предприниматель, предоставляющий услуги, как в общепринятой и разделяемой концепции, касающейся государственной администрации⁽¹⁵³⁾. Однако можно ли рассматривать правосудие как «услугу», оказываемую государством, такую же, как образование, полиция, оборона или почта? Можно ли говорить о сторонах в судебном процессе как о «клиентах» правосудия? Имеет ли смысл понятие «правосудие как государственная услуга» или же специфика судебной деятельности требует рассматривать ее скорее как ветвь власти?

Этот вопрос рассматривался в отдельном труде⁽¹⁵⁴⁾, где получил подробный и диверсифицированный ответ. Конечно, юстицию можно рассматривать в числе прочих структур государственной службы, если под этим термином понимается «весь комплекс государственных органов и должностных лиц, выполняющих функции, традиционно возлагаемые на органы государственной власти», иными словами, если мы рассматриваем это выражение в общепринятом смысле⁽¹⁵⁵⁾. Восприятие правосудия, как предоставляемой государством услуги, отвечает традиционному видению административного права⁽¹⁵⁶⁾: французский Государственный совет

<<http://www.justice.gouv.fr/discours/d030298.htm>>. Ссылки по этой теме см. также на сайте *Admiroutes, Les cybernautes de la chose publique*, или «правопользователи» столкнулись с новой сетью RPVJ (или интранет юстиция: <<http://www.admiroutes.asso.fr/action/theme/justice/intranet.htm>>).

⁽¹⁴⁸⁾ См. статью вышедшую под эти названием 23 мая 2001 г., стр.10.

⁽¹⁴⁹⁾ См. FRISON-ROCHE et HAENEL, in GUIGOU, ANTON, BREDIN *et al.*, *Le service public de la justice*, Paris, 1998, стр.186. справедливую критику этой точки зрения см. DUMOULIN, *Lu pour vous*, <<http://sos-net.eu.org/red%26s/biblio/lu/41-13.htm>>.

⁽¹⁵⁰⁾ См. постановление от 10 февраля 1997 г., № 45, доступно на *web-caïme*: <<http://www.giurcost.org/decisioni/1997/0045s-97.htm>>.

⁽¹⁵¹⁾ См. *Relazione del procuratore generale della corte di appello di Catanzaro per l'inaugurazione dell'anno giudiziario*, от 11 января 1999 г., на *web-caïme*: <<http://www.giustizia.it/011/relcz99.htm>> (*web-страница* была проверена 9 ноября 1999 г.).

⁽¹⁵²⁾ См., например, *relazione* к проекту закона № 1268/S/XIII, о забастовках адвокатов («Norme in materia di astensione collettiva degli avvocati e dei procuratori legali dall'attività giudiziaria»), представленного итальянскому сенату министром юстиции 13 сентября 1996 г. (*web-caïm*: <<http://www.senato.it/leg/13/BGT/Testi/Ddlpres/00001189.htm>>); см. также *relazione* к проекту закона, представленного депутатами Антонио Мартино и Джулио Савелли, предусматривающего изменение отдельных статей гражданского процессуального кодекса (на сайте <<http://www.senato.it/leg/13/BGT/Testi/Ddlpres/00001189.htm#BGT1>>).

⁽¹⁵³⁾ См. например, DU BOIS DE GAUDUSSON, *L'usager du service public administratif*, Paris, 1974.

⁽¹⁵⁴⁾ Уже упоминавшийся GUIGOU, ANTON, BREDIN *et al.*, *Le service public de la justice*.

⁽¹⁵⁵⁾ См. уже упоминавшийся SAUVE, in GUIGOU, ANTON, BREDIN *et al.*, *Le service public de la justice*, стр.69.

⁽¹⁵⁶⁾ См. уже упоминавшийся TRUCHET, in GUIGOU, ANTON, BREDIN *et al.*, *Le service public de la justice*, стр.31; об исторической эволюции концепции судейского корпуса и ответственности судей см. GIULIANI et PICARDI, *I modelli storici della responsabilità del giudice*, in GIULIANI et PICARDI (a cura di), *L'ordinamento giudiziario*, Rimini, 1985, стр.208 и далее. (а также *Foro it.*, 1978, V, стр.121 и далее.); OBERTO, *Les droits et les obligations des juges. Leur responsabilité disciplinaire*, in RODRIGUEZ-ARRIBAS, SGROI, ABRAVANEL, *et al.*, *L'indipendenza della giustizia, oggi. Judicial Independence, Today, Liber amicorum* in onore di Giovanni E. Longo, Milano, 1999, стр.237 и далее (с 16 марта 1997 г. статья доступна на *web-caïme*: <<http://juripole.univ-nancy2.fr/Magistrature/uim/respdiscip.html>>).

действительно рассматривает юстицию как государственную услугу, а стороны в процессе как ее «пользователей»⁽¹⁵⁷⁾, в то время как итальянский Конституционный суд применяет к судебной администрации принцип, в соответствии с которым закон должен обеспечивать «правильное управление и беспристрастность государственной администрации» (см. статью 97 Конституции Италии)⁽¹⁵⁸⁾.

В то же время, многие авторы справедливо подчеркивают специфику судебной деятельности: одним определением «государственной услуги» представляется⁽¹⁵⁹⁾ «рискованным», другим «ограничительным»⁽¹⁶⁰⁾. В любом случае, речь идет о понятии, которое не соответствует и не передает специфику судебной деятельности⁽¹⁶¹⁾. Если теория государственной услуги позволяет оправдать вмешательство государства в традиционные сферы деятельности частного предпринимательства (транспорт, производство...), правосудие, как исконная королевская привилегия, не нуждается в таком оправдании, чтобы осуществляться властью государства.

Приходится, таким образом, еще раз отметить негативные эффекты «интервенционистской» тенденции, согласно которой правосудие должно непосредственно вмешиваться в общественные дела, характерной для некоторой части юридической мысли и даже судейского корпуса. С другой стороны, многие наблюдатели видят в этой точке зрения попытку извратить роль и функции судебной власти, справедливо критикуя стремление превратить судей в «дипломированных массажистов для всех страданий человеческих»⁽¹⁶²⁾, этой перспективе другие авторы противопоставляют юстицию, занимающуюся исключительно отправлением правосудия, судью как глашатая воли закона⁽¹⁶³⁾.

Кстати, в теории разделения властей, суды составляют автономную и независимую ветвь государственной власти, в соответствии с постулатом Монтескье⁽¹⁶⁴⁾, принятым в большинстве современных Конституций⁽¹⁶⁵⁾;

⁽¹⁵⁷⁾ См. уже упоминавшийся BURGELIN, in GUIGOU, ANTON, BREDIN *et al.*, *Le service public de la justice*, стр.79-96.

⁽¹⁵⁸⁾ По этой теме см., например, BINDI, *La disciplina normativa sugli «eterni giudicabili» e il buon andamento dell'amministrazione della giustizia (Osservazione a C. Cost. 28 giugno 1995, № 281)*, in *Giur. cost.*, 1995, стр.1993-2005; BINDI, *La giurisprudenza costituzionale in materia di buon andamento della giustizia*, in *Giur. cost.*, 1996, стр.2758-2842.

⁽¹⁵⁹⁾ См. уже упоминавшийся SAUVÉ, стр.72.

⁽¹⁶⁰⁾ См. уже упоминавшийся TRUCHET, стр.35.

⁽¹⁶¹⁾ Уже упоминавшийся DUMOULIN, *Lu pour vous*.

⁽¹⁶²⁾ Уже упоминавшийся BREDIN, in GUIGOU, ANTON, BREDIN *et al.*, *Le service public de la justice*, стр.171.

⁽¹⁶³⁾ Здесь прослеживается столкновение двух концепций юстиции и ее отношений с обществом: видны две модели правосудия, выделенные COMMAILLE, *L'esprit sociologique des lois. Essai de sociologie politique du droit*, Paris, 1994; см. также уже упоминавшийся DUMOULIN, *Lu pour vous*.

⁽¹⁶⁴⁾ «И нет (...) свободы, если власть судьи не отделена от власти законодателя и исполнителя законов. Если бы она была едина с законодательной властью, право распоряжаться жизнью и свободой граждан обратилось бы в произвол, ибо судья был бы законотворцем. Если бы она была едина с властью исполнителя, судья стал бы угнетателем. Все потеряно там, где один лишь человек, или одна группа людей будь то старейшины, благородные или граждане будет вершить все три власти: творить законы, исполнять общественные решения и судить преступления и споры между гражданами» (Монтескье, *О духе закона*, Женева, 1748, Книга XI, Глава VI). Анализ показывает, что независимость судьи дана ему законом, и не как привилегия, но лишь в интересах защиты прав граждан, ищущих у него правосудия: см. OBERTO, *Les garanties de l'impartialité des juges et de l'indépendance de la justice*, in *Le rôle du juge dans une société démocratique*, Strasbourg, 1996 г., стр.15-30; о независимости судейского корпуса и разделении властей см. MORTARA, *Istituzioni di ordinamento giudiziario*, Firenze, 1890 г., стр.11-21; AMMATUNA, CALAMANDREI, CANDIAN, *et al.*, *Per l'ordine giudiziario*, Milano, 1946 г.; BARAK, *Judicial Discretion*, переведено на итальянский под названием *La discrezionalità del giudice*, Milano, 1995 г., стр.189-215; RODRIGUEZ-ARRIBAS, SGROI, ABRAVANEL, *et al.*, *L'indipendenza della giustizia, oggi. Judicial Independence, Today, Liber amicorum* in onore di Giovanni E. Longo, (особо стоит отметить статью ABRAVANEL, *Essai sur le «pouvoir du juge»*, стр.1-22).

