## *СУДЕБНАЯ СИСТЕМА ФРГ*

***1. Конституционные основы правосудия***

Особое место судов ФРГ в политической системе и механизме го­сударственной власти отражается уже в том факте, что юстиция имеет здесь больший удельный вес в структуре политических уч­реждений и повседневной практике общественной жизни. На один миллион жителей в ФРГ приходится более 200 судей (в Англии — 51, Италии — 101, Швеции — 100) Из средств, расходуемых на поддержание правопорядка, в ФРГ на суды расходуется примерно две трети, в то время как в других европейских странах примерно одна треть.

Еще более важны не количественные, а качественные характе­ристики западногерманской юстиции. Желающие извлечь из ее ис­тории уроки, полезные для развития демократических институтов, в том числе институтов правосудия, должны отдавать себе отчет в том, что именно суды являлись здесь важнейшим средством сдер­живания демократических процессов и движений.

Один из самых больших знатоков западногерманской юстиции, сам долгое время занимавший посты в судебной системе ФРГ, Е. Вассерман, характеризуя западногерманское правосудие, писал:

«В случае сомнения судья склоняется скорее к поддержанию суще­ствующего, чем к его изменению».

Западногерманская конституция говорит о законе и праве как двух различных по содержанию понятиях, а западногерманское правоведение трактует это конституционное начало как основание для признания обязательными неписаных правовых норм.

Закрепляя в п. 2 ст. 20 положение о разделении властей, где правосудие рассматривается как один из трех видов государствен­ной власти, Основной закон в следующем пункте той же статьи ус­тановил, что правосудие связано «законом и правом». Эта лако­ничная формула стала конституционной основой широкого усмот­рения западногерманских судов, равно как п. 3 ст. 1 Основного за­кона, который подчеркивает, что закрепленный в Конституции пе­речень основных прав и свобод граждан обязывает правосудие как «непосредственно действующее право».

Важный теоретический и практический вывод из этих положе­ний — придание особых функций судебной власти, которой дове­рено вынесение суждения о, том, что есть право. Признание за судебной властью таких полномочий — господствующая точка зре­ния в западногерманской науке и судебной практике. И хотя мно­гие авторы (Г. Ляйбхольц, К. Штерн, И. Мюнх и др.) не хотят от­носить к ФРГ термин «государство судей», или «государство юсти­ции», все же они согласны с трактовкой, согласно которой юстиция должна быть важнейшей опорой «правовой государственности».

Вслед за Р. Марчичем, утверждающим, что только в «государ­стве судей могут быть гарантированы свобода, демократия и пра­во»,

О. Бахоф подвергает сомнению способность парламента обес­печить реальную силу права и возлагает эту задачу на юстицию и в соответствии с основной идеей концепции «государства судей», видит гарантом права именно судью.

Откликом правовой доктрины ФРГ на акцентирование значе­ния судебной власти в правовом государстве были тревожные голо­са (К. Бадер, В. Вебер, Г. Навяски, В. Греве и др.), отмечавшие слишком решительное подчеркивание роли этой власти в конститу­ционной системе ФРГ, которое может отрицательно сказаться на принципе разделения властей. Так оно и случилось. Модернизиро­ванная теория разделения властей предлагает, в числе прочих, та­кую классификацию, которая подчеркивает особую роль именно судебной власти. Автор специальной монографии о правосудии ФРГ В. Хайде утверждает: «В системе разделения властей правово­го государства на одной стороне находится правосудие, а на дру­гой — противостоящие ему законодательная и исполнительная власть».

Распространенные представления о существовании надзаконного права имеют прямой выход на теорию разделения властей, огра­ничивая ее в ущерб законодательной власти в пользу власти судеб­ной, которой отводится роль истолкователя и даже создателя пра­ва, противостоящего праву, формулируемому законодателем. Оце­нивая роль судов в отношениях с законодательной властью, Р. Сменд писал: «Позитивное право придает им определенный об­лик, ставит задачи, регулирует ход процессов. Но в этих границах юстиция живет своей жизнью, по своим собственным законам, ко­торые не может изменить ни один законодатель».

Основной закон ФРГ отвел чрезвычайно значительное место проблемам правосудия. Вместо семи статей Веймарской конститу­ции в Основной закон включен специальный разд. IX «Правосу­дие». Особенность конституционного регулирования правосудия в ФРГ состоит в том, что Основной закон сконцентрировал в этом разделе как принципы организации и деятельности судов, так и права граждан в их отношениях с юстицией. За пределы этого раздела, освещающего важные стороны орга­низации и деятельности юстиции в их взаимной связи, вынесены два принципиальных положения. Одно из них, выходящее за рамки проблем правосудия, провозглашает равенство всех граждан пе­ред законом (п. 1 ст. 3 Основного закона). Другое —закрепляет за гражданином право на судебную защиту своих прав (д. 4 ст. 19). Эта конституционная формула говорит только о случаях, когда «права какого-либо лица нарушены государственной властью». Од­нако в доктрине и судебной практике эта конституционная норма рассматривается как закрепление основополагающего принципа су­дебной защиты интересов граждан вообще, а его буквальное выра­жение в ст. 19 дополнительно подчеркивает защищенность лица от произвола государственной власти.

В разделе «Правосудие» Основной закон, защищая интересы гражданина в его отношениях с органами судебной власти, фикси­рует право! каждого быть выслушанным в суде, а также правила, согласно которым закон не имеет обратной силы и никто не может :

наказываться многократно за одно и то же деяние (ст. 103). Под­робно устанавливаются непосредственно в конституционном тексте гарантии свободы личности: возможность ее ограничения только на основе закона, принятие решения о допустимости содержания под арестом только судьей (ст. 104).

Ст. 97 Основного закона ФРГ с полной определенностью фик­сирует принцип независимости судей и подчинения их только за­кону. В качестве гарантий независимости судей здесь же устанав­ливается, что судьи, назначенные в законном порядке, могут быть противих желания уволены в отставку до истечения срока, осво­бождены от должности или перемещены только на основании и с соблюдением формальных процедур, определенных законом. При изменениях в системе судов перевод судей или их освобождение от должности могут быть произведены только с сохранением полного содержания. В целом конституционные положения о судьях лако­ничны, и ст. 98 прямо предусматривает регулирование всего комп­лекса связанных с этим вопросов в федеральных и земельных зако­нах.

В большинстве западногерманских земель судьи назначаются правительством по представлению министра юстиции. В тех зем­лях, гдеих назначение происходит при участии особых комитетов, в состав которых включены парламентарии, последнее слово оста­ется за министерствами юстиции федерации и земель. Министра юстиции решающим образом влияют на перевод или повышение судьи в должности. Формирование высших судов страны происхо­дит на основе прямого соглашения между руководителями главных политических партий, федерального правительства и правительств земель.

Большая часть объема конституционного раздела «Правосудие» посвящена судоустройству, но и здесь Основной закон не дал сколько-нибудь полного описания судебной системы ФРГ, указав лишь, что правосудие осуществляется федеральными и земельными судами (ст. 92), и упомянув в связи с перечислением высших фе­деральных судов о существовании судов специальной подсудности (ст. 95).

Аналогичный подход характерен и для конституций земель: они также не дают описания судебной системы на, уровне земель, ос­тавляя это обычному законодательству. Например, в Конституции земли Рейнлянд-Пфальц регламентируется лишь существование административных судов и конституционной юстиции (ст. 124, 130 Конституции земли).

Основной закон изменил своему лаконизму при определении основ правосудия, лишь обратившись к Федеральному конституци­онному суду, которому посвящена почти половина объема всего IX раздела. Здесь подробно определен состав ФКС, его компетенция и некоторые важные случаи разрешения конституционных споров (ст. 93, 94, 99, 100). Кроме того, в п. 2 ст. 21 закреплено право ФКС на решение вопроса о конституционности политических пар­тий. Таким образом, как по существу, так и по самой форме регу­лирования (подробность, деталировка прав и организации) Основ­ной закон выделил Федеральный конституционный суд как особый по важности орган правосудия.

