

Турабаева Д.С.

**КАЗАХСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДАГЫ СОТТУН СТАТУСУНУН
ЗАМАНБАП КОНЦЕПЦИЯСЫ**

Турабаева Д.С.

**СОВРЕМЕННАЯ КОНЦЕПЦИЯ СТАТУСА СУДЬИ
В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН**

D.S. Turabaeva

**THE MODERN CONCEPT OF THE STATUS OF THE JUDGE
IN REPUBLIC KAZAKHSTAN**

УДК: 342.5

Макалада Казахстан Республикасынын сотунун статусунун заманбап концепциясынын актуалдуу маселелери каралат.

Негизги сөздөр: *сот, концепция, сот бийлиги, сот адилеттиги, мамлекеттик саясат.*

В статье рассматриваются актуальные вопросы современной концепции статуса судьи в Республике Казахстан.

Ключевые слова: *судья, концепция, судебная власть, правосудие, государственная политика.*

The article deals with topical issues of the modern concept of the status of judges in the Republic of Kazakhstan.

Key words: *judge, concept, judicial power, justice, state power.*

Государственная политика правового регулирования статуса судьи в Республике Казахстан реализуется не только в Конституции Республики Казахстан [1] и Конституционном Законе Республики Казахстан от 25 декабря 2000 года 132-II «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» [2], положения которого менялись более 20 раз законами РК, но и в принятых высшими органами судебной власти [3], [4], а также актах органов судебной власти [5].

Такое разноуровневое регулирование требует, во-первых, четко выраженной государственной политики правового регулирования, во-вторых, особой тщательности в согласовании нормотворческой деятельности субъектов обеспечения единообразия в реализации государственной политики правового регулирования и эффективных средств оперативного реагирования на искажение воли государства в указанной сфере. Несоблюдение любого из условий неизбежно влечет за собой разбалансированность законодательства в сфере регулирования статуса судьи, нарушение стабильности кадрового состава судебной системы, снижение уровня гарантий прав судей, их независимости и, как следствие, уровня гарантий права граждан на справедливое судебное разбирательство независимым судом.

Статус гражданина динамично изменяется по мере его перехода из правового положения «соискателя должности судьи» через процедуру отбора и

назначения на должность судьи в правовое положение судьи (собственно статус судьи) и далее по мере движения по судебской карьере, достигая в итоге правового положения судьи в отставке. Обеспечение преемственности и взаимосвязи государственной политики правового регулирования статуса гражданина (судьи) на разных этапах его динамики - серьезная и важная задача науки.

Цель государственной политики правового регулирования статуса гражданина (судьи) на каждом этапе его динамики (тактические цели) разные. Так, на этапе процедуры отбора и назначение гражданина на должность судьи при определении оснований права на допуск экзамену и права на участие в конкурсном отборе на должность судьи целью является установление критериев отбора кандидатов в судьи из числа граждан, наиболее подготовленных профессиональных к осуществлению судебных полномочий.

На этапе прохождения гражданином государственной службы на государственной должности судьи от момента наделения судебскими полномочиями и до отставки судьи (этап судебской карьеры) целями являются поощрение судей за качественную и длительную работу по осуществлению правосудия, обеспечение стабильности судебных кадров, повышение уровня профессионализма.

На этапе почетного ухода (удаления) судьи в отставку и пребывания судьи в отставке целями являются поощрение судьи, вышедшего в отставку, за качественную и длительную работу по осуществлению правосудия с учетом его предшествующей деятельности.

Суть статуса судьи – обеспечение независимости судьи как личности; это общая стратегическая «сверх-цель» государственной политики правового регулирования статуса гражданина (судьи), интегрирующая тактические цели государственной политики каждого этапа динамики статуса гражданина (судьи).

Статус судьи является организационно-правовой формой обеспечения независимости гражданина, который наделен судебскими полномочиями для осуществления правосудия, подчиняется только Конституции РК и законам РК.

