

О С Н О В А Н І Я
УГОЛОВНАГО СУДОПРОИЗВОДСТВА.

ОСНОВАНІЯ
УГОЛОВНАГО СУДОПРОИЗВОДСТВА,

СЪ ПРИМѢНЕНІЕМЪ

къ

РОССІЙСКОМУ УГОЛОВНОМУ СУДОПРОИЗВОДСТВУ.

Сочиненіе

Ординарнаго Профессора Уголовныхъ и Полицейскихъ Законовъ
въ Императорскомъ С. Петербургскомъ Университетѣ Доктора
правъ

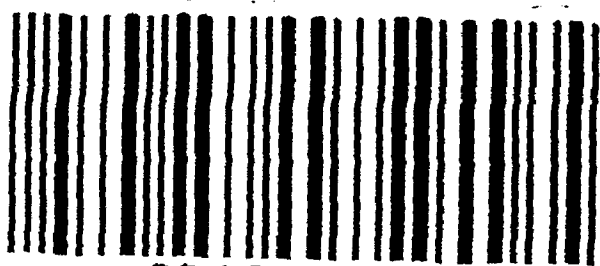
Я. Баршева.

Александра Смирнова.

САНКТПЕТЕРБУРГЪ.

Въ Типографіи II Отдѣленія Советвенной Е. И. В. Канцеляріи.

1841.



2007040138

Печатать позволяется, съ тѣмъ, чтобъ по отпечатаніи представлено было
въ Ценсурный Комитетъ узаконенное число экземпляровъ.

Санктпетербургъ. 8 Декабря 1840.

Ценсоръ *С. Кутюра*.

ПРЕДИСЛОВІЕ.

Съ обнародованіемъ Свода отечественныхъ законовъ и съ преобразованиемъ въ Университетахъ юридическаго Факультета, со всею силою и жизнію развилась въ нашемъ отечествѣ юридическая дѣятельность. Молодые университетскіе слушатели съ ревностію принимаютъ истинныя начала науки; практики требуютъ твердыхъ, положительныхъ правилъ въ полномъ объемѣ и системѣ; просвѣщенная публика охотно слѣдитъ за успѣхами отечественнаго правовѣдѣнія и съ признательностію встрѣчаетъ произведенія и труды нашихъ юристовъ.

Носимое мною званіе даетъ мнѣ право и налагаетъ на меня обязанность, содѣйствовать всѣми силами развитію и удовлетворенію народныхъ юридическихъ потребностей. Съ этою цѣлію предлагаю отечественной публикѣ мое сочиненіе. Въ намѣреніи, быть полезнымъ для науки и практики, я старался раскрыть въ системѣ начала и основанія уголовного судо-

производства и въ совершенно полномъ и вѣрномъ видѣ и въ надлежащей связи изложить дѣйствующее отечественное уголовное судопроизводство. Не мнѣ принадлежитъ судъ о достоинствѣ изложеннаго мною уголовного суда; но смѣю надѣяться, что въ издаваемой мною книгѣ молодые юристы найдутъ руководство къ изученію уголовного судопроизводства, котораго они до сихъ поръ вовсе не имѣли; практики получаютъ во всей полнотѣ и надлежащей связи дѣйствующія постановленія отечественнаго законодательства объ образѣ производства уголовного суда, а просвѣщенная публика встрѣтитъ много любопытныхъ и важныхъ практическихъ вопросовъ и истинъ, которыя могутъ остановить и занять вниманіе каждаго образованнаго человѣка и гражданина.

Сочинитель.

ОСНОВАНИЯ УГОЛОВНАГО СУДОПРОИЗВОДСТВА.

ВВЕДЕНИЕ.

*Необходимость и средства возстановленія
нарушеннаго права.*

§ 1. Вѣчный, коренный законъ правды и справедливости, сродный каждому человѣку, выражаемый и осуществляемый каждымъ государствомъ, необходимо требуетъ уничтоженія всякаго нарушенія права и возстановленія нарушеннаго законнаго состоянія. Единственное средство, которое находится для сего въ рукахъ каждаго отдѣльнаго человѣка, состоитъ въ самозащитѣ и самоуправствѣ. Но самоуправство съ одной стороны недостаточно для возстановленія нарушеннаго законнаго состоянія, съ другой стороны оно недостойно государства и не можетъ быть въ немъ терпимо. Оно недостаточно потому, что частный че-