Основной груз правового регулирования, определяющего орга­низацию и деятельность юстиции, возложен в ФРГ на обычное (не конституционное) законодательство. Обращают на себя внима­ние две особенности: высокая централизация регулирования и дробность его по содержанию в том, что касается отдельных видов судов и других институтов, действующих в сфере правосудия. Не­смотря на деление ФРГ на земли, основная часть проблем судоуст­ройства решается федеральными законами. В то же время нет еди­ного или хотя бы одного-двух законодательных актов, которые комплексно определяли бы всю судебную систему.

Первым по времени федеральным законом по вопросам судоуст­ройства был Закон 1950 г. о восстановлении правового единства в сфере судоустройства, гражданского правосудия и уголовного про­цесса. Закон преследовал цель очищения законодательства от сле­дов нацизма и унификации судопроизводства, раздробленного до 1949 г. по оккупационным зонам. В нем была выражена важная принципиальная идея предпочтения реставрации судебных форм, существовавших до 1933 г., поиску и созданию новых структур. Эта идея в значительной мере определила все состояние судебной системы ФРГ.

Наиболее важный из законов, относящихся к этой проблемати­ке,— Закон о судоустройстве 1877 г., действующий в редакции 1975 г. Он определяет некоторые общие начала деятельности юсти­ции, регламентирует организацию судов общей подсудности. Спе­циальными законами или нормативными актами регулируется ра­бота социальных, трудовых, административных судов, Федерально­го конституционного суда. Отдельный закон регулирует статус су­дей. Такое дробное регулирование позволяет тоньше нормировать детали работы отдельных органов юстиции и более оперативно реагировать на их новые нужды, но затрудняет определение общих начал и взаимосвязей в их деятельности.

Особенности судоустройства ФРГ решающим образом определя­ются двумя факторами: федеративным устройством государства и наличием? наряду с судами общей подсудности судов специальной компетенции — трудовых, социальных, административных, финан­совых, дисциплинарных и др.

Система судов низшей инстанции и судов земельных, в сущно­сти, соответствует общепринятому инстанционному делению, одна­ко число инстанций, как правило, увеличивается за счет высших земельных судов. В системе общих судов четыре инстанции: участ­ковый суд, земельный, высший земельный и Федеральная судебная палата как высшая инстанция. В сфере специальных судов, как правило, три инстанции, например — трудовой суд, земельный трудовой суд и федеральный трудовой суд. Особую систему образу­ют конституционные суды во главе с Федеральным конституцион­ным судом.

Не слишком ли много в ФРГ судов? Этот вопрос часто задают себе немецкие ученые-юристы и практики. Нередко на него отве­чают утвердительно, хотя тут же всплывает утешительный и не лишенный основания довод, что именно для правосудия особенно важна возможность работать без перегрузки судов делами, неиз­бежной при этом спешке, недостаточно всестороннем рассмотре­нии дел.

В начале 80-х годов в ФРГ было 557 участковых судов, 93 зе­мельных суда, 20 высших земельных судов. К этим цифрам сле­дует прибавить значительное число административных, трудовых, социальных, финансовых судебных инстанций.

Имеющиеся данные свидетельствуют о значительном сокраще­нии за два десятилетия количества судов общей подсудности и тру­довых. Это результат концентрации усилий в сфере правосудия, который в некоторой степени отражает цели реформы судоустрой­ства. Вместе с тем за то же время резко возросло число палат и се­натов с целью ускорения разбирательства, а в некоторых случаях и более тонкой специализации судов.

Особое звено в судебной системе образуют суды по делам моло­дежи, существующие на уровне участковых и земельных судов об­щей подсудности, а также аналогичные по их месту в судебной си­стеме суды по делам семейным.

Сложность западногерманского судоустройства обусловлена не только множественностью видов судов и их инстанций, но и отсут­ствием четкого регулирования подсудности. В уголовном процессе в качестве суда первой инстанции в зависимости от тяжести и обще­ственной опасности преступления могут действовать: единоличный участковый судья, коллегиальный суд при участковом суде (1 судья и 2 заседателя), расширенный суд с участием заседателей (2 судьи и 2 заседателя), большая уголовная палата при земельном суде (3 судьи и 2 заседателя), уголовный сенат при вы­сшем земельном суде (5 судей), уголовный сенат при Федеральной судебной палате.

В качестве судов первой инстанции могут выступать единолич­ный участковый судья по делам о несовершеннолетних, суд с уча­стием заседателей по этим делам при участковом суде, а также па­лата по делам о несовершеннолетних при земельном суде. Подсуд­ность тому или иному суду в принципе определяется законом, од­нако значительные возможности выбора суда сохраняются при этом за прокуратурой. В участковых судах рассматривается около 90 % всех гражданских и уголовных дел. Для остальных в качест­ве первой инстанции могут выступать суды более высокой ступени, что должно быть предусмотрено законом.

Обжалование осуществляется в форме апелляции или кассаци­онной жалобы. По общему правилу суд, стоящий непосредственно над судом, вынесшим решение или приговор, является апелляцион­ным судом, а следующий по рангу суд — кассационной инстан­цией, рассматривающей решение апелляционного суда.

Согласно закону, обжалованы могут быть все приговоры судов первой инстанции по уголовным делам, а также решения по тем гражданским делам, в которых сумма иска превышает 500 марок. Практически обжалуется около трети приговоров и решений судов первой инстанции. Конкретное решение может обжаловаться в двух и даже в трех вышестоящих инстанциях. С 1975 г. граждан­ские дела рассматриваются в кассационном производстве только в тех случаях, когда решения по ним могут иметь принципиальное значение для правосудия.

Существование специальных — административных, трудовых, социальных и иных — судов привлекательно с точки зрения воз­можности учитывать специфические особенности правовых конф­ликтов при рассмотрении конкретных дел. Вместе с тем такая структура судебной системы в определенной мере подрывает прин­цип единства правосудия. Дело не только в том, что гражданин, заинтересованный в защите своего права, с трудом ориентируется в системе судебных учреждений, которые не только специализирова­ны по компетенции, но чаще всего находятся даже в различных го­родах. Между самими судами существует определенная борьба за приоритетное положение в судебной системе, осложняется комп­лектование и управление ими. Сами западногерманские судьи не­редко скептически оценивают преимущества такой специализации, но дискуссия об ином устройстве именно этой сферы судебной дея­тельности отступает на второй план во всей совокупности проблем судебной реформы.

Одной из особенностей организации судебной системы ФРГ яв­ляется существование вопреки прямому запрету п. 1 ст. 101 Основ­ного закона органов чрезвычайной юстиции.

Это система политических уголовных судов, представляющая собой

компактный, замкнутый и оперативно действующий судебный аппарат. Если все другие уголовные дела в ФРГ рассматрива­ются в первой инстанции в сотнях участковых судов и многочис­ленных уголовных палатах при земельных судах, то дела о поли­тических преступлениях подсудны лишь 17 чрезвычайным судам первой инстанции и особому сенату федеральной судебной палаты. Из 16 с лишним тысяч судей, действующих в ФРГ, лишь около 60 (по 3 в каждом суде первой инстанции и 5 в федеральной судебной палате) специализируются на политических преступлениях.

Таким образом, политическая уголовная юстиция в стране с 60-миллионным населением доверена всего нескольким десяткам судей. Пять судей особого сената федеральной судебной палаты яв­ляются высшими авторитетами в этой отрасли юстиции. Они могут вынести окончательное решение как в первой, так и во второй инс­танции. Их решения являются правовыми директивами для всех других чрезвычайных судов и не подлежат никакому обжалова­нию. Эти 5 судей заправляют всей «политической» частью юсти­ции ФРГ.

Особенно интенсивно политические уголовные суды действова­ли в 50—60-е годы. В 70-х лидерство в преследовании инакомыс­лящих перешло к административным судам, где сосредоточилась основная часть дел по «запретам на профессии». Но система чрез­вычайных судов осталась резервом политической юстиции.

Западногерманские суды действуют главным образом коллеги­ально. В уголовном процессе судья рассматривает единолично толь­ко дела частного обвинения и случаи, не представляющие сущест­венной общественной опасности, признаки которых указаны в за­коне. Единолично рассматриваются судьей гражданские дела в пер­вой инстанции.

Заседатели участвуют в уголовном процессе в первом и втором инстанционных звеньях. В двух вышестоящих инстанциях уголов­ного суда действуют только профессиональные судьи. В социаль­ных и трудовых судах заседатели представлены во всех инстанци­ях, в административных судах — во всех, кроме высшей.

