

ВОЗНИКНОВЕНИЕ ФОРМУЛЫ «ПРЕЗУМПЦИЯ НЕВИНОВНОСТИ»: РАЗОБЛАЧЕНИЕ НЕКОТОРЫХ МИФОВ*

Барабаш Анатолий Сергеевич

Доктор юридических наук, доцент (Красноярск), e-mail: a.barabash@mail.ru

Считается, что формула «презумпция невиновности» возникла во Франции и была закреплена в Декларации прав человека и гражданина 1789 г. Единодушие ученых в этом вопросе породило сомнение, разрешение которого привело к выводам: эта формула использовалась в законодательстве и судопроизводстве древних Афин; вновь она возникла во времена инквизиции в противовес уверенности инквизиторов в виновности преследуемых ими еретиков; буржуазные революции в Англии и ее колониях, происшедшие задолго до аналогичной революции во Франции, не смогли обойтись без нее в силу идентичности предпосылок появления в этих странах буржуазии и целей, которые она преследовала. Не соответствует действительности и утверждение о том, что в законодательных актах «первенцев» буржуазных революций не было упоминаний о презумпции невиновности. В проанализированных положениях нет этого словосочетания, но их содержание соответствует тексту ст. 9 Декларации прав человека и гражданина.

Ключевые слова: презумпция невиновности, Декларация прав человека и гражданина, Великая хартия вольностей, буржуазные революции

THE ORIGIN OF «PRESUMPTION OF INNOCENCE» MAXIM: SOME MYTHS DEBUNKING

Barabash Anatolii

Doctor of legal sciences (Krasnoyarsk), e-mail: a.barabash@mail.ru

It is thought that the presumption of innocence maxim emerged in France and was enshrined in the Declaration of the Rights of Man and of the Citizen of 1789. Unanimity of scholars in that question begot some doubts. Resolving them, the author comes to following conclusions: this maxim was applied in a legal procedure of ancient Athens; it reappeared in the age of the Inquisition as opposed to the confidence of inquisitors in guilt of heretics; bourgeois revolutions in England and its colonies, which had occurred before the French Revolution, couldn't do without this presumption, the reason is that bourgeoisie of these countries had the same origins and pursued the same goals. It is untrue that legal acts of bourgeois revolutions «pioneers» did not refer to the presumption of innocence. There is no such a collocation in articles of these legal acts, but their content corresponds to Art. 9 of the Declaration of the Rights of Man and of the Citizen.

Key words: presumption of innocence, Declaration of the Rights of Man and of the Citizen, Magna Carta, bourgeois revolutions

Непреложным стало мнение о том, что впервые положение о презумпции невиновности появилось в законодательстве Франции как один из результатов завоеваний пришедшей к власти в конце XVIII буржуазии. Это мнение подтверждает авторитетный исследователь в области сравнительного правоведения Л. В. Головкин. Он пишет: «Формулы презумпции невиновности развивались исключительно в контексте континентального уголовного процесса, появившись во французской Декларации прав

* Данная статья содержательно связана с предыдущей статьей автора «Понятие „презумпция“: основания появления и использование в правовой деятельности», опубликованной в 4-м номере «Российского юридического журнала» за 2019 год.

человека и гражданина 1789 г.». И основывает это утверждение на том, что «ни один основополагающий исторический англо-американский акт о правах человека не содержит никакого упоминания о презумпции невиновности»¹.

На первый взгляд все верно. О какой презумпции невиновности может идти речь в англо-американских актах, регламентирующих состязательный процесс, двигателем которого, скорее всего, является презумпция виновности? Правда, Л. В. Головки усматривает истоки презумпции невиновности в ст. 39 Великой хартии вольностей 1215 г., где говорится о том, что «ни один свободный человек не будет задержан или заключен в тюрьму, или лишен имущества, или объявлен вне закона, или изгнан, или как-то иначе обездолен, и мы не пойдём на него и не пошлём на него иначе, как по законному приговору равных ему или по законам страны»². Но объясняет это тем, что, «во-первых, данная норма все-таки стала предтечей других современных англо-американских принципов: надлежащей правовой процедуры (due process of law) и судебных гарантий при заключении под стражу в качестве меры пресечения. Во-вторых, даже если усмотреть здесь какие-то истоки презумпции невиновности, то только в историко-правовом ключе, так как дальнейшего развития они не получили ни в праве Англии, ни в праве США»³. Вместе с тем в ст. 39 Хартии вольностей выражена та же суть, что и в ст. 9 Декларации прав человека и гражданина: преследование возможно только по закону, лишение свободы – только по суду. Содержательное совпадение налицо.

Не вызывает возражения утверждение Л. В. Головки о том, что презумпция невиновности не получила развития ни в праве Англии, ни в праве США.

Исследуя Великую хартию вольностей, необходимо учитывать время ее появления. Англия не могла оставаться в стороне от процессов, происходивших на континенте, где в это время появилась инквизиция и применение ст. 39 могло реально защищать от проявлений религиозного фанатизма⁴.

В XIII в. католическая церковь, будучи уже еретической, столкнулась с внутренней оппозицией, ведущей к расколу. Катары⁵ представляли для папства серьезную угрозу. Для борьбы с ними и была создана инквизиция. Епископы должны были выявлять еретиков, судить и для наказания передавать светским властям. Было принято несколько постановлений, фиксирующих такой порядок. Впервые они были применены во время Альбигойских войн (1209–1229 гг.). С 1226–1227 гг. высшей мерой наказания за «преступления против веры» стало сожжение на костре⁶. С тех пор «цари-

¹ Головки Л. В. Презумпция невиновности и англо-американский уголовный процесс: проблемы совместимости // Законы России: опыт, анализ, практика. 2016. № 4. Цит. по: СПС «КонсультантПлюс».

