



**МЕЖДУНАРОДНЫЕ  
ДОГОВОРЫ ПО ПРАВАМ  
ЧЕЛОВЕКА**

Distr.  
GENERAL

HRI/CORE/1/Add.119  
27 May 2002

RUSSIAN  
Original: ENGLISH

**БАЗОВЫЙ ДОКУМЕНТ, ЯВЛЯЮЩИЙСЯ НЕОТЪЕМЛЕМОЙ ЧАСТЬЮ  
ДОКЛАДОВ, ПРЕДСТАВЛЯЕМЫХ ГОСУДАРСТВАМИ-ЧЛЕНАМИ**

**САН-МАРИНО**

[22 апреля 2002 года]

## СОДЕРЖАНИЕ

	<u>Пункты</u>	<u>Стр.</u>
I. ТЕРРИТОРИЯ И НАСЕЛЕНИЕ .....	1 - 10	3
II. ОБЩЕПОЛИТИЧЕСКАЯ СТРУКТУРА .....	11 - 31	4
A. Суверенитет .....	11 - 18	4
B. Капитаны-регенты.....	9	6
C. Большой генеральный совет .....	20 - 26	6
D. Государственный конгресс .....	27 - 30	7
E. Судебная власть .....	31	8
III. ОБЩЕПРАВОВАЯ ОСНОВА ЗАЩИТЫ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА .....	32 - 161	8
A. Судебная система .....	32 - 49	8
B. Средства правовой защиты от нарушений прав человека .....	50 - 99	13
C. Система правовых источников .....	100 - 155	32
D. Включение норм международных договоров по правам человека во внутригосударственное законодательство .....	156 - 161	51
Перечень приложений.....		53

## I. ТЕРРИТОРИЯ И НАСЕЛЕНИЕ

1. В географическом отношении Республика Сан-Марино окружена территорией Италии и расположена между ее провинциями Римини (Эмилия-Романья) и Пезаро (Марке). Ее территория, площадь которой составляет 61,19 кв. км, расположена на склонах горы Титано и имеет протяженность границ 39,03 км.

2. В административном отношении территория делится на девять округов (замков): Аккуавива, Борго-Маджоре, Кьесануова, Сан-Марино (столица), Доманьяно, Фаэтано, Фьорентино, Монтеджардино, Серравалле.

3. Численность населения, по состоянию на декабрь 2000 года, - 26 941 человек. Средняя плотность населения - около 440 жителей на 1 кв. км. Более 4 000 человек - граждане других государств, прежде всего Италии. Около 13 000 граждан Сан-Марино проживают за рубежом. Наиболее многочисленные общины сложились в северной части США, во Франции, Аргентине и, разумеется, Италии.

4. По вероисповеданию большая часть населения - католики.

5. По существующим оценкам, все население страны является грамотным. Обучение в школе является обязательным до достижения 16-летнего возраста. Молодое поколение отличается высоким уровнем образования: 35% молодежи имеет полное среднее образование, 8% обладает университетскими дипломами (по состоянию на 2000 год). В 1999 году расходы из расчета на одного студента составляли 9 060,35 евро.

6. Система здравоохранения и пенсионная система Сан-Марино отличаются очень высоким уровнем. Все граждане имеют бесплатный доступ к медицинским услугам. В 1999 году медицинские расходы на душу населения составляли 1 880,69 евро.

7. Продолжительность жизни в Сан-Марино одна из самых высоких в мире: 77, года - среди мужчин и 84 года - среди женщин. Уровень рождаемости составляет 1,08%, смертности - 0,7%. В среднем с 1995 по 2000 год ежегодный прирост населения составлял 1,5%.

8. По состоянию на 2000 год, численность семей составляла 11 166, и в среднем каждая семья состояла из 2,4 человека.

9. Согласно статистическим данным за 2000 год, доля активного населения составляла 73,1%, в том числе 44,4% было занято в промышленном секторе, 29,5% - в торговле и сфере обслуживания, 25,9% - в государственном секторе и 0,2% - в сельском хозяйстве. Уровень безработицы составляет 2,8%. Крупнейшим побочным поступлением является туризм - около 3 млн. туристов в год.

10. В 1999 году ВВП достиг 801 029 815,06 евро. В том же году реальный рост ВВП составил 9,0%. Среднегодовой уровень инфляции составлял 1,6%.

## II. ОБЩЕПОЛИТИЧЕСКАЯ СТРУКТУРА

### A. Суверенитет

11. Конституционный строй Республики Сан-Марино определен в статьях 2 и 3 Декларации прав граждан и основополагающих принципов конституционного строя Сан-Марино от 1974 года (далее "Декларация прав граждан"). Статья 2 предусматривает, что суверенитет Республики принадлежит ее народу, и тем самым признает основополагающую роль активного участия граждан в жизни страны. Эта активность проявляется в участии в выборах, которое регламентировано Законом № 6 от 5 января 1996 года. Избирательным правом обладают все совершеннолетние жители Сан-Марино, на которых не распространяется положение о временной или постоянной неправопособности вследствие, например, банкротства, лишения всех или части гражданских прав за совершение позорящего преступления или нарушений избирательного законодательства, дисквалификации и т.д. Избиратели выбирают Большой генеральный совет (парламент), подробное описание которого приводится в другом разделе настоящего доклада, обязаны выражать свое мнение в случае проведения референдума и обладают правом законодательной инициативы.

12. В целях регламентации осуществления народом прямого суверенитета Законом № 101 от 28 ноября 1994 года введен институт референдума в разных формах. Статья 3 Закона № 59 от 8 июля 1974 года предусматривает, что референдум в целях полной или частичной отмены законов, актов и норм, включая те, которые основаны на обычном праве, но имеют силу закона (*referendum abrogativo*), не может применяться для упразднения органов, организаций и основных ветвей власти в государстве, а также прав и основополагающих принципов, предусматриваемых конституционным строем. Не может он применяться и в отношении любого вопроса, связанного с налогами и пошлинами, государственным бюджетом, амнистированием или помилованием, а также ратификацией международных договоров и соглашений.

13. Посредством другого процесса избиратели могут вносить предложения о принятии руководящих указаний и принципов, которыми законодательно регламентируются вопросы, составляющие предмет референдума (*referendum propositivo o di indirizzo*). Без ущерба для запретов, которые касаются вопросов, ограничивающих право голоса, свободное передвижение и осуществление профессиональной деятельности, нарушения прав человека, а также введения норм, противоречащих провозглашенным в Декларации прав граждан, такой референдум может быть предложен в отношении тех же вопросов, что и референдум в целях полной или частичной отмены законов, актов и норм, включая основанные на обычае или обычном праве, но имеющие силу закона.

14. Другой тип референдума позволяет избирателям отклонять какое-либо обнародованное положение, которое еще не вступило в силу (*referendum confermativo*). Такой референдум применяется лишь в отношении законов, регламентирующих деятельность основных ветвей власти в государстве.

15. В любом случае, под предложением о проведении референдума должны быть собраны подписи граждан, представляющих не менее 1,5% всех избирателей. Такое предложение, составленное в ясной, отчетливой и недвусмысленной форме, представляется Комитетом содействия на рассмотрение капитанов-регентов.

16. В последующем специальный Судейский комитет определяет в ходе публичного слушания, назначаемого самим Комитетом, и в присутствии Оппонирующего комитета, если таковой имеется, отвечает ли внесенное предложение всем установленным требованиям. По итогам референдума принимается предложение, набравшее большинство голосов на основании поданных и признанных действительными бюллетеней, которое должно составлять не менее 32% зарегистрированных избирателей.

17. В соответствии с Законом № 101 от 28 ноября 1994 года, избиратели имеют право представлять в Большой генеральный совет законопроекты, подготовленные в виде статей, сопровождаемых пояснительным докладом и финансовым обоснованием. Законопроекты, выдвинутые в порядке осуществления народной законодательной инициативы, подлежат той же процедуре обсуждения в Большом генеральном совете, что и вносимые органами законодательной власти.

18. Избиратели могут также использовать свое право законодательной инициативы через так называемый институт "*istanza d'Arengo*". Предложения, которые затрагивают вопросы, представляющие общественный интерес, выносятся на голосование в парламентской ассамблее. Предложения, получившие одобрение, обязывают

исполнительный орган действовать в соответствии с ними во исполнение воли парламента по соответствующему конкретному вопросу.

## **В. Капитаны-регенты**

19. В соответствии со статьей 3 Декларации прав граждан, на капитанов-регентов (*Capitani Reggenti*) возложены функции глав государства и правительства и им предписано осуществлять свою деятельность на основе совместных постановлений. Капитаны-регенты избираются Большим генеральным советом каждые шесть месяцев из числа его членов, являющихся гражданами от рождения. Они не могут быть переизбраны ранее, чем спустя три года после истечения их предыдущего мандата. В своем качестве глав государства и правительства капитаны-регенты олицетворяют национальное единство, координируют и осуществляют наблюдение за деятельностью наиболее важных государственных органов, выполняя в них роль председателей. Капитаны-регенты созывают Большой генеральный совет и руководят его заседаниями, подготавливают его повестку дня совместно с Бюро председателя (*Ufficio di Presideza*), а также издают с согласия Государственного конгресса декреты по особо срочным вопросам. Они выполняют роль председателей на заседаниях Государственного конгресса и координируют его деятельность, а в отношении органов судебной власти также выполняют роль председателей Совета двенадцати и парламентской комиссии по вопросам судопроизводства.

## **С. Большой генеральный совет**

20. Функции законодательной власти возложены на Большой генеральный совет (*Consiglio Grande e Generale*), который состоит из 60 депутатов, избираемых населением на 5 лет (за исключением тех случаев, когда Совет теряет 51 из своих членов). Совет также выполняет преимущественно (*par excellence*) политическую функцию. В силу своих законодательных полномочий Совет ратифицирует декреты, издаваемые капитанами-регентами, и утверждает новые законопроекты.

21. Правом законодательной инициативы наделены Государственный конгресс (*Congresso di Stato*), члены Большого генерального совета, а также окружные органы власти (*Giunte di Castello*). Она также может осуществляться в иных формах, предусмотренных законодательством.

22. В соответствии с обычной процедурой законопроект после первого чтения передается в соответствующую парламентскую комиссию, которая рассматривает и

утверждает каждую отдельную поправку и окончательный текст до его представления в Большой генеральный совет для второго чтения.

23. В исключительных случаях Большой генеральный совет может также принять решение большинством в две трети голосов своих членов рассмотреть законопроект в ходе одного слушания посредством его прямого представления в соответствующую парламентскую комиссию. После рассмотрения и одобрения всех статей и поправок комиссия представляет законопроект в Большой генеральный совет для проведения окончательного голосования.

24. В случае крайней срочности рассматриваемого вопроса, если в результате проведения тайного голосования мнение о таком характере вопроса поддерживается двумя третями голосов членов Большого генерального совета, последний на любой стадии процедуры рассмотрения может принять решение о проведении обсуждения по законопроекту и его одобрении самим Советом в ходе одного слушания, включая само заседание, на котором поднят такой вопрос.

25. Политическая функция Совета получает конкретное выражение в назначении представителей исполнительной власти и утверждении ее программы, контроле над деятельностью правительства посредством внесения предложений, постановки вопросов и парламентской апелляции, а также при ежегодном утверждении государственного бюджета и его последующей корректировке.

26. Большой генеральный совет выполняет также административные и юрисдикционные функции (восстановление в целостности (*restitutio in integrum*) - специальное средство судебной защиты, предусмотренное в отношении окончательных судебных решений: амнистии, помилования, индивидуальных актов о помиловании и реабилитации).

#### **D. Государственный конгресс**

27. Государственный конгресс (орган управления) наделен полномочиями исполнительной власти. Входящие в него 10 государственных секретарей (министров) назначаются Большим генеральным советом из числа своих членов. Назначение следует за утверждением Советом программы правительства, согласованной между входящими в правительственную коалицию группами, по просьбе капитанов-регентов. Лишь после того, как государственные секретари приняли присягу, Конгресс обретает всю полноту своих полномочий.

28. Государственный конгресс, назначаемый на начальном этапе деятельности законодательной власти или как только в этом возникает необходимость вследствие отставки или по другим причинам, продолжает исполнять свои функции на протяжении всего срока полномочий. Созыв заседаний правительства и координация его деятельности осуществляются капитанами-регентами.

29. Государственный конгресс определяет общую политику правительства в соответствии с руководящими указаниями Большого генерального совета, которому он подотчетен. Он также определяет политику в международных делах и вопросах управления, осуществляет право законодательной инициативы и выносит заключения по срочным декретам, издаваемым капитанами-регентами, а также утверждает бюджеты и сметы государства и автономных государственных компаний.

30. Наряду с коллегиальной ответственностью этого органа, каждый государственный секретарь несет политическую ответственность во вверенной ему/ей сфере административной деятельности и в своих действиях обязан(а) исходить из принципов законности, беспристрастности и эффективности. Каждый его член несет гражданскую ответственность за ущерб, нанесенный Республике при выполнении им/ею своих функций вследствие обмана или грубой халатности.

#### **Е. Судебная власть**

31. Организация судебной ветви власти рассмотрена в Части III данного документа.

### **III. ОБЩЕПРАВОВАЯ ОСНОВА ЗАЩИТЫ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА**

#### **А. Судебная система**

##### **Органы, обладающие компетенцией в области прав человека**

32. В Республике Сан-Марино органами, обладающими компетенцией в области прав человека, являются обычные суды и административные трибуналы. Статья 15 Закона № 59 от 8 июля 1974 года (приложение 1) "Декларация прав граждан и основополагающих принципов конституционного строя Сан-Марино" определяет порядок отправления правосудия следующим образом: "каждый человек имеет право на правовую защиту своих личных прав и законных интересов в обычных судах и административных трибуналах". Как следствие, обычная судебная инстанция обладает компетенцией, с одной стороны, заслушивать и принимать решения по всем видам тяжб, когда истец подает жалобу о нарушении какого-либо субъективного права со стороны другого лица, должностного или частного (гражданская юрисдикция), а с другой - возбуждать и



завершать любое судопроизводство, начатое в порядке осуществления государством своих карательных функций (уголовная юрисдикция). Административные трибуналы обладают компетенцией рассматривать все обращения частных лиц, чьим законным интересам был нанесен ущерб действиями органов государственного управления, которые противоречат принципам законности и беспристрастности.