Состав судебной коллегии определяется законом. В низших ин­станциях число заседателей может быть больше числа профессио­нальных судей (2:1). В более высоких инстанциях это соотношение обычно 2:3 в пользу профессиональных судей.

Заседатель — почетная выборная должность. Раз в четыре года они избираются из числа лиц, включенных в список, представляе­мый в суд органами местного самоуправления. Выборы производят­ся комитетом, в который входят судья, представитель исполнитель­ной власти земли и 10 доверенных лиц. Количество заседателей определяется председателем земельного суда с таким расчетом, чтобы каждый из них заседал не более 12 дней в году. Аналогич­ная процедура применяется для судов специальной подсудности, где заседателями должны быть лица, обладающие специальными знаниями или представляющие определенные социальные силы: в трудовых судах, например, рабочих и предпринимателей.

В ходе судебного разбирательства заседатели приравнены к судьям. Они участвуют в вынесении приговора или принятии су­дебного решения наравне с профессиональными судьями, причем голос заседателя равен голосу судьи.

Суда присяжных в его традиционной форме в ФРГ сейчас не существует. Единственная судебная инстанция, сохранившая такое название, это уголовная палата земельных судов, рассматриваю­щая дела по обвинению в особо тяжких преступлениях. С 1975 г. она состоит из трех профессиональных судей и двух заседателей. До этого в нее входили три профессиональных судьи и шесть засе­дателей. Заседатели такого суда не выполняют функций жюри, а являются равноправными участниками судебной коллегии.

Прокуратура ФРГ организационно-связана с судами различных инстанций: федеральная прокуратура во главе с генеральным про­курором федерации состоит при высшем федеральном суде, гене­ральные прокуратуры во главе с генеральными прокурорами — при каждом высшем земельном суде, прокуратуры с оберпрокурорами — при всех земельных судах. Генеральный прокурор федера­ции подчиняется указаниям министра юстиции ФРГ, а генераль­ные прокуроры в землях — министрам юстиции земель.

Принцип гласности правосудия законодательно закреплен в § 169 Закона о судоустройстве, § 52 Закона о трудовых судах, § 55 Положения об административных судах и в других норма­тивных актах. В принципе открытым (гласным) является всякое судебное разбирательство. Однако возможны ограничения. Таковы, в частности, случаи, когда может быть нанесен ущерб обществен­ному порядку, в особенности безопасности государства, затрагива­ются важные общественные или производственные секреты или мо­жет пострадать общественная нравственность.

Гласность по закону исключается при рассмотрении бракораз­водных и семейных дел, а также дел об усыновлении и лишении дееспособности. Доступ в судебное заседание может быть запрещен отдельным лицам мотивированным решением суда. Во всех случа­ях не допускается отстранение общественности при объявлении приговора или решения.

Права органов печати и других средств массовой информации на освещение судебных дел и процессов защищены ст. 5 Основного закона, провозглашающей принцип свободы печати и свободы ин­формации, а также законами о печати, действующими во всех зем­лях ФРГ. Запрещены радио- и телевизионные передачи из зала су­дебного заседания, а также киносъемки в зале.

В течение десятилетий в ФРГ дебатируется проблема реоргани­зации судебной системы в целях ее совершенствования. Каких-ли­бо существенных результатов эти дебаты не принесли. Единствен­ным заметным новшеством в 70-е годы явилось подчинение адми­нистративных и финансовых судов министерствам юстиции феде­рации и земель. В результате был сделан шаг к централизации управления юстицией и, как отметил министр юстиции ФРГ, к пре­вращению этого ведомства в «министерство правосудия», т. е. центр, в котором сходятся все нити управления юстицией и руко­водства судебной политикой.

Объединение двух германских государств привело к последова­тельному распространению принципов построения судебной систе­мы ФРГ на пять земель, восстановленных на территории бывшей ГДР.

***2. Судейский корпус***

Судья — центральная фигура в системе правосудия. В ФРГ такой статус судьи определен самой Конституцией, которая в ст. 92 уста­новила, что «судебная власть вверяется судьям». Число профессио­нальных судей в ФРГ в три раза больше, чем в США, при мень­шем в три с лишним раза населении. Отчасти это объясняется от­сутствием в ФРГ примирительных форм решения правовых конф­ликтов без участия профессиональных судей, а также тем, что гражданские суды выполняют разнообразные административные функции (например, ведут поземельные книги или торговые реестры).

Следующие данные характеризуют количество судей в ФРГ. Одновременно приводятся сведения о количестве прокуроров и ад­вокатов:

1961 г. 1981 г.

Судьи 11609 16657

Количество жителей на

одного судью 4839 3659

Прокуроры 2174 3596

Адвокаты 13787 30510

Численность судей выросла почти в полтора раза за два десяти­летия. В Веймарской республике при примерно равном числе жи­телей было в 1925 г. 9361 судьи и на одного судью приходилось 6680 жителей.

Положение судей в главных чертах урегулировано Федераль­ным законом о судьях, вступившим в силу в 1962 г. и действую­щим в редакции 1972 г. Разрабатывавшийся почти 12 лет Закон о судьях не внес вклада ни в разработку реформы юстиции ФРГ, ни в разрешение других, ждущих своего решения проблем юстиции. Он, в сущности, просто обобщил уже действовавшие нормы и пра­вила, создав своего рода свод основных правил формирования су­дейского корпуса, а также прав и обязанностей судьи.

Закон подчеркивает, что судьи не входят в число обычных чи­новников, а находятся в иных, специфических отношениях с госу­дарством. Такой статус в известной степени гарантирует их независимость от чиновников, работающих в государственном аппа­рате.

Судьей в ФРГ может стать только человек, получивший специ­альное юридическое образование и сдавший требуемые государст­венные экзамены.

С точки зрения срока пребывания в должности существует че­тыре вида судей: назначаемые пожизненно, назначаемые на опре­деленный срок, судьи с испытательным сроком, судьи по поруче­нию. Сам этот перечень свидетельствует о том, что пожизненное назначение судей не обязательно (такого принципа нет и в Кон­ституции), но большинство назначается пожизненно, точнее, до пенсионного возраста, различного в разных землях и для разных инстанций, но не превышающего 68 лет. Судьями на время явля­ются, например, судьи Федерального конституционного суда на 12лет). Судьи с испытательным сроком и по поручению это ли­ца, готовящиеся к занятию судебной должности.

Большая часть судей ФРГ назначается правительствами земель или министрами юстиции. В четырех из десяти земель судьи изби­раются комитетами по выборам, состоящими из парламентариев и судей, а затем утверждаются правительствами. Судьи высших фе­деральных судов назначаются Президентом ФРГ по предложению министра юстиции и комитета по выборам судей, в который входят все министры юстиции земель и 11 членов комитета, избранных бундестагом. Судьи ФКС избираются бундесратом и комитетом бундестага по выборам, состоящим из 12 депутатов бундестага.

В западногерманской литературе нередко высказывается мнение в пользу выборности судей, которая понимается как избрание их парламентскими комиссиями. Причем проблема выборности связы­вается не только с техникой формирования судейского корпуса, но и с необходимостью парламентского контроля за судейским право-творчеством.

Отстранение судьи от должности или перевод его на другую должность закон допускает в случаях: организационных изменений, интересов правосудия (например, постоянные конфликты судьи с адвокатурой), неспособности судьи к выполнению служеб­ных обязанностей, а также по решению уголовного, дисциплинар­ного или конституционного суда, признающего невозможность пре­бывания судьи в должности. В случаях, когда судья переводится или увольняется без его согласия в связи с реорганизацией, по мо­тивам неспособности или «в интересах правосудия», он может при­нести жалобу в специальный дисциплинарный суд, состоящий из назначаемых пожизненно судей и имеющей две инстанции ( § 77 Закона о судьях).

В системе продвижения по службе решающей фигурой является министр юстиции земли, который действует с учетом мнения пре­зидента (т. е. старшего судьи) того суда, где работает претендент на новую должность. В некоторых землях делаются попытки ре­шать вопросы должностного продвижения с помощью комитетов по выборам судей (в них наряду с судьями входят парламентарии, адвокаты и члены правительства земли). И здесь последнее слово ос­тается за министром юстиции.

