



**Светлана ИСАЕВА,**

главный научный сотрудник МНИИ Академии правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре РК, старший советник юстиции, кандидат юридических наук, доцент



**Бахытжан САГЫМБЕКОВ,**

ведущий научный сотрудник МНИИ Академии правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре РК, младший советник юстиции, магистр права



**Ануарбек САИНОВ,**

старший научный сотрудник МНИИ Академии правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре РК, советник юстиции

УДК 343.25

# СУЖЕНИЕ СФЕРЫ ПРИМЕНЕНИЯ СМЕРТНОЙ КАЗНИ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

**Аннотация.** В данной статье авторами рассмотрены вопросы сужения сферы применения смертной казни. Авторы предлагают ограничить применение смертной казни по некоторым воинским преступлениям, совершенных в военное время.

**Ключевые слова:** смертная казнь, мораторий, уголовный кодекс, воинские преступления.

**Түйіндеме.** Бұл мақалада айрықша жазалауды тоқтату және Қазақстандағы өлім жазасын қысқарту туралы мәселе қаралады. Авторлар соғыс уақытында әскери қылмыстар үшін өлім жазасын қолдануды алып тастауды ұсынды.

**Түйінді сөздер:** өлім жазасы, мораторий, Қылмыстық кодексі, әскери қылмыстары.

**Annotation.** The article deals with the issue of phasing out an exceptional punishment and possible reduction of the death penalty in Kazakhstan. The authors suggested that the use of the death penalty be excluded for military crimes committed in wartime.

**Key words:** the death penalty, moratorium, Criminal code, military crimes.

Практически во всех конституционных нормах право на жизнь провозглашено самым основным правом человека. В Конституции Республики Казахстан также закреплено право каждого на жизнь. Никому не дано право произвольно отнимать и лишать жизни человека. Смертная казнь как исключительная мера устанавливается только законом и предусмотрена за террористические преступления, сопряженные с гибелью людей, а также за особо тяжкие преступления, совершенные в военное время, с предоставлением приговоренному права ходатайствовать о помиловании [1].

В послевоенные годы многие зарубежные страны пошли по пути гуманизации уголовного права и отмены смертной. Значительное количество зарубежных стран (104 страны) отменили данный институт на законодательном уровне, либо объявили мораторий на вынесение приговоров или их исполнение (36 государств). При этом в 23 странах (в каждом восьмом государстве мира) законодательно закреплено применение смертной казни [2].

Государства постсоветского пространства также придерживаются общемировой тенденции и полностью отменили смертную казнь (11 стран). Указом Президента в России в 1996 году введен мораторий на исполнение смертных приговоров, но в УК РФ закреплена (смертная казнь предусмотрена за следующие преступления: убийство с отягчающими обстоятельствами, посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля, посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование, посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа, геноцид). В 2004 году в Таджикистане также был объявлен мораторий на исполнение смертных приговоров. На сегодняшний день в Беларуси смертная казнь закреплена в уголовном законодательстве и применяется на практике (по данным международной статистики в 2015–2017 годах число вынесенных смертных приговоров составило: в 2015 год – 2; в 2016 год – 4; в 2017 год – 5).

В Казахстане этот вид наказания закреплен в Конституции и в Уголовном кодексе Республики Казахстан (далее – УК РК) [3].

Так, согласно статистическим данным за период с 1998 по 2017 годы число лиц, осужденных к смертной казни составило 251 человек, из них 112 человек те, в отношении которых приговор исполнен в отчетный период. При этом последний приговор о смертной казни был приведен в исполнение до объявления моратория в 2003 году в отношении 12 человек. Сейчас в Казахстане порядка 100 человек отбывают срок пожизненно и один человек приговорен к смертной казни [4].

В первые годы независимости нашим государством был взят курс на постепенную отмену смертной казни. Государственной программой правовой реформы уго-

ловная политика была направлена на сокращение числа преступлений, по которым предусматривалась смертная казнь и запланирована возможность поэтапной отмены смертной казни [5].

