

**МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ
АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

БАКИНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

Шахла Тофик кызы Самедова

**УГОЛОВНОЕ ПРАВО
АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ
ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ**

УЧЕБНИК

Том I

*Утвержден приказом Министерства
образования Азербайджанской Республики
за № F-87 от 11 февраля 2020 года*

Баку – 2020

Учебник подготовлен на кафедре Уголовного права и криминологии Бакинского Государственного Университета.

Рецензенты:

доктор юридических наук, профессор
Назим Талят оглы Алиев

доктор юридических наук, профессор
Камиль Назим оглы Салимов

доктор юридических наук, профессор
Виталий Владимирович Кузнецов

Самедова Ш.Т. Уголовное право Азербайджанской Республики. Особенная часть: в двух томах. Учебник. Баку: Eсorprint, 2020, том I, 824 с.

Учебник предназначен для студентов, обучающихся по специальности «Правоведение», а также для докторантов, преподавателей, научных работников и сотрудников правоохранительных органов, интересующихся Особенной частью уголовного права Азербайджанской Республики, и, в частности, проблемами квалификации отдельных видов преступлений.

ISBN 978 9952 29 117 3

© БГУ, Ш.Самедова

Том I

СОДЕРЖАНИЕ

Список сокращений	7
Предисловие	9
Глава 1. Понятие особенной части уголовного права	13
§ 1. Понятие, задачи и предмет курса Особенной части уголовного права как учебной дисциплины	13
§ 2. Система Особенной части уголовного законодательства.....	18
§ 3. Исторические аспекты систематизации Особенной части уголовного права Азербайджанской Республики	32
Система Особенной части действующего УК 1999г. и структура преступности в Азербайджанской Республике (в таблицах)	46
Нормативно-правовые акты	52
Литература	52
Вопросы к семинарскому занятию	53
Глава 2. Квалификация преступлений	54
§ 1. Понятие и значение квалификации преступлений.....	54
§ 2. Виды и этапы квалификации преступлений	59
§ 3. Правила квалификации преступлений и конкуренция уголовно-правовых норм	65
Литература	71
Вопросы к семинарскому занятию	71
Глава 3. Преступления против мира и человечности	72
§ 1. Общая характеристика преступлений, посягающих на мир и безопасность человечества.....	72
§ 2. Классификация международных преступлений.....	78
§ 3. Отличие международных преступлений от преступлений международного характера	86
§ 4. Преступления против мира.....	95
§ 5. Геноцид.....	112
§ 6. Преступления против человечности.....	124
Нормативно-правовые акты	157

Литература	158
Вопросы к семинарскому занятию	158
Глава 4. Военные преступления	160
§ 1. Понятие военных преступлений в международном праве и уголовном праве Азербайджанской Республики	160
§ 2. Виды военных преступлений в действующем УК Азербайджанской Республики 1999г.	164
Нормативно-правовые акты	186
Литература	187
Вопросы к семинарскому занятию	188
Глава 5. Преступления против жизни и здоровья	189
§ 1. Понятие и виды преступлений против личности	189
§ 2. Понятие, общая характеристика и виды преступлений против жизни и здоровья	197
§ 3. Преступления против жизни	201
§ 4. Преступления против здоровья	270
§ 5. Преступления, ставящие в опасность жизнь и здоровье	287
Нормативно-правовые акты и их судебное толкование	331
Литература	331
Вопросы к семинарскому занятию	332
Глава 6. Преступления против свободы и достоинства личности	334
§ 1. Понятие, общая характеристика и виды преступлений против свободы и достоинства личности	334
§ 2. Преступления против личной свободы	339
§ 3. Преступления против достоинства личности	370
Нормативно-правовые акты и их судебное толкование	380
Литература	381
Вопросы к семинарскому занятию	382
Глава 7. Преступления против половой неприкосновен- ности и половой свободы личности	383
§ 1. Понятие, общая характеристика и виды преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы личности	383

§ 2. Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы, носящие насильственный характер в отношении как взрослого лица, так и несовершеннолетнего	388
§ 3. Преступления против половой неприкосновенности малолетних и несовершеннолетних лиц, не носящие насильственного характера	404
Нормативно-правовые акты и их судебное толкование	412
Литература	412
Вопросы к семинарскому занятию	413

Глава 8. Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина

§ 1. Понятие, общая характеристика и виды преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина.....	414
§ 2. Преступления против политических прав и свобод.....	420
§ 3. Преступления против социально-экономических прав и свобод	447
§ 4. Преступления против личных прав и свобод	479
Нормативно-правовые акты	514
Литература	515
Вопросы к семинарскому занятию	516

Глава 9. Преступления против несовершеннолетних и семейных отношений

§ 1. Понятие, общая характеристика и виды преступлений против несовершеннолетних и семейных отношений.....	517
§ 2. Преступления против несовершеннолетних	524
§ 3. Преступления против семейных отношений	539
Нормативно-правовые акты и их судебное толкование	549
Литература	549
Вопросы к семинарскому занятию	550

Глава 10. Преступления против собственности

§ 1. Понятие и виды преступлений в сфере экономики.....	551
§ 2. Понятие, общая характеристика и виды преступлений против собственности	557
§ 3. Понятие, признаки и формы хищения	564

§ 4. Преступления против собственности, совершенные путем хищения.....	572
§ 5. Корыстные преступления против собственности, не имеющие признаков хищения.....	616
§ 6. Некорыстные преступления против собственности.....	630
Нормативно-правовые акты и их судебное толкование	637
Литература	638
Вопросы к семинарскому занятию	639

Глава 11. Преступления в сфере экономической деятельности.....	641
§ 1. Понятие, общая характеристика и виды преступлений в сфере экономической деятельности	641
§ 2. Преступления, совершенные должностными лицами в сфере экономической деятельности	648
§ 3. Преступления, связанные с незаконным использованием права на экономическую деятельность	666
§ 4. Преступления в сфере экономической деятельности, связанные с использованием имущества, приобретенного незаконным путем	696
§ 5. Преступления в сфере экономической деятельности, совершенные путем обмана или злоупотребления доверием.....	713
§ 6. Преступления, связанные с проявлением монополизма или принуждением в сфере экономической деятельности.....	767
§ 7. Преступления, нарушающие установленный порядок обращения денег и ценных бумаг.....	775
§ 8. Преступления против установленного порядка внешнеэкономической деятельности (таможенные преступления)	790
§ 9. Преступления против установленного порядка уплаты налогов (налоговые преступления).....	805
Нормативно-правовые акты и их судебное толкование	815
Литература	818
Вопросы к семинарскому занятию	820

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ

- ВК – Водный Кодекс.
ВОЗ – Всемирная Организация Здравоохранения.
ГА ООН – Генеральная Ассамблея Организации Объединенных Наций.
ГиСК – Градостроительный и строительный Кодекс.
ГК – Гражданский Кодекс.
ГПК – Гражданско-Процессуальный Кодекс.
ЕС – Европейский Союз.
Женевские Конвенции о правах жертв войны 1949г.:
I Женевская Конвенция об улучшении участи раненых и больных в действующих армиях;
II Женевская Конвенция об улучшении участи раненых, больных и лиц, потерпевших кораблекрушение, из состава вооруженных сил на море;
III Женевская Конвенция об обращении с военнопленными;
IV Женевская Конвенция о защите гражданского населения во время войны от 12 августа 1949 года.
ЗК – Земельный Кодекс.
ИК – Избирательный Кодекс.
Интерпол – Международная организация уголовной полиции.
КК и КП – Красный Крест и Красный Полумесяц.
КМ – Кабинет Министров.
КоАП – Кодекс об административных проступках.
КпИН – Кодекс по исполнению наказаний.
ЛК – Лесной Кодекс.
МВД – Министерство Внутренних Дел.
Международные Пакты о правах человека – Международный Пакт о политических и гражданских правах от 16 декабря 1966 года и Международный Пакт об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966 года.
МК – Миграционный Кодекс.
МУС – Международный Уголовный Суд.
МЧС – Министерство по чрезвычайным ситуациям.
МЮ – Министерство Юстиции.
НК – Налоговый Кодекс.
Нюрнбергский трибунал – Международный Военный Трибунал

для суда и наказания главных военных преступников европейских стран оси (8 августа 1945 год).

ОБСЕ – Организация по безопасности и сотрудничеству в Европе.

РСФСР – Российская Советская Федеративная Социалистическая Республика.

СБ ООН – Совет Безопасности Организации Объединенных Наций.

СЕ – Совет Европы.

СК – Семейный Кодекс.

СМИ – средства массовой информации.

СНГ – Содружество Независимых Государств.

СССР – Союз Советских Социалистических Республик.

Суд по Сьерре-Леоне – Международный Специальный Суд по Сьерра-Леоне (16 января 2002 года).

ТК – Трудовой Кодекс.

ТМК – Таможенный Кодекс.

Токийский трибунал – Международный военный трибунал для Дальнего Востока (19 января 1946 года).

Трибунал по Руанде – Международный Трибунал по Руанде для судебного преследования лиц, ответственных за геноцид и другие серьезные нарушения международного гуманитарного права, совершенные на территории этой страны, а также граждан Руанды, ответственных за совершение таких действий в соседних государствах в период между 1 января 1994 года и 31 декабря 1994 года (8 ноября 1994 года).

Трибунал по Югославии – Международный трибунал для судебного преследования лиц, ответственных за серьезные нарушения международного гуманитарного права, совершенные на территории бывшей Югославии с 1991 года (25 мая 1993 год).

УИУ – уголовно-исполнительное учреждение.

УК – Уголовный Кодекс.

УПК – Уголовно-Процессуальный Кодекс.

ЦИК и СНК СССР – Центральный Исполнительный Комитет и Совет Народных Комиссаров СССР.

*Посвящается 100-летию со дня образования
Бакинского Государственного Университета
(1919-2019)*

ПРЕДИСЛОВИЕ

Учебный курс уголовного права Азербайджанской Республики состоит из курсов Общей и Особенной частей уголовного права. Наряду с Общей частью уголовного права, Особенная часть уголовного права – основной и обязательный курс для студентов, обучающихся на бакалаврской ступени обучения по специальности «Правоведение». В учебной программе вначале изучается курс Общей части уголовного права, а затем, после усвоения общих положений об уголовном законе, преступлении и наказании, изучается курс Особенной части.

Учебник «Уголовное право Азербайджанской Республики. Особенная часть» написан на основе теории уголовного права и анализа действующего уголовного законодательства Азербайджанской Республики с использованием материалов следственно-судебной практики и статистических данных. При этом учтены многочисленные изменения и дополнения, внесенные в действующий УК Азербайджанской Республики до 15 февраля 2020 года. При изложении материала использованы иные законы и подзаконные нормативные акты Азербайджанской Республики, а также нормы международно-правовых актов, с помощью которых раскрывается содержание бланкетных норм уголовного законодательства.

При изложении тем широко использованы историко-правовой (на основе анализа дореволюционного и советского уголовного права) и сравнительно-правовой (на основе анализа уголовных законов различных государств) методы познания.

Настоящий учебник является первым наиболее полным

курсом Особенной части уголовного права Азербайджанской Республики, изданным со времени вступления действующего уголовного законодательства в силу. При этом следует отметить, что Особенная часть уголовного права Азербайджанской Республики как учебная дисциплина в азербайджанской юридической литературе в той или иной степени рассматривалась в некоторых ранее изданных учебниках и учебных пособиях.¹ Между тем за последние годы уголовное законодательство Азербайджанской Республики, в частности, Особенная часть, подверглось многочисленным изменениям и дополнениям, которые обуславливают необходимость издания нового учебника.

Преподавание курса «Уголовное право Азербайджанской Республики: Особая часть» имеет своей целью обеспечить студентов прочными знаниями о формах, способах и методах уголовно-правового регулирования общественных отношений на современном этапе.

Для достижения названной цели предполагается решить следующие основные задачи:

- научить студентов ориентироваться в Особенной части действующего УК Азербайджанской Республики;
- привить студентам навыки самостоятельного применения УК и теории уголовного права;
- научить студентов юридически грамотно и аргументировано излагать свои мысли при квалификации отдельных видов преступлений.

¹ Курбанов Г.С. Уголовное право. Особенная часть. Конспект лекций. Баку, 2005, 328 с.; Комиссаров В.С., Самандаров Ф.Ю. и др. Уголовное право Азербайджанской Республики. Учебное пособие. Баку, 2012, 468 с.; Агаев И.Б. Уголовное право Азербайджанской Республики. Общая и Особенная части. М., 2009, 684 с.; Самедова Ш.Т. Уголовное право Азербайджанской Республики. Особенная часть. Баку, 2008, 184 с.; Quliyev R.İ., İmanov M.N. Cinayət hüququ. Xüsusi hissə. Dərslük. Bakı: Qanun, 2004, 816 s.; Azərbaycan Respublikasının Cinayət Məcəlləsinin Kommentariyası / F.Y Səməndərovun ümumi redaktəsi ilə. Bakı, 2018 (iki hissədə); Əfəndiyev E.M. Azərbaycan Respublikası Cinayət Məcəlləsinin Şərhi (Xüsusi hissə). Bakı, 2001, 920 s.

Нормативной основой преподавания курса является принятый 30 декабря 1999 года и вступивший в силу с 1 сентября 2000 года действующий УК Азербайджанской Республики, который базируется на положениях Конституции Азербайджанской Республики 1995г., а также на основных принципах и нормах международного права.

Успешное усвоение Особенной части уголовного права во многом зависит от знаний, полученных при изучении Общей части уголовного права, а также основных положений конституционного права, международного публичного права, гражданского права, трудового права и некоторых других отраслей права. При этом изучаемый курс особенно тесно связан со смежными дисциплинами – международным уголовным правом, уголовно-процессуальным, а также уголовно-исполнительным правом и криминологией. Кроме того, учитывая бланкетное построение диспозиций многих норм Особенной части УК, для правильного уяснения их содержания необходимо прибегать не только к детальному изучению соответствующих нормативных источников, но и Постановлений Пленумов Конституционного суда и Верховного суда Азербайджанской Республики соответственно по толкованию отдельных норм и обобщению судебной практики по отдельным видам преступлений.

Главное предназначение учебника – дать студентам представление о содержании каждой темы, сообщить им необходимые сведения о научном подходе к изучаемым вопросам, пробудить у студентов творческий интерес к дальнейшему самостоятельному изучению теории уголовного права, его практики, анализу уголовного законодательства. При этом в учебнике по каждой теме дается довольно подробный анализ соответствующих видов преступлений по известной из курса Общей части уголовного права схеме, характеризующей в целом состав преступления: объект, объективная сторона, субъект и субъективная сторона, уровень дифференциации

уголовной ответственности.

Вместе с тем, настоящий учебник нельзя рассматривать в качестве единственного источника изучения Особенной части уголовного права. С этой целью, кроме перечня соответствующих международных и внутригосударственных нормативных актов, Постановлений Пленумов Конституционного и Верховного судов Азербайджанской Республики, студентам следует ознакомиться также с предлагаемой основной и дополнительной литературой для углубленного изучения конкретной темы Особенной части уголовного права.

Всего учебный курс рассчитан на 60 лекционных и 45 семинарских часов (вопросы семинарских занятий указаны в конце каждой темы). Успешное освоение курса предполагает также проведение индивидуальных работ преподавателя со студентами. По окончании курса студенты сдают экзамен.

Учитывая большой объем учебного материала, учебник «Уголовное право Азербайджанской Республики. Особенная часть» структурно разделен на два тома. В первом томе рассмотрены понятие Особенной части уголовного права, вопросы квалификации преступлений, преступления против мира и человечности, преступления против личности и преступления в сфере экономики, во втором томе – преступления против общественной безопасности и общественного порядка, преступления против государственной власти и преступления против военной службы. В конце второго тома учебника указана библиография по Особенной части уголовного права.

Шахла Самедова,
доктор юридических наук, профессор,
заведующая кафедрой Уголовного права и
криминологии Бакинского
Государственного Университета
(shahlats@mail.ru)

Глава 1

ПОНЯТИЕ ОСОБЕННОЙ ЧАСТИ УГОЛОВНОГО ПРАВА

§ 1. Понятие, задачи и предмет курса Особенной части уголовного права как учебной дисциплины

Принятая 12 ноября 1995 года Конституция Азербайджанской Республики впервые провозгласила, что обеспечение прав и свобод человека и гражданина является высшей целью государства. В соответствии с данным положением в конце XX века в Азербайджане была проведена широкомасштабная правовая реформа, которая была призвана создать действительно демократический механизм реализации и защиты прав и свобод человека.

Уголовное право, являясь одной из важнейших отраслей права, регламентирует охранительную функцию государства, связанную с обеспечением защиты мира и безопасности человечества, прав и свобод личности, экономики, общественного порядка и общественной безопасности, государственной безопасности Азербайджанской Республики от преступных посягательств.

Уголовное право относится к числу фундаментальных юридических дисциплин и является неотъемлемой частью правовой системы Азербайджанской Республики, отражающей социальные, экономические, политические и духовные изменения, происходящие за последние десятилетия.

Уголовное право как учебная дисциплина – это совокупность расположенного в соответствии со структурой уголовного законодательства учебного материала, в котором рассматриваются теоретические положения, раскрывающие содержание уголовно-правовых норм и позволяющие студен-

там усвоить сумму знаний, необходимых для обоснованной уголовно-правовой оценки совершенного преступления в качестве лица, применяющего уголовный закон (например, следователя, адвоката, прокурора, судьи).¹

Учебный курс (дисциплина) уголовного права Азербайджанской Республики состоит из курсов Общей и Особенной частей уголовного права, которые неразрывно связаны, не могут применяться друг без друга и в совокупности составляют единую отрасль права – уголовное право. Только в единстве Общей и Особенной частей уголовный закон в состоянии выполнить свои задачи, которые указаны в ст.2 УК Азербайджанской Республики.

Взаимосвязь Общей и Особенной частей уголовного права проявляется в том, что они:

– призваны выполнять одни и те же задачи, предусмотренные в ст.2 УК;

– основываются на одних и тех же принципах уголовного права, закрепленных в ст.4–9 УК.

Общая часть уголовного права содержит базовые понятия для всего уголовного законодательства. Нормы Общей части являются основой для реализации норм Особенной части. Уникальность же Особенной части уголовного права заключается в том, что только в нормах Особенной части непосредственно очерчивается круг уголовно наказуемых деяний, содержится исчерпывающий перечень уголовно-правовых запретов, определяются конкретные виды и размеры (сроки) наказаний за их нарушение. Следует отметить, что исторически появление Особенной части уголовного права предшествовало возникновению Общей его части.

Правоохранительные органы и суд могут применять нормы уголовного права при совершении конкретного преступления только на основе использования и соблюдения норм

¹ Уголовное право Украины. Общая часть: Учебник / Под ред. Ю.В. Александрова, И. В. Антипова, Н. В. Володьки, О. О. Дудорова и др. Киев, 2004, 352 с.

как Общей, так и Особенной части. В понимании отдельных составов преступлений и при применении уголовного закона особо важна также роль доктринальных положений, например, общего учения о составе преступления или концепции хищения чужого имущества и некоторых др.

При расследовании и судебном рассмотрении уголовных дел невозможно принять правильное решение без уяснения таких вопросов, содержащихся в Общей части, как основание уголовной ответственности (ст.3); действие уголовного закона во времени (ст.10, 11, 12); определение признаков лиц, подлежащих уголовной ответственности (ст.20, 21); вина и ее формы (ст.24, 25, 26); неоконченное преступление (ст.27–30); соучастие в преступлении (ст.31–35); обстоятельства, исключающие преступность деяния (ст.36–40 УК), порядок назначения наказания (ст.58–71) и некоторые др. Вместе с тем, Общая часть не имеет какого-либо функционального значения без Особенной части уголовного законодательства.

Таким образом, как всякая правовая отрасль, уголовное право является системным понятием, состоящим из двух относительно самостоятельных подсистем, каждая из которых – Общая часть уголовного права и Особенная часть уголовного права, изучаются как учебные дисциплины в отдельности. Поэтому Общую и Особенную части уголовного права следует рассматривать в плоскости соотношения философских категорий общего, особенного (специального), единичного (конкретного).

Система курса Особенной части уголовного права соответствует системе Особенной части уголовного законодательства. Таким образом, система Особенной части уголовного права Азербайджанской Республики представляет собой систему Особенной части УК Азербайджанской Республики 1999г.

Вместе с тем система Особенной части уголовного зако-

нодательства не совпадает с системой учебного курса Особенной части уголовного права. Последняя намного шире, ее предмет охватывает не только соответствующую систему норм, но и другие элементы: научную классификацию преступлений; историю развития уголовного законодательства; исследование уголовного законодательства зарубежных стран; изучение социальной обусловленности и эффективности норм об отдельных преступлениях, статистику преступности и т.д.¹

Уголовное законодательство, представляя собой неразрывное единство норм Общей и Особенной частей, в соответствии со ст.148 Конституции Азербайджанской Республики является составной частью единой правовой системы Азербайджанской Республики, отражающей социальные, экономические, политические и духовные изменения, происходящие в нашем государстве после обретения независимости.

В то же время Особенная часть УК, как всякое системное образование, представляет собой целостное единство множества элементов, структурированных на подсистемы разной величины (разделы, главы, статьи, уголовно-правовые нормы).

Итак, Особенная часть уголовного законодательства – это расположенная в определенной логической последовательности научно обоснованная система уголовно-правовых норм, устанавливающих исчерпывающий перечень опасных для мира и безопасности человечества, личности, общества или государства деяний, признаваемых преступлениями, а также конкретные виды и меры наказаний, назначаемые судом за их совершение.

Особенная часть УК (и в этом ее основополагающее значение) построена в строгом соответствии с закрепленным в ст.5 принципом законности, суть которого состоит в том, что преступность деяния, а также его наказуемость и иные уго-

¹ Уголовное право. Особенная часть: учебник для бакалавров / Под ред. А.И. Чучаева. М., 2015, с.11.

ловно-правовые последствия определяются только действующим уголовным законодательством.

Применение уголовного закона по аналогии не допускается, а согласно ст.3 УК основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного статьями УК Азербайджанской Республики. Никаких иных, кроме как предусмотренных Особенной частью УК составов преступлений, оснований для возложения уголовной ответственности не существует. Поэтому ни прошлая преступная деятельность лица, ни явная антисоциальная установка личности конкретного человека, ни свойственная ему агрессивность и жестокость не могут быть основаниями для применения мер уголовно-правового воздействия.¹

Только Особенная часть уголовного права позволяет правильно квалифицировать деяние. Глубокий анализ норм Особенной части позволяет суду правильно применять норму уголовного права и выносить на основании принципа законности справедливый приговор. Никаких иных оснований для применения мер уголовного наказания, кроме предусмотренных Особенной частью уголовного законодательства составов преступлений, не существует. Только совершение конкретного деяния (действия или бездействия), признанного нормой Особенной части действующего уголовного законодательства общественно опасным деянием, т.е. преступлением, является необходимым и единственным условием применения мер уголовной ответственности, соответствующих тяжести содеянного.

А если конкретизировать, то назначение Особенной части уголовного права заключается, прежде всего, в том, что её нормы:

– обеспечивают охрану наиболее важных общественных отношений;

¹ Уголовное право России. Части Общая и Особенная: Учебник / М.П.Журавлев, А.В.Наумов и др., М., 2003, с.291.

- предметно воплощают принцип законности (преступность и наказуемость деяния определяются нормами, только указанными в ней; применение аналогии не допускается);
- обеспечивают реализацию уголовной политики государства;
- содержат описание конкретных видов преступлений, что позволяет квалифицировать общественно опасные деяния;
- позволяют осуществлять классификацию составов преступлений в зависимости от характера и степени общественной опасности на основной, квалифицированный, особо квалифицированный и супер квалифицированные виды, что дает возможность дифференцировать ответственность виновного лица.

§ 2. Система Особенной части уголовного законодательства

Под системой Особенной части уголовного законодательства принято понимать ее структуру. Следует отметить, что система курса Особенной части уголовного права почти полностью совпадает с системой Особенной части уголовного законодательства. За исключением первых двух глав, в которых изучаются общая характеристика Особенной части и общие теоретические понятия квалификации преступлений, остальные главы курса Особенной части уголовного права соответствуют последовательности разделов и глав Особенной части УК.

Основные признаки структуры Особенной части УК – это критерии группировки норм в подсистемы и их последовательность, т.е. последовательность расположения разделов и глав (подсистем) и статьей внутри глав. Критерием систематизации преступлений в разделы, главы и статьи УК выступают

пает правоохраняемый объект преступления.

Отметим, что в Особенной части УК Азербайджанской Республики 1999г. впервые вместо двухзвенного структурирования (глава, статья) применяется трехзвенное – раздел, глава, статья. Особенности части предыдущих УК Азербайджанской Республики советского периода (1922, 1927 и 1960 гг.) были систематизированы только по главам и статьям. Появление новой структурной единицы – раздела позволяет нам по вертикали различать общий, родовой, видовой и непосредственный объекты правоохраны и преступлений.¹ Классификация объектов преступления по вертикали имеет важное значение при структурировании Особенной части уголовного права. Для квалификации преступлений, в том числе и для уголовно-правового анализа конкретного состава, также важное значение имеет классификация преступлений по горизонтали. В этом случае в сложных преступлениях выделяются основной и дополнительный объекты, последние в свою очередь классифицируются на обязательный и факультативный объекты.

Родовые объекты преступлений указываются законодателем в названиях разделов, видовые – в названиях глав Особенной части, непосредственные – как правило, в названиях статей Кодекса.

Под родовым объектом в теории уголовного права понимается обособленная подсистема наиболее значимых социальных интересов, характерная для определенной группы преступлений. Система деяний, объединенных единым родовым объектом, как правило, относительно стабильна в различные периоды истории и одинаково повторяется не только в уголовном праве различных зарубежных стран, но и в раз-

¹ Не вдаваясь в подробности существующих в науке споров об объекте преступления, мы придерживаемся точки зрения, что объект – это охраняемые уголовным законом общественные отношения и блага (интересы), которым причиняется ущерб в результате совершения преступления (Уголовное право России / Под ред. В.Н. Кудрявцева, В.В. Лунеева, А.В. Наумова. М., 2006, с. 111).

ных правовых семьях и системах. Это, например, преступления против личности, преступления против общественной безопасности, преступления против государственной власти.

Под видовым объектом в теории уголовного права принято понимать тот объект, те общественные отношения, на которые посягают преступления отдельного вида. Видовой объект в главах уголовного законодательства объединяет однородные и тождественные преступления. Так, видовым объектом преступлений, расположенных в главе 23 УК 1999г., являются отношения собственности, а родовым объектом – общественные отношения в сфере экономики.

Внутри глав преступления классифицируются по непосредственному объекту. Преступления, как правило, располагаются в главах УК согласно принципу: от более опасного – к менее опасному.

Система Особенной части построена на основе иерархии общечеловеческих ценностей. Иерархическая последовательность расположения разделов, глав и статей УК устанавливается в зависимости от ценности правоохраняемых интересов для соответствующего государства. Перечень и конкретное содержание тех благ и ценностей, которые охраняются со стороны государства, в том числе и уголовно-правовыми методами, меняются с течением времени, в зависимости от действующих в конкретный исторический период политических и социально-экономических условий. Так, по мнению Н.С. Таганцева: «сумма таких правоохраняемых интересов, обрисовка каждого из них в отдельности, их взаимное отношение и т.п. изменяются в истории каждого народа сообразно с изменением условий государственной и общественной жизни, с развитием культуры».¹

Итак, Особенная часть УК Азербайджанской Республики 1999г. имеет следующую структуру:

¹ Таганцев Н.С. Русское уголовное право. Лекции. Часть Общая. В 2-х т. Т. 1. М., 1994, с. 34.

Раздел VII – «Преступления против мира и человечности», включает две главы:

глава 16 «Преступления против мира и человечности» (ст.100–113);

глава 17 «Военные преступления» (ст.114–119).

Этот раздел всецело является новеллой уголовного законодательства и ответственность за абсолютно большую часть преступлений, признанных международными преступлениями и входящих в этот раздел, наступает не только по нормам внутригосударственного уголовного закона, но и по международному праву. С учетом ст.151 Конституции Азербайджанской Республики и особой актуальности для нашего государства и народа вопросов ответственности за международные преступления, следует заметить, что в вопросе помещения этого раздела в начало Особенной части УК, законодатель Азербайджанской Республики занял более верную позицию, нежели, например, законодатель РФ (в УК РФ 1996г. эти преступления замыкают Особенную часть).

Раздел VIII – «Преступления против личности», включает пять глав:

глава 18 «Преступления против жизни и здоровья» (ст.120–143-1);

глава 19 «Преступления против свободы и достоинства личности» (ст.144–148-1);

глава 20 «Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности» (ст.149–153);

глава 21 «Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина» (ст.154–169-1);

глава 22 «Преступления против несовершеннолетних и семейных отношений» (ст.170–176-1).

Раздел IX – «Преступления в сфере экономики», включает в себя две главы:

глава 23 «Преступления против собственности» (ст.177–189-1);

глава 24 «Преступления в сфере экономической деятельности» (ст.190–213-3).