ловѣкъ не всегда можетъ имѣть такую силу, какая нужна для возстановленія нарушеннаго права, и само-защитеніе, вмѣсто того, чтобъ служить средствомъ къ возстановленію нарушеннаго правосостоянія, часто можетъ быть поводомъ къ новому и болѣе значительному нарушенію. Тѣмъ менѣе самоуправство сообразно съ натурою государства, которое видимымъ и совершеннѣйшимъ образомъ выражаетъ въ себѣ законъ правды и справедливости во всѣхъ его видахъ; ибо отъ самоуправства нельзя ожидать того безпристрастія, которое необходимо для того, чтобъ опредѣлить наказаніе соразмѣрное винѣ нарушителя чужаго права. Преслѣдуя учиненное нарушеніе, оно само легко можетъ преступить предѣлы, полагаемые правдою, и сдѣлаться въ свою очередь также нарушеніемъ. Въ этомъ-то заключается причина того, что всѣ народы въ младенческомъ періодѣ ихъ быта, когда частная месть и самоуправство утверждается и освящается самымъ обычаемъ и чувствомъ народа, находились въ необходимости умѣрить и ограничить чрезмѣрность частной мести тѣмъ, что они опредѣляли извѣстный искупъ за преступленіе; уплативъ его, нарушитель чужаго права ограждалъ чрезъ это себя

отъ чрезмѣрнаго дѣйствія мести имъ обиженнаго. Отъ этого самъ судья былъ у нихъ не преслѣдователемъ преступленія, но заступникомъ преслѣдуемаго частною местию преступника; кто вносилъ ему опредѣленную закономъ виру за нарушеніе, тотъ укрывался подъ его кровомъ отъ частнаго преслѣдованія. Равнымъ образомъ и по той же причинѣ извѣстныя мѣста и храмы были признаваемы ими убѣжищемъ преступниковъ, неприкосновеннымъ для мести.

Но ежели самоуправство и самозащитеніе недостаточно для возстановленія нарушеннаго права и недостойно государства; то само государство, для удовлетворенія закону правды и для возстановленія нарушеннаго права, должно доставить помощь и средства противъ нарушителя и нарушенія. Для дѣйствительнаго доставленія этой помощи противъ нарушенія съ одной стороны необходима власть, которой бы принадлежало изслѣдованіе преступленія, судъ и приговоръ надъ нимъ и приведеніе сего приговора въ исполненіе. Эта власть осуществляется въ лицѣ суда. Съ другой стороны здѣсь необходимъ извѣстный, опредѣленный образъ дѣйствованія, извѣстный

порядокъ суда надъ преступленіемъ. Безъ точнаго опредѣленія въ законѣ образа открытія и изслѣдованія преступленія и постановленія надъ нимъ приговора, уголовный судъ можетъ обратиться въ орудіе притѣсненія, или послужить средствомъ къ прикрытію преступленій. Отселѣ открывается необходимость въ точныхъ и опредѣленныхъ предписаніяхъ закона относительно изслѣдованія преступленія и опредѣленія наказанія и во всѣхъ тѣхъ формахъ, которыя съ одной стороны служатъ руководствомъ уголовному суду въ изслѣдованіи преступленія, сужденіи о немъ и опредѣленіи за него наказанія, съ другой стороны ограничиваютъ его произволъ. Совокупность этихъ формъ и правилъ уголовного суда составляетъ т. н. *уголовный процессъ, или уголовное судопроизводство.*

Раздѣленіе уголовного судопроизводства.

§ 2. Изъ самаго свойства средствъ, необходимыхъ для возстановленія нарушеннаго права и преслѣдованія преступленія, открываются двѣ главныя части, на которыя должно быть раздѣлено ученіе объ уголовномъ судопроизводствѣ: 1) *уголовный судъ, или уголовное судоустройство, и 2) уголовное судопроизводство.*

КНИГА ПЕРВАЯ.

Уголовное Судоустройство.

ГЛАВА ПЕРВАЯ.

ОБЪ УГОЛОВНО-СУДЕБНОЙ ВЛАСТИ.

Опредѣленіе уголовно-судебной власти.