Так, в действовавшем в первые годы независимости УК КазССР 1959 г. высшая мера предусматривалась в санкциях 24 статей (25 составов): (7 государственных, 1 преступлении против личности (квалифицированное умышленное убийство), 16 воинских деяниях (17 составах), а также 2 статьи из раздела особо опасных государственных деяний, имевших ссылочные санкции (статьи 58 и 59). [6]

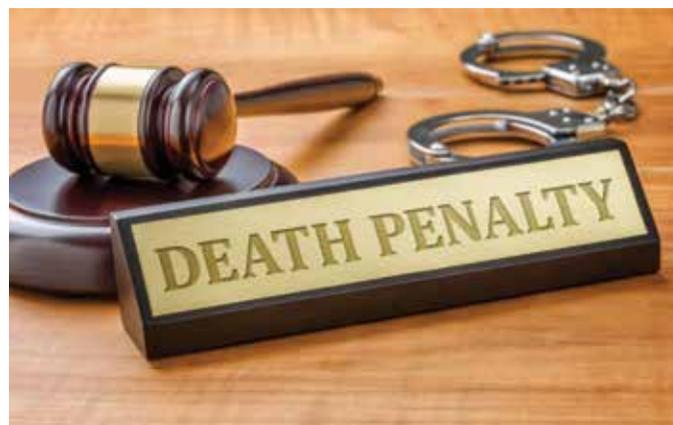
В УК РК, вступившим в силу с 1 января 1998 года законодательно отменена смертная казнь за умышленное убийство при отягчающих обстоятельствах, шпионаж, действия, дезорганизующие работу исправительно-трудовых учреждений [7].

В Концепции правовой политики Республики Казахстан 2002 года, курс «на постепенное сужение сферы применения смертной казни» был продолжен. Наряду с этим был поставлен вопрос о возможном введении моратория на смертную казнь [8].

Указом Президента Республики Казахстан от 17 декабря 2003 года № 1251 «О введении в Республике Казахстан моратория на смертную казнь» был введен бессрочный мораторий на исполнение смертной казни до решения вопроса о ее полной отмене. В качестве альтернативы смертной казни в 2004 году введено пожизненное лишение свободы [9].

В ноябре 2005 года Казахстан ратифицировал Международный пакт о гражданских и политических правах (МПГПП), устанавливающий, что право на жизнь есть неотъемлемое право каждого человека, охраняемое законом [10].

Последовательно придерживаясь политики по упразднению смертной казни, Казахстан присоединился к Заявлению Европейского Союза об отмене смертной казни, сделанному на 61-ой сессии Генеральной Ассамблеи ООН 19 декабря 2006 года. В 2007 году Казахстан в числе 104



государств поддержал резолюцию 62-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН по вопросу «Мораторий на высшую меру наказания с дальнейшим рассмотрением возможности отмены смертной казни» [12].

На сегодня международные эксперты в своих рекомендациях призывают Казахстан присоединиться ко 2-му Факультативному протоколу МПГПП, который обязывает государство-участника отменить смертную казнь.

Рассмотрим действующий УК РК. В качестве санкции смертная казнь установлена в 17 статьях Особенной части УК РК. Как фактор гуманизации уголовного законодательства закреплена норма в соответствии, с которой смертная казнь не назначается лицам, совершившим преступление в возрасте до восемнадцати лет, женщинам, мужчинам в возрасте шестидесяти трех и выше лет. Смертная казнь в порядке помилования может быть заменена пожизненным лишением свободы или лишением свободы на определенный срок с отбыванием наказания в учреждении уголовно-исполнительной системы чрезвычайной безопасности. Лица, приговоренные к смертной казни, в случае отмены моратория на исполнение смертной казни имеют право ходатайствовать о помиловании независимо от того, ходатайствовали ли они об этом до введения моратория или нет [3].