⁽¹⁶⁵⁾ Конституция Итальянской Республики, вступившая в силу 1 января 1948 г., четко указывает, что «судейский корпус является орденом автономным и независимым от любой другой власти» (ст.104). Термин «орден», использованный вместо «власть» оценивался некоторыми специалистами по конституционному праву как допускающий разночтения; кто-то даже

ветвь власти, которая, разумеется, обязана служить гражданам, но именно ради выполнения этого своего предназначения, не имеет права забывать о своей природе, в корне отличной от тех услуг, что оказывает гражданам административная ветвь власти. Как отмечал при подготовке Конституции Италии величайший из итальянских компаративистов Джино Гора: «нельзя ставить судей на одну ступень с прочими государственными служащими (...). Судьи должны рассматриваться вне обычного статуса госслужащего, ибо на самом деле они не зависят от государства, но сами олицетворяют его в одном из конституционных органов; они живой символ, но не того служащего, который «зависит», а символ независимости и субъективного права, сама их жизнь должна быть независимостью во всех смыслах»⁽¹⁶⁶⁾.

Справедливо, таким образом, осуждение засилья «риторики правопользования» в сферах, касающихся правосудия⁽¹⁶⁷⁾, и я приветствую тот факт, что как минимум один официальный документ французского Сената отверг термин «правопользователь», указав, что ему необходимо предпочитать слово «гражданин»⁽¹⁶⁸⁾. Это тем более верно в сфере уголовного права, где представляется весьма затруднительным говорить о «потребителях» и даже о «пользователях» правосудия⁽¹⁶⁹⁾. Уголовное право, как и деятельность полиции является одним из краеугольных камней жизни общества, и непонятно, почему общество не должно участвовать в их содержании, в т.ч. и финансовом. Если только не рассматривать гипотезу мира, где все, от правосудия до полиции может быть приватизировано, и «потребление» их услуг будет оплачиваться только «клиентами». Но тогда встает вечный вопрос «как и зачем жить вместе?»⁽¹⁷⁰⁾.

пытался поставить под вопрос принадлежность судов к государственной власти. Однако достаточно напомнить, что в применении статьи 134 Конституции, Конституционный суд полномочен, в частности, разрешать «конфликты полномочий между различными ветвями власти», включая конфликты между Судейским орденом и правительством или парламентом, и что суд подтвердил правомочность любой юрисдикции, выступать стороной в конфликте с другой ветвью государственной власти, ибо все юрисдикции Республики исполняют свои функции независимо. Что касается Франции, то Конституция V-ой республики пишет в части VIII о «судебной власти».

⁽¹⁶⁶⁾ Уже упоминавшийся GORLA, *Della posizione costituzionale dell'ordinamento giudiziario. Per l'autonomia della magistratura*, in AMMATUNA, CALAMANDREI, CANDIAN, et al., *Per l'ordine giudiziario*, стр.47: «Non si può porre il giudice sullo stesso piano di altri funzionari pubblici. Né, in un malinteso spirito di uguaglianza e di livellamento il quale distruggerebbe quelle stesse basi del vivere civile che consistono nel riconoscimento anche economico della dignità dei migliori e dei più responsabili – possono gli altri funzionari pretendere di essere al giudice parificati. Il giudice è, o dovrebbe essere, per le sue stesse funzioni al disopra di tutta la scala dei valori politici, almeno in una società che voglia essere retta col sistema delle leggi e non con quello del provvedimento caso per caso, cioè dell'abuso. Quel livellamento distruggerebbe alla base il sistema legale, visto che non si vuol riconoscere la dignità di colui che impersona la suprema esigenza della legge, tanto che, nelle costituzioni dei popoli civili, egli impersona *direttamente* uno degli organi costituzionali (il che non è nei comuni impiegati statali). I giudici devono essere trattati al di fuori del comune ordinamento dei funzionari statali, poiché essi non sono in realtà dei dipendenti dallo Stato, ma sono lo Stato stesso, in uno dei suoi organi costituzionali; sono il simbolo vivente, non del funzionario che «dipende», ma dell'autonomia, del diritto soggettivo, e la loro stessa vita deve essere autonomia in tutti i sensi».

⁽¹⁶⁷⁾ DUMOULIN et DELPEUCH, *La justice : émergence d'une rhétorique de l'usager*, in WARIN (dir.), *Quelle modernisation des services publics ? Les usagers au cœur des réformes*, Paris, 1997 г., стр.103-129. А также уже упоминавшийся COULON, in GUIGOU, ANTON, BREDIN et al., *Le service public de la justice*, стр.150, считает ли он, что «юстиция адресована гражданам, а не клиентам или пользователям».

⁽¹⁶⁸⁾ См. JOLIBOIS et FAUCHON, *Quels moyens pour quelle justice. Mission d'information de la commission des Lois chargée d'évaluer les moyens de la justice* – доклад 49 - 1996/1997, на *web-caïme*: <<http://www.senat.fr/rap/r96-49/r96-49.html>>; «В отношении вопроса о географической близости было признано, что критерии сроков и качества должны превалировать на географической близостью, что предполагает оптимизацию географического распределения средств. Т.е., чтобы каждый гражданин (миссия не думает, что можно говорить о вавопользователях) имел возможность доступа к компетентному судье, способному в приемлемые сроки вынести решение на всей территории, нужно пересмотреть критерий географической близости».

⁽¹⁶⁹⁾ См. ZAUBERMAN, *La victime, usager de la justice pénale ?*, in CHAUVIERE et GODBOUT (dir.), *Les usagers entre marché et citoyenneté*, Paris, 1992 г., стр.82-83; уже упоминавшийся DUMOULIN, *Lu pour vous*.

⁽¹⁷⁰⁾ Уже упоминавшийся DUMOULIN, *Lu pour vous*.

Это уточнение, с которого мы начали, было необходимо, чтобы развеять как минимум два недоразумения, которые все чаще и чаще возникают в отношениях между судьями и гражданами. Первое происходит из того, что адвокаты, (во всяком случае, большая часть итальянских адвокатов) немедленно ухватились за идею правосудия как услуги, рассматривая его, в первую очередь, как «услугу» или «служение» самим себе, постоянно пытаясь использовать судебную процедуру в собственных интересах, для извлечения личной, и часто неоправданной выгоды⁽¹⁷¹⁾.

Второе недоразумение еще серьезнее. Я имею в виду путаницу (тоже нередко порождаемую адвокатами) между «свершением правосудия» и «признанием правоты». Очевидно, что стороны в процессе имеют право на то, что государство «свершит правосудие», однако, это является ключевым, свершение правосудия не обязательно означает признание правоты. Это и есть то *quiproquo*, на основании которого судьям все чаще приходится сталкиваться с «правопользователями»: гражданин, приходящий на почту, рассчитывает, что его отправление будет доставлено (и, желательно, в кратчайшие сроки), и никому не придет в голову отрицать, что он имеет на это право! Но гражданин, обращающийся к судье, ожидает признания своей правоты, что отнюдь не является правом, единственное право стороны в процессе это право на то, что ее дело будет рассмотрено в соответствии с принципами статьи 6 Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод⁽¹⁷²⁾.

К величайшему сожалению невозможно выносить судебные решения в пользу каждого, кто считает себя правым. Все чаще и чаще «правопользователи» (а также добрая половина их адвокатов) отказываются

⁽¹⁷¹⁾ Эта тема заслуживает отдельного рассмотрения. Достаточно напомнить о таких феноменах как:

- Впечатляющий рост необоснованных исков, затеянных лишь для того, чтобы получить с клиентов какой либо гонорар;
- Решительный отказ многих адвокатов от мировых соглашений, даже выгодных их клиентам, из опасения, что это приведет к снижению их доходов;
- Продолжение процессов даже после подписания сторонами мирового соглашения, что, в свою очередь, обязывает судью вынести решение по существу вопроса, с единственной целью, присудить адвокату, который выиграл бы процесс, возмещение судебных издержек (это называют также «выигрыш виртуального процесса»), и т.д..

⁽¹⁷²⁾ «Статья 6

1. Каждый в случае спора о его гражданских правах и обязанностях или при предъявлении ему любого уголовного обвинения имеет право на справедливое и публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона. Судебное решение объявляется публично, однако пресса и публика могут не допускаться на судебные заседания в течение всего процесса или его части по соображениям морали, общественного порядка или национальной безопасности в демократическом обществе, а также когда того требуют интересы несовершеннолетних или для защиты частной жизни сторон, или - в той мере, в какой это, по мнению суда, строго необходимо - при особых обстоятельствах, когда гласность нарушала бы интересы правосудия.

2. Каждый обвиняемый в совершении уголовного преступления считается невиновным, до тех пор пока его виновность не будет установлена законным порядком.

3. Каждый, обвиняемый в совершении уголовного преступления имеет как минимум следующие права:

- (a) быть незамедлительно и подробно уведомленным на понятном ему языке о характере и основании предъявленного ему обвинения;
- (b) иметь достаточное время и возможности для подготовки своей защиты;
- (c) защищать себя лично или через посредство выбранного им самим защитника или, при недостатке у него средств для оплаты услуг защитника, пользоваться услугами назначенного ему защитника бесплатно, когда того требуют интересы правосудия;
- (d) допрашивать показывающих против него свидетелей или иметь право на то, чтобы эти свидетели были допрошены, и иметь право на вызов и допрос свидетелей в его пользу на тех же условиях, что и для свидетелей, показывающих против него;
- (e) пользоваться бесплатной помощью переводчика, если он не понимает языка, используемого в суде, или не говорит на этом языке.»