Концепция статуса судьи представляет собой совокупность взаимосвязанных принципов, на основе которых законодатель формирует (или должен обеспечивать) организационно-правовыми средствами независимость гражданина, наделяемого судебскими полномочиями, включая регулирование:

1) вопросов формирования судебного корпуса (требования к претендентам, порядок отбора кандидатов, процедура назначения на должность судьи);

2) профессиональной деятельности по осуществлению правосудия;

3) прохождения государственной службы в должности судьи в судебном корпусе (судейская карьера);

4) ограничения гражданских прав действующего судьи;

5) защиты судьи как гражданина с особым правовым статусом от различных посягательств на его независимость;

6) социально-правовой защиты действующего судьи, адекватной его высокому положению в социуме;

7) социально-правового обеспечения судьи в отставке.

Государственная политика правового регулирования отбора и назначения гражданина на должность судьи преопределяет качественный состав судебного корпуса. Основаниями права на доступ к профессии судьи в Республике Казахстан являются:

1) гражданство РК;

2) отсутствие гражданства иностранного государства, либо вида на жительство или иного документа, подтверждающего право на постоянное проживание гражданина РК на территории иностранного государства;

3) достижение возраста, определенного для занятия должности судьи соответствующего суда;

4) отсутствие медицинских противопоказаний по установленному перечню;

5) отсутствие погашенной или непогашенной судимости либо прекращение уголовного преследования по реабилитирующим основаниям;

6) отсутствие подозрения или обвинения в совершении преступных правонарушений;

7) отсутствие близкого родства или свойства (супруг (супруга), родители, дети, родные братья и сестры, дедушки, бабушки, внуки, а также родители, дети, родные братья и сестры супругов) с председателем суда, в котором открыта вакансия судьи;

8) высшее юридическое образование;

9) прохождение полиграфологических исследований;

10) стаж работы определенного для занятия должности судьи соответствующего суда;

11) уровень профессиональных знаний, подтвержденный сдачей квалификационного экзамена в специализированной магистратуре на должность судьи соответствующего суда.

Если первые девять оснований устанавливают общегражданские границы круга лиц, имеющих право на доступ к профессии судьи, определяя только право «на вход в процедуру отбора на должность судьи», то требования к уровню профессиональных знаний, подтвержденных сдачей квалификационного экзамена на должность судьи, и наличие опыта работы по определенным видам деятельности являются основными при определении качества профессиональной подготовленности претендентов к судебской деятельности.

Судейское сообщество неоднократно сталкивалось с последствиями спонтанных изменений правил формирования судебного корпуса.

Изменение, внесенные в Закон Республики Казахстан от 25 декабря 2000 года 132-III «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан», закрепили самостоятельное право гражданина на сдачу квалификационного экзамена на должность судьи при наличии требуемого стажа по юридической профессии (п.п.3, п.1, ст.29), в то время как право гражданина занимать должность судьи основано на наличии стажа по юридической специальности, что, как известно, не одно и то же.

Одновременное применение понятий «юридическая профессия» и «юридическая специальность» в нормах законодательства о статусе судей говорит об их разном сущностном содержании и вносит неопределенность в регулирование других отношений, вытекающих из наличия у судьи стажа по юридической профессии [6, с. 345].

Юридическая наука стоит перед выбором: либо ждать, чем обернутся для общества очередные изменения государственной политики регулирования формирования судебного корпуса, либо искать ответ на вопрос, какой должна быть государственная политика правового регулирования формирования судебного корпуса, что, в свою очередь, требует серьезных социологических исследований о закономерностях формирования из обычного гражданина члена сообщества. Первые шаги в этом направлении уже сделаны.

Для организации осознанной кадровой политики в отношении круга лиц, способных стать достойным пополнением судебного корпуса, необходимы проведение исследований мотивации претендентов и разработка правовых рычагов их стимулирования.

