

УДК 343.25

О. И. Лепешкина

МИРОВАЯ ТЕНДЕНЦИЯ К ОТМЕНЕ СМЕРТНОЙ КАЗНИ И РОССИЯ

ЛЕПЕШКИНА Оксана Ивановна – кандидат юридических наук, доцент кафедры правоведения Северо-Западного института управления Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации. 199034, В.О., 7-я линия, д. 16-18, Санкт-Петербург, Россия. E-mail: oksanalep02@mail.ru.

В настоящее время в мире наблюдается устойчивая тенденция к отказу от применения смертной казни, отражающая приверженность многих государств основополагающим, гуманистическим ценностям. По состоянию на конец 2013 г. из 198 государств смертная казнь была законодательно отменена в 108 государствах.

Отмена смертной казни в современной России обусловлена построением правового государства с признанием приоритета прав человека. Пожизненное лишение свободы является адекватной альтернативой смертной казни.

СМЕРТНАЯ КАЗНЬ; ПРАВО НА ЖИЗНЬ; ПОЖИЗНЕННОЕ ЛИШЕНИЕ СВОБОДЫ; РОССИЯ

В настоящее время в мире наблюдается устойчивая тенденция к отказу от применения смертной казни, отражающая приверженность многих государств основополагающим, гуманистическим ценностям. Данная тенденция отчетливо обозначилась в 1990-е гг. и сохраняется в начале XXI в. Так, по данным Р. Худа, если в 1965–1988 гг. ежегодно в среднем одно государство отменяло смертную казнь, то в 1989–2000 гг. – три [1, р. 333].

По данным девятого пятилетнего обзора ООН «Смертная казнь и применение мер, гарантирующих защиту прав тех, кому грозит смертная казнь» за 2009–2013 гг., по состоянию на 31 декабря 2013 г. из 198 государств смертная казнь была законодательно отменена в 108

государствах (в 101 – за все преступления, в 7 – за преступления, совершенные в мирное время), в 51, хотя и сохранялась в законодательстве, но в течение 10 лет на практике не применялась; применялась смертная казнь в 39 странах [2, с. 20]. Данный обзор подтверждает наличие в мире тенденции к отмене смертной казни, причем значительно увеличилось число государств, полностью отменивших это наказание. В ряду государств, применяющих смертную казнь, как указано в обзоре ООН, лидирующее положение по числу казней занимали следующие пять: Китай – 1000, Иран – 540, Ирак – 170, Саудовская Аравия – 78, КНДР – 40.

Смертную казнь законодательно отменили семь государств-участников Содружества Независимых Государств: Молдова (1995 г.)¹, Азербайджан (1998 г.), Украина и Туркменистан (1999 г.), Армения (2003 г.), Кыргызстан (2007 г.) и Узбекистан (2008 г.). В Казахстане в 2003 г.[3], в Таджикистане в 2004 г.[4] был установлен мораторий на применение смертной казни.

Вместо смертной казни в большинстве государств предусмотрено пожизненное лишение свободы. В 30-ти странах установлено лишение свободы на срок от 20 лет (Кот-д'Ивуар, Испания) до 140 лет (Мексика). В большинстве стран в отношении таких осужденных допускается возможность условно-досрочного освобождения, для осужденных к пожизненному лишению свободы минимальный срок отбытия наказания составляет от 8 лет (Вануату) до 40 лет (Ирландия)[2, с. 74–76].

В современном международном праве установление сначала пределов применения смертной казни, а затем и запрета этого вида наказания, связано с утверждением в качестве основного принципа уважения прав и основных свобод человека и общим признанием абсолютного права на жизнь [5].

В обеспечение права на жизнь, как говорится в преамбуле резолюции 44/128 Генеральной Ассамблеи ООН, 15 декабря 1989 г. был принят Второй факультативный протокол к Международному пакту о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г., направленный на отмену смертной казни (вступил в силу 11 июля 1991 г.). В соответствии со ст. 1 Протокола «ни одно лицо, находящееся под

¹ В скобках указан год, в котором была отменена смертная казнь.

