

# ***ВЕСТНИК***

*№№ 1—2*

**2007 г.**

**Международного**

**«ИНСТИТУТА УПРАВЛЕНИЯ»**

(международный межрегиональный журнал)



Москва—Архангельск—Милан—Нью-Йорк

<sup>4</sup> См.: там же. – Гл. II. – Ст. 2 – С. 70.

<sup>5</sup> См.: там же. – Ст. 1. – С. 72.

<sup>6</sup> См.: там же. – Ст. 17. – С. 74.

<sup>7</sup> См.: там же. – Гл. X. – Ст. 177. – С. 134.

<sup>8</sup> См.: там же. – Ст. 161. – С. 131.

<sup>9</sup> См.: Артикул Воинский 1715 г. Гл. XXI. Арт. 193 // Законодательство периода становления абсолютизма. Т. 4. Российское законодательство X-XX вв. : в 9 т. / отв. ред. А.Г. Маньков. – М. : Юрид. лит., 1986. – С. 362.

<sup>10</sup> См.: *Коняхин, В.П.* Предпосылки законодательного закрепления Общей части Российского уголовного права / В.П. Коняхин // Государство и право. – 2003. – № 4. – С. 99.

<sup>11</sup> См.: Журнал Особого присутствия Государственного совета, высочайше утвержденного для обсуждения проекта Уголовного уложения. – СПб., 1902. – С. 7-8.

<sup>12</sup> См.: Российское законодательство X-XX веков. Т. 9. – М., 1994. – С. 257.

<sup>13</sup> См.: *Швеков, Г.В.* Первый советский уголовный кодекс / Г.В. Швеков. – М., 1970. – С. 142-143.

УДК 343.14

**ЩЕРБАКОВ С.В.**, начальник отдела правового обеспечения,  
аспирант кафедры уголовного права  
и специальных юридических дисциплин  
международного Института управления  
(г. Архангельск)

**ТАБАНИН И.Н.**, аспирант кафедры  
гражданского права  
международного Института управления,  
(г. Архангельск)  
г. Архангельск

## ИСТОЧНИКИ АНГЛО-АМЕРИКАНСКОЙ НАУКИ ТЕОРИИ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ

В статье дается описание источников науки теории доказательств таких зарубежных стран, как Великобритания и Соединенные Штаты Америки. Приводятся и кратко описываются наиболее ценные, представляющие собой теоретическую основу науки теории доказательств труды и книги. Кроме основных и достаточно известных, в статье отмечены и малоизвестные в России авторы и их научные произведения.

The article contains a description of the sources of proof theory of such foreign countries as Great Britain and the United States of America. The most valuable works and books which constitute the theoretical base of proof theory study are briefly reviewed here. In addition to the main and well-known authors and their works the ones which are not popular in Russia are mentioned in the article.

- **Ключевые слова:** доказательства, теория доказательств английская / американская, источники науки
- **Keywords:** proofs, English / American proof theory, sources of study

Многие русские и российские ученые и практики, занимавшиеся и занимающиеся изучением вопросов уголовно-процессуального права, считают доказательственное право его центральной и наиглавнейшей областью<sup>1</sup>.

Доказательственное право является такой выделенной частью уголовно-процессуального права, которая посвящена, упрощенно, доказательствам и доказыванию и имеет в качестве своей теоретической основы и развития теорию доказательств.

Теория доказательств - это часть науки уголов-

стве своего предмета доказательственное право (в англо-американской науке - *Law of evidence*).

Исследование позволяет утверждать, что в своем первоначальном, но в то же время достаточно оформившемся виде теория доказательств появилась благодаря фундаментальным трудам зарубежных ученых. Ведущую роль в этом сыграли английские и, в дальнейшем, наряду с первыми, американские ученые,

В российской науке сегодня, на наш взгляд, уделяется недостаточно<sup>2</sup> внимания как зарубежным тео-

но-процессуального права, которая имеет в каче-

риям доказательств в целом, так и историческим ас-

спектам возникновения и становления теории доказательств как науки в зарубежных странах. Аналогичное утверждение можно сделать и в отношении английского и американского доказательственного права.

Так, приходится констатировать, что наиболее значимые исследования, описания и переводы книг, посвященных зарубежным теориям доказательств, были сделаны в России лишь в незначительный период времени: конец XVIII начало XIX вв.