понимать эту простую истину. Тот факт, что граждане (при растущем содействии адвокатов и СМИ) повсюду в мире начинают относиться к судьям не как к представителям государственной власти, а как к служащим почты или железной дороги, обязывает нас уделять гораздо больше внимания всем процедурным моментам, когда судья может (или должен) вступать в непосредственный контакт со сторонами⁽¹⁷³⁾.

55. Подготовка судей к личному контакту со сторонами в процессе.

Личная явка сторон для попытки примирения - первая возможность судьи вступить в непосредственный контакт с гражданскими «правопользователями». Это достаточно деликатный момент, от которого может зависеть весь дальнейший ход процесса; не случайно в ряде стран он является обязательным в некоторых конкретных процедурах (например, трудовые и семейные тяжбы: см. статьи 1108 и далее нового французского Кодекса гражданской процедуры; 420, параграфы с 1 по 3, 421, параграф 4, 706 и 711 итальянского кодекса гражданской процедуры), или же, как общее правило во всех процессах: последнее относится как раз к реформе итальянского кодекса гражданской процедуры, введенной законом № 353 от 26 ноября 1990 г., изменившей этот кодекс, обязав судью, занимающегося рассмотрением любых гражданских исков вызывать стороны на первое или (чаще) на второе слушание⁽¹⁷⁴⁾. И вот первый вопрос: можно ли считать, что

⁽¹⁷³⁾ Я имею в виду только гражданские процессы, т.к. термин «пользователь», как уже указывалось, по очевидным причинам не может применяться к обвиняемым в рамках уголовной процедуры (это тем более очевидно, что сама этимология слова «пользователь», – от корня «польза» предполагает ситуацию, когда контакт гражданина с правосудием является добровольным).

⁽¹⁷⁴⁾ См. новую статью 183 итальянского кодекса гражданской процедуры; ответы сторон (и их адвокатов), равно как их молчание или спор могут приниматься судьей во внимание как элементы доказательств (см. статьи 183 параграфы с 1 по 3, 116, параграф 2, и 117 итальянского кодекса гражданской процедуры). По различию между *udienza di prima comparizione* (ст. 180 итальянского к.г.п.) и *prima udienza di trattazione* (ст. 183 итальянского к.г.п.) см., например CAPPONI, *L'udienza di comparizione e il suo doppio (note sui nuovi art. 180 e 183 c.p.c.)*, in *Foro it.*, 1995, I, стр.1074 и далее. На мой взгляд, ничто не мешает этим двум слушаниям пройти одновременно, если не предполагаются никакие действия, предусмотренные новой статьей 180 к.г.п. и адвокаты согласны на личную явку сторон на этапе рассмотрения. Критическую оценку такой «принудительной» явки сторон см. OBERTO, *Il giudizio di primo grado dopo la riforma del processo civile*, in *Giur. it.*, 1991, IV, 313 и далее: «A parte il rilievo preliminare per cui tutte le controversie in cui si discute di diritti indisponibili sono di natura tale da non consentire una definizione transattiva e dunque il tentativo di conciliazione, va osservato come una notevole serie di cause siano caratterizzate o da una domanda o da una resistenza in giudizio manifestamente infondate. In questi casi, spingere a una conciliazione tra chi chiede la Luna e chi disperatamente cerca di far comprendere alla controparte che la Luna non è nella sua disponibilità (o - ciò che è lo stesso - tra chi vuole far valere un suo sacrosanto diritto e chi nega quest'ultimo nella maniera più sfacciata) significa veramente rendere un disservizio alla parte che ha ragione, posto che, come si sa, la transazione presuppone sempre un *aliquid datum* e un *aliquid retentum*. E poi non sembra proprio degno del mestiere di giudice che quest'ultimo si trasformi in più o meno improvvisato 'piazziista' della soluzione transattiva!

Si obietterà che lo scopo principale della comparizione delle parti è costituito dalla richiesta di chiarimenti, come del resto espressamente previsto dal nuovo art. 183 c.p.c. Ebbene, anche qui, chi fa il mestiere del giudice sa che moltissime sono le liti nelle quali non c'è proprio alcun chiarimento da chiedere alle parti: vuoi perchè la causa è, come si suol dire, 'documentale', vuoi perchè la decisione postula uno o più accertamenti tecnici che non possono essere demandati se non ad un perito (si pensi a un'impugnazione di riconoscimento per difetto di veridicità, dove tutto si risolve con consulenza di tipo genetico e dove il tentativo di conciliazione è vietato, attesa la natura della controversia), vuoi perchè si tratta di accertare un dato di fatto del tutto 'banale' (il semaforo era verde o rosso? Chi veniva da destra?), su cui possono riferire soltanto dei testi, vuoi, infine, perchè la causa è di puro diritto, e in tal caso sarà senz'altro meglio che il giudice impieghi il suo tempo a interrogare liberamente ... la dottrina e la giurisprudenza.

Ma ciò che è più grave è che il riformatore (e qui veniamo alle considerazioni di tipo teorico) sembra aver trascurato un principio fondamentale del nostro ordinamento: in un processo civile come il nostro, caratterizzato dal principio della domanda e dalla negazione del sistema inquisitorio, la mancanza di chiarezza nelle posizioni delle parti va risolta (non già con il libero interrogatorio delle parti, ma) con il ricorso alle regole generali sull'onere della allegazione e della prova. Così, se la 'confusione' ingeneratasi (magari creata ad arte dal difensore) riguarderà i fatti costitutivi, essa andrà a tutto discapito dell'attore; se concernerà i fatti impeditivi, modificativi, ovvero estintivi, essa andrà a detrimento del convenuto ».

судьи достаточно подготовлены для прямого контакта со сторонами, которые, как правило, обе убеждены в своей (предполагаемой) правоте?

Будучи приглашен несколько лет тому назад в Национальную школу судей в Бордо, для рассказа о подготовке итальянских судей, я с удивлением наблюдал за имитацией гражданского процесса в суде первой инстанции. Аудиторы последовательно играли роли истца, ответчика и судьи. Должен признать, что я был поражен, с какой легкостью эти молодые люди входили в роль различных сторон в процессе, материалы которого были переданы им судьей, отвечающим за подготовку, незадолго до «слушаний». Но еще больше поразила меня последовавшая дискуссия, в ходе которой вся группа должна была высказать мнение о действиях «судьи» и о его «управлении» попыткой примирения. Этот опыт показался мне весьма поучительным, не только в плане овладения техникой ведения слушаний, но особенно стремлением «на клеточном уровне» привить аудиторам еще во время учебы мысль о том, что судья должен быть готов поставить себя на место того, кого он судит.

Другой урок, который я вынес из этого посещения Е.Н.М. заключался в констатации того, что с первых профессиональных шагов, мы, судьи, привыкаем показывать, каким будет наш подход к ведению слушаний: с одной стороны - «интервенционисты» предлагающие изумленным сторонам разрешение спора, убеждая истца, путем настоящего «юридического шантажа», прийти к соглашению; с другой стороны - «нейтралы», убежденные (как и я сам), что судья ни в коем случае не должен становиться, извините мне это выражение - «разносчиком примирений»; мировое соглашение должно приниматься сторонами во всех его деталях и исключительно добровольно. С самого начала процедуры раскрыть путь разрешения спора (или даже показать понимание возможности такого разрешения) означает для судьи немедленную потерю в глазах сторон его основного качества видимой и явной беспристрастности⁽¹⁷⁵⁾.

⁽¹⁷⁵⁾ Известно, что судья – как и жена Цезаря (выражение связано с историческим фактом, когда Цезарь был вынужден расстаться со своей женой Помпеей, хотя и считал ее невиновной, в результате инсинуаций появившихся после женского праздника, во время которого некий Клавдий заходил в ее покои. см. SVETONIUS, *Julius Caesar*, 74) – должен не только быть беспристрастным, но и выглядеть таковым. Этот принцип закреплен сегодня во многих текстах. Так, статья 3 Статуса европейского судьи (одобренного Европейской Ассоциацией судей, региональной группой Международного союза судей 20 марта 1993 г. в Висбадене) указывает, что «судья должен быть и выглядеть беспристрастным»; то же можно сказать о статье 5 Всемирного статуса судей, одобренного Международным союзом судей 17 ноября 1999 г. в Тайбэе (Тайвань); статья 4.3 Европейской хартии о статусе судей совета Европы, принятой в Страсбурге 8-10 июля 1998 г. указывает, что «Судья обязан всячески воздерживаться от любого поведения или действий, способных подорвать доверие к его беспристрастности и независимости». Также этический кодекс итальянских судей (одобренный Центральным руководящим комитетом Ассоциации итальянских судей 7 мая 1994 г.), указывает, помимо прочего, что судья «должен являть образ беспристрастности и независимости» (статья 8) и что «В исполнении своих функций, он стремится проявить непредвзятость, преодолевая культурные предрассудки, способные повлиять на его понимание и оценку фактов, а также на его интерпретацию и применение норма закона» (статья 9); по этой теме см. также уже упоминавшийся ОВЕРТО, *Les droits et les obligations des juges. Leur responsabilité disciplinaire*.