33. Статья 3 Закона № 59/1974 предусматривает, что "судебные органы, учрежденные в соответствии с законом, полностью независимы в отправлении своих функций", и таким образом признает автономию и независимость судебной власти от ее законодательной и исполнительной ветвей.

34. В порядке осуществления вышеупомянутых конституционных принципов в соответствии с Законом № 83 от 28 октября 1992 года (приложение 2) начата реформа системы судебных органов посредством пересмотра структуры обычных судов и административных трибуналов, а также существенного изменения статуса судей. В статьях 1 и 9 Закона № 83/1992 подтвержден монархический<sup>1</sup> характер судебной власти, образующей самый основополагающий и потому традиционный принцип правовой системы Сан-Марино.

#### **Обычные суды (по гражданским и уголовным делам)**

35. В соответствии со статьей 2 Закона № 83/92 обычная юрисдикция относится к компетенции судьи по апелляциям, уполномоченного по правовым вопросам, третейского судьи и секретаря уполномоченного по правовым вопросам. В штате судебных органов может состоять более одного судьи, каждому из которых предоставлена вся полнота судебных полномочий. Состав и компетенция обычных судебных органов изложены в последующих пунктах.

36. Судья по апелляциям (*Giudice delle Appellazioni*) выносит решения по любой апелляции в отношении решений уполномоченного по правовым вопросам суда первой инстанции. Судья по апелляциям в гражданских делах наделен компетенцией определять меры правовой защиты в случае вынесения судебных постановлений по гражданским делам, а судья по апелляциям в уголовных делах - по уголовным. Поэтому функция судьи по апелляциям заключается лишь в пересмотре решений, вынесенных уполномоченным по правовым вопросам. Эта инстанция в настоящее время состоит из одного судьи по апелляциям по гражданским делам и двух судей по апелляциям по уголовным делам.

---

<sup>1</sup> Монархический - имеющий и осуществляющий всю полноту политической власти и контроля (Roget's Thesaurus, 3rd edition).

37. Уполномоченный по правовым вопросам (*Commissario della Legge*) выполняет функции отправления правосудия в суде первой инстанции, как в отношении гражданских, так и уголовных дел. При ведении гражданских дел в функции судьи входит заслушивание тяжб любого характера, за исключением вопросов, касающихся движимого имущества стоимостью не более 50 млн. итальянских лир (25 823 евро). Судья, помимо этого, добровольно выполняет функции отправления правосудия. Уполномоченный по правовым вопросам пересматривает решения, принятые третьей инстанцией. При рассмотрении уголовных дел на уполномоченного по правовым вопросам возлагается ведение расследований и принятие решений в суде первой инстанции. В соответствии со статьей 2 Уголовно-процессуального кодекса уполномоченный по правовым вопросам отвечает за ведение уголовных дел, при этом в статье 24 Закона № 83/1992 дополнительно уточняется, что приговоры выносятся иным уполномоченным по правовым вопросам, а не судьей, который ведет расследование, с тем, чтобы обеспечить полную беспристрастность последнего. В настоящее время действуют шесть таких судей.

38. В функции мирового судьи (*Giudice Conciliatore*) входит ведение дел неискового производства в целях "урегулирования гражданских споров любого характера и разной степени важности, за исключением дел, которые относятся к правосубъектности и статусу личности, а также любых других судебных процессов относительно неисчерпаемых прав", и дел искового производства, включая гражданские споры, которые затрагивают движимое имущество стоимостью не более 50 млн. итальянских лир (25 823 евро). Во всех случаях урегулированию таких дел искового производства должна предшествовать попытка примирения. В настоящее время действуют двое таких судей.

39. Секретарь уполномоченного по правовым вопросам (*Uditore Commissariale*) помогает судье по апелляциям во всех делах. В соответствии со статьей 2 Закона № 83/1992 судья по апелляциям может делегировать или поручить секретарю ведение предварительного расследования, как в отношении гражданских, так и уголовных дел.

40. Организация судопроизводства и распределение функций в делах, ведение которых поручено нескольким судьям одной и той же судебной инстанции, являются прерогативой Главного судьи (*Magistrato Dirigente*), который назначается Большим генеральным советом на три года из числа судей, которые входят в состав Гражданского и Уголовного суда (*Tribunale Commissariale Civile e Penale*), в соответствии со статьей 10 Закона № 83/1992.

41. В судебной системе Сан-Марино Верховного суда для гражданского и уголовного судопроизводства в третьей инстанции нет. Дополнительная подробная информация по этому вопросу приводится в разделе В ниже, где проиллюстрирована регламентация мер правовой защиты применительно к гражданскому судопроизводству в третьей инстанции.

#### **Административные трибуналы**

42. Что касается административного судопроизводства, то статьей 3 Закона № 83/1992 предусмотрено, что оно является компетенцией судьи по вопросам обжалования в административном порядке и судьи административного судопроизводства первой инстанции. В соответствии с Законом № 68 от 28 июня 1989 года (приложение 3) они уполномочены обеспечивать "судебную защиту интересов в отношении органов государственного управления" (статья 1), а также выполнять функции, "установленные законом в отношении превентивного надзора за законностью и жалобами в отношении административных взысканий" (пункт 2 статьи 2).

43. Судья административного судопроизводства первой инстанции обладает компетенцией выносить решения по жалобам "в случае некомпетентных действий или распоряжений органов государственного управления... злоупотреблений с их стороны полномочиями или нарушений законодательства, когда такие действия или распоряжения нарушают естественные или законные интересы личности". Как правило, судья административного судопроизводства обязан определить степень законности распоряжений органов государственного управления, когда они наносят ущерб законным интересам заявителя. В общем и целом предполагается, что распоряжения органов государственного управления являются законными до тех пор, пока они не объявлены незаконными судьей административного судопроизводства. Судья обязан изучить, не страдает ли оспариваемое распоряжение изъянами с точки зрения законности, исключая какой бы то ни было контроль над существом и содержанием, в соответствии с принципом разделения властей, предусмотренным статьей 3 Закона № 59 от 8 июля 1974 года "Декларации прав граждан и основополагающих принципов конституционного строя Сан-Марино". В случае незаконного характера распоряжения судья аннулирует его, и это принятое им решение имеет обратную силу.

44. Помимо этого, судья административного судопроизводства первой инстанции обладает исключительной юрисдикцией над "распоряжениями по вопросам занятости в государственном аппарате". Поскольку это затрагивает сферу субъектного права, а не сферу законных интересов, судебные постановления суда первой инстанции выносятся по соображениям как законности, так и существа. В этой связи представляется уместным сослаться на пункт 3 статьи 15 Закона № 68 от 28 июня 1989 года, где говорится:

"В судопроизводстве по вопросам занятости в государственном аппарате [судья административного судопроизводства] - в случае принятия заявления - выносит оправдательное решение, которое обязывает орган государственного управления выплатить служащему причитающиеся ему суммы без ущерба для компетенции судьи по обычным делам отдавать распоряжения о компенсации за нанесенный ущерб".

45. Судья по вопросам обжалования в административном порядке обладает компетенцией рассмотрения апелляций по постановлениям, выносимым судьей административного судопроизводства первой инстанции. По вопросам административного порядка также не существует органа, аналогичного Верховному суду в части юрисдикции над оспариваемыми судебными постановлениями, выносимыми судьей по вопросам обжалования в административном порядке (см. раздел В относительно суда третьей инстанции).

#### **Порядок назначения и статус судей**

46. Судьи, за исключением третейских судей, не могут являться гражданами Сан-Марино (пункт 2 статьи 15 Декларации прав граждан и основополагающих принципов конституционного строя Сан-Марино). Историческим обоснованием этого положения является необходимость обеспечения полной беспристрастности судей в стране, в которой, в силу ее небольшого размера, исключительно сильны и нередко сказываются семейные связи и дружеские отношения.

47. Назначение судей осуществляется Большим генеральным советом в ходе первых трех туров голосования - большинством в две трети голосов его членов, а начиная с четвертого - абсолютным большинством голосов (статья 6 Закона № 83/1992). В отношении секретаря уполномоченного по правовым вопросам Большой генеральный совет принимает к сведению его/ее назначение после устного или письменного квалификационного экзамена среди кандидатов, отвечающих установленным требованиям, который проводится парламентской комиссией по вопросам судопроизводства в составе трех мировых судей, назначаемых парламентской комиссией по юридическим вопросам (статья 8 Закона № 83/1992). Статьей 8 также предусматривается, что судьи по апелляциям и судьи по вопросам обжалования в административном порядке предпочтительно избираются из числа мировых судей, опытных профессоров права, адвокатов, имеющих не менее чем 15-летний опыт работы в области права и в возрасте не менее 45 лет, или уполномоченных по правовым вопросам и судей административного судопроизводства первой инстанции, имеющих опыт практической работы не менее 10 лет. Той же статьей предусматривается, что уполномоченные по правовым вопросам и судьи административного судопроизводства,

предпочтительно, должны назначаться из числа мировых судей, опытных профессоров права, клерков, имеющих опыт практической работы не менее восьми лет, или мировых судей с опытом практической работы в области права не менее шести лет и в возрасте не менее 30 лет. Третейские судьи, которые могут являться гражданами Сан-Марино, назначаются из числа мировых судей с непрерывным стажем работы в этой должности не менее пяти лет или клерков, имеющих опыт работы не менее двух лет. Наконец, секретари уполномоченного по правовым вопросам избираются из числа лиц, имеющих университетское образование в области права. Это положение однозначно направлено на то, чтобы в числе избранных могли быть только высококвалифицированные специалисты-эксперты, что особенно важно для юридической системы, которая по существу основана, скорее, на нерегламентированных источниках права, нежели на кодифицированном своде законов, а также характеризуется давними культурными и нравственными традициями.

48. В отношении длительности сроков судебных полномочий статья 7 Закона № 83/1992 устанавливает, что судьи первоначально назначаются на четыре года с возможным в последующем продлении полномочий на неопределенный срок. Третейские судьи, назначаемые из числа адвокатов Сан-Марино, назначаются на три года и могут повторно назначаться на эту должность на последующие трехлетние сроки. Это положение является достаточно новаторским, эффективно обеспечивая независимость деятельности мировых судей от высоких государственных инстанций, поскольку судья занимает свою должность на постоянной основе, что избавляет его/ее от каких-либо предубеждений и пристрастий из стремления быть переизбранным.

49. В случаях, четко оговоренных в законе, судебными полномочиями также наделены Большой генеральный совет, который несет ответственность за такие экстраординарные меры правовой защиты, как восстановление в целостности (*restitutio in integrum*) и признание иска недействительным (*querela nullitatis*), а также Совет двенадцати (*Consiglio dei XII*) в роли суда третьей инстанции в тех случаях, когда постановления суда второй инстанции расходятся с постановлениями суда первой инстанции или когда суд отказывается от права юрисдикции. В отправлении таких судебных полномочий оба этих органа выносят решение после того, как они заслушают мнение эксперта в области права.

## **В. Средства правовой защиты от нарушений прав человека**

50. Во-первых, правовая система Сан-Марино признает и охраняет как права человека, так и политические права. Существует три уровня защиты этих прав, которые могут применяться:

a) в случае их нарушения третьей стороной. Такая защита осуществляется *in primis* на основании возбуждения судьей уголовного иска. Как правило, для этого не требуется подачи потерпевшей стороной какого-либо прошения, но и не исключается в случае согласия жертвы. Во-вторых, такая защита обеспечивается через посредство гражданского иска с целью добиться компенсации за ущерб в результате нарушения основных прав;

b) против ограничений, налагаемых судебным органом. Меры, применяемые по решению обычного суда и связанные с лишением свободы, всегда могут быть обжалованы в другом суде;

c) против ограничений, вводимых административными органами. Основные права потенциально являются объектом целого ряда ограничений, фактическое применение которых часто, в соответствии с законом, оставляется на усмотрение государственного органа. Как следствие, незаконное распоряжение государственного органа, которое фактически ограничивает основные права, может ущемлять законные интересы граждан. В порядке защиты от незаконного ограничения своих основных прав пострадавшая сторона может подать апелляцию в административный трибунал.

Ниже дано подробное описание существующих средств правовой защиты основных прав в случае их нарушений.

### **Апелляционные жалобы по уголовным делам**

51. Следует отметить, что защита прав человека в Сан-Марино обеспечивается на основе норм уголовного права и предусматривает наказание за все виды действий, которые приводят к нарушению таких прав. В соответствии с Уголовным кодексом Сан-Марино, вступившим в силу с 1 января 1975 года (приложение 4), к уголовным преступлениям относятся, среди прочего: убийство, умышленное и непредумышленное убийство, убийство по неосмотрительности (статьи 150, 163 и 158), преднамеренное и непреднамеренное нанесение человеку телесных повреждений (статьи 155 и 164), подстрекательство и содействие в совершении самоубийства (статья 151), обращение в рабство (статья 167), незаконная торговля и контрабандные сделки в целях работорговли (статья 168), похищение (статья 169), посягательство на сексуальную свободу (статья 171), бытовое насилие (статья 179), произвольный арест и неосвобождение из-под стражи (статья 351), обращение с задержанными в нарушение действующих норм (статья 352), кража со взломом (статья 182), произвольный обыск домицилия (статья 353), разглашение тайны переписки (статья 190), клевета (статья 183), устное оскорбление (статья 184), клевета в письменной форме (статья 185), публичное осквернение религии (статья 260),

нарушение свободы отправления религиозных культов (статья 261), препятствование совершению религиозных обрядов (статья 262), посягательство на свободное осуществление избирательного права (статья 394), нарушение порядка тайного голосования (статья 395), нарушение политических прав (статья 396), матримониальное мошенничество (статья 223).