Под материальной независимостью в доктрине ФРГ, опираю­щейся на ст. 97 Конституции, понимается невозможность вторже­ния в исполнение судьей его обязанностей со стороны лиц (или уч­реждений), не являющихся по закону участниками судебного раз­бирательства.

Закон о судьях ( § 39) требует от них такого поведения при ис­полнении должности, которое «не ставило бы под сомнение их не­зависимость».

Существенной гарантией материальной независимости служит невозможность привлечения судьи к уголовной или дисциплинар­ной ответственности за содержание его решений, кроме случаев нарушения права, что должно быть доказано в судебном порядке. В такой форме может быть оспорен и ошибочный судебный приго­вор, содержащий суровые санкции. При этом должно быть доказа­но объективное нарушение права и субъективные преступные на­мерения судьи.

Конституция ФРГ в ст. 98 предусматривает возможность от­странения федеральных судей от должности в случаях нарушения ими принципиальных положений Конституции или основ консти­туционного строя. Отстранение от должности в этих случаях может быть произведено Федеральным конституционным судом по хода­тайству бундестага. Пока таких случаев в истории западногерман­ского правосудия не было.

Во всех других случаях судебное решение, принятое с соблюде­нием процессуальных норм, не может быть, по существу, подверг­нуто сомнению никаким формальным решением парламента или правительства. Сделанное однажды правительством ФРГ публич­ное заявление о противоречии решения ФКС закону самим ФКС было квалифицировано как нарушение правительством своей ком­петенции.

Закон о судьях (§ 26) разрешает служебный надзор за дея­тельностью судей, оговаривая, что этот надзор не должен наносить ущерба их независимости. На практике судьи вынуждены считать­ся с указанием президентов судов и тем более министров юстиции. Правда, судья, считающий, что меры служебного надзора посягают на его независимость, может обжаловать их в дисциплинарный суд. Известны случаи обращения судей по такому поводу и в ФКС. Три таких обращения в 1974—1975 гг. успеха не имели.

В высшей степени актуальной является в ФРГ проблема персо­нального комплектования судейского корпуса, социальных связей и политической ориентации судей.

В 1965 г., через 20 лет после разгрома нацизма, в системе юс­тиции ФРГ продолжало работать более 800 судей и прокуроров, причастных к нацистскому террору. Еще через полтора десятиле­тия, когда основная масса судей старшего поколения должны были уйти в отставку хотя бы по возрасту, печать все еще сообщала о нацистах в судебной системе ФРГ.

По данным министерства юстиции ФРГ из 77 тыс. нацистских военных преступников, против которых в ФРГ велось расследова­ние в 1945—1967 гг., понесли наказание менее 8 *%.* Особой защи­той юстиции пользовалась судейская корпорация. К середине 60-х годов под давлением убедительнейших фактов, представлен­ных западногерманскими гражданами, немецкими или зарубежны­ми организациями, власти ФРГ были вынуждены начать следствие по делу о нацистских судьях и прокурорах в 350 случаях. Но все эти дела, за редчайшими исключениями, были прекращены уже на стадии следствия. Когда дело доходило до судебных процессов, об­виняемые, как правило, оправдывались или отделывались мини­мальными наказаниями,

Щадящий подход к старым кадрам юстиции отразился в зако­нодательстве и документах высших органов власти ФРГ. Закон о судьях устанавливал, что судьи и прокуроры, работавшие с 1939 по 1945 г. в уголовной юстиции, могли быть выведены на пенсию по их собственной просьбе. По поводу этой формулировки Закона западногерманский парламент принял решение, которое гласило: «Бундестаг ожидает, что каждый судья и прокурор, кото­рый вынужден считаться с обоснованными упреками относительно его прошлого, связанного с участием в смертных приговорах, осоз­нает свою обязанность подать в отставку, чтобы обеспечить прове­дение четкой грани между прошлым и настоящим». Таким обра­зом, судьба денацификации юстиции ставилась в зависимость от чувства долга нацистских судей и прокуроров.

Формирование судьи нового типа, ощущающего свою связь с началами конституционного строя, преданного демократиче­ским идеалам, стало одной из важных общественных про­блем ФРГ.

Сегодня социальное происхождение большинства западногер­манских судей, их обучение, профессиональная подготовка, систе­ма назначения и продвижения по службе создали прочные связи этой профессиональной группы с господствующими общественными силами. Около 80 *%* судей ФРГ вышли из семей чиновников, зем­левладельцев, предпринимателей, купцов и лишь 1 *%* из среды ра­бочих. Более 50 % судей выдвигаются из социальных слоев, пред­ставляющих лишь 5 *%* населения.

Около 13 тыс. судей, т. е. более трех четвертей всего судейского корпуса, входят во влиятельную организацию в целом консерва­тивного направления — Германский союз судей. Всего лишь около 1000 судей и прокуроров являются членами профсоюза государст­венных служащих. Против судей труднее, чем против обычных чиновников, при­менять правительственные постановления 1972 г. «Об антиконсти­туционных силах на государственной службе» (так называемые за­преты на профессии), так как для отстранения судьи от должности должна быть соблюдена процедура разбирательства в дисциплинар­ном суде. Но по отношению к юристам, впервые претендующим на судебную должность, это постановление может быть применено вполне эффективно. В ФРГ действуют некоторые правила, ограни­чивающие возможности государственных учреждений систематиче­ски запрашивать Ведомство по охране Конституции (тайную поли­тическую полицию) о лицах, находящихся у них в штате. Эти ог­раничения не распространяются, наряду с армией и полицией, так­же на юстицию, как сферу, требующую особого внимания с точки зрения государственной безопасности. Недаром в западногерман­ской специальной прессе появляются публикации об «охоте на не­удобных судей».

Консервативный в целом судейский корпус все же не остается в стороне от демократических движений и инициатив. Критически настроенные судьи участвуют во встречах юристов, выступающих против злоупотребления юстицией, поддерживают деятельность де­мократических союзов юристов, создают свои собственные объеди­нения. Таков, например, собирающийся каждые два года (начиная с 1981 г.) форум «Судьи и прокуроры за мир». Форум поддержива­ет около 5 % западногерманских судей и прокуроров.

***3. Суды общей и специальной подсудности***

Организация судов общей юрисдикции регламентирована в ФРГ Законом о судоустройстве 1879 г., который действует в редакции 1975 г. с некоторыми последующими дополнениями. Система этих судов состоит из четырех инстанций: участковый суд — земельный суд — высший суд земли — Федеральная судебная палата (Вер­ховный суд).

Компетенция судов общей юрисдикции четко делится на две большие ветви — гражданскую и уголовную, в зависимости от че­го варьируются некоторые судоустроительные элементы, в том чис­ле состав судов.

Что касается гражданских дел, то первой инстанции — участ­ковому суду — подведомственны все имущественные споры на сумму до 5 тыс. марок, а также некоторые споры (например, по договору жилищного найма) независимо от цены иска.

Значительное число гражданских дел рассматривается едино­личным судьей. Решения участковых судов могут быть обжалованы в земельный суд, который является в этих случаях последней инс­танцией, причем обжаловаться могут только иски на сумму более 500 марок. Для всех остальных гражданских дел первой инстанцией слу­жат земельные суды, в которых решение принимают как едино­личный судья, так и коллегия из трех судей (по более сложным категориям дел). Апелляционной инстанцией по решениям земель­ного суда выступает высший земельный суд. Дальнейшее обраще­ние в Федеральную земельную палату возможно только по вопро­сам права при сумме иска, превышающей 40 тыс. марок.

В соответствии с первым законом о реформе семейного права от 14 июня 1976 г. в участковых судах созданы особые отделения по делам семейного права. Основные разбираемые в них дела касают­ся разводов, а также отношений по поводу детей между родителя­ми, расторгнувшими брак. Судья участкового суда рассматривает эти дела единолично.

Вообще для гражданского производства в ФРГ характерна дале­ко идущая специализация. Особые, отделения в судах действуют по делам, возникшим в сфере строительства, сельского хозяйства, со­зданы палаты и сенаты по делам о застройке, судоходству, торго­вые палаты (из судьи и двух заседателей), в земельных судах.

Еще одна специальная область — это так называемая добро­вольная подсудность. Сам термин возник еще в прошлом веке (за­кон 1898 г.) и сегодня не передает содержания данной деятельно­сти судов. Речь идет прежде всего о ведении поземельных книг, торговых регистров, залогах, судебном установлении фактов. Эти дела ведут судьи или их помощники.