По этой теме можно также отметить недавнее решение Европейского суда по правам человек (16 сентября 1999 г., Дело Бучеми против Италии № 29569/95), в котором суд отметил, что «при вынесении решений, органы судебной власти должны соблюдать предельную сдержанность, чтобы сохранить образ беспристрастности и непредвзятости судей». Эта сдержанность, по мнению страсбургских судей, должна проявляться в т.ч. в «неиспользовании прессы, даже для ответа на провокации». К такому заключению приводят высшие соображения правосудия и высший характер судебной власти. В то же время внимательное изучение аргументации показывает, что стремлением Суда было не просто запретить судьям обращаться к прессе. Судьям предлагается лишь воздерживаться, до принятия решения по делу, от любых заявлений, позволяющих предположить неблагоприятное отношение к позиции одной из сторон в процессе («Вместе с Комиссией суд считает, что публичное использование председателем суда выражений, негативное отношение к истцу до председательствования в судебном органе, который был должен вынести решение по делу, представляется несовместимым с требованиями, предъявляемыми к беспристрастности суда, записанными в статье 6 § 1 Конвенции. Действительно, заявления председателя суда могли служить объективным основанием для сомнений истца в его беспристрастности»).

Оставив в стороне выбор между «интервенционизмом» и «нейтральностью», очевидно, что техника управления слушанием, которое суть ни что иное, как «торговля» между сторонами, не имеет ничего общего с теорией, которую преподают на юридических факультетах. Значит – ей нужно учиться.

Во Франции, как мы только что показали, этот вопрос относится к начальной подготовке, и техника судебного диалога является важным элементом «бордосской школы»⁽¹⁷⁶⁾. Однако и этого недостаточно. Чтобы позволить аудиторам правильно оценить многосторонний характер «обращений к правосудию», исходящих из различных секторов общества, как непосредственно от сторон, так и по различным институциональным каналам, определяющим доступ к правосудию, в течение определенного срока аудиторы по очереди дежурят в помещениях Школы.

Эти дежурные не дают юридических консультаций в полном смысле слова, ограничиваясь самыми общими рекомендациями, - как действовать, к какому профессионалу обратиться и т.д. Такие дежурства дают судебным аудиторам возможность поработать непосредственно с обращениями граждан, понять значение общей юридической подготовки, на себе почувствовать содержание и тональность «обращений к правосудию». Это также и возможность встретиться с жертвами уголовных правонарушений (их процедурное и психологическое положение рассматривается в педагогических курсах, посвященных исправлению телесного ущерба и уголовному процессу). Это, наконец, тренинг по коммуникации и ведению беседы, упражнение по применению правовых норм к конкретным реалиям. Начиная с 1999 г. эта деятельность ведется при Доме права и правосудия Бордо.

Тема непосредственных отношений с гражданами исчерпывающим образом рассматривается во Франции и в рамках непрерывной подготовки. Так, например, в учебной программе 1999 г.⁽¹⁷⁷⁾ озаглавленной «Судья, ребенок и родители в семейном конфликте или разводе», организаторами ставилась цель «позволить лучшее восприятие вступающих в игру психологических механизмов, влияние семейных конфликтов на ребенка и их связь с законом, дать, путем работы в группах и на основе профессионального опыта (ролевые игры, разбор конкретных примеров), толчок для размышлений о личной вовлеченности». Два дня этого курса посвящены подходу к собеседованию. Тоже относится к сессии, по теме «Детство и жестокое обращение с детьми», ставящей целью, помимо прочего, дать участникам возможность для анализа причин этого феномена и научить

⁽¹⁷⁶⁾ Вот как разъясняет это вопрос программа начальной подготовки (озаглавленная «функциональный рост – стажировка перед назначением»: из педагогической программы набора 1999 г., от 9 ноября 1999 г. доступная на *web-caïme* <http://www.enm.justice.fr/Formation_initiale/formation_initiale.htm>): «В марте три дня будут посвящены техникам судебного собеседования в контексте функций будущих судей. Большое количество судебных решений готовится, формулируется и разъясняется в ходе таких словесных обменов, иногда неформальных, иногда жестко ограниченных процедурой. От успеха или неуспеха таких собеседований со сторонами или институциональными партнерами судьи зависит, в большинстве случаев мирный или конфликтный характер исполнений решения, каким бы оно ни было. Владение техникой беседы позволяет развязывать тупиковые ситуации, заставить согласиться с решением судьи или хотя бы принять его обоснование. Успех или неуспех собеседования зависит от множества критериев, способных, порой, смутить «чистого» юриста. Для полного овладения профессией судьи каждый аудитор должен быть способен использовать эти параметры. Этот трехдневный семинар вдет смешанная группа, включающая судей, профессиональных психологов и преподавателей. Он является логическим продолжением учебного дня, посвященного этим техникам во время начального периода обучения в Бордо».

⁽¹⁷⁷⁾ См. *web-caïme*: <http://www.enm.justice.fr/Formation_continue/actions/detailaction.asp?numaction=73>.

их идентифицировать случаи жестокого обращения. Также и курс по теме «Сексуальное насилие над детьми в семье» направлен, с учетом междисциплинарного подхода, на развитие размышлений о судебном анализе этой формы жестокого обращения, на обучение судей контролю и управлению признаниями и показаниями ребенка о пережитом им насилии, подбору индивидуального подхода и времени таким образом, чтобы его работа была максимально эффективно для установления истины, оставаясь при этом наименее травмирующей для ребенка, в перспективе его последующего сопровождения и реабилитации (техники следствия и слушаний по отношению к детям во Франции и за рубежом).

В Италии же, особенно в том, что касается начальной подготовки, все эти темы приходится осваивать «на месте», где все зависит от опыта судей, ведущих стажировки аудиторов в юрисдикциях. В остальном - приходится выкручиваться самостоятельно (впрочем, искусство *arrangiarsi* составляет часть генетического наследия моего народа!). И это действительно прискорбно, особенно с учетом того, в сколь тяжелых условиях итальянским аудиторам придется вести слушания после их вступления в должность⁽¹⁷⁸⁾.

⁽¹⁷⁸⁾ Подробнее по этой теме см. OBERTO, *Les éléments de fait réunis par le juge: l'administration judiciaire de la preuve dans le procès civil italien*, in *Rev. int. dr. comp.*, 1998 г., стр.799 и далее (с 8 мая 1997 г., статья доступна на web-сайте: <<http://juripole.u-nancy.fr:80/Oberto/>>).

Приведу здесь некоторые из моих собственных соображений: «То, как проводится следственная работа, является, на мой взгляд, одним из самых плачевных аспектов работы судебной администрации моей страны. Имею в виду в первую очередь слушания с участием сторон и опрос свидетелей, которые проходят так, что говоря об этом, мне остается только краснеть. Знайте, во-первых, следственные действия не могут проходить в зале слушаний, т.к. единственный зал слушаний, отводимый во дворце правосудия гражданскому производству, используется только для дебатов. Кроме того, поскольку каждый судья, готовящий гражданский процесс, посвящает следственным действиям в среднем по полдня три раза в неделю, во дворце правосудия среднего или крупного города Италии потребовалось бы от 20 до 30 залов слушаний, только для поведения следственных мероприятий.

Как следствие, итальянские судьи, занимающиеся расследованием гражданских дел, проводят слушания в собственных кабинетах. Зная, что порой они делают эти кабинеты с коллегами, и что очень часто (Италия – земля святости) это кельи бывших монастырей, легко представить себе, в каких условиях пытаются вершить правосудие. Навившись в небольшие помещения, судья, адвокаты, стороны, свидетели все оказываются на одном уровне, вокруг одного стола, в условиях, как я это называю «плотского контакта», что больше напоминает беседу в кафе, чем судебный процесс.

Не волнуйтесь. Я не призываю к введению париков и мантий на английский манер; я лишь ратую за благопристойность и декор, которые напоминали бы всем, что во дворец правосудия приходят не просто побеседовать. Более торжественная и формальная обстановка помешала бы, на мой взгляд, свидетелям (которые часто находятся в дружеских, любовных, семейных, или деловых отношениях со сторонами) лгать или «заминать» наиболее острые вопросы. Это помешало бы и адвокатам вмешиваться в ход слушания, отвечая за свидетелей, что они делают все чаще и чаще, яростно протестуя, если судья имеет неосторожность (пытаться) воспротивиться такой практике (...)!

Эта печальная ситуация усугубляется тем, что я называю отсутствием гражданской добросовестности у большинства моих соотечественников. Могу привести случай, причем далеко не исключительный, когда свидетель сообщил мне, что не сможет явиться на слушание по причине «гораздо более важных обязательств, связанных с делами его фирмы». Действительно, зная, что неявка свидетеля практически ничем ему не грозит, (...) не стоит удивляться, что следственные слушания так часто переносятся.

Кстати, обращаясь к вопросу о достоверности свидетельских показаний, следует принимать во внимание, что с 1989 г. не имеет права требовать ареста лжесвидетеля, а должен ограничиться сообщением о нем в прокуратуру, для возможного возбуждения уголовного дела. Очевидно, что такой процесс может дойти до Кассационного суда, если только за это время не истечет срок давности правонарушения, что происходит довольно часто. Если же учитывать возможность различных амнистий, отсрочек наказания, альтернативных процедур, условных и альтернативных содержанию под стражей наказаний, и т.д., предусматриваемых уголовным законодательством, шансы на то, что лжесвидетель окажется-таки за решеткой, очень невелики.