² Полянский Н. Н. Уголовное право и уголовный суд в Англии. М., 1937. С. 175.

³ Головки Л. В. Указ. соч.

⁴ И тому есть подтверждение. «Известен лишь один пример деятельности инквизиции в Англии. Когда Климент V, руководствуясь указаниями своего хозяина короля Филиппа Красивого, начал преследование тамплиеров, он хотел распространить его на все европейские страны. В 1309 г. в Лондоне была оглашена папская булла, в которой он сообщал епископу Лондонскому, что все рыцари храма, находящиеся в Англии, должны быть задержаны и подвергнуты дознанию.

Король Англии Эдуард II, будучи зятем Филиппа Красивого, решил исполнить требование теста. Тамплиеры были арестованы, и в Англию прибыла папская комиссия для следствия. Но тамплиеры твердо стояли на своей невиновности. Попытки при таких обстоятельствах в Англии не применялись, и инквизиция мало чего добилась. Папа и король Франции потребовали от Эдуарда посодействовать инквизиции, и слабый король разрешил инквизиторам поступать с арестованными по церковным правилам. Это принесло свои результаты, против тамплиеров были найдены улики, и их осудили, но вовсе без жестокости, характерной для их процесса во Франции. Их приговорили к пожизненному заточению в монастыри, а имущество было конфисковано. Король, однако, милостиво выделил небольшие суммы на содержание осужденных в заточении. Их имущество он распределил между фаворитами. Инквизиторы в Англии постоянно чувствовали враждебность населения. Этот процесс рыцарей храма является единственным примером деятельности инквизиции в Англии. Это не значит, что в Британии не было религиозных гонений, но они не отличались таким фанатизмом, как на континенте» (Плейди Дж. Испанская инквизиция / пер. с англ. Л. А. Игоревского. М., 2002. С. 48).

⁵ Еретическое движение катаров (греч. «чистые») охватило Западную и Центральную Европу в XI в. Насчитывалось до 40 их сект. Были и другие секты, чье учение во многих положениях сходилось с учением катаров: петробрузиане, генрихиане, альбигойцы. См.: Катары (ересь) // Русская историческая библиотека. URL: <http://rushist.com/index.php/west/2716-katary-eres> (дата обращения: 22.02.2019).

⁶ Инквизиция // Энциклопедия Кругосвет. URL: https://www.krugosvet.ru/enc/kultura_i_obrazovanie/religiya/INKVIZITSIYA.html (дата обращения: 17.01.2019).

цей доказательств» стало признание подсудимого, с получением которого препон не возникало. «Когда инквизиторы приходили к заключению, что угрозами, угрозами, хитростью невозможно сломить обвиняемого, они прибегали к насилию, к пыткам, исходя из посылки, что физические муки просвещают разум эффективнее, чем муки моральные»¹. Эту ситуацию нельзя обозначить как презумпцию виновности. Инквизиторы не сомневались в том, что попавший к ним в руки человек – еретик (правда, были исключения, когда следствие осуществлял человек думающий), и предположению здесь не было места.

Но даже в те страшные времена нашелся человек – Жан Лемуан (больше известный как *Johannes Monachus*) (1250–1313), занимавший высшие должности в католической церкви (кардинал, вице-канцлер Священной римской церкви), который сформулировал правило: «*Item quilbet presumitur innocens nisi probetur nocens*»² («Лицо презюмируется невиновным до доказанной вины»). Эта фраза – протест против методов инквизиции, призыв к доказыванию вины без применения пыток. Если лицо презюмируется (предполагается) невиновным, то как можно применять к нему пытки? Но что слова даже такого высокопоставленного священника против системы, которая работала еще не одно столетие, а идея о том, что «царица доказательств» – признание обвиняемым своей вины, настолько «вросла» в сознание правоприменителей, что до настоящего времени во многих случаях определяет их отношение к обвиняемому?³

Слова Жана Лемуана доказывают, что этот человек был знаком с трудами древнегреческих философов, живших в конце классической эпохи древней демократии. В 352 г. Демосфеном была написана речь против проекта постановления, подготовленного Аристократом для Совета, по которому предводитель наемников Харидем, включенный в число афинских граждан, получал особую защиту⁴. Привлекают внимание следующие слова Демосфена, который обличал Аристократа в отступлении от закона: «Пренебрегая положением закона об определении судилища, он без суда и следствия передает обвиняемого в руки обвинителей с тем, чтобы они поступили с ним по своему усмотрению – когда вина обвиняемого еще далеко не установлена»⁵. Он обращал внимание афинских граждан на то, «как прекрасно и в высшей степени благочестиво составил свой закон законодатель. Он применяет слово „убийца“, но называет в первую очередь убийцей того, кто уже изобличен в совершении этого преступления на основании судебного приговора. Никто не должен именоваться убийцей до того, как будет изобличен в совершении подобного преступления и осужден за него»⁶. Слова Демосфена можно легко переложить на современный юридический язык: обвиняемый предполагается невиновным до тех пор, пока его вина не будет доказана в законном порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

Следовательно, мнение о том, что положение, именуемое презумпцией невиновности, появилось после Великой французской революции и было закреплено в Декларации прав человека и гражданина, не является таким уж непреложным: это положение существовало и успешно применялось в судебной практике демократических Афин (возможно, и в других полисах). Использоваться во время инквизиции на Европейском континенте оно не могло: времена и нравы были другие. Однако особые условия существования Англии позволили закрепить его в Великой хартии вольностей.