Раздел X – «Преступления против общественной безопасности и общественного порядка», включает в себя шесть глав:

глава 25 «Преступления против общественной безопасности» (ст.214–233-4);

глава 26 «Преступления, связанные с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров» (ст.234–240);

глава 27 «Преступления против общественной нравственности» (ст.242–246):

глава 28 «Экологические преступления» (ст.247–261);

глава 29 «Преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта» (ст. 262–270-1);

глава 30 «Киберпреступления» (ст. 271–273-2).

Раздел XI – «Преступления против государственной власти», содержит в себе четыре главы:

глава 31 «Преступления против основ конституционного строя и безопасности государства» (ст.274–285);

глава 32 «Преступления против правосудия» (ст.286–307);

глава 33 «Коррупционные преступления и иные преступления против интересов службы» (ст.308–314-3);

глава 34 «Преступления против порядка управления» (ст.315–326).

Раздел XII – «Преступления против военной службы», состоит из одной главы 35 (ст.327–353) с тем же наименованием, что и данный раздел.

Основным элементом Особенной части УК выступает уголовно-правовая норма, содержащая признаки конкретных составов преступлений и конкретные виды и меры наказания за их совершение. Число статей и число уголовно-правовых норм не совпадают, т.к. в некоторых статьях может быть установлена ответственность за несколько составов преступле-

ний. Учитывая, что процесс совершенствования уголовного законодательства является перманентным, число конкретных составов преступлений, содержащихся в Особенной части, не постоянно. Но общим является тенденция к их увеличению.

По состоянию на 15 февраля 2020 года Особенная часть УК содержит 732 составов преступлений, из них:

242 (33,1%) составов относятся к преступлениям, не представляющим большой общественной опасности;

299 (40,8%) – к менее тяжким преступлениям;

140 (19,1%) – к тяжким преступлениям;

51 (7%) составов – к особо тяжким преступлениям.

По объему нормативного содержания наиболее большим является раздел X (Преступления против общественной безопасности и общественного порядка) – 191 состав, наименьшее число составов преступлений входит в раздел VII (Преступления против мира и человечности) – 32. Но если мы будем сравнивать удельный вес тяжких и особо тяжких преступлений, то выясним, что именно в разделе VII УК 87,5% всех преступных деяний отнесены законодателем к тяжкой и особо тяжкой категориям преступлений.¹

Как известно, построение уголовно-правовой нормы Особенной части УК имеет свои особенности: она состоит лишь из диспозиции и санкции. Исключение составляет лишь одна норма, которая структурно различается от остальных. Это ст.327, где дается общая дефиниция преступлений против военной службы.

По способу изложения диспозиция бывает простой, описательной, ссылочной или бланкетной. Как правило, в диспозиции уголовно-правовой нормы Особенной части УК обычно указывается на признаки объективной стороны преступления. Иногда в диспозиции в качестве необходимого при-

¹ Səmədova Ş.T. Cinayətlərin kateqoriyaları. Bakı, 2007, 314 s.; Самедова Ш.Т. Проблемы уголовного права: классификация преступлений, дифференциация уголовной ответственности и построение санкций. Баку, 2017, 744 с.

знака указывается также на предмет преступления, особенности непосредственного объекта, те или иные факультативные признаки объективной или субъективной стороны, специальные признаки субъекта преступления. Но в любом случае, диспозиция не содержит всех признаков состава преступления, понятие состава преступления – более широкое понятие, чем диспозиция нормы Особенной части.

При изучении конкретных составов преступлений следует придерживаться известной из курса Общей части уголовного права схемы анализа состава преступления по признакам, последовательно характеризующим его элементы: объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона.

Другой составляющей частью уголовно-правовой нормы Особенной части является санкция. Теория уголовного права различает по своему построению абсолютно-определенные, единичные (иногда ошибочно их именуют как «относительно-определенные») и альтернативные санкции. Выделяются также кумулятивные санкции.

Деяния, указанные в Особенной части УК по степени общественной опасности дифференцируются на простые (основные), квалифицированные и особо квалифицированные виды. В последние годы законодатель практикует построение и супер квалифицированных видов преступлений (например, в главах 23 и 29 УК).

Сложные составы чаще всего объединяются в статьи под одним порядковым номером (поэтому квалифицированные или особо квалифицированные виды преступлений никогда не могут находиться в начале статьи).

По применяемой законодателем Азербайджанской Республики новой юридической технике при этом каждому виду (простой, квалифицированный, особо квалифицированный) преступлений присваивается после общего номера статьи также соответственно число 1, 2, 3, отделяемое точкой. Поэтому, например, при квалификации особо тяжкого разбоя

правильно говорить «статья 181 точка 3», а не «часть 3 статьи 181», как это было в предыдущих УК Азербайджанской Республики или в ныне действующих УК других государств СНГ. Привилегированные виды преступлений выделены в отдельных статьях под самостоятельными номерами.

Говоря о нормообразовании в Особенной части УК, следует обратить внимание и на примечания к ряду статей, которые имеют два основных функциональных предопределения:

- разъясняющее (толковательное);
- поощрительное (содержащее специальные условия освобождения от уголовной ответственности).

Так, в примечаниях к ряду статей Особенной части УК содержатся нормы, разъясняющие отдельные уголовно-правовые понятия, например, понятия преступлений против человечности (ст.105), военных преступлений и наемника (ст.114), механических транспортных средств (ст.263), должностного лица (ст.308), военного времени, начала войны, боевой обстановки (ст.328). В некоторых примечаниях (например, к ст.120, 165-1, 165-2, 165-3, 144-1, 177, 190, 200, 206, 208, 213, 298, 317 и др.) разъясняются отдельные стороны состава преступлений (размер ущерба, признаки повторности, признаки субъекта, исключающие ответственность за конкретное преступление, и др.).

Вторая группа примечаний имеет несколько иное функциональное значение. Так, в действующем УК Азербайджанской Республики для дифференциации уголовной ответственности в Особенной части наряду с традиционными средствами дифференциации (квалифицирующие и привилегирующие признаки состава преступления, форма вины) используются также специальные условия освобождения от ответственности, которые указаны в примечаниях к некоторым статьям. В литературе их также именуют поощрительными нормами (иногда встречается и термин «компромисс-

ные нормы»¹).

Так, в примечаниях к некоторым статьям описывается позитивное постпреступное поведение, когда при наличии ряда законодательно определенных условий лицо освобождается от уголовной ответственности и наказания. Специальные условия освобождения от ответственности закреплены в примечаниях более чем к 20 статьям Особенной части (144, 187, 189-1, 214, 214-1 п.2, 215, 228, 229, 234 п.1, 274 (276), 278, 297 п.1, 312, 333, 334 и др.) УК. В отличие от общих условий, указанных в Общей части УК (ст.72–74), специальные условия освобождения от уголовной ответственности в большинстве своем применяются к тяжким и особо тяжким преступлениям.

По этому поводу довольно интересную мысль высказывает В.В. Мальцев. Он считает, что вопрос освобождения от уголовной ответственности лиц, причинивших вред экономическим, общественным или государственным интересам, может быть решен законодателем, поскольку именно законодатель является полноправным представителем этих интересов в обществе. Однако, по мнению В.В. Мальцева, компромисс в области борьбы с преступлениями против личности социально необоснован и противоречит обязанностям законодателя обеспечить надежную уголовно-правовую охрану права человека на свободу.² В некоторой степени можно согласиться с доводами В.В. Мальцева, но, учитывая специфику общественной опасности такого деяния против личности как, например, похищение человека, считаем возможным сохранение примечания к ст.144. Но при этом считаем, что

¹ См.: Аликперов Х.Д. Преступность и компромисс. Баку, 1992, 196 с.; Тарханов И.А. Поощрение позитивного поведения и его реализация в уголовном праве: Вопросы теории, нормотворчества и правоприменения. Казань: автореф. дисс. ... доктора юрид. наук, 2002; Голик Ю.В. Уголовно-правовое стимулирование позитивного поведения: вопросы теории. Новосибирск, 1992, 80 с.

² Мальцев В.В. Принципы уголовного права и их реализация в правоприменительной деятельности. СПб., 2004, с.471.

указанные специальные условия в примечании к ст.144 УК должны быть направлены на смягчение наказания, а не на полное освобождение от уголовной ответственности преступника.¹

Подобный прием юридической техники – указание в примечаниях к некоторым статьям Особенной части УК на специальные условия освобождения от уголовной ответственности, применялся в той или иной степени во всех предыдущих УК (1922, 1927 и 1960гг.) Азербайджанской Республики. Особенностью же УК 1922 и 1927гг. являлось то, что в них законодательное толкование давалось не только в примечаниях к статьям, но и непосредственно в содержании диспозиций или санкций отдельных статей.

Во многих из указанных норм-примечаний Особенной части УК 1999г. описывается позитивное постпреступное поведение, когда вследствие деятельного раскаяния при наличии ряда условий лицо освобождается от уголовной ответственности и наказания (например, при похищении человека (ст.144) или захвате заложника (ст.215)).

Следует заметить, что в примечаниях количество условий освобождения от уголовной ответственности неодинаково, при этом они часто не совпадают с понятием «деятельное раскаяние», данным в Общей части УК (ст.72.1). Например, примечание к ст.214 (терроризм) предусматривает освобождение от уголовной ответственности лица, участвовавшего в подготовке террористического деяния, если оно своевременным предупреждением органов власти или другим способом оказало помощь в предотвращении этого деяния и если в действиях этого лица не содержится иного состава преступления. Или же примечание к ст.274 (измена государству) предусматривает освобождение от уголовной ответственности лица, завербованного спецслужбами иностранных госу-

¹ Самедова Ш.Т. Дифференциация уголовной ответственности за похищение человека и захват заложника. Баку, 2006, с.125-126, 129, 162 и др.

дарств, если оно во исполнение полученного преступного задания никаких действий не совершило. То есть в указанных примечаниях к ст.214 и 274 УК специальным условием освобождения является не деятельное раскаяние после совершенного преступления (позитивное постпреступное поведение), а фактически – добровольный отказ от совершения преступления на стадии приготовления или покушения на его совершение (ст.30 Общей части УК).

Законодатель РФ в отличие от Азербайджанской Республики придерживается подобной позиции лишь определяя специальные условия освобождения за терроризм (добровольный отказ) в примечании к ст.205 УК РФ 1996г.¹

По нашему мнению, само наличие в Особенной части УК норм, содержащих специальные условия освобождения от уголовной ответственности за тяжкие и особо тяжкие насильственные преступления, противоречит одному из основополагающих специальных принципов уголовного права: принципу неотвратимости уголовной ответственности за совершенное преступление. В литературе встречается мнение, что специальные условия освобождения от уголовной ответственности, указанные в примечаниях некоторых статей Особенной части УК, неправильно называть специальными или поощрительными нормами, их наличие – это компромисс, предоставляемый законодателем в обмен на позитивное постпреступное поведение.² Следует отметить, что институт компромисса в азербайджанской науке уголовного права довольно детально разработан в трудах Х.Д. Аликперова: «Под компромиссом в борьбе с преступностью необходимо понимать стремление законодателя заинтересовать одних граждан в активном участии в борьбе с преступностью, других – побудить к добровольному отказу от преступления,

¹ Комментарий к УК Российской Федерации / Под ред. В.И. Радченко, А.С. Михлина. М., 2000, с.457.

² Аликперов Х.Д. Преступность и компромисс. Баку, 1992, с.56-60.

а тех, кто уже совершил преступление, – к сотрудничеству с органами уголовной юстиции в обмен на их безусловное освобождение от уголовной ответственности, или возможность такого освобождения, либо фиксированное снижение наказания».¹

Не включаясь в научную полемику по правовой природе норм-компромиссов и поощрительных норм, отметим, что законодатель, устанавливая специальные условия освобождения от уголовной ответственности в Особенной части УК, прежде всего, руководствуется защитой интересов потерпевших лиц, общества и государства. Но, на наш взгляд, было бы правильно при этом «поощрять» преступника не освобождением от уголовной ответственности, а смягчением наказания, как это предусмотрено в уголовных законах ряда зарубежных стран (США, ФРГ, Франции и др.). Например, как и в ст.144 УК Азербайджанской Республики, уголовные законодательства Франции и Германии за похищение человека предусмотрели возможность применения поощрительной нормы. Так, в случае похищения человека, подпадающего под ответственность по параграфу 239 «а» УК ФРГ, позитивное постпреступное поведение виновного, позволяющего жертве похищения вернуться к своему окружению, может учитываться судом только как обстоятельство, смягчающее наказание, а не освобождающее вообще от уголовной ответственности.²

Таким образом, содержание нормы-компромисса в УК стран дальнего зарубежья (в отличие от государств-членов СНГ) принципиально отличается: введенные в целях обеспечения безопасности потерпевших указанные нормы направлены лишь на смягчение наказания виновным, а не на полное освобождение от уголовной ответственности и наказания в случае добровольного освобождения виновными потерпев-

¹ Аликиперов Х.Д. Освобождение от уголовной ответственности. М., 2001, с.101.

² Уголовный Кодекс ФРГ, СПб., 2003, с.384-390.

ших. И даже в этом случае применение или неприменение указанных норм – прерогатива суда.¹

Другая проблема, связанная с поощрительными нормами, заключается в несовершенстве конструкции их изложения. Законодатель в большинстве случаев применение поощрительной нормы связывает с условием «если в его действиях не содержится иного состава преступления». Это условие, на наш взгляд, излишнее и при добровольном отказе и при деятельном раскаянии. На практике это приводит к тому, что деятельно раскаявшиеся лица при наличии всех условий освобождения от уголовной ответственности за совершенное ими преступление не освобождаются от уголовной ответственности, если имеет место совокупность преступлений. Этим фактически сводится на «нет» поощрительный характер этих норм-примечаний.

Например, если лицо, захватившее заложника, добровольно освобождает заложника, но при этом устанавливается наличие у него в момент совершения преступления боевой гранаты, к нему уже не может быть применена поощрительная норма согласно примечанию к ст.215 (захват заложника), т.к. в его действиях также есть состав другого преступления – незаконного ношения взрывных устройств (ст.228.1). Интересно, что поощрительная норма-примечание с подобной оговоркой имеется и к ст.228 УК. Но к данному лицу все равно будет вменяться по совокупности ст.215 и ст.228 УК.

На наш взгляд, в поощрительных нормах оговорки «если в его действиях не содержится иного состава преступления» являются излишними при наличии ст.3 УК, в которой содержится общее основание уголовной ответственности для всех без исключения преступлений. Поэтому достаточно было бы в поощрительных нормах указать на освобождение от ответственности по конкретной статье, в примечании к которой

¹ Самедова Ш.Т. Дифференциация уголовной ответственности за похищение человека и захват заложника. Баку, 2006, с.122.

указана эта норма. Например, примечание к ст.144 было бы правильнее конкретизировать следующим образом: «Лицо, добровольно освободившее похищенного, освобождается от уголовной ответственности за похищение человека по статье 144 УК».

Итак, мы можем дать более полное определение: Особенная часть уголовного права – это совокупность норм, расположенных в определенном порядке, устанавливающих исчерпывающий круг деяний, признаваемых преступлениями, и конкретные наказания, назначаемые за их совершение, а также раскрывающих содержание отдельных уголовно-правовых предписаний либо предусматривающих специальные виды освобождения от уголовной ответственности.¹

Особенная часть УК Азербайджанской Республики 1999г. по состоянию на 15 февраля 2020 года состоит из 6 разделов, включающих 20 глав, в которые в свою очередь включены статьи с 100 по 353. Однако это вовсе не означает, что в настоящее время Особенная часть состоит всего из 254 статей, как это было в первоначальной редакции УК на момент вступления его в силу 1 сентября 2000 года. На протяжении почти 20-летнего своего действия УК Азербайджанской Республики 1999г. претерпел множество изменений и дополнений, в том числе и в Особенной части. Так, с 1 сентября 2000 года до 15 февраля 2020 года Особенная часть УК была дополнена 73 новыми статьями (всего 216 новых составов преступлений), а 6 статьей, а именно – ст.132 (побои); ст.176 (злостное уклонение от содержания детей или родителей); ст.184 (причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием); ст.189 (осуществление телефонных переговоров путем незаконного использования телефонной линии); ст.173 (торговля несовершеннолетними) и ст.241 (легализация денежных средств или другого имуще-

¹ Уголовное право. Особенная часть: учебник для бакалавров / Под ред. А.И. Чучаева. М., 2015, с.5.

ства, приобретенных от незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ) были исключены из УК в различное время. Кроме того, некоторые статьи УК 1999г. были дополнены новыми частями (например, ст.138.3 и 138.4 и др.), даны в новой редакции (например, ст.213, 214 и др.). Также можно констатировать, что санкции абсолютного большинства норм по сравнению с первоначальной редакцией УК были изменены как в сторону смягчения, так и ужесточения уголовного наказания.

Если в первоначальной редакции Особенная часть УК включала 537 составов, то в редакции по состоянию на 15 февраля 2020 года – уже 732 состава преступлений. Следуя принятой юридико-технической традиции, статьи, включенные в УК Азербайджанской Республики после 1 сентября 2000 года, имеют дополнительные номера (например, 108-1, 144-1, 144-2, 214-1).¹

§ 3. Исторические аспекты систематизации Особенной части уголовного права Азербайджанской Республики

Действующий УК Азербайджанской Республики 1999г., принятый 30 декабря 1999 года и вступивший силу с 1 сентября 2000 года, является по счету четвертым кодифицированным уголовным законодательством, действующим на территории современной Азербайджанской Республики. УК 1999г. существенно отличается от предыдущих трех УК (1922, 1927 и 1960 годов), принятых и действующих в советский период развития нашего государства, в нем содержится

¹ В УК РФ 1996г. вновь дополненные статьи отделяются точкой от предыдущего номера статьи. Например, ст.217.1. В международных документах чаще вновь дополненные статьи идут с дополнением слова «bis», отделяемым от предыдущего номера статьи дефисом. Например, в 2010 году Римский Статут был дополнен новой статьей, которая была пронумерована как «8-bis».

много нововведений. Первые три УК (1922, 1927 и 1960гг.) были приняты в советский период, когда Азербайджан в качестве «советской социалистической республики» являлся формально самостоятельной частью федеративного государства – СССР, но фактически был полностью зависим от союзного государства, в том числе, в правотворчестве и правоприменительной практике. Все три УК Азербайджанской ССР были крайне идеологизированы, их положения носили явно выраженный классовый характер.

УК Азербайджанской Республики 1999г. отказался от приоритетности классового подхода и пронизан идеей защиты общечеловеческих ценностей. Согласно ст.1.2 УК 1999г. он базируется на Конституции Азербайджанской Республики и общепринятых принципах и нормах международного права. В числе последних, прежде всего, следует отметить Всеобщую Декларацию прав и свобод человека от 10 декабря 1948 года, Международные Пакты о правах человека от 16 декабря 1966 года, Европейскую Конвенцию о правах и основных свободах человека от 4 ноября 1950 года, к которым наше государство присоединилось после обретения фактической независимости.

УК 1999г. по сравнению с предыдущими УК имеет также ряд других существенных особенностей.

Так, УК Азербайджанской Республики 1999г. кардинально изменил систему Особенной части, строго следуя конституционной иерархии социальных интересов по принятой ранее 12 ноября 1995 года Конституции Азербайджанской Республики. Ст.12 Конституции Азербайджанской Республики впервые провозгласила охрану прав и свобод человека и гражданина высшей целью государства. Соответственно в УК Азербайджанской Республики 1999г. расположение разделов и глав Особенной части вытекает из провозглашенной Конституцией 1995г. новой иерархии ценностей – охраняемых уголовным законом общественных отношений (объек-

тов): личность, общество, государство.

Происходящие в обществе радикальные перемены, влияющие на состояние и динамику преступности и ее отдельных видов, также нашли свое отражение в содержании Особенной части действующего УК Азербайджанской Республики. Изменение ее произошло как путем криминализации – введения новых составов преступлений (геноцид, наёмничество, киберпреступления и множество др.), так и путем декриминализации – исключения ответственности за деяния, утратившие свою общественную опасность (спекуляция, многоженство и др.) на момент принятия нового уголовного закона. Цель этих изменений – стремление законодателя привести уголовно-правовые запреты в соответствие с изменившимися условиями жизни общества и тем самым повысить эффективность правового регулирования охраны интересов личности, общества и государства.

Эволюцию социальных ценностей, охраняемых государством, можно проследить на примере истории развития уголовного права Азербайджана на основе анализа Особенной части трех уголовных законодательств советского периода (УК 1922, 1927 и 1960 годов) и действующего УК 1999г. Каждый из четырех уголовных законов отражал социально-политический и экономический строй соответствующего исторического периода развития государства.

В 1922 году в советских республиках была осуществлена кодификация уголовного законодательства. Первый советский Уголовный Кодекс – это УК РСФСР, вступивший в силу 1 июня 1922 года. В нем содержалось минимальное число статей – 218, одну четверть из которых занимали нормы Общей части.

Определенная подготовительная работа по созданию первого УК велась и в Азербайджане. К составлению проекта приступили после того, как проект УК РСФСР был готов и представлен для широкого обсуждения. Интересно, что И.П.

Мамедов в своей докторской работе, говоря об усиленной работе над проектом первого УК Азербайджанской ССР, с некоторой долей иронизирует над этим обстоятельством, взяв слова «усиленная работа» в кавычки. Очевидно, в условиях советской цензуры автор пытался таким образом подчеркнуть фактическое копирование российского уголовного законодательства.¹

Первый УК в Азербайджане был принят второй сессией АзЦИКа 3 декабря 1922 года и был введен в действие с 1 февраля 1923 года. По существу он представлял собой воспроизведение принятого чуть ранее УК РСФСР. Даже дополнительные статьи, которые были приняты в УК РСФСР в промежутке с июня до декабря 1922 года, в УК Азербайджанской ССР шли тоже как дополнительные, хотя кодекс в Азербайджане принимался впервые. «Почти полное сходство с Уголовным Кодексом РСФСР 1922г. уголовных кодексов советских республик объясняется тем, что в УК 1922г. нашли свое отражение и законодательство, и судебная практика, как РСФСР, так и других советских республик».²

УК Азербайджанской ССР 1922г. структурно был разделен на Общую часть, состоящую из пяти разделов, и Особенную часть, включающую восемь глав. Статьи УК названий в обеих частях не имели, что с точки зрения законодательной техники представляло определенную трудность при практическом применении. Вместе с тем принятие первого УК Азербайджанской ССР явилось важным событием в государственно-правовой жизни республики. В УК 1922г. нашло свое отражение материальное определение понятия преступления, а не формальное, как предлагалось в некоторых проектах к УК. Одним из особенностей УК 1922г. можно счи-

¹ Мамедов И.П. Создание и развитие уголовного права в Азербайджанской ССР (1920-1937гг.). В двух томах: Дис. ... докт. юрид. наук. Тбилиси, 1967 (архив библиотеки БГУ).

² Сборник Постановлений Пленума Верховного суда Азербайджанской ССР (1961-1983). Баку, 1985, с.8.

тать и то, что такому важному уголовно-правовому институту, как преступление, не был посвящен отдельный раздел в Общей части УК (это было учтено только в УК 1960г.). Преступление рассматривалось через призму наказания. Решение проблемы классификации преступлений по степени тяжести формально также было связано с порядком назначения наказания, но фактически эти нормы имели значение для решения практических вопросов, относящихся как к Общей, так и к Особенной части УК.

УК 1922г. в значительной степени отражал идеи новой экономической политики и допускал применение закона по аналогии. Вместе с тем УК 1922г. отдавал должное классовому приоритету: Особенная часть открывалась главой «Государственные преступления», включающей две обособленные части:

1. «Контрреволюционные преступления» (ст.57–73),
2. «Преступления против порядка управления» (ст.74–104).

Вторая глава была озаглавлена как «Должностные преступления» (ст.105–118), а третья – «Нарушение права об отделении церкви от государства» (ст.119–125), четвертая глава – «Преступления хозяйственные» (ст.126–141). Далее следовала пятая глава – «Преступления против жизни, здоровья, свободы и достоинства личности», которая в свою очередь подразделялась на пять частей:

1. «Убийство» (ст.142–148),
2. «Телесные повреждения и насилия над личностью» (ст.149–162),
3. «Оставление в опасности» (ст.163–165),
4. «Преступления в области половых отношений» (ст.166–171),
5. «Иные посягательства на личность и ее достоинство» (ст.172–179).

Шестая глава Особенной части УК 1922г. включала ста-

тьи, устанавливающие уголовную ответственность за имущественные преступления (ст.180-199), а седьмая глава – за воинские преступления. Восьмая глава, озаглавленная как «Нарушение правил, охраняющих народное здоровье, общественную безопасность и публичный порядок» (ст.215-227), завершала систему Особенной части УК Азербайджанской ССР 1922г.

Структура Особенной части УК 1922г. не отличалась строгой логической последовательностью. Она помимо указанных глав включала также два приложения и алфавитно-предметный указатель.

Так, приложение № 1 включало ст.259–266, в которых устанавливалась уголовная ответственность за контрабанду. При этом не была соблюдена последовательность нумерации завершающих Особенную часть статей: после завершающей последнюю восьмую главу ст.227 следовала ст.259, которой начиналось приложение №1. Седьмая глава, устанавливающая уголовную ответственность за воинские преступления, включала в себя «Положение о воинских преступлениях», которое было помещено в приложении № 2 к УК 1922г. Указанное Положение включало 19 статей, которые также находились вне нумерации статей УК 1922г. При этом указывалось, что статьи, касающиеся Положения о воинских преступлениях, обозначаются цифрой с прибавлением «пол.», например, «5 пол.», что означает ст.5 Положения о воинских преступлениях.

Приложенный к УК 1922г. алфавитно-предметный указатель имел важное значение и несколько облегчал пользование данным кодификационным актом ввиду того, что его статьи не были наименованы. Кроме того, указатель содержал толкование некоторых положений уголовного закона, что также облегчало практику его применения.

Таким образом, несмотря на казуистичность и логическую непоследовательность первого УК Азербайджанской ССР, он

явился основой теоретической разработки проблем как Общей, так и Особенной частей уголовного права. Следует отметить, что в изданных в этот период в РСФСР учебниках и учебных пособиях был дан подробный анализ уголовного законодательства, в котором подчеркивалась необходимость в его совершенствовании.¹

Первый УК Азербайджанской ССР 1922г. действовал до 15 января 1928 года.

30 декабря 1922 года I съезд Советов принял Декларацию и Договор об образовании СССР. Этот Договор отнес к ведению СССР в лице его верховных органов, в частности, установление основ судостройства и судопроизводства, а также гражданское и уголовное союзное законодательство. Этот период характеризуется усилением роли и значения общесоюзного уголовного законодательства.

Утвержденные 31 октября 1924 года Президиумом ЦИК СССР Основные начала уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик точно определили компетенцию в области уголовного законодательства как Союза ССР, так и союзных республик. Ст.3 Основных начал в редакции от 31 октября 1924 года устанавливала: «отдельные виды преступлений, и порядок применения к ним мер социальной защиты определяются уголовными законами союзных республик, за исключением преступлений государственных и воинских. Президиуму ЦК Союза ССР предоставляется право в необходимых случаях указывать союзным республикам роды и виды преступлений, по которым Союз ССР считает необходимым проведение определенной линии карательной политики».

¹ См.: Немировский Э.Я. Советское уголовное право. Части Общая и Особенная. Одесса, 1926, 363 с.; Пионтковский А.А. Советское уголовное право. В 2-х томах. М., 1928, т.1 (часть Общая), 312 с. и т.2 (часть Особенная), 428 с.; Познышев С.В. Учебник уголовного права: Очерк основных начал общей и особенной части науки уголовного права. М., 1923, 296 с.; Трайнин А.Н. Уголовное право РСФСР. Часть особенная. Преступления против государства и социального порядка. Л., 1925, 272 с. и др.

Закон от 25 февраля 1927 года ещё более конкретизировал это положение и дал ответ на три дискуссионных вопроса:

1) союзные республики не вносят каких-либо изменений в нормы о государственных и воинских преступлениях;

2) издаются общесоюзные Положения о государственных и воинских преступлениях, предоставляющие собою не директиву для законодательных органов союзных республик, а действующий общесоюзный закон, который подлежит обязательному включению в УК. Вместе с тем положительно был решен и вопрос о самом понятии государственных преступлений;

3) было установлено, что государственные преступления делятся на два вида: контрреволюционные преступления и особо для СССР опасные преступления против порядка управления.

Таким образом, общесоюзное уголовное законодательство составили: Основные начала уголовного законодательства СССР и союзных республик 1924г., Положение о преступлениях государственных 1927г., Положение о воинских преступлениях 1924г. и затем 1927г., отдельные законодательные акты, определяющие уголовную ответственность за некоторые другие виды преступлений (ч.2 ст.3 Основных начал).

После принятия в 1924 году Основных начал уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик, республиканские УК подлежали приведению в соответствие с ними. Многочисленные изменения и дополнения, внесенные как общесоюзным, так и республиканскими законами, делали очевидной необходимость издание новых УК. ЦИК СССР ещё в октябре 1924 года дал указание союзным республикам к 1 марта 1925 года пересмотреть действующие УК в соответствии с Основными началами.