§ 3. Уголовно-судебная власть 1) *въ отношеніи къ Верховной государственной Власти* есть совокупность всѣхъ правъ ея относительно суда и исполненія въ области уголовного правосудія. Въ этомъ отношеніи она является какъ часть вообще судебно-управительной власти въ государствѣ, сосредоточивающей въ себѣ власть предписывать уголовные законы, и власть употреблять всѣ мѣры, нужныя для приведенія ихъ въ исполненіе. Отъ другихъ вѣтвей судебной власти она отличается только предметомъ. 2) *По отношенію къ судебнымъ мѣстамъ и лицамъ* уголовно-судебная власть есть право на дѣйствія, къ которымъ уполномочила ихъ верховная уголовно-судебная Власть, для изслѣдованія преступленія, приговора надъ нимъ и исполненія его.

Составъ, или содержаніе уголовно-судебной власти.

§ 4. Въ существѣ уголовно-судебной власти, какъ и вообще въ существѣ судебной власти, содержится право не только подводить признаки какого-либо уголовного дѣла подъ признаки случая, опредѣленнаго тѣмъ или другимъ уголовнымъ закономъ, но и право дѣлать о немъ приговоръ и приводить его въ исполненіе. Поэтому въ ней заключается: 1) право изслѣдованія даннаго уголовного случая; 2) право подводить его подъ признаки случая, опредѣленнаго закономъ и дѣлать о немъ приговоръ, и 3) право приводить въ исполненіе постановленный приговоръ.

Пространство дѣйствія уголовно-судебной власти.

§ 5. То не подлежитъ никакому сомнѣнію, что уголовно-судебная власть Государства должна дѣйствовать на всемъ пространствѣ его и простирается на преступленія, учиненныя внутри его какъ его подданными, такъ и иностранцами. Но не одинаково рѣшается вопросъ: должна ли имѣть силу уголовно-судебная власть Государства въ томъ случаѣ, когда подданный его учинить преступленіе за его предѣлами; справедливымъ въ этомъ отношеніи должно признать мнѣніе, что уголовно-судебная власть Государства должна имѣть въ этомъ случаѣ полное дѣйствіе тогда, когда дѣло идетъ о такомъ преступномъ дѣяніи, которое должно быть считаемо преступнымъ по обще-

му убѣжденію образованныхъ народовъ, а не принадлежитъ къ дѣяніямъ, признаваемымъ преступными только по видамъ извѣстнаго государства; ибо всѣ государства по отношенію къ общей идеѣ и кореннымъ началамъ права составляютъ одно цѣлое. На этомъ самомъ, справедливомъ основаніи, утверждаетъ ся выдача преступниковъ между государствами.

ГЛАВА ВТОРАЯ.

ОБЪ УГОЛОВНЫХЪ СУДАХЪ.

Значеніе уголовного суда.

§ 6. *Уголовнымъ судомъ* называется такое присутственное судебное мѣсто, которому верховною уголовно-судебною властію ввѣрено дѣло уголовного правосудія.

Необходимость отдѣленія уголовныхъ судовъ отъ гражданскихъ.

§ 7. Въ положительномъ судоустройствѣ можно встрѣтить соединеніе гражданскаго и уголовного судопроизводства въ одномъ и томъ же судѣ. Это соединеніе или по крайней мѣрѣ то, когда маловажные уголовные случаи предоставляются изслѣдованію, суду и наказанію гражданскихъ судовъ, оправдывается: 1) тѣмъ, что посредствомъ него сберегаются издержки, нужныя для учрежденія особенныхъ уголовныхъ судовъ; 2) устраняются разнаго рода неудобства, которымъ бы

иначе должны были подвергнуться граждане, напр. когда бы они, какъ свидѣтели, обязаны были являться въ отдаленные суды; 3) предотвращается то безчестіе, которое народное мнѣніе обыкновенно соединяетъ съ подсудностію уголовному суду, отдѣляя его отъ подсудности суду гражданскому или полицейскому; 4) уголовный судья, который вмѣстѣ есть гражданскій судья и полицейскій чиновникъ, въ началѣ изслѣдованія можетъ болѣе щадить и охранять честь подозреваемаго. Не смотря однакожь на всѣ выгоды, которыя происходятъ отъ этого соединенія гражданского и уголовного суда, оно не можетъ быть допущено въ болѣе значительныхъ уголовныхъ случаяхъ; поелику при этомъ необходимо должны бы были потерпѣть основательность, правильность и скорость отправленія какъ гражданского, такъ и уголовного правосудія. При устройствѣ особенныхъ уголовныхъ судовъ слѣдователь и судья, не развлекаясь ничѣмъ другимъ, могутъ устремить всю ихъ дѣятельность на слѣдствіе и судъ и пріобрѣсть особенную настроенность и умѣнье, потребныя для производства дѣлъ уголовныхъ. Поэтому это должно быть признано большимъ совершенствомъ въ судоустройствѣ, когда учреждаются особенныя мѣста и назначаются лица не только для суда и рѣшенія уголовныхъ дѣлъ, но и для производства слѣдствія, которое чрезвычайно важно въ судѣ уголовномъ.—Въ нашемъ *отечественномъ судоустройствѣ* полицейскія мѣста, судъ уѣздный, городской магистратъ, ратуши и надворные суды завѣдываютъ вмѣстѣ съ дѣлами гражданскими и уголовными;