юрисдикцией государства-участника настоящего Протокола, не подвергается смертной казни»; каждое государство-участник обязано принять все необходимые меры для отмены смертной казни в рамках своей юрисдикции [6, с. 74]. Данный Протокол нацелен на упразднение смертной казни в мирное время, так как допускает возможность заявления государством оговорки о применении этого наказания в военное время «после признания вины в совершении наиболее тяжких преступлений военного характера, совершенных в военное время» (п. 1 ст. 2). Однако приведение в исполнение смертных приговоров в такое время на основании ст. 4 Пакта не допускается (п. 2 ст. 6). По состоянию на 3 ноября 2016 г. второй Протокол ратифицирован 81 государством; Протокол подписали еще 37 стран [7].

Общемировая тенденция к отмене смертной казни проявилась также в отказе от ее применения за международные преступления. В Уставе Международного Уголовного Суда от 17 июля 1998 г. в качестве наиболее строгого вида наказания предусмотрено пожизненное лишение свободы (п. «а» ст. 47) [8, с. 250].

На отмену смертной казни в мирное время направлен и Протокол № 6 (относительно отмены смертной казни) к Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г., принятый 28 апреля 1983 г. (вступил в силу 1 марта 1985 г.). В данном Протоколе содержится более конкретная по сравнению со вторым Протоколом 1989 г. формулировка: «Смертная казнь отменяется. Никто не может быть приговорен к смертной казни или казнен» (ст. 1)[6, с. 555]. Однако в отличие от него Протокол № 6 допускает возможность оговорки о применении смертной казни не только за преступления, совершенные во время войны, но и при неизбежной угрозе войны (ст. 2). Приведение в исполнение смертных приговоров во время войны или иного чрезвычайного положения Протоколом № 6 также запрещено (ст. 3). По состоянию на 3 ноября 2016 г. Протокол № 6 ратифицировали 46 государств, и 16 апреля 1997 г. подписала Протокол № 6, но еще не ратифицировала Россия [9].

Кроме того, 3 мая 2002 г. был принят Протокол № 13 (относительно отмены смертной казни при любых обстоятельствах) к Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод (вступил в силу

1 июля 2003 г.). Данный Протокол в отличие от Протокола № 6 не допускает возможности применения смертной казни во время войны или при неизбежной угрозе войны. Протокол № 13 ратифицировали 44 государства, и одно подписало.

Вопрос о смертной казни постоянно находится на рассмотрении и в ООН, и в региональных международных организациях. В принятой 18 декабря 2014 г. пятой резолюции A/RES/69/186 ООН «Мораторий на применение смертной казни» Генеральная Ассамблея вновь призвала государства, в которых еще сохраняется смертная казнь: «... f) ввести мораторий на исполнение смертных приговоров в целях отмены смертной казни»² [7].

Советом Европейского Союза были приняты «Руководящие принципы Европейского Союза по смертной казни» от 12 апреля 2013 г. № 8416/13, касающиеся вопроса о смертной казни в третьих странах. В этом документе, в частности, определен перечень преступлений, за которые не может назначаться смертная казнь, – это «ненасильственные преступления», в том числе экономические, политические и связанные с незаконным оборотом наркотиков.

Таким образом, международно-правовая норма о запрете на смертную казнь признана большинством государств, причем не только экономически развитых.

Как показало наше исследование [5], отмена смертной казни происходила, как правило, в результате установления моратория на применение этой меры наказания. В ряде государств (Венгрия, Литва, Украина, ЮАР) решающую роль в этом процессе сыграли решения органов судебного конституционного контроля, признавших законодательство, предусматривающее смертную казнь, не соответствующим положениям Основного закона страны о неотъемлемом характере основного права на жизнь и запрете жестоких наказаний.

Единственной в числе стран СНГ и в целом в Европе, где применяется смертная казнь, является Республика Беларусь. Вместе с тем, по данным пятилетних обзоров ООН, показатель числа казней в Республике Беларусь в расчете на 1 млн. человек сократился с 3,20 в

² За принятие этой резолюции проголосовали 117 государств, в том числе и Россия, 37 – против, 34 – воздержались.

1994–1998 гг. до 0,15 в 2009–2013 гг. [2, с. 25] Кроме того, ранее Конституционный Суд Республики Беларусь в Заключении от 11 марта 2004 г. № 3-171/2004 «О соответствии Конституции Республики Беларусь и международным договорам Республики Беларусь положений Уголовного кодекса Республики Беларусь, предусматривающих применение в качестве наказания смертной казни», в частности, постановил: «...2. Считать, что часть третья статьи 24 Конституции Республики Беларусь, установившая возможность применения смертной казни в качестве исключительной меры наказания лишь до ее отмены, позволяет принять решение об объявлении моратория на применение смертной казни или о полной отмене этого наказания...»[10, с. 297–298].

В США в начале XXI в. также наблюдается тенденция к отказу от смертной казни. Так, из 53 самостоятельных правовых систем смертная казнь законодательно отменена в округе Колумбия, в Пуэрто-Рико, а также в 19 штатах, причем в семи из них, – с начала 2000 гг.: Нью-Джерси и Нью-Йорк (2007 г.), Нью-Мексико (2009 г.), Иллинойс (2011 г.), Коннектикут (2012 г.), Мэриленд (2013 г.), Небраска (2015 г.)[11]. С 2000 г. в США происходит сокращение практики применения смертной казни, как назначения, так и исполнения. С 1977 по 2015 г. (после отмены в 1976 г. моратория) в США было казнено 1422 человека, а число казненных в год не превышало 98 человек, сколько их составило в 1999 г. С начала 2000-х гг. число приведенных в исполнение приговоров к смертной казни сократилось с максимума – 85 в 2000 г. до 28 – в 2015 г. Применяется смертная казнь в основном на Юге страны, прежде всего, в штате Техас.

Отмена смертной казни в России обусловлена построением правового государства, признанием приоритета прав человека перед интересами общества и государства, а также интеграцией в Европейское сообщество.

В Уголовном кодексе РФ от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ (с изм. от 06 июля 2016 г.)[12] смертная казнь сохраняется в системе наказаний (п. «н» ст. 44). Однако в настоящее время, как известно, применяться смертная казнь в России не может. Последний смертный приговор в нашей стране был приведен в исполнение 2 сентября 1996 г. [13, с. 158–159].

Запрет на назначение смертной казни был установлен Конституционным Судом РФ в Постановлении от 2 февраля 1999 г. № 3-П «до введения в действие соответствующего федерального закона,

обеспечивающего на всей территории Российской Федерации каждому обвиняемому в преступлении, за совершение которого федеральным законом в качестве исключительной меры наказания установлена смертная казнь, право на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей» (п. 5)[14].

Запрет на вынесение смертных приговоров до введения судов присяжных на всей территории России был подтвержден Конституционным Судом РФ в Постановлении от 6 апреля 2006 г. № 3-П «По делу о проверке конституционности отдельных положений Федерального конституционного закона «О военных судах Российской Федерации», федеральных законов «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации», «О введении в действие Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» и Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросом Президента Чеченской Республики, жалобой гражданки К.Г. Тубуровой и запросом Северо-Кавказского окружного военного суда»[15].

19 ноября 2009 г. Конституционный Суд РФ по ходатайству Пленума Верховного Суда РФ вынес Определение № 1344-О-Р о разъяснении пункта 5 резолютивной части Постановления от 2 февраля 1999 г. № 3-П [16]. Конституционный Суд РФ определил, что «положения пункта 5 резолютивной части Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 2 февраля 1999 года № 3-П в системе действующего правового регулирования, на основе которого в результате длительного моратория на применение смертной казни сформировались устойчивые гарантии права человека не быть подвергнутым смертной казни и сложился конституционно-правовой режим, в рамках которого – с учетом международно-правовой тенденции и обязательств, взятых на себя Российской Федерацией, – происходит необратимый процесс, направленный на отмену смертной казни, как исключительной меры наказания, носящей временный характер ("впредь до ее отмены") и допускаемой лишь в течение определенного переходного периода, т. е. на реализацию цели, закрепленной статьей 20 (часть 2) Конституции Российской Федерации, означают, что исполнение данного Постановления в части, касающейся введения суда с участием присяжных заседателей на всей территории Российской Федерации, не открывает возможность

применения смертной казни, в том числе по обвинительному приговору, вынесенному на основании вердикта присяжных заседателей» (п.1).

Как верно отмечают Л.Г. Берлявский и Н.А. Тарабан, это Определение «стало неотъемлемой частью Постановления Конституционного Суда от 2 февраля 1999 г. и должно применяться в нормативном единстве с ним» [17, с. 19–24].

Российская Федерация, подписав 16 апреля 1997 г. Протокол № 6 (относительно отмены смертной казни) от 28 апреля 1983 г. к Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г. [18], – в рамках интеграционного процесса в Европейское сообщество, – приняла на себя и международно-правовое обязательство отменить это наказание.

Согласно Конституции РФ от 12 декабря 1993 г. (с поправ. от 21 июля 2014 г.) [19] «общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы» (ч. 4 ст. 15).

В соответствии с основным принципом международного права – принципом добросовестного соблюдения договоров (*pacta sunt servanda*), который распространяется на международные договоры и до вступления их в силу, «государство обязано воздерживаться от действий, которые лишили бы договор его объекта и цели, если: а) оно подписало договор... под условием ратификации... до тех пор, пока оно не выразит ясно своего намерения не становиться участником этого договора...» [20, с. 57]. Данное правило закреплено в Венской конвенции о праве международных договоров от 23 мая 1969 г. (ст. 18), участником которой является Россия, как государство-правопреемник СССР, и было имплементировано во внутреннее законодательство (ч. 2 ст. 31 Федерального закона от 15 июля 1995 г. № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации» (с изм. от 12 марта 2014 г.)) [21]. Таким образом, Россия еще до вступления для нее Протокола № 6 в силу обязана воздерживаться от действий, которые лишили бы договор его объекта и цели, т. е. смертная казнь применяться не может.

В литературе высказано предложение о необходимости проверки Протокола № 6 к Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод на соответствие Конституции РФ для «...эффективной

защиты национальной правовой системы»[22, с. 26].

Однако полагаем, как это показал и опыт зарубежных стран, положения Уголовного кодекса РФ о смертной казни, в случае их проверки Конституционным Судом РФ, могут быть признаны не соответствующими Конституции РФ. Конституция РФ, провозгласив Россию демократическим правовым государством, закрепила положение о том, что «человек, его права и свободы являются высшей ценностью», а основные права и свободы человека признала природными и неотчуждаемыми (ст. 2, 17, ч. 2). Согласно ст. 18 Конституции РФ «права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими...». Таким образом, основные права человека, как указывает С.С. Алексеев, «приобрели прямое юридическое действие и заняли (точнее – начали занимать) центральное место во всей юридической системе современного гражданского общества» [23, с. 613]. В соответствии с ч. 1 ст. 20 Конституции РФ «каждый имеет право на жизнь». Право на жизнь – это абсолютное право, которое в отличие от других не может быть ограничено.

Смертная казнь – это архаичный вид наказания, который противоречит общечеловеческим этическим требованиям. Применение смертной казни неизбежно сопряжено с негативными социальными последствиями, а исполнение этой меры – необратимо.

Полагаем, что в современной России, которая стремится стать подлинно правовым государством, смертная казнь должна быть отменена. В этой связи предлагаем ратифицировать Протоколы № 6 и 13 к Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, Второй факультативный протокол к Международному пакту о гражданских и политических правах и исключить из Уголовного кодекса РФ положения о наказании в виде смертной казни.

Вместо смертной казни в качестве исключительной меры наказания, применяемой только за особо тяжкие преступления, представляющие исключительную опасность, предлагаем установить пожизненное лишение свободы. Кроме того, в ст. 57 («Пожизненное лишение свободы») УК РФ указан не полный и не системно изложенный (как это принято в Особенной части УК РФ) перечень преступлений, за которые предусмотрено данное наказание, а именно нет состава диверсии (ч. 3 ст. 281). В связи с чем предлагаем часть 1 статьи 57 УК РФ изложить в

следующей редакции: «1. Пожизненное лишение свободы **как исключительная мера наказания** устанавливается за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, а также за совершение **особо тяжких преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста, общественной безопасности, здоровья населения и общественной нравственности, основ конституционного строя и безопасности государства**».

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК:

1. **Hood, R.** Capital punishment: a global perspective // Punishment and Society. – 2001. – Vol. 3. – No. 3. – P. 331–354.
2. Доклад Генерального секретаря ООН «Смертная казнь и применение мер, гарантирующих защиту прав тех, кому грозит смертная казнь». Экономический и Социальный Совет, основная сессия 2015 года. URL: <http://www.un.org> (дата обращения: 08.07.2015).
3. Указ Президента РК от 17 декабря 2003 г. № 1251 «О введении в Республике Казахстан моратория на смертную казнь». URL: <http://www.adilet.zan.kz/> (дата обращения: 08.07.2015).
4. Официальный сайт Президента Республики Таджикистан: URL: <http://www.president.tj/> (дата обращения: 08.07.2015).
5. **Лепешкина О.И.** Смертная казнь : опыт комплексного исследования. – 2-е изд., перераб. и доп. – СПб. : Алетейя, 2010. – 224 с. ISBN: 978-5-94201-529-3
6. Международные акты о правах человека : сб. документов / сост. В. А. Карташкин, Е. А. Лукашева. – М. : Норма – Инфра-М, 1998. – 752 с.
7. Официальный сайт ООН. – URL: <http://www.un.org> (дата обр.: 03.11.2016).
8. Российский ежегодник международного права. 1995. – СПб. : Россия-Нева, 1996.
9. Официальный сайт Совета Европы. – URL: <http://www.coe.int> (дата обращения: 03.11.2016).
10. Уголовный кодекс Республики Беларусь : текст Кодекса по состоянию на 15 сентября 2004 г. – Минск : Амалфея, 2004. – 319 с.
11. Сайт Информационного центра США по смертной казни. – URL: <http://www.deathpenaltyinfo.org> (дата обращения: 16.01.2016).
12. Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – N 25. Ст. 2954.
13. Всероссийская конференция по проблемам отмены смертной казни. Москва, 3-4 июня 1999 года. – М. : Юрид. лит., 2000. – 166 с.
14. Собрание законодательства Российской Федерации. – 1999. – № 6. Ст. 867.
15. Российская газета. 2006. 12 апреля.
16. Российская газета. 2009. 27 ноября.
17. **Берлявский Л.Г., Тарабан Н.А.** Право на жизнь и проблема смертной казни : конституционно-правовые аспекты // Юридический мир. 2013. № 1. С. 19–24.

18. Распоряжение Президента РФ от 27 февраля 1997 г. № 53-рп «О подписании Протокола № 6 (относительно отмены смертной казни) от 28 апреля 1983 г. к Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г.» // Российская газета. 1997. 4 марта.
19. Собрание законодательства Российской Федерации. – 2014. – N 31. Ст. 4398.
20. Венская конвенция о праве международных договоров : коммент. / сост. А. Н. Талалаев. – М. : Юрид. лит., 1997. – 336 с.
21. Собрание законодательства Российской Федерации. – 1995. – № 29. Ст. 2757.
22. **Виноградова П.А.** Правовая природа моратория на смертную казнь // Уголовное право. 2015. № 1. С. 22 – 27.
23. **Алексеев С.С.** Право: Азбука. Теория. Философия : опыт комплексного исследования. – М. : Статут, 1999. – 710 с. ISBN: 5-8354-0002-0

LEPESHKINA, Oksana L. – North-West Institute of Management of the Russian Federation Presidential Academy of National Economy and Public Administration (RANEPA). 199034, 7-ya linia, V.O. 16-18, *Saint-Petersburg, Russia*. E-mail: oksanalep02@mail.ru.

A WORLDWIDE TENDENCY TO ABOLITION OF THE CAPITAL PUNISHMENT AND RUSSIA

Presently there is an established tendency observed worldwide to repudiation of capital punishment, which shows the adherence of many states to basic, humanistic principles. By the end of 2013 108 from 198 states have abolished the death penalty de jure.

The problem of the institute of capital punishment in contemporary Russia is conditioned by formation of jural state with official recognition of priority of human rights. Life imprisonment is an adequate alternative to capital punishment.

CAPITAL PUNISHMENT; DEATH PENALTY; RIGHT TO LIVE; LIFE IMPRISONMENT; RUSSIA