Следует заметить, что ни одна из союзных республик, в том числе и РСФСР, с этой задачей к указанному сроку не справились, «так как задача заключалась не только в инкорпорации общесоюзных уголовных законов, но и в том, чтобы

в порядке законодательной инициативы союзные республики разрешили в пределах предоставленных им прав целый ряд вопросов, отражая национальные, экономические и бытовые особенности этих республик».¹

Усиленная работа по принятию второго УК в Азербайджане проводилась примерно с 1926 года. Разработка проекта УК была поручена отделу законодательных предложений Наркомюста, при составлении проекта было указано обратить особое внимание на преступления, связанные с местными и бытовыми особенностями республики.²

Второй УК советского периода был утвержден Постановлением ЦИК и СНК Азербайджанской ССР от 3 декабря 1927 года и введен в действие с 15 января 1928 года. Структура глав Общей части была такой же, как и в УК РСФСР, принятым чуть ранее в 1926 году. Основное же отличие Особенной части УК Азербайджанской ССР 1927г. в структурном отношении заключалось в том, что в ней отсутствовала самостоятельная глава, имеющаяся в УК РСФСР и наименованная как «Преступления, составляющие пережитки родового быта». Преступления, охватываемые данной главой УК РСФСР, в УК Азербайджанской ССР в основном были помещены в главах о преступлениях против личности и об иных преступлениях против порядка управления.

Подобно УК 1922г., в ст.6 УК Азербайджанской ССР 1927г. давалось классово-социальное понятие преступления. Сохранялась норма об аналогии. В развитие материального признака преступления к ст.6 было дано важное примечание: «не является преступлением действие, которое хотя и формально подпадает под признаки какой либо статьи Особенной части настоящего кодекса, но в силу явной малозначи-

¹ Некипелов П.Т. Понятие и система хозяйственных преступлений по советскому уголовному праву. Ростов, 1963, с.42.

² Мамедов И.П. Создание и развитие уголовного права Азербайджанской ССР. Тбилиси, 1969, с.22.

тельности и отсутствия вредных последствий лишено характера общественно-опасного».¹

Как и в УК 1922г., в УК 1927г. классификация преступлений рассматривалась через призму наказания и статья о классификации преступлений на категории была размещена в разделе V (О порядке применения мер социальной защиты судебно-исправительного характера) Общей части.

Особенная часть УК Азербайджанской ССР 1927г. состояла из девяти глав и имела следующую структуру.

Как и в УК 1922г., Особенная часть УК 1927г. открывалась первой главой, озаглавленной как «Государственные преступления», которая состояла из двух частей:

1) Контрреволюционные преступления (ст.63–76).

2) Особо опасные для СССР преступления против порядка управления (ст.77–89).

Далее следовали: вторая глава – «Иные преступления против порядка управления» (ст.90–142-9), третья глава – «Должностные (служебные) преступления» (ст.143–156), четвертая глава – «Нарушение правил об отделении церкви от государства» (ст.157–162), пятая глава – «Преступления хозяйственные» (ст.163–170), шестая глава – «Преступления против жизни, здоровья, свободы и достоинства личности» (ст.171–205), седьмая глава – «Имущественные преступления» (ст.206–222), восьмая глава – «Нарушение правил, охраняющих народное здравие, общественную безопасность и порядок» (ст.223–239), девятая глава – «Преступления воинские» (ст.240–270).

Как и в первом УК, УК 1927г. завершался алфавитно-предметным указателем.

Начиная со второй половины 30-х годов прошлого века, в уголовном законодательстве проявилась тенденция к криминализации деяний, которые ранее советское уголовное право

¹ Стиль и орфография сохранены по первоначальному источнику. См.: Уголовный Кодекс Азербайджанской ССР 1927г. Баку, 1938, с.6.

не признавало преступными. В качестве примера можно назвать самооборт, ряд нарушений трудовой дисциплины, проступки несовершеннолетних до 14-ти лет. Преступления против государственной собственности, против представителей власти карались несопоставимо строже, чем преступления против жизни и здоровья граждан. Посягательства на государственную собственность преследовались без учета тяжести ущерба. Так, за кражу урожая (ущерб мог составлять при этом и несколько колосков пшеницы) с колхозного поля суд мог приговорить к расстрелу, а за умышленное убийство – только к 10 годам лишения свободы.

УК Азербайджанской ССР 1927г. на протяжении своего длительного действия подвергался постоянным изменениям, особенно в 30-е и 40-е годы в него вносили многочисленные поправки в сторону криминализации новых деяний и ужесточения уголовной репрессии.

Все это находилось в явном противоречии с декларируемыми принципами социализма, построение которого провозглашалось Конституцией СССР 1936г. Следует заметить, что сразу после ее принятия, издание законов в области уголовного права официально перешло к компетенции СССР, что привело к еще большому снижению роли законодательных органов союзных республик.

Таким образом, УК 1927г. с момента принятия и на протяжении более тридцати лет своего действия неоднократно подвергался многочисленным изменениям и дополнениям, отдельные из которых были обусловлены не столько социально-экономическими изменениями, происходящими в жизни республики, сколько являлись отражением проводимой политики тоталитарного режима. Были приняты нормы, служившие правовой основой для политики террора не только к противникам существующего государственного строя, но даже и к тем, кто фактически никаких преступлений не совершал (например, привлечение к уголовной ответственности жен и де-

тей «врагов народа»).

Со второй половины 50-х годов XX века началась работа по устранению отступлений от основных принципов уголовного законодательства, что было обусловлено изменением политического руководства СССР. После XX съезда КПСС, прошедшего в апреле 1956 года, началась работа по подготовке нового уголовного законодательства.

25 декабря 1958 года вторая сессия Верховного Совета СССР пятого созыва утвердила Основы уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик. Ранее в Конституцию СССР были внесены некоторые демократические изменения, в частности, восстановлено положение о компетенции союзных и республиканских органов в части уголовного законодательства, приняты законы о государственных и воинских преступлениях.

Третий УК Азербайджанской ССР был принят 8 декабря 1960 года и введен в действие с 1 марта 1961 года. Общая часть УК Азербайджанской ССР во многом воспроизводила Основы 1958г. С юридино-технической стороны последний УК советского периода был значительно усовершенствован. Наиболее выдающееся новшество с этой точки зрения – наименование статей как Общей, так и Особенной частей УК.

Структурно Общая часть УК 1960г. включала шесть разделов, а Особенная – одиннадцать глав. Система Особенной части УК 1960г., как и предыдущих первых двух УК, открывалась главой «Государственные преступления», также состоящей из двух частей:

1) Особо опасные государственные преступления (ст.57–66).

2) Иные государственные преступления (ст.67–82).

Далее следовали: вторая глава – «Преступления против социалистической собственности» (ст.83–93), третья глава – «Преступления против личности» (ст.94–130), четвертая глава – «Преступления против политических и трудовых прав

граждан» (ст.131–142), пятая глава – «Преступления против личной собственности» (ст.143–150), шестая глава – «Хозяйственные преступления» (ст.151–166), седьмая глава – «Должностные преступления» (ст.167–173), восьмая глава – «Преступления против правосудия» (ст.174–188), девятая глава – «Преступления против порядка управления» (ст.189–206), десятая глава – «Преступления против общественной безопасности и общественного порядка» (ст.207–231), одиннадцатая глава – «Воинские преступления» (ст.232–264).

Принятый в период относительной стабильности политико-социальной обстановки в СССР, УК Азербайджанской ССР 1960г. был более усовершенствован с юридико-технической точки зрения и содержал много нововведений в системе Особенной части. Учитывая горький опыт тоталитарного периода в условиях полного игнорирования принципа законности, были введены совершенно новые главы «Преступления против правосудия» и «Преступления против политических и трудовых прав граждан».

Последующие годы характеризовались внесением многочисленных изменений в УК 1960г., основные из них были обусловлены принятием новых Конституций СССР 1977г. и Азербайджанской ССР 1978г. Так, уголовное законодательство пополнилось новыми гуманными институтами: условным осуждением с обязательным привлечением к труду (ст.23-1), отсрочкой исполнения приговора (ст.42-1), условным освобождением из мест лишения свободы с обязательным привлечением к труду (ст.50-2) и др.

В связи с начавшейся глубокой экономической, государственной и правовой перестройкой советского общества во второй половине 80-х годов прошлого века, возникла необходимость принятия нового уголовного законодательства. 17 декабря 1988 года официальный текст проекта Основ уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик был опубликован в г.«Известия» для всенародного обсуждения.

В постановлении «О введении в действие Основ уголовного законодательства Союза ССР и республик» от 2 июля 1991 года вступление в силу Основ предусматривалось с 1 июля 1992 года. Однако в связи с распадом СССР Основы в силу не вступили. 18 октября 1991 года Азербайджанская ССР вышла из состава СССР и провозгласила об образовании независимого государства – Азербайджанской Республики.

После провозглашения независимости и до 1 сентября 2000 года в Азербайджане продолжал действовать УК 1960г., подвергшийся серьезным изменениям, в том числе структурным, в связи с положениями новой Конституции Азербайджанской Республики 1995г. Кроме того, став полноценным субъектом международного права и выполняя свои международные обязательства, Азербайджанская Республика впервые криминализовала в УК 1960г. такие деяния как терроризм (ст.212-3), захват заложников (ст.120-1) и некоторые др.

Изменения, внесенные в последние годы действия в УК Азербайджанской Республики 1960г., и принятие действующего УК Азербайджанской Республики 1999г. показывают тенденцию сближению норм внутригосударственного уголовного законодательства с общепризнанными международными принципами и нормами международного права.

**Система Особенной части действующего УК 1999г.
и структура преступности
в Азербайджанской Республике
(в таблицах)**

**Объем нормативного содержания и
категории преступлений в Особенной части УК 1999г.
(сравнительный анализ за 2000–2020 годы)**

УК 1999г.	Кол-во составов	Категории преступлений (ст.15)			
		I	II	III	IV
1 сентября 2000г. абс.цифры <i>проценты</i>	537 100	179 33,3	163 30,4	131 24,4	64 11,9
20 июля 2001г. абс.цифры <i>проценты</i>	541 100	179 33,1	213 39,4	109 20,1	40 7,4
1 мая 2006г. абс.цифры <i>проценты</i>	573 100	194 33,8	225 39,3	113 19,7	41 7,2
15 сентября 2010г. абс.цифры <i>проценты</i>	605 100	204 33,7	244 40,3	116 19,2	41 6,8
1 декабря 2014г. абс.цифры <i>проценты</i>	655 100	215 32,8	269 41,1	126 19,2	45 6,9
1 октября 2016г. абс.цифры <i>проценты</i>	674 100	222 32,9	279 41,4	128 19	45 6,7
15 февраля 2018г. абс.цифры <i>проценты</i>	717 100	238 33,2	293 40,9	135 18,8	51 7,1
15 февраля 2020г. абс.цифры <i>проценты</i>	732 100	242 33,1	299 40,8	140 19,1	51 7

**Структура Особенной части УК 1999г.
по состоянию на 15 февраля 2020 года**

Особенная часть		Соста- вы	Категории преступлений				
№	Название раздела		I	II	III	IV	
VII	Преступления против мира и человечности	абс. цифры	32	1	3	15	13(10)
		<i>проценты</i>	<i>100</i>	<i>3,1</i>	<i>9,4</i>	<i>46,9</i>	<i>40,6</i>
	Главы: 16		19	-	2	9	8
	17		13	1	1	6	5
III	Преступления против личности	абс. цифры	157	73	59	19	6 (1)
		<i>проценты</i>	<i>100</i>	<i>46,5</i>	<i>37,6</i>	<i>12,1</i>	<i>3,8</i>
	Главы: 18		52	20	26	4	2
	19		22	4	7	9	2
	20		13	1	7	3	2
	21		58	45	13	-	-
	22		12	3	6	3	-
IX	Преступления в сфере экономики	абс. цифры	144	54	58	23	9
		<i>проценты</i>	<i>100</i>	<i>37,3</i>	<i>40,2</i>	<i>16,2</i>	<i>6,3</i>
	Главы: 23		46	10	16	11	9
	24		98	44	42	12	-
X	Преступления против общественной безопасности и общест. порядка	абс. цифры	191	55	84	42	10 (2)
		<i>проценты</i>	<i>100</i>	<i>28,8</i>	<i>44</i>	<i>22</i>	<i>5,2</i>
	Главы: 25		73	12	29	23	9
	26		23	2	12	8	1
	27		9	1	8	-	-
	28		36	22	13	1	-
	29		35	10	15	10	-
	30		15	8	7	-	-
XI	Преступления против госуд. власти	абс. цифры	146	44	66	24	12(7)
		<i>проценты</i>	<i>100</i>	<i>30,1</i>	<i>45,2</i>	<i>16,4</i>	<i>8,2</i>
	Главы: 31		29	-	9	9	11
	32		50	17	27	5	1
	33		31	6	16	9	-
	34		36	21	14	1	-
XII	Преступления против военной служ- бы	Глава 35 абс. цифры	62	15	29	17	1
		<i>проценты</i>	<i>100</i>	<i>24,2</i>	<i>46,8</i>	<i>27,4</i>	<i>1,6</i>
	ВСЕГО:	абс. цифры	732	242	299	140	51(20)
	<i>проценты</i>	<i>100</i>	<i>33,1</i>	<i>40,8</i>	<i>19,1</i>	<i>7(2,7)</i>	

**Изменения и дополнения, внесенные
в Особенную часть УК 1999г. с момента вступления в силу
и до 15 февраля 2020 года**

УК 1999г.	Всего составов	Новые статьи (кол-во составов)	Исключенные статьи (кол-во составов)
Раздел VII	32 <i>100%</i>	1 (1) <i>(3,1)</i>	-
Глава 16	19	1 (1)	-
Глава 17	13	-	-
Раздел VIII	157 <i>100%</i>	17 (48) <i>(30,8)</i>	3 (8) <i>(5,1)</i>
Глава 18	52	1 (4)	1 (3)
Глава 19	22	4 (11)	-
Глава 20	13	(4)	-
Глава 21	58	10 (25)	-
Глава 22	12	2 (4)	2 (5)
IX	144 <i>100%</i>	17 (61) <i>(41,5)</i>	2 (5) <i>(3,5)</i>
Глава 23	46	1 (17)	2 (5)
Глава 24	98	16 (44)	-
Раздел X	191 <i>100%</i>	24 (64) <i>(32,4)</i>	1 (3) <i>(1,7)</i>
Глава 25	73	15 (28)	-
Глава 26	23	(2)	1 (3)
Глава 27	9	1 (2)	-
Глава 28	36	(3)	-
Глава 29	35	3(14)	-
Глава 30	15	5 (15)	-
XI	146 <i>100%</i>	14 (42) <i>(28,8)</i>	-
Глава 31	29	2 (9)	-
Глава 32	50	(2)	-
Глава 33	31	6 (18)	-
Глава 34	36	6 (13)	-
Раздел XII	62	-	-
Глава 35			
Всего:			
абс.цифры	732	73 (216)	6 (16)
проценты	<i>100</i>	<i>29,5</i>	<i>2,2</i>

Специальные условия освобождения от уголовной ответственности в Особенной части УК 1999г.

Особенная часть	Кол-во составов	Всего	Деятельное раскаяние	Добровольный отказ
Название раздела				
Преступления против мира и человечности	32	-	-	-
Преступления против личности	157	4		
абс. цифры	100	2,5	статья	
проценты			144.1,	
Глава 18, ст.120–143-1	52	-	144.2,144.3,	
Глава 19, ст.144–148-1	22	3	162-1.1	
Глава 20, ст.149–153	13	-		
Глава 21, ст.154–169-1	58	1		
Глава 22, ст.170–176-1	12	-		
Преступления в сфере экономики	144	3		
абс. цифры	100	2,1	статьи	
проценты			192-2.1, 199.1,	
Глава 23, ст.177–189-1	46	-	205-1	
Глава 24, ст.190–213-3	98	3		
Преступления против общ. безопасности и общ. порядка	191	21	Статьи 214-1, 214-3.1, 214-3.2,	
абс. цифры	100	11	215.1, 215.2,	статья
проценты			215.3, 228.1,	214.1, 214.2
Глава 25, ст.214–233-4	73	16	228.2, 228.4,	
Глава 26, ст.234–240	23	5	228.4, 229.1,	
Глава 27, ст.242–246	9	-	229.2, 229.3,	
Глава 28, ст.247–261	36	-	229.4,	
Глава 29, ст.262–270-1	35	-	234.1, 234.2,	
Глава 30, ст.271–273-2	15	-	234.3,234.4,	
			234.5	
Преступления против госуд. власти	146	13	статьи	
абс. цифры	100	8,9	278.1, 278.2,	статьи
проценты			283-1.1, 283-1.2,	274, 276
Глава 31, ст.274–285	29	7	283-1.3,	
Глава 32, ст.286–307	50	4	297.1, 297.2,	
Глава 33, ст.308–214-3	31	2	306.1, 306.2,	
Глава 34, ст.315–326	36	-	312.1, 312.2	
Преступления против военной службы	62	5	статьи	
абс. цифры	100	8,1	333.1, 333.2,	
проценты			333.3, 333.4,	
Глава 35, ст.327-353			334.1	
ВСЕГО:				
абс. цифры	732	46	18	3
проценты	100	6,3	статей	статьи

**Динамика преступности
в Азербайджанской Республике
за 2005-2019 годы**

Годы	Всего зарегистрированных преступлений	Коэффициент преступности	Преступления против личности	Преступления в сфере экономики	Преступления против обществен- ной безопасности и общественного порядка	Преступления против государственной власти
2005	18049	218	6864 (38%)	4044 (22,4%)	5602 (31%)	730 (4%)
2006	19045	224	7031 (37%)	4455 (23,4%)	6033 (31,7%)	748 (3,9%)
2007	18667	217	7133 (38,2%)	4158 (22,3%)	6036 (32,3%)	736 (3,9%)
2008	21692	248	7689 (35,4%)	5880 (27,1%)	6413 (30%)	817 (3,8%)
2009	22830	257	8039 (35,2%)	6104 (26,7%)	6866 (30,1%)	900 (3,9%)
2010	23010	252	8147 (35,4%)	6142 (26,7%)	6637 (28,8%)	721 (3,1%)
2011	24263	266	7926 (32,7%)	7722 (31,8%)	6614 (27,3%)	720 (3%)
2012	21897	236	6513 (29,7%)	6996 (32%)	6500 (29,7%)	665 (3%)
2013	22381	237	4155 (18,6%)	8675 (38,8%)	6911 (31%)	722 (3,2%)
2014	24607	257	4584 (18,6%)	9831 (40%)	7159 (29,1%)	722 (2,9%)
2015	26916	277	4658 (17,3%)	13748 (51,1%)	7070 (26,3%)	1440 (5,4%)
2016	26611	271	4618 (17,4%)	13560 (51%)	7015 (26,4%)	1384 (5,2%)
2017	26113	264	4778 (18,3%)	13752 (52,7%)	6318 (24,2%)	1263 (4,8%)
2018	26381	264	4794 (18,2%)	11979 (45,4%)	6710 (25,4%)	884 (3,3%)
2019	26672	265	5169 (19,4%)	10669 (40%)	7818 (29,3%)	835 (3,1%)

В скобках курсивом указан удельный вес соответствующей группы преступлений в структуре преступности за соответствующий год.

**Динамика тяжких и особо тяжких преступлений,
зарегистрированных в Азербайджанской Республике
за 1992-2019 годы**

Годы	Всего преступлений (в абсолютных цифрах)	Тяжкие и особо тяжкие преступления	
		абсолютные цифры	проценты
1992	22450	6009	27
1993	18145	3540	19,5
1994	18553	3649	19,7
1995	19958	4192	21
1996	17528	3914	22,3
1997	16402	3669	22,4
1998	14937	4219	28,3
1999	14400	4629	31,9
2000	13958	4576	32,9
2001	14607	3749	25,5
2002	15520	1486	9,5
2003	15206	1446	9,5
2004	16810	1516	8,9
2005	18049	1662	9,6
2006	19045	1701	9,3
2007	18667	1946	10,8
2008	21692	2266	10,9
2009	22830	2666	11,7
2010	23010	2590	11,2
2011	24263	2390	9,9
2012	21897	2519	11,5
2013	20465	2910	14,2
2014	24607	3112	14
2015	26916	3714	15,8
2016	26611	3806	14,3
2017	26113	3321	13,7
2018	26381	2513	10,3
2019	26672	2752	11

Нормативно-правовые акты:

- Конституция Азербайджанской Республики 1995г.
Всеобщая Декларация прав человека, принятая ГА ООН 10 декабря 1948 года.
Международный Пакт о политических и гражданских правах от 16 декабря 1966 года.
Международный Пакт об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966 года.
Конвенция СЕ о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 года.
Уголовный Кодекс Азербайджанской Республики 1999г.
Уголовный Кодекс Азербайджанской ССР 1922г.
Уголовный Кодекс Азербайджанской ССР 1927г.
Уголовный Кодекс Азербайджанской ССР 1960г.
Cinayət qanunları külliyatı 1920-2000 / Almanax: B.C.Kərimov, F.Y.Xəlilov, S.O.Əliyevin redak. ilə. Bakı: Hüquq yayın evi, 2014, 1182 s.

Литература:

- Eyvazov Ə.Ç. Cinayət-hüquqi sanksiyaların effektivliyinin nəzəri problemləri. Bakı: Qanun, 1997, 128 s.
Səmədova Ş.T. Cinayətlərin kateqoriyaları. Bakı: Adıloğlu, 2007, 314 s.
Səməndərov F.Y. Cinayət hüququ. Ümumi hissə. Dərslik. Bakı: Hüquq Yayın Evi, 2018, 720 s.
Аликперов Х.Д. Преступность и компромисс. Баку: Элм, 1992, 196 с.
Благов Е.В. Общая теория применения уголовного права. Ярославль: Яросл. гос. ун-т, 2003, 260 с.
Голик Ю.В. Уголовно-правовое стимулирование позитивного поведения: вопросы теории. Новосибирск: Новосибирск: изд. Новосибирского ун-та, 1992, 80 с.
Гущина Н.А. Поощрительные нормы российского права: теория и законодательная практика. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2003, 294 с.
Мамедов И.П. Создание и развитие уголовного права Азербайджанской ССР. Тбилиси: изд. Тбилис. ун-та, 1969, 223 с.
Назарова К.О. Уголовное право Азербайджанской Республики. Общая часть. Учебник. Баку: Элм и Техсил, 2015, 908 с.
Рагимов И.М. Бессмертная смертная казнь / Предисловие д.ю.н., проф. Ш.Т.Самедовой. СПб.: Юрид. Центр, 2017, 192 с.
Самедова Ш.Т. Уголовное право Азербайджанской Республики. Осо-

бенная часть. Баку: Адильоглы, 2008, 184 с.

Флетчер Д., Наумов А.В. Основные концепции современного уголовного права. М.: Юристъ, 1998, 511 с.

Вопросы к семинарскому занятию:

1. Понятие и значение Особенной части уголовного права.
2. Принципы построения Особенной части УК Азербайджанской Республики 1999г.
3. Взаимосвязь и единство Общей и Особенной частей уголовного законодательства.
4. Сравнительная характеристика систематизации Особенной части УК 1922, 1927, 1960 и 1999гг.
5. Характеристика основных изменений и дополнений, внесенных в Особенную часть УК Азербайджанской Республики 1999г. после вступления его в силу.
6. Структура уголовно-правовой нормы Особенной части УК Азербайджанской Республики 1999г.
7. Определение простой, описательной, ссылочной и бланкетной диспозиций, а также виды построения санкций на примере конкретных норм Особенной части УК Азербайджанской Республики 1999г.

Глава 2 КВАЛИФИКАЦИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

§ 1. Понятие и значение квалификации преступлений

Термин «квалификация» происходит от латинского *qualificatio* – что означает определение качества, оценку чего-либо. Квалификация представляет собой определенный мыслительный логический процесс, осуществляемый по законам формальной логики с использованием таких приемов и методов, как дедукция и индукция, анализ и синтез, восхождение от абстрактного к конкретному и т.д.

В уголовном праве под квалификацией преступления понимается «установление и юридическое закрепление точного соответствия между признаками совершенного деяния и признаками состава преступления, предусмотренного уголовно-правовой нормой».¹ Учитывая, что большинство норм Особенной части УК являются бланкетными, предлагается и более широкое определение квалификации преступления: «Квалификацию преступления необходимо определять как установление и юридическое закрепление точного соответствия между фактическими признаками совершенного деяния и признаками состава преступления, предусмотренного уголовным законом и (или) иными нормативными правовыми актами, ссылки на которые содержатся в бланкетных диспозициях Особенной части УК».² Но в любом случае квалификация преступления означает выбор такой уголовно-правовой нормы, которая в полной мере охватывает общест-

¹ Кудрявцев В.Н. Общая теория квалификации преступлений. М., 2004, с.5.

² Гаухман Л.Д. Квалификация преступлений: закон, теория, практика. М., 2001, с.21.

венно опасное деяние, совершенное конкретным лицом.

В теории современного уголовного права предлагают любое деяние, содержащее предусмотренные уголовным законом признаки, причинившее существенный вред или создавшее угрозу причинения такого вреда, оценить с точки зрения:

- представляет ли оно собой преступление, если да, то какое именно (какой статьей, пунктом статьи УК оно предусмотрено);

- что это деяние не является преступлением и какая уголовно-правовая норма исключает преступность содеянного.

В учебной литературе также отмечается, что традиционно в теории уголовного права и на практике обращали внимание только на первый из указанных аспектов уголовно-правовой квалификации и, по существу, сводили ее к квалификации преступления. Более того, понятие уголовно-правовой квалификации подменялось понятием «квалификация преступления». Лишь в последние годы наметился иной подход, когда квалификацию в уголовном праве рассматривают в обоих указанных аспектах. Принимая указанные доводы, мы, тем не менее, в оглавлении настоящей главы учебника и далее будем пользоваться более узким понятием «квалификация преступлений».

Основанием квалификации преступлений является уголовное законодательство. Только УК содержит исчерпывающий перечень деяний, именуемых преступлениями. УК должен быть вступившим в силу и не отмененным на момент совершения анализируемого деяния. Применение по аналогии не допускается. Изменять и дополнять УК вправе лишь законодательный орган государственной власти – Milli Меджлис Азербайджанской Республики. Такими правами не наделены судебные органы.

К сожалению, действующий УК не лишен пробелов и даже коллизий, кроме того, в УК Азербайджанской Республики

1999г. содержится еще достаточное число оценочных определений. Все это обуславливает при квалификации преступления необходимость толкования, т.е. уяснения и разъяснения содержания и смысла тех или иных уголовно-правовых норм в науке уголовного права. При этом позиции ученых нередко расходятся, и в различных учебниках по уголовному праву и Комментариях к УК Азербайджанской Республики иногда предлагаются несколько вариантов квалификации одного и того же деяния.¹ Поэтому в целях единообразного применения уголовного закона существенное значение имеют Постановления Пленумов Конституционного суда Азербайджанской Республики о толковании некоторых норм и положений уголовного законодательства и Постановления Пленумов Верховного суда Азербайджанской Республики об обобщении судебной практики по конкретным видам преступлений, в которых в том числе указаны примеры правильной квалификации определенных преступлений. На сегодняшний день приняты более двадцати Постановлений Пленумов Верховного суда Азербайджанской Республики и более сорока – Постановлений Пленумов Конституционного суда Азербайджанской Республики по действующему уголовному законодательству.² При этом следует учесть, что Постановления Пленумов Верховного суда, в отличие от Постановлений Пленумов Конституционного суда, носят не обязательный, а рекомендательный характер.

По общим правовым предписаниям, сомнения при толковании закона и его применении должны решаться в пользу лица, в отношении которого применяется закон. Международно-правовые акты о правах человека, практика Европейского суда по правам человека также исходят из позиции,

¹ Примеры такого расхождения мнений в азербайджанском уголовном праве достаточно приведены в настоящем учебнике.

² См.: URL: <http://supremecourt.gov.az/category/view>
URL: <http://www.constcourt.gov.az/decisions>

согласно которой недостатки законодательства, его сомнительные положения не должны ухудшать положение обвиняемого.

При квалификации преступлений устанавливаются соответствие всех обстоятельств совершенного конкретного общественно опасного деяния составу преступления, признаки которого обобщенно описаны в диспозициях норм УК.

Квалификация преступлений – это установление соответствия состава совершенного конкретного общественно опасного деяния составу преступления, признаки которого обобщенно описаны в диспозициях норм УК. При этом имеются в виду диспозиции норм как Общей, так и Особенной частей уголовного законодательства.

Квалификация преступлений имеет своим предметом идентификацию составов по их формулировкам в диспозициях уголовно-правовых норм с конкретно совершенным общественно опасным деянием. Вопросы о наказании в процессе квалификации не участвуют, т.к. являются последствиями квалификации преступлений. Квалификация преступлений относится к институту преступления; наказание – к институту наказания. Единственным органом, имеющим право назначения уголовного наказания, является суд.

