

на поднять Россию, очистить ее от зла. «Единением и любовью спасемся», — напутствовал подвижник и святой Земли Русской Сергей Радонежский великого князя Дмитрия Донского на битву с врагом. Только надежда на победу Добра и Справедливости была той спасительной силой, которая объединяла народ и определяла, в конечном счете, успех дела. Что мы можем противопоставить злу — волю народа, опирающуюся на силу и авторитет Закона, власти, способной бороться со злом и победить.



А. Русецкий

СМЕРТНАЯ КАЗНЬ

В последнее время ведется весьма интересная дискуссия вокруг проблемы смертной казни. Является ли смертная казнь фактором, сдерживающим преступность? Нарушает ли она права человека? Принять ли ее в современный период развития или отказаться от этого? Может ли государство оправдать или доказать необходимость подобной карательной меры для поддержания и охраны правопорядка? На эти вопросы по-разному отвечают ученые, юристы-практики, общественные и политические деятели, писатели, граждане. Но на все эти и многие другие вопросы можно ответить в том случае, если дать надлежащие объяснения по следующей теме: в чем заключаются задачи и цели смертной казни как вида наказания? Именно в этом вопросе кроется целесообразность или нецелесообразность подобного наказания, а ответ на этот вопрос определит общественное мнение по отношению к смертной казни.

В настоящее время существуют три теоретические позиции по отношению к проблеме такого вида наказания, как смертная казнь. Одни ученые и практики выступают це-

ликом против применения смертной казни и за ее немедленную отмену, объясняя это аморальностью и нецелесообразностью подобного наказания. Другие поддерживают применение смертной казни, рассматривая ее не только как правовое ограничение, но и как физическое уничтожение преступника, которое гарантирует обществу полную безопасность от подобного деяния этого лица. Третьи, в принципе поддерживая эту меру, выступают за сокращение применения и постепенную отмену смертной казни. Все эти мнения достаточно грамотно обоснованы, и выбор наиболее правильного подхода к проблеме смертной казни представляется тяжелым.

Развитие российского уголовного законодательства о смертной казни: теория, практика, мнения. Русское дореволюционное законодательство

Смертная казнь — одно из древнейших наказаний, известных человечеству. Согласно самой распространенной в юридической литературе версии, это наказание возникло из обычая кровной мести, в той или иной мере присущей в древности практически всем народам. Российское государство было знакомо с этим наказанием с момента своего возникновения. Менялись лишь частота его применения, способы реализации и круг преступлений, за которые смертная казнь могла назначаться.

«Русская правда» не знала института смертной казни, который впервые был законодательно закреплен в 1398 году в Двинской уставной грамоте. В ст. 5 этого документа предусматривается назначение смертной казни только в одном случае — за кражу, совершенную в третий раз. Законодатель, устанавливая это суровое наказание за трижды совершенную кражу, скорее всего, исходил из повышенной общественной опасности преступника и реального предположения о возможности совершения кражи и в четвертый раз.

В дальнейшем русское уголовное законодательство в определенной мере идет по пути византийского законодательства в части норм, предусматривающих смертную казнь.

Псковская судная грамота 1497 года значительно расширяет случаи применения смертной казни по сравнению с Двинской уставной грамотой. Смертная казнь устанавливается здесь за воровство в церкви, конокрадство, государственную измену, поджоги, кражу, совершенную в посаде в третий раз. Судя по всему, Псковская грамота, устанавливая смертную казнь, ставила задачу избавиться от наиболее опасных для общества элементов.

Необходимо отметить, что на смертной казни вплоть до конца XV века лежал отпечаток обычая кровной мести. Став официальным государственным установлением, смертная казнь преследовала прежде всего цель возмездия, а также неразрывно связанную с ним цель устрашения. Вместе с тем напрашивается мысль, что с образованием и развитием государственности на Руси верховная власть проявляла определенную заботу о жизни, собственности и правах граждан, а также и о своей собственной безопасности. Поэтому смертная казнь применялась также в целях безопасности всего общества и относительного спокойствия отдельных граждан.

Последующее расширение круга преступных деяний, за которые полагалась смертная казнь, произошло в Судебниках 1497 и 1550 годов и продолжалось в дальнейшем. Достаточно сказать, что, например, в Уложении 1649 года смертная казнь могла быть назначена уже за 63 преступления, а по Военским артикулам Петра I и другим уголовно-правовым актам этого времени — в 123 случаях.