Возвращаясь к вопросу о достоверности следствия можно напомнить, что после недавнего решения итальянского Конституционного суда (...) свидетели не приводятся к присяге, а ограничиваются зачитыванием декларации, представляемой им судьей. Кстати, текст этой декларации гораздо менее понятен гражданину, не имеющему хотя бы средней юридической культуры, чем формула присяги [Вот эта формула: '*Consapevole della responsabilità morale e giuridica che assume con la mia deposizione, mi impegno a dire tutta la verità e a non nascondere nulla di quanto è a mia conoscenza*' (Осознавая моральную и юридическую ответственность, которую я принимаю на себя настоящим заявлением, обязуюсь говорить только правду, не скрывая ничего из того, что мне известно)]. Действительно, мне неоднократно приходилось, предупредив свидетелей об ответственности за лжесвидетельство, спрашивать, поняли ли они смысл декларации, которую

56. Непрерывная подготовка в «чувствительных областях» непосредственные отношения с гражданами: общие замечания.

После уточнений общего характера, которые мы постарались привести в вопрос отношений между судьями и гражданским обществом, необходимо напомнить, каковы же эти т.н. «чувствительные области», в которых судья должен вступать в непосредственные отношения с гражданами.

Уже упоминались процедуры, связанные с правами личности, семейным правом и правами несовершеннолетних. К этой области нужно добавить большое количество процедур из сферы особого производства, где право или (что случается чаще) практика допускает возможность сторон выступать в процессе самостоятельно, без участия адвоката: например, в опросах управления имуществом граждан, признанных недееспособными. Стоит подумать и о «новых границах» права и судебной практики, таких как биоэтика, вопросы иммиграции и многоэтнического общества, защита частной жизни от компьютерных технологий, новые (и «старые») СМИ, защита «слабых», защита жертв преступлений, альтернативные пути урегулирования конфликтов, доступ к правосудию, юридическая помощь бедным и т.д.

Ясно, что подготовка судей должна учитывать эти новые вызовы, предлагаемые современным обществом. Впрочем, эта мысль отражена в очень важном международном документе. Я имею в виду Европейскую хартию о статусе судей, разработанную советом Европы и принятую в Страсбурге 8-10 июля 1998 г. Эта декларация указывает, наряду с прочим, что «независимая от исполнительной и законодательной власти инстанция, не менее половины членом которой составляют судьи, избранные своими коллегами в соответствии с правилами, гарантирующими самое широкое представительство» следит «за соответствием учебных программ и реализующих их учреждений требованиям открытости, профессионализма и беспристрастности, связанных с осуществлением судебных функций» (см. статью 2.3 и 1.3). Ссылка на требования открытости программ очевидным образом указывает на необходимость того, чтобы структуры, отвечающие за подготовку судей, оставались внимательными к новым требованиям,

только что зачитали с таким потерянном видом. Вынужден констатировать, что значительная часть опрошенных не имела никакого понятия о значении этой фразы.

Более того – и это для меня совсем необъяснимо, - невероятное число свидетелей вместо слова: *deposizione* [заявление], читала: *disposizione* [положение, распоряжение], что лишало всю формулу какого-либо смысла. Не раз мне случалось сталкиваться со свидетелями, которые оказывались неспособны читать, или признавались в своей неграмотности, даже не пытаясь этого делать. В этом случае я использовал метод, изобретенный священниками, которые хотели, чтобы атеист помолвился перед смертью; произносил формулу декларации по частям, а свидетель повторял за мной.

Еще несколько слов о том, как ведется протокол слушаний. Статья 130 итальянского кодекса гражданской процедуры указывает, что протокол ведется секретарем суда, под руководством судьи, однако, в связи с нехваткой судебных секретарей и канцелярских работников, протокол пишут адвокаты под диктовку судьи (...). Во многих юрисдикциях моей страны (...) в последнее время сложилась практика опроса свидетелей непосредственно адвокатами вне кабинета судьи, или в уголке зала, где судья присутствует, но ведется слушание нескольких дел одновременно. Свидетель появляется перед судьей лишь для зачитывания пресловутой декларации и подписания протокола. Лично я всегда отказывался следовать этой постыдной практике, и должен сказать, что, насколько мне известно, она не применяется во дворце правосудия Турина. При этом снимаю шляпу перед фантазией моих коллег, придумавших такие «виртуальные слушания» еще до появления компьютерных средств!».

обусловленным быстрыми, а порой просто революционными изменениями в обществе.

Эти требования открытости проявляются на двух различных уровнях.

а) Во-первых, на уровне структур, обеспечивающих подготовку судей. Это касается:

- состава руководящих комитетов школ (или подобных им учреждений),
- работы по подготовке преподавателей,
- состава преподавательского корпуса,
- участия в подготовке лиц, не входящих в судейский корпус;

б) затем, на уровне учебных программ, где это касается:

- содержания и
- методик преподавания.

Здесь я хотел бы сосредоточиться на вопросе содержания учебных программ⁽¹⁷⁹⁾, проиллюстрировав, на примере программ непрерывной подготовки французских и итальянских судей в 1999 и 2000 гг., какими могут быть ответы на реальные потребности судей в вопросах, касающихся их непосредственных отношений с гражданами.

57. Непрерывная подготовка в «чувствительных областях» непосредственные отношения с гражданами: семья, несовершеннолетние и другие «слабые» граждане (сравнение Франции и Италии).

И французская Е.Н.М., и итальянский CSM посвящают вопросам семейного права и защиты несовершеннолетних и «слабых», по несколько учебных курсов ежегодно. Они проходят при участии специалистов по этим вопросам – психологов, социологов, работников социальных служб, медиаторов и т.д. В Италии организация этих курсов нередко поручается соответствующим судьям, которые обеспечивают ее при содействии Национальной ассоциации судей по семейным и делам несовершеннолетних.

Особое внимание уделяется отношениям (не всегда простым) между судьями по семейным делам (обычные суды, занимающиеся вопросами раздельного проживания супругов и разводами) и судьями по делам несовершеннолетних (суды по делам несовершеннолетних, занимающиеся вопросами усыновления и осуществления родительских прав), а также отношениям (тоже зачастую непростым) между судьями и социальными службами. В последнем случае встречи служат еще и для обмена опытом и информацией о «протоколах о согласии», принимаемых на местном уровне и определяющих условия сотрудничества судей и социальных служб. Отношения между правосудием и психологией и психиатрией также принимают все большее значение (в этой связи стоит отметить французский курс по теме «Правосудие и психиатрия»).

Особое внимание уделяется правам и средствам гражданской и уголовной защиты несовершеннолетних и других «слабых» граждан

⁽¹⁷⁹⁾ Информацию о структурах, отвечающих за подготовку судей см. уже упоминавшийся OBERTO, *Les enjeux de la formation des magistrats. Organisation institutionnelle de la formation.*

(инвалидов, больных, наркоманов, маргиналов, «прочих»), как в семье, так и вне ее. В данном вопросе различие между двумя рассматриваемыми системами заключается в количестве учебных программ: коло пятнадцати в год во Франции⁽¹⁸⁰⁾, против двух-трех в Италии.

Еще один тип «слабых» граждан, с которыми судьям приходится иметь дело, составляют жертвы уголовных преступлений. Это весьма деликатная область, особенно если дело касается таких категорий преступлений как, например, сексуальное насилие. «Психология жертв» стала сегодня независимой областью исследований, которой уже посвящен ряд серьезных международных инструментов, таких как декларация ООН (1985 г.) и две рекомендации совета Европы (1985 и 1987 гг.).

Впрочем, «нашествие» жертв в современных обществах имеет глубокие корни. ***Le traumatisme de la Shoah*** и его долгосрочные последствия проявились в таких крупных «исторических» процессах как дела Барби, Тувье и Папона во Франции, дела Каплера и Прибке в Италии. Сегодня повсюду в мире отмечается экспоненциальный рост «поисков правосудия», сопровождающихся феноменами раскаяния и примирения, с которыми неразрывно сплетаются политические интересы и трагические личные истории. Достаточно вспомнить о комиссиях по примирению в Южной Африке, о прошедших по всей Европе процессах против Пиночета, о глобализации права и проекте создания Международного Уголовного Суда. Как понять этот феномен? До какой степени можно удовлетворять потенциально безграничные требования о репарациях и возмещениях ущерба? Чего ищут жертвы: мести и публичного клеймления? возмещения ущерба? тотального коллективного примирения? Учебные сессии, посвященные этой теме французской Школой и итальянским С.С.М. пытаются найти ответы на эти новые для юстиции вопросы.

В рамки внимания к проблемам «слабых» граждан вписываются и другие курсы, предлагаемые французской Школой, такие как:

- «Исключение и насилие», обращающий внимание на «маргинальные элементы» и видимые (преступность, социальные беспорядки) или скрытые (насилие в семье, саморазрушение через наркотики или алкоголь, суицид) проявления насилия в их отношениях с «оторгнувшей средой». Рассматривается также роль судьбы в таких

⁽¹⁸⁰⁾ Вот темы курсов, предлагавшихся ENM (в рамках непрерывной подготовки в 1999 г.), в сфере семейного права и прав несовершеннолетних:

- Международное усыновление.
- Семейные конфликты и международное судебное сотрудничество.
- Развитие семьи, развитие права.
- Судья по семейным делам.
- Судья, ребенок и родители в условиях конфликта или развода.
- Жестокое обращение с детьми.
- Может ли судья по делам детей «включиться» в кризис?
- Основные вопросы помощи в образовании.
- Новые аспекты подростковой преступности.
- Родительские права и помещение в приемную семью.
- Процесс принятия решений в защиту детства.
- Территория, идентичность, насилие.
- Срочность во всех ее видах.
- Сексуальное насилие над детьми в семье.