Распределение компетенции по уголовным делам между судами общей юрисдикции довольно сложно. В качестве судов первой инс­танции в зависимости от возраста подсудимого и общественной опасности деяния могут выступать восемь судов различного соста­ва — от единоличного судьи до палат, заседающих в составе трех профессиональных судей и двух заседателей. Выбор суда во многих случаях зависит от прокуратуры. Единоличный судья рассматрива­ет дела о преступлениях, наказание за которые не может превы­шать одного года лишения свободы. Дела о преступлениях, за ко­торые может быть назначено наказание до трех лет лишения сво­боды, рассматриваются коллегией из профессионального судьи и двух заседателей. Общее правило формирования уголовного суда можно сформулировать следующим образом: чем сложнее дело, тем больше состав суда и тем больше в нем профессиональных су­дей. В высшей судебной инстанции— федеральной судебной пала­те — дела решают пять профессиональных судей без заседателей.

В особое производство выделены дела о молодежи. Ими занима­ются особые отделения участковых и земельных судов. Лица, со­вершившие проступки и преступления, подпадающие под юрисдик­цию молодежных судов, делятся на две возрастные группы: от 14 до 18 лет и от 18. до 21 года. Судьи должны иметь опыт общения с молодежью; если суд действует с участием двух заседателей, то в качестве одного из них должна выступать женщина; едино­лично судья может принимать решения только о воспитательных мерах относительно правонарушителя.

В отношении высших земельных судов следует особо отметить, что они не являются элементом федеральной структуры; высший земельный суд не есть Верховный суд определенной земли в отли­чие, например, от Верховного суда штата в США. В некоторых землях действует несколько высших земельных судов, например в Баварии их четыре. Всего в ФРГ до объединения страны было 20 таких судов. В области гражданских дел эти суды выступают только как апелляционная инстанция; в области уголовной юрис­дикции они рассматривают некоторые наиболее значительные дела по первой инстанции.

Федеральная судебная палата призвана в своем качестве вы­сшего судебного органа страны обеспечить единство судебной прак­тики, хотя ее решения формально не обладают силой прецедента. Это ревизионная инстанция. В ее составе 11 сенатов по граждан­ским делам и пять по уголовным, один из которых постоянно за­седает в Берлине. В среднем ежегодно ВСП рассматривает в по­рядке ревизии 2—2,5 тыс. гражданских и около 3,5 тыс. уголов­ных дел.

Своеобразен порядок формирования ФСП. Судьи назначаются президентом ФРГ по представлению специальной комиссии, в ко­торую входят министры юстиции земель и такое же количество членов, избираемых бундестагом и являющихся его депутатами. Кандидат на пост члена ФСП должен быть старше 35 лет и иметь опыт судебной работы. Всего в составе палаты свыше 100 членов.

Компетенция федеральной палаты в последнее время расшири­лась. Наделенная в момент создания гражданской и уголовной юрисдикцией, она постепенно охватила в определенной мере также трудовую и социальную сферы.

*Суды по трудовым делам* исторически выделились в самостоя­тельную ветвь западногерманской юриспруденции из гражданского судопроизводства. Первый закон о трудовых судах был принят в Германии в 1926 г. В настоящее время действует закон 1958 г. Число дел, рассматриваемых в трудовых судах ФРГ, растет: в 1971 г. их было принято к рассмотрению 218 726, в 1978 г. — 327 27l.

Компетенция трудовых судов подробно определена законом и является, как правило, их исключительной компетенцией. К ней относятся прежде всего споры между профсоюзами и союзами ра­ботодателей, включая противоречия, возникшие в результате заба­стовок или локаутов, в том числе и вопросы возмещения вреда. В трудовые суды попадает большое число споров между отдельными предпринимателями, с одной стороны, рабочими и служащими — с другой. Они касаются размеров заработной платы и жалованья, от­пусков и увольнений, материального возмещения ущерба, причи­ненного рабочим оборудованию, споры между участниками совместно выполненной работы относительно деления между ними об­щей суммы заработка. Особое значение имеют споры, возникающие в связи с действи­ем Закона об организации предприятия. Таковы например, споры о выборах и роспуске наблюдательного совета предприятия, право­мерности того или иного его решения, а также проблемы, возника­ющие в связи с действием Закона об участии в управлении пред­приятием, который регулирует отношения рабочих с собственни­ками предприятия, в особенности пределы их вмешательства в организацию производства. При создании корпораций частного права, например акционерных обществ, в уставах может быть ого­ворено право на обращение в трудовой суд их руководящего пер­сонала.

Трудовые суды имеют три инстанции. Первая из них образует­ся в соответствии с законами земель. При подготовке таких, зако­нов заслушиваются представители профсоюзов и союзов предпри­нимателей. Управление трудовыми судами и служебный надзор за их деятельностью осуществляют министры труда земель по согла­шению с земельными управлениями юстиции. Второй инстанцией служат земельные трудовые суды, третьей — Федеральный трудо­вой суд. Все трудовые суды состоят из профессиональных судей и заседателей. В палатах трудовых судов, в которых действуют два заседателя, один из них представляет трудящихся, другой — рабо­тодателей. В палатах, рассматривающих дела на основе закона о предприятиях (такие палаты формируются в судах первой и второй инстанций), действуют, кроме профессионального судьи, четыре заседателя, по два от профсоюзов и работодателей. Заседатели из­бираются на четыре года и должны обеспечивать интересы каждой из сторон в ходе разбирательства.

Дела в трудовых судах рассматриваются в основном в соответ­ствии с нормами гражданского процесса, однако допускается ряд упрощенных процедур для его ускорения и удешевления. Слуша­ние дела в трудовом суде начинается с попытки примирения сто­рон судьей. В случае неудачи такой попытки оно переносится на рассмотрение коллегии. Существует правило, согласно которому рассмотрение дела и вынесение решения происходят без отклады­вания, в одном заседании. В трудовом суде первой инстанции сто­роны могут выступать сами или быть представлены доверенными лицами от профсоюзов или союзов предпринимателей. Адвокаты в этой инстанции допускаются лишь в виде исключения. В земель­ных трудовых судах стороны должны быть представлены адвоката­ми или доверенными от своих профессиональных организаций. В Федеральном трудовом суде обязательно представительство через адвоката.

Западногерманский законодатель (Закон от 1 июля 1979 г.) проводит различие между приговором и решением суда по трудо­вым делам. Решение оставляет больше, возможностей для его ocпaривания, чем приговор. По делам, рассматриваемым на основе За­кона об организации предприятий и Закона об участии в управле­нии предприятием, а также в спорах по вопросам тарифов могут быть приняты только решения. Решения трудовых судов могут быть обжалованы в земельных трудовых судах только в случаях, когда имущественные интересы стороны оцениваются в сумме выше 800 марок или земельный суд допускает обжалование ввиду принципиальной важности дела сточки зрения права.

Высшей инстанцией по трудовым делам является федеральный трудовой суд. Решения, касающиеся его организации, управления им и служебного надзора за его деятельностью, принимаются Фе­деральным министром труда и социального порядка по согласова­нию с министром юстиции ФРГ. Кассационное производство в Фе­деральном трудовом суде лишь в исключительных случаях может быть начато по ходатайству трудового суда первой инстанции. Обычно оно начинается по разрешению земельного трудового суда. Этот суд может своим специальным решением просить Федераль­ный суд не о кассационном производстве, а о рассмотрении дела по существу.

*Социальные суды* рассматриваются в специальной литературе ФРГ как особый вид административной юстиции, поскольку разре­шают споры, возникающие в сфере применения публичного права и в подавляющем большинстве случаев рассматривают иски граж­дан к государственным учреждениям. С точки зрения защиты со­циальных ценностей они близки к трудовым судам. В 1971 г. соци­альные суды приняли к рассмотрению 133 892 дела, в 1978 r. — 142 385 дел. Правовой основойих деятельности служит Закон о социальных судах, действующий в редакции 23 сентября 1975 г.