52. Положения Уголовного кодекса применяются, как в отношении граждан Сан-Марино, так и иностранцев или лиц без гражданства, которые совершили преступление на территории страны (статья 5). С точки зрения вменения вины статьей 10 Уголовного кодекса предусматривается, что лицам моложе 12 лет не может быть предъявлено обвинение в совершении преступления. В отношении несовершеннолетних в возрасте от 12 до 18 лет (совершеннолетие наступает в Сан-Марино с 18 лет) судья "налагает, в случае доказанной вменяемости, на один или два порядка менее строгое наказание". Менее строгое наказание может быть наложено судьей на лицо, которому "в момент совершения преступления еще не исполнился 21 год". Статьей 1 Закона № 86 от 11 декабря 1974 года "Принципы применения Уголовного кодекса и реформирования судопроизводства" предусматривается, что "в целях установления вменяемости лиц в возрасте от 12 до 18 лет, нанесших какой-либо вред [преднамеренное преступление], судья всегда назначает биопсихическое обследование".

53. Защита прав, о которых идет речь в Уголовном кодексе, распространяется без каких бы то ни было различий на всех лиц, которые являются объектом какого-либо правонарушения на территории государства. Любой человек, права которого были нарушены, может обратиться в уголовный суд с просьбой о возбуждении уголовного дела против нарушителя. Следует отметить, что судебные инстанции обязаны возбудить уголовное дело даже в отсутствие иска, как только к ним в официальном порядке поступит рапорт о наличии признаков уголовного преступления (*notitia criminis*), за исключением тех случаев, четко предусмотренных в законе, когда иск со стороны пострадавшего является обязательным предварительным условием. Статьей 2 Уголовного кодекса предусматривается, что "в основе уголовного иска по существу лежит публичное право, хотя в некоторых случаях необходимо, чтобы иск подала пострадавшая сторона". Уголовный иск возбуждается *ex officio* уполномоченным по правовым вопросам посредством проведения расследования с целью установления истины.

54. Уголовное судопроизводство регулируется законом и включает в себя все действия, направленные на принятие судебных решений на основе *notitia criminis*. По существу оно состоит из расследования и публичного слушания, по итогам которого обвиняемому выносятся либо обвинительный, либо оправдательный приговор. Функцией уголовного судопроизводства, т.е. полномочиями разрешать через обоснованные решения в ходе

судебного разбирательства конфликт между карательным правом государства и правом обвиняемого на свободу в соответствии с порядком ведения уголовного судопроизводства, наделены обычные судебные инстанции.

### **Средства судебной защиты и процессуальные гарантии для обвиняемых и осужденных при проведении уголовно-процессуальных действий**

55. Уголовное судопроизводство Сан-Марино предусматривает ряд процессуальных гарантий в пользу обвиняемого, которыми обеспечивается соблюдение прав человека на судебное разбирательство в соответствии с Международным пактом о гражданских и политических правах.

56. В этом отношении целесообразно напомнить, что Уголовно-процессуальный кодекс Сан-Марино вступил в силу в 1878 году (приложение 5) и поэтому является чисто следственным по своему характеру. Последующие законы, а именно: Закон № 43 от 18 октября 1963 года, Закон № 86 от 11 декабря 1974 года (приложение 6) и Закон № 9 от 2 февраля 1994 года (приложение 7), - существенным образом скорректировали этот кодекс с тем, чтобы усилить гарантии и повысить степень защищенности принципов, закрепленных в Декларации прав граждан и различных международных договорах по правам человека, участником которых является Республика Сан-Марино.

57. В последнее время предпринимались усилия, направленные на обеспечение всесторонней правовой охраны права на защиту на любой стадии судопроизводства, а также были приняты некоторые конкретные меры по обеспечению гарантий на право осужденных отбывать меру наказания в соответствии с реабилитационной функцией наказания. С учетом того, что основным предметом уголовного процесса является конфликт между субъективным правом государства карать и правом личности на свободу, главной заботой законодательных органов в Сан-Марино являлось введение гарантий и мер правовой защиты обвиняемого, личная свобода которого была ограничена в ходе судопроизводства. Совершенно очевидно, что лишение личной свободы до вынесения окончательного приговора должно являться исключительной мерой, которая применяется только в особых случаях.

58. Более того, надо отметить, что специальная парламентская комиссия рассматривает в настоящее время и скоро примет решение относительно нового Уголовно-процессуального кодекса, который является итогом длительной полемики вокруг вопроса об абсолютной необходимости полного пересмотра ныне действующей системы, с тем чтобы выработать новый уголовный процесс, в основе которого лежал бы обвинительный акт. В соответствии с этой моделью функции возбуждения дела и производства предварительного расследования возлагаются на прокурора, тогда как судья, который



более не несет ответственности за сбор доказательств, действительно становится третьей стороной между прокурором и защитником обвиняемого. Начиная со стадии дознания на судью возлагается обязанность надзора за всеми следственными действиями в целях гарантии права на защиту и правильности ведения уголовного производства.

59. После этих необходимых разъяснений представляется полезным проиллюстрировать, каким образом гарантируются права обвиняемого в действующем в Сан-Марино уголовном судопроизводстве. Расследования, проводимые уполномоченным по правовым вопросам, который осуществляет следственное производство по уголовному делу, состоят в тщательном и внимательном исследовании, начатом следственным судьей, полученных *notitia criminis*, с целью установления виновного в совершении преступления (статья 20 Уголовно-процессуального кодекса). Обвиняемый должен быть подвергнут допросу как можно раньше, но, в любом случае, не позднее чем через 24 часа после заключения под стражу (статья 125 Уголовно-процессуального кодекса). Допрос проводится в присутствии адвоката, назначаемого по его выбору, или законного представителя.

60. В отношении процессуальной гарантии права на защиту статьей 13 Закона № 86 от 11 декабря 1974 года предусматривается, "что в отношении всех действий судьи, адвокаты сторон уполномочены в ходе экспертизы:

- 1) получать официальное извещение о назначении встречи и вопросах, а также представлять замечания и дополнительные вопросы к назначенному сроку начала экспертизы;
- 2) назначать, в контексте, эксперта по своему выбору, который уполномочен оказывать содействие в проведении экспертизы и представлять устные заключения эксперту, назначаемому *ex officio*;
- 3) присутствовать во всех случаях, когда официальный эксперт проводит экспертизу в присутствии судьи, или когда он заслушивается с разъяснениями.

Адвокаты сторон имеют также право присутствовать во время собеседований и очных ставок с участием обвиняемого, участвовать в проведении экспериментов, судебном доступе, обыске людей, досмотре предметов или обыске помещений. В таких случаях судья уведомляет адвокатов о времени и месте, назначенных для проведения этих действий, любым способом и не позднее чем за 24 часа".

Статья 229 Уголовно-процессуального кодекса с поправкой, внесенной в соответствии с Законом № 9 от 2 февраля 1994 года, предусматривает объявление недействительным любого процессуального действия, осуществленного с нарушением указанных выше прав. Обвиняемый также имеет право на любой стадии судопроизводства первой инстанции добиваться изучения свидетельских показаний от его имени и любого доказательства, которое может быть использовано в его защиту либо смягчить выносимое ему наказание (статья 134).

61. После того как все улики собраны, судья, ведущий расследование, если он придет к заключению о недостаточности улик для разрешения спора на законных основаниях, передает дело фискальному прокурору (*Procuratore del Fisco*) на предмет получения его заключения. Если последний приходит к тому же заключению, судья, ведущий расследование, отдает распоряжение о прекращении производства по данному делу (статья 135). В противном случае судья, ведущий расследование, направляет судебную повестку с указанием характера и причины предъявляемого обвинения и информирует обвиняемого о его праве на положенную ему правовую помощь. Обвиняемый имеет в своем распоряжении не менее 30 суток с момента получения судебной повестки для явки в суд (статья 175).

62. На предварительной стадии судья, ведущий расследование, может предпринять необходимые превентивные меры, включая лишение свободы. Существенные поправки к положениям о превентивном задержании, установленным Уголовно-процессуальным кодексом, были внесены Законом № 9 от 2 февраля 1994 года. Статья 14 этого Закона устанавливает, что меры, связанные с лишением свободы, включают в себя превентивное задержание в виде тюремного заключения или помещения в режимное учреждение, домашнего ареста, обязательства или запрещения оставаться на территории Республики или какой-то ее части, запрещение экспатриации. Никто не может быть подвергнут принудительным мерам в отсутствие необходимых улик, которые позволяли бы считать, что обвиняемый повинен в противоправных деяниях, за которые он подвергается судебному преследованию, и что эти противоправные деяния составляют преступление, влекущее за собой наказание с применением любой из вышеуказанных мер. Распоряжения о вынесении наказания, влекущего за собой лишение свободы, отдаются судьей только в том случае, если он/она считает, что существует опасность сокрытия улик или бегства обвиняемого, либо что обвиняемый может нанести вред обществу. Применяется наказание, которое в наименьшей степени наносит ущерб обвиняемому и его семье, при условии, что оно является действенным. В любом случае эта мера должна быть пропорциональна характеру правонарушения и соответствующему наказанию или мере пресечения, которые применяются в таких случаях, с учетом возможности условного

освобождения подсудимого на поруки. Все эти элементы должны быть оценены судьей в ходе судебного разбирательства.

63. В отношении превентивного задержания статья 15 вышеупомянутого Закона предусматривает, что распоряжение о применении этой меры может быть отдано в следующих случаях:

a) если преступление, принятое к судопроизводству, влечет за собой наказание в виде заключения под стражу первой степени и если существует опасность сокрытия улик, фелонии или побега от преследования;

b) если преступление, принятое к судопроизводству, влечет за собой наказание в виде заключения под стражу, по крайней мере второй степени, и если все остальные меры, как показала практика, оказались недостаточны.

64. Обвиняемый имеет право на правовую помощь под поручительство, когда причины, послужившие основанием для задержания, перестали существовать. Статья 17 закона № 9/1994 наделяет лиц, лишенных свободы, правом апелляционного обжалования через судью по апелляциям по уголовным делам. Направлением судебных повесток, выписываемых судьей, производящим расследование, завершается стадия дознания, после чего начинается полное слушание, которое может быть публичным или гласным. Решение суда выносит не уполномоченный, который отвечал за проведение дознания, а другой уполномоченный по правовым вопросам (статья 24 Закона № 83 от 28 октября 1992 года).

65. В ходе публичного слушания свидетели заслушиваются снова, после чего обвиняемому предлагается выступить в собственную защиту (статья 178 Уголовно-процессуального кодекса). Судья, производящий следствие, не принимает участия в слушании, а обвинительный акт поддерживается фискальным прокурором (*Procuratore del Fisco*), который является гражданином Сан-Марино и поверенным в суде. Согласно статье 4 Закона № 83/1992, фискальный прокурор (*Procuratore del Fisco*) входит в состав государственных обвинителей, хотя статьей 23 того же Закона оговаривается, что в связи со вступлением в силу нового Уголовно-процессуального кодекса учреждается управление фискального прокурора (*Procuratore del Fisco*). Порядок назначения и функции этого органа в общих чертах будут пересмотрены после принятия нового Уголовно-процессуального кодекса, который, как уже отмечалось, находится в настоящее время в стадии окончательного утверждения в парламентской комиссии, назначенной Большим генеральным советом. Только после этого фискальный прокурор (*Procuratore*

*del Fisco*) реально станет действительно мировым судьей, который в соответствии с обвинительной моделью будет выступать в качестве государственного обвинителя.

66. После того, как все свидетели заслушаны, фискальный прокурор (*Procuratore del Fisco*) и защитник выступают с заключительными доводами. В конце предлагается выступить в свою защиту самому обвиняемому (статья 179 Уголовно-процессуального кодекса). После этого уполномоченный по правовым вопросам выносит приговор при закрытых дверях и затем формулирует диспозитивную часть постановления, которое оглашается на открытом заседании суда. Основания, по которым принимается решение, должны быть внесены в реестр в течение 30 дней с момента его опубликования (статья 181).

67. Осужденный имеет право оспорить приговор, обжаловав его через судью по апелляциям по уголовным делам, который обладает компетенцией выносить решение лишь по тем аспектам приговора, в отношении которых подана апелляция (статья 196). Статья 19 Уголовно-процессуального кодекса также запрещает применение высшей инстанцией более строгой санкции по делу, рассматриваемому ею по жалобе осужденного (*reformatio in peius*), устанавливая, что в тех случаях, когда апелляция подана лишь самим осужденным, судья не может налагать более строгое наказание или отменять ранее предоставленные льготы.

68. Приговоры, вынесенные судьей по апелляциям, являются окончательными, и в их отношении не предусмотрено каких-либо обычных средств правовой защиты. Лишь после окончательного приговора обвиняемый признается виновным в соответствии с последним пунктом статьи 15 Декларации прав граждан, которым предусмотрена презумпция невиновности. В этой связи в статье 195 Уголовно-процессуального кодекса указывается, что приведение приговора в исполнение приостанавливается на период подачи апелляции, в ходе ее рассмотрения и в течение судопроизводства в суде второй инстанции.

69. Если после вынесения окончательного приговора выявляются новые факты, доказывающие невиновность осужденного, последний (или его/ее наследник или близкий родственник) или фискальный прокурор (*Procuratore del Fisco*) могут обратиться с просьбой о пересмотре приговора другим судьей по апелляциям по уголовным делам, нежели тот, который оглашал решение суда первой инстанции, как это предусмотрено Законом № 20 от 24 февраля 2000 года. Получив письменное ходатайство о судебном пересмотре дела судья по апелляциям по уголовным делам с полным основанием объявляет его недопустимым в том случае, если оно выходит за рамки дел, предусмотренных законом, подано неправомочным субъектом или без соблюдения

установленных сроков и требований. В противном случае судья объявляет в соответствии с процедурой, установленной для судебных апелляций, что ходатайство может быть принято, отменяет оспариваемый приговор и выносит иное решение.