Полагаем, что первое недоразумение нами разрешено, второе – «Ни один основополагающий исторический англо-американский акт о правах человека не содержит никакого упоминания о презумпции невиновности» – поставлено под сомнение.

Во Франции XVIII в. развитию зарождающихся буржуазных отношений препятствовал феодализм. В стране практиковалось так называемое выжимание губок: крупные

¹ Григулевич И. П. Инквизиция. 3-е изд. М., 1985. С. 125.

² Pennington K. Innocent Until Proven Guilty: The Origins of a Legal Maxim // *The Jurist: Studies in Church Law and Ministry*. 2003. Vol. 63. P. 106–124. URL: <https://scholarship.law.edu/cgi/viewcontent.cgi?article=1169&context=scholar> (дата обращения: 22.02.2019).

³ Барабаш А. С. Доказательственная ценность признания обвиняемым своей вины вчера, сегодня... // *Вестник Волгоградского государственного университета*. Сер. 5: Юриспруденция. 2015. № 1. С. 15–24.

⁴ Демосфен. Против Аристократа // Антология мировой правовой мысли: в 5 т. Т. 1: Античность. Восточные цивилизации / отв. ред. Л. Р. Сюкияйнен. М., 1999. С. 201.

⁵ Там же. С. 203.

⁶ Там же.

ростовщики, банкиры облагались многочисленными налогами и сборами, которые шли на удовлетворение потребностей дворян¹. Широко использовались *letters de cachet* – приказы о внесудебном аресте, в которых место, где обозначалась фамилия лица, подлежащего преследованию, оставалось пустым. По такому приказу задержанный передавался из рук судьи в полное распоряжение администрации. Эти бланки применялись не только как орудие мести в отношении любого неугодного лица, но и как механизм давления на ростовщика, который понимал, за что его бросили в Бастилию, и вынужден был взамен на волю и возможность зарабатывать деньги выдавать беспроцентный и безвозвратный кредит. Из-за отсутствия во Франции гарантий личной свободы описанная выше ситуация могла повториться. Вот что писал о Бастилии генерал Серван: «Бастилия – это тюрьма, в которую без различия ранга, возраста и пола мог попасть любой неизвестно за что, для того, чтобы остаться в ней неизвестно сколько времени, с надеждой выйти из нее неизвестно каким образом»². Эта неизвестность базировалась на бесправии граждан и неограниченном произволе представителей органов власти, действовавших исходя из презумпции виновности³.

Экономическая мощь буржуазии росла, росли и аппетиты дворянства. Долго подобное противостояние продолжаться не могло. Возможность внесудебной расправы – одна из причин, обусловивших Великую французскую революцию. Вспомним, что первым порывом восставшего народа стало взятие Бастилии 14 июля 1789 г. Она была разрушена до основания как оплот внесудебной расправы.

Результаты революции были закреплены в Декларации прав человека и гражданина, которая была принята депутатами Генеральных штатов 24 августа 1789 г. В ст. 9 Декларации сказано: «Поскольку каждый считается невиновным, пока его вина не установлена, то в случаях, когда признается нужным арест лица, любые излишне суровые меры, не являющиеся необходимыми, должны строжайше пресекаться законом»⁴. Слово «считается» является центральным в современном русском переводе этой статьи. Вместе с тем английский перевод французского текста звучит так: «As every man is presumed innocent until he has been declared guilty, if it should be considered necessary to arrest him, any undue harshness that is not required to secure his person must be severely curbed by Law»⁵. Здесь используется слово «presume», которое переводится как «предполагать, полагать, допускать» или же «презумировать». Есть также устойчивое словосочетание «to presume innocence» – «исходить из предположения о невиновности». Оксфордский словарь объясняет, что слово «presume» означает «предполагать, что нечто является фактом на основе вероятности»⁶.

Обращение к ст. 9 Декларации на французском языке⁷ свидетельствует, что английский перевод не исказил смысл изложенного в ней. Там сказано: «Tout homme étant présumé innocent jusqu'à ce qu'il ait été déclaré coupable...». И здесь используется слово «préssumé», которое означает «предполагать, допускать, думать». Следовательно, ст. 9 на русском языке должна быть изложена следующим образом: «Поскольку каждый *предполагается* невиновным, пока его вина не установлена, то в случаях, когда признается нужным арест лица, любые излишне суровые меры, не являющиеся необходимыми, должны строжайше пресекаться законом».

¹ Всеобщая история государства и права: учеб. М., 1995. URL: <http://www.bibliotekar.ru/2-8-26-istoriya-gosudarstva-i-prava/119.htm> (дата обращения: 09.02.2019).

² Цит. по: Полянский Н. Судебное законодательство Учредительного и Законодательного Собраний в эпоху первой французской революции (1789–1792 г.) // Советское государство и право. 1939. № 5. С. 76.

³ В заключении одного прокурора того времени можно прочесть: «В следственном материале нет достаточных улик, чтобы преследовать обвиняемого в уголовном порядке, но не мешало бы посадить его в тюрьму...» (Боровой А. История личной свободы во Франции. М., 1910. Т. 1. Ч. 1. С. 108).