ситуациях, его репрессивные, регулирующие и превентивные функции.

- «Наркотики и наркомания в Европе» (при участии межведомственной миссии по борьбе с наркоманией и токсикоманией). Сессия предлагает попытку разобраться в функционировании международного наркорынка, начиная со стратегии производителей и торговцев, путей поступления наркотиков в Европу, развития потребительского спроса. Освещаются также вопросы международного судебного сотрудничества в этой сфере, в частности с Италией и Нидерландами.
- «Секты». С учетом разнообразия форм, которые они могут принимать, секты с трудом поддаются определению и идентификации. Как позиционировать их по отношению к мистическим ассоциациям и движениям? В какой степени проповедуемые ими идеи могут считаться покушением на способность к трезвомыслию и критичность мышления «уязвимых лиц», независимо от того, являются они совершеннолетними или нет?

58. Непрерывная подготовка в «чувствительных областях» непосредственные отношения с гражданами: правосудие и изменения социального статуса (сравнение Франции и Италии).

Еще одной областью, где прямой контакт судьи с гражданами может играть решающую роль, это столкновение судьи с быстрыми изменениями, произошедшими в жизни и обществе за последние годы. В первую очередь это относится к проблемам иммиграции и контакта с культурой и менталитетом, коренным образом отличающимися от наших.

Подготовка, предлагаемая в этом контексте во Франции и Италии направлена на изучение:

- отношения между иммиграцией и интеграцией,
- описание современных миграционных потоков,
- законодательство в сфере въезда и пребывания в стране иностранцев (его эволюция и практическое применение),
- право на получение убежища (с экскурсом в другие европейские системы),
- распределение полномочий между уголовными и административными судами,
- право гражданства (условия предоставления),
- перспективы европейского строительства,
- ислам и современный арабский мир,
- развитие трансграничных поездок людей,
- брак и сожительство между гражданами и иностранцами,
- международное право на расторжение брачных уз,
- незаконное перемещение детей, право посещения, выплата алиментов,

- международная судебная взаимопомощь.

Предлагаемый французской Школой курс по темам «Французское общество: кризис и изменения», должен дать судьям ключи к пониманию основных мутаций, переживаемых современным французским обществом, его сильных и слабых сторон в противостоянии им. Глобализация, строительство Единой Европы, все это подталкивает каждого из нас к сомнениям в собственной модели, к постановке под вопрос своей значимости, откуда страх, сопротивление, кризис идентичности. Но что такое глобализация? Какие потрясения принесет нам в реальности европейское строительство? Государственная и якобинская Франция, находится ли она в невыгодном, по сравнению с другими странами, положении чтобы пережить грядущие изменения? Близится ли конец государства-покровителя? Есть ли выход из близящегося кризиса «общества гарантированных» зарплат? Вот лишь некоторые из вопросов, пытается найти это курс.

Остается еще добавить, что под тем же углом зрения французская Школа судей предлагает курсы по социальному и трудовому праву, акцентирующие внимание на отношениях судей с профсоюзами трудящихся с одной стороны, и патронатом – с другой.

Наконец, курс подготовки «судебная работа в городе» (при сотрудничестве Министерства внутренних дел) призван помочь судьям лучше понять проблематику пригородов: задолженность, жилье, иммигранты, несовершеннолетние, семейные проблемы, наркомания, повседневная преступности и т.д.

59. Непрерывная подготовка в «чувствительных областях» непосредственные отношения с гражданами: доступ к правосудию, урегулирование конфликтов, непредвзятость процесса; правосудие и политика, правосудие и СМИ (сравнение Франции и Италии).

Темы подготовки в вопросах доступа к правосудию, юридической помощи и альтернативных путей урегулирования конфликтов (арбитраж, посредничество, примирение) рассматриваются французской Школой и Высшим советом судей совместно, в рамках европейской сети ответственных за подготовку судей. Эта тема, включающая сравнение различных национальных моделей, охватывает ряд специфических повторяющихся вопросов, таких как семейное право и права несовершеннолетних, защита прав потребителей, трудовое и социально право, исполнение наказаний, не забывая о том, что на этом поле неоднократно выступали некоторые международные структуры (Европейский Союз, совет Европы).

Предлагаемая французской Школой рабочая мастерская по теме «равенство процесса и профессиональное поведение», вписывается в рамки подготовки по процедурным вопросам и направлена на углубленное рассмотрение отношений с той особой стороной в процессе, которой является адвокат. Правосудие является плодом коллективной работы прокуратуры, защитника и судьи. Профессиональное поведение тех и других является определяющим для качества судебного решения. Лишь обоюдное соблюдение профессионалами этики судебного процесса (соблюдение принципа

противоречивости, равенство оружия, беспристрастность судьи, неприкосновенность и гражданственность адвоката) могут дать суду его подлинное значение.

Французская Школа судей посвящает также специальный курс отношениям правосудия с политикой. В последние годы, под давлением все более активного гражданского общества, в Европе наблюдается рост популярности и социального веса правовых институтов, которым политики вынуждены уделять все большую роль. В Италии напротив, после периода расследований под лозунгом «чистые руки», в многочисленных политических образованиях и в широких слоях населения имеет место тенденция к «отмщению» судьям и возврату к «добрым старым временам».

Безусловно, именно по этой причине отношения между политическими судебскими кругами остаются, по обе стороны Альп, весьма натянутыми. Политики видят в судьях своего рода «тормоза», мешающие их работе, тогда как судьи считают политиков «поработителями» и хотели бы ограничить их роль и полномочия. Скрытая взаимная подозрительность взрывается периодическими кризисами. Как выйти из этой спирали? Поддерживая ведущуюся сегодня дискуссию по вопросам судебной реформы, программа стремится обозначить особенность Франции по отношению к другому европейскому демократическому опыту и принципам, изложенным во французских, европейских, и международных текстах.

На линии отношений с «другими ветвями власти», принимающих в наши дни все большее значение, позиционируется курс по теме «Правосудие и СМИ, стговор или конкуренция», организуемый совместно с центром профессиональной подготовки журналистов. В последние годы отношения правосудия со СМИ все чаще оказываются в центре внимания общественности. Судебные органы упрекают то в том, что они выступают в прессе слишком много, то наоборот – недостаточно. Исходя из этой констатации, курс предлагает три направления размышлений:

- задаться вопросом о том, как осуществляются коммуникации (а проще говоря, PR) судебной власти, как по конкретным делам, волнующим общественное мнение, так и по ее работе в целом;
- более прицельно, выявить причины агрессивности или недоверия в отношениях между судьями и журналистами, предложить площадку для встреч, на которой каждый мог бы, не отказываясь от собственной идентичности, понять логику другого;
- наконец, рассмотреть ситуации взаимного «влечения», которые приводят либо к чрезмерной медиатизации правосудия и вольному или невольному превращению судей в «звезд», либо к обличительству со стороны СМИ, принимающих роль «поборников справедливости».

Итальянский Высший совет судей также пытается рассматривать вопрос отношений с журналистами и СМИ в рамках специальных встреч, посвященных, например, проблемам судей по делам несовершеннолетних. Эта категория, особенно в моей стране, чаще других становится объектом

некомпетентного или неполного освещения в СМИ, граничащего порой с очернительством⁽¹⁸¹⁾.

60. Программы подготовки, предлагаемые французской Национальной школой судей в сфере коммуникаций, управления и методике судейской работы.

Поле, на котором учебные программы французской Е.Н.М. достигли, на мой взгляд, практически полного совершенства, далеко опередив аналогичную деятельность Высшего совета итальянских судей (что еще раз доказывает преимущества системы, основанной на существовании независимого учебного центра⁽¹⁸²⁾) определяется как «методология и практика». Эта сфера охватывает такие направления как «коммуникация» (PR), «управление» и «методы работы судей».

Первое из них затрагивает непосредственные отношения с «правопользователями». В этой области школа предусматривает курсы подготовки по таким темам, как:

- «Аргументация, теория и практика убеждения». Здесь стоит двоякая цель, - с одной стороны – выработка практических навыков убеждения в любых ситуациях коммуникации, с другой – развитие способности к анализу письменной и устной аргументации.
- «Оживление работы и коммуникация в юрисдикциях», курс связан с констатацией недостаточности последовательных знаний о повседневной работе юрисдикций; он ориентирован на техники и методики оживления работы в юрисдикциях, развитие способности понять и разделить значимость и эволюцию различных служб, и позитивно разрешать конфликты между ними.
- «Коммуникация в условиях беседы и заседания». Курс направлен на изучение и анализ коммуникационных механизмов в условиях беседы и заседания, развитие самопознания и самопонимания, формирование способности «активно слушать» и учитывать значимость аффективных и эмоциональных факторов. Он включает отработку и развитие практических навыков и

⁽¹⁸¹⁾ Можно добавить, что тема отношений со СМИ затрагивается также в этическом Кодексе итальянских судей (одобрен Центральным руководящим комитетом Ассоциации итальянских судей 7 мая 1994 г.), указывающем в своей статье 6 следующее:

« Ст. 6 – Отношения с прессой и прочими СМИ

В контактах с прессой и другими средствами массовой информации судья не должен просить о публикации новостей, касающихся деятельности его службы.