70. В случае заочного решения суда в пользу истца (вследствие неявки ответчика) судья по апелляциям по уголовным делам может с полным основанием приостановить приведение в исполнение приговора или мер пресечения и, при необходимости, утвердить соответствующую превентивную меру.

71. Осужденный может также подать письменное ходатайство о помиловании и амнистии в Большой генеральный совет (статья 113 Уголовного кодекса). Амнистия является актом помилования посредством смягчения, полного или частичного, вынесенной меры наказания или ее замены на иную, тогда как помилование - это акт, который смягчает или заменяет на иное наказание, назначенное конкретному осужденному.

72. Порядок приведения в исполнение приговоров по уголовным делам подвергся основательным изменениям с принятием Закона № 86 от 11 декабря 1974 года, который, заменив раздел XXIV Уголовно-процессуального кодекса, обеспечил реализацию принципа, сформулированного в пункте 4 статьи 15 Декларации прав граждан, где говорится, что гуманные и реабилитационные виды наказаний объявляются лишь судьями, уполномоченными на то законом, и только на основе норм неретроактивного действия.

73. В отношении мер наказания представляется уместным отметить, что правовая система Сан-Марино не предусматривает смертной казни, которая была отменена много столетий назад, пожизненного заключения или принудительного труда. Действующим Уголовным кодексом предусмотрены следующие меры наказания, изложенные в порядке убывания степени строгости:

а) содержание под стражей в виде тюремного заключения, которое предусматривает восемь степеней строгости и не может по длительности превышать 35 лет (статья 81);

б) объявление неспособным занимать государственные должности, заниматься профессиональной деятельностью или ремеслом, лишение политических прав, что предусматривает четыре степени строгости и лишает осужденного указанных прав на максимальный срок в 5 лет (статья 82);

с) задержание в виде домашнего ареста по месту проживания осужденного на условиях, определенных судьей, и с учетом рабочих и семейных потребностей осужденного или в виде тюремного заключения на период праздничных и других дней вплоть до полного истечения срока действия приговора. В этом случае предусмотрено три степени строгости и максимальный срок в 3 месяца (статья 83);

d) наложение штрафа в итальянских лирах в размере от 201 000 (103,81 евро) до максимально 3 миллионов лир (1 549,37 евро) (статья 84);

e) наложение штрафа, когда сумма, подлежащая выплате, устанавливается законом в дневном исчислении. Судья определяет в каждом конкретном случае стоимостное выражение одного дня штрафа на основе тех ежедневных денежных сбережений, которые способен сделать осужденный, ведя экономный образ жизни и выполняя свои обязанности по поддержанию своей семьи (статья 85);

f) вынесение порицания, строгого осуждения, выносимого судьей в ходе открытого слушания с учетом состояния осужденного и степени серьезности совершенного им преступления (статья 86).

74. В целях обеспечения реабилитации правонарушителей, в соответствии со статьями 5 и 6 Закона № 9 от 2 февраля 1994 года, в Уголовном кодексе предусмотрена возможность для лиц, осужденных, соответственно, на два или три года содержания под стражей, условного освобождения на поруки под наблюдением общественных служб или их содержания под домашним арестом. Судья в целях приведения в исполнение наказаний за уголовные преступления может принять решение о передаче осужденного на поруки под наблюдением общественных служб на период, соответствующий сроку вынесенного приговора, если считает, что такая мера может содействовать реабилитации правонарушителя и что не существует опасности того, что он совершит другое правонарушение (статья 5). Наркоманы и алкоголики, которые проходят или желают пройти реабилитационный курс, могут в любое время обратиться с просьбой об их передаче на поруки под наблюдением общественных служб с тем, чтобы иметь возможность продолжить или начать лечение по программе, согласованной с Советом общественного содействия (статья 5). В случае успешных результатов поручительства виновные в совершении уголовного деяния считаются отбывшими срок наказания, к которому они были приговорены, или любую иную меру пресечения. В случае невозможности применить эту меру осужденный может обратиться с просьбой отбыть вынесенную ему меру наказания в домашних условиях, в другом месте проживания или же в государственном лечебном учреждении или учреждении социальной помощи. Разрешение на домашний арест может быть дано, если осужденный не рассматривается

как социально опасная личность или если это вполне обосновано соображениями по уходу за здоровьем, учебой или потребностями по работе. Кроме того, такая мера является обязательной в отношении:

- a) беременных, женщин, кормящих грудью или имеющих детей в возрасте до трех лет, которые проживают вместе с ними;
- b) лиц, страдающих тяжелыми физическими и умственными недугами;
- c) инвалидов или полуинвалидов среди лиц старше 65 лет.

Помимо этого судья при приведении в исполнение наказаний за уголовные преступления может разрешить осужденному покинуть место содержания в тот день, когда это совершенно необходимо для удовлетворения его основных потребностей, если для этого нет других возможностей, или для выполнения трудовой деятельности по дому, совершенно необходимой, как для самого осужденного, так и для поддержания его семьи (статья 5).

75. Функциями судьи, обеспечивающего приведение в исполнение наказаний за уголовные преступления, наделен уполномоченный по правовым вопросам. Все действия, осуществляемые судьей, который обеспечивает приведение в исполнение наказаний за уголовные преступления, могут быть обжалованы на основании апелляции со стороны фискального прокурора (*Procuratore del Fisco*), осужденного или иной заинтересованной стороны. Решения по таким прошениям в судах первой инстанции принимаются судьей, обеспечивающим приведение в исполнение наказаний за уголовные преступления, а в судах второй инстанции - судьей по апелляциям по уголовным делам, на имя которого прошение подается в течение 10 дней с момента уведомления о мере наказания, вынесенной судьей, обеспечивающим приведение в исполнение наказаний за уголовные преступления. Иск не ведет к приостановке исполнения меры наказания. Право осужденного на защиту гарантировано и все судопроизводство основано на принципе, согласно которому стороны рассматриваются как равные и имеют все возможности для представления своего дела на любой стадии судопроизводства (см. текст статей 203-ter и 203-quatro Уголовно-процессуального кодекса, введенных в соответствии со статьей 21 Закона № 86 от 11 декабря 1974 года).

### Обжалование дел гражданского производства

76. Как уже указывалось в замечаниях, приведенных в разделе А, Декларация прав граждан гарантирует защиту субъективных прав. Наряду с судами по уголовным делам, обычные судебные учреждения также обладают судебной юрисдикцией по гражданским делам и потому несут ответственность за обеспечение прав частных лиц. Судебная защита прав состоит в применении норм правовой защиты для предотвращения или устранения последствий любого нарушения или ущемления таких прав и является средством осуществления материальных прав. Судья, как третья и, следовательно, беспристрастная сторона, несет ответственность за разрешение судебных споров между двумя или более сторонами в отношении тех или иных прав. Поэтому производство по гражданскому процессу возбуждается на основании обращения о защите интересов, поступившего от стороны, которая утверждает, что ее права были нарушены другой стороной.

77. Судебная защита гарантирована, как гражданам, так и иностранцам, без какой бы то ни было дискриминации. В пункте 113 главы VII книги II Правового статута Республики Сан-Марино (*Leges Statuae Reipublicae Sancti Marini*) возможность иностранцев обращаться в судебные инстанции Сан-Марино с просьбой о возбуждении уголовного дела обусловлена судебным поручительством в случае проигрыша дела в суде ("*cautio iudicatum solvi in casum succumbentiae*"). Это поручительство заключается в представлении гаранта, который обеспечил бы выполнение всех обязательств, вытекающих из судебного решения. Итальянские граждане прямо освобождены от такого обязательства на основании статьи 11 Договора о дружбе и добрососедстве, который был подписан 31 марта 1939 года между Сан-Марино и Италией и в котором указывается, что "граждане обоих государств могут апеллировать к своим правам и интересам в судебных инстанциях другого государства на тех же условиях, что и граждане самого этого государства". Кроме того, отсутствие такого поручительства не может быть установлено *ex officio* и даже Статутом предусмотрено, что в отсутствие гаранта иностранцы могут принимать присягу. Тем не менее такое поручительство утратило обязательный характер, во всяком случае, оно более не применяется, поскольку противоречит статье 15 Декларации прав граждан и договорам по правам человека, участником которых является Сан-Марино.

78. В Сан-Марино гражданский процесс основан на статутном праве (в частности, на Законе № 55 от 17 июня 1994 года, приложение 9) и на обычном праве. Такое письменное производство обусловлено принципами равенства сторон, публичного слушания дела и беспристрастности судьи, который обязан направлять ход судопроизводства, но не обладает правоспособностью выступать *ex officio*. Правомочностью определять предмет



судебного разбирательства, которая имеет обязательный характер для судьи, наделяет истца, который в своей петиции излагает или отстаивает факты, составляющие или ущемляющие его права, за исключением определения какой-либо юридической квалификации этих фактов. Тяжущимся сторонам затем предлагается представить судье свидетельства, лежащие в основе их письменных обращений в суд. В любом случае, судья по гражданским делам полномочен самостоятельно собирать свидетельские показания или дополнять показания, представленные сторонами. Установив, кто прав и, тем самым, кому был нанесен ущерб другой стороной, а также прибегнув к соответствующим законоположениям, судья либо отдает распоряжение противной стороне компенсировать ущерб, нанесенный пострадавшей стороне, и исполнить находящиеся на рассмотрении обязательства, либо, чаще, придает законную силу мерам, просьба о принятии которых поступила от сторон и которые предусмотрены законом в отношении разных правонарушений. Правовая система Сан-Марино не предусматривает содержания подозреваемого под стражей в случае невыполнения контрактных обязательств.

79. Необходимо отметить тот факт, что в Сан-Марино ни частное право, ни гражданское судопроизводство не кодифицированы. Как следствие в нем нет ни Гражданского кодекса, ни Гражданского процессуального кодекса. Система источников права, исчерпывающим образом проиллюстрированная в разделе С, основана на взаимопереплетении статутного права (*ius proprium*), т.е. средневековых статутов и всех последующих реформ, осуществленных Большим генеральным советом (законов), и общего права (*ius commune*), т.е. римского канонического права, в том виде, как оно было выработано в ходе столетий, и применяемого лишь в тех случаях, когда особый объект рассмотрения не регламентирован законом. Это уточнение имеет определяющий смысл, поскольку как частное право, так и гражданско-процессуальное право не в полном объеме регламентированы законом (в виде парламентских актов). Поэтому многие учреждения действуют на основании общего права (*ius commune*).

80. Сторона, утверждающая, что ее правам был нанесен ущерб, может возбудить гражданский процесс против стороны, которая его нанесла, с тем чтобы получить причитающуюся компенсацию. В таких случаях гражданская процессуальная защита граничит с уголовной. Любое деяние, направленное против жизни, физической неприкосновенности, чести, репутации, личной свободы, тайны переписки и т.д., помимо того, что это составляет преступление уже само по себе, дает также основание пострадавшей стороне или ее наследникам претендовать и получить компенсацию со стороны обидчика за нанесенный моральный или материальный ущерб в порядке восстановления пострадавшей стороны или ее наследников в прежнем положении. В этой связи статья 1 Уголовного кодекса гласит: "Любое преступление определяет

соответствующую линию поведения: возбуждение гражданского дела возможно также в случае нанесения физического или морального ущерба истцу. Такое гражданское дело может быть возбуждено любым лицом, заинтересованным в получении компенсации за причиненный ущерб".

81. Семейное право Сан-Марино предусматривает также возможность возбуждения гражданского иска в отношении защиты прав супругов и детей. Законом № 49 от 26 апреля 1986 года (приложение 10) гарантирует супругам полное равноправие (статья 1) и устанавливает, что определяющее значение при оформлении бракосочетания имеет взаимное согласие и что при его отсутствии статьей 132 супругам предоставляется право возбуждения гражданского судопроизводства в целях получения подтверждения о недействительности брака. В случае раздельного проживания супругов по решению суда или последующего развода тот из них, кто находится в экономически менее обеспеченном положении, имеет право на получение поддержки со стороны другого супруга (статьи 117 и 128). Законом предусмотрена защита прав детей на поддержку, воспитание и образование также после расторжения брака (статьи 113 и 129). Судья определяет размер выплат в пользу ребенка со стороны родителя, которому не дано право опеки ребенка, а также размер выплат в пользу экономически менее состоятельного из супругов и определяет все возможные меры для выполнения данных обязательств (статьи 120 и 130). Даже после решения о раздельном проживании или разводе заинтересованная сторона всегда может обратиться к судье с просьбой о реализации ее прав на материальную поддержку (статьи 122 и 131).

82. Закон № 23 от 11 марта 1981 года (приложение 11) обеспечивает права профессиональных союзов посредством ряда положений, которыми защищается деятельность профсоюзов. В этой связи статьей 10 устанавливается, что если работодатель своими действиями препятствует или ограничивает деятельность профессиональных союзов, то по просьбе заинтересованных законно признанных профсоюзов уполномоченный по правовым вопросам в своем качестве мирового судьи по трудовому законодательству, вызвав стороны судебной повесткой и собрав определенную информацию общего характера, обоснованным и подлежащим незамедлительному исполнению постановлением отдает нанимателю распоряжение в течение пяти дней прекратить такую незаконную деятельность и устранить ее соответствующие последствия. Это постановление может быть обжаловано в течение 15 дней после уведомления о нем сторон через судью по апелляциям по гражданским делам в его качестве мирового судьи по апелляциям в сфере трудового законодательства (статья 20 Закона № 83 от 28 октября 1992 года), решение которого является окончательным. Апелляция не приостанавливает действия и приведения в исполнение постановления мирового судьи по трудовому законодательству.

83. Следует подчеркнуть, что вышеприведенные примеры не дают исчерпывающего описания всех случаев возбуждения гражданских исков по защите прав человека.

84. Уполномоченный по правовым вопросам является судебным органом первой инстанции по гражданским делам. Однако рассмотрение исков, касающихся движимого имущества, стоимость которого не превышает 50 млн. лир (25 822, 84 евро), входит в компетенцию третейского судьи. Решения третейского судьи могут быть обжалованы через уполномоченного по правовым вопросам, а решения уполномоченного по правовым вопросам в суде первой инстанции - через судью по апелляциям по гражданским делам.