⁴ Декларация прав человека и гражданина. URL: <https://docplayer.ru/40279665-Deklaraciya-prav-cheloveka-i-grazhdanina-prinyata-deputatami-generalnyh-shtatov-24-avgusta-1789-goda.html> (дата обращения: 04.03.2019).

⁵ Declaration of Human and Civil Rights of 26 August 1789. URL: https://www.conseil-constitutionnel.fr/sites/default/files/as/root/bank_mm/anglais/cst2.pdf (дата обращения: 05.03.2019).

⁶ English Oxford Living Dictionaries. URL: <https://en.oxforddictionaries.com/definition/presume> (дата обращения: 04.03.2019). В данном определении прослеживается тавтология, так как предположение всегда вероятно. К тому же предположение и факт находятся на разных концах познавательной деятельности.

⁷ Déclaration des Droits de l'Homme et du Citoyen de 1789. URL: <https://www.legifrance.gouv.fr/Droit-francais/Constitution/Declaration-des-Droits-de-l-Homme-et-du-Citoyen-de-1789> (дата обращения: 04.03.2019).

Главное, о чем идет речь в ст. 39 Великой хартии и ст. 9 Декларации, – защита подданных и граждан от необоснованного лишения свободы. Когда в 1789 г. в связи с созывом Генеральных штатов народу была дана возможность высказать свои пожелания в наказах депутатам, то в вопросах судебной реформы он проявил поразительное единодушие. Особого внимания заслуживают наказания третьего сословия, в которых выражено следующее пожелание: «Никто не может быть подвергнут аресту или приговору, иначе как по постановлению судьи, за исключением случаев захвата на месте преступления...»¹

Дореволюционные ученые, рассматривавшие понятие «презумпция невиновности», никогда не употребляли слова «считается»². Можно обратиться к специальному переводу. И. Гороневич, работая с текстом И. О. Бентама «О судебных доказательствах», так перевел с французского на русский язык интересующий нас фрагмент: «Надо исходить из твердого начала: невиновность должна предполагаться»³. И здесь мы видим тот же перевод слова «*présume*».

Возникают вопросы: когда и кем была произведена подмена и в чем заключался интерес сделавшего ее? Удалось выяснить, что подмена была совершена известным советским процессуалистом и практиком М. С. Строговичем, который, помимо научной деятельности, выполнял большой объем практической работы по разоблачению классовых врагов: по 1939 г. работал прокурором сначала уголовно-судебного отдела Прокуратуры РСФСР, затем отдела Прокуратуры Союза ССР. 19 ноября 1938 г. он защитил докторскую диссертацию «Природа российского уголовного процесса и принцип состязательности»⁴, где в переводе ст. 9 Декларации употребил слово «считается». И сделал это не революционный солдат или матрос, не бывший рабочий, а сын юриста, окончивший 2-ю Московскую гимназию с серебряной медалью и получивший юридическое образование на экономическом факультете Московского коммерческого института (ныне – Российский экономический университет им. Г. В. Плеханова), т. е. человек, прошедший классическую подготовку и, вероятно, владевший французским языком. О том, чем руководствовался М. С. Строгович, можно строить разные догадки. Не исключено, что он стремился показать преимущество социалистического строя перед буржуазным: «Вы предполагаете, а мы считаем невиновным».

В 1941 г. сказанное М. С. Строговичем стало доступно широкой массе будущих юристов – в свет вышел учебник, основанный на материалах диссертации. Так и был создан миф о том, что суть презумпции невиновности: обвиняемый «считается» невиновным⁵.

Между словами «предполагается» и «считается» на первый взгляд нет существенной разницы. Но вспомним, что даже от запятой, поставленной не в том месте, иногда зависит жизнь или смерть. Считать лицо невиновным юрист может только в том случае, когда он это доказал. Предположение о невиновности – одна из версий, подлежащих доказыванию. Пока она не доказана, обвиняемый предполагается невиновным; доказана – считается. Как видим, одно слово отражает наличие внутреннего убеждения, а другое – отсутствие, они фиксируют разные моменты в развитии процесса доказывания. Эти слова наполнены совершенно разным содержанием.

Сказанное позволяет сделать вывод, что изучаемая формула появилась задолго до Декларации прав человека и гражданина, еще в античном мире. С ее помощью восставший народ Франции пытался защитить себя от бесправия и вырвать судебные

¹ Полянский Н. Указ. соч. С. 78–79.

² Большинство ученых XIX в. понимали под презумпцией предположение. См., например: Муромцев С. А. О консерватизме римской юриспруденции. Опыт по истории римского права. М., 1875. URL: <http://e-heritage.ru/ras/view/publication/general.html?id=47722014> (дата обращения: 06.03.2019); Спасович В. Обзор решений гражданского кассационного департамента правительствующего Сената, по вопросам гражданского и торгового права // Журнал гражданского и уголовного права. 1873. Кн. 2. С. 177 и др.

³ Бентам И. О судебных доказательствах: трактат Иеремии Бентама / по изд. Дюмана, пер. с фр. И. Гороневича. Киев, 1876. С. 197.

⁴ Через год по материалам диссертации была издана монография: Строгович М. С. Природа советского уголовного процесса и принцип состязательности. М., 1939. Этот год оказался для М. С. Строговича переломным. Вместе с прокурором СССР А. Я. Вышинским он покинул прокуратуру и полностью переключился на научную деятельность и преподавание.

⁵ Строгович М. С. Уголовный процесс: учеб. для вузов. М., 1941. С. 39.

полномочия из рук административной власти, творившей произвол¹. Возможно, забытая и не востребованная за ненадобностью презумпция невиновности возродилась в ней как феникс из пепла.