Социальные суды рассматривают дела о социальном страхова­нии по закону: о страховании по болезни, пенсионном страховании и страховании от несчастных случаев рабочих и служащих, страхо­вании безработных. Им подведомственны дела о пособиях 5;а де­тей, пенсиях жертвам войны и лицам, пострадавшим во время службы в бундестаге, или родственникам погибших. В последние годы возросло количество исков по поводу пособий учащимся в сфере профессионального образования. Эти же суды рассматривают споры между врачами и больничными кассами. Особый вид дел — разбирательство исков и возмещении ущерба лицам, пострадавшим от насильственных действий.

Судебному разбирательству в большинстве случаев должно, со­гласно закону, предшествовать рассмотрение жалобы заинтересо­ванного лица в соответствующем ведомстве (например, в бюро по страхованию от безработицы). В случае отказа ведомства дело мо­жет быть передано в социальный суд, который рассматривает его в служебном порядке, не будучи связан заявлениями и доказательст­вами сторон.

Для облегчения доступа граждан к социальным судам производ­ство в них в принципе бесплатное. Иск или апелляция не обяза­тельно должны подаваться в письменной форме, жалоба может быть продиктована в секретариате суда.

Суд имеет три инстанции, первой из которых выступают соци­альные суды в землях (аналогичные по рангу участковым судам общей компетенции), следующей инстанцией являются земельные социальные суды, а высшей — Федеральный социальный суд. В со­циальных судах действуют специализированные палаты по различ­ным видам дел: по социальному страхованию, страхованию по без­работице, по делам инвалидов войны, больничным кассам и другие.

Во всех инстанциях социальные суды работают коллегиально. В первой инстанции это судья с двумя заседателями. В двух выше­стоящих — по три судьи с двумя заседателями. Как и в трудовых судах, заседатели в социальных судах представляют заинтересо­ванные стороны или социальные группы. В палатах и сенатах, раз­бирающих дела о социальном страховании и пособиях по безрабо­тице, один из заседателей представляет круг застрахованных лиц, другой — предпринимателей; в палатах, рассматривающих иски инвалидов войны, один — из числа лиц, получающих такое стра­хование, другой — из числа лиц, это страхование осуществляю­щих.

Только в Федеральном социальном суде заинтересованное лицо должно иметь своего представителя. Во всех других инстанциях оно может выступать лично или через своих представителей, кото­рыми могут быть члены или служащие профсоюзов, союзов пред­принимателей, объединений инвалидов войны и других организа­ций, причастных к предмету разбирательства, а также адвокаты. Иногда такое представительство в суде прямо предусматривается уставом организации. Представители могут выступать в суде от имени истца или поддерживать его в ходе разбирательства своими советами.

Решение суда первой инстанции может быть обжаловано в зе­мельный социальный суд во всех случаях, когда такое обжалова­ние заранее не отклоняется законом.

Кассационное производство в Федеральном социальном суде возможно в случаях, когда его допускает земельный или сам Феде­ральный социальный суд. Дело рассматривается только тогда, если конкретный случай имеет принципиальное значение с точки зре­ния права, либо решение земельного суда входит в противоречие с ранее принятым решением Федерального социального суда или другого высшего суда Федерации. Достаточным основанием для кассационного производства являются существенные нарушения процессуальных норм. Обжалование производится только в случаях нарушения федерального закона или административной нормы, действующей за пределами округа, в котором действует суд, чье решение обжалуется. Федеральный социальный суд подлежит слу­жебному надзору со стороны федерального министра труда и соци­ального порядка.

*Административная юрисдикция* осуществляется в ФРГ специ­альными административными судами. Первые административные суды в Германии возникли в середине прошлого века в прямой связи с внедрением в государственную практику идеи разделения вла­стей: споры о праве, возникающие в сфере административной дея­тельности, не должны были разрешаться самими административны­ми органами. В Веймарской республике административная юстиция стала обязательной для всех земель, этот принцип был: воспринят и в ФРГ, где административные суды действуют на основе Поло­жения об административных судах I960 г.

В соответствии с § 40 этого Положения компетенция админи­стративных судов распространяется на все споры публично-право­вого характера, кроме конституционно-правовых. Суды принимают к рассмотрению не только иски граждан к государственным орга­нам, но и некоторые споры между административными единицами, например между общинами или городами, а также все споры о правах государственных служащих.

Большая часть дел касается именно отношений граждан с госу­дарством. Право гражданина на судебную защиту от нарушения его прав государственной властью является конституционным и за­креплено в п. 4 ст. 19 Основного закона ФРГ.

Значение административной юстиции растет. Кроме рутинных отношений с властями, в ее сферу все больше втягиваются отноше­ния, имеющие важное социальное и политическое значение. Адми­нистративные суды разрешают конфликты, связанные с запретом массовых выступлений и демонстраций, охраной окружающей сре­ды и энергоснабжением, представлением политического убежища, получением мест в учебных заведениях, строительством атомных станций и захоронением ядерных отходов.

Особое место в их производстве заняли дела о «запретах на профессии», касающиеся основных прав граждан и влияющие на формирование государственных учреждений ФРГ. Если в 1971 г. административные суды приняли к производству 57 227 дел, то в 1978 г. — уже 172 921.

Обращаясь в административный суд, гражданин может требо­вать отмены какого-либо решения государственного органа или, наоборот, принятия какого-либо решения. Кроме того, принимают­ся решения, констатирующие определенный факт, имеющий пра­вовое значение, решения о предоставлении каких-либо ценностей и др. В законе указывается, что некоторые иски имущественного характера против административных органов должны рассматри­ваться обычными судами. В ходе разбирательства суд не правомочен оценивать целесообразность оспариваемого административного акта; он определяет, не нарушил ли административный орган этим актом закон и не противоречит ли его акт целям, ради которых этот орган получил свои полномочия.

Система административных судов имеет три инстанции: суды первой инстанции, высшие административные суды на уровне земель и Федеральный административный суд (его местонахожде­ние — Берлин). Таким образом, вторая инстанция — это не земельный, как в большинстве других судов, а высший земельный суд. Все эти суды действуют коллегиально, причем в первых двух инстанциях вместе с тремя профессиональными судьями действуют по два заседателя, а Федеральный административный суд состоит из пяти профессиональных судей. Заседатели административных судов избираются на четыре года и не принадлежат к какой-либо определенной профессиональной группе граждан. Суды второй и высшей инстанций могут в отдельных случаях функционировать как суды первой инстанции. Например, Федеральный администра­тивный суд рассматривает споры между Федерацией и землями или между отдельными землями, если они не являются конститу­ционно-правовыми.

Особыми видами административных судов, действующих на ос­нове специальных нормативных актов и в соответствии с вырабо­танными для них процессуальными правилами, являются социаль­ные, финансовые и дисциплинарные суды.

По общему правилу до обращения в административный суд гражданин должен оспорить административный акт в учреждении, его издавшем. Причем «возражение» адресуется ведомству, при­нявшему решение, но проверку оспариваемого акта проводит вы­шестоящая инстанция. В случае отклонения его жалобы гражданин в течение одного месяца может обратиться в административный суд. Административные ведомства, отказывая гражданину в удов­летворении жалобы, обязаны, согласно закону, поставить его в из­вестность о возможности оспорить этот акт в судебном порядке.

Процесс в административном суде проводится в форме так на­зываемого розыскного производства, когда суд сам исследует обсто­ятельства дела, не будучи связан претензиями или доказательства­ми сторон, привлекая по собственной инициативе к разбирательст­ву третьих лиц, чьи интересы затронуты данным делом. Процессу­альные права заинтересованных лиц ограничены в связи с тем, что в таких процессах, как правило, затрагиваются государственные интересы. Иск может быть отклонен с мотивировкой, что заинтере­сованная сторона не имеет права оспаривать какое-либо положение действующего публичного права. В любой стадии процесса заинте­ресованное лицо может быть представлено его доверенным. В Фе­деральном административном суде представительство через адвока­та (или лицо, преподающее право в высшем учебном заведении) обязательно.

Решение административного суда первой инстанции может быть оспорено в высшем земельном суде, а его решение, в свою очередь,— в кассационном производстве перед Федеральным адми­нистративным судом. Однако такое производство может быть нача­то только если его допускает высший земельный суд или имели ме­сто грубые процессуальные нарушения. В случаях, указанных в за­коне, обращение в Федеральный суд возможно, минуя высший зе­мельный суд. Федеральный административный суд принимает к рассмотрению дела в случаях, когда речь идет о нарушении норм федерального права. Если оспаривается правильность применения права земли, высший административный суд (в земле) принимает окончательное решение.