85. Правовая система Сан-Марино предусматривает, что для того, чтобы решения суда по гражданским делам являлись окончательными, они должны удовлетворять требованиям так называемого принципа двух совпадающих решений (*doppia conforme*). Это означает, что в случае обжалования решения суда первой инстанции необходимы два совпадающих решения по данному делу, чтобы оно считалось решенным (*res judicata*). В соответствии с этим принципом, если решение суда второй инстанции совпадает с решением суда первой инстанции, дальнейшее обжалование не допускается, и вопрос считается решенным в судебном порядке (*res judicata*). Напротив, если решение суда второй инстанции отличается от решения суда первой инстанции, а другая сторона не согласна с решением, может потребоваться принятие решения судом третьей инстанции - Советом двенадцати (статья 5 Закона № 83 от 28 октября 1992 года), который, заслушав консультативное заключение эксперта по правовым вопросам, назначаемого из числа юристов, обладающих признанной компетенцией, подтверждает либо решение суда первой инстанции, либо решение, вынесенное в порядке апелляции. Решение, которое получило подтверждение со стороны Совета двенадцати, независимо от того, идет ли речь о решении суда первой инстанции или о решении, вынесенном в порядке апелляции, является решением вопроса в судебном порядке (*res judicata*). На практике решение Совета двенадцати можно рассматривать, скорее, как голосование, нежели собственно судебное решение, и на его основании исполняется одно из двух указанных судебных решений.

86. Возможными правовыми средствами защиты в отношении окончательных судебных решений являются признание иска недействительным (*querela nullitatis*) и восстановление в целостности (*restitutio in integrum*), что входит в компетенцию Большого генерального совета, который при вынесении решения обращается к услугам эксперта, назначаемого из числа юристов, обладающих признанной компетенцией. Признание иска недействительным (*querela nullitatis*) применяется в отношении судебных решений, в которых проявляются изъятия права, несмотря на то, что полное слушание состоялось в

соответствии с установленным законодательством. Как следствие пересмотру подлежит лишь судебное решение. Напротив, восстановление в целости (*restitutio in integrum*) применяется не в отношении судебного решения, а всего судопроизводства, ввиду того, что в нем проявились изъяны по самому существу всей стадии слушаний. Поэтому судебный процесс следует начать заново.

87. Законом № 81 от 14 июня 1995 года (приложение 12), посредством применения положений статьи 5 Закона № 83 от 28 октября 1992 года, была изменена процедура, касающаяся этих экстраординарных мер правовой защиты. Статьей 9, в частности, устанавливается, что в отношении признания иска недействительным (*querela nullitatis*) и восстановления в целости (*restitutio in integrum*) вынесение соответствующего решения возлагается на эксперта, которого назначает Большой генеральный совет большинством в две трети голосов на начальной стадии своей работы на весь период своих полномочий. Статья 7 устанавливает, что Большой генеральный совет без голосования принимает к сведению и утверждает решение, основываясь на консультативном заключении юриста. Цель этой процедуры - предотвратить политическое голосование в Большом генеральном совете и тем самым подтвердить правовой характер его решения. Парламент, принимая к сведению консультативное заключение юриста, фактически не выражает какой-либо политической воли, а, скорее, придает этому консультативному заключению силу приговора.

### **Обжалование решений по вопросам административного права**

88. Как было показано в разделе А, защита законных интересов частных лиц против незаконных действий со стороны органов государственного управления входит в компетенцию административных трибуналов. В разделе А также описана сфера охвата этой защиты. На практике любой человек, который считает, что его интересы были ущемлены тем или иным административным распоряжением, может обжаловать его через компетентный орган с целью признания такого распоряжения недействительным. Это имеет место в тех случаях, когда органы государственного управления нарушают законы, регламентирующие их деятельность, и тем самым ущемляют интересы лиц, затронутых таким распоряжением. Фактически правовая система защищает права частных лиц с тем, чтобы органы государственного управления осуществляли в полном соответствии с законом те свои полномочия, которые затрагивают законные интересы, считающиеся адекватными самой системой. В таких случаях прямым объектом защиты является не соответствующая субъективная позиция, на которую оказывает влияние административное распоряжение, а фактически заинтересованность частного лица в том, чтобы полномочия органов государственного управления осуществлялись в соответствии

с установленными правовой системой нормами, регламентирующими административные распоряжения.

89. Уместность административного права в контексте защиты прав человека проявляется в том, что отмена незаконного административного распоряжения по обычному решению судьи административного судопроизводства, наряду с устранением в ретроактивном порядке последствий любых распоряжений, ущемляющих права граждан, часто является и предварительным условием для того, чтобы частное лицо могло возбудить гражданский иск в обычном суде для получения компенсации за нанесенный ущерб. Компетенция обычного судьи заслушивать и устанавливать характер воздействия незаконного административного распоряжения, ущемляющего права частных лиц, обусловлена объявлением этого административного распоряжения незаконным, что уже само по себе составляет факт, способный наносить ущерб, по которому решение выносится простым судьей.

90. Пункт 3 статьи 15 Закона № 68 от 28 июня 1989 года прямо предусматривает распределение компетенции применительно к трудовым отношениям в государственном секторе и гласит: "В судопроизводстве по вопросам трудовых отношений в государственном секторе [судья административного судопроизводства], в случае принятия письменного обращения к производству, присуждает органу государственного управления выплатить служащему причитающиеся ему суммы без ущерба для компетенции обычного судьи принимать решения относительно возможной компенсации за причиненный ущерб". Действительно, административное распоряжение может ущемлять принцип равенства граждан, вести к дискриминации и ограничивать или препятствовать осуществлению их прав и основных свобод. Поэтому частное лицо, которому нанесен ущерб незаконным распоряжением органа государственного управления, имеет право возбудить судебный иск с целью добиться отмены такого незаконного распоряжения. Судебные постановления, принимаемые судьей административного судопроизводства в суде первой инстанции, могут быть обжалованы через судью по апелляциям по административному судопроизводству, поскольку принцип двух совпадающих решений (*doppia conforme*) применим и к административному судопроизводству (см. пункт 85 выше).

#### **Системы компенсации и реабилитации лиц, пострадавших от нарушения прав человека**

91. Статьей 15 Закона № 83 от 28 октября 1992 года в судебную систему Сан-Марино введена гражданская ответственность мировых судей, которой предусматривается установленная законом мера наказания за преднамеренные или непреднамеренные

действия судей при исполнении ими своих судейских обязанностей, ущемляющих права частных лиц. В соответствии с этой статьей, "каждый человек, которому нанесен ущерб вследствие судебной меры, назначенной обычным или мировым судьей по административному судопроизводству, преднамеренно, по грубой халатности или из-за неотправления правосудия, может возбудить иск против государства с целью получения компенсации за материальный и моральный ущерб вследствие несправедливого лишения личной свободы". При исполнении своих судейских полномочий мировой судья не может быть привлечен к ответственности ни за толкование положений закона, ни за рассмотрение фактов и свидетельских показаний.

92. Факт неотправления правосудия имеет место тогда, когда мировой судья не исполняет возложенные на него обязанности или же исполняет их с задержкой и по истечении срока, установленного законом для выполнения этих обязанностей, и когда одна из сторон подает иск с целью добиться вынесения судьей решения, а судебное производство так и не начато спустя 60 дней с момента занесения иска в реестр. В любом случае в отсутствие каких-либо установленных законом предельных сроков должно пройти 90 дней с момента занесения иска в реестр, чтобы судебное решение было принято.

93. Грубая халатность имеет место в случае:

- a) грубого нарушения закона вследствие непростительной небрежности;
- b) утверждения, вследствие непростительной небрежности, факта, существование которого неоспоримо исключено из протоколов судебного производства;
- c) отрицания, вследствие непростительной небрежности, бесспорного факта, существование которого неоспоримо очевидно из протоколов судебного производства;
- d) принятия какой-либо меры, влияющей на личную свободу вне ситуаций, предусмотренных законом, или без какой-либо причины.

94. Ходатайство о компенсации направляется уполномоченным представителям правительства (представляющим государство) в течение года с момента вынесения окончательного судебного решения, относящегося к судопроизводству, в котором установлен факт ущемления прав. Первоначальный запрос регистрируется в реестре гражданских дел суда. В течение года после выплаты компенсации государство предлагает мировому судье, ответственному за данную меру или нарушение, повлекшее за собой ущерб, покрыть выплаченную сумму. Мировой судья, назначивший меру, в отношении которой был возбужден судебный иск, может вмешаться в дело на любой

стадии судопроизводства. Решение, оглашаемое в конце судебного разбирательства, по которому государство выступает в качестве ответчика, не влияет на судопроизводство, которое возбуждено государством против судьи, если только этот судья не вмешался в дело по собственной воле.

95. С момента вступления в свои полномочия Большой генеральный совет назначает внешнего мирового судью для проведения всех предварительных расследований и вынесения окончательных решений по всем судебным делам в отношении ответственности, в которых применяется обычная процедура. Приговор, вынесенный судьей, принимающим решение, может быть обжалован через Апелляционный суд, т.е. внешнего мирового судью, назначаемого Большим генеральным советом с момента вступления в свои полномочия в соответствии с положениями статей 6 и 8, который действует согласно обычной процедуре судопроизводства, предусмотренной для обжалования по гражданским делам. Решение передается в Большой генеральный совет, который принимает его к сведению.

96. Подобный порядок является своего рода "механизмом саморегулирующегося баланса" между необходимостью побудить судью к осознанию своей ответственности, включая материальную, возможности быть привлеченным к ответственности за любой ущерб, причиненный частному лицу, вследствие своих виновных действий, по халатности или умышленно, и необходимостью не допустить искажения судебного производства из-за оборонительной позиции судьи.

97. Итак, цели такого порядка заключаются в следующем: гарантировать, с одной стороны, компенсацию за ущерб, необоснованно нанесенный частному лицу незаконными действиями мирового судьи (посредством возбуждения судопроизводства, по которому государство выступает в качестве ответчика), и, с другой - не поставить под угрозу delicate функции судьи, гарантированные принципом автономии и независимости его действий, необоснованными требованиями компенсации.

98. Вышеуказанные принципы, определяющие смысл гражданской ответственности мировых судей, могут быть резюмированы в виде пяти основных положений:

а) применимость этих принципов как к обычному, так и административному судопроизводству;

б) невозможность прямого привлечения мирового судьи в качестве ответчика по иску пострадавшей стороны, которой, напротив, предлагается возбудить дело, ответчиком по которому выступает государство, после того как были исчерпаны все правовые

средства защиты в судопроизводстве, по которому была вынесена мера, повлекшая за собой ущерб;

с) определение и строгое применение норм "грубой халатности": в соответствии с законом, грубая халатность состоит, во-первых, в неприменении действующего закона или применении отмененной или аннулированной нормы, а также в вынесении мер, не предусмотренных законом, с учетом того, что степень серьезности нарушения соразмерна степени серьезности его последствий. Действие закона также распространяется на искажение фактов по непростительной халатности и вследствие принятия мер, затрагивающих личную свободу, вне предусмотренных законом случаев или без какой бы то ни было причины;

d) отсутствие оснований для привлечения к ответственности судьи в связи с деятельностью, относящейся к принятию судебский решений. Действительно, с целью гарантировать объективное выполнение судебных функций, мировой судья не может быть привлечен к ответственности за толкование положений закона и деятельность по установлению фактов или получению свидетельских показаний. Виды деятельности судей, исключаемые из оснований для привлечения к судебной ответственности, относятся к той стадии, когда судья формулирует свое решение, как это и непосредственно гарантировано Декларацией прав граждан;

e) учреждение судебных органов, отличающихся от обычных и назначаемых Большим генеральным советом на весь срок действия законодательного органа с целью обеспечить беспристрастность судебных решений и развеять какие-либо подозрения в том, что судебские решения продиктованы корпоративными пристрастиями.

99. Со вступлением в Европейский Совет Республика Сан-Марино стала также участником Европейской конвенции по правам человека. Как следствие соблюдение прав человека властями Сан-Марино гарантировано также возможностью, предоставляемой любой пострадавшей стороне, передавать свое дело в Европейский суд по правам человека.

### **С. Система правовых источников**

#### **Защита прав человека в Декларации прав граждан**

100. Права, провозглашенные в разных международных договорах по правам человека, гарантированы в Сан-Марино Законом № 59 от 8 июля 1974 года под названием "Декларация прав граждан и основополагающих принципов конституционного строя



Сан-Марино". Конституционный характер этих принципов и особая процедура, предусмотренная для их пересмотра, делают Декларацию основным правовым источником. Пункт 1 статьи 6 устанавливает, что "положения, содержащиеся в настоящей Декларации, могут быть пересмотрены Большим генеральным советом лишь двумя третями голосов его членов".

101. В частности, Декларация прав граждан признает и гарантирует следующие права:

Статья 4 - Все равны перед законом независимо от личного, экономического, социального, политического или религиозного статуса. Все граждане имеют доступ к государственным учреждениям и выборным постам в соответствии с нормами, установленными законом.

Статья 5 - Права человека нерушимы.

Статья 6 - Все гражданские и политические свободы, включая личную свободу, свободу выбора местожительства, поселения и экспатриации, собраний и ассоциации с другими, свободу мысли, совести и отправления религиозных культов, тайны всех форм коммуникации, свободу занятия искусством, наукой и преподаванием и свободу образования.

Статья 7 - Право голоса и право быть избранным посредством всеобщего, прямого и тайного голосования.

Статья 8 - Право на образование демократическим путем политических партий и профессиональных союзов.

Статья 12 - Охрана семьи на основе нравственного и юридического равенства супругов.

Статья 15 - Судебная защита субъективных прав и законных интересов. Право на защиту на любой стадии судебного производства. Вынесение гуманных и реабилитационных приговоров осуществляется лишь судьями, уполномоченными законом осуществлять судебные функции, и в соответствии с законами, не имеющими обратной силы. Презумпция невиновности подозреваемого до тех пор, пока не доказана его вина.