Значение квалификации преступлений как основной формы применения уголовного закона состоит в том, что она является правовым основанием для возникновения и реализации уголовной ответственности. Правильная квалификация служит обеспечению прав и законных интересов как потерпевшего, так и лица, совершившего преступление. Объем прав потерпевшего в значительной степени зависит от квалификации посягательства по соответствующей статье Особенной части УК. В тоже время правильная квалификация преступлений предопределяет подследственность и подсудность уголовных дел, а также применение других институтов уголовно-процессуального и уголовно-исполнительного пра-

ва, которые в действующем уголовном законодательстве зависят от категории совершенного преступления.

Таким образом, значение правильной квалификации заключается в том, что она:

- обеспечивает охрану интересов личности, общества и государства;
- обеспечивает реализацию справедливой уголовно-правовой политики государства;
- позволяет дать содеянному соответствующую отрицательную социальную оценку;
- является неременным условием осуществления законности;
- означает официальное признание уголовно-правовых отношений между лицом, совершившим преступление, и государством;
- является предпосылкой назначения виновному заслуженного наказания;
- обеспечивает объективность судебной статистики для выработки эффективных мер по предупреждению преступлений.

Правильная квалификация преступлений имеет также большое значение для решения криминологических задач, т.к. объективно отражает криминогенное положение в стране, что находит свое воплощение в официальной уголовно-правовой статистике. А это в свою очередь позволяет принимать соответствующим органам государства определенные меры профилактики и предупреждения преступлений.

Кроме того, правильная квалификация преступлений имеет и нравственное значение, т.к. влияет на уровень правосознания общества, укрепляет веру в законность и справедливость правосудия.

§ 2. Виды и этапы квалификации преступлений

Различаются два вида квалификации:

- официальная (легальная),
- неофициальная (доктринальная).

Первая осуществляется по конкретному уголовному делу специально уполномоченными лицами (работниками органов дознания, следователями, прокурорами и судьями). Легальная квалификация осуществляется в тесном единстве норм уголовного и уголовно-процессуального права. Уголовное право определяет суть квалификации, а процессуальное право дает возможность облечь его в официальную форму. Поэтому официальная квалификация преступлений осуществляется на всех стадиях уголовного процесса. Юридическое закрепление официальной квалификации преступлений происходит в результате правоприменительной деятельности и отражается в процессуальных документах (постановлениях и приговоре).

Доктринальная квалификация представляет собой правовую оценку преступления, даваемую научными работниками, авторами учебников, монографий, научных статей при изучении и анализе конкретных уголовных дел. Доктринальная квалификация отражает мнение научных специалистов-криминалистов в специальной и научной литературе. Такая квалификация помогает практическим работникам в оценке деяний, но она не носит обязательного характера. Неофициальная квалификация осуществляется также студентами и отдельными гражданами при изучении и анализе конкретных уголовных дел. Неофициальная квалификация преступлений юридически не закрепляется и фактически представляет собой логический анализ, юридическую оценку, имеющую чисто теоретический характер.

Учитывая, что законодательной моделью квалификации

деяния выступает состав преступления, признаки которого характеризуют объект, объективную сторону, субъект и субъективную сторону, квалификацию деяния следует осуществлять по указанным элементам.

По объекту преступления устанавливают вероятность общественных отношений, на которые направлено преступное посягательство, определяя при этом место совершенного деяния в системе Особенной части, а именно раздел, главу и статью УК. Важное значение для правильной квалификации имеет и определение законодательно закрепленного предмета преступления, который в некоторых обстоятельствах является главным критерием разграничения деяний. В сложно-составных преступлениях представляет трудность определение основного и дополнительного объектов.

По объективной стороне определяют внешние признаки (признаки действия или бездействия и преступных последствий) совершенного деяния, которые в той или иной степени, как правило, описываются в диспозиции уголовно-правовой нормы. Следует учесть, что составы некоторых преступлений разграничиваются только по характеру наступивших последствий. Сложность представляет квалификация преступлений, объективная сторона которых содержит оценочные понятия.

Основное при квалификации преступления по субъекту – учет возрастных критериев и при необходимости определение специальных признаков субъекта преступления. В некоторых случаях квалификационное (разграничительное) значение может иметь именно определение специального субъекта преступления, который предопределяет в том числе объект преступления.

Наибольшую сложность представляет квалификация по субъективной стороне преступления, т.к. признаки субъективной стороны преступления не всегда определены в диспозициях уголовно-правовых норм Особенной части УК. По-

этому большинство ошибок при квалификации преступления бывает связано с неверным определением признаков субъективной стороны преступления.

Определяющее значение при квалификации по субъективной стороне преступления имеет установление формы вины, по которой разграничиваются деяния, имеющие одинаковые признаки объективной стороны и посягающие на один и тот же объект. Однако в теории уголовного права Азербайджанской Республики иногда имеет место ошибочное толкование при определении формы вины некоторых преступлений.

Так, согласно ст.24.2 УК Азербайджанской Республики деяние, совершенное по неосторожности, признается преступлением лишь в случае, когда на это специально указывается в диспозиции соответствующей нормы Особенной части УК. Приведенное положение позволяет нам утверждать, что наш законодатель четко очерчивает круг неосторожных деяний, подлежащих уголовной ответственности. Как в редакции уголовного закона на азербайджанском языке, так и на русском языке, ст.24 (формы вины) толкуется однозначно: неосторожное деяние признается преступлением только в специально указанных случаях, т.е. если в диспозиции конкретной нормы Особенной части УК нет прямого указания на неосторожную форму вины, то указанное в этой норме деяние, совершенное по неосторожности, не попадает под уголовную ответственность.

Российский законодатель использует совершенно другой юридико-технический прием при определении круга неосторожных преступлений: в случае отсутствия в диспозиции нормы Особенной части указания на конкретную форму вины, считается, что деяние может быть совершено как по умыслу, так и по неосторожности. «В уголовно-правовых нормах, в которых отсутствует прямое указание о неосторожной форме вины, имеется ввиду как умысел, так и неосторожность, если сам характер описания не исключает неос-

торожность».¹ В российской науке уголовного права именуют вышеуказанные составы как составы с альтернативной формой вины, т.е. когда преступление может быть совершено как умышленно, так и по неосторожности.² Последние не надо путать с квалифицированными или особо квалифицированными видами преступлений, субъективная сторона которых законодателем сформулирована двумя формами вины (иногда именуют как «смешанная форма вины»): умыслом по отношению к совершаемым действиям, и неосторожностью по отношению к наступившим последствиям.

Таким образом, наличие ст.24.2 в УК Азербайджанской Республики исключает формирование в Особенной части УК 1999г. составов с альтернативной формой вины. К сожалению, не учитывая принципиальное различие в подходе к указанному вопросу у нас и в РФ, некоторые наши ученые приходят к ложному выводу при определении субъективной стороны конкретных преступлений в УК Азербайджанской Республики, утверждая, что то или иное деяние может быть совершено «как умышленно, так и по неосторожности».³ Подобное их умозаключение следует из позиций законодателя РФ, а не Азербайджана. К сожалению, не учитывает ст.24.2 действующего УК Азербайджанской Республики и Пленум Верховного суда Азербайджанской Республики. Так, в п.16 Постановления «О судебной практике по делам о незаконном обороте наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров» от 4 марта 2011 года указывается, что субъек-

¹ Комментарий к Уголовному кодексу РФ / Отв. ред. А.А. Чекалин. М., 2006, с.5, 32; Комментарий к Уголовному кодексу РФ (постатейный) / Под ред. А.И.Чучаева. М., 2012, с.32.

² Российское уголовное право. В двух томах. Т.2. Особенная часть. Учебник / Под ред. Л.В.Иногамовой-Хегай, В.С.Комиссарова, А.И.Рарога. М., 2010, с.16.

³ Агаев И.Б. Уголовное право Азербайджанской Республики. Общая и Особенная части. М., 2009, с. 518, 543, 544 и др.; Комиссаров В.С., Самандаров Ф.Ю. и др. Уголовное право Азербайджанской Республики. Учебное пособие. Баку, 2012, с.319 и др.; Курбанов Г.С. Уголовное право. Особенная часть. Конспект лекций. Баку, 2005, с.34, 48 и др.

тивная сторона ст.234.5 может характеризоваться как умышленной, так и неосторожной формой вины.

Также при квалификации преступления по субъективной стороне имеет большое значение определение факультативных признаков, а именно цели и мотива преступления, которые при сходстве всех остальных признаков объективной стороны и форме вины являются критериями разграничения уголовно-правовых норм.

Процесс квалификации преступлений – это сложная мыслительная деятельность, подчиненная законам логики и состоящая из нескольких последовательных этапов. В науке уголовного права нет единства по вопросу о количестве этапов процесса квалификации. Исследователи насчитывают от трех до семи этапов квалификации. Семь этапов квалификации называют при ориентации на процессуальные стадии расследования и судебного разбирательства уголовных дел.

Учитывая предмет изучения нашего курса, мы отметим лишь три стадии процесса квалификации преступлений, осуществляемые в рамках материального уголовного права (т.е. на основании УК Азербайджанской Республики 1999г.).

Непосредственно самой квалификации предшествует установление события преступления, т.е. наличия общественно опасного деяния, времени, места, способов, мотивов его совершения и иных обстоятельств. Прежде всего, определяется вред от происшедшего и его причины. Вред может быть причинен и поведением человека (в том числе невиновного), и природной стихией, и животными, и самим потерпевшим (самоубийство, неосторожное обращение с техническими средствами и т.д.). После установления события общественно опасного причинения вреда именно человеком, можно ответить на вопрос, имеется ли в действиях последнего состав преступления, т.е. произвести квалификацию преступления.

Первый этап квалификации преступления начинается с установления той уголовно-правовой нормы, в которой опи-

сывается соответствующий состав преступления. Надлежит определить, действует ли данная норма: не исключена, не изменена, должна ли применяться в силу ст.10 УК об обратной силе уголовного закона.

Второй этап квалификации состоит в установлении соответствия состава совершенного общественно опасного деяния составу преступления, описанного в отобранной норме. Последовательность сопоставления: объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона. Данная схема позволяет установить сходство либо различие как между совершенным деянием и юридической моделью, так и между смежными деяниями, внешне схожими по ряду признаков.

Следует учесть, что наиболее сложной является квалификация субъективной стороны преступления. Вину, мотив и цель преступления – внутренние психологические категории – целесообразно устанавливать после установления всех остальных элементов и признаков состава преступления, поскольку объективные признаки состава (в том числе и факкультативные) и признаки субъекта позволяют точнее расследовать психическое отношение субъекта к содеянному.

Третий этап квалификации преступлений – подведение итога о наличии либо отсутствии состава преступления в конкретном деянии соответствующего лица. Этот этап завершается окончательной уголовно-правовой оценкой содеянного. При официальной квалификации итоги третьего этапа фиксируются в обвинительном заключении.

Любая квалификация, проведенная в ходе дознания, предварительного расследования, судебного разбирательства, считается правильной до тех пор, пока она не будет изменена или отменена в установленном законом порядке. Уголовно-правовая квалификация может быть изменена только при наличии надлежащих оснований, которыми выступают:

- установление новых фактических обстоятельств дела или признание недоказанными ранее учтенных данных;

- изменения в уголовном законе в сторону его смягчения;
- выявление ошибок в квалификации или же злоупотреблений при ее осуществлении.

§ 3. Правила квалификации преступлений и конкуренция уголовно-правовых норм

Правила квалификации преступлений – это приемы, способы применения уголовного закона, предусмотренные в нем самом, в Постановлениях Пленумов Конституционного суда и Верховного суда Азербайджанской Республики, а также выработанные в теории уголовного права.

Некоторые правила квалификации преступлений предусмотрены в Общей части УК: ст.10 (действие уголовного закона во времени), ст.11 (действие уголовного закона в пространстве), ст.17 (совокупность преступлений) и др.

В теории уголовного права правила квалификации преступлений иногда именуют также принципами квалификации преступлений: «Под принципом квалификации следует понимать то или иное исходное положение, сформулированное как наиболее общее правило, соблюдение которого является обязательным при квалификации любого конкретного преступления».¹

В качестве общих правил (принципов) квалификации преступлений чаще всего называются:²

1) законность – основывается на уголовном законодательстве;

2) официальность – проведение от имени государства на основании норм уголовного материального и процессуального права;

¹ Уголовное право. Особенная часть: учебник для бакалавров / Под ред. А.И. Чучаева. М., 2015, с.12.

² Гельдибаев М.Х., Рахманова Е.Н. Уголовное право в схемах и определениях. СПб., 2017, с.156.

3) объективность – основывается на объективно установленных фактических обстоятельствах дела, а не на догадках или предположениях правоприменителя;

4) точность – уголовный закон, по которому квалифицируется содеянное, должен быть назван точно;

5) индивидуальность – деяние каждого лица квалифицируется отдельно;

6) полнота – проведение всех значимых с точки зрения уголовного закона деяний.

Определенную трудность при квалификации составляют сложносоставные преступления. Основной вопрос квалификации составных преступлений состоит в том, охватываются ли перечисленные в них простые составы полностью сложным составом или требуется также квалификация по совокупности преступлений. Критериями, прежде всего, выступают объекты посягательств и соотношение категорий простых составов со сложными составными. Составляющие сложные составные деяния не могут выходить за пределы родового объекта посягательств и быть по категории и связанной с ней наказуемостью опаснее единого сложного преступления. Последнее очевидно, ибо слагаемая часть не может превышать целое, а подсистема элементов – систему состава.

Составные преступления, которые слагаются в единое сложное деяние из названных в диспозициях норм простых составов, не следует смешивать с такой конструкцией составов, при которой иные, иногда более тяжкие преступления, могут сопутствовать совершению преступления. Такие преступления квалифицируются на практике то по совокупности основного и сопутствующего составов преступлений, то – как один квалифицированный состав.

Представляет определенную трудность квалификация сложного преступления с такой конструкцией состава, при которой менее тяжкое преступление служит способом совершения более тяжкого. Главный вопрос квалификации:

надо ли квалифицировать содеянное как единое сложное преступление либо квалифицировать по совокупности двух простых составов. Надо учесть, что если то или иное преступление выступает способом совершения другого, всегда более тяжкого состава преступления, совокупность преступлений отсутствует и содеянное квалифицируется как единое сложное преступление.

Конкуренция норм означает, что общественно опасное деяние одновременно подпадает под признаки нескольких уголовно-правовых норм Особенной части УК, хотя совершено одно преступление.

Квалификация преступления при конкуренции норм то же имеет свои особенности. В УК 1999г. немало норм, конкурирующих по содержанию между собой, что в целом соответствует повышению уровня дифференциации ответственности. Конкурирующие нормы с разной степенью обобщения и с различной полнотой содержат признаки одного и того же деяния. В теории уголовного права принято именовать подобные составы смежными (сходными). Смежные составы преступлений различаются по одному или нескольким признакам и родственны по характеру общественной опасности.

В теории уголовного права насчитывается множество видов конкуренции норм:

- 1) общей и специальной нормы;
- 2) двух и более специальных норм;
- 3) части и целого;
- 4) норм, изданных в разное время;
- 5) норм национального законодательства с нормами иностранных государств;
- 6) норм национального уголовного права с нормами международного права.

Учитывая, что последний вид конкуренции норм решается на основании ст.151 Конституции Азербайджанской Республики, провозглашающей приоритет международных договоров, стороной которых является наше государство, и то, что

конкуренция норм, изданных в разное время, и конкуренция норм национального законодательства с нормами иностранных государств решаются на основании конкуренции норм Общей части (действия уголовного закона во времени и пространстве) УК, то для квалификации преступлений в правоприменительной практике представляют интерес только первые три вида конкуренции норм: общие и специальные, несколько специальных норм, части и целого.

1) Конкуренция между общей и специальной нормой – это ситуация, когда общественно опасное деяние подпадает под признаки общей нормы и специальной.

Разновидности конкуренции общей и специальной норм:

– конкуренция между двумя и более статьями, одна общая, а другая – специальная (например, ст.177 и ст.235);

– конкуренция между основным и квалифицированным составом, предусмотренным в разных частях (пунктах) одной и той же статьи например, ст.120.1 и ст.120.2);

– конкуренция между основным составом и составами со смягчающими обстоятельствами (например, ст.120 и ст.121 или 122 УК).

Правило квалификации преступлений при конкуренции общей и специальной норм следующее: если преступление предусмотрено общей и специальной нормами, то совокупность преступлений отсутствует и уголовная ответственность наступает по специальной норме. Это правило основывается на ст.17.4 (совокупность преступлений) УК.

Существует мнение, что величина санкций в общей и специальной нормах не имеет значения для абсолютного приоритета специальной нормы при квалификации конкурирующих составов преступлений. Однако тогда возникает закономерный вопрос: зачем перегружать УК, если уже имеется общая норма. Поэтому санкция специальной нормы, по нашему мнению, должна быть строже или мягче, если это привилегированный вид преступления.

2) Конкуренция специальных норм – это ситуация, когда общественно опасное деяние подпадает под признаки двух специальных норм.

Разновидности конкуренции специальных норм:

– конкуренция между квалифицированным и особо квалифицированным или супер квалифицированными составами (например, между ст.181.2 и 181.3 или 181.4 УК);

– конкуренция между квалифицированным (т.е. с отягчающими обстоятельствами) составом и привилегированным (со смягчающими обстоятельствами) составом (например, между ст.120.2.4 и ст.121 УК);

– конкуренция между двумя привилегированными составами (например, между ст.122 и 123.1 УК).

Правила квалификации преступлений при конкуренции двух специальных норм следующие: при конкуренции между квалифицированным и особо квалифицированным или супер квалифицированными составами применяется тот состав, который предусматривает более строгое наказание; если совершенное деяние попадает под две специальные нормы, одна из которых предусматривает отягчающие, а другая – смягчающие обстоятельства, то предпочтение отдается норме со смягчающими обстоятельствами (привилегированный состав). На это указывается в Постановлении Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики по обобщению судебной практики об умышленном убийстве от 12 декабря 2002 года. При конкуренции двух норм со смягчающими обстоятельствами, деяние квалифицируется по норме, санкция которой является менее строгой.

Следует отметить, что иногда при конкуренции двух специальных норм, одна из них выступает в качестве общей, а другая – специальной нормы. В этих случаях вопрос конкуренции разрешается на основании конкуренции общей и специальной нормы.

3) Конкуренция части и целого – это ситуация, когда общественно опасное деяние подпадает под признаки двух и

более норм, где одна норма охватывает деяние в целом, а другая только часть его (например, ст.182.3.3 и ст.126.1 УК). Конкуренция части и целого имеет место обычно при совершении сложносоставных преступлений, когда часть целого представляет собой самостоятельный вид преступления.

Правило квалификации преступлений при конкуренции части и целого следующее: деяние квалифицируется по норме, содержащей признаки сложносоставного преступления, т.е. по норме, которая наиболее полно охватывает совершенное преступление.

Конкуренцию норм нельзя смешивать с коллизией (латин. *collisio*), которая означает противоречие норм как дефект законодательства.

Коллизия и конкуренция – разные самостоятельные правовые явления. Коллизии проистекают из ошибок законодательства в виде пробелов, нарушений правил законодательной техники, противоречий между нормами. Коллизии могут быть между нормами Общей и Особенной частей УК, между нормами Особенной части УК, между нормами УК и других отраслей права, между нормами УК и Конституции Азербайджанской Республики, между нормами УК и международного уголовного права. При наличии коллизии между нормами УК Азербайджанской Республики и Конституцией Азербайджанской Республики или же нормами международного права, приоритет составляют конституционные и международные нормы (ст.148, 151 Конституции Азербайджанской Республики).

Коллизии уголовно-правовых норм устраняются исключительно законодательным путем, внесением изменений и дополнений в УК, изданием норм о легальном толковании законов в Постановлениях Пленума Конституционного суда Азербайджанской Республики.

Литература:

Qarayev T.E., Şəmsizadə R.Ə. Cinayətin tövsifinin nəzəri əsasları. Bakı: Azərbaycan Universitetinin nəşriyyatı, 1989, 78 s.

Гаухман Л.Д. Квалификация преступлений: закон, теория, практика. М.: Центр ЮрИнфоР, 2001, 316 с.

Зацепин А.М. Дополнительная квалификация преступлений: общие и специальные вопросы. М.: Проспект, 2016, 304 с.

Инногамова-Хегай Л.В. Конкуренция уголовно-правовых норм при квалификации преступлений. М.: ИНФРА-М, 2002, 168 с.

Кадников Н.Г. Квалификация преступлений и вопросы судебного толкования. М.: Юриспруденция, 2009, 256 с.

Кадников Н.Г., Кабурнеев Э.В. Теоретико-правовые основы и современные проблемы квалификации преступлений. М.: Анита пресс, 2006, 128 с.

Кузнецова Н.Ф. Проблемы квалификации преступлений: Лекции. М.: Городец, 2007, 336 с.

Кудрявцев В.Н. Общая теория квалификации преступлений. М.: Юристъ, 2004, 304 с.

Рарог А.И. Квалификация преступлений по субъективным признакам. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2003, 290 с.

Рарог А.И. Настольная книга судьи по квалификации преступлений. Практическое пособие. М.: Проспект, 2008, 227 с.

Семернева Н.К. Квалификация преступлений: части Общая и Особенная: научно-практическое пособие. М.: Проспект; Екатеринбург: ИД УГЮА, 2014, 296 с.

Вопросы к семинарскому занятию:

1. Понятие квалификации преступлений.
2. Квалификация преступлений по признакам состава преступлений.
3. Принципы (правила) квалификации преступлений.
4. Этапы квалификации преступлений.
5. Виды квалификации преступлений.
6. Общие и частные правила квалификации.
7. Конкуренция уголовно-правовых норм Особенной части УК и квалификация преступлений.
8. Значение правильной квалификации преступлений для реализации принципов уголовного закона.

Глава 3

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ МИРА И ЧЕЛОВЕЧНОСТИ

§ 1. Общая характеристика преступлений, посягающих на мир и безопасность человечества

После обретения фактической независимости Азербайджанская Республика, став полноправным субъектом международного права, приняла на себя ряд обязательств по международным договорам, что потребовало коренной перестройки всей законодательной базы государства. Проведенная в конце прошлого века в нашем государстве правовая реформа была осуществлена в соответствии с международными нормами при тесном сотрудничестве ряда международных организаций. В числе прочих принятых законодательных актов 30 декабря 1999 года был принят действующий УК Азербайджанской Республики, Особенная часть которого открывается разделом VII, впервые устанавливающим уголовную ответственность за деяния, преступность которых намного ранее была установлена международным правом.

Все деяния, входящие в раздел VII УК 1999г., признаются преступными как по национальному уголовному законодательству, так и по международному уголовному праву.

Понятие международных преступлений и вопросы ответственности за них впервые были сформулированы в международном публичном праве, что впоследствии позволило выделить из него сравнительно новую отрасль – международное уголовное право.¹

Хотя основным толчком к развитию международного уго-

¹ В последнее время все чаще называют данную отрасль «транснациональным уголовным правом».

ловного права послужила I мировая война, основополагающая база источников и правовое определение фундаментальных принципов этой отрасли международного публичного права пришлось на период после окончания II мировой войны. Именно с этого периода начинает преобладать точка зрения ученых, которые более широко определяли предмет регулирования международного уголовного права.

Образование в 1945 году ООН и принятие в том же году Устава Нюрнбергского трибунала, в 1946 году – Устава Токийского трибунала, сформировали организационную и нормативно-правовую базу международного уголовного права. Развитию международного уголовного права способствовали также универсальные международные договора, принятые в области борьбы с отдельными видами преступлений, а также Уставы трибуналов по Югославии (1993г.) и по Руанде (1994г.).

Уже начиная с 50-х годов XX века уголовные законодательства различных государств все более подробно регламентировали ответственность за международные преступления. Однако, несмотря на то, что в числе активных авторов-разработчиков Устава Нюрнбергского трибунала были советские ученые-юристы (А.Н.Трайнин, А.А. Пионтковский и др.), ни союзное законодательство, ни законодатели советских республик не включали в свои уголовные законодательства нормы ответственности за международные преступления.

Так, третий по счету УК Азербайджанской ССР, принятый в 1960 году, включал только такие составы как террористический акт против представителя иностранного государства (ст.60) и пропаганда войны (ст.64), которые входили в главу «Государственные преступления» и не в полной мере соответствовали международно-правовым основаниям ответственности за эти деяния. Также в УК 1960г. в главе о военных преступлениях содержались некоторые нормы о меж-

дународных военных преступлениях, например, о преступных действиях военнопленного, находящегося в плену (ст.260), о насилии над населением в районе военных действий (ст.262).

В современном международном праве все международные правонарушения принято классифицировать на три большие группы:

- 1) международные преступления,
- 2) преступления международного характера,
- 3) международные проступки (деликты).

Деликты представляют собой малозначительную международную опасность и не затрагивают основ международного сотрудничества, они наносят вред одному или ограниченному кругу субъектов международного права. В соответствующих случаях физические лица, совершившие их, подпадают под административную, гражданскую или уголовную ответственность по национальному праву.

Международное право придает статус преступлений только первым двум группам международных правонарушений, что находит свое правовое закрепление также в соответствующих международных документах.

Следует отметить, что впервые на необходимость разграничения международных преступлений и преступлений международного характера указывалось еще в 1927 году на Варшавской конференции по унификации уголовного права.

Принятый в августе 1945 года Устав Нюрнбергского трибунала в ст.6 впервые предусмотрел перечень общественно опасных деяний, которые в международном праве впоследствии получили общепринятое название «международные преступления» (иногда при обозначении этой группы преступлений используют также названия «преступления против мира и безопасности человечества» или «преступления против общего международного права»).

Сформулированные в Уставах Военных трибуналов со-

ставы международных преступлений были признаны в Резолюции ГА ООН № 95 (1) от 11 декабря 1946 года в качестве общепризнанных норм международного права.

В международном уголовном праве, как и в уголовном праве Азербайджанской Республики, систематизация норм, предусматривающих ответственность за преступления, основывается на особенностях объекта преступления. Так, из общей категории международных правонарушений выделяют наиболее опасные и тяжкие деяния – международные преступления, объектом посягательства которых являются международные отношения, направленные на защиту мира и безопасности человечества.

Поэтому можно дать следующее определение деяний, ответственность за которые предусмотрена в разделе VII УК Азербайджанской Республики 1999г., – это общественно опасные деяния, грубо попирающие основные принципы международного права, и представляющие угрозу международному миру и безопасности человечества в целом.

Данный раздел состоит из двух глав:

– Глава 16 (ст.100–113) «Преступления против мира и человечности»;

– Глава 17 (ст.114–119) «Военные преступления».

В целом раздел VII УК Азербайджанской Республики представляет собой своеобразную кодификацию международных преступлений, т.к. устанавливает уголовную ответственность за них на уровне национального уголовного законодательства почти в полном соответствии с Римским Статутом МУС.

Всего же в разделе VII (ст.110–119) УК устанавливается ответственность за 32 состава преступлений, абсолютное большинство которых являются тяжкими и особо тяжкими преступлениями (87,5%).

В первоначальной редакции УК 1999г. раздел VII именовался как «Преступления против мира и безопасности чело-

вечества». Законом от 2 июля 2001 года название раздела было переименовано на «Преступления против мира и человечности», что, на наш взгляд, было неверным решением, т.к. в соответствии с принятой юридической техникой систематизации Особенной части УК первоначальное название раздела указывало на родовый объект деяний, включенных в него. В ныне действующей редакции УК 1999г. название раздела VII повторяет название входящей в него одной из глав (16) – «Преступления против мира и человечности», и поэтому подобное наименование раздела, состоящего из двух глав, следует считать неудачным.

Действующий УК Азербайджанской Республики 1999г. содержит наиболее полный перечень международных преступлений, включив их в раздел, которым открывается Особенная часть, что призвано подчеркнуть приоритетную охрану мира и безопасности человечества со стороны нашего государства. Примечательно, что несмотря на то, что Милли Меджлис до сих пор не ратифицировал Римский Статут МУС 1998г., тем не менее, его нормы в наиболее полной степени трансформированы в уголовное законодательство Азербайджанской Республики.

Законодатель Азербайджанской Республики в УК 1999г. систематизировал все международные преступления в одном разделе, а именно в разделе VII, исходя из общности единого родового объекта посягательства – общественных отношений, направленных на защиту мира и безопасности человечества.

Большинство УК зарубежных государств, принятых в 90-х годах XX века, нормы о международных преступлениях также выделяют в самостоятельные главы и разделы. Так, УК Франции 1992г. начинается Особенную часть разделом «О преступлениях против человечества», в котором содержатся две главы – о геноциде и о других преступлениях против человечества. УК Испании 1995г. включил раздел XXIV «Преступ-

ления против международного сообщества». В него вошли нормы о преступлениях против безопасности человечества, геноциде и о военных преступлениях. УК Республики Польша, вступивший в силу 1 января 1998 года, открывает Особенную часть главой XVI «Преступления против мира, человечности и военные преступления».

Следует заметить, что среди государств постсоветского пространства Азербайджанская Республика в наиболее полной форме трансформировала международные уголовные нормы в свое уголовное законодательство. Так, в УК РФ 1996г. последний раздел XII «Преступления против мира и безопасности человечества» включает 8 статей (14 составов). УК Республики Беларусь 1999г. и Украины 2001г. несколько подробнее, нежели УК РФ, регламентируют раздел о международных преступлениях. Например, УК Беларуси раздел VI «Преступления против мира, безопасности человечества и военные преступления» размещен в начале Особенной части, и в нем 17 статей.