но надворный судъ раздѣляется на нѣсколько департаментовъ, изъ коихъ однимъ, при полномъ числѣ членовъ, исключительно принадлежатъ дѣла гражданскія, а другимъ дѣла уголовныя, прочіе же суды рѣшаютъ окончательно только маловажныя уголовныя дѣла. Для рѣшенія важныхъ уголовныхъ случаевъ учреждены Палаты уголовныхъ дѣлъ и въ Правительствующемъ Сенатѣ особенные уголовные департаменты. Производство же слѣдствія и всѣ, относящіяся къ нему мѣры, принадлежатъ полиціи ¹⁾.

1) Т. 15, ст. 767.

Постепенность между уголовными судами.

§ 8. Каждое благоустроенное Государство, которое занимаетъ значительное пространство, имѣетъ нужду не только во многихъ, равныхъ между собою, судахъ для отправленія уголовного правосудія, но въ цѣломъ ряду ихъ необходимо должно установить нѣкую между ними постепенность. Самое свойство уголовного суда необходимо требуетъ высшихъ судовъ, частью для того, чтобъ они наблюдали за точнымъ исполненіемъ всѣхъ обязанностей, возложенныхъ на низшіе суды и за соблюденіемъ съ ихъ стороны порядка суда, частью для ревизіи ихъ приговоровъ въ случаѣ апелляціи подсудимыхъ или по причинѣ особенной важности уголовныхъ дѣлъ. Отношеніе уголовныхъ судовъ, которое возникаетъ отселѣ между ними, можетъ быть названо *судебною постепенностію*, а самыя суды, которые состоятъ въ немъ, обыкновенно называются *инстанціями*, или *степенями*.

На основаніи дѣйствующихъ *отечественныхъ* законовъ, уголовные суды раздѣляются на *три степени*: I. *Первую степень* уголовного суда составляютъ: уѣздные суды, городовые магистраты, ратуши, суды надворные; II. *Вторую степень* составляютъ палаты уголовного суда; III. *Высшую же степень* Правительствующій Сенатъ ¹⁾.

1) Т. 15, ст. 773.

Составъ уголовныхъ судовъ.

§ 9. Устройство всякаго суда можетъ быть или *монократическое*, иначе т. н. *бюрократическое*, или *коллегіальное*. При первомъ рѣшительная судебная власть сосредоточивается въ одномъ только лицѣ; въ последнемъ она раздѣляется между нѣсколькими лицами съ равносильнымъ голосомъ для каждаго изъ нихъ. Последнее необходимо тамъ, гдѣ предметъ суда требуетъ особенной осмотрительности, обдуманности и разсудительности. Изъ сего видно, что устройство уголовныхъ судовъ, по причинѣ особенной важности и трудности ввѣренныхъ имъ дѣлъ, должно быть коллегіальное.

По отечественнымъ законамъ. I. *Вообще въ судебныхъ мѣстахъ присутствія* составляются не менѣе, какъ изъ трехъ членовъ. При каждомъ изъ нихъ полагается секретарь и чиновники для письма и переписки ¹⁾. II. *Въ частности*: 1) *Уѣздный судъ* составляется подъ предсѣдательствомъ уѣзднаго судьи, избираемаго дворянствомъ, изъ четырехъ засѣдателей, двухъ опредѣляемыхъ по выбору дворянства и двухъ отъ поселянъ, секретаря и канцелярскихъ служителей по штату ²⁾. 2) *Городовой магистратъ* состоитъ изъ