Однако вернемся к утверждению о том, что «ни один основополагающий исторический англо-американский акт о правах человека не содержит никакого упоминания о презумпции невиновности»². Так ли это? Франция не была первооткрывательницей буржуазных революций, первой были Англия и ее колонии. Может быть, подобная формула возникла там и нашла отражение в соответствующих законодательных документах?

Есть законы развития материального мира, есть закономерности развития социальной материи. И в тех случаях, когда в разных местах (государствах), возникают примерно одинаковые условия, их развитие приводит к схожим результатам. Появление буржуазных общественных отношений влечет потребность в обеспечении гарантий личной свободы их участников и является основанием выдвижения соответствующих требований. Классики научного коммунизма точно сформулировали это наблюдение: преемственность между политическими идеями, рожденными во время буржуазной английской революции XVII в., и идеями французской революции XVIII в. обусловливается тем, что «английская революция XVII в. представляет точный прообраз французской революции 1789 г.»³. Происхождение принципа презумпции невиновности в действительности относится к эпохе английской буржуазной революции, т. е. к эпохе, когда в Англии «...разразились два громовых удара – революции 1640 и 1688 г.г., когда все эти старые экономические формы, общественные отношения, им соответствующие, политический строй, бывший официальным выражением старого общества, – все это в Англии было разрушено»⁴.

Б. С. Утевский, говоря о французской Декларации, утверждает, что она «не представляла собой продукта самобытного творчества французской нации, а воспроизводила идеи, которые почти за 150 лет до того были впервые брошены в свет во время английской революции XVII в. В Англии эти идеи высказывались тогда в политических памфлетах и различных конституционных документах, были систематизированы и философски обоснованы в трактатах великого английского философа Локка и юридически разработаны крупнейшим английским юристом Блэкстоном»⁵.

В итоге упомянутые идеи нашли выражение в Habeas Corpus Act 1679 г. «Habeas Corpus – термин английского права, которым обозначается основная гарантия личной свободы в Англии. Всякий, считающий себя лишенным свободы неправильно или противозаконно, может обратиться в суд и просить о выдаче ему *writ of Habeas Corpus*. Это приказ, обращаемый судом к лицу (частному или должностному), держащему в заключении кого-нибудь, о том, чтобы он доставил последнего в суд»⁶. Содержание этого акта отчасти перекликается с текстом ст. 39 Великой хартии вольностей и ст. 9 Декларации прав человека и гражданина. И в данном случае, по мнению С. В. Левчука, есть основания считать Habeas Corpus Act «предпосылкой возникновения принципа презумпции невиновности»⁷, вероятно, в силу того, что в нем идет речь только о правомерности ограничения свободы и нет словосочетания «презумпция невиновности».

Большая работа по обнаружению места возникновения презумпции невиновности в новое была проделана Г. Еллинеком. Ее результаты изложены в работе «Декларация прав человека и гражданина»⁸, где приводятся доказательства того, что главным

¹ Вероятно, исходя из изложенного, речь здесь идет не о презумпции, ведь преследовалась иная цель – избавление от внесудебной расправы.

² Головки Л. В. Указ. соч.

³ Маркс К., Энгельс Ф. Сочинения. М., 1955. Т. 2. С. 351.

⁴ Маркс К., Энгельс Ф. Письма. М.; Л., 1931. С. 14.

⁵ Утевский Б. С. Декларация прав человека и гражданина 1789 г. и вопросы уголовного права // Ученые труды ВИЮН. М., 1940. Вып. 2. С. 87.

⁶ Habeas Corpus // Энциклопедический словарь Брокгауза и Ефрона. URL: https://ru.wikisource.org/wiki/%D0%AD%D0%A1%D0%91%D0%95/Habeas_Corpus (дата обращения: 24.01.2019).

⁷ Левчук С. В. Политико-правовая природа принципа «презумпции невиновности» // История государства и права. 2015. № 16. Цит. по: СПС «КонсультантПлюс».

⁸ Еллинек Г. Декларация прав человека и гражданина / пер. с нем. под ред. А. Э. Вормса. М., 1905. URL: <http://elib.shpl.ru/ru/nodes/22969-ellinek-g-deklaratsiya-prav-cheloveka-i-grazhdanina-m-1905-biblioteka-dlya-samoobrazovaniya-t-4> (дата обращения: 04.02.2019).

источником Декларации были не философские теории XVIII в.¹, господствовавшие во Франции, а декларации прав, которые были провозглашены отдельными штатами Америки, начиная с Виргинии в 1776 г. Сличение текста французской Декларации с текстом деклараций отдельных штатов позволило Г. Еллинеку сделать вывод о том, что «французы усвоили мысли не только американцев, но и саму форму, в какую они были облечены по ту сторону океана»². Показательным в этом плане он считает п. 12 Конституции штата Массачусетс, который гласит: «Никто из подданных не должен быть привлечен к ответственности, пока обвинение в преступлении или проступке не будет предъявлено ему полностью и ясно по существу и по фразе; никого нельзя также принуждать к созданию или к представлению доказательств против самого себя; каждый подданный должен иметь право представлять всякие доказательства в свою защиту; получать очную ставку со свидетелями обвинения при отобрании у них показаний и право требовать, чтобы были выслушаны все доводы в его защиту, представленные им самим или избранным им защитником. Ни один подданный не должен быть задержан или подвергнут тюремному заключению, ограничен в своих гражданских правах и преимуществах, или лишен их, или поставлен вне защиты закона, изгнан, лишен жизни, свободы или имущества, – иначе как по приговору своих пэров или по закону страны»³. Текст этого пункта нашел отражение в нескольких статьях французской Декларации, в том числе в ст. 9. В данном пункте нет слов «презумпция невиновности», но есть то содержание, которое вкладывали в это словосочетание во Франции.