В УК Азербайджанской Республики классификация международных преступлений, впервые предусмотренная в ст.6 Нюрнбергского трибунала и затем закреплённая в Римском Статуте МУС, нашла свое законодательное закрепление также при структурировании раздела VII УК Азербайджанской Республики в две главы (16 и 17). Отметим, что многие УК, принятые на постсоветском пространстве, законодательно не выделяют видовые объекты указанных преступлений.

В главе 16 УК Азербайджанской Республики, которая включает статьи с 100 по 113, предусмотрена ответственность за преступления против мира и человечности.

Всего же в этой главе содержится 19 составов преступлений, из которых:

- менее тяжких преступлений – 2,
- тяжких преступлений – 9,
- особо тяжких преступлений – 8 составов.

Санкции семи особо тяжких преступлений (ст.100.2, 103, 105, 108, 108-1, 110, 111) являются альтернативными, одним из видов наказания в них предусмотрен самый строгий вид наказания по уголовному праву Азербайджанской Республики – пожизненное лишение свободы.

Следует отметить, что не все деяния, входящие в главу 16 УК, являются международными преступлениями. Так, из 19 составов только 16 являются международными преступлениями, а публичные призывы к развязыванию агрессивной войны (ст.101.1 и 101.2) и нападение на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой (ст.102) – преступления международного характера.

Родовым объектом деяний главы 16 являются общественные отношения, направленные на защиту мира и безопасности человечества. Законодатель в названии главы 16 (Преступления против мира и человечности) указывает на два объекта, поэтому все деяния, включенные в главу 16, можно разделить на следующие виды:

- 1) преступления против мира,
- 2) преступления против человечности.

Однако довольно спорным в этой классификации является место геноцида (ст.103), о чем более подробно будет сказано в следующем параграфе учебника.

§ 2. Классификация международных преступлений

Классификация международных преступлений впервые была осуществлена в ст.6 Устава Нюрнбергского трибунала. Международные преступления были классифицированы на следующие три группы:

- 1) Преступления против мира – включающие планирование, подготовку, развязывание или ведение агрессивной вой-

ны или войны в нарушение международных договоров, соглашений или заверений или участие в общем плане или заговоре, направленных к осуществлению любого из вышеизложенных действий.

2) Преступления против человечности – в п.«с» ст.6 Устава Нюрнбергского трибунала речь шла о двух категориях преступлений против человечности: первая категория преступлений против человечности, связанная с бесчеловечными деяниями, и вторая категория преступлений против человечности, связанная с преследованием человеческой группы.¹ При этом Устав определил вторую категорию преступлений против человечности как преступления, совершаемые по политическим, расовым или религиозным мотивам.

Следует отметить, что деяния, подпадающие под вторую категорию преступлений против человечности, впоследствии в международном праве выделились в отдельный вид международного преступления под общим названием «геноцид». Поэтому нам кажется приемлемой мысль, что геноцид как преступление следовало бы рассматривать как самостоятельный вид международного преступления в системе преступлений против человечности. Очевидно, что на этой же позиции стоял законодатель Азербайджанской Республики в первоначальной редакции УК 1999г., когда в примечании к ст.103 включал геноцид в систему преступлений против человечности.²

3) Нарушение правил и обычаев войны – убийства, истязания или увод в рабство или для других целей гражданского населения оккупированной территории, убийства или истязания военнопленных или лиц, находящихся в море, убийства заложников, ограбление общественной или частной собственности, бессмысленное разрушение городов и деревень, разорение, неоправданное военной необходимостью, и дру-

¹ Костенко Н.И. Международный уголовный суд. М., 2002, с.49.

² Уголовный Кодекс Азербайджанской Республики 1999г. Баку, 2000, с.63.

гие подобные преступления. Впоследствии эта группа преступлений стала именоваться военными преступлениями, а круг деяний, входящих в нее, значительно расширился.

В современное время, когда принят первый кодификационный акт международного уголовного права, наиболее полный перечень международных преступлений представлен именно в Римском Статуте МУС. Однако Римский Статут МУС вместо лаконичного и устоявшегося термина «международные преступления» (*international crimes*) использует, на наш взгляд, наименее предпочтительный и несколько аморфный термин – «самые серьезные преступления, вызывающие озабоченность всего международного сообщества» и дает их следующую классификацию:

- a) преступление геноцида;
- b) преступления против человечности;
- c) военные преступления;
- d) преступление агрессии.¹

Римский Статут МУС вступил в силу с 1 июля 2002 года и его юрисдикция распространяется только на международные преступления, совершенные после вступления Римского Статута в силу. Параллельно с МУС могут действовать и международные уголовные суды (*ad hoc*),² созданные на временной основе для осуждения за международные преступления, совершенные в конкретных регионах. В настоящее время окончательное решение о созыве временных международных судов *ad hoc* принимает ООН.

Международные преступления – это особо опасные международные правонарушения, посягающие на жизненно важные интересы государств, подрывающие основы их существования, грубо попирающие основные принципы междуна-

¹ Официальный сайт МУС. URL: <http://www.icc-cpi.int>

² *ad hoc* – латинская фраза, означающая «к этому, для данного случая, для этой цели». Суды *ad hoc* – это суды, созданные на определенное время для рассмотрения определенных дел.

родного права, и в целом представляющие угрозу миру и безопасности человечества. Как мы уже отмечали, эта группа преступлений иногда именуется и как «преступления против мира и безопасности человечества», что указывает прямо на родовую объект посягательства этих деяний.

Международные преступления практически затрагивают все международное сообщество, поэтому государства в соответствии с Уставом ООН могут принимать коллективные меры по их пресечению, вплоть до использования военной силы, а также создавать международные судебные органы для привлечения виновных к уголовной ответственности.

Преступления международного характера – это деяния, имеющие международно-общественную опасность и посягающие на интересы нескольких, многих или всех государств в различных областях международных отношений.¹ По мнению И.И.Карпеца, «преступления международного характера – это деяния, предусмотренные международными соглашениями (конвенциями), не относящиеся к преступлениям против человечества, но посягающие на нормальные отношения между государствами, наносящие ущерб мирному сотрудничеству в различных областях отношений (экономических, социально-культурных, имущественных и т.д.), а также организациям и гражданам, наказуемые либо согласно нормам, установленным в международных соглашениях (конвенциях), ратифицированных в установленном порядке, либо согласно нормам национального уголовного законодательства в соответствии с этими соглашениями».²

В отличие от международных преступлений, классификация и перечень которых в настоящее время определены Римским Статутом МУС, не только перечень и классификация деяний, входящих в группу преступлений международного характера, но и само название этой группы международных

¹ Международное публичное право / Под ред. К.А. Бекяшева. М., 2009, с.618.

² Карпец И.И. Преступления международного характера. М., 1979, с.47.

правонарушений трактуются не однозначно как в науке, так и в международной практике.

Наряду с названием «преступления международного характера», употребляются также: «уголовные преступления международного характера», «международные преступления уголовного характера», «преступные нарушения международного правопорядка», «конвенционные преступления», «нетяжкие международные преступления», «транснациональные преступления» или даже иногда – «преступления с иностранным элементом». Несмотря на то что в литературе чаще всего можно встретить мнение, что «перечисленные названия фактически являются синонимами»,¹ эти названия далеко не равнозначны.

На наш взгляд, в настоящее время с научной точки зрения правильным является наиболее часто употребляемое выражение – «преступления международного характера», а в качестве его синонима можно признать лишь только «конвенционные преступления». Также не совсем равнозначны понятия «преступления международного характера», «транснациональные преступления» и «преступления с иностранным элементом».² Термины же «уголовные преступления международного характера» или «международные преступления уголовного характера» вообще являются абсурдными.

Преступления международного характера, далеко не равнозначные по характеру и степени своей опасности, различны также по родовому объекту посягательства. Общим для всех преступлений международного характера является то, что они посягают на межгосударственные интересы, т.е. имеют международный характер. Интересы эти, прежде всего, определяются тем, что государства во многих случаях

¹ Панов В.П. Международное уголовное право. М., 1997, с.67.

² Более подробно см.: Самедова Ш.Т. Дифференциация ответственности за международные преступления и преступления международного характера в уголовном праве Азербайджанской Республики. Баку, 2013, с.159-164.

уже достигли соглашения о борьбе с ними в международном масштабе путем заключения различных конвенций. Именно поэтому эту категорию международных правонарушений иногда называют «конвенционными преступлениями».

Итак, международные преступления и преступления международного характера – это обособленные категории международных правонарушений, преступность которых устанавливается как нормами международного уголовного права, так и внутригосударственного уголовного законодательства. Осуждение за международные преступления осуществляется в двух формах: международными судебными органами и судебными органами государства. Лица, виновные в совершении преступлений международного характера, осуждаются только судебными органами государства.

Кроме указанного процессуального отличия, международные преступления и преступления международного характера имеют также другие существенные отличия, обусловленные различием в их правовом статусе (более подробно об этом будет изложено в следующем параграфе учебника).

Итак, на основании раздела VII УК 1999г. в уголовном праве Азербайджанской Республики можно выделить следующие виды преступлений, посягающих на мир и безопасность человечества:

- преступления против мира (ст.100–102);
- геноцид (ст.103, 104);
- преступления против человечности (ст.105–113)
- военные преступления (ст.114–119).

Однако довольно спорным в науке международного уголовного права является место геноцида (ст.103 УК) в классификации международных преступлений. Как мы уже ранее отмечали, первоначально в ст.6 Устава Нюрнбергского трибунала признаки преступления, подпадающего под определение геноцида, были указаны в перечне преступлений против человечности и фактически основные военные преступ-

ники на Нюрнбергском процессе были осуждены именно за геноцид. И это понятно, т.к. геноцид как самостоятельный вид преступления получил правовое закрепление впервые в Конвенции о геноциде 1948г. Однако и в более позднем международном акте – Конвенции о неприменимости срока давности к военным преступлениям и преступлениям против человечества 1968г. геноцид был включен в перечень преступлений против человечности (ст.1).¹

Следует заметить, что в первоначальной редакции УК Азербайджанской Республики 1999г. геноцид (ст.103) и подстрекательство к совершению геноцида (ст.104) также законодательно определялись в системе преступлений против человечности.² Внесенные Законом от 2 июля 2001 года изменения и дополнения в раздел VII УК, касающиеся названия самого раздела, и переноса примечания со ст.103 к ст.105 с указанием, что к преступлениям против человечности относятся статьи с 105 по 113 включительно, вряд ли можно назвать удачными, т.к. законодатель не учел в целом системный характер уголовного законодательства. При внесении изменений в Особенную часть, учитывая системный характер уголовного закона, должны были быть пересмотрены и соответствующие положения и нормы Общей части, что не было соблюдено при принятии Закона от 2 июля 2001 года. Поэтому следует оговорить, что положения Общей части уголовного закона, в которых специально оговариваются «преступления против человечности», распространяются также на геноцид (ст.103) и подстрекательство на геноцид (ст.104). Например, ст.75.5 и др.

Хотя ни в международном праве, ни в законодательстве Азербайджанской Республики специально не указывается, что геноцид является составной частью широкомасштабных

¹ Действующее международное право / Составит. Ю.М. Колосов и Э.С. Кривчикова. М., 1999, т.3, с.15-16.

² Уголовный Кодекс Азербайджанской Республики 1999г. Баку, 2000, с.62.

или систематических нападений на гражданское население, совершить геноцид (как и преступления против человечности) можно только в составе широкомасштабных или систематических нападений на те или иные группы людей. Указанное обстоятельство и общность видового объекта позволяют нам определять геноцид в системе преступлений против человечности, а не вне ее, как это указано в Римском Статуте МУС и примечании к ст.105 УК 1999г. в действующей редакции. Придание же самостоятельного статуса геноциду обусловлено желанием международного сообщества подчеркнуть крайнюю опасность данного деяния даже в системе международных преступлений. К сожалению, преступление геноцид обладает и относительной распространенностью. Недаром во всех международных судебных органах, созданных *ad hoc*, большинство осуждений приходится именно за геноцид.

Таким образом, общность видового объекта геноцида и преступлений против человечности, а также то, что осуществление такого преступления как геноцид возможно только в рамках широкомасштабных или систематических нападений, позволяет нам согласиться с мнением Л.В. Инногамовой-Хегай, что «геноцид – это специальный вид преступлений против человечности».

Отметим также то, что Л.В. Инногамова-Хегай, автор авторитетного исследования по международному уголовному праву, в категорию международных преступлений включает и такое преступление как международный терроризм.¹ Однако мы согласиться с этим мнением не можем, т.к. несмотря на настоятельные требования некоторых государств (например, Турции), международный терроризм не был включен в перечень международных преступлений в Римском Статуте МУС.

¹ Инногамова-Хегай Л.В. Международное уголовное право. СПб., 2003, с.37.

§ 3. Отличие международных преступлений от преступлений международного характера

Первое основное отличие заключается в том, что ответственность за преступления международного характера предусматривается в разных разделах УК Азербайджанской Республики, а за международные преступления – только в разделе VII УК 1999г., т.е. все международные преступления объединяет общность родового объекта – общественные отношения, направленные на обеспечение мира и безопасности человечества, а преступления международного характера в целом посягают на интересы Азербайджанской Республики и других государств в различных сферах общественных отношений.

Второе различие касается санкций, т.е. вида и размера наказания за эти преступления. В Римском Статуте МУС регламентированы не только составы международных преступлений, но и система наказаний за эти деяния. Составы норм преступлений международного характера также формируются в соответствующих международных конвенциях, но уголовно-правовые санкции за совершение этих деяний содержатся только в нормах национального уголовного законодательства. Анализ Особенной части УК Азербайджанской Республики 1999г. показывает, что из 20 санкций, в альтернативном порядке содержащих пожизненное лишение свободы, 10 приходится именно за совершение международных преступлений (раздел VII, главы 16 (Преступления против мира и человечности) и 17 (Военные преступления)). Анализ санкций преступлений международного характера показал, что лишь за особо квалифицированный вид морского разбоя (ст.219-1.3) и квалифицированный вид терроризма (ст.214.2) и некоторые другие преступления террористической направленности, а именно посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (ст.277), квалифицирован-

ный вид создания не предусмотренных законодательством вооруженных формирований или групп (ст.279.3), вооруженный мятеж (ст.280) и др.,¹ законодатель предусмотрел в альтернативной санкции возможность назначения пожизненного лишения свободы.

Следующее, третье, отличие преступлений международного характера заключается в том, что они не иницируются и не поддерживаются государственной властью в отличие от международных преступлений. Поэтому международные преступления влекут международно-правовую ответственность государства как субъекта международного права и индивидуальную физическую ответственность исполнителей в рамках международной (МУС, суды *ad hoc*) и национальной юрисдикции (раздел VII УК Азербайджанской Республики).

Еще со времен римского права действовал принцип: «*Societas delinquere non potest*» (юридические лица не могут совершать преступлений). А.Н. Трайнин в свое время писал: «Государство не может быть вменяемо или невменяемо; государство не может быть на скамье подсудимых или за решеткой тюрьмы». Поэтому в международном праве в XX в. прочно утвердился принцип уголовной ответственности физических лиц.² Субъектами международных преступлений часто бывают должностные лица, занимающие в том числе высшие государственные должности, которые привлекаются за эти преступления к индивидуальной уголовной ответственности. В УК Азербайджанской Республики за некоторые преступления международного характера, наряду с уголовной ответственностью физических лиц, предусмотрена также уголовная ответственность юридических лиц (ст.99-2.6).

Четвертое отличие международных преступлений от пре-

¹ Впервые перечень преступлений террористической направленности в законодательстве Азербайджанской Республики был дан в 2012 году в новой редакции диспозиции ст.214-1 (финансирование терроризма).

² Николаева Ю.В. Уголовное право. Особенная часть. М., 2009, с.451.

ступлений международного характера заключается в том, что лица, совершившие международные преступления, не освобождаются от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности.

Так, некоторые государства спустя определенное время после окончания II мировой войны стали укрывать в своих странах нацистских преступников, отказывая в их выдаче другим государствам, объясняя это тем, что в их законодательствах предусмотрены сроки давности за совершение тех или иных преступлений. 26 ноября 1968 года по инициативе государств, наиболее пострадавших во время II мировой войны (во главе с СССР), и ряда афро-азиатских государств (находившихся под неофициальной протекцией СССР после деколонизации в 60-х годах XX века), ГА ООН приняла Конвенцию о неприменимости срока давности к военным преступлениям и преступлениям против человечества. Азербайджан присоединился к этой Конвенции 31 мая 1996 г. На региональном уровне существует также Конвенция СЕ от 25 января 1974 года (вступила в силу только 27 июня 2003 года) о неприменимости срока давности к военным преступлениям и преступлениям против человечности.¹ Законодатель Азербайджанской Республики выполнил свои обязательства по указанным Конвенциям и трансформировал эти нормы в наиболее полном объеме в УК 1999г., а именно в ст.75.5 (освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности) и 80.4 (освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора).

Ст.29 Римского Статута МУС также устанавливает, что на деяния, подпадающие под юрисдикцию Суда (т.е. международные преступления), не распространяется срок давности. При этом Римский Статут значительно расширил перечень деяний, подпадающих под принцип неприменения срока давности, по сравнению с указанной Конвенцией ООН 1968г.

¹ <http://conventions.coe.int/treaty/rus/Treaties/Html/082.htm>

Законодатель Азербайджанской Республики по сравнению с указанными международными актами занял более жесткую позицию: не применяет сроки давности к лицам, совершившим преступления против мира и человечности, военные преступления, т.е. ко всем преступлениям, включенным в раздел VII (при этом наряду с международными преступлениями в их число попадают и преступления международного характера, включенные в главы 16 и 17 под общим названием «преступления против мира и человечности», «военные преступления»), а также к лицам, виновным в терроризме (ст.214) и финансировании терроризма (ст.214-1), которые относятся к преступлениям международного характера.

Пятым существенным отличием международных преступлений является то, что уголовный закон в отношении них имеет обратную (ретроактивную) силу. Одним из устоявшихся положений уголовного права, основанного на принципах-максимах «*nullum crimen sine lege*» и «*nullum poena sine lege*», является запрет на придание обратной силы уголовному закону, устанавливающему преступность деяния, что находит свое закрепление в ст.10.4 (действие уголовного закона во времени) УК Азербайджанской Республики и в ч.3 ст.22 Римского Статута МУС. Обратная сила уголовного закона признается лишь в случаях декриминализации деяния или улучшения положения лица, совершившего преступление. Однако это фундаментальное положение уголовного права в международном праве имеет исключение. Так, из ч.2 ст.15 Международного Пакта о гражданских и политических правах 1966г. и ч.2 ст.7 Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950г. следует, что уголовный закон имеет обратную силу «за любое деяние или упущение, которые в момент совершения являлись уголовным преступлением согласно общим принципам права, признанным международным сообществом».¹

¹ Действующее международное право / Составит. Ю.М. Колосов и Э.С. Кривчикова. М., 1999, т.2, с.27.

В соответствии с международным судебным прецедентом (приговора Нюрнбергского и Токийского трибуналов), согласно общим принципам права преступлениями признаются преступления против мира (преступление агрессии), преступления против человечности, геноцид, военные преступления. Таким образом, в отличие от преступлений международного характера уголовный закон имеет обратную силу в отношении ответственности за международные преступления. Основываясь на указанном международном положении, 12 мая 2006 года был принят Конституционный закон Азербайджанской Республики о придании обратной силы уголовного закона за преступления против человечности, геноцид, военные преступления.¹

Несмотря на действие указанного Конституционного закона более четырнадцати лет, законодатель Азербайджанской Республики до сих пор не внес соответствующее изменение в ст.10 (действие уголовного закона во времени) УК 1999г. Однако в соответствии с иерархией источников права, закрепленной в ст.148 Конституции Азербайджанской Республики, положения ст.10 (действие уголовного закона во времени) УК Азербайджанской Республики не распространяются на международные преступления, т.к. сила Конституционного закона выше норм уголовного законодательства. Вместе с тем в соответствии со ст.1 УК положение о придании обратной силы уголовному закону в соответствии с Конституционным законом Азербайджанской Республики от 12 мая 2006 года обязательно должно быть внесено в действующий УК. Думается, это чисто техническое упущение будет восполнено и ст.10 УК будет дополнена новой частью (ст.10.5) о ретроактивной силе уголовного закона за между-

¹ Официальный сайт Министерства юстиции Азербайджанской Республики. URL: <http://justice.gov.az>; Официальный сайт Президента Азербайджанской Республики. URL: <http://www.president.az>; Самедова Ш.Т. Дифференциация ответственности за международные преступления и преступления международного характера в уголовном праве Азербайджанской Республики. Баку, 2013, с.59.

народные преступления. Но в любом случае невключение данной конституционной нормы в действующее УК 1999г. не исключает применение положения о придании обратной силы уголовному закону за международные преступления, т.к. юридическая сила Конституционного закона Азербайджанской Республики выше уголовного законодательства.

Еще одно существенное отличие международных преступлений от преступлений международного характера находит свое выражение в дифференциации уголовной ответственности за эти деяния.

Так, дифференцируя уголовную ответственность за международные преступления, законодатель Азербайджанской Республики определил их только в категории тяжких или особо тяжких преступлений. В то время как преступления международного характера соотнесены во все четыре категории преступлений. Например, нарушение правил международных полетов (ст.270) – преступление, не представляющее большой общественной опасности; вовлечение в занятие проституцией (ст.243) – менее тяжкое преступление; наемничество (ст.114) – тяжкое преступление; посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (ст.277) – особо тяжкое преступление.

Следует отметить, что не все деяния, входящие в раздел VII УК Азербайджанской Республики, являются международными преступлениями. Так, в разделе VII УК из 32 составов только 24 являются международными преступлениями (75%), остальные – преступления международного характера.

Конструкция составов международных преступлений отличается сложностью. Все они составные, альтернативные, длящиеся или продолжаемые. Все нормы, предусмотренные разделом VII УК, бланкетные и отсылают к международному уголовному праву. В связи с этим иногда в литературе можно встретить мнение, что в конце каждой статьи, в которой предусматривается уголовная ответственность за международные

преступления, следует в законодательном порядке указывать и на соответствующие источники международного права.

Нам эта мысль не кажется приемлемой, т.к. в Особенной части УК 1999г., кроме норм, устанавливающих уголовную ответственность за международные преступления и преступления международного характера, есть множество других норм, диспозиции которых также являются бланкетными. В этом случае, исходя из единства юридико-технического построения Особенной части УК, следует ко всем остальным нормам с бланкетной диспозицией указывать соответствующие нормативные акты, в которых указываются признаки того или иного преступления. При этом легко представить себе возросший объем и казуистичность уголовного законодательства. Нам кажется, наличие большого числа комментариев уголовного законодательства и учебников по уголовному праву, в которых указываются на необходимые международные и внутригосударственные нормативные акты, вполне достаточно. С этой точки зрения представляет большой интерес переиздающийся почти каждый год Комментарий к УК Азербайджанской Республики на азербайджанском языке, в котором скрупулезно отмечены все источники соответствующих норм с бланкетной диспозицией.¹

По конструкции объективной стороны – абсолютное большинство международных преступлений сформулированы как формальные составы. Субъекты этих преступлений – вменяемые физические лица, достигшие 16-ти лет, в некоторых составах – специальный субъект. Все деяния характеризуются умышленной формой вины. 95,8% всех международных преступлений отнесены к категориям тяжких и особо тяжких преступлений. Еще одной характерной чертой международных преступлений является то, что законодатель при дифференциации уголовной ответственности за них исходит из характера общественной опасности этих деяний. Так, 91,7% составов

¹ Azərbaycan Respublikasının Cinayət Məcəlləsinin Kommentariyası / F.Y. Səməndərovun ümumi redaktəsi ilə. İki hissədə, Bakı, 2018.

международных преступлений являются основными, и только 8,3% - квалифицированными видами преступлений.

То что международные преступления в абсолютном большинстве отнесены к категориям тяжких (45,8%) и особо тяжких (50%) преступлений, оказало влияние и на построение санкций за эти преступления. Так, 58,3% санкций международных преступлений являются единичными, и единственным видом наказания в них выступает лишение свободы на определенный срок.

Международные преступления относятся к наиболее опасным международным правонарушениям, т.к. грубо попирают основные принципы международного права и посягают в целом на мир и безопасность человечества. Отличительной чертой международных преступлений является то, что они совершаются государствами или представителями государств, использующими механизм государства в преступных целях. Поэтому эти преступления влекут ответственность государства как субъекта международного права и персональную ответственность исполнителей в рамках международной и национальной юрисдикции. Согласно международному праву, уголовной ответственности за совершение преступления против мира и безопасности человечества подлежат лица независимо от их официального статуса (принцип индивидуальной ответственности физического лица, исключающий иммунитет главы государства или главы правительства).

На международные преступления распространяются принципы универсальности, неисчисления сроков давности совершения преступления, а также обратной силы уголовного закона, на преступления международного характера – только принцип универсальности (по азербайджанскому законодательству исключение составляют терроризм и финансирование терроризма).

Между тем, граница между международными преступлениями и преступлениями международного характера в УК 1999г. строго не выдержана. Некоторые преступления меж-

дународного характера (например, наемничество, нападение на лиц или учреждения, находящиеся под международной защитой, военный грабёж) включены законодателем в раздел VII УК 1999г., что приравнивает их к статусу международных преступлений и распространяет на них действие ст.12.3 (действие уголовного закона в отношении лиц, совершивших преступление вне пределов Азербайджанской Республики), ст.75.5 (освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности), ст.80.4 (освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора) УК и Конституционного закона Азербайджанской Республики о ретроактивной силе уголовного закона от 12 мая 2006 года. Кроме того, на некоторые преступления международного характера (терроризм, финансирование терроризма) законодатель Азербайджанской Республики распространяет также действие ст.75.5 и 80.4 УК 1999г. и ретроактивной силы уголовного закона.

Таким образом, несмотря на то, что преступность и международных преступлений, и преступлений международного характера устанавливаются по международному праву, уголовно-правовой и уголовно-процессуальные статусы этих деяний отличаются. Однако законодатель Азербайджанской Республики, включив некоторые преступления международного характера в раздел VII УК и допустив неудачный юридико-технический прием при использовании терминов в Общей части, фактически приравнивал эти преступления международного характера к международным преступлениям.¹

¹ О причинах подобной трансформации международно-правовых норм в уголовное законодательство Азербайджанской Республики, не учитывающих дифференциацию уголовной ответственности за разные категории преступлений по международному праву, см.: Самедова Ш.Т. Проблемы уголовного права: классификация преступлений, дифференциация уголовной ответственности и построение санкций. Баку, 2017, с.580-595.

§ 4. Преступления против мира

Преступления против мира – это общественно опасные деяния, посягающие на мирное сосуществование государств и представляющие угрозу безопасности всего человечества.

К преступлениям против мира по уголовному праву Азербайджанской Республики отнесены следующие виды преступлений:

- планирование, подготовка, развязывание и ведение агрессивной войны (ст.100 УК);
- публичные призывы к развязыванию агрессивной войны (ст.101 УК);
- нападение на лиц или учреждения, пользующихся международной защитой (ст.102 УК).

Из перечисленных деяний лишь планирование, подготовка, развязывание и ведение агрессивной войны (ст.100) попадает под юрисдикцию МУС под названием «преступление агрессии», остальные два деяния являются преступлениями международного характера. Однако в уголовном праве Азербайджанской Республики их статус приравнивается к статусу международных преступлений, т.к. они размещены в разделе VII УК 1999г. и поэтому на них распространяются положения ст.75.5 УК и Конституционного Закона от 12 мая 2006 года.

Родовым объектом преступлений против мира являются общественные отношения, направленные на защиту мира и безопасности человечества.

Видовым объектом преступлений против мира являются общественные отношения, обеспечивающие мирное сосуществование государств.

Статья 100. Планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны

100.1. Планирование, подготовка или развязывание агрессивной войны —

наказываются лишением свободы на срок от восьми до двенадцати лет.

100.2. Ведение агрессивной войны — наказывается лишением свободы на срок от двенадцати до двадцати лет либо пожизненным лишением свободы.

Из всех международных преступлений агрессивные войны всегда причиняли наиболее ощутимый ущерб человечеству. Еще в рамках Лиги Наций предпринимались попытки запрета агрессивных войн. Так, 24 сентября 1927 года была принята Декларация об агрессивных войнах, а 27 августа 1928 года был принят Парижский пакт¹ – один из первых многосторонних актов, закрепивших агрессию вне закона и установивших международно-правовое обязательство государств об отказе от войны как орудия национальной политики.