Государственная политика правового регулирования прохождения гражданином государственной службы на государственной должности судьи. Статус судьи как организационно-правовая форма обеспечения независимости гражданина, наделяемого судебскими полномочиями, представляет собой совокупность конституционных, иных правовых и нормативных положений, определяющих права, обязанности и ограничения гражданина в нескольких его ипостасях:

- как лица, являющегося носителем судебной власти, осуществляющего правосудие, основная задача которого – защита и обеспечение законных прав и интересов граждан (п.2, ст.1), в том числе и в спорах с государством и его органами;

- как лица, замещающего государственную должность Республики Казахстан и члена судейского сообщества;

- как гражданина с особым правовым статусом, лица, ограниченного в своих гражданских правах законодательством о судебной системе и статусе судей, занимающего обособленное положение в обществе как гражданина.

Гарантии независимости судьи можно разделить как минимум на 3 группы:

1) гарантии процессуальной независимости судьи - носителя судебной власти;

2) организационно-правовые гарантии независимости судьи как лица, замещающего государственную должность государственной службы;

3) социально-правовые гарантии судьи, как гражданина с особым правовым статусом.

Законодательство не регулирует аспекты карьеры судьи на государственной службе, отсутствует даже легальное закрепление этого понятия. Но карьера-то есть, ибо без нее судейская деятельность превращается в ремесло. Как отмечает Т.Н. Нешетаева, законодательный пробел в правовом регулировании оценки компетенции и карьерного продвижения судьи в конечном счете разрушает независимость суда и проявляется чаще всего в дискреционности (административное воздействие), корпоративизме (воздействие связей внутри группы), фаворитизме (воздействие материальных средств и благ) [7].

Судья, компенсировавший квалифицирующие его требования или условия карьерного роста любым из названных видов воздействия независимо, а в условиях развитых средств коммуникаций и публичных судебных разбирательств его зависимость имеет все шансы стать достоянием широких слоев обществу. Отсюда возникает недоверие общества к судебной системе и к государственной власти в целом.

Важным принципом государственной политики регулирования статуса судьи, направленным на повышение престижа судейской профессии, должно стать установление порядка, при котором основанием предоставления льгот и преференций действующему судье являлась бы только продолжительность деятельности по осуществлению правосудия. Однако по действующему законодательству в судейский стаж нередко включаются различные виды досудебной деятельности. В чем смысл установления различных правил подсчета стажа для определения права на ежегодный дополнительный оплачиваемый отпуск установленной законом продолжительности, права на получение доплаты за выслугу лет, права на

назначение размера ежемесячного пожизненного содержания судьям и т.д.? Сейчас стаж даже по основному виду деятельности судьи – осуществлению правосудия подсчитывается по-разному для определения права на преференции судьи, что является следствием отсутствия единого правового определения стажа работы судьи. И, что самое парадоксальное, продолжительность работы непосредственно судьей не является при этом главным фактором.

Теперь рассмотрим о сроках стажа работы судьи, предусмотренным в статье 29 «Требования, предъявляемые к кандидатам в судьи» Закона РК от 25 декабря 2000 года 132-III «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан», в пункт 1 внесены изменения в соответствии с Конституционным законом РК от 15 июня 2017 года №75-VI [8] «Судьей районного суда может быть назначен гражданин Республики Казахстан: имеющий не менее пяти лет стажа работы в качестве секретаря судебного заседания, консультанта (помощника) суда, прокурора, адвоката либо не менее десяти лет стажа работы по юридической профессии.

Судьей областного суда может быть гражданин, имеющий стаж работы по юридической профессии не менее пятнадцати лет, из них стаж работы судьей не менее пяти лет.

Судьей Верховного Суда может быть гражданин, имеющий стаж работы по юридической профессии не менее двадцати лет, из них не менее десяти лет стажа работы судьей, в том числе пяти лет стажа работы судьей областного суда.