Г. Еллинек выявил сходство, а иногда и полное совпадение отдельных статей французской Декларации 1789 г. и деклараций американских штатов и на этой основе обвинил французов в заимствовании идей у американцев, утверждая, что «не будь американских bills of rights, французы не провозгласили бы прав человека и гражданина». «Вот почему из нашего исследования, – писал Г. Еллинек, – с неопровержимой убедительностью вытекает одно – что принципы 1789 года – это на самом деле принципы 1776 г.»⁴. Это слишком резкое и, как представляется, далеко не справедливое обвинение. Как показано выше, развитие буржуазных отношений приводит в разных местах к аналогичным результатам. Об этом свидетельствуют не только работы классиков научного коммунизма, но и история развития различных стран. У буржуазии везде были одинаковые потребности, и она преследовала одинаковые цели. Если бы развитие буржуазных отношений задержалось в Англии и американских колониях и революция случилась во Франции раньше, то Г. Еллинеку, вероятно, пришлось бы делать противоположный вывод. Но в сложившейся ситуации ему нужно отдать должное за восстановление исторической справедливости: развеян миф о том, что ни один исторический англо-американский акт о правах человека не содержит упоминания о презумпции невиновности.

Так как предпосылки буржуазной революции созрели в Англии на 150 лет раньше, чем во Франции, то и философское и юридическое осмысление их наступило раньше.

¹ На наш взгляд, философские теории являются вторичными, отражающими потребности и пути развития общества. Вряд ли революционный народ, опрошенный Генеральными штатами, читал философов эпохи Просвещения, но он смог достаточно четко выразить потребности третьего сословия. Однако существует и другое мнение. Е. С. Колесникова считает, что «становление и развитие презумпции невиновности произошло в эпоху Просвещения, благодаря, прежде всего, сочинению Чезаре Беккариа „О преступлениях и наказаниях“ (1764 г.), деятельности Вольтера». Она приводит цитату из сочинения Вольтера, где ученый, по ее мнению, ведет речь о презумпции невиновности: «Если против ста тысяч вероятностей виновности обвиняемого имеется лишь одна вероятность его невиновности, то эта одна вероятность должна уравновесить все другие» (Цит. по: *Вольтер. Ф. М. Избранные произведения по уголовному праву и процессу* / под ред. А. Герцензон. М., 1956. С. 21). Вероятность невиновности может только тогда уравновесить вероятности виновности, когда ее не смогут опровергнуть и она так и останется вероятностью. Сложно сказать, что в приведенном фрагменте речь идет о презумпции невиновности. Кроме того, «матерью презумпции» исследователь неожиданно называет Екатерину II, вероятно, в силу того, что императрица имела почтовые сношения с отдельными европейскими философами (*Колесникова Е. С. Презумпция невиновности по Уставу уголовного судопроизводства Российской империи и УПК РФ // Актуальные проблемы российского права. 2015. № 2. СПС «КонсультантПлюс».*)

² *Еллинек Г. Указ. соч.*

³ Там же.

⁴ Там же.

Мы уже упоминали философа Дж. Локка, систематизировавшего и обосновавшего потребности молодого класса буржуазии¹; на язык юриспруденции их «перевел» У. Блэкстон². Даже такой крупный французский исследователь, как А. Олар, который, подобно Еллинеку, видел источник французской Декларации 1789 г. в американских декларациях, признавал, что американские учреждения «несомненно явились продуктом английской мысли, вели свое начало от Локка и республики 1648 года», хотя «по своей форме и своему характеру казались детищем французской мысли»³.

В Италии, предворяя американскую (12 лет) и французскую (25 лет) революции, появилась работа Ч. Беккариа «О преступлениях и наказаниях» 1764 г. Приведем выдержку из нее: «Никто не может быть назван преступником, пока не вынесен обвинительный приговор, и общество не может лишить обвиняемого своего покровительства до того, как будет решено, что он нарушил условия, при соблюдении которых ему и обеспечивалось это покровительство. Следовательно, только право силы может дать судье власть наказывать гражданина, когда существует еще сомнение, является он виновным или нет. Не новой является следующая дилемма: преступление доказано или не доказано. Если доказано, то за него можно назначить только то наказание, которое установлено законом, и пытка является бесполезной, потому что сознание преступника излишне. Если же преступление не доказано, то нельзя истязать невиновного, которым по закону должен считаться всякий, чье преступление не доказано»⁴. Другими словами, высказаны те мысли, которые не раз встречались в настоящей статье.

Французская Декларация – продукт сложных и противоречивых исторических процессов, и не надо приписывать этому документу ту исключительную роль, которая отводится ему в современной российской процессуальной литературе. Не стоит ее рассматривать и как продукт слепого копирования содержания американских деклараций. Всегда и везде великие исторические события, общественные перевороты порождали соответствующие исторические правовые акты. Вот почему, несмотря на национальные особенности, в них всегда находит отражение универсальная мысль, не национальная, но общечеловеческая.