## **Правовые источники Сан-Марино**

102. В целях лучшего понимания положений настоящей конституционной хартии в иерархии законов представляется полезным рассмотреть источники правовой системы Сан-Марино. Отличительной особенностью правовой системы Сан-Марино является отсутствие кодификации частного права, что служит сохранению, исключительно в отношении гражданского права, торгового права и гражданского процессуального кодекса, системы источников общего права, характерных для европейских систем до кодификации, проведенной Францией в 1804 году.

103. Напротив, в соответствии с принципами законности, Республика имеет Уголовный кодекс и Уголовно-процессуальный кодекс. Поэтому в соответствии с судебной системой Сан-Марино нормы уголовного права могут вводиться только на основе положений статутного права. В этом отношении статья 1 Уголовного кодекса во исполнение положений статьи 15 Декларации прав граждан предусматривает, что "никто не может быть осужден за действие, в котором, согласно закону, нет состава преступления, как не может быть наложено и никакое иное наказание, помимо прямо предусматриваемого в соответствующих случаях. Ни к кому не могут быть применены никакие иные меры пресечения, кроме тех, которые прямо предусмотрены законом, и лишь в конкретно оговоренных случаях". Действия по аналогии прямо запрещены статьей 2, которая предусматривает, что "в выполнении своих полномочий судья не должен заходить дальше толкования закона применительно к рассматриваемому случаю, равно как он не может издавать и решений общего характера. Его решения не являются обязательными для других дел".

104. Опять-таки в отношении соблюдения принципа законности статья 3 предусматривает принцип, согласно которому уголовное законодательство не имеет обратной силы. Принцип законности, бесспорно, является основополагающим достижением цивилизованных наций в том смысле, что он охраняет гражданские свободы от возможных злоупотреблений со стороны государственных властей. Прежде всего он предполагает требование соблюдать законность, что, в силу господства закона, представляет собой решающую гарантию. В силу этого принципа лишь Большой генеральный совет как орган, олицетворяющий суверенитет народа, может определять, какие действия составляют уголовно наказуемые деяния с учетом охвата уголовным процессом основных прав и свобод граждан. Принцип неретроактивного действия запрещает применение уголовного законодательства к действиям, совершенным до его вступления в силу, во избежание наложения более строгих наказаний, чем те, которые применялись на момент совершения уголовного преступления. Наконец, принцип законности, предусматривающий, что уголовные преступления должны быть четко

охвачены законодательством, запрещает применение закона к похожим фактам, которые, в буквальном смысле слова, им не охватываются.

105. Аналогичным образом любое административное действие, допускающее ограничение прав и основных свобод граждан, должно быть закреплено законодательно, иными словами, облечено в форму парламентского акта. В этом отношении статья 6 Декларации прав граждан устанавливает, что органы государственного управления должны следить за тем, чтобы их деятельность отвечала критериям законности, беспристрастности и действенности.

106. В дополнение к изложенному выше во вступительной части, где разъясняется, что в последующем анализе лишь делаются ссылки на частное право, важно подчеркнуть, что источники права изложены в разделах XIII и XXXI книги I Правового статута Республики Сан-Марино, относящегося к семнадцатому веку и устанавливающему следующую четкую иерархию источников: статуты, статутное право, обычное право и общее право (*ius commune*). Поэтому в правовой системе Сан-Марино статуты, законы, принятые Большим генеральным советом, обычное право и общее право, причем последнее является подчиненным и дополнительным источником, составляют систему, регламентируемую Законом № 59 от 8 июля 1974 года, который представляет собой "Декларацию прав граждан и основополагающих принципов конституционного строя Сан-Марино".

107. Общее право (*ius commune*), как подчиненный источник, применимо лишь в отсутствие статутного или обычного права, регламентируя особый предмет. В этой связи следует подчеркнуть, что действующее в Сан-Марино общее право (*ius commune*) это "не римское право времен императора Юстиниана", а, скорее, право, которое получило развитие в большинстве цивилизованных стран Европы, и в частности в Италии, на основе римского и канонического права, обычаев и практики и на которое ссылаются в своих работах большинство юристов, а также решения хорошо известных Трибуналов. ...обычное торговое право составляет часть общего обычного права" (judgement by Professor Scialoja, Judge of Civil Appeal, 12 August 1924, *Giur. Samm.*, 1924, p.18).

108. Отношения между общим правом (*ius commune*) (римско-каноническое право) и статутным правом (*ius proprium*) четко разъяснены и обобщены в *прецедентном праве*, согласно которому: "Следует помнить, что общее право (*ius commune*) - это древнее *lex omnium generalis* - система, которая развивалась в течение веков прецедентным правом на основе римского права, существовавшего при императоре Юстиниане, канонического права, а также обычаев и практики, тогда как новое право (*ius novum*), представленное статутным правом и последующим развитием местного права, вовсе не является полной кодификацией частного, гражданского, торгового и гражданско-процессуального права.

Поэтому выражение "субсидиарное право" не следует истолковывать неверно, как то, что общее право (*jus commune*) якобы может применяться лишь при исключительных обстоятельствах, когда есть пробелы в статутах или местном праве, как если бы все они составляли общее законодательство Республики Сан-Марино. Фактически, общее право (*ius commune*) является правилом, тогда как местное право - исключением, как это видно из количественного соотношения между соответствующими нормами и, что самое главное, из интегрирующего, модифицирующего и особого новаторского характера местного законодательства по сравнению с общим характером юридических институтов, наглядно продемонстрированным общим правом (*jus commune*) и всегда высоко ценившимся законодателем в Сан-Марино" (judgement by Professor Guido Astuti, Judge of Civil Appeal, 30 July 1963, *Giur. Summ.*, 1965, file 1, p. 26 s.).

109. Между статутным правом (*jus proprium*) и общим правом (*jus commune*) стоят принципы, выработанные в течение времени обычным правом (*laudabiles consuetudines*). Постепенно эти принципы прецедентного права дополнили правовую систему Сан-Марино посредством адаптации законодательства к меняющимся социально-экономическим условиям и гарантирования основополагающих прав, провозглашенных Декларацией прав граждан.

110. Как уже отмечалось, все эти источники вместе взятые сформировали систему, предусмотренную Законом № 59 от 8 июля 1974 года, принципы которого "должны уважаться судьями... при толковании и обеспечении исполнения законов" (статья 16). Как видно из сказанного, Декларация прав граждан и основополагающих принципов конституционного строя Сан-Марино (Закон № 59 от 8 июля 1974 года) является Конституцией Сан-Марино, которая утвердила общие принципы свободы, равенства и демократии, уже и ранее присущие этой системе. Предусматривая, что судьи должны давать толкование и обеспечивать исполнение законов в соответствии с ее принципами (пункт 2 статьи 16), Декларация запрещает применение неконституционных норм.

111. Как следствие, статутное право составляет особое право строгого толкования, где общее право (*ius commune*) применяется тогда, когда данный предмет не регламентирован четко позитивным правом. Поэтому статутное право и обычное право являются основным и всегда превалирующим источником, который может полностью или частично повторять положения общего права (*ius commune*). Такое отношение между первичными и вторичными источниками права не может не оказывать влияния на толкование и ведет к исключению использования аналогии также в области частного права. Поскольку нормы позитивного права носят особый и ущемляющий, в отличие от общего права, характер, толкователь нормы не может преступать разумные границы... при их применении к случаю, не предусмотренному законом.

## Процедура проверки конституционной законности

112. Несмотря на императивную обязанность судей исходить из принципов, закрепленных в Декларации прав граждан, конституционный законодатель предусмотрел также процедуру проверки конституционной законности, установив, что "во всех случаях, когда возникает сомнение относительно законности нормы или когда она является противоречивой, судья может обращаться в Большой генеральный совет с просьбой высказать мнение по данному вопросу после того, как он заслушает мнение экспертов" (пункт 2 статьи 16). Во исполнение этого положения Законом № 4 от 19 января 1989 года (приложение 14) регламентирована процедура проверки конституционной законности обычных норм.

113. Статья 2 Закона № 4 от 19 января 1989 года гласит: "В ходе судебного разбирательства в обычном суде или административном трибунале любая из сторон, фискальный прокурор (*Procuratore del Fisco*) или сам судья могут в письменной форме обращаться с просьбой о проверке законности той или иной нормы с точки зрения принципов, сформулированных в Законе № 59 от 8 июля 1974 года. В таком обращении должны быть четко указаны:

а) законы или положения, имеющие силу закона, являющиеся противоречивыми или законность которых подвергается сомнению;

б) положения и принципы Закона № 59, в отношении которых, как утверждается, имеет место нарушение".

114. Статья 3 предусматривает, что "судья официально отклоняет обращения, поступившие от сторон или фискального прокурора (*Procuratore del Fisco*), которые, со всей очевидностью, являются необоснованными или просто рассчитаны на затягивание процесса", поручая судье, на рассмотрении которого находится дело, в отношении которого поступил запрос относительно его законности, дать оценку оснований для принятия такой просьбы к рассмотрению. Поэтому просьба о проведении проверки законности обычного постановления по конкретному делу с точки зрения принципов, установленных Законом № 59 от 8 июля 1974 года, обуславливает побочное и автономное разбирательство, состоящее из двух частей:

а) во-первых и в обязательном порядке, самим судьей (*Judex a quo*) с целью установления оснований для принятия просьбы к рассмотрению, а также, чтобы убедиться в том, что она не является однозначно безосновательной как с формальной точки зрения, так и по существу;

б) соответственно, если ходатайство может быть принято к рассмотрению, Большой генеральный совет принимает решение по данному вопросу после заслушивания консультативного мнения юриста, назначенного Советом, согласно статье 4 Закона № 4/1989, на весь срок своих полномочий.

115. Статья 8 гласит, что норма, объявленная Большим генеральным советом противозаконной, считается недействительной со дня объявления ее противозаконности".

### **Отступления от Декларации прав граждан**

116. Единственное отступление, предусматриваемое Декларацией прав граждан, сформулировано в статье 6, которая гласит:

"Каждый человек обладает гражданскими и политическими свободами. В частности, каждый человек имеет право на личную свободу, свободу выбора местожительства, свободу поселения, право экспатриации, свободу собраний и ассоциации с другими, свободу мысли, совести и отправления религиозных культов. Тайна всех видов коммуникации охраняется законом.

Не могут налагаться какие бы то ни было ограничения на осуществление этих прав, помимо тех, которые предусмотрены законом и необходимы для охраны общественного порядка и общего благосостояния".

117. Ниже приводятся законодательные положения, которые ограничивают упомянутые выше права ввиду таких серьезных оснований, как поддержание общественного порядка и интересов.

### **Право на личную свободу**

118. Этим правом обеспечивается защита граждан от незаконных действий со стороны государственных органов в отношении личных свобод. В правовой системе Сан-Марино ограничения личной свободы носят характер превентивных мер, предполагающих лишение свободы, упоминаемое в статьях 53 и 54 Уголовно-процессуального кодекса, в

том виде, как это сформулировано в тексте, который был заменен статьями 14 и 15 Закона № 9 от 2 февраля 1994 года.

119. Эти положения, описанные в разделе В, ограничивают охват применения подобных мер, не допуская, с одной стороны, их применения как своего рода "очевидной" санкции, а с другой - обеспечивая баланс между правом подсудимого на свободу и обществом, которое нуждается в охране своих интересов. Предварительными условиями при этом являются законность и императивная необходимость в данных мерах в конкретных обстоятельствах. В любом случае, такие меры должны быть пропорциональны правонарушению или мере наказания, которая применяется в таких случаях, и основаны на адекватных доказательствах. Законом также предусмотрены меры, являющиеся альтернативой предварительному заключению. Условно-досрочное освобождение, во всяком случае, является исключительной мерой, поскольку применение таких мер было предусмотрено законодателем в целях защиты прав подсудимого.

120. Все меры, ограничивающие свободу личности, должны быть мотивированными и, как уже было разъяснено, могут быть обжалованы через судью по апелляциям по уголовным делам. Соображения поддержания общественного порядка и интересов, которые, в исключительных обстоятельствах, могут предполагать ограничение личной свободы, включают арест и содержание под стражей судебной полицией. В этом отношении Закон № 20 от 24 февраля 2000 года признал применительно к предварительному заключению возможность такого задержания в момент совершения кем-либо преступления, наказуемого тюремным заключением, при соблюдении всех прав личности. Это становится обязательным требованием в случае совершения правонарушения, за которое предусматривается тюремное заключение, по крайней мере, третьей степени.

121. Помимо этих случаев, полиция может останавливать и задерживать лиц, подозреваемых в совершении преступлений, за которые предусматривается наказание в виде тюремного заключения во всех случаях, когда существуют следственные мотивы, соображения безопасности или вероятность побега. Полиция составляет рапорт и уведомляет заинтересованную сторону и ее адвоката. Рапорты о задержании и аресте направляются уполномоченному по правовым вопросам в течение 48 часов. В течение последующих 96 часов уполномоченный по правовым вопросам либо отдает распоряжение об освобождении задержанного, либо принимает решение о применении по отношению к нему мер пресечения, предусмотренных Уголовно-процессуальным кодексом. Невыполнение вышеуказанных мер имеет своим следствием признание их недействительными.

122. В отношении обязанности сотрудничать с судебными властями законом предусматривается возможность принудительного сопровождения полицией свидетелей по распоряжению судебных властей. В отношении гражданских дел подпункт 3.1 статьи 2 Закона № 55 от 17 июня 1994 года гласит: "В случае неявки свидетеля в суд для проведения допроса судья назначает *ex officio* проведение другого слушания дела в течение двух последующих месяцев; в случае повторной неявки свидетеля в суд без какой-либо веской причины судья - без ущерба для применения мер наказания, предусмотренных законом, - может отдать распоряжение, по просьбе одной из сторон, о принудительном препровождении свидетеля полицией в судебную инстанцию". Статьей 380 Уголовного кодекса предусмотрено наказание свидетелей, которые отказываются явиться в суд для принятия присяги или которые обманным путем добиваются освобождения от дачи показаний под присягой.