Следует отметить жестокость способов исполнения смертной казни. Так, в XVII веке это были: отсечение головы, повешение, утопление, сожжение, заливание горла расплавленным металлом, четвертование, колесование, закапывание в землю по плечи, посажение на кол и др.

В дальнейшем (после жесточайших петровских указов) российское законодательство о смертной казни развивалось иначе. Первую попытку отказаться от этого наказания сделала дочь Петра I императрица Елизавета. В 1744 году Елизавета в опубликованном 7 мая сенатском указе предписала прекратить на территории России экзекуции над приговорен-

ными к смертной казни, заменив эту меру другими наказаниями. Приостановление исполнения смертных приговоров привело к тому, что тюрьмы оказались переполнены людьми, осужденными к этому наказанию. В 1754 году издается указ, в котором подтверждается приостановление приговора к смертной казни, а чтобы преступники не оставались без наказания, предписывалось их ссылать, наказывать кнутом, рвать ноздри и клеймить. В том же году была создана очередная кодификационная комиссия, в задачу которой входило составление проекта нового Уложения. В апреле 1755 года комиссия направила в Сенат «судную» и «криминальную» части проекта. В «криминальной» части была снова закреплена смертная казнь, но в соответствии с указами Сената 1753 года она могла заменяться другими наказаниями.

Необходимо отметить, что попытки отменить смертную казнь не нашли поддержки ни у дворянства, ни у представителей государственной системы. Напротив, это вызвало определенное противодействие данной идее. Да и сама Елизавета не была последовательной в реализации замысла: с одной стороны, она считала целесообразным сохранение смертной казни для устрашения, с другой — выражала отвращение к смертным казням и приостанавливала их.

В эпоху Екатерины II законодательство о смертной казни не претерпело никаких изменений. Однако сама императрица большое внимание уделяет проблеме этого вида наказания в Наказе по вопросам уголовного наказания. Она проводит мысль о необходимости соответствия наказания преступлению и о назначении различных наказаний за различные преступления. Екатерина II была противницей смертной казни, но допускала возможность ее применения, рассматривая ее как воздаяние.

Таким образом, во второй половине XVIII века в русском уголовном законодательстве наблюдается тенденция к сокращению смертной казни, а на практике — к ограничению ее применения.

В 1813 году был разработан новый проект Уголовного уложения. В нем впервые в истории русского уголовного законодательства была разработана система наказаний, вклю-

ченная в Общую часть. Проект определял семь родов наказаний с подразделением их на разные степени: смертная казнь, лишение всех политических и гражданских прав (гражданская смерть); лишение свободы и чести; бессрочное лишение свободы; денежные пени; церковное покаяние. Но в 1824 году проект Уголовного уложения не был принят Государственным Советом. Основная причина состояла в том, что имели место серьезные возражения относительно включения смертной казни в систему наказаний.

Восшествие на престол императора Николая I ознаменовалось восстанием на Сенатской площади, подавлением его и казнью пяти декабристов. Суд над ними осуществлялся не высшим судебным органом России — Сенатом, а созданным по указанию императора Особым судебным присутствием — Верховным уголовным судом. Смертный приговор был вынесен 36 декабристам. В обоснование применения смертной казни суд ссылался на Уложение 1649 года, Морской устав 1720 года, Воинский устав 1716 года, Полевое уголовное уложение для действующей армии 1813 года и другие акты. В приговоре был определен способ применения смертной казни: четвертование, предусмотренное 19 Артикулом Воинского устава 1716 года.

Член Верховного суда, судившего декабристов, граф Мордвинов принес апелляцию на приговор, считая его незаконным. Надо отметить, что именно Мордвинов выступал против проекта Уголовного уложения 1813 года. Возражая против приговора, он ссылался на Указ 1753 года, который предписывал не исполнять смертные приговоры и не делая никаких исключений для политических преступлений. Николай I, хотя и оставил апелляцию без внимания, тем не менее утвердил только пять смертных приговоров через повешение. Остальным приговоренным смертная казнь была заменена каторгой.