Если судья не попадает под действие положений о профессиональной тайне, и не обязан неразглашать информацию, известную ему по долгу службы, он может, если это представляется целесообразным, предоставить информацию о судебных действиях, с целью обеспечить правильное информирование граждан. В этих случаях судья должен избегать формирования или использования собственных привилегированных информационных сетей.

Делая публичные заявления или встречаясь с представителями СМИ, судья должен, соблюдая принцип свободы мысли и слова, руководствоваться критерием сбалансированности и чувства меры».

Тема использования прессы звучала и в постановлении Европейского суда по правам человека от 16 сентября 1999г. (уже упоминавшееся дело Бучеми против Италии № 29569/95, см. выше, сноска 175).

В этой связи необходимо упомянуть и о деятельности Европейской академии права в Трире (см. информацию по этому вопросу на *web-caiùte*: <<http://www.era.int/public/francais/index.htm>>).

⁽¹⁸²⁾ По этой теме см. уже упоминавшийся ОБЕРТО, *Les enjeux de la formation des magistrats. Organisation institutionnelle de la formation.*

способности адаптировать их к различным ситуациям профессионального общения, для достижения максимальной эффективности, умения держать направление разговора в зависимости от поставленных целей, но с учетом ситуации и собеседника. Специфической целью этого курса является овладение, путем снимаемых на пленку игровых ситуаций как профессионального, так и общего характера, навыками «подготовки, ведения и использования беседы», а также «участия в заседаниях и их ведения».

- «Судебное собеседование и контроль напряженности». Курс основан на понимании того, что собеседование является сегодня одной из основных составляющих работы судьи, независимо от его функций. Оно нередко совпадает с кризисным для «собеседника» периодом и может проходить в условиях высокой напряженности. Задача курса – научить судей лучше контролировать эту напряженность. Техника ведения собеседования развивается благодаря конкретному и практическому подходу, путем сопоставления с практиками традиционных партнеров по судебной работе и других профессионалов.
- «Управление кризисными ситуациями». Этот семинар посвящен анализу опыта встречающихся кризисных ситуаций, (таких как непредвиденные моменты в ходе процесса, неадекватность имеющихся средств или медиатизация того или иного события) и адаптации к судебной специфике методов предотвращения и управления кризисами.
- «Успешное ведение заседания». Этот курс направлен на изучение методик, позволяющих определить цели заседания и обеспечить его подготовку и ведение. Его цель – развить понимание собственного поведения по отношению к смыслу выступления, научить позитивно использовать эмоциональную составляющую ситуации, понимать и оценивать связь пластики и жеста со смыслом сказанного, как у себя, так и у собеседников.
- «Техника коммуникации». Речь идет о базовой подготовке в области техники коммуникации (устное выступление, зрительный образ, поведение) и их применения в рамках теле и радио интервью. Непривычная ситуация способна вызвать у интервьюируемого замешательство и стресс. Участникам предлагается выработать прагматический подход к ней, овладеть техниками физического и ментального самоконтроля до и вовремя возможного выступления. Поэтому курс предлагает, наряду с прочим, знакомство с технической стороной вопроса, обучение умению говорить перед микрофоном или камерой, участие в практических занятиях (коммунике, короткие интервью), дебаты на радио и телевидении.

- «Интернет. Теория и практика». Эта тема особенно близка мне. В другом исследовании⁽¹⁸³⁾ я пытался показать, какую роль этот новый инструмент коммуникации может играть в обеспечении транспарентности работы судов, и в общении как внутри юридического сообщества, так и с внешним миром⁽¹⁸⁴⁾.

В области посвященной «управлению» можно отметить следующие направления подготовки.

- «Прием и организация службы: единое окно судебного секретариата». Повсюду в мире (и тем более в Европе) общественные службы ведут прием посетителей. Цель курса – изучение специфики приема и работы с посетителями в учреждениях и организациях, относящихся к системе правосудия.
- «Контроль и управление юрисдикцией» (организуется совместно с Национальной школой судебных секретарей). Двухдневный курс, посвященный изучению законодательных и регламентирующих текстов, касающихся децентрации управления людскими и материальными ресурсами. В силу этих актов, главы судов, юрисдикций и судебных секретариатов получили в последние годы широкие полномочия в таких разнообразных вопросах как бюджет, управление административными службами, право печати и т.д.
- «Элементы административной культуры». Цикл включает шесть модулей, направленных на изучение принципов организации национальной и местной администрации, их основных пружин, механизмов действия и эволюции. Каждая тема рассматривается сначала на общегосударственном уровне, на примерах министерств, не относящихся к сфере юстиции, затем на уровне министерства юстиции, и, наконец, на уровне юрисдикций. Среди изучаемых тем – организация и роль центральной администрации, децентрация, статус и управление персоналом, бюджет, новые технологии и оборудование, отношения с «пользователями».
- «Управление библиотекой суда». Курс включает два модуля и предложен Национальной школой судебных секретарей. Он охватывает методики организации и классификации и изучение соответствующих компьютерных средств. Преподается также методика работы с электронными банками данных в сети Интернет и на CD-ROM, поиск документов, ручная и компьютерная каталогизация, индексация.

⁽¹⁸³⁾ OVERTO, *L'Informatique, l'Internet et les Cours Suprêmes d'Europe*, in *Informatica e diritto*, 1999 (говорясь к публикации); с 23 августа 1999 г. статья доступна на *web-caiime* suivante: <<http://www.geocities.com/CollegePark/Classroom/6218/coursupreme/sommario.htm>>.

⁽¹⁸⁴⁾ Этот модуль должен помочь судьям соединить теоретический подход и практику работы с Интернетом: занятия перемежаются презентациями и обсуждениями и позволяют открыть эту новую технику коммуникации. Также и рассматриваемые юридические вопросы (кодирование, *nommage*, кибер-преступность, банки данных, интеллектуальная собственность) вписываются в контекст практических занятий, которые помимо обновления и расширения юридических знаний, позволят судьям приобрести практические навыки повседневной работы с сетью Интернет. Электронная почта, дискуссионные форумы, поиск в сети информации, в т.ч. и юридической, скачивание, использование и хранение найденной информации и адресов сайтов, настройка навигаторов и почтовых программ, все это включено в планы ежедневных практических занятий.

- «Разработка и сопровождение проектов на уровне юрисдикции» (совместно с Национальной школой судебных секретарей).
- «Новые технологии: влияние на профессии».
- «Ответственность судей».

По направлению, определяемому как «методы работы судей», можно отметить следующие курсы.

- «Акт суда». Курс рассматривает собственно акт судебного решения, разложенный на этапы: подготовительные решения, состязательная дискуссия, принятие решения, и, наконец, его оглашение. Речь идет о том, чтобы найти общую канву судебной практики, независимо от вынесенных на суд вопросов (уголовных или гражданских). Для лучшего понимания специфики вопроса рассматривается практика других европейских судов, представляющих другие юридические культуры, а также работа административного судьи, полностью подчиненного письменной процедуре. Предпочтение отдается этическому и философскому подходу, предпринимается попытка понять подлинный смысл «акта суда», который часто сводят к одним лишь вопросам юридической аргументации и применения закона.
- «Судья, личность, группы, контексты». Этот цикл предлагает работу по развитию личных ресурсов через теоретические модели и практические выступления. Теории коммуникации, системный подход и новые комплексные теории доказали, за последние 15 лет, что могут быть полезны судье и в его специфическом – судебном контексте. Этот курс, предназначавшийся сначала для судей по делам несовершеннолетних, предлагается сегодня всем.
- «Судья и психолог». Этот курс предлагает судьям, специализирующимся на делах несовершеннолетних и работающим с детьми и подростками психологам: (а) основанное на междисциплинарном подходе размышление о ключевых проблемах, с которыми им придется столкнуться в работе, (b) получение специфических юридических и клинических знаний, не вошедших в их начальную подготовку, (c) работу по сближению функций судьи и психолога. Курс включает теоретическую часть в виде лекций, читаемых опытными специалистами, и практическую часть, посвященную глубокому изучению в малых группах конкретных данных и клинических случаев, принесенных как участниками, так и ведущими. Рассматривается преимущественно семейная проблематика (родственные связи, насилие в семье, сексуальные злоупотребления), а также вопросы насилия и его правовой и терапевтической интерпретации, проблемы трудных подростков, экспертиза, вопросы профессиональной тайны, межкультурный подход.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ПРЕДИСЛОВИЕ

ГЛАВА I

ПОДБОР СУДЕЙ И МЕЖДУНАРОДНЫЕ ПРИНЦИПЫ, ПРИМЕНЯЕМЫЕ В ЭТОЙ СВЯЗИ

1. Методики подбора судей и международные принципы, применяемые в этой сфере.
2. Методики подбора судей и Рекомендация № R (94) 12 Комитета Министров совета Европы государствам-членам о независимости, эффективности и роли судей.
3. Методики подбора судей; существующая практика: Континентальная Европа и системы *Common Law*.
4. Методики подбора судей; существующая практика: системы, применяемые в Центральной и Восточной Европе.

ГЛАВА II

НАБОР СУДЕЙ В ИТАЛИИ

5. Общая информация.
6. Реформа конкурсной системы и специализированные школы по подготовке юристов.
7. Реформа конкурсной системы и компьютерный предварительный отбор.
8. Крах системы компьютерного предварительного отбора.
9. Новшества, введенные законом №48 от 13 февраля 2001 г.
10. Новая практика устных и письменных экзаменов в системе закона № 48 от 13 февраля 2001 г.