Впоследствии принцип неприменения силы или угрозы силой был закреплен в Уставе ООН, согласно которому все государства-члены ООН воздерживаются в международных отношениях от угрозы силой или ее применения как против территориальной неприкосновенности или политической независимости любого государства, так и каким-либо другим образом, несовместимым с целями Объединенных Наций (п.4 ст.2 Устава ООН). Принцип неприменения силы наряду с принципами суверенитета, территориальной целостности и нерушимости границ, соответственно закрепленные в Декларации о принципах международного права от 24 октября 1970 года и в Заключительном акте Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе (*Final Act of the Conference on Security and Cooperation in Europe*) от 1 августа 1975 года, являются основными принципами международного права, наделенными императивной силой *jus cogens*.²

¹ Больше известен как «Пакт Бриана–Келлога», названный по именам инициаторов его подписания – министра иностранных дел Франции А. Бриана и госсекретаря США Ф. Келлога.

² Согласно ст.53 Венской конвенции о праве международных договоров 1969г. императивная норма общего международного права *jus cogens* является нормой, которая принимается и признается международным сообществом государств в целом как норма, отклонение от которой недопустимо и которая может быть

Поэтому закономерно, что Особенная часть УК 1999г. открывается именно статьей, устанавливающей ответственность за агрессию.

Следует отметить, что Римский статут МУС первоначально не содержал определения «агрессия»: государства договорились, что МУС будет осуществлять свою юрисдикцию в отношении этого преступления после того, как государства согласуют подобное определение и внесут соответствующие изменения в Римский Статут МУС. Международно-правовое определение агрессии путем консенсуса было согласовано лишь на состоявшейся с 31 мая по 11 июня 2010 года в Кампале (Республика Уганда) I Конференции по обзору Римского Статута МУС.¹

МУС обладает исключительной юрисдикцией в отношении преступления агрессии. Специфика данного преступления такова, что то или иное физическое лицо можно признать виновным в планировании, подготовке, развязывании или ведении агрессивной войны только после того, как акт агрессии со стороны того или иного государства будет официально признан. Учитывая, что признание того или иного государства агрессором – прерогатива СБ ООН (ст.39 Устава ООН),² установление судом одного государства наличия факта агрессии со стороны другого государства международным правом расценивается как осуществление своей уголовной юрисдикции в отношении иностранного государства. Из этого международного положения следует вывод, что на сегодняшний день норма об уголовной ответственности за агрессивную войну (ст.100) УК Азербайджанской Республи-

изменена только последующей нормой общего международного права, носящей такой же характер.

¹ The First Review Conference of the Rome Statute of the International Criminal Court, Kampala, Uganda, May 31-June 11, 2010. URL: <http://www.icc-cpi.int>

² СБ ООН состоит из 15 членом-государств, пять из которых являются постоянными членами (США, Франция, Великобритания, РФ, Китай), обладающими правом вето.

ки, несмотря на то, что в отношении Азербайджанской Республики осуществлена агрессия и 20% ее территории оккупированы по сей день, фактически не может быть применена до тех пор, пока СБ ООН не признает Армению государством-агрессором.¹

Ключевым в рассматриваемом деянии является понятие «агрессивная война». Международно-правовыми основаниями ответственности за агрессивную войну являются Устав ООН, Уставы международных судов *ad hoc* (Нюрнбергского и Токийского трибуналов, трибуналов по Югославии и по Руанде), Римский Статут МУС 1998г. (ст.5, 8-бис).

Международно-правовое определение агрессии впервые было сформулировано в Резолюции ГА ООН об определении агрессии от 14 декабря 1974 года. В ст.1 данной Резолюции ГА ООН давалось следующее определение: «агрессией является применение вооруженной силы государством против суверенитета, территориальной неприкосновенности или политической независимости другого государства, или каким-либо другим образом, несовместимым с Уставом ООН». Очень важное значение имеет ст.2 Резолюции, в которой оговаривается, что первоочередным фактором квалификации деяния как агрессии является применение вооруженной силы первым в нарушение Устава ООН.

В теории международного уголовного права в зависимости от способов совершения принято различать прямую и косвенную агрессию. Актами прямой агрессии является вторжение или нападение вооруженных сил одного государства (государств) на другое государство (государства), окку-

¹ См.: Иногамова-Хегай Л.В. Международное уголовное право. СПб., 2003, с.710; Thomas de Waal, Black Garden: Armenia and Azerbaijan through Peace and War. N.Y., 2003, 360 p.; Мережко А.А. Проблема Нагорного Карабаха и международное право. Киев, 2014, 208 с.; Мəммədov Р.К. Бейнəлхəлq синауəт һиқуқи вə Азəрбајсан Республिकासının синауəт qанунвəрчилији. Баки, 2012, 310 s.; Эфендиев О.Ф. Военные преступления: от Нюрнберга до Карабаха (международно-правовой анализ) М., 2000, 224 с.; Алиев А.И. Азербайджан под прицелом международных преступлений: правовой анализ. Баку, 2018, 240 с.

пация (даже временная) его (их) территории и т.д. При косвенной агрессии государство-агрессор применяет вооруженную силу скрытно, например, путем использования вооруженных банд, наемников, нерегулярных воинских частей, засылаемых в другое государство – жертву агрессии и т.д.

В ст.3 Резолюции 1974г. перечислены действия, характеризующиеся как акты агрессии (прямой и косвенной):

а) вторжение или нападение вооруженных сил государства на территорию другого государства или любая военная оккупация, какой бы временный характер они ни носили, являющиеся результатом такого вторжения или нападения, или любая, с применением силы, аннексия другого государства;

б) бомбардировка вооруженными силами одного государства территории другого государства или применение любого оружия против территории другого государства;

с) блокада портов или берегов государства вооруженными силами другого государства;

д) нападение вооруженными силами одного государства на сухопутные, морские или воздушные силы либо флоты другого государства;

е) применение вооруженных сил одного государства, находящихся на территории другого государства, по соглашению с принимающим государством, в нарушение условий, предусмотренных в соглашении, или любое продолжение их пребывания на этой территории по прекращении действия соглашения;

ф) действия государства, позволяющего, чтобы его территория использовалась другим государством для совершения акта агрессии против третьего государства;

г) засылка государством или от имени государства вооруженных банд, групп, иррегулярных сил или наемников, которые осуществляют акты применения вооруженной силы против другого государства, носящие столь серьезный характер, что это равносильно перечисленным выше актам, или его значи-

тельное участие в нем.

В ст.4 Резолюции 1974г. указано, что вышеприведенный список не является исчерпывающим и любые другие деяния в соответствии с положениями Устава ООН могут быть квалифицированы СБ ООН в качестве актов агрессии. Еще раз подчеркнем, что определение наличия акта агрессии со стороны СБ ООН имеет обязательную силу для национальных судов.

Вместе с тем следует заметить, Резолюция ГА ООН является источником «мягкого права» и обязательной силы не имеет.¹ На сегодняшний день государства, единодушно признающие агрессивную войну международным преступлением и наконец-таки давшие ее определение в 2010 году в Кампале, в то же время не могут прийти к единому мнению – какие же конкретные действия рассматривать как акты агрессии.

В тоже время в международном праве запрет первым применять вооруженную силу против другого государства вовсе не означает безусловный запрет на применение вооруженных сил. В соответствии с Уставом ООН, государства имеют право применения вооруженных сил в целях единоличной или коллективной самообороны для отражения агрессии (ст.51) или же по решению СБ в составе коалиционных вооруженных сил для поддержания или восстановления международного мира и безопасности человечества (ст.42).

Применение вооруженной силы для подавления внутреннего мятежа, попыток незаконных вооруженных формирований установить контроль над определенной территорией, даже, если это связано с самопровозглашением независимости, не влечет для государства, применившего в соответствии с Кон-

¹ «Мягкое право» (*soft law*) — совокупность норм, юридическая сила которых находится на этапе «обсуждения». Источники мягкого права (правила, руководства, резолюции, обращения и т.п.) выступают в качестве одной из альтернатив международным договорам, используемой в случаях, когда, по различным причинам стороны не хотят или не могут прийти к единому решению, или к подписанию международного договора.

ституций вооруженную силу для защиты своего суверенитета и восстановления своей территориальной целостности, оценки его действий как акта агрессии. Такая оценка применима только к вооруженной борьбе двух или нескольких государств.

В конце XX века в результате агрессии Армении территории Нагорно-Карабахского региона Азербайджана и не входящих в него Кяльбаджарского, Лачинского, Агдамского, Физулинского, Джабраильского, Кубатлинского и Зангеланского районов были оккупированы и находятся по сей день под оккупацией. В результате оккупации разрушены и разграблены около 900 населенных пунктов, 22 музея и 4 художественные галереи, 9 дворцов исторического значения, 40 тысяч музейных ценностей и экспонатов и т.п. В Резолюциях СБ ООН №№ 822, 853, 874 и 884, принятых в результате агрессии Армении против Азербайджана, отмечена необходимость обеспечения территориальной целостности, суверенитета и неприкосновенности границ, безотлагательного, полного и безоговорочного вывода захватнических сил с оккупированных территорий Азербайджана. Однако, как указывается в выступлении Президента Азербайджанской Республики И.Алиева, «порой Резолюции СБ ООН выполняются в течение нескольких дней, а бывает больше 26 лет остаются на бумаге, как это происходит в отношении конфликта, с которым столкнулся Азербайджан».¹

Уголовная ответственность за агрессивную войну впервые была предусмотрена в действующем УК Азербайджанской Республики.

В ст.100 предусмотрена ответственность за два основных состава преступлений:

– планирование, подготовка или развязывание агрессивной войны (ст.100.1);

¹ Из речи Ильхама Алиева на XVIII Саммите глав государств и правительств стран-членов Движения неприсоединения, 25 октября 2019 года. URL: <https://ru.president.az/articles/34600>

– ведение агрессивной войны (ст.100.2).

Объект, субъект и субъективная сторона указанных составов преступлений совпадают.

Непосредственный объект рассматриваемого международного преступления – общественные отношения, исключающие применение вооруженной силы одного государства против суверенитета, территориальной целостности или политической независимости другого государства или каким-либо другим образом, несовместимым с Уставом ООН.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ст.100.1 УК, охватывает такие альтернативные действия как:

- планирование агрессивной войны,
- подготовка агрессивной войны,
- развязывание агрессивной войны.

Планирование агрессивной войны представляет собой деятельность по разработке стратегических, тактических и оперативных планов, инструкций по подготовке, началу и ведению военных действий против суверенитета, территориальной целостности или политической независимости другого государства. Планирование обычно предшествует военным действиям, но может осуществляться и в период их ведения.

Подготовка агрессивной войны заключается в совершении действий по обеспечению реализации соответствующих планов начала и ведения войны. Они могут состоять в передислокации вооруженных сил, проведении специальных разведывательных операций, наращивании производства военной техники, увеличении количества подразделений действующей армии, создании новых армейских подразделений, пополнении стратегических запасов и т.п.

Под развязыванием агрессивной войны понимается совершение конкретных действий по ее началу и осуществлению первого акта агрессии, примерный перечень которых указан в Резолюции ООН 1974г. и ст.8-бис Римского Статута МУС. Следует отметить, что их перечень не является исчер-

пывающим. Так, разрыв дипломатических отношений, объявление войны, вооружение стратегическим оружием (даже наступательным!) не указаны в международных документах как акты развязывания агрессивной войны.

Планирование, подготовка или развязывание агрессивной войны отнесено законодателем к категории тяжких преступлений. Конструкция объективной стороны ст.100.1 является формальной, преступление признается оконченным с момента совершения любого из указанных в ст.101.1 действий.

Международное право, также как и уголовное законодательство Азербайджанской Республики, разграничивает развязывание и ведение агрессивной войны. При этом ведение агрессивной войны законодателем выделено как самостоятельный состав и влечет ответственность по ст.100.2 УК. По характеру и степени общественной опасности ведение агрессивной войны является особо тяжким преступлением. Ведение агрессивной войны – деящееся преступление. При этом учитывая формальную конструкцию объективной стороны состава преступления, ведение агрессивной войны образует оконченный состав независимо от исхода вооруженных действий против другого государства. Преступление считается оконченным с начала ведения агрессивной войны вне зависимости от фактического окончания ведения войны.

Ведение агрессивной войны предполагает полно- и широкомасштабную, непрерывную агрессию против другого государства в виде наступления, нападения, вторжения на его территорию с целью захвата либо с иными геополитическими целями, чем подрываются основы международной безопасности.

Планирование, подготовка и развязывание агрессивной войны предшествуют ведению агрессивной войны и каждый из них представляет собой самостоятельный состав преступления, несмотря на то, что каждый из них является последовательным звеном ведения агрессивной войны. При этом

если первые три действия могут быть значительно отдалены во времени друг от друга, то ведение войны следует сразу за его развязыванием. Но не всегда единичный акт агрессии (т.е. развязывание войны) ведет к широкомасштабным боевым действиям (т.е. к ведению войны).

Субъект преступления – специальный. Уголовная ответственность по ст.100.1 и 100.2 наступает с 16-ти лет и субъектом преступления может быть представитель высшей государственной власти, уполномоченный принимать решения по планированию, подготовке, развязыванию или ведению агрессивной войны. На наш взгляд, законодательное закрепление понятия субъекта рассматриваемого преступления позволило бы однозначно трактовать признаки субъекта данного состава.¹

В Римском Статуте МУС вопрос субъекта определяется следующим образом: «лицо, которое в состоянии фактически осуществлять руководство или контроль за политическим или военными действиями государства, совершившего акт агрессии» (ст.8-бис).

Лица, которые планируют, подготавливают, развязывают агрессивную войну, подчиняясь приказам и распоряжениям, осознавая их незаконный характер, несут ответственность как пособники рассматриваемого преступления. Рядовые участники агрессивных войн отвечают лишь за совершенные конкретные военные преступления и преступления против человечности.

Субъективная сторона преступления по ст.100.1 и 100.2 УК характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что планирует, подготавливает, развязывает или ведет агрессивную вой-

¹ Например, в примечании к ст.404 (планирование, подготовка, начало осуществления или совершение акта агрессии) УК Грузии указывается: «уголовная ответственность за деяния, предусмотренные настоящей статьей, возлагается на лицо, которое ввиду своего положения имеет возможность эффективно контролировать или руководить политическими либо военными действиями государства».

ну, предвидит в обобщенном виде тяжкие последствия своих действий и желает их наступления. Мотивы преступления могут быть различными и не имеют значения для квалификации данного преступления.

Статья 101. Публичные призывы к развязыванию агрессивной войны

101.1. Публичные призывы к развязыванию агрессивной войны — наказываются лишением свободы на срок до трех лет.

101.2. Те же деяния, совершенные с использованием средств массовой информации либо должностным лицом, —

наказываются лишением свободы на срок от двух до пяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Общественная опасность публичных призывов к развязыванию агрессивной войны заключается в идеологическом, политическом, психологическом ущербе системе мирного разрешения межгосударственных конфликтов. Такие призывы являются психологической подготовкой агрессии, создают в обществе социально-психологическую напряженность, истерию вражды и ненависти к другому государству. Фактически, публичные призывы к развязыванию агрессивной войны являются частью подготовки агрессивной войны, обеспечивающей ее идеологическое основание. На это было указано в специальных Резолюциях ГА ООН от 3 ноября 1947 года и от 17 ноября 1950 года, в которых были осуждены пропаганда войны в любой стране и в любой форме. Норма о запрещении пропаганды войны содержится и в ст.20 Международного Пакта о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 года.

Вместе с тем, публичные призывы к развязыванию агрессивной войны не попадают под юрисдикцию МУС и не имеют статус международного преступления, но законодатель Азербайджанской Республики, предусмотрев ответственность за него в разделе VII УК, распространил на него принцип универсальности (ст.12.3), неприменения сроков исковой давности

(ст.75.5), а также обратной силы уголовного закона (Конституционный закон от 12 мая 2006 года).

Следует отметить, что предыдущий УК Азербайджанской Республики 1960г. еще в первоначальной редакции устанавливал ответственность за пропаганду войны в ст.64, которую поместил в системе особо опасных государственных преступлений. Действующий УК 1999г. изменил место данного деяния в системе Особенной части, поместив его в систему преступлений против мира и человечности, а также установил наказуемость не всякой пропаганды войны, а конкретно выраженной в публичных призывах к развязыванию агрессивной войны.

Непосредственный объект преступления – общественные отношения, направленные на защиту мирного сосуществования государств и народов, исключающие насилие как средство решения межгосударственных вопросов.

Объективная сторона преступления характеризуется совершением активных действий в виде публичных призывов к развязыванию агрессивной войны.

Призывы – это обращения к той или иной аудитории слушателей, читателей с целью убедить их в необходимости и целесообразности начала военных действий против другого государства, эти призывы носят провокационный и подстрекательский характер.

В литературе встречается мнение, что призывы к развязыванию агрессивной войны могут считаться публичными, если они одновременно были адресованы не менее, чем двум людям.¹ Нам подобная трактовка не кажется верной. Мы считаем, что публичность призывов заключается в том, что они обращаются к неопределенному в количественном отношении широкому кругу лиц: толпе, собранию, населению региона или страны. При этом индивидуальные призывы к конкретному лицу (например, к главе государства) развязать

¹ Уголовное право. Особенная часть: учебник для бакалавров / Под ред. А.И.Чучаева, М., 2015, с.539.

агрессивную войну не образуют состав данного преступления, но могут влечь ответственность за подстрекательство к развязыванию агрессивной войны по ст.32.4 и ст.100.1 УК.

Публичные призывы могут осуществляться как в письменной форме путем распространения печатных листовок, расклеивания на стенах плакатов с соответствующим содержанием, массовой почтовой рассылки и т.д., так и в устной форме (митинги, демонстрации, пикеты и т.п.).

Публичные призывы к развязыванию агрессивной войны также должны быть конкретизированы, т.е. в них должно быть указание на конкретное государство (или государства) с целью формирования у аудитории конкретного «образа врага» и желания развязать агрессивную войну.

Кроме того, законодатель в названии и в диспозиции ст.101.1 УК указывает на призывы во множественном числе, из этого мы приходим к выводу, что одноразовый призыв к развязыванию агрессивной войны, если даже он носит публичный характер и конкретизирован против определенного государства, состава преступления не образует.

Следует отметить, что не образуют состава данного преступления призывы на применение военной силы в целях проведения освободительной войны против агрессора, призывы к восстановлению суверенитета государства вооруженным путем.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Преступление считается оконченным с момента повторного выступления лица с такого рода призывами либо с момента повторной рассылки, раскладки по почтовым ящикам или вывешивания (расклеивания на стендах), раздачи прохожим письменных обращений или документов такого рода. Когда призывы к развязыванию агрессивной войны записаны на аудио-, видеоаппаратуре, преступление следует считать оконченным с момента воспроизведения другим лицам такой аудио-, видеозаписи.

Субъект преступления по ст.101.1 – общий, т.е. им может

быть любое вменяемое физическое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Мотивы преступления значения для квалификации не имеют.

Законодатель дифференцирует ответственность за рассматриваемое преступление, устанавливая в ст.101.2 УК ответственность за квалифицированный вид публичных призывов к развязыванию агрессивной войны. При этом способ (с использованием СМИ) и специальные признаки субъекта (должностное лицо) публичных призывов к развязыванию агрессивной войны законодательно закреплены в качестве квалифицирующих признаков. Совершение деяния при указанных признаках значительно повышает степень его общественной опасности.

В соответствии с Законом Азербайджанской Республики о средствах массовой информации от 7 декабря 1999 года, под СМИ понимаются периодические печатные издания, телерадиопрограммы, информационные агентства, информационные ресурсы Интернета, программы кинохроники и иные формы распространения.

Периодические печатные издания – это выходящие в свет не реже 12 раз в год газеты и печатающиеся не реже 2 раз в год журналы, сборники, бюллетени и иные периодические издания, подготовленные посредством печатного процесса либо той или иной копировальной техники, имеющие более 100 экземпляров разового тиража, постоянное название и текущий номер.

Публичные призывы к развязыванию агрессивной войны, сделанные в социальных сетях открытого доступа (информационных ресурсах Интернета) также должны квалифицироваться по ст.101.2.

Понятие должностного лица дается в примечании к ст.308 УК Азербайджанской Республики.

Субъект преступления в ст.101.2 – как общий, так и специальный, в случае совершения деяния должностным лицом.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом, мотивы деяния значения для квалификации не имеют.

Статья 102. Нападение на лиц или учреждения, пользующиеся международной защитой

Нападение на представителя иностранного государства или сотрудника международной организации, пользующегося международной защитой, а равно на служебные или жилые помещения, либо транспортные средства этих лиц, если это деяние совершено в целях провокации войны или осложнения международных отношений, —

наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

Азербайджанская Республика, присоединившись к Конвенции ООН о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов от 14 декабря 1973 года, Конвенции о безопасности персонала ООН и связанного с ней персонала от 9 декабря 1994 года, Конвенции о дипломатических сношениях от 18 апреля 1961 года и Конвенции о консульских сношениях от 24 апреля 1963 года, и выполняя свои обязательства по этим договорам, предусмотрела ответственность за нападение на лиц и имущество, находящиеся под международной защитой, в ст.102 УК 1999г.

Включив эту статью в раздел VII УК, законодатель придал ему как бы статус международного преступления, распространив на него принцип универсальности (ст.12.3), неприменения сроков исковой давности (ст.75.5) УК, а также обратной силы уголовного закона (Конституционный закон от 12 мая 2006 года).

Непосредственный основной объект преступления – общественные отношения по обеспечению безопасности лиц, учреждений и транспортных средств, находящихся под международной защитой. Дополнительным непосредственным объектом могут выступать общественные отношения, охраняющие здоровье, честь, достоинство лиц, находящихся под

международной защитой, а также отношения собственности. При этом обеспечение безопасности лиц, учреждений и транспортных средств, находящихся под международной защитой, является обязанностью государства по соответствующим международным договорам.

Предметом преступления могут выступать используемые лицами, находящимися под международной защитой, служебные либо жилые помещения, а также их транспортные средства, которые имеют статус официального, и в целях опознания наделены специальными атрибутами (флагом, гербом, дипломатическими номерами и т.п.).

По объективной стороне рассматриваемое преступление является сложносоставным и включает следующие альтернативные действия:

- нападение на представителя иностранного государства или сотрудника международной организации, пользующегося международной защитой;
- нападение на их служебные или жилые помещения;
- нападение на транспортные средства этих лиц.

Под нападением подразумевается применение насилия или угроза его применения. Насилие – это физическое или психическое (угроза) воздействие на потерпевшего. Причинение легкого или менее тяжкого вреда здоровью представителя иностранного государства или сотрудника международной организации, пользующегося международной защитой, охватывается объективной стороной ст.102 и дополнительной квалификации по ст.128 или 127 не требуется. Если результатом подобного нападения стало причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего, то необходима квалификация по совокупности деяний по ст.102 и ст.126 (умышленное причинение тяжкого вреда здоровью) УК 1999г.

Круг служебных или жилых помещений, транспортных средств, находящихся под международной защитой, также установлен нормами международного права.

Под служебными или жилыми помещениями в качестве предметов данного преступления понимаются, вне зависимости от формы собственности на них, здания или части зданий, используемые для целей представительства, включая постоянные или временные резиденции главы государства в стране пребывания, официальные, служебные и жилые помещения дипломатического представительства, помещения ООН (где бы они не находились), консульские помещения, включая обслуживающее данное здание или часть здания земельный участок (ст.1 Конвенции о лицах, пользующихся международной защитой, ст.1, 20, 36 Конвенции о дипломатических сношениях, ст.1, 31 Конвенции о консульских сношениях).

Нападение на служебные или жилые помещения, транспортные средства, находящиеся под международной защитой, может выражаться в незаконном проникновении, угоне, причинении имущественного вреда.

При этом причинение имущественного ущерба любого размера (как значительного, так и крупного) при нападении на служебные или жилые помещения, либо транспортные средства охватывается составом ст.101, поэтому при наличии других необходимых объективных и субъективных признаков дополнительной квалификации по ст.186 (умышленное уничтожение чужого имущества) не требуется. Совокупности указанных преступлений в этом случае нет. Сравнение санкций ст.101 и 186 также показывает, что наказание по ст.101 охватывает содержание санкции ст.186 УК.

По конструкции объективной стороны рассматриваемое преступление – формальный состав, поэтому оно будет считаться оконченным с момента нападения, т.е. применения насилия.

Субъект преступления – общий, им может быть любое вменяемое физическое лицо, достигшее 16-ти лет. Лица в возрасте от 14 до 16-ти лет, виновные в совершении деяния по ст.102, могут нести ответственность лишь за деяния, по-

падающие под ответственность по соответствующим статьям преступлений против личности или собственности.

Субъективная сторона данного деяния характеризуется прямым умыслом. При этом цель совершения преступления – провокация войны или осложнение международных отношений, является обязательным элементом состава. Осложнение международных отношений может состоять в разрыве дипломатических отношений, в исключении членства в международных организациях, применении санкций и др.

При отсутствии указанных целей или при совершении нападения с корыстной целью, из хулиганских побуждений и т.п. деяние квалифицируется как преступление против личности или собственности.

Если нападение на лиц или учреждения, находящиеся под международной защитой, сопровождается актом терроризма или захвата заложника, то деяние должно быть квалифицировано по совокупности преступлений по ст.102 и соответственно по ст.214 или 215 УК.

Если нападение на лиц или учреждения, находящиеся под международной защитой, сопровождается убийством, похищением, изнасилованием указанных лиц, то содеянное должно квалифицироваться по совокупности преступлений по ст.102 и соответственно по ст.277, 144 или 149 УК.

§ 5. Геноцид

Геноцид (ст.103 УК 1999г.). Один из видных политических деятелей времен II мировой войны – Уинстон Черчилль называл геноцид «преступлением без имени» (*«crimes without name»*). Однако введенный в 1944 году Рафаелем Лемкиным неологизм «геноцид» хотя и не использовался в Уставе Нюрнбергского трибунала, но упоминался в судебных деба-

тах.¹ Впервые же название, определение и признаки геноцида как самостоятельного вида международного преступления получили правовое закрепление в Конвенции о предупреждении преступления геноцида и наказании за него от 9 декабря 1948 года (вступила в силу в 1951 году). Несмотря на то, что СССР указанную Конвенцию ратифицировал 18 марта 1954 года, ни в одном УК союзных республик того периода ответственность за геноцид не была предусмотрена.

Азербайджанская Республика присоединилась к указанной Конвенции Законом от 31 мая 1996 года и при принятии в 1999 году нового УК впервые установила ответственность за геноцид.

В литературе азербайджанского уголовного права некоторые авторы при классификации международных преступлений, на наш взгляд, ошибочно определяют место геноцида. Так, И.Б. Агаев рассматривает геноцид в системе преступлений, посягающих на мир и мирное сосуществование.² Еще более спорной является позиция коллектива авторов (В.С. Комиссаров, Ф.Ю. Самандаров, А.П. Кузнецов и др.), которые в качестве непосредственного объекта геноцида указывают на «совокупность общественных отношений, определяющих ведение войны»,³ т.е. этим они фактически определяют место геноцида в системе военных преступлений. Более приемлемым кажется позиция некоторых российских авторов учебников по уголовному праву, включающих геноцид в систему преступлений против человечности.⁴

Между тем следует подчеркнуть, что спор о месте геноцид-

¹ Lemkin R. Axis Rule in Occupied Europe: Laws of Occupation, Analysis of Government, Proposals for Redress (Foundations of the Laws of War). N.Y., 226 p.; William A. Schabas. Genocide in International Law: the crimes of crimes. UK, 2000 (1950), p.14.

² Агаев И.Б. Уголовное право Азербайджанской Республики. Общая и Особенная части. М., 2009, с.378.

³ Комиссаров В.С., Самандаров Ф.Ю. и др. Уголовное право Азербайджанской Республики. Особенная часть (в схемах и определениях). Баку, 2012, с.45.

⁴ Уголовное право. Особенная часть / Под ред. А.И.Чучаева, М., 2015, с.545.

да в классификации международных преступлений был исчерпан принятием Римского Статута МУС, в котором геноцид (ст.6) имеет статус самостоятельного вида преступления. Этой же позиции придерживается законодатель Азербайджанской Республики, Законом от 2 июля 2001 года фактически исключивший геноцид из перечня преступлений против человечности.¹

Родовым объектом геноцида и подстрекательства к геноциду являются общественные отношения, обеспечивающие мир и безопасность человечества.

Видовой объект этих преступлений (ст.103 и 104) совпадает с видовым объектом преступлений против человечности – общественные отношения, направленные на защиту принципа уважения основных прав и свобод человека, являющегося в международном праве императивной нормой *jus cogens*.

На геноцид и подстрекательство к геноциду распространяются принципы универсальности и неисчисления сроков давности привлечения к уголовной ответственности, а также обратная сила уголовного закона.

Статья 103. Геноцид

Действия, направленные на полное или частичное уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы путем убийства членов этой группы, причинения тяжкого вреда их здоровью или серьезного вреда их умственным способностям, создания жизненных условий, рассчитанных на полное или частичное физическое уничтожение членов этой группы, осуществления мероприятий, направленных на предотвращение рождаемости внутри группы, принудительной передачи детей, принадлежащих одной группе, в другую, —

наказываются лишением свободы на срок от четырнадцати до двадцати лет либо пожизненным лишением свободы.

Основным непосредственным объектом геноцида являются общественные отношения, обеспечивающие естественную,

¹ См. первоначальную редакцию УК 1999г., в частности, примечание к ст.103.