- Так, из 17 статей наибольшее количество санкций в виде «смертной казни» предусмотрены (по мере убывания):
- 1) в главе 18 «Воинские уголовные правонарушения» – 7 статей: ст.437 Неповиновение или иное неисполнение приказа (ч.4 совершенные в военное время); ст.438 Сопротивление начальнику или принуждение его к нарушению служебных обязанностей (ч.4 совершенные в военное время); ст.439 Насильственные действия в отношении начальника (ч.4 совершенные в военное время); ст.442 Дезертирство (ч.4 совершенные в военное время); ст.443 Уклонение или отказ от несения воинской службы (ч.3 совершенные в военное время); ст.444 Нарушение правил несения боевого дежурства (ч.3 совершенные в военное время); ст.455 Сдача или оставление противнику средств ведения войны.
  - 2) в главе 4 «Преступления против мира и безопасности человечества» – 5 статей: ст.160 Планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны (ч.2); ст.163 Применение запрещенных средств и методов ведения войны (ч.2); ст.164 Нарушение законов и обычаев войны (ч.2); ст.168 Геноцид (ч.2. совершенные в военное время); ст.170 Наемничество (ч.4).
  - 3) в главе 5 «Уголовные правонарушения против основ конституционного строя и безопасности государства» 4 статьи: ст.175 Государственная измена (ч.3. – совершенная в военное время); ст.177 Посягательство на жизнь Первого Президента Республики Казахстан –

*Лидера нации; ст.178 Посягательство на жизнь Президента Республики Казахстан; ст.184 Диверсия.*

- 4) в главе 10 «Уголовные правонарушения против общественной безопасности и общественного порядка» 1 статья: ст.255 Акт терроризма (ч.4).

Анализируя данные статьи, в части сужения сферы применения смертной казни, считаем, что смертная казнь, в предусмотренных законом случаях, может применяться лишь тогда, когда необходимость ее назначения обуславливается особыми обстоятельствами, отягчающими ответственность, и наряду с этим исключительной опасностью лица, совершившего особо тяжкое преступление, а также повлекшие гибель людей.

В этой связи, вызывает определенные вопросы относительно обоснованности применения смертной казни за некоторые воинские уголовные правонарушения, совершенные в военное время (ст. 437, 438, 439,442, 443, 444).

Общественная опасность уголовных правонарушений заключается в том, что они посягают на установленный порядок несения воинской службы в Вооруженных силах, др. воинских формирований, нарушают важнейшие основы жизни и деятельности войск, порождают беспорядок и неорганизованность в выполнении каждодневных задач боевой и государственно-правовой подготовки личного состава, снижают эффективность работы по поддержанию в подразделении, части твердого уставного порядка и в целом ослабляет обороноспособность государства. Результатом преступлений могут быть грубое нарушение прав, законных интересов и благ военнослужащих или других граждан, причинение Вооруженным Силам РК, государству материального ущерба [3].

Смертная казнь предусмотрена за перечисленные воинские преступления совершенные в военное время. Анализ диспозиции статей главы 18 показывает, что в ст. 437, 438, 439,442, 443, 444 за деяния, совершенные в мирное время максимальное наказание предусмотрено от трех до десяти лет. В данных статьях не ведется речь о гибели человека.

Также следует отметить, что данный институт воинских преступлений, совершенных в военное время, по которым предусмотрена смертная казнь, не изменялся с момента действия УК КазССР от 22 июля 1959 г. При этом следует учитывать действие кодекса в послевоенное время и напряженную внешнеполитическую ситуацию. В настоящее время Республика Казахстан не участвует в военных конфликтах, на территории также не ведутся вооруженные действия, проводится политика мирного международного сотрудничества и в связи с этим нет никакой общественной необходимости в сохранении в уголовном законодательстве такой меры наказания за преступления, которые не совершаются на ее территории, несмотря даже на то, что они относятся к ка-

тегории особо тяжких и их серьезность признается международным сообществом. Военных преступлений, по которым предусмотрена смертная казнь, в Казахстане так же не совершалось.

Таким образом, возникает резонный вопрос о соразмерности наказаний, поскольку за одно и то же деяние, совершенное в разное время, предусмотрено абсолютно противоречивые меры наказания.

При этом согласно Конституции – смертная казнь устанавливается только за преступные действия, относящиеся к особо тяжким преступлениям, совершенным в военное время.

Аналогичная ситуация складывается и с другими воинскими преступлениями, предусмотренными в главе 18 УК (ст.438 УК – сопротивление начальнику или принуждение его к нарушению служебных обязанностей; ст.439 УК – насильственные действия в отношении начальника; ст.442 УК – дезертирство; ст.443 УК – уклонение или отказ от несения воинской службы; ст.444 УК – нарушение правил несения боевого дежурства и ст.455 УК – сдача или оставление противнику средств ведения войны).