ГЛАВА III

НАЧАЛЬНАЯ И НЕПРЕРЫВНАЯ ПОДГОТОВКА СУДЕЙ И МЕЖДУНАРОДНЫЕ ПРИНЦИПЫ, ПРИМЕНЯЕМЫЕ В ЭТОЙ СФЕРЕ. ПРИМЕР ИТАЛИИ

11. Подготовка судей, и международные принципы, применяемые в этой сфере.
12. Институциональная организация подготовки судей: общие положения, пример Италии.
13. Начальная подготовка судей в Италии.
14. Непрерывная подготовка судей в Италии: краткий исторический обзор.
15. Непрерывная подготовка судей в Италии: положение на сегодняшний день.
Децентрализованная подготовка.
16. Подготовка вспомогательного персонала юстиции в Италии: судебные секретари и другие сотрудники судебной администрации.
17. Подготовка вспомогательного персонала юстиции в Италии: адвокаты и нотариусы.
Мировые судьи.

ГЛАВА IV

НАБОР И НАЧАЛЬНАЯ ПОДГОТОВКА СУДЕЙ ВО ФРАНЦИИ

18. Способы и порядок назначения судей: в частности, дополнительные способы.
19. Способы и порядок назначения судей: в частности, конкурс для студентов.
20. Краткий обзор Национальной Школы Судей, ее история.
21. Статус судебных аудиторов.
22. Начальная подготовка в Национальной Школе Судей.
23. Оценка учебного периода и судебной стажировки; классификационный экзамен.

ГЛАВА V

НАБО И НАЧАЛЬНАЯ ПОДГОТОВКА СУДЕЙ В ДРУГИХ ОСНОВНЫХ ЕВРОПЕЙСКИХ СИСТЕМАХ

24. Германия.
25. Австрия.
26. Нидерланды.
27. Бельгия.
28. Люксембург.
29. Испания.
30. Португалия.
31. Греция.
32. Англия.
33. Ирландия.
34. Скандинавские страны.

ГЛАВА VI

НАБОР СУДЕЙ В СТРАНАХ ЦЕНТРАЛЬНОЙ И ВОСТОЧНОЙ ЕВРОПЫ, НАЧАВШИХ ПРОЦЕДУРУ ВСТУПЛЕНИЯ В ЕВРОСОЮЗ

35. Болгария.
36. Чешская Республика.
37. Эстония.
38. Венгрия.
39. Латвия.
40. Литва.
41. Польша.
42. Румыния.
43. Словакия.
44. Словения.

ГЛАВА VII

НЕПРЕРЫВНАЯ ПОДГОТОВКА СУДЕЙ В РАЗЛИЧНЫХ ЕВРОПЕЙСКИХ СИСТЕМАХ

45. Общие положения.
46. Е.Н.М. и непрерывная подготовка судей во Франции.
47. Немецкая Академия судейского корпуса.
48. Английское *Judicial Studies Board*.
49. Две из скандинавских стран: Швеция и Финляндия.
50. Другие институты и программы непрерывной подготовки (Бельгия, Испания и Португалия).
51. Европейская Академия Права (ЕРА).
52. Европейский Институт Государственной Администрации (ЕЕАР).

53. Международный Институт Судебной Власти фонда «Справедливость в мире»
Международного союза судей.

ГЛАВА VIII

ЗНАЧЕНИЕ ПОДГОТОВКИ СУДЕЙ: НЕКОТОРЫЕ ПРИМЕРЫ

54. Специфика подготовки к отношениям с «правопользователями»; «правопользователи» или граждане?
55. Подготовка судей к личному контакту со сторонами в процессе.
56. Непрерывная подготовка в «чувствительных областях» непосредственные отношения с гражданами: общие замечания.
57. Непрерывная подготовка в «чувствительных областях» непосредственные отношения с гражданами: семья, несовершеннолетние и другие «слабые» граждане (сравнение Франции и Италии).
58. Непрерывная подготовка в «чувствительных областях» непосредственные отношения с гражданами: правосудие и изменения социального статуса (сравнение Франции и Италии).
59. Непрерывная подготовка в «чувствительных областях» непосредственные отношения с гражданами: доступ к правосудию, урегулирование конфликтов, непредвзятость процесса; правосудие и политика, правосудие и СМИ (сравнение Франции и Италии).
60. Программы подготовки, предлагаемые французской Национальной школой судей в сфере коммуникаций, управления и методики судейской работы.

АЛФАВИТНЫЙ УКАЗАТЕЛЬ

А

Австрия набор и начальная подготовка
Адвокаты в Италии (подготовка)
Англия: набор и начальная подготовка
Англия: непрерывная подготовка

Б

Бельгия: набор и начальная подготовка
Бельгия: непрерывная подготовка
Беспристрастность процесса
Болгария: набор

В

Венгрия: набор
Всемирный статус судьи, одобренный Центральным советом Международного союза
Высший совет судей в Италии

Г

Германия: набор и начальная подготовка
Германия: непрерывная подготовка
Греция: набор и начальная подготовка

Д

Децентрализованная подготовка в Италии
Децентрализованная подготовка во Франции
Дневник подготовки в Италии
Дополнительные модели назначения судей во Франции
Доступ к правосудию

Е

Европейская хартия о статусе судей, одобренная советом Европы
Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод

З

Значение подготовки судей

И

Институциональная организация подготовки
Ирландия: набор и начальная подготовка
Испания: набор и начальная подготовка
Испания: непрерывная подготовка
Италия: набор судей
Италия: начальная подготовка
Италия: непрерывная подготовка

К

Классификационный экзамен во Франции
Комиссия по начальной подготовке, учреждаемая при округах апелляционных судов в Италии
Комиссия по подготовке при итальянском С.С.М.
Конкурс для студентов во Франции
Консультационный совет европейских судей

Л

Латвия: набор
Литва: набор
Личная явка сторон для попытки примирения
Люксембург: набор и начальная подготовка

М

Международная конвенция о гражданских и политических правах
Международные принципы в области набора судей
Международные принципы в области подготовки судей
Международный Институт Судебной Власти фонда «Справедливость в мире»
Международного союза судей
Международный союз судей

Международный союз судей
Методики набора судей в целом
Министерство юстиции в Италии
Мировые судьи в Италии

Н

Научный комитет при итальянском С.С.М.
Национальная школа судей во Франции: начальная подготовка
Национальная школа судей во Франции: непрерывная подготовка
Независимость судебной власти
Непосредственные отношения с гражданами
Нидерланды: набор и начальная подготовка
Нотариат в Италии (подготовка)

О

Органы начальной подготовки в Италии
Основополагающие принципы, касающиеся независимости магистратуры, принятые ООН в 1985 г
Отборочный и вступительный экзамен в Е.Н.М. во Франции
Оценка периода учебы и судебных стажировок во Франции
Оценка судебных аудиторов в Италии
Оценка судебных аудиторов во Франции

П

Педагогические формулы в Италии
Педагогические формулы во Франции
Подготовка вспомогательного судебного персонала в Италии
Подготовка к отношениям с «правопользователями»
Подготовка преподавателей
Подготовка судей к личному контакту со сторонами в процессе
Польша: набор
Португалия: набор и начальная подготовка
Португалия: непрерывная подготовка
Право на подготовку
Правопользователи
Правосудие и политика
Правосудие и СМИ
Правосудие и социальные изменения
Предварительный компьютерный отбор в Италии

Р

Резолюция Европейского Парламента на ежегодный доклад о соблюдении прав человека в Европейском Союзе
Резолюция о роли судебной власти в правовом государстве, принятая 4 апреля 1995 г. в Варшаве, участниками круглого стола министров юстиции стран Центральной и Восточной Европы
Рекомендация № R (94) 12 Комитета Министров совета Европы государствам-членам о независимости, эффективности и роли судей
Румыния: набор

С

Семья, несовершеннолетние и другие «слабые» граждане
Симуляция гражданского процесса
Скандинавские страны: набор и начальная подготовка
Словакия: набор
Словения: набор
Специализированная школа юридических специальностей в Италии
Статус судьи в Европе, разработанный и одобренный в 1993 г. Европейской Ассоциацией Судей – Региональной группой Международного союза судей
Судебные аудиторы в Италии
Судебные аудиторы во Франции
Судебные секретари и другие сотрудники судебной администрации в Италии (подготовка)
Судебные советы в Италии

Судьи «наставники» в Италии
Судьи «сотрудники аудиторов, получивших судебские функции», в Италии
Судьи «сотрудники» судебного совета в Италии
Судьи-делегаты по подготовке на местном уровне

Т

Темы конкурса на доступ в судебский корпус

У

Управление и методика работы судьи
Урегулирование конфликтов

Ф

Финляндия: непрерывная подготовка
Фонд «Справедливость в мире»
Франция: набор
Франция: начальная подготовка
Франция: непрерывная подготовка

Х

Хартия об основополагающих правах Европейского Союза

Ц

Центр профессиональной подготовки адвокатов в Италии
Центральная и Восточная Европа

Ч

Чешская республика: набор

Ш

Швеция: непрерывная подготовка
Школа по подготовке административного персонала юстиции в Италии

Э

Экзамены (устные и письменные) в Италии
Эстония: набор
Этический кодекс итальянских судей

C.E.J. (*Centro de Estudos Judiciários*)

Common Law

D.R.A. (*Deutsche Richterakademie*)

E.R.A. (*Europäische Rechtsakademie*)

IEAP (Европейский Институт Государственной Администрации)

J.S.B. (*Judicial Studies Board*)

S.S.R. (*Stichting Studiecentrum Rechtspleging*)