Например, как отметил М.С. Строгович, до Октябрьской революции на русский язык был переведен ряд книг выдающихся английских процессуалистов: Бенгтама, Стифена, Уильза<sup>3</sup>. Таковы их переведенные на русский язык книги соответственно: «Трактат о доказательствах»<sup>4</sup>, «Уголовное судопроизводство вообще, английское в особенности»<sup>5</sup>, «Опыт теории косвенных улик»<sup>6</sup>. Существуют и другие, не отмеченные М.С. Строговичем, но от этого не менее ценные источники науки о доказательствах, например «Уголовные и гражданские законы и судопроизводство во Франции, Англии и Шотландии: С изложением в сравнительном очерке главных оснований римского права»<sup>7</sup>. Безусловно, в то время существовали и самостоятельные (непереводные) исследования русских ученых в области английско-го и вообще зарубежного доказательственного права и теории доказательств.

Таково, например, «Учение об уголовных доказательствах: Части: Общая и Особенная» Л.Е. Владимирова<sup>8</sup>. Несмотря на то, что в целом, безусловно, данная книга посвящена российскому уголовному процессу и уголовно-процессуальному доказыванию, она в то же время содержит многие положения о доказательственном праве Англии и других стран в сравнении с Россией. Кроме того, «краткие очерки английского процессуального права (включая доказательственное право) имеются во всех курсах и учебниках уголовного процесса (Фойницкий, Случевский, Розин и др.)»<sup>9</sup>. Определенный интерес, но очевидно, уже меньший, наблюдался в отношении зарубежных систем доказательственного права в СССР 1940-1950 гг. Так, например, лишь в 1946 г. (послевоенное время) вышли сразу три книги, содержащие положения о доказательствах и доказывании зарубежных стран<sup>10</sup>.

Необходимо отметить, что интерес к теории доказательств и доказыванию в Великобритании и Соединенных Штатах Америки изначально и в последующем был достаточно велик. В этих странах уже в середине XVIII в. можно было говорить об оформившейся теории доказательств. На это, в частности указывает и каталожное выделение теории доказательств из уголовного процесса. Так, в библиотечных каталогах того времени существовала графа «Evidence, continued», под которой зачастую значилось большое количество записей: «Bentham's judicial Evidence, Law of Evidence» и т.д.<sup>11</sup>

Рассмотрим некоторые, наиболее, на наш взгляд, значимые сочинения в рассматриваемой области.

Основные источники науки теории доказательств рассматриваемых стран можно условно подразделить на 2 вида. Первые полностью посвящены доказательственному праву, а вторые содержат соответствующие положения лишь в своей части (главе, параграфе).

Рассмотрим источники, полностью посвященные теории доказательств, которые не переводились на русский язык.

Безусловно, по нашему мнению, первым должен быть упомянут Иеремия Бенгтам<sup>12</sup> со своим монументальным трудом «Rationale of judicial evidence, specially applied to English practice»<sup>13</sup>. Эта книга по праву может быть названа основой научного наследия по зарубежной теории судебных доказательств. Названный, более чем 600-страничный труд состоит из 2 книг, которые включают, соответственно, 12 и 10 глав. Книга содержит подробнейшим образом раскрытые научные положения «о доказательствах в общем, вообще», «о доказательствах, которые возможны в отношении юридической цели и об обязанностях законодателя относительно них», «о фактах, составляющих предмет доказывания», «о разновидностях доказательств», «о доказательной силе доказательств», «о степенях убеждения и доказательственной силы», «об основаниях или причинах веры в доказательства», «о психологических, мысленных и моральных причинах усмотрения правильности и неправильности, достаточности и недостаточности доказательств», «об основаниях убеждения судьи, и о необходимости доказательств извне (кроме его собственного знания) для обоснованности решения», «о мерах во избежание ошибок в отношении доказательств», «о внутренних и внешних признаках, присущих доказательствам», «о присяге, угрозе позора, расписке и допросе, как о средствах обеспечения достоверности доказательств». Заканчивается же книга положениями «о гласности и секретности в судопроизводстве вообще, и в собирании доказательств в частности».