Необходимо унифицировать применение терминов, определяющих виды деятельности, с которыми законодатель связывает наличие тех или иных социальных прав судей, и сгруппировать виды деятельности по цели их определения, например:

- виды досудебной деятельности, наличие стажа по которым определяет право гражданина РК участвовать в процедуре отбора и назначения гражданина на должность судьи;

- деятельность по осуществлению правосудия, наличие стажа по которой должно определять право действующего судьи на конкретные виды социально-правового обеспечения;

- виды досудебной деятельности, наличие стажа по которым вместе со стажем деятельности по осуществлению правосудия определяет право судьи в отставке на конкретные виды социально-правового обеспечения. При этом должен быть установлен весовой приоритет учета стажа деятельности по осуществлению правосудия, так как речь идет о социально-правовом обеспечении именно судьи в отставке.

Такое деление на группы позволит выявить наиболее значимые проблемы, связанные с правом судей и судей в отставке на получение льгот, определяемых длительности по осуществлению правосудия. Ведь именно это должно поощряться системой подсчета стажа.

Исходя из вышеизложенного, следует считать правильным вывод о том, что для высококвалифицированного юриста, которым без сомнения является гражданин, наделавшийся ранее до этого Президентов РК судебными полномочиями и вершивший от имени государства правосудие, отставка без ежемесячного пожизненного содержания практически равнозначна потере источника существования.

Выходом из сложившейся ситуации может стать введение института приостановления отставки судьи по собственному желанию со снятием гарантий неприкосновенности, членства в судебском сообществе, запрета на профессиональную юридическую деятельность, за исключением отдельных ее видов и т.п.

Анализ законодательства показывает, что необходима разработка теоретических основ формирования дефиниций статуса судьи в отставке, принципов государственной политики правового регулирования статуса судьи, учитывающих всю совокупность реальных правоотношений, в которых осуществления судебных полномочий, включая его профессиональную деятельность и членство в судебском сообществе; на этапе пребывания судьи в отставке после окончания судебской деятельности.

Литература:

1. Конституция Республики Казахстан (принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 года) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 10 марта 2017г.) [Электронный ресурс] // Режим доступа: <https://online.zakon.kz> (дата обращения: 28.11.2017 г.).
2. Конституционный Закон Республики Казахстан от 25 декабря 2000 года 132-II «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 03.07.2017г.) [Электронный ресурс] // Режим доступа: <https://online.zakon.kz> (дата обращения: 28.11.2017 г.).
3. Положение о порядке и условиях обязательного государственного страхования судей и их имущества, медицинского обслуживания и санаторно-курортного лечения, утвержденной постановлением Правительства Республики Казахстан от 19 марта 1997г. №365 [Электронный ресурс] // Режим доступа: <https://tengrinews.kz/zakon> (дата обращения: 29.11.2017г.).
4. Закон Республики Казахстан о Высшем Судебном Совете Республики Казахстан (с изменениями и дополнениями по состоянию на 11.07.2017г.) [Электронный ресурс] // Режим доступа: <https://online.zakon.kz> (дата обращения: 29.11.2017 г.).
5. Кодекс Судейской Этики от 21 ноября 2016 года (принят VII съездом судей Республики Казахстан) [Электронный ресурс] // Режим доступа: <http://sud.gov.kz> (дата обращения: 30.11.2017г.).
6. Багаутдинов Ф.Н., Хайруллин М.М. Требования к кандидатам на должность судьи в современных условиях // Российская юстиция. - 2011. - №1. - С. 345.
7. Нешетаева Т.Н. Оценка профессиональной деятельности судьи: проблемы правового регулирования. // Российское правосудие. - 2008. - №11.
8. Конституционный Закон Республики Казахстан от 15 июня 2017 года №75-VI «О внесении изменений и дополнений в некоторые конституционные законы Республики Казахстан» [Электронный ресурс]//Режим доступа: <https://online.zakon.kz> (дата обращения: 30.11.2017 г.).

Рецензент: к.ю.н., доцент Тайлакова С.Дж.