Об удельном весе судов различной юрисдикции в системе пра­восудия ФРГ дает некоторое представление следующая таблица, отражающая в абсолютных цифрах и процентах количество заня­тых в них судей.

Число судей %

Суды общей подсудности (участковые,

земельные и высшие земельные) 12968 73,9

Административные 1536 9,2

Социальные 997 6,0

Дисциплинарные 667 4,0

Трудовые 629 3,6

Финансовые 472 2,8

Конституционные 90 0,5

Всего 16657 100

Полисистемность судебной организации ФРГ привела к появле­нию своеобразного высокого судебного органа, ставящего своей целью нечто вроде координации деятельности различных судебных систем. В соответствии с поправкой, внесенной в Конституцию в 1968 г., был учрежден Объединенный сенат высших федеральных судов. Он состоит из президентов всех этих судов и судей тех же судов, коллегия которых меняется в зависимости от характера кон­кретно рассматриваемого дела. На этот сенат возложена обязан­ность поддержания единства правосудия. В случаях, когда один из высших федеральных судов принимает по конкретному делу реше­ние, не соответствующее решению другого суда такого же ранга или имеющемуся решению Объединенного сената, окончательное решение выносит Объединенный сенат. Всего до 1982 г. (т. е. за 14 лет существования) было принято 13 таких решений.

*Федеральный конституционный суд* занимает особое место в политической системе страны, находясь в одном ряду с другими федеральными органами, такими, как бундестаг, бундесрат, прези­дент или федеральное правительство. В ФРГ последовательно про­ведена идея особого конституционного органа, наблюдающего за соблюдением не только конкретных норм, но и принципов Консти­туции. Согласно ст. 18, 21, 41, 61, 93, 98, 99, 100, 126 Основного закона и § 13 Закона о Федеральном конституционном суде, он призван принимать решения в 18 типовых случаях, касающихся толкования Основного закона и обычного законодательства Феде­рации и земель, полномочий государственных органов, прав граж­дан, положения политических партий и многих других важных правовых проблем.

Массированное вторжение ФКС в сферу конституционного пра­ва, привело к парадоксальному результату, весьма положительному, если бы он был достигнут в иных формах конститу­ционного контроля. Речь идет о росте значения конституционных норм во всех сферах правовой жизни, что очень хорошо подметил западногерманский государствовед П.Бадура; «Чрезвычайно об­ширная судебная практика, прежде всего решения ФКС, привела к такому интенсивному влиянию государственного права на полити­ческие решения и практику государственного управления, на судо­производство и даже частноправовой оборот, которое ранее не бы­ло свойственно государственному праву и не принималось во вни­мание в государственной практике».

Правовой основой организации и деятельности ФКС являются более десятка конституционных статей, в особенности ст. 93 и 94 Основного закона, а также специальный Закон о Федеральном конституционном суде, принятый в 1951 г. и существенно развитый Законом 1956 г.

Конституционные суды существуют не только на уровне Феде­рации, но и в каждой из земель ФРГ, хотя Основной закон не обя­зывает федеральные единицы вводить такие суды. Более того, в ст. 99 он разрешает землям передавать свою конституционную юрисдикцию Федерации. Этим разрешением формально воспользо­валась лишь одна из земель — Шлезвиг-Годыптейн. Конституци­онные суды в землях именуются неодинаково (в Гамбурге, напри­мер, Конституционный суд, в Бремене — Государственная судеб­ная палата). Земельные конституционные суды существенной роли не играют, т. к. основополагающие конституционные принципы едины для всей Федерации, так что и в тех случаях, когда сомне­ния и споры возникают не на федеральном или межземельном уровнях, стороны все равно предпочитают обращаться к высшему конституционному суду, чему закон не препятствует.

ФКС состоит из двух сенатов, в каждый из которых входят по восемь судей. Судьи одного из них не могут заседать в другом. Первый сенат занимается преимущественно спорами и конфликта­ми, затрагивающими права граждан, и потому именуются в обихо­де «сенатом основных прав». Второй сенат рассматривает главным образом споры, возникающие между членами Федерации и госу­дарственными органами, и потому часто именуется «государствен­но-правовым сенатом». К его ведению относятся и дела о запрете политических партий.

В случае сомнений относительно подсудности конкретного дела решение принимает коллегия, состоящая из президента суда, его вице-президента и четырех судей — по два от каждого из сенатов (так называемый Комитет шести). Если один из сенатов принимает решение, противоречащее решению другого, спор между ними раз­решается на пленарном заседании обоих сенатов.

Судьи обоих сенатов ФКС избираются поровну бундестагом и бундесратом; таким образом, в суде оказываются представлены как интересы земель, так и политических сил парламента. Бундесрат избирает восемь судей прямым голосованием, причем каждый кан­дидат должен получить не менее двух третей голосов. Бундестаг избирает сначала выборный комитет из 12 депутатов, который за­тем избирает 8 судей! ФКС. На практике предлагаемые бундеста­гом и бундесратом кандидатуры обсуждаются неофициальной груп­пой из представителей крупнейших партий бундестага, которые од­новременно представляют некоторые земли, а также Ведомство Федерального канцлера (всего 4 человека). Только после достиже­ния соглашения в этой группе происходит голосование в бундестаге и бундесрате.

Состав ФКС обновляется не одновременно: на выборах осенью 1987 г. было избрано пять новых судей ФКС. В специальной лите­ратуре ФРГ часто подчеркивается независимость судей ФКС от по­литических партий, что не подтверждается ни процедурой выбо­ров, ни составом суда. Так, ФКС, действовавшем в конце 1987 г., шесть судей были членами СДПГ, пять — ХДС/ХСС, один — СВДП, а четыре «нейтральных» были рекомендованы поровну ХДС/ХСС и СДПГ.

Судьи ФКС избираются на 12 лет без права повторного избра­ния, они должны быть не моложе 40 лет. Все судьи должны иметь право на занятие судебных должностей или быть профессорами права в университетах. Три из судей каждого сената избираются из числа судей высших федеральных судов. Предельный возраст судей ФКС 68 лет.

Рассматриваемые ФКС дела можно свести в четыре основные группы: собственно конституционные жалобы, контроль за консти­туционностью правовых норм, споры о полномочиях государствен­ных органов и некоторые иные дела.

Конституционные жалобы составляют самую объемистую груп­пу дел. Это жалобы на нарушение конституционных прав, которые могут поступать как от физических, так и от юридических лиц и общин. Обжалованы могут быть действия публичной власти, а так­же отдельные предписания закона. Гражданин, обращающийся в ФКС, должен прежде исчерпать другие возможности обращения в судебные органы. Примерно три четверти таких жалоб, прежде чем попасть на рассмотрение сената ФКС, рассматриваются специ­альным «комитетом по предварительной проверке жалоб» и чаще всего дальше не идут. Из нескольких десятков тысяч жалоб ФКС за время его существования рассмотрел примерно 1,2 %. Имеет значение сама возможность такого обжалования, которая, как предполагается, должна удерживать публичную власть от приня­тия неконституционных решений.

К числу важнейших сфер работы ФКС относится рассмотрение дел, порожденных спорами о конституционности той или иной пра­вовой нормы. Сомнение в конституционности закона может воз­никнуть у суда, разбирающего конкретное дело. В этом случае суд должен приостановить рассмотрение и обратиться в ФКС; последующая процедура именуется «конкретным нормативным контро­лем». Однако законодательный акт может быть оспорен с точки зрения его конституционности целиком или в какой-то его части после вступления в законную! силу независимо от конкретного су­дебного дела. Инициаторами таких дел в ФКС могут выступать правительства Федерации или земель или не менее трети членов бундестага. Это так называемый абстрактный нормативный конт­роль. Такой вид контроля — серьезное средство, которое могут ис­пользовать противники уже принятого закона. Именно контроль ФКС за конституционностью законов превращает его в орган, спо­собный противостоять парламентскому представительству и огра­ничивать его права.

Большое практическое значение имеют рассматриваемые ФКС споры между Федерацией и землями, между самими землями, а также заинтересованными государственными органами об их ком­петенции в случаях, когда стороны не могут прийти к единому толкованию конституционных положений.