С 1 января 1835 года вступил в силу Свод законов Российской империи 1832 года. В соответствии с ним смертная казнь в России сохранялась, но применялась только в отношении трех категорий преступлений: 1) политических («когда оные, по особой их важности, предаются рассмотре-

нию и решению Верховного уголовного суда»); 2) за нарушение карантинных правил (так называемые карантинные преступления, совершенные во время эпидемий или сопряженные с совершением насилия над карантинной стражей либо карантинными учреждениями); 3) за воинские преступления. Предусматривалась смертная казнь и по Уложению о наказаниях уголовных и исправительных 1845 года и по Уголовному уложению 1903 года. Следует отметить, что количество выносимых смертных приговоров резко увеличилось после подавления Первой русской революции 1905 года. Так, в 1906 году было казнено 574 человека, в 1907 году — 1139, в 1908 году — 1340, в 1909 году — 717, в 1910 году — 129, в 1911 году — 73, в 1912 году — 126 человек.

Уложение о наказаниях уголовных и исправительных 1885 года воспроизвело все положения о смертной казни Уложения 1845 года. Эти законодательные акты так же, как и Уложение 1903 года, сократили применение смертной казни по сравнению с ранее действовавшим уголовным законодательством.

Особо хотелось бы отметить мнение одного из русских юристов — Чичерина, который принадлежал к числу сторонников ограниченного применения смертной казни и считал, что справедливость, базирующаяся на принципе эквивалента, — основного принципа наказания — «...влечет за собой требование смертной казни за убийство... Чем выше ценится человеческая жизнь, тем выше должно быть и наказание за ее отнятие...» Вместе с тем Чичерин признавал весьма серьезными возражения противников смертной казни в той части, где речь шла о невозможности исправления преступника в случае ее применения. Но это возражение значительно ослабляется тем соображением, что смертная казнь сильнее всего действует на душу человека, заставляя его раскаяться. Продолжая изложенную мысль Чичерина, надо добавить, что общество не заинтересовано в раскаянии преступника и в его исправлении. Более важной задачей является обезопасить общество от возможного повторения преступления, что эффективнее всего достигается уничтожением преступника.

В последние два десятилетия XIX и в начале XX века смертная казнь в России применялась на основе Положения о мерах к охранению государственного порядка и общественного спокойствия от 4 сентября 1881 года. Положение предоставляло высшим административным чинам передавать на рассмотрение военных судов для осуждения по законам военного времени дела о вооруженном сопротивлении властям, умышленном поджоге, приведении в негодность предметов воинского снаряжения и о некоторых других преступлениях.

Очередная попытка отмены смертной казни была произведена 19 июня 1906 года на заседании первой Государственной думы при обсуждении проекта закона об отмене смертной казни. Однако после принятия этого закона в Государственной думе он не был утвержден Государственным Советом.

После Февральской революции 1917 года Временное правительство в первые дни своего существования приняло ряд прогрессивных демократических актов. 12 марта 1917 года было опубликовано правительственное постановление о повсеместной отмене смертной казни. Однако уже 12 июля 1917 года она была восстановлена на фронте за убийство, разбой, измену, побег к неприятелю, сдачу в плен, уход с поля боя, т.е. за ряд государственных и воинских преступлений в военное время.

Смертная казнь в истории Советского государства

Неоднозначным был подход Советской власти к исследуемой мере наказания. 26 октября 1917 года II Съезд Советов отменил смертную казнь. Но с началом Гражданской войны она была восстановлена — первый смертный приговор вынесен 21 июня 1918 года революционным трибуналом ВЦИК бывшему начальнику морских сил Балтийского флота контр-адмиралу А.М. Щастному. Законодательно смертная казнь в виде расстрела была закреплена в Руководящих началах по уголовному праву РСФСР 1919 года и считалась временной, исключительной и чрезвычайной мерой. 17 января 1920 года ее вновь (на очень непродолжительный период) исключают.

Затем смертная казнь с учетом военной обстановки или под флагом усиления борьбы с «врагами народа» вновь была восстановлена.

После окончания Великой Отечественной войны Указом Президиума Верховного Совета СССР «Об отмене смертной казни» от 26 мая 1947 года это наказание было отменено в мирное время, а преступления, за которые предусматривалась высшая мера, наказывались лишением свободы сроком на 25 лет.

Затем вскоре смертная казнь Указом Президиума Верховного Совета СССР от 12 января 1950 года «О применении смертной казни к изменникам Родины, шпионам, подрывникам-диверсантам» допускалась в изъятие из предыдущего Указа. В последующем (в 1954 г.) смертная казнь допускалась в отношении осужденных за убийство при отягчающих обстоятельствах.

Основы уголовного законодательства 1958 года, признавая смертную казнь исключительной мерой наказания, допускали применение ее вплоть до полной отмены за государственные преступления (при наличии ее в санкции соответствующей статьи, за умышленное убийство при отягчающих обстоятельствах и, в специально предусмотренных случаях, за некоторые другие особо тяжкие преступления).