Следующим автором, создавшим монументальный труд в области судебных доказательств, является Джон Генри Вигмор<sup>16</sup>. Он провел глубочайшее исследование и отразил его ход и результаты на страницах книги «Treatise on the Anglo-American System of Evidence in Trials at Common Law»<sup>16</sup>. Данный трактат, состоящий из 10 томов, стал настолько известным и авторитетным, что приобрел нарицательное имя и обычно именуется как «Wigmore evidence» («Вигморовы доказательства» или «Доказательства Вигмора»). Эта книга известна еще и тем, что она по сегодняшний день является одним из самых больших и объемных исследований по праву.

Еще одним ученым, написавшим труды, полностью посвященные науке о доказательствах и доказывании, а также доказательственному праву, является Джеймс Брэдли Тайер<sup>17</sup>, автор «A Preliminary Treatise on Evidence at the Common Law»<sup>18</sup> и ряда других книг.



Из прочих сочинений в области доказательственного права, посвященных тому или иному его институту, следует охарактеризовать лишь некоторые (в той части, которая затрагивает вопросы доказательств и доказывания) источники.

Так, по нашему мнению, заслуживает внимания книга **«An essay on the trial by jury»**<sup>19</sup>. Несмотря на то, что в целом она посвящена исследованию института суда присяжных (его возникновению, истории и языку Великой Хартии Вольностей как его основы, правам, обязанностям и присяге присяжных и др.), она содержит многие теоретические и практические положения о доказательствах и доказывании. Например, упоминаются понятия «силы и веса доказательств»<sup>20</sup>, затрагиваются исторические вопросы доказывания в Великобритании, приводятся примеры суда ордалий<sup>21</sup> в различных странах и т.д.

Следующей книгой, заслуживающей внимания, является труд Albany de Grenier Fonblanque - **«How we are governed: or, the Crown, the Senate, and the Bench. A handbook of the constitution, government, laws, and power of Great Britain»**<sup>22</sup>.

Указанная книга являет собой изложение оригинальных писем, написанных английским адвокатом середины XIX в., в которых он приглашает в Великобританию своих кузенов и предлагает им познакомиться вживую с тем, как в ней устроена система управления, права и т.д.

Перед визитом он посредством таких писем рассказывает о государственном устройстве, где все подробно описывает.

Для интересующихся теорией доказательств и доказательственным правом будут представлять определенный интерес некоторые из них. Например, письмо 14 «Суды, действующие по нормам общего права, и их процедура»; письмо 15 «Преступления»; письмо 16 «Уголовные суды»; письмо 17 «Из практики уголовных судов». В особенности же следует подчеркнуть сведения, содержащиеся в письме 18 «Доказательственное право», так как они описывают правила (условия) доказывания, устные показания, а также прямые и косвенные, первичные и вторичные доказательства<sup>23</sup>.

Интересной и познавательной представляется книга **«The Punishment of Death: A Selection of Articles from the Morning Herald, with Notes»**<sup>24</sup>.

Следует отметить, что в науке уголовно-процессуального права и теории доказательств Англии и Америки существует целый ряд книг, посвященных практике различных судов, описаниям сложных или наиболее громких уголовных дел. Данные книги от-

части также содержат теоретические положения, связанные, однако, с практикой, то есть, проиллюстрированы конкретными примерами. К таковым можно отнести, например, такие книги, как: **«American criminal trials»**<sup>25</sup>, изданную в Лондоне и Бостоне в 1841 г., **«The practice of courts-martial, and other military courts»**<sup>26</sup>, изданную в Лондоне и Калькутте в 1834 г., **«Review of the testimony given before the General Court Martial, upon the trial of brig. General George Talcott, in June and July, 1851; and of proceedings of the court»**<sup>27</sup> и др.

Существует еще одна категория изданий, содержащих интересные данные о доказательствах и доказательственном праве Англии и Америки. Это описания сборников правил, кодексов, практики и т.д.

К таковым, например, можно отнести **«The Code of Procedure, as Amended July 10, 1851»**<sup>28</sup>, **«The Code of procedure of the State New-York; as amended by the legislature by an act passed July 10, 1851: with notes of decisions, and references to the Rules and forms of practice»**<sup>29</sup> и др.

Таким образом, рассмотрев некоторые источники науки теории доказательств Англии и Соединенных Штатов Америки и кратко охарактеризовав их, следует сделать определенные выводы.