### **Право на свободу выбора местожительства**

123. Правом на свободу выбора местожительства обеспечивается защита особых интересов личности в предотвращении любого вторжения в ее частное жилище. В этих целях следует отметить, что определение местожительства не совпадает с тем, на которое делаются ссылки при ведении гражданского судопроизводства в Сан-Марино и в соответствии с которым под местожительством понимается место, избранное частным лицом в качестве центра (домилия) своих личных интересов и характеризуемое двумя элементами: а) регулярным пребыванием в данном месте; и б) намерением (*animus*) частного лица определить и сохранять свой домилий в этом месте. Фактически конституционная защита охватывает не только место жительства в том виде, как это определено выше, но и любое частное жилище, даже временное, в котором частное лицо осуществляет свою жизнедеятельность.

124. Исключения из этого права допускаются нормами, регламентирующими порядок проведения досмотров, таких, как обыск и наложение ареста. В этих целях статьей 74 Уголовно-процессуального кодекса предусматривается, что любой обыск в доме обвиняемого или любого другого лица может проводиться лишь по распоряжению судьи, ведущего расследование. В ордере на обыск указываются все меры предосторожности, которые должны быть предприняты и ответственность за соблюдение которых возлагается на начальника полиции. Конфискация вещественных доказательств (*corpus delicti*) осуществляется лишь с санкции судьи, проводящего расследование. Статьей 18 Закона № 9 от 2 февраля 1994 года предусмотрено, что "при необходимости и в случае чрезвычайных обстоятельств силы полиции могут конфисковать вещественные доказательства (*corpus delicti*) и любые другие объекты, имеющие отношение к данному событию, и представляют официальный рапорт уполномоченному по правовым вопросам



в течение 48 часов, который, если того потребуют обстоятельства, утверждает эту меру в течение последующих 96 часов. В случае отсутствия такого утверждения, действие данной меры считается истекшим". Все принудительные меры, затрагивающие собственность частных лиц и связанные с наложением ареста или его подтверждением, могут быть обжалованы обвиняемым через судью по апелляциям по уголовным делам (статья 17 Закона № 9/94).

### **Право на свободу поселения и экспатриации**

125. Это основное право охватывает три основные свободы:

- a) право перемещения по всей территории своей страны;
- b) право устраивать свой домик в любом месте на территории своей страны;
- c) право на экспатриацию, временно или постоянно, и возвращение на территорию своей страны.

126. Ограничения этого права предусматриваются, прежде всего, в законах, правилах и распоряжениях, касающихся регулирования дорожного движения и запрещающих остановку, стоянку, транзит или въезд в определенные зоны. Аналогичным образом в интересах общественной безопасности, в соответствии с правилами выдачи водительских удостоверений, управлять транспортными средствами разрешено лишь лицам, сдавшим соответствующий экзамен (Закон № 106 от 20 сентября 1985 года).

127. Исключения из права на свободу поселения предусмотрены в положениях, которые касаются иностранцев. Малые размеры государства, отсутствие контроля на государственной границе, а также необходимость защиты народа Сан-Марино всегда побуждали законодателя ограничивать возможность иностранцев оставаться на территории Республики.

128. Законом № 23 от 4 августа 1927 года с поправками, внесенными Законом № 22 от 24 февраля 2000 года, предусматривается, что любой иностранец может свободно въезжать и передвигаться по территории страны. Тем не менее для тех, кто желает остаться жить в Республике, необходимо разрешение на проживание на ее территории. Владельцы гостиниц, собственники домов и лица, сдающие жилье внаем иностранцам даже на одну ночь, обязаны ставить об этом в известность жандармерию. Законом № 95 от 4 сентября 1997 года и принятыми в последующем правилами по его применению были внесены поправки в прежний порядок предоставления иностранцам разрешений на

пребывание на территории страны и постоянное жительство. Разрешения на пребывание на территории страны выдаются с учетом конкретных обстоятельств, которые варьируются от деловых или профессиональных отношений до прохождения обучения, лечения или потребности в помощи, семейных обстоятельств, туризма и религиозных соображений. Разрешения на постоянное жительство выдаются жандармерией иностранцам, которые получили обычное или специальное разрешение на пребывание сроком не менее пяти лет, при условии, что в проживании не было перерыва и что податель заявления не привлечен к судебной ответственности в связи совершением какого-либо тяжкого уголовного преступления, не осуждался за такие преступления, а также при условии отсутствия каких-либо серьезных соображений общественной безопасности, которые могли бы этому воспрепятствовать.

129. В отношении супруга(и) гражданина Сан-Марино и проживающих с ними совершеннолетних детей указанный выше пятилетний срок сокращается до трех лет. Детям, не достигшим совершеннолетнего возраста, рожденным за пределами Сан-Марино, разрешение на постоянное жительство выдается жандармерией по запросу.

130. Ожидаемое судебное разбирательство, вынесение приговора за совершение серьезного преступления, а также серьезные соображения общественной безопасности являются основанием для отказа или лишения разрешения на проживание или постоянное жительство. В соответствии с Законом № 22 от 24 февраля 2000 года полицейские власти могут отдавать распоряжение иностранцу, не имеющему разрешения на проживание или постоянное жительство, покинуть пределы страны немедленно или в разумные сроки, если это необходимо по соображениям предотвращения преступления, безопасности или поддержания общественного порядка.

131. О принятии такой меры ставится в известность уполномоченный по правовым вопросам, который, если того требуют обстоятельства, утверждает ее в течение последующих 96 часов. Такая мера может быть обжалована в течение 10 суток через судью по апелляциям по административному судопроизводству.

132. Выдворение иностранцев за пределы страны является мерой пресечения, которая предусмотрена статьей 127 Уголовного кодекса и применяется судьей с учетом вынесения приговора или оправдания. Статьей 14 Закона № 9 от 2 февраля 1994 года в число мер принуждения личности включены обязательство или запрет на пребывание на территории страны или ее части, а также запрет на экспатриацию. Такие предупредительные меры принимаются судьей, ведущим расследование, в свете соответствующих серьезных указаний на виновность, при условии, что существует опасность сокрытия улик или серьезная необходимость защиты общества.

133. Эти меры могут быть обжалованы через судью по апелляциям по уголовным делам. Следует также отметить, что экспатриация обусловлена выдачей паспорта капитанами-регентами и государственным секретарем по иностранным делам гражданам и резидентам без гражданства (статья 1 Закона № 85 от 27 сентября 1984 года, приложение 16).

Паспорта не могут быть выданы:

a) любому лицу, получившему ордер на арест или судебный приказ о вызове в суд в связи с предстоящим судебным разбирательством по правонарушению, за которое предусмотрено наказание в виде тюремного заключения сроком не менее трех лет;

b) лицу, чей (чья) супруг(а) свидетельским показанием в суде и на законных основаниях отказывает ему/ей в этом;

c) несовершеннолетним без согласия лица, пользующегося родительскими правами или осуществляющего обязанности опекуна;

d) любому лицу, в отношении которого действует запрет или которое потерпело поражение в правах (статья 3 Закона № 85/1984).

### **Право на свободу собраний**

134. Под термином "собрание" подразумевается кратковременная и добровольная встреча людей в конкретном месте на основе ранее достигнутой договоренности и с конкретной целью. Как следствие собрание отличается от простого скопления людей, вызываемого каким-либо внезапным и непредвиденным событием и потому носящим случайный характер. Собрание может преследовать разные цели - религиозные, политические, культурные и другие и может являться либо публичным, либо закрытым. Единственным условием является, чтобы участники собрания проводили свою встречу мирно и не были вооружены.

135. Разрешение на проведение публичных собраний дается полицейскими властями, которые могут запретить их, если ситуация угрожает вылиться в инциденты и беспорядки. Несанкционированные собрания и скопления людей, равно как и проводимые с разрешения, но влекущие за собой беспорядки или преступные деяния, могут быть разогнаны полицией. Статьей 291 Уголовного кодекса предусматривается наказание любого участника собрания или простого скопления людей в общественном месте или в месте, открытом для публики, если он не подчиняется законному приказу разойтись,

поступившему от органа власти ввиду неизбежных в его итоге беспорядков или преступных деяний, угрожающих общественному порядку и безопасности.

136. Специальными положениями регламентировано проведение предвыборной агитации в течение 30 дней, предшествующих всеобщим выборам. Статьей 8 Закона № 36 от 14 марта 1997 года в этой связи предусмотрено, что о проведении любой предвыборной агитационной деятельности или митинга в общественном месте или месте, открытом для публики, представитель партии или его уполномоченный обязан уведомить главное управление жандармерии не менее чем за 24 часа до начала такого мероприятия с указанием места и времени его проведения. В случае отсутствия уведомления такая агитационная деятельность может быть запрещена. Необходимость уведомления объясняется стремлением сил полиции к наилучшему выполнению своих функций по предотвращению общественных беспорядков и преступных деяний. Статьей 398 Уголовного кодекса предусмотрено наказание любого лица, виновного в действиях, препятствующих проведению или нарушающих порядок агитационной деятельности или других предвыборных митингов.

### **Право на свободу ассоциаций**

137. Ассоциация отличается от собрания тем, что для нее характерны постоянное местонахождение организации и существование взаимных обязательств в отношениях между ее членами, которые объединяют свои усилия во имя достижения определенной цели. Правовая система Сан-Марино полностью гарантирует свободу ассоциаций. Законом запрещена лишь конспиративная деятельность (статья 287 Уголовного кодекса), создание военных формирований (статья 288 Уголовного кодекса) и любые ассоциации, ставящие своей целью возрождения в любой форме фашистской партии (Закон № 24 от 29 августа 1950 года, приложение 17).

### **Право на свободу мысли**

138. Право на свободу мысли означает, что любой человек может открыто высказывать свои мысли устно или через печать, в кино, по радио, на досках объявления, в виде изображений, надписей, рисунков и т.п. В самом широком смысле слова, право на свободу мысли включает в себя также:

а) право доводить информацию, т.е. право сообщать новости и мысли других лиц, ответственность за которые остается за лицом, выражающим данную мысль, а не за тем, кто информирует о ней;

b) право выражать мнение и высказывать комментарии, критику, давать оценки, высказывать предположения и определять важность определенных фактов и сообщений;

c) право на ведение пропаганды, т.е. распространение и продвижение идей и идеологий с целью завоевания на свою сторону новых сторонников.

139. Единственным требованием, предусмотренным Декларацией прав граждан, является соблюдение общественного порядка и охрана интересов общества. Тем не менее другие ограничения свободы мысли проистекают из соображений защиты субъективных прав личности (право на конфиденциальность и защиту репутации) и необходимости выполнения общественного долга (соблюдение общественных приличий, сохранение служебной тайны, лояльность по отношению к государственным институтам, запрет на подстрекательскую деятельность). Среди ограничений, обусловленных нормами субъективного права личности, находится прежде всего право на конфиденциальность, т.е. запрет на незаконное предание гласности фактов и отдельных эпизодов из жизни того или иного человека или его семьи. Право на конфиденциальность включает в себя также защиту свободы и тайну коммуникации в любой форме.

140. Правовая система Сан-Марино обеспечивает полную сохранность конфиденциальности, поэтому законом устанавливаются определенные ограничения на свободу мысли. Следует подчеркнуть, что тайна коммуникации никак не ограничивается, не разрешено даже прослушивание телефонных разговоров с санкции судебных инстанций. Статьей 190 Уголовного кодекса предусмотрено наказание любого лица, не имеющего надлежащих санкций, за раскрытие содержания полученной им обманным путем информации или препятствование распространению информации любым способом, тогда как статьей 191 предусмотрено наказание любого лица за раскрытие содержания полученных им обманным путем конфиденциальных государственных или личных распоряжений или документов либо за их использование в корыстных целях для себя или других лиц.

141. Аналогичным образом законом определен порядок формирования баз данных, устанавливающий право на внесение в них исправлений и регулирующий режим доступа к этим базам данных при сохранении тайны. Законом № 70 от 23 мая 1995 года (приложение 18) регламентирован порядок компьютеризированного сбора личных данных. Статьей 2 этого Закона предусмотрено, что создание или использование любым лицом электронных или компьютерных файлов, содержащих имена и особую информацию о юридических лицах, должно в первую очередь служить интересам всех граждан. Поэтому такие базы данных не должны наносить ущерба каким бы то ни было образом уважению прав человека и основных свобод частных лиц или общественности,

ущемлять достоинство и целостность личности, частная жизнь которой является незыблемой.

142. Создание частных баз данных предполагает необходимость разрешения со стороны Государственного конгресса и гаранта конфиденциальности личных данных, назначаемого из числа судей административного судопроизводства (статьи 6 и 15), тогда как базы данных государственных и общественных юридических лиц создаются регентским указом на основе заслушивания мнения Гаранта (статья 5). Любое физическое или юридическое лицо имеет право знать данные и информацию, которые собраны, обработаны и используются электронными средствами против него или затрагивают его интересы, и оспаривать эти данные в целях внесения в них соответствующих исправлений.

143. Любое юридическое или физическое лицо, осуществляющее сбор, обработку или использование личных данных, обязано соблюдать профессиональную тайну и принимать все необходимые меры для обеспечения их безопасности и конфиденциальности и недопущения их искажения или предания огласке лицами, не имеющими на то полномочий. Предание огласке личных данных допускается лишь с согласия заинтересованной стороны (статья 4). Сбор, обработка и использование личных данных, затрагивающих личную жизнь частных лиц, запрещены (статья 7). Нарушение этих положений составляет уголовное преступление (статья 17).

144. Право на защиту репутации - это право гражданина на то, чтобы не были ущемлены его честь, достоинство и уважение, которыми он пользуется в обществе. Фактически законом предусмотрена уголовная ответственность за клевету в письменном виде и диффамацию, в связи с чем пострадавшей стороной может быть возбужден иск.