УК РСФСР 1960 года в ст. 23 в редакции Закона РФ от 24 апреля 1993 года устанавливал возможность применения смертной казни путем расстрела за особо тяжкие преступления, если это предусмотрено в конкретных статьях УК.

В УК 1960 года смертная казнь предусматривалась за совершение довольно значительного числа преступлений (за 17 преступных деяний в мирное время и 16 — в военное время и в боевой обстановке). Однако это не означало ее фактического широкого применения. Как правило, в единичных случаях высшая мера назначалась лицам, совершившим убийства с особой жестокостью, нескольких лиц, малолетних детей, извращенным способом и т.д.

По данным статистики за 1987 год, 96% приговоров к смертной казни было вынесено судами в связи с осуждением именно за эти преступления.

В общей структуре наказаний, назначенных в течение пяти лет (1985–1989 годы), объем смертной казни составил менее 0,05%.

Смертная казнь по действующему законодательству

Решительный шаг в направлении сокращения смертной казни сделала новая Конституция РФ. В соответствии с ч. 2 ст. 20 «смертная казнь впредь до ее отмены может устанавливаться федеральным законом в качестве исключительной меры наказания за особо тяжкие преступления против жизни при предоставлении обвиняемому права на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей».

В соответствии со ст. 59 УК РФ смертная казнь как исключительная мера наказания может быть установлена только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь. В Особенной части УК РФ смертная казнь в качестве меры наказания предусмотрена п. 2 ст. 105, устанавливающей ответственность за убийство с отягчающими признаками, ст. 277 — за посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля, ст. 295 — за посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование, ст. 317 — за посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа, ст. 357 — за геноцид.

Ни за какие другие преступления, даже столь тяжкие, как государственная измена или шпионаж, смертная казнь не назначается. Однако следует согласиться с мнением В.П. Кашепова о том, что лицо, виновное в терроризме, захвате заложников, бандитизме или другом особо тяжком преступлении, может быть приговорено к смертной казни, если его действия сопровождались умышленным убийством пострадавших. В данном случае имеет место так называемая идеальная совокупность, при которой наказание назначается отдельно за каждое деяние, квалифицируемое самостоятельной статьей.

Кроме того, санкции всех статей Особенной части УК, предусматривающих возможность вынесения смертного приговора, допускают альтернативный выбор судом наказа-

ния в виде либо смертной казни, либо пожизненного лишения свободы, либо лишения свободы на срок от 8 или 12 до 20 лет. Причем поставлена она не на первое, а на второе место.

Допустимость применения смертной казни за особо тяжкие посягательства на жизнь продиктована не соображениями возмездия, тем более она не может иметь своей целью исправление виновного, а прежде всего выполнением задачи восстановления социальной справедливости и предупреждения новых преступлений как самими осужденными, так и другими лицами.

Сохраняя временную, исключительную меру наказания, законодатель предусматривает ряд существенных ограничений, как материального, так и процессуального характера, на пути возможности вынесения смертного приговора.

Даже при совершении преступления, за которое предусмотрено назначение смертной казни, она все же не применяется к женщинам, лицам, совершившим преступления в возрасте до 18 лет, мужчинам, достигшим 65-летнего возраста к моменту вынесения судом приговора (а не к моменту совершения преступления). Таким образом, ограничение сферы применения смертной казни в качестве исключительной меры наказания кругом особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, дополняется критериями пола и возраста. Следует обратить внимание на такой нюанс законодательной формулировки: применительно к несовершеннолетним закон говорит о недостижении ими 18 лет на момент совершения преступления, применительно к мужчинам — возраст указан на момент вынесения приговора.

Среди процессуальных ограничительных мер следует указать на то, что в соответствии с ч. 2 ст. 20 Конституции РФ обвиняемому, которому грозит смертная казнь, должно быть предоставлено «право на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей» (или коллегий в составе трех профессиональных судей). Более подробно процессуальные требования, выполнение которых должно гарантировать права подсудимого, если ему грозит смертный приговор, изложены в УПК. В данном случае та-

кого рода гарантии приобретают особое значение, поскольку при вынесении смертного приговора должна быть исключена опасность судебной ошибки. К сожалению, горечь непоправимых ошибок знала судебная практика прошлых лет. Многим памятен процесс по обвинению насильника и убийцы Чикатило. Его настигла справедливая кара. Но не все знают, что за злодеяния, совершенные этим преступником, до него были казнены два человека. Произошла судебная ошибка. Не первая и, к сожалению, не последняя. В условиях обвальная криминализации нашего общества лавина оперативных «ориентировок», рассылаемых спецслужбами, повышает вероятность оказаться лицом подозреваемым и для законопослушного гражданина.