1. В современной России уделяется недостаточное внимание истории возникновения и развития научных положений о доказательствах, то есть о становлении теории доказательств как науки в зарубежных странах (и в частности в Англии и США).

2. Наука уголовного процесса в Англии и США практически изначально не удерживала в себе положения о доказательствах и доказывании. Поэтому уже в XVIII-XIX вв. произошло условное выделение теории доказательств в самостоятельную часть науки уголовного процесса. Это случилось во многом благодаря трудам Бентама, Стифена, Уильза, Тайера, Вигмора и других.

3. Источники науки теории доказательств в Англии и США имеют специфические черты (например, издание одной книги не в одной стране, а сразу в нескольких).

4. Источники науки теории доказательств в Англии и США могут быть классифицированы на виды. Во-первых - это книги, полностью посвященные доказательствам и доказыванию, во-вторых - частично им посвященные, в-третьих - являющие собой описания практики тех или иных судов (их нельзя путать с «Судебными отчетами» - «Law report»<sup>30</sup>), и, в-четвертых - описания сборников различных правил о доказательствах.

<sup>1</sup> Это, например Л.Е. Владимиров, М.М. Гродзинский, В.Д. Спасович, Ф.Н. Фаткуллин, С.А. Шейфер, Р.С. Белкин, А.Р. Белкин, А.М. Ларин, М.С. Строгович, П. Лупинская, Ю.В. Корневский, Н.Н. Полянский, Г.М. Резник, А.Б. Соловьев и мн. др.

<sup>2</sup> Среди немногих книг, посвященных английскому и американскому доказательственному праву, можно отметить следующие российские: Осипкин, В.Н. Доказательства. Серия «Современные стандарты в уголовном праве и уголовном процессе»/В.Н. Осипкин, В.И. Рохлин; науч. редактор проф. Б.В. Волженкин. - СПб.: Юридический институт Генеральной

прокуратуры Российской Федерации, 1998. - 32 с; *Гуценко, К.Ф.* Уголовный процесс западных государств / К.Ф. Гуценко, Л.В. Головкин, Б.А. Филимонов. - М. : ИКД Зерцало, 2001. (§§ 4 главы 3, 4); *Николайчик, В.М.* Уголовный процесс США / В.М. Николайчик. - М. : Наука, 1981. (§ 1 главы 1); *Калиновский, К.Б.* Уголовный процесс современных зарубежных государств : учеб. пособие / К.Б. Калиновский. - Петрозаводск : Изд-во ПетрГУ, 2000. - 48 с, и зарубежные в переводе на русский: *Уолкер, Рональд.* Английская судебная система / Рональд Уолкер. - М. : Юрид. лит., 1980.

<sup>3</sup> *Уилшир, А.М.* Уголовный процесс / А.М. Уилшир ; перевод с английского О.Ф. Левиной ; под редакцией и с предисловием члена-корреспондента АН СССР, проф. М.С. Строговича. - М. : Государственное издательство иностранной литературы, 1947. - С. 22.

<sup>4</sup> *Бентам.* Трактат о доказательствах, 1876 г.

<sup>5</sup> *Стифен.* Уголовное судопроизводство вообще, английское в особенности, 1866 г.

<sup>6</sup> *Уильз У.* Опыт теории косвенных улик, 1864 г.

<sup>7</sup> Уголовные и гражданские законы и судопроизводство во Франции, Англии и Шотландии : с изложением в сравнительном очерке главных оснований римского права. Перевод с английского. - М. : Тип. М.П. Погодина, 1869. - 474 с.

<sup>8</sup> *Владимиров, Л.Е.* Учение об уголовных доказательствах : части Общая и Особенная. 3-е изд., изм. и законч. / Л.Е. Владимиров. - СПб. : Кн. маг. «Законоведение», 1910. - 440 с.

<sup>9</sup> *Уилшир, А.М.* Уголовный процесс / А.М. Уилшир ; перевод с английского О.Ф. Левиной ; под редакцией и с предисловием члена-корреспондента АН СССР, проф. М.С. Строговича. - М. : Государственное издательство иностранной литературы, 1947. - С. 22.

<sup>10</sup> *Вышинский, А.Я.* Теории судебных доказательств в советском праве/А.Я. Вышинский. - М., 1946; *Строгович, М.С.* Уголовный процесс. Учебник для юридических институтов и факультетов / М.С. Строгович. - М., 1946; *Полянский, Н.Н.* Доказательства в иностранном уголовном процессе/ Н.Н. Полянский. - М., 1946.