145. Статьей 183 Уголовного кодекса предусмотрено наказание любого лица, которое во время публичного митинга или в ходе общения с другими лицами приписывает частному лицу, независимо от того, присутствует оно при этом или нет, какой-либо факт, который оскорбляет его честь; статьей 185 предусмотрено более строгое наказание в том случае, если такое преступление совершено с использованием "средств общественной информации", даже зарубежных. Согласно статье 149 Уголовного кодекса, под "общественными средствами коммуникации" понимаются "воспроизводство или представление мыслей, информации, действий или предметов, подготовленных для общественных средств коммуникации, или их распространение через прессу, в виде магнитофонных лент или записей, по радио, телевидению, телеграфной связи, в ходе публичных выступлений или зрелищных представлений, в кино или через другие

аналогичные средства. Автор таких правонарушений имеет право представить доказательства того, что он утверждает, в следующих случаях:

- a) если пострадавшая сторона дает на то свое официальное согласие;
- b) в ходе уголовного судопроизводства;
- c) если установление фактов отвечает общественным интересам в том, что касается позиции пострадавшей стороны, или по другим причинам (статья 189).

146. Право на защиту репутации в любом случае должно быть сбалансировано с правом на информирование, поэтому право на информирование - хотя заинтересованная сторона может и не желать предания огласке фактов, которые наносят вред ее репутации, - может быть использовано в том случае, когда информация является достоверной, представляет общественный интерес и объективна. Статьей 184 Уголовного кодекса предусмотрено наказание любого лица, которое в ходе собрания представителей общественности или в ходе общения с другими лицами оскорбляет честь какого-либо человека, независимо от того, присутствует последний при этом или нет. Если этот факт имеет место в присутствии пострадавшей стороны, то наказание смягчается.

147. Ограничения свободы выражения мысли при выполнении общественных функций включают в себя прежде всего обеспечение соблюдения приличий в обществе. Как следствие манифестации или изображения, нарушающие общепринятые приличия с точки зрения восприятия среднего гражданина, запрещены. Статья 275 Уголовного кодекса предусматривает наказание любого лица, которое публично и через средства общественной информации совершает непристойные действия; статьей 276 предусмотрено наказание любого лица, которое через средства общественной информации, ориентированные на широкую публику, представляет действия или предметы, которые, особенно в том, что касается несовершеннолетних, могут подстрекать к насилию, жестокости, хулиганству и сексуальному разврату или могут носить оскорбительный характер для чувства семейного согласия. Аналогичным образом действия, которые нарушают приличия в общественных местах или местах, открытых для широкой публики, либо описание, иллюстрирование, представление или воспроизводство таких действий через средства общественной информации являются преступлением (статья 282 Уголовного кодекса).

148. Другое ограничение свободы выражения мысли состоит в необходимости обеспечить сохранность тайны. Поэтому законом предусматривается уголовная ответственность за предание огласке фактов, которые должны храниться в тайне.

Статьями 329 и 328 Уголовного кодекса предусмотрено наказание, соответственно, за предание огласке политических секретов и шпионаж. Статьей 378 предусмотрено наказание за предание огласке служебной тайны, присущей деятельности органов государственного управления. Статья 192 предусматривает наказание за разглашение профессиональных, научных и промышленных тайн. Аналогичным образом содействие и соучастие в преступлении запрещены в соответствии со статьей 289. Более строгое наказание предусмотрено в том случае, если такой факт имеет место с использованием средств общественной информации. В том, что касается лояльности государственным институтам и лицам, которые их представляют, Уголовный кодекс предусматривает наказание за клевету в письменной форме против Республики и ее символов (статья 338), преступления против представителей зарубежных государств (статья 335), против чести капитан-регентов (статья 342), чести лиц, наделенных государственными полномочиями (статья 344), и против государственных служащих (статья 382).

149. Поскольку пресса является одним из самых мощных средств информации, на свободу прессы распространяются те же ограничения, что и на свободу выражения мысли. Закон от 28 мая 1881 года, действие которого частично отменено Уголовным кодексом, вступившим в силу 1 января 1975 года, в части определения преступлений и применения соответствующего уголовного судопроизводства, регламентировал порядок обеспечения свободы выражения мысли через прессу. В этом отношении владельцы типографий или лица, воспроизводящие символы или изображения, иллюстрирующие мысли, обязаны предоставить на рассмотрение уполномоченного по правовым вопросам первый экземпляр любого материала, подготовленного к печати. Каждый желающий издавать периодическое издание или иное издание, выходящее массовым тиражом, обязан подать на имя государственного секретаря по внутренним делам письменное заявление с указанием имени издателя, редактора, характера издания и названия издательства. Издатель передает образец уполномоченному по правовым вопросам.

150. Законом также гарантировано право на внесение исправлений посредством вмененной издателям обязанности сообщать об ответах или заявлениях, поступивших от лиц, которые упоминаются в их публикациях. Из этих положений следует, что публикация, выходящая в прессе, не подлежит цензуре в соответствии с правовой системой Сан-Марино за тем только исключением, что издатель обязан информировать административные власти о начале своей деятельности, а авторы и редакторы обязаны передавать образцы судебным властям с целью обеспечения возможности пресечения любого преступления через прессу.



151. В том, что касается радиовещания, то лишь недавно - после того как было подписано двустороннее соглашение с Италией, - Республика вновь обрела право на создание собственной государственной службы. Это право реализуется в режиме монопольного владения компанией соответствующей концессии. Фактически Законом № 41 от 27 апреля 1989 года (приложение 19) создана Радиовещательная компания Сан-Марино в качестве единственного агентства, которому разрешено осуществлять право Республики на создание радио- и телевещательной службы с обязательством, разрешающим предоставление концессии какой-либо компании, на которую распространяется действие законодательства Сан-Марино.

152. Статьей 13 вышеупомянутого Закона установлено, что деятельность радио- и телевещательных служб осуществляется в полном соответствии с принципами предоставления полной, объективной и беспристрастной информации как в отношении фактов, касающихся внутривнутриполитической, так и международной жизни. Согласно принципам поддержания общественного порядка, положениям законов Республики, соглашений, подписанных с другими странами, конвенций, стороной которых является Сан-Марино, и ее традиционному нейтралитету, службы радио- и телевещания Республики служат следующим целям:

- a) содействовать формированию демократического сознания и активному участию в нем граждан в качестве проявления основных прав на свободу, жизнь и всестороннее развитие страны;
- b) распространять информацию и новости о жизни Республики, а также о происходящих в ней событиях и мероприятиях с учетом состояния отношений с сопредельными регионами;
- c) расширять знания в Сан-Марино о Европе и мире в целом и содействовать развитию ее самобытности и исторического и культурного наследия;
- d) способствовать расширению участия в диалоге культур по основным текущим событиям, таким, как повышение образовательного уровня молодежи, содействие осуществлению прав человека и миру между народами, равного достоинства государств, охране окружающей среды и международному сотрудничеству и солидарности;
- e) содействовать более глубокому осознанию общеевропейских проблем;
- f) осуществлять вещание спортивных и развлекательных программ.

153. Наблюдательная комиссия, учрежденная в соответствии со статьей 14, состоит из семи членов, назначаемых Большим генеральным советом в соответствии с пропорциональной представленностью политических партий в парламенте. Комиссия наблюдает за соответствием деятельности радио- и телевещательных служб принципам и целям, установленным законом. В случае их несоблюдения Комиссия докладывает об этом в Совет директоров телевещательной компании Сан-Марино, которая предпринимает надлежащие меры, за исключением тех случаев, которые подпадают под юрисдикцию обычных или административных судов.

### **Право на свободу отправления религиозных культов**

154. Это право означает, что все граждане могут свободно исповедовать любую религию, как самостоятельно, так и совместно с другими членами своей общины, а также публично или частным образом. Запрещены лишь религиозные обряды, нарушающие общественные приличия. В Республике Сан-Марино полностью гарантирована свобода отправления религиозных культов, которая защищена Уголовным кодексом. Статьей 260 предусмотрено уголовное наказание за осквернение религиозной символики, которая не нарушает принятых в обществе приличий, и предметов поклонения, а также очернение актов богослужения. Статьей 261 предусмотрено уголовное наказание каждого, кто посредством силы или угроз препятствует другим лицам в отправлении своей религии, ее исповедании или же участию в публичных или частных ритуалах. Статья 262 предусматривает наказание любого лица, которое препятствует или мешает беспрепятственному оправлению обрядов, церемониалов и процессий, осуществляемых в присутствии священнослужителя.

### **Право на сохранение тайны коммуникации**

155. В Республике Сан-Марино сохранение тайны коммуникации полностью защищено уголовным законодательством. В настоящее время отсутствуют какие-либо законодательные положения, которые позволяли бы ограничивать свободу выражения мысли по соображениям общественного порядка или интересов. В этом отношении необходимо подчеркнуть, что прослушивание и ведение магнитофонных записей телефонных разговоров не допускаются даже с санкции судебных властей. Аналогичным образом законодательством Сан-Марино не предусмотрено каких бы то ни было ограничений тайны переписки, связанных с каким-либо личным статусом человека, даже в случае банкротства.

**D. Включение норм международных договоров по правам человека  
во внутригосударственное законодательство**

156. Как правило, все международные договоры и конвенции, подписанные правительственными органами и ратифицированные Большим генеральным советом, учтены во внутреннем законодательстве. Такие нормы вступают в силу на основании исполнительного указа, содержащегося в законе о ратификации. Исполнительный указ издается не для того, чтобы регулировать какие-то особые правовые отношения, а лишь для приведения системы внутреннего законодательства в соответствие с международными обязательствами.

157. В некоторых случаях эта процедура не применяется. Так, например, статья 1 Декларации прав граждан гласит: "Республика принимает нормы общего международного права как неотъемлемую часть своего конституционного строя, отвергает войну как средство урегулирования споров между государствами, присоединяется к международным конвенциям по правам и свободам человека и вновь подтверждает право на политическое убежище". В соответствии с этим конституционным положением, нормы общего международного права и положения международных конвенций в области прав человека и свобод автоматически образуют составную часть внутреннего законодательства, и для их прямого и незамедлительного применения не требуется парламентского исполнительного указа.

158. В соответствии с вышеизложенным, положения международных соглашений и договоров по правам и свободам человека могут прямо цитироваться и применяться в судебных инстанциях - без необходимости их инкорпорирования во внутреннее законодательство на основании законов и распоряжений - в силу их конституционного и императивного характера.

159. Наряду со статьей 1 Декларации прав граждан, эти принципы также подтверждены и усилены прямой ссылкой на судей, которая сделана в статье 16 Декларации и согласно которой: "судьи обязаны придерживаться принципов настоящей Декларации при толковании и применении законов". Поскольку Республика Сан-Марино признает незыблемость прав человека и является участницей международных конвенций по правам и свободам человека, судьи обязаны строго применять нормы конвенций по обеспечению уважения таких прав и свобод. Иными словами, в соответствии с этим конституционным положением, судьи обязаны принимать во внимание также договоры по правам человека, даже не вступивших в силу, придавая им действительность официального закона. Поэтому заинтересованные стороны могут прямо апеллировать к этим положениям. Но даже если они на них не ссылаются, обычные суды и административные трибуналы обязаны

выполнять их надлежащим образом, поскольку они официально и непосредственно уже составляют неотъемлемую часть внутреннего законодательства.

160. Таким образом, законодатель Сан-Марино гарантировал тем самым уважение основополагающих принципов конституционной системы, избежав конфликтных законодательных актов или толкований прецедентного права, а также обеспечив процедуру проверки законности обычных положений в соответствии с положениями, закрепленными в Декларации прав граждан. Ясно, что такой механизм конституционных гарантий может быть использован всегда, когда в этом возникает необходимость, для отмены действия тех положений внутреннего законодательства, которые вступают в конфликт с положениями общего международного права или конвенциями по правам человека.

161. Как уже было отмечено в разделе А, в Сан-Марино, как обычные суды, так и административные трибуналы обладают компетенцией в области прав человека. В соответствии с предписаниями руководящих принципов, касающихся представления докладов, тексты законов, упомянутых в настоящем докладе, представляются вместе с самим докладом.

### **Перечень приложений**

Правовой статут Республики Сан-Марино (Leges Statuae Reipublicae Sancti Matini)  
XII века: разделы XIII и XXXI книги 1 (приложение 1)

Уголовно-процессуальный кодекс от 1878 года (приложение 5)

Закон № 13 от 5 июня 1923 года: компетенция Совета двенадцати (приложение 8)

Закон № 24 от 29 августа 1950 года: запрет на возрождение фашистской партии  
(приложение 17)

Закон № 45 от 28 октября 1970 года: положения о порядке ареста и содержания под  
стражей лиц полицией (приложение 15)

Закон № 17 от 25 февраля 1974 года: Уголовный кодекс (приложение 4)

Закон № 86 от 11 декабря 1974 года: порядок внесения изменений в уголовное  
судопроизводство (приложение 6)

Закон № 59 от 8 июля 1974 года: Декларация прав граждан (приложение 1)

Закон № 23 от 11 марта 1981 года: охрана прав профсоюзов (приложение 11)

Закон № 85 от 27 сентября 1984 года: выдача паспортов (приложение 16)

Закон № 49 от 26 апреля 1986 года: реформа семейного права (приложение 10)

Закон № 4 от 19 января 1989 года: процедура проверки конституционной законности  
(приложение 14)

Закон № 41 от 27 апреля 1989 года: учреждение теле- и радиовещательной компании  
Сан-Марино (приложение 19)

Закон № 68 от 28 июня 1989 года: административное правосудие (приложение 3)

Закон № 83 от 28 октября 1992 года: судебная система (приложение 2)

Закон № 9 от 2 февраля 1994 года: поправки к Уголовному кодексу и Уголовно-процессуальному кодексу (приложение 7)

Закон № 55 от 17 июня 1994 года: гражданское судопроизводство (приложение 9)

Закон № 70 от 23 мая 1995 года: положения о базах данных (приложение 18)

Закон № 81 от 14 июня 1995 года: положения о восстановлении в целостности (*restitutio in integrum*) и признании иска недействительным (*querela nullitatis*) (приложение 12)

-----