В числе прочих полномочий ФКС —возможность рассмотреть жалобу бундестага и бундесрата на нарушение закона президентом (никогда не использовалось); право проверки итогов выборов в бундестаг; решение вопроса о лишении основных прав в соответст­вии со ст. 18 Основного закона (принималось дважды в защиту праворадикальных изданий и издателей). Серьезное полномочие суда — возможность признать неконституционными политические партии.

***4. Министерство юстиции***

Министерство юстиции — высший орган управления юстицией в стране. Его положение существенно отличается от положения соот­ветствующих министерств во Франции или Италии, так как отсут­ствует орган, подобный Высшему совету магистратуры. Министр юстиции ФРГ подчиняется непосредственно федеральному канцлеру.

Своеобразие положения этого министерства в ФРГ еще и в том, что основная часть собственно управленческих функций ложится на министерства юстиции западногерманских земель. Но все они действуют под руководством федерального министерства юстиции, причем тенденция к усилению контроля федерального министра за земельными выражена здесь очень отчетливо.

Освобождение федерального министерства юстиции от боль­шинства управленческих задач дает ему возможность сосредото­читься на подготовке законов и осуществлении ряда важных конт­рольных функций в этой области.

Министерство участвует в подготовке законопроектов по важ­нейшим отраслям права, которые выносятся на обсуждение законодательных органов от имени правительства. В ходе обсуждения за­конопроектов оно представляет правительство в парламенте и его комитетах. Министерство проверяет проекты законов, правительственных постановлений и решений, подготавливаемых другими ми­нистерствами с точки зрения их конституционности и правомерно­сти, а также правовой, формы. Министр юстиции имеет право вы­двинуть свои возражения против любого законопроекта или поста­новления, предлагаемого правительством ФРГ. В этом случае пра­вительство должно обсудить этот проект заново. Закон или поста­новление не могут быть приняты, если за новый вариант их проек­та не проголосует в присутствии министра юстиции большинство членов кабинета, включая главу правительства. Учитывая широкие полномочия министерства юстиции в области законодательства, специальная западногерманская литература часто именует его «за­конодательным министерством».

На основании специального законодательного акта о Собрании законов ФРГ от 1958 г. министерство юстиции обязано следить за действительностью всех федеральных законов, исключением из юридической практики всех законов, утративших силу, а также за включением действующих актов в Собрание федеральных законов. Правовые предписания, не включенные в это собрание, в опреде­ленные сроки утрачивают свою силу.

В ведении Министерства находятся Федеральная судебная пала­та в Карлсруэ, Генеральный федеральный прокурор при Федераль­ной судебной палате, Германское патентное бюро и Федеральный патентный суд в Мюнхене, Совещательный комитет по вопросам помилования в Бонне и другие учреждения.

Министерство готовит выборы судей Федерального конституци­онного суда и всех высших инстанций федеральных судов, участву­ет в формировании Федерального трудового суда, осуществляет надзор за федеральной палатой адвокатов и палатой адвокатов при высшем федеральном суде общей подсудности (Федеральной судеб­ной палате).

Во главе министерства стоит министр, который, согласно проч­ной традиции, имеет высшее юридическое образование, а чаще всего и должность профессора права в одном из университетов, а также длительный опыт работы в области юстиции и репутацию опытного политического деятеля. При министре действует парла­ментский статс-секретарь министерства. В министерстве работает около 500 человек, а в подчиненных ему ведомствах около 4000.

В основу деления министерства юстиции на шесть отделов по­ложен принцип соответствия структуры аппарата министерства де­лению права на важнейшие отрасли. Это следующие отделы: уп­равления юстицией, правосудия, гражданского права, уголовного права, торгового и хозяйственного права, публичного права.

Отдел управления юстицией — самый большой по количеству сотрудников. Он занимается прежде всего вопросами кадров и ор­ганизацией работы самого министерства, а также подчиненных ему судов и ведомств. Его специальный подотдел отвечает за вопросы управления министерством и в соответствии с этим имеет, в част­ности, референтуры: бюджетную, организационную, кадровую, внутренней службы, статистическую. В статистической референтуре широко используются электронные запоминающие и перераба­тывающие информационные устройства.

Отдел организации правосудия занят разработкой принци­пиальных начал судоустройства и судопроизводства. Сложная си­стема отраслевых судов вызывает необходимость в унификации судопроизводства, за которой также наблюдает министерство юстиции.

Отдел гражданского права министерства юстиции занимается подготовкой законопроектов, касающихся вопросов материального гражданского права, а также участвует в подготовке таких законо­проектов другими ведомствами. Его референтура ведает отдельны­ми разделами и отраслями гражданского права, разрабатывает не­обходимые мероприятия по осуществлению правовой помощи в гражданских делах и в; вопросах, возникающих в международном общении, в частности при подготовке соответствующих межгосу­дарственных соглашений.

В настоящее время главная задача отдела — подготовка реформ гражданского права и процесса с учетом новых требований времени.

Отдел уголовного права занимается всеми вопросами уголовной юстиции. В нем около 20 референтур, что отражает интенсивность его деятельности. Отдел сыграл важную роль в разработке уголов­ного и уголовно-процессуального права ФРГ, в том числе серии за­конов «об изменении уголовного права», принятых с 1951 по 1975 гг. и оказавших серьезное влияние на политическую атмосфе­ру страны. Отдел тесно сотрудничал со специальным комитетом бундестага по вопросам реформы уголовного права. К 1962 г. про­ект нового УК ФРГ был создан, долго и бурно обсуждался в бунде­стаге и в 1975 г. был принят.

Особенность правового регулирования в сфере торгового и хо­зяйственного права состоит в том, что эта сфера в связи с процес­сом экономической интеграции в Западной Европе, крайне по­движна и тесно связана с деятельностью других министерств и международных экономических организаций. В связи с этим соот­ветствующий отдел Министерства юстиции ФРГ уделяет особое внимание европейскому праву, регулирующему деятельность раз­личных экономических объединений. Кроме того в его ведении право торговых корпораций, включая акционерное право и право концернов; морское торговое право и частное право внутреннего судоходства; право, регулирующее оборот ценных бумаг и валют­ные сделки и т. д.

На отдел публичного права возложен текущий контроль за кон­ституционностью и правильным юридическим оформлением про­ектов законов и постановлений, исходящих как из министерства юстиции, так и других министерств ФРГ, Он участвует также в подготовке межгосударственных и межправительственных соглаше­ний, работая в этих случаях в тесном контакте с министерством иностранных дел. Отдел публичного права дает заключения по вопросам конституционного и международного права по просьбе комитетов парламента, а также отраслевых министерств. В составе отдела полтора десятка референтур.

В отделе публичного права сосредоточены работы по совершен­ствованию финансового и налогового, транспортного, трудового права, права, регулирующего проблемы здравоохранения, социаль­ного страхования и деятельности чиновников. В компетенции отде­ла общие начала и принципы международного права, международ­но-правовые соглашения, а также право европейских объединений (Общий рынок, Евратом, Европейское объединение угля и ста­ли и др.)

Министерство юстиции ФРГ действует в тесном контакте с ми­нистрами юстиции земель. Это касается как законодательной дея­тельности, которая разделена между Федерацией и землями и ко­ординируется министерством Федерации, так и кадровой политики в области юстиции, поскольку значительная часть судей и чинов­ников приходит в федеральный аппарат из земель ФРГ.

Незначительная часть управленческих задач ложится на сами суды. В этих случаях носителями административных полномочий выступают председатели («президенты») высших земельных, зе­мельных и участковых судов.В их ведении преимущественно воп­росы разделения труда внутри конкретного суда, формирования су­дебных коллегий, распределения сил, расписания заседаний. По требованию министерства (или правительства земли) они обязаны давать обобщение своей судебной практики, а также соображения в связи с подготовкой новых законов или совершенствованием ра­боты министерства.

**Литература.**

Судебные системы западных государств. Под ред. Тумановой В.А. М. 1991 г.

Федеративная Республика Германия. Конституция и законодательные акты. М., 1991.

Сов. государство и право. 1976. № 10.

***Содержание.***

1. Конституционные основы правосудия 1

2. Судейский корпус 7

3. Суды общей и специальной подсудности 11

4. Министерство юстиции 18