<sup>11</sup> См. Например: *Catalogue of the New-York State Library : 1855. Law library.* - New-York, Albany : Charles Van Benthuyssen, Printer, 1856. - P. 368.

<sup>12</sup> Bentham Jeremy (Иеремия Бентам) (1748-1832) - английский философ, экономист и правовед, один из основателей теории утилитаризма в праве (цит. по *Грешников, И.П.* Понятие субъекта частного права : британский подход / И.П. Грешников // Правоведение. - 2006. - № 3 (266). - С. 63); Английский социолог, юрист, родоначальник одного из направлений в английской философии - утилитаризма (цит. по: Большая советская энциклопедия).

<sup>13</sup> Bentham, Jeremy. Rationale of judicial evidence, specially applied to English practice (From the manuscripts of Jeremy Bentham, Esq) / Jeremy Bentham. - London : Published by Hunt and Clarke, 1827. - P. 606.

<sup>14</sup> Дословный перевод. Правильно же, по нашему мнению, следует употреблять «доказательственная сила».

<sup>15</sup> *Wigmore John Henry* (Вигмор Джон Генри) (1863-1943) дипломированный специалист Гарварда, преподавал в Университете Кею в Токио (1889-92) и в Северо-западной Университетской Юридической школе, Чикаго (с 1893; декан, 1901-29).

<sup>16</sup> *Wigmore, J.H.* Treatise on the Anglo-American System of Evidence in Trials at Common Law. 3rd edition / J.H. Wigmore. - Boston : Little Brown and Company, 1940.

<sup>17</sup> *James Bradley Thayer* (Джеймс Брэдли Тайер) (1831-1902), американский ученый, родился в Хейверхилле, Штат Массачусетс. Окончил Колледж Гарварда в 1852, и Юридическую школу Гарварда в 1856. В 1873-83 был профессором права в Гарварде.

<sup>18</sup> *Thayer, J.B.* A Preliminary Treatise on Evidence at the Common Law / J.B. Thayer. - Boston : Little, Brown and Company, 1898.

<sup>19</sup> *Lysander, Spooner.* An essay on the trial by jury / Spooner Lysander. - Boston : Jewett, Proctor & Worthington (Cleveland, Ohio), 1852.-P. 224.

<sup>20</sup> Там же. - P. 5, 10.

<sup>21</sup> Там же. - P. 37.

<sup>22</sup> *Albany de Grenier Fonblanque.* How we are governed: or, the Crown, the Senate, and the Bench. A handbook of the constitution, government, laws, and power of Great Britain. - London: Routledge, Warnes, and Routledge. 1859

<sup>23</sup> Там же. - P. 200-204.

<sup>24</sup> *Society for the Diffusion of Information on the Subject of Capital Punishments.* The Punishment of Death: A Selection of Articles from the Morning Herald, with Notes. - London : Hatchard & Son. - Smith, Elder & Co., 1837

<sup>25</sup> *Chandler, Peleg Whitman.* American criminal trials /Whitman Peleg Chandler. - London : A. Maxwell; Boston : Timothy H. Carter and Company, 1841.

<sup>26</sup> *Hough, William.* The practice of courts-martial, and other military courts / William Hough. - London : Messrs, Parbury, Allen & Co.; Calcutta : Messrs, Thacker & Co., 1834

<sup>27</sup> *Spencer, John C.* Review of the testimony given before the General Court Martial, upon the trial of brig / C. John Spencer. - General George Talcott, in June and July, 1851; and of proceedings of the court. - Albany : J. Munsell, 1851.

<sup>28</sup> *Member of the New-York Bar.* The Code of Procedure, as Amended July 10, 1851. - New-York : J. S. Voorhies, 1851. - P. 394.

<sup>29</sup> *McCall H.S.* The Code of procedure of the State New-York; as amended by the legislature by an act passed July 10, 1851: with notes of decisions, and references to the Rules and forms of practice / H.S. McCall. - New-York : Banks; Albany : Gould., 1851.-P. 204.

<sup>30</sup> Law report - издаваемые в Англии в виде отдельных последовательных томов «Судебные отчеты», содержащие почти все материалы судебной практики с 1865 г.