нормальную жизнедеятельность определенной национальной, этнической, расовой или религиозной группы. Дополнительный непосредственный объект – общественные отношения, направленные на защиту прав и свобод человека (прежде всего, на жизнь, а также на здоровье, личную свободу, половую свободу и половую неприкосновенность личности, право ребенка жить и воспитываться в своей семье и др.).

Объективная сторона геноцида включает действия, направленные на полное или частичное уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы.

Под национальной группой принято понимать исторически сложившуюся общность людей, которой свойственна общность территории и экономической жизни, общность языка, некоторые черты психологического и духовного облика, проявляющиеся в своеобразии культуры.

Под этнической группой принято понимать исторически сложившуюся общность людей, объединенных единством материальной и духовной культуры, особенностями быта, нравов.

Расовая группа – исторически сложившаяся общность людей, объединенная единством происхождения, выражающимся в общности наследственных, передаваемых потомству второстепенных внешних физических особенностей (цвет кожи, глаз, волос, очертания головы, рост и т.п.).

Религиозная группа – исторически сложившаяся общность людей, объединенных единой религиозной принадлежностью. При этом религиозная принадлежность группы может определяться не только какой-либо одной мировой религией, но и религиозным течением.

Таким образом, потерпевшими от геноцида выступают не отдельные лица, члены групп, а сами названные группы в целом, на уничтожение которых нацелено это преступление.

Совершение действий, входящих в объективную сторону состава преступления геноцида, в отношении политической

либо социальной группы не образует состава геноцида по УК Азербайджанской Республики. Заметим, что некоторые государства (например, Эфиопия, Словения, Польша, Латвия) в законодательном порядке предусматривают уголовную ответственность за совершение подобных действий и в отношении социальной либо политической группы, что в целом не соответствует международно-правовому определению геноцида, которое дается в ст.2 Конвенции 1948г. Так, в ст.357 УК Латвии в определении геноцида указывается также на «социальную группу людей, группы людей определенных общих убеждений».

Утверждение И.Агаева, что Конституция Азербайджанской Республики запрещает дискриминацию по социальному признаку и поэтому «понятие геноцида в отношении национальной группы охватывает и геноцид по социальному признаку», не выдерживает критики.¹ Во-первых, дискриминация – это ущемление тех или иных прав (а не уничтожение человеческой группы людей) и влечет уголовную ответственность по ст.109 (преследование) УК Азербайджанской Республики. Во-вторых, понятие национальной группы и социальной группы не родственные, и тем более не идентичные понятия. Национальная группа может состоять из различных социальных слоев, и точно также, социальная группа может объединять людей различной национальности.

В юридической литературе можно встретить термин «культурный геноцид» – действия, направленные против представителя определенной группы, с целью ограничения его культурных прав – однако данные деяния сами по себе не образуют состава преступления геноцида, а могут влечь ответственность по ст.109 (преследование).

Терминологически геноциду близкое значение имеют и такие преступления как экоцид (убийство природы, окру-

¹ Агаев И.Б. Уголовное право Азербайджанской Республики. Общая и Особенная части. М., 2009, с.384.

жающей среды) и биоцид (убийство всего живого на Земле). В УК Азербайджанской Республики (в отличие от УК РФ) экоцид не определен в качестве самостоятельного вида преступления. Деяния, образующие экоцид, перечислены как военное преступление в ст.116.0.2 (глава 17 УК 1999г.): «умышленное причинение широкомасштабного, продолжительного и серьезного ущерба окружающей среде». В УК РФ 1996г. экоцид (ст.358) определяется как «массовое уничтожение растительного или животного мира, отравление атмосферы или водных ресурсов, а также совершение иных действий, вызвавших экологическую катастрофу». Учитывая, что охрана окружающей среды является одной из глобальных проблем безопасности человечества, считаем, что указанный пробел в нашем уголовном законодательстве должен быть восполнен.

В ст.103 УК 1999г. объективная сторона геноцида включает и способы совершения преступления, которые являются обязательными признаками состава преступления. Так, в полном соответствии со ст.2 Конвенции 1948г. указываются следующие способы совершения геноцида:

- убийство членов указанных групп;
- причинение тяжкого вреда их здоровью или серьезного вреда их умственным способностям;
- создание жизненных условий, рассчитанных на полное или частичное физическое уничтожение членов группы;
- осуществление мероприятий, направленных на предотвращение рождаемости внутри группы;
- принудительная передача детей, принадлежащих одной группе, в другую.

Каждый из этих способов может применяться в отдельности, но в реальности при совершении геноцида, как правило, для достижения преступной цели используются все способы. Но чаще всего – убийства. Именно этим способом был совершен геноцид в Ходжалах в ночь с 25 на 26 февраля 1992

года, когда всего за несколько часов армянскими бандформированиями с поддержки дислоцировавшегося в г.Ханкенди (бывший Степанакерт)¹ были убиты 613 мирных жителей (487 – получили тяжелые ранения, 1275 – взяты в заложники, подверглись пыткам, оскорблениям и унижениям, 150 – все еще считаются пропавшими без вести) только из-за принадлежности их к определенной национальной, этнической и религиозной группе.

Под убийством членов группы понимается лишение жизни хотя бы одного человека.

Указание в ст.103 УК на такой способ совершения геноцида как путем «причинение тяжкого вреда их здоровью или серьезного вреда их умственным способностям» требует уточнения. Так, определение тяжкого вреда здоровью в законодательстве Азербайджанской Республики дается в ст.126.1 УК и оно включает в себя, в том числе, и психическое расстройство. А понятие «серьезный вред их умственным способностям» и есть психическое расстройство. Поэтому законодатель Азербайджанской Республики при трансформации международно-правовой нормы в УК должен был учесть это обстоятельство и исключить слова «или серьезный вред их умственным способностям» из диспозиции ст.103 УК 1999г.

Создание жизненных условий, рассчитанных на полное или частичное физическое уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы, может быть осуществлено различными мерами: заражением среды обитания, блокадой путей доставки продуктов или медикаментов и т.п.

Осуществление мероприятий, направленных на предотвращение рождаемости внутри группы, т.е. насильственное

¹ Ханкенди, резиденция последних Карабахских ханов, после установления Советской власти была переименована в «Степанакерт» в честь большевика Степана Шаумяна, под предводительством которого 30-31 марта 1918 года только в Баку были убиты более 10 тысяч мирных жителей города по признаку их национальной и религиозной принадлежности.

воспрепятствование деторождению может совершаться также различными методами. Например, насильственным раздельным содержанием мужчин и женщин, в том числе и семейных пар, или же принудительной стерилизацией мужчин и женщин. В результате подобных действий та или иная группа людей лишается возможности воспроизводиться, что в будущем ведет к её исчезновению.

Принудительная передача детей, принадлежащих одной группе, в другую преследует цель изменения идентификации ребенка по принадлежности его к той или иной группе по рождению: ребенок в раннем возрасте насильственно изымается из родной среды и передается в другую религиозную, национальную, этническую или расовую группу. Та или иная группа, по указанным в ст.103 УК признакам, лишившись детей, фактически лишается будущего. Этот способ совершения геноцида, как и предыдущий, протяжен во времени: преступная цель достигается только по истечении довольно длительного периода жизни одного-двух поколений.

Следует отметить, что соответствующая ст.357 (геноцид) УК РФ 1996г. в качестве способа совершения преступления геноцида указывает и на такой как насильственное переселение. В азербайджанском уголовном праве насильственное переселение (депортация или принудительное переселение населения) – это самостоятельный вид преступления в системе преступлений против человечности (ст.107 УК 1999г.).

Трибунал по Руанде в качестве способа совершения геноцида признал также массовое сексуальное насилие. В отчёте ООН от 1996 года говорится о систематическом и массовом характере изнасилований в Руанде. Из больниц были выпущены сотни больных СПИДом и из них формировались отряды-хуту, привлекавшиеся к систематическим половым насилиям. Женщины-тутси подвергались насилию и с целью лишить их репродуктивных способностей: после изнасилования половым органам наносились различные изуверские

увечья.¹

Однако при принятии Римского Статута МУС и впоследствии при принятии УК Азербайджанской Республики понятие и способы геноцида в указанных актах были идентичны со ст.1 Конвенции о геноциде 1948г.

Состав геноцида и в международном уголовном праве, и в уголовном праве Азербайджанской Республики сконструирован как формальный. Для признания преступления оконченным достаточно совершения указанных действий, независимо от того, удалось ли виновным лицам хотя бы частично добиться физического уничтожения неприемлемой для них национальной, этнической, расовой или религиозной группы. Наступление тяжких последствий (убийство, причинение тяжкого вреда здоровью и т.д.) охватывается составом геноцида и дополнительной квалификации по другим статьям УК не требуется.

В соответствии со ст.1 Конвенции 1948г., геноцид признается международным преступлением независимо от того, был ли он совершен в мирное либо военное время.

Субъектом данного преступления могут быть как высшие государственные лица, так и иные вменяемые физические лица, достигшие 16-ти лет. Лица в возрасте от 14 до 16-ти лет, виновные в совершении геноцида, несут ответственность лишь за конкретные преступления против личности – умышленное убийство, причинение тяжкого вреда здоровью и иные преступления, за которые в УК Азербайджанской Республики установлена ответственность с 14-ти лет.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

Обязательным признаком геноцида, отличающим его от

¹ См.: Elbe, Stefan (2002). HIV/AIDS and the Changing Landscape of War in Africa. *International Security*. 27 (2): p.159-177. DOI:10.1162/016228802760987851. JSTOR 3092146; Nowrojee, Binaifer *Shattered Lives: Sexual Violence during the Rwandan Genocide and its After*. Human Rights Watch (September, 1996).

преступлений против личности, является наличие специальной цели, направленной не против конкретного физического лица или нескольких лиц, а на – уничтожение целой или части какой-либо национальной, этнической, расовой или религиозной группы людей. При геноциде мотив преступления – национальная, этническая, расовая, религиозная нетерпимость, вражда, ненависть бывает возведен в ранг идеологии и, в конечном счете, предопределяет цель совершения преступления. При этом мотив не имеет самостоятельного значения для квалификации геноцида.

В соответствии со специальной целью критерием квалификации деяния как геноцида служит не конкретная личность жертвы, а принадлежность его к определенной группе. Так, главным отличием геноцида от гомоцида (убийства) является то, что при убийстве не признается право на жизнь индивида, а при геноциде – право на существование определенной группы людей, при этом жизнь индивида выступает в качестве дополнительного объекта преступления.

Наличие специальной цели также отличает геноцид от других преступлений против человечности. Таких как уничтожение населения (ст.105); рабство (ст.106); депортация или принудительное переселение населения (ст.107); преследование (ст.109), принудительная беременность (ст.108-1) и др.

Следует отметить еще одну особенность: геноцид, как и преступления против человечности, является составной частью широкомасштабных и систематических нападений на гражданское население, что находит отражение при определении их общего видового объекта.

Геноцид относится к категории особо тяжких преступлений и за него предусмотрена в альтернативном порядке возможность назначения самого строго вида наказания – пожизненного лишения свободы.

Геноцид, совершенный в Ходжалы, стоит в одном ряду с другими актами геноцида, совершенными в XX веке – в Ха-

тыне, Холокосте, Лидице, Сонгми, Руанде, Сребренице. Уместным будет упомянуть следующее выражение Гейдара Алиева: «стратегия геноцида стала неотъемлемой частью армянской агрессии против Азербайджана».

Вооруженное нападение армянских вооруженных сил при поддержке 366-й мотострелковой дивизии на г.Ходжалы в ночь с 25 на 26 февраля 1992 года, в результате которого была уничтожена большая часть его населения только из-за их национальной и религиозной принадлежности, получило квалификацию как геноцид.

Доклад правозащитного общества «Мемориал» по результатам собственного расследования сразу после событий в Ходжалы – важное свидетельство о грубых нарушениях международных норм (ст.2, 3, 5, 9, 17 Всеобщей Декларации прав человека 1948г., Декларации о защите женщин и детей в чрезвычайных обстоятельствах и в период вооруженных конфликтов 1974г. и др.) и совершения действий, попадающих под квалификацию геноцида. Военная прокуратура Азербайджанской Республики возбудила уголовное дело по событиям в Ходжалы по ст.103 УК 1999г. Лица, вина которых установлена на основании многочисленных доказательств, находятся в розыске по линии Интерпола.

Статья 104. Подстрекательство к совершению геноцида

Непосредственное и явное подстрекательство к совершению каких-либо деяний, предусмотренных статьей 103 настоящего Кодекса, — наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

В ст.3 Конвенции о геноциде 1948г. в числе деяний, попадающих под ответственность, указано также такое деяние как прямое и публичное подстрекательство к совершению геноцида. Законодатель Азербайджанской Республики, в отличие от российского, предусматривает ответственность за это деяние в самостоятельной норме – ст.104 УК.

По объекту, субъективной стороне и субъекту данное преступление полностью совпадает с преступлением геноцида. Главное различие проводится по объективной стороне, которая и обуславливает меньшую степень общественной опасности подстрекательства к совершению геноцида по сравнению с совершением действий, попадающих под определение геноцида.

Подстрекательство к совершению геноцида отнесено законодателем к категории тяжких преступлений. Диспозиция ст.104 является ссылочной.

Объективную сторону данного состава образует подстрекательство, т.е. активные действия, направленные на вызывание решимости у определенных субъектов на совершение преступления геноцида. Сами эти активные действия могут быть различного рода: уговор, подкуп, обман и т.п.

При этом из диспозиции ст.104 УК вытекают два обязательных признака, которыми должно обладать данное подстрекательство:

1) оно должно быть непосредственным – т.е. виновное лицо должно самостоятельно, лично склонять другое лицо к совершению геноцида;

2) подстрекательство должно быть явным, т.е. конкретизированным и четким. Это означает, что виновное лицо должно прямо склонять другое лицо к совершению действий, образующих состав геноцида, при этом конкретизировав группу людей по национальному, этническому, расовому или религиозному принципу.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с момента осуществления действия, которое могло бы склонить какого-либо субъекта к совершению геноцида. При этом не имеет значения, удалось ли преступнику склонить другое лицо на совершение фактических действий, направленных на полное или частичное уничтожение определенной группы людей или нет.

Законодатель Азербайджанской Республики не дифференцирует ответственность за подстрекательство к геноциду. На наш взгляд, следовало бы предусмотреть и квалифицированный вид данного преступления, а в качестве квалифицирующих признаков указать на совершение данного деяния с использованием СМИ (включая информационные ресурсы Интернета) либо должностным лицом, что во много раз повышает вероятность совершения геноцида со стороны побуждаемых этим подстрекательством лиц.

§ 6. Преступления против человечности

Законодательное определение преступлений против человечности дается в примечании к ст.105 УК Азербайджанской Республики 1999г.: преступлениями против человечности признаются умышленные деяния, предусмотренные статьями 105–113 УК, являющиеся составной частью широкомаштабных или систематических нападений на гражданское население как в мирное, так и военное время.

Перечень преступлений против человечности в действующей редакции УК по состоянию на 15 февраля 2020 года включает следующие виды:

- уничтожение населения (ст.105);
- рабство (ст.106);
- депортация или принудительное переселение населения (ст.107);
- половое насилие (ст.108);
- принудительная беременность (ст.108-1);
- преследование (ст.109);
- насильственное исчезновение человека (ст.110);
- расовая дискриминация (апартеид) (ст.111);
- лишение свободы в нарушение норм международного права (ст.112);

– применение пыток (ст.113).

Примечание к ст.105 УК 1999г., соответствующее международному определению преступлений против человечности, устанавливает, что необходимыми признаками преступлений против человечности является то, что они должны являться составной частью широкомасштабных или систематических нападений на гражданское население. Это говорит о том, что физическое лицо не в состоянии единолично совершать подобное деяние против человечности.

Как и все остальные международные преступления, преступления против человечности могут быть совершены при подстрекательстве и поддержке правительства, политической организации или другого какого-либо организационного механизма государства.

Современное понятие преступлений против человечности имеет автономный статус, т.е. эти деяния могут совершаться как в мирное, так и военное время, и их совершение необязательно бывает сопряжено с совершением преступлений против мира или военных преступлений.

Впервые перечень деяний, рассматривающихся как преступление против человечности, был дан в ст.6 Устава Нюрнбергского трибунала, а также в ст.6 Токийского трибунала. Затем круг преступлений против человечности был значительно расширен в ст.5 Устава Трибунала по Югославии и ст.3 Устава Трибунала по Руанде. В современное время наиболее полный перечень преступлений против человечности указан в ст.7 Римского Статута МУС.

Преступления против человечности включают в себя разнохарактерные насильственные действия. Основным различием преступлений против человечности от общеуголовных преступлений при общности действий, входящих в объективную сторону того или иного состава преступления (убийство, причинение тяжкого вреда здоровью, лишение свободы, истязание, изнасилование и т.п.), является то, что они являют-

ся частью широкомасштабных или систематических нападений на гражданское население. Например, практика Европейского Суда по правам человека, рассматривая иски граждан Венгрии по событиям 1956 года, отмечает, что убийство большого числа людей, не являющихся комбатантами, следует рассматривать как преступление против человечности.¹

Еще одним важным признаком преступлений против человечности является то, что широкомасштабные или систематические нападения на гражданское население предпринимаются в целях проведения политики государства или организации, направленной на совершение такого нападения, или в целях содействия такой политике (ст.7 Римского Статута МУС).

Родовым объектом преступлений против человечности являются общественные отношения, обеспечивающие мир и безопасность человечества.

Видовым объектом преступлений против человечности являются общественные отношения, направленные на защиту принципа уважения основных прав и свобод человека, являющегося в международном праве императивной нормой *jus cogens*.

На все преступления против человечности распространяются принципы универсальности и неисчисления сроков давности привлечения к уголовной ответственности, а также обратная сила уголовного закона.

Статья 105. Уничтожение населения

Полное или частичное уничтожение населения при отсутствии признаков геноцида —

наказывается лишением свободы на срок от четырнадцати до двадцати лет либо пожизненным лишением свободы.

Примечание: Преступлениями против человечности признаются умышленные деяния, предусмотренные статьями 105–113 настоящей

¹ Harris D.Y., O'Boyle M., Bates E.P., Buckley C.M. Law of the European Convention of Human Rights. N.Y., 2009, p.339.

главы, являющиеся составной частью широкомасштабных или систематических нападений на гражданское население как в мирное, так и военное время.

Диспозиция ст.105, как и ст.104, является ссылочной. В ней устанавливается ответственность за полное или частичное уничтожение населения при отсутствии признаков геноцида. Поэтому при уголовно-правовом анализе состава уничтожения населения необходимо проводить сравнительный анализ с составом геноцида (ст.103).

Надо отметить то, что на практике возникают определенные трудности при квалификации геноцида и уничтожения населения. Дело в том, что указанные два вида преступлений совпадают по объекту, субъекту и субъективной стороне, частично, – по объективной стороне состава. Различие между ними проводится в основном по факультативному признаку субъективной стороны, а именно, по цели преступления.

В качестве видового объекта уничтожения населения, как и геноцида, выступают общественные отношения, направленные на защиту такого основного принципа международного права как принцип уважения прав и свобод человека.

Основной непосредственный объект преступления – общественные отношения, направленные на защиту жизнедеятельности населения, дополнительный – общественные отношения, охраняющие жизнь конкретных людей, населяющих определенный населенный пункт (деревня, поселок, регион, город, государство).

Если потерпевшими в геноциде выступают люди как представители определенной национальной, этнической, расовой или религиозной группы, то при уничтожении населения потерпевшие – это жители определенного населенного пункта (государства, региона, района, города, села).

Население – совокупность людей, постоянно или временно проживающих на определенной территории в определенный отрезок времени. Как правило, по своему составу (на-

циональному, религиозному, социальному и т.д.) население бывает неоднородным. Кроме того, понятие «население» охватывает как собственно граждан, так и иностранцев (за исключением тех, которые имеют дипломатический иммунитет или проживают временно), лиц без гражданства (апатридов) и лиц с двойным гражданством (бипатридов).

Общим в объективной стороне сравниваемых преступлений являются активные действия, направленные на полное или частичное уничтожение большого количества людей, объединенных в определенную общность. Под уничтожением понимается убийство, совершенное как физическим, так и биологическим посредством.

Как и геноцид, уничтожение населения имеет автономный характер, т.е. может быть совершено как в военное, так и в мирное время. Необходимым признаком уничтожения населения является то, что оно совершается в результате широкомасштабных или систематических нападений на гражданское население.

Главное отличие же объективной стороны геноцида и уничтожения населения состоит в конструкции объективной стороны и наличии законодательно определенных способов уничтожения группы людей в составе геноцида.

В ст.105 УК 1999г. объективная сторона уничтожения населения сформулирована как материальный состав. На наш взгляд, как и геноцид, данное деяние правильнее было сформулировать как формальный состав: «действия, направленные на полное или частичное уничтожение населения».

Субъект уничтожения населения, как и геноцида, – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Главное различие геноцида от уничтожения населения заключается в наличии специальной цели. Как уже было сказано выше, при геноциде субъект преступления ставит своей

целью полное или частичное уничтожение национальной, расовой, этнической или религиозной группы. Все эти признаки группы при уничтожении населения значения не имеют, дифференциальный состав населения не составляет особого интереса для субъекта преступления. Виновные в этом преступлении осознают, что их действия приведут к полному или частичному уничтожению населения определенного населенного пункта, и желают наступления указанных последствий. Мотивы преступления могут быть различными и на квалификацию преступления влияния не оказывают.

Определенные трудности при квалификации преступления могут возникнуть в случае уничтожения населения какого-либо села, района или небольшого городка, которое является однородным по этническому, национальному, расовому или религиозному признаку группы. При этом возникает конкуренция между двумя нормами УК – ст.103 (геноцид) и ст.105 (уничтожение населения). Как это имеет место, на первый взгляд, при квалификации массового убийства гражданского населения в г.Ходжалы, совершенного в ночь с 25 на 26 февраля 1992 года.

Ходжалы являлся очень важным стратегическим населенным пунктом, находящимся между г.Ханкенди и Аскеранским районом, заселенными к тому времени только армянами, т.к. проживающие там азербайджанцы, русские и иные к тому времени были изгнаны из мест проживания. Близ Ходжалы проходил железнодорожный путь и располагался единственный аэропорт в Нагорном Карабахе. Поэтому уничтожение коренного населения Ходжалы отвечало стратегическим планам Армении по захвату части территории Азербайджанской Республики и утверждению там незаконного сепаратистского режима. К тому времени вооруженные банды в Нагорном Карабахе, поддерживаемые и направляемые Арменией, совершали отдельные вооруженные нападения на азербайджанцев, составляющих значительную часть

гражданского населения Нагорного Карабаха.¹ После захвата г.Ходжалы эти нападения перешли в широкомасштабные военные действия, в результате которых по сей день часть территории Азербайджана находится под оккупацией.

Население Ходжалы, состоявшее по национальному составу в основном из азербайджанцев, а также нескольких семей турков-месхетинцев, по религиозному и этническому признаку также было однородно. Поэтому уничтожение мирных жителей г.Ходжалы можно было бы квалифицировать и как геноцид, и как уничтожение населения.

Законодатель характер и степень общественной опасности этих двух деяний считает соразмерным, предусматривая за них одинаковые по строгости санкции. На наш взгляд, эти нормы соотносятся как общая (уничтожение населения) и специальная (геноцид), поэтому при их конкуренции предпочтение должно отдаваться специальной норме. Именно поэтому правоохранительные органы Азербайджанской Республики возбудили уголовное дело по событиям в г.Ходжалы по ст.103 УК как за геноцид. Однако в литературе можно встретить и мнение, что при совпадении в совершенном деянии признаков геноцида и преступления против человечности, в частности, уничтожения населения, деяния должны квалифицироваться по совокупности преступлений.²

Статья 106. Рабство

106.1. Рабство, то есть полное или частичное осуществление в отношении человека правомочий, присущих праву собственности, —

¹ Незадолго до трагедии Ходжалы, подобные действия были совершены в др. населенных пунктах Нагорного Карабаха (в селах Гушчулар, Малыбейли, Гарадаглы и др.) и пограничных с Арменией селах (село Баганис-Айрым в Газахском районе и др.). Однако эти события широкой мировой огласки не получили: счет жертв исчислялся в них не тысячами мирных жителей как в Ходжалы, а «всего лишь» - десятками и сотнями людей.

² Əkbərov F.Q. Sülh və bəşəriyyətin təhlükəsizliyi əleyhinə cinayətlər və Azərbaycan Respublikasının Cinayət Məcəlləsi. Bakı, 2006, c.57.

наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

106.2. Те же деяния, совершенные в отношении несовершеннолетнего или с целью перемещения лица в иностранное государство, —

наказываются лишением свободы на срок от семи до двенадцати лет.

106.3. Работорговля, то есть содержание лица с целью превращения в невольника или использования в качестве невольника, его продажи или обмена, распоряжение им, а также любое деяние, связанное с работорговлей или перевозкой невольников, а равно рабство на сексуальной основе или посягательство на половую свободу на основе рабства, —

наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

Рабство и работорговля существуют тысячелетия. Но первым документом международного сообщества, запрещающим работорговлю, была Декларация о запрещении торговли рабами и их перевозку, принятая на Венском конгрессе в 1815 году. В 1818 году Аахенский конгресс государств подтвердил запрет на торговлю рабами и объявил ее преступной. Впоследствии Англия, Россия, Франция, Австрия и Пруссия в 1841 году заключили договор, согласно которому запрещалась перевозка в Америку чернокожих рабов, а торговля рабами приравнивалась к пиратству, которое в то время уже было уголовно наказуемым. Генеральный акт Брюссельской конференции 1890 года, Сен-Жерменский договор 1919 года, Конвенция о рабстве 1926 года также содержали запрет на рабство и работорговлю.¹

Однако следует заметить, что несмотря на усилия международного сообщества, в тех или иных формах рабство и институт работорговли сохраняются и в современное время. Именно поэтому во всех международных актах в области защиты прав человека содержится норма, запрещающая рабство. Так, в ст.4 Всеобщей Декларации прав и свобод человека от 10 декабря 1948 года, в ст.8 Международного Пакта о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 года и в некоторых др. международных актах провозглашается:

¹ Лукашук И.И., Наумов А.В. Международное уголовное право. М., 1999, с.154; Галенская Л.Н. Международная борьба с преступностью. М., 1972, с. 27-28.

«никто не должен содержаться в рабстве или подневольном состоянии; рабство и работорговля запрещаются во всех их видах». Однако следует отметить, что в уголовных законодательствах советского периода отсутствовала норма, устанавливающая ответственность за рабство и торговлю.

Лишь вследствие присоединения Азербайджанской Республики к ряду международно-правовых соглашений в области борьбы с рабством, и, прежде всего, к Конвенции о рабстве от 25 сентября 1926 года, Дополнительной Конвенции об упразднении рабства, работорговли и институтов и обычаев, сходных с рабством от 7 сентября 1956 года, при принятии действующего УК 1999г. в него была включена ст.106, устанавливающая уголовную ответственность за рабство (106.1) и работорговлю (106.3).

Ст.106.1 и 106.3 являются основными составами, а ст.106.2 – квалифицированным. По характеру и степени общественной опасности все три состава отнесены к категории тяжких преступлений.

В ст.106.1 дается дефиниция рабства, полностью соответствующая международно-правовому определению: «рабство, то есть полное или частичное осуществление в отношении человека полномочий, присущих праву собственности» (ст.1 Конвенции 1926г., ст.7 Конвенции 1956г.).

Основной непосредственный объект преступления – общественные отношения, защищающие право личной свободы и неприкосновенности в контексте провозглашенного международным правом принципа уважения основных прав и свобод человека, дополнительный – общественные отношения, обеспечивающие свободу, честь, достоинство личности.

Объективная сторона преступления в ст.106.1 УК выражается в осуществлении одним человеком над другим полностью или частично прав собственника. Полное осуществление в отношении лица полномочий, присущих праву собственности, означает, что в отношении указанного лица осуще-

ствляются полномочия по владению, использованию и распоряжению, а частичное – какое-либо одно или два из полномочий, присущих праву собственности.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с началом осуществления над человеком правомочий, свойственных институту собственности.

Субъект в ст.106.1 – общий, т.е. им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

С точки зрения субъективной стороны состав характеризуется прямым умыслом. Мотивы при этом могут быть самыми различными, они не играют существенной роли при квалификации преступных деяний.

Законодатель дифференцирует в ст.106.2 ответственность за квалифицированный вид рабства в случаях совершения деяния:

- в отношении несовершеннолетнего;
- с целью перемещения лица в иностранное государство.

В соответствии с международным правом (ст.1 Конвенции ООН о правах ребенка от 20 ноября 1989 года) и законодательством Азербайджанской Республики, а именно ст.49 СК, несовершеннолетним признается лицо с момента рождения до достижения им возраста 18-ти лет.¹ При квалификации деяния следует отличать ст.106.2 от ст.144-1.2.3 (торговля несовершеннолетними) УК. Деяния, попадающие под ответственность по ст.106.2, должны совершаться в процессе широкомасштабных или систематических нападений на гражданское население.

Под иностранным государством имеется ввиду любое государство, как приграничное, так и нет.