Смертный приговор может быть приведен в исполнение только после вынесения окончательного приговора компетентным судом (ст. 6 Международного пакта о гражданских и политических правах). Это значит, что жалоба осужденного к смертной казни должна пройти все судебные инстанции, прежде чем приговор будет исполнен. Согласно сложившейся практике уголовное дело, по которому вынесен смертный приговор, истребуется Верховным Судом РФ для проверки в порядке надзора даже при отсутствии жалобы осужденного. Лицо, имеющее право принести протест в порядке надзора, может приостановить исполнение приговора.

После отклонения жалобы всеми судебными инстанциями осужденный к смертной казни может быть помилован Президентом РФ (п. «в» ст. 89 Конституции РФ).

В соответствии с п. 3 ст. 59 УК РФ смертная казнь может быть заменена в порядке помилования пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок 25 лет. Это же право суда предусмотрено ст. 57 УК РФ «Пожизненное лишение свободы».

Уголовно-исполнительное законодательство регламентирует порядок и условия исполнения смертной казни. Основанием для ее исполнения являются вступивший в законную силу приговор суда и уведомление об отклонении жалоб осужденного (при их наличии) в порядке надзора и ходатайства о помиловании.

Смертная казнь исполняется непублично путем расстрела. Исполнение смертной казни в отношении нескольких лиц производится отдельно в отношении каждого при отсутствии остальных. При исполнении смертной казни присутствует прокурор, начальник учреждения, в котором исполняется смертная казнь, и врач. Об исполнении приговора составляется протокол, который подписывается указанными лицами.

В перспективе смертная казнь в России будет отменена. Об этом говорится в ст. 20 (ч. 2) Конституции РФ. В связи со вступлением России в Совет Европы был издан Указ Президента РФ «О поэтапном сокращении применения смертной казни в связи с вхождением России в Совет Европы» от 16 мая 1996 года, в котором намечен ряд мер организационного характера, направленных на присоединение России к Протоколу № 6 от 22 ноября 1984 года Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 года.

Заключение

Решение законодателя о возможности назначения смертной казни в качестве меры наказания и сфере ее применения, строго говоря, не может основываться на чисто юридических аргументах. В основе лежат более глубокие соображения, возможно коренящиеся прежде всего в сфере общественного сознания. Юристы не смогли доказать позитивное воздействие смертной казни на состояние и динамику преступности. Они не сумели привести убедительных аргументов.

В 1990-е годы, после известных изменений в политической и экономической жизни, в позиции Российской Федерации на международной арене, актуализировались споры вокруг смертной казни. Аргументом в пользу ее отмены стали, по мнению ряда политиков и правоведов, международные обязательства России.

Обязательность тех или иных соглашений для Российской Федерации рассматривается с позиций междуна-

родного публичного права. УК РФ со своей стороны устанавливает, что преступность и наказуемость деяния определяются только уголовным законом, действовавшим во время совершения преступления. Принятие же новых уголовных законов, подлежащих включению в УК РФ, является суверенным правом РФ, которое реализуется в установленном порядке, на основе свободного выбора, исходя из интересов страны, разумеется, с учетом общепризнанных принципов и норм международного права, международных договоров РФ.

Международная практика показывает, что было бы принципиально неверно подходить к отмене смертной казни как к показателю демократизма и гуманизма. Решение об отмене смертной казни можно считать желательным, но оно должно быть рациональным и компенсироваться назначением иных, более эффективных мер.

Известный русский писатель, лауреат Нобелевской премии Александр Солженицын считает, что Россия может покончить с терроризмом, только отменив введенный в стране мораторий на смертную казнь.

«Бывают времена, когда для спасения общества, государства смертная казнь нужна. А в России сейчас вопрос стоит именно так». По мнению Солженицына, Чечня продолжает оставаться «неоконченной» главой российской истории и ее тяжелой политической проблемой.

А. Солженицын убежден, что те в Европе, кто «диктует нам отмену смертной казни, не знали таких суровых испытаний, какие прошла Россия».