Список литературы

- Барабаш А. С. Доказательственная ценность признания обвиняемым своей вины вчера, сегодня // Вестник Волгоградского государственного университета. Сер. 5: Юриспруденция. 2015. № 1.
- Беккариа Ч. О преступлениях и наказаниях. М., 2009.
- Бентам И. О судебных доказательствах: трактат Иеремии Бентама / по изд. Дюмана, пер. с фр. И. Гороневича. Киев, 1876.
- Блэкстон У. Истолкования англнских законов г. Блэкстона / пер. с англ. С. Е. Десницкого при участии А. М. Брянцева. М., 1780–1782. URL: <https://search.rsl.ru/ru/record/01003334605> (дата обращения: 01.02.2019).
- Боровой А. История личной свободы во Франции. М., 1910. Т. 1. Ч. 1.
- Вольтер Ф. М. Избранные произведения по уголовному праву и процессу / под ред. А. Герцензон. М., 1956.
- Всеобщая история государства и права: учеб. М., 1995. URL: <http://www.bibliotekar.ru/2-8-26-istoriya-gosudarstva-i-prava/119.htm> (дата обращения: 09.02.2019).
- Головки Л. В. Презумпция невиновности и англо-американский уголовный процесс: проблемы совместимости // Законы России: опыт, анализ, практика. 2016. № 4.
- Григулевич И. П. Инквизиция. 3-е изд. М., 1985.
- Демосфен. Против Аристократа // Антология мировой правовой мысли: в 5 т. Т. 1: Античность. Восточные цивилизации / отв. ред. Л. Р. Сюкияйнен. М., 1999.
- Еллинек Г. Декларация прав человека и гражданина / пер. с нем. под ред. А. Э. Вормса. М., 1905. URL: <http://elib.shpl.ru/ru/nodes/22969-ellinek-g-deklaratsiya-prav-cheloveka-i-grazhdanina-m-1905-biblioteka-dlya-samoobrazovaniya-t-4> (дата обращения: 04.02.2019).
- Инквизиция // Энциклопедия Кругосвет. URL: https://www.krugosvet.ru/enc/kultura_i_obrazovanie/religiya/INKVIZITSIYA.html (дата обращения: 17.01.2019).

¹ Локк Дж. Два трактата о правлении // Локк Дж. Сочинения: в 3 т. М., 1988. Т. 3. URL: <http://www.reformed.org.ua/2/86/Locke> (дата обращения: 03.01.2019).

² Блэкстон У. Истолкования англнских законов г. Блэкстона / пер. с англ. С. Е. Десницкого при участии А. М. Брянцева. М., 1780–1782. URL: <https://search.rsl.ru/ru/record/01003334605> (дата обращения: 01.02.2019).

³ Олар А. Политическая история французской революции. М., 1938. С. 36–37.

⁴ Беккариа Ч. О преступлениях и наказаниях. М., 2009. С. 108.

Катары (ересь) // Русская историческая библиотека. URL: <http://rushist.com/index.php/west/2716-katary-eres> (дата обращения: 22.02.2019).

Колесникова Е. С. Презумпция невинности по Уставу уголовного судопроизводства Российской империи и УПК РФ // Актуальные проблемы российского права. 2015. № 2.

Левчук С. В. Политико-правовая природа принципа «презумпции невинности» // История государства и права. 2015. № 16.

Локк Дж. Два трактата о правлении // Локк Дж. Сочинения: в 3 т. М., 1988. Т. 3. URL: <http://www.reformed.org.ua/2/86/Locke> (дата обращения: 03.01.2019).

Маркс К., Энгельс Ф. Письма. М.; Л., 1931.

Маркс К., Энгельс Ф. Сочинения. М., 1955. Т. 2.

Муромцев С. А. О консерватизме римской юриспруденции. Опыт по истории римского права. М., 1875. URL: <http://e-heritage.ru/ras/view/publication/general.html?id=47722014> (дата обращения: 06.03.2019).

Олар А. Политическая история французской революции. М., 1938.

Плейди Дж. Испанская инквизиция / пер. с англ. Л. А. Игоревского. М., 2002.

Полянский Н. Н. Уголовное право и уголовный суд в Англии. М., 1937.

Полянский Н. Судебное законодательство Учредительного и Законодательного Собраний в эпоху первой французской революции (1789–1792 г.) // Советское государство и право. 1939. № 5.

Спасович В. Обзор решений гражданского кассационного департамента правительствующего Сената, по вопросам гражданского и торгового права // Журнал гражданского и уголовного права. 1873. Кн. 2.

Строгович М. С. Уголовный процесс: учеб. для вузов. М., 1941.

Утевский Б. С. Декларация прав человека и гражданина 1789 г. и вопросы уголовного права // Ученые труды ВИЮН. М., 1940. Вып. 2.

Habeas Corpus // Энциклопедический словарь Брокгауза и Ефрона. URL: https://ru.wikisource.org/wiki/%D0%AD%D0%A1%D0%91%D0%95/Habeas_Corpus (дата обращения: 24.01.2019).

Pennington K. Innocent Until Proven Guilty: The Origins of a Legal Maxim // The Jurist: Studies in Church Law and Ministry. 2003. Vol. 63. URL: <https://scholarship.law.edu/cgi/viewcontent.cgi?article=1169&context=scholar> (дата обращения: 22.02.2019).

Presume // English Oxford Living Dictionaries. URL: <https://en.oxforddictionaries.com/definition/presume> (дата обращения: 04.03.2019).

References

Barabash A. S. Dokazatel'stvennaya tsennost' priznaniya obvinyаемym svoei viny vchera, segodnya // Vestnik Volgogradskogo gosudarstvennogo universiteta. Ser. 5: Yurisprudentsiya. 2015. № 1.