¹ Понятие несовершеннолетнего, которое приводится в ст.84.1 УК Азербайджанской Республики следует признать некорректным. Подробнее об этом см.: Самедова Ш.Т. Проблемы уголовного права: классификация преступлений, дифференциация уголовной ответственности и построение санкций. Баку, 2017, с.427-458.

В ст.106.3 устанавливается ответственность за самостоятельный вид преступления – работорговлю.

Объективную сторону преступления работорговли составляют альтернативные действия в отношении человека, указанные в диспозиции ст.106.3:

- содержание с целью превращения в невольника или использования в качестве невольника, продажи или обмена,
- распоряжение им,
- любое деяние, связанное с работорговлей или перевозкой невольников,
- рабство на сексуальной основе или посягательство на половую свободу на основе рабства.

По конструкции объективной стороны работорговля - формальный состав, преступление окончено с момента выполнения любого из указанных действий.

Субъект преступления – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее возраста 16-ти лет, выступающее как «продавец» или «покупатель» в работорговле.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Содержание лица влечет ответственность при наличии специальной цели превращения его в невольника или использования в качестве невольника, а также при его содержании с целью продажи или обмена.

В целом следует напомнить, что ответственность по ст.106 наступает, только если осуществление в отношении человека полномочий, присущих праву собственности, является частью широкомасштабных или систематических действий. Рабство на сексуальной основе или посягательство на половую свободу на основе рабства, совершенные во время вооруженных конфликтов, будут влечь ответственность по ст.116.0.17 УК как за военное преступление.

Следует отметить, что в международном праве наряду с рабством различают и «современные формы рабства» или как иногда выражаются «институты и обычаи, сходные с раб-

ством», к которым относятся торговля людьми, в том числе торговля несовершеннолетними, долговая кабала, принудительный труд и некоторые др., которые являются преступлениями международного характера, и ответственность за которые предусматривается в других разделах и главах действующего УК Азербайджанской Республики.

Статья 107. Депортация или принудительное переселение населения

Выдворение населения из законных мест поселения в другое государство или изгнание другими принудительными действиями, без оснований, установленных нормами международного права и законами Азербайджанской Республики, —

наказываются лишением свободы на срок от десяти до пятнадцати лет.

Основной непосредственный объект данного преступления – общественные отношения, защищающие свободу выбора места жительства, свободу передвижения гражданского населения в контексте провозглашенного международным правом принципа уважения основных прав и свобод человека, дополнительный – отношения собственности. Следует отметить, что название статьи (депортация или принудительное переселение населения) шире действий, отраженных в диспозиции ст.107 УК 1999г.

В международном праве эти два понятия – депортация и принудительное переселение населения, имеют существенное отличие.

Депортация – это выдворение, т.е. вопреки воле лица выселение в другое государство. В этом случае выдворенные лица получают статус беженца.

Принудительное переселение населения – это также насильственное выселение из мест законного проживания в другое место, но в пределах самого государства. В этом случае выдворенные лица получают статус вынужденных переселенцев.

В ст.1 Закона Азербайджанской Республики о статусе бе-

женцев и вынужденных переселенцев от 29 сентября 1992 года дается сходное международно-правовому определению понятие указанным категориям лиц. Вместе с тем, несмотря на различия в причинах изгнания из мест постоянного проживания и в терминологическом названии изгнанных групп людей (беженцы или вынужденные переселенцы), указанный Закон 1992г. не ставит различия в их правовом статусе. Таким образом, права обеих этих групп находятся под одинаковой защитой как международного права, так и внутригосударственного права.

Вместе с тем содержание диспозиции ст.107 является более узким, т.к. указание на перемещение в другое государство позволяет нам судить, что указанные действия совершаются лишь в отношении беженцев. Однако в ст.7 Римского Статута МУС дается следующее определение данного преступления: «депортация или насильственное перемещение населения означает насильственное перемещение лиц, ставших объектом выселения или других принудительных действий, из района, в котором они законно проживают, без каких бы то ни было оснований, допускаемых международным правом».

Поэтому диспозицию ст.107 УК следует привести в соответствие с существующим наименованием преступления в данной статье, тогда потерпевшими в этом преступлении следует признавать не только беженцев, но и вынужденных переселенцев.

Объективную сторону преступления в ст.107 УК 1999г. составляют следующие действия:

- выдворение населения из законных мест поселения в другое государство,
- изгнание их в другое государство другими принудительными действиями.

Под выдворением понимается вопреки воле населения (граждан, иностранцев или лиц без гражданства, постоянно проживающих в государстве) выселение их в другое государство.

Под другими принудительными действиями понимаются совершение насильственных действий (физических или психических), создание условий, угрожающих дальнейшему пребыванию населения в законных местах.

Обязательным условием совершения указанных действий является следующее условие, указанное в диспозиции ст.107:

– они должны быть совершены без оснований, установленных нормами международного права и законами Азербайджанской Республики.

В соответствии с нормами международного права, каждому, кто законно находится на территории какого-либо государства, принадлежит в пределах этой территории право на свободное передвижение и свобода выбора местожительства (ст.12 Международного Пакта о гражданских или политических правах человека от 16 декабря 1966 года). Данное положение относится не только к собственно гражданам того или иного государства, но и к иностранцам: иностранец, на законных основаниях проживающий на территории какого-либо государства, не может быть выслан из него иначе как во исполнение решения, принятого в соответствии с законом (ст.1 Протокола №7 (1984г.) к Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950г.).

Указанные положения международного права нашли отражение и во внутригосударственном законодательстве, включая Конституцию Азербайджанской Республики. Так, принудительное выдворение иностранцев и лиц без гражданства за пределы Азербайджанской Республики может быть применено на основании соответствующих норм МК (глава 13), КоАП и УК (ст.52), а также Закона о правовом положении иностранцев и лиц без гражданства от 13 марта 1996 года.

Согласно Конституции Азербайджанской Республики, гражданин Азербайджанской Республики ни при каких обстоятельствах не может быть изгнан из Азербайджанской Республики. Исключение составляют лица, обвиненные в терроризме

и экстремизме: Законом от 4 декабря 2015 года они могут быть лишены гражданства Азербайджанской Республики.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с момента выдворения населения в другое государство.

Субъект преступления – общий, им может быть любое вменяемое физическое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

И в заключение еще раз отметим, что указание на место вынужденного выселения как на «другое государство» сужает круг потерпевших по УК Азербайджанской Республики, в то время как в Римском Статуте МУС ответственность за это деяние распространяется и на случаи насильственного переселения людей в пределах одного и того же государства.

Таким образом, как насильственная депортация коренного азербайджанского населения из Армении в Азербайджан (1989-1991гг.), так и вынужденное переселение азербайджанцев из Нагорного Карабаха и прилегающих оккупированных районов в другие города и районы Азербайджана (1989-1993гг.), имеющее широкомасштабный характер (более 1 млн. беженцев и вынужденных переселенцев), являются преступлением против человечности.

Статья 108. Половое насилие

Изнасилование, принуждение к проституции, принудительная стерилизация или совершение против лиц других действий, связанных с половым насилием, —

наказываются лишением свободы на срок от двенадцати до двадцати лет либо пожизненным лишением свободы.

Непосредственным объектом данного преступления являются общественные отношения, защищающие половую свободу и половую неприкосновенность, честь и достоинство людей в контексте провозглашенного международным пра-

вом принципа уважения основных прав и свобод человека.

Потерпевшими могут быть как мужчины, так и женщины, в том числе несовершеннолетние.

Объективная сторона преступления складывается из ряда альтернативных действий, указанных в диспозиции ст.108.1:

- изнасилование;
- принуждение к проституции;
- принудительная стерилизация;
- совершение других действий, связанных с половым насилием.

Понятие изнасилования в данном составе преступления охватывает действия, указанные как в диспозиции ст.149 (изнасилование), так и в диспозиции ст.150 (насильственные действия сексуального характера) УК 1999г.

Понуждение к занятию проституцией выражается в совершении действий (например, применение физического или психического насилия, обман и т.п.), вынуждающих потерпевших систематически вступать в половую связь с неопределенным кругом лиц.

Принудительная стерилизация означает совершение действий, направленных на подавление репродуктивных функций или лишение репродуктивных органов у потерпевших. Стерилизация может быть временной или постоянной, осуществляться физическим или химическим путем.

Под другими действиями, связанными с половым насилием, могут пониматься любые действия. Например, Трибунал по Югославии в качестве других действий, связанных с половым насилием, признал понуждение к совместному занятию физкультурой нагих мужчин и женщин, содержащихся в концентрационных лагерях.¹

¹ Наше толкование несколько отличается от позиции авторов Комментария к УК Азербайджанской Республики (Ваки, 2018, I hissə, с.374-375). Следует отметить, что толкование объективной стороны данного преступления, в частности, таких действий как «изнасилование» и «другие действия, связанные с половым наси-

По конструкции объективной стороны данное деяние является формальным составом, т.е. преступление считается оконченным с момента совершения какого-либо действия из перечисленных в диспозиции ст.108 УК.

Если указанные в ст.108 действия совершаются во время вооруженного конфликта, то их следует квалифицировать по ст.116.0.17 УК 1999г. Таким образом, можно отметить, что при конкуренции норм, устанавливающих ответственность за преступление против человечности и за военное преступление, деяние должно квалифицироваться как военное преступление.

Напоминаем, что как и во всех других преступлениях против человечности, для наступления ответственности по ст.108 УК, необходимо, чтобы указанные действия являлись частью широкомасштабного или систематического нападения на гражданское население. Если же нет признаков широкомасштабности или систематичности, то указанные действия следует квалифицировать по соответствующим статьям Особенной части УК в качестве преступлений против здоровья (ст.136), половой неприкосновенности или половой свободы (ст.149, 150), или преступлений против общественной нравственности (ст.243).

Субъект данного преступления – общий, им могут быть физические вменяемые лица, достигшие 16-ти лет. Лица от 14 до 16-ти лет будут нести ответственность за соответствующие виды преступлений против личности или общественной нравственности.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Статья 108-1. Принудительная беременность

Незаконное лишение свободы женщины, принужденной к беременности в целях изменения этнического состава того или иного народа или с

лием», следует проводить на основании практики международных уголовных судебных органов.

другими серьезными нарушениями международного права, — наказывается лишением свободы от двенадцати до двадцати лет либо пожизненным лишением свободы.

Законом от 2 июля 2001 года УК Азербайджанской Республики был дополнен ст.108-1, устанавливающей уголовную ответственность за принудительную беременность как самостоятельный вид преступлений против человечности, в то время как по Римскому Статуту МУС принудительная беременность перечисляется как одно из действий, составляющих половое насилие (ст.7).

Непосредственным объектом данного преступления выступают общественные отношения, защищающие личную свободу, половую свободу и половую неприкосновенность женщин как части провозглашенного международным правом основного принципа уважения прав и свобод человека.

Потерпевшими могут быть как совершеннолетние, так и несовершеннолетние лица женского пола.

Как и при квалификации других преступлений против человечности, необходимым условием объективной стороны преступления является условие, чтобы деяние являлось частью широкомасштабного или систематического нападения на гражданское население.

Исходя из диспозиции ст.108-1 УК, объективную сторону данного преступления слагают следующие действия, которые являются последовательными, а не альтернативными действиями:

- 1) незаконное лишение свободы женщины,
- 2) принуждение женщины к беременности.

Под незаконным лишением свободы можно понимать несанкционированный арест, внесудебное задержание женщины, ограничение или лишение ее свободы без оснований, указанных в законе.

Принуждение женщины к беременности может быть выражено как в изнасиловании, так и в искусственном оплодо-

творении или имплантации эмбриона женщине без ее согласия.

Указанные действия должны быть совершены в альтернативном порядке:

- с целью изменения этнического состава того или иного народа,
- быть связаны с другими серьезными нарушениями международного права.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с момента выполнения второго действия – принуждения женщины к беременности, т.е. с момента наступления ее беременности вопреки ее желанию.

Субъектом данного преступления может быть вменяемое физическое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется прямым умыслом. Наличие специальной цели – изменение этнического состава того или иного народа, позволяет дифференцировать ст.108-1 от ст.108 при совпадении объективной стороны (наступления беременности в результате изнасилования).

Статья 109. Преследование

Преследование какой-либо группы или организации по политическим, расовым, национальным, этническим, культурным, религиозным мотивам, мотивам половой принадлежности или другим запрещенным нормами международного права мотивам, то есть грубое нарушение основных прав людей по причине их принадлежности к этим группам или организациям, если это деяние связано с другими преступлениями против человечности, —

наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

Непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие различные права и свободы определенной группы или организации людей в контексте провозглашен-

ного международным правом принципа уважения основных прав и свобод человека. Под различными правами и свободами могут пониматься, например, свобода вероисповедания, право учиться и разговаривать на своем родном языке и т.п.

Потерпевшие – люди или организации, чьи права и свободы грубо нарушаются по мотивам, указанным в диспозиции ст.109 УК. Под организациями в данном деянии понимаются добровольный союз людей, объединенный по какому-либо из указанных мотивов.

Объективная сторона преступления состоит из двух обязательных действий:

1) преследование, выраженное в грубом нарушении основных прав людей по причине их принадлежности к определенным группам или организациям,

2) грубое нарушение прав должно быть связано с другими преступлениями против человечности.

Преследование выражается в грубом нарушении основных прав людей, принадлежащих к определенной группе либо организации по мотивам, указанным в диспозиции ст.209 УК, т.е. по политическим, расовым, национальным, этническим, культурным, религиозным мотивам, мотивам половой принадлежности или другим запрещенным нормами международного права мотивам.

Под основными правами людей принято понимать перечень прав и свобод, закрепленных в международных актах в области защиты прав человека (Всеобщей декларации прав человека 1948 года, Международных Пактах о правах 1966 года, Европейской конвенции о защите прав человека 1950 года и т.д.). Большая часть этих прав нашла свое закрепление в Конституции Азербайджанской Республики: право на свободу, свобода слова, свобода совести, свобода собраний и т.д.

Грубое нарушение основных прав и свобод лиц может выражаться в применении насилия, угроз применения насилия, отрицании прав лиц по причине их принадлежности к опре-

деленной группе либо организации. Грубое нарушение по существу может выражаться в ограничении или лишении какого-либо права или свободы человека или организации.

Это сложносоставное преступление: в ст.109 особо оговаривается, что указанные действия подлежат квалификации по данной статье только в том случае, если они сопряжены с совершением других преступлений против человечности. Таким образом, ответственность за данное деяние всегда наступает по совокупности с каким-либо другим преступлением против человечности.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Преступление будет считаться оконченным с момента нарушения прав людей или организаций по указанным мотивам.

Субъект преступления – общий, им может быть вменяемое физическое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом и следующими законодательно указанными мотивами:

- политическим,
- расовым,
- национальным,
- этническим,
- культурным,
- религиозным,
- половой принадлежности,
- другим запрещенным нормами международного права мотивам.

Понятие расовой, национальной, этнической, религиозной принадлежности группы людей или организаций совпадает с соответствующими в ст.103 УК.

Под преследованием людей или организаций по политическим мотивам понимается грубое нарушение прав из-за членства в какой-либо партии, из-за определенных политических взглядов, из-за борьбы за политическую власть и т.п.

Под преследованием людей или организаций по половой принадлежности понимается грубое нарушение прав из-за сексуальной ориентации, из-за принадлежности к определенному роду (женщин или мужчин).

Под преследованием людей или организаций по культурной принадлежности понимается грубое нарушение прав на культурную автономию (право получать образование на родном языке, иметь театр, издавать газеты и т.п.).

Вместе с тем, перечень мотивов, указанный в диспозиции ст.109, не является исчерпывающим. К ним можно отнести преследование по социальным мотивам (например, интеллигенции или сельских жителей), имущественному положению (богатых или бедных) и т.д.

Статья 110. Насильственное исчезновение людей

Задержание, арест или похищение лица с целью лишения законной защиты на длительный срок по заданию, поддержке или с согласия государства либо политической организации и последующее отрицание факта лишения свободы лица или отказ от сообщения сведений о его участии либо местонахождении —

наказываются лишением свободы на срок от десяти до двадцати лет либо пожизненным лишением свободы.

Рассматриваемый вид преступления является относительно новым в системе преступлений против человечности. После серии свершившихся военных переворотов в 70-80-е годы прошлого века в некоторых странах Латинской Америки, диктаторские режимы (часто именуемые как «военные хунты») стали широко практиковать без суда и следствия незаконные аресты и похищения людей с последующим отрицанием их задержания как формы борьбы с политическими оппонентами и диссидентами. Например, только в Аргентине в 1980-х годах в результате подобных действий исчезли десятки тысяч людей.

18 декабря 1992 году ГА ООН приняла Декларацию о за-

щите всех лиц от насильственных исчезновений, далее международное сообщество в конце XX века признало это деяние одним из видов преступлений против человечности и впервые включило его в перечень преступлений против человечности (ст.7 Римского Статута МУС).¹ 20 декабря 2006 года была принята Международная Конвенция о защите всех лиц от насильственных исчезновений, вступившая в силу 23 декабря 2010 года. В ст.1 Конвенции 2006г. указывается, что «никакие исключительные обстоятельства, какими бы они ни были, будь то состояние войны или угроза войны, внутренняя политическая нестабильность или любое другое чрезвычайное положение, не могут служить оправданием насильственного исчезновения».

В отличие от многих других государств, Азербайджанская Республика при принятии действующего УК криминализовала данное деяние как самостоятельный вид преступлений против человечности.

В изданных в различные годы и различными изданиями на русском языке УК Азербайджанской Республики 1999г. перевод названия (насильственное удерживание человека) и диспозиции ст.110 являются ошибочными,² т.к. термин «удерживание» не точно передает смысл деяний, входящих в объективную сторону данного преступления и вносит большую путаницу при квалификации преступных действий, например, со ст.112 (лишение свободы в нарушение норм международного права). В редакции УК 1999г. на азербайджанском языке в названии ст.110 используется выражение «*insanları zorakılıqla yoxa çıxartma*», что соответствует международному названию этого преступления – «насильствен-

¹ Несмотря на то, что насильственные исчезновения людей совершались в широких масштабах в Югославии и Руанде, это преступление не было включено ни в Устав Трибунала по Югославии (1993г.), ни в Устав Трибунала по Руанде (1994г.).

² УК Азербайджанской Республики. Баку: Юридическая литература, 2002, 2004, 2006, 2011; УК Азербайджанской Республики. Баку: Hüquq uayun evi, 2018 и др.

ное исчезновение людей». Поэтому название ст.110 в редакции УК на русском языке должно соответствовать международному названию данного деяния.

Непосредственным объектом данного преступления выступают общественные отношения, обеспечивающие право на судебную защиту, на личную свободу, на квалифицированную правовую помощь в контексте провозглашенного международным правом принципа уважения основных прав и свобод человека.

Насильственное исчезновение человека сложносоставное преступление, объективная сторона которого характеризуется совокупностью трех обязательных действий (бездействия):

1) задание, поддержка или согласие государственных должностных лиц либо политической организации на лишение человека свободы,

2) лишение человека свободы на длительный срок путем его задержания, ареста, похищения,

3) последующее отрицание факта лишения свободы лица или отказ от сообщения сведений о его участии либо местонахождении.

Таким образом, объективная сторона данного преступления включает как различные действия, так и бездействие в форме утаивания сведений о лишении свободы человека (отрицание факта лишения свободы лица или отказ от сообщения сведений о его участии либо местонахождении). Указанное преступное бездействие, как обязательный элемент объективной стороны незаконного исчезновения людей, является критерием отличия от объективной стороны другого преступления против человечности – незаконного лишения свободы (ст.112).

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с момента преступного бездействия: отрицания факта лишения свободы

лица или отказ от сообщения сведений о его участии либо местонахождении после незаконного лишения свободы этого лица каким-либо из перечисленных действий (задержание, арест или похищение лица).

Субъект преступления – общий, им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет (вне зависимости от того, наделен ли он специальными полномочиями либо нет).

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом и специальной преступной целью лишения законной защиты лица на длительный срок. В случае отсутствия указанной цели, деяние можно квалифицировать по ст.112 (лишение свободы в нарушение норм международного права) УК 1999г.

Статья 111. Расовая дискриминация (апартеид)

111.0. Деяния, совершенные с целью организации и обеспечения превосходства одной расовой группы для угнетения другой расовой группы:

111.0.1. отрицание права членов расовой группы или групп на жизнь и свободу, то есть убийство членов расовой группы или групп, причинение тяжкого вреда их здоровью или серьезного вреда умственным способностям, применение к ним пыток или жестокого, бесчеловечного или унижающего достоинство обращения и наказаний, а равно произвольный арест или незаконное лишение свободы;

111.0.2. умышленное создание для расовой группы или групп жилищных условий, рассчитанных на их полное или частичное физическое уничтожение;

111.0.3. осуществление любых законодательных и других мер с целью воспрепятствования участию расовой группы или групп в политической, социальной, экономической и культурной жизни страны, а также полному развитию такой группы или групп путем отрицания принадлежащих членам этой группы или групп основных прав и свобод человека, включая право на труд, на создание профсоюзов, на образование, право покидать свою страну и возвращаться в нее, право на гражданство, на свободу передвижения и выбор местожительства, на свободу убеждений и слова, на свободу мирных собраний и ассоциаций;

111.0.4. осуществление любых мер, в том числе законодательных, с целью разделения населения на расовые группы посредством создания изолированных резерваций и гетто, запрещения смешанных браков меж-

ду членами различных расовых групп, экспроприации земельных участков, принадлежащих расовой группе или группам, либо их членам;

111.0.5. эксплуатация труда членов расовой группы или групп;

111.0.6. преследование организаций и лиц, выступающих против апартеида, посредством лишения их основных прав и свобод, —

наказываются лишением свободы на срок от двенадцати до двадцати лет либо пожизненным лишением свободы.

Исходя из грамматического толкования наименования ст.111 УК, можно прийти к ложному выводу, что расовая дискриминация и апартеид – идентичные понятия.

В международном праве определение и признаки этих деяний закреплены в двух разных международных договорах: Международной конвенции о пресечении преступления апартеида и наказании за него от 30 ноября 1973 года и Международной конвенции о ликвидации всех форм расовой дискриминации от 21 декабря 1965 года, к которым наша республика присоединилась 31 мая 1996 года.

Именно апартеид входит в систему преступлений против человечности по ст.7 Римского Статута МУС, в которой указывается, что апартеид означает бесчеловечные действия (убийство, истребление, порабощение, депортация или насильственное перемещение населения, половое насилие и т.п.), совершаемые в контексте институционализованного режима систематического угнетения и господства одной расовой группы над другой расовой группой или группами и совершаемые с целью сохранения такого режима.

Следует отметить, что в литературе существует и такое мнение, что «апартеид – специальная разновидность геноцида», и различаются эти деяния по наличию специальной цели при геноциде.¹ Однако и в Римском Статуте, и в УК Азербайджанской Республики апартеид рассматривается в системе преступлений против человечности.

Расовая дискриминация – это любое различие, исключе-

¹ Лукашук И.И., Наумов А.В. Международное уголовное право. М., 1999, с.124.

ние, ограничение или предпочтение, основанное на признаках расы, цвета кожи, родового, национального или этнического происхождения, имеющие целью или следствием отрицания или умаление признания, использования или осуществления на равных началах прав человека и основных свобод в политической, экономической, социальной, культурной или любых других областях общественной жизни. Расовая дискриминация, при совпадении остальных элементов состава преступления, может быть квалифицирована по ст.109 УК как преследование.

Таким образом, если апартеид – это бесчеловечные акты, совершаемые с целью установления и поддержания господства одной расовой группы людей над какой-либо другой расовой группой людей и ее систематического угнетения, то расовая дискриминация выступает как инструмент, способ осуществления политики апартеида.

Анализ ст.111 и упомянутых Конвенций показывает, что в ст.111 УК Азербайджанской Республики дается определение и перечисляются признаки как апартеида, так и расовой дискриминации.

Основной непосредственный объект – общественные отношения, защищающие нормальное сотрудничество народов, наций и государств вне зависимости от расы, цвета кожи и национальной принадлежности. Дополнительный непосредственный объект – общественные отношения, защищающие жизнь, здоровье, свободу, достоинство, собственность и др. блага отдельных членов расовых групп.

Объективная сторона преступления выражена в действиях, указанных в ст.111.0.1–111.0.6 УК. Так, в шести пунктах ст.111 перечислены действия, характеризующие объективную сторону расовой дискриминации или апартеида. Следует отметить, что большинство из этих действий идентичны составам геноцида, преследования, депортации, пыток и др. В любом случае надо учитывать, что эти деяния попадают

под ответственность по ст.111 только в случае, если они являются частью широкомасштабных или систематических нападений на гражданское население по мотивам расовой ненависти и расовой нетерпимости.

Объективная сторона рассматриваемого деяния сформулирована как материально-формальный состав. Поэтому момент окончания преступления определяется для каждого совершенного конкретного действия в отдельности.

Субъект преступления – общий, им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона состава характеризуется прямым умыслом и наличием специальной цели у субъекта преступления: организации и обеспечения превосходства одной расовой группы для угнетения другой расовой группы. При отсутствии указанной цели и совпадении действий, указанных в ст.111.0.1 и 111.0.2, со способами совершения геноцида, деяние квалифицируется как геноцид по ст.103 УК 1999г.

Статья 112. Лишение свободы в нарушение норм международного права

Арест или иное лишение свободы лиц в нарушение норм международного права —

наказывается лишением свободы на срок от пяти до восьми лет.

Согласно ст.3 Всеобщей Декларации прав человека 1948г. и ст.9 Международного пакта о гражданских и политических правах 1966г., «никто не может быть подвергнут произвольному аресту или содержанию под стражей. Никто не должен быть лишен свободы иначе, как на таких основаниях и в соответствии с такой процедурой, которые установлены законом». Лишение свободы (как мера пресечения, так и уголовное наказание) возможно лишь по постановлению или приговору судебного органа.

В ст.5 Европейской Конвенции о защите прав человека и

основных свобод 1950г. оговариваются основания законного ареста или лишения свободы, которые мы принимаем за международные стандарты защиты прав человека при аресте и лишении свободы. Это:

«а) законное содержание под стражей лица, осужденного компетентным судом;

б) законное задержание или заключение под стражу (арест) лица за неисполнение вынесенного в соответствии с законом решения суда или с целью обеспечения исполнения любого обязательства, предписанного законом;

с) законное задержание или заключение под стражу лица, произведенное с тем, чтобы оно предстало перед компетентным органом по обоснованному подозрению в совершении правонарушения или в случае, когда имеются достаточные основания полагать, что необходимо предотвратить совершение им правонарушения или помешать ему скрыться после его совершения;

д) заключение под стражу несовершеннолетнего лица на основании законного постановления для воспитательного надзора или его законное заключение под стражу, произведенное с тем, чтобы оно предстало перед компетентным органом;

е) законное заключение под стражу лиц с целью предотвращения распространения инфекционных заболеваний, а также законное заключение под стражу душевнобольных, алкоголиков, наркоманов или бродяг;

ф) законное задержание или заключение под стражу лица с целью предотвращения его незаконного въезда в страну или лица, против которого предпринимаются меры по его высылке или выдаче».

Указанные международные положения нашли свое закрепление и в Конституционном законе о регулировании осуществления прав и свобод человека в Азербайджанской Республике от 24 декабря 2002 года.

Непосредственный объект преступления – общественные

отношения, защищающие право на личную свободу в контексте провозглашенного международным правом принципа уважения основных прав и свобод человека.

Объективная сторона преступления включает в альтернативном порядке следующие действия:

- арест лиц в нарушение норм международного права,
- иное лишение свободы лиц в нарушение норм международного права.

Уголовная ответственность за незаконное лишение свободы в нарушение норм международного права, как и за любое другое преступление против человечности, наступает лишь в том случае, если эти действия являются частью ширококомасштабных или систематических нападений на гражданское население, иначе указанное деяние будет квалифицироваться по ст.145 УК (незаконное лишение свободы).

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с момента ареста или иного лишения свободы лиц в нарушение требований международно-правовых норм.

Субъект преступления – общий, т.е. им может быть любое вменяемое физическое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Мотивы могут быть различными и не играют никакой роли при квалификации рассматриваемого преступления.

Статья 113. Пытки

Причинение физической боли или психических страданий лицам, подвергшимся задержанию или иному ограничению свободы, — наказывается лишением свободы на срок от семи до десяти лет.

Ст.5 Всеобщей декларации прав человека 1948г., ст.7 Международного пакта о гражданских и политических правах 1966г. предусматривают, что никто не должен подвер-

гаться пыткам или жестоким, бесчеловечным или унижающим его достоинство обращению и наказанию. Принятая 10 декабря 1984 года Конвенция ООН против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания (Азербайджанская Республика присоединилась к ней в 1996 году) дала определение пыток и обязала стран-участниц предусмотреть в своих законодательствах уголовную ответственность за это деяние. Пытки также указаны в ст.7 Римского Статута МУС в числе преступлений против человечности.

В ст.7 Римского Статута МУС «пытки» означают «умышленное причинение сильной боли или страданий, будь то физических или психических, лицу, находящемуся под стражей или под контролем обвиняемого». Как в ст.7 Римского Статута МУС, так и в Конвенции 