Следует согласиться с мнением д.ю.н., профессора Л. В. Головки, который отмечает, что воспроизведение в ст. 49 УК РК конституционного положения о возможности установления в военное время смертной казни

за совершение особо тяжких преступлений представляет собой классический пример избыточного правового регулирования. Вопрос даже не в том, что «военного времени» в Казахстане нет, и с учетом миролюбивой внешней политики государства оно вряд ли когда-либо наступит. Вопрос в другом: даже если предполагать наступление военного времени, то встанет вопрос о разработке специального или даже чрезвычайного уголовно-головного законодательства.

Представляется, что много рациональнее либо вообще отказаться от упоминания о смертной казни в военное время в действующем УК РК (оптимальный вариант), либо сделать отсылочную норму к специальному закону (компромиссный вариант), которая могла бы выглядеть примерно следующим образом в качестве самостоятельного пункта ст. 49 УК РК: «Смертная казнь может быть также установлена в военное время за совершение особо тяжких преступлений специальным законом Республики Казахстан о введении военного положения».

Поэтому полагаем возможным рассмотреть вопроса об исключении меры наказания – смертная казнь за воинские преступления, совершенные в военное время: из части 5 ст.437 УК, части 4 ст.438 УК части 4 ст.439 УК, части 4 ст.442 УК, части 3 ст.443 УК, части 3 ст.444 УК и части 4 ст.455 УК.

### СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ:

1. Конституция Республики Казахстан. [http://adilet.zan.kz/rus/docs/K950001000\\_](http://adilet.zan.kz/rus/docs/K950001000_)
2. [https://amnesty.org.ru/pdf/DP\\_2015\\_final\\_ru.pdf](https://amnesty.org.ru/pdf/DP_2015_final_ru.pdf)
3. Уголовный кодекс Республики Казахстан от 3 июля 2014 года № 226-V ЗРК // <http://adilet.zan.kz/rus/docs>
4. Информация Комитета по правовой статистике и специальным учетам ГП РК. //Статистические сведения о числе лиц, осужденных к смертной казни за период с 1998 по 2017 годы.
5. Постановление Президента Республики Казахстан от 12 февраля 1994 года N 1569 «О Государственной программе правовой реформы в Республике Казахстан» [http://adilet.zan.kz/rus/docs/K940001569\\_/links](http://adilet.zan.kz/rus/docs/K940001569_/links)
6. Уголовный Кодекс. Утвержден Законом Казахской ССР от 22 июля 1959 года. Утратил силу с 1 января 1998 г. [http://adilet.zan.kz/rus/docs/K590002000\\_](http://adilet.zan.kz/rus/docs/K590002000_)
7. Уголовный Кодекс Республики Казахстан от 16 июля 1997 года N 167. Утратил силу Кодексом РК от 3 июля 2014 года № 226-V
8. Указ Президента Республики Казахстан от 20 сентября 2002 года № 949 «О Концепции правовой политики Республики Казахстан». Утратил силу Указом Президента Республики Казахстан от 17 июня 2011 года № 102
9. Закон Республики Казахстан от 10 марта 2004 года N 529 «О внесении изменений и дополнений в Уголовный, Уголовно-процессуальный и Уголовно-исполнительный кодексы Республики Казахстан в связи с введением моратория на исполнение смертной казни».
10. Закон Республики Казахстан от 28 ноября 2005 года N 91 «О ратификации Международного пакта о гражданских и политических правах» [http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z050000091\\_](http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z050000091_)
11. Закон Республики Казахстан от 21 мая 2007 года N 254 «О внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Казахстан»
12. Резолюции ООН//[www.un.org/ru/ga/61/docs/61res](http://www.un.org/ru/ga/61/docs/61res), /ga/third/62/ third\_res.shtml
13. Комментарий к Уголовному кодексу Республики Казахстан/под ред. Борчашвили И.Ш.
14. Экспертное заключение//[www.zakon.kz/157764-jekspertnoe-zakljuchenie-na-proekt-zrk.html](http://www.zakon.kz/157764-jekspertnoe-zakljuchenie-na-proekt-zrk.html)