Bekkaria Ch. O prestupleniyakh i nakazaniyakh. M., 2009.

Bentam I. O sudebnykh dokazatel'stvakh: traktat Ieremii Bentama / po izd. Dyumana, per. s fr. I. Goronovicha. Kiev, 1876.

Blekston U. Istolkovaniya anglinskikh zakonov g. Blakstona / per. s angl. S. E. Desnitskogo pri uchastii A. M. Bryantseva. M., 1780–1782. URL: <https://search.rsl.ru/ru/record/01003334605> (дата обращения: 01.02.2019).

Borovoi A. Istoriya lichnoi svobody vo Frantsii. M., 1910. T. 1. Ch. 1.

Demosfen. Protiv Aristokrata // Antologiya mirovoi pravovoi mysli: v 5 t. T. 1: Antichnost'. Vostochnye tsivilizatsii / otv. red. L. R. Syukiyainen. M., 1999.

Ellinek G. Deklaratsiya prav cheloveka i grazhdanina / per. s nem. pod red. A. E. Vormsa. M., 1905. URL: <http://elib.shpl.ru/ru/nodes/22969-ellinek-g-deklaratsiya-prav-cheloveka-i-grazhdanina-m-1905-biblioteka-dlya-samoobrazovaniya-t-4> (дата обращения: 04.02.2019).

Golovko L. V. Prezumpsiya nevinovnosti i anglo-amerikanskii ugovovnyi protsess: problemy sovremistnosti // Zakony Rossii: opyt, analiz, praktika. 2016. № 4.

Grigulevich I. P. Inkvizitsiya. 3-e izd. M., 1985.

Habeas Corpus // Entsiklopedicheski slovar' Brokgauza i Efrona. URL: https://ru.wikisource.org/wiki/%D0%AD%D0%A1%D0%91%D0%95/Habeas_Corpus (дата обращения: 24.01.2019).

Inkvizitsiya // Entsiklopediya Krugosvet. URL: https://www.krugosvet.ru/enc/kultura_i_obrazovanie/religiya/INKVIZITSIYA.html (дата обращения: 17.01.2019).

Katary (eres') // Russkaya istoricheskaya biblioteka. URL: <http://rushist.com/index.php/west/2716-katary-eres> (дата обращения: 22.02.2019).

Kolesnikova E. S. Prezumpsiya nevinovnosti po Ustavu ugovovnogo sudoproizvodstva Rossiiskoi imperii i UPK RF // Aktual'nye problemy rossiiskogo prava. 2015. № 2.

Levchuk S. V. Politiko-pravovaya priroda printsipa «prezumpsiya nevinovnosti» // Istoriya gosudarstva i prava. 2015. № 16.

Lokk Dzh. Dva traktata o pravlenii // Lokk Dzh. Sochineniya: v 3 t. M., 1988. T. 3. URL: <http://www.reformed.org.ua/2/86/Locke> (дата обращения: 03.01.2019).

Marks K., Engel's F. Pis'ma. M.; L., 1931.

Marks K., Engel's F. Sochineniya. M., 1955. T. 2.

Muromtsev S. A. O konservatizme rimskoi yurisprudentsii. Opyt po istorii rimskogo prava. M., 1875. URL: <http://e-heritage.ru/ras/view/publication/general.html?id=47722014> (data obrashcheniya: 06.03.2019).

Olar A. Politicheskaya istoriya frantsuzskoi revolyutsii. M., 1938.

Pennington K. Innocent Until Proven Guilty: The Origins of a Legal Maxim // *The Jurist: Studies in Church Law and Ministry*. 2003. Vol. 63. URL: <https://scholarship.law.edu/cgi/viewcontent.cgi?article=1169&context=scholar> (data obrashcheniya: 22.02.2019).

Pleidi Dzh. Ispanskaya inkvizitsiya / per. s angl. L. A. Igorevskogo. M., 2002.

Polyanskii N. N. Ugolovnoe pravo i ugolovnyi sud v Anglii. M., 1937.

Polyanskii N. Sudebnoe zakonodatel'stvo Uchreditel'nogo i Zakonodatel'nogo Sobranii v epokhu pervoi frantsuzskoi revolyutsii (1789–1792 g.) // *Sovetskoe gosudarstvo i pravo*. 1939. № 5.

Presume // *English Oxford Living Dictionaries*. URL: <https://en.oxforddictionaries.com/definition/presume> (data obrashcheniya: 04.03.2019).

Spasovich V. Obzor reshenii grazhdanskogo kassatsionnogo departamenta pravitel'stvuyushchego Senata, po voprosam grazhdanskogo i togovogo prava // *Zhurnal grazhdanskogo i ugolovnogo prava*. 1873. Kn. 2.

Strogovich M. S. Ugolovnyi protsess: ucheb. dlya vuzov. M., 1941.

Utevsii B. S. Deklaratsiya prav cheloveka i grazhdanina 1789 g. i voprosy ugolovnogo prava // *Uchenye trudy VIYuN*. M., 1940. Vyp. 2.

Vol'ter F. M. Izbrannye proizvedeniya po ugolovnomu pravu i protsessu / pod red. A. Gertsenzon. M., 1956.

Vseobshchaya istoriya gosudarstva i prava: ucheb. M., 1995. URL: <http://www.bibliotekar.ru/2-8-26-istoriya-gosudarstva-i-prava/119.htm> (data obrashcheniya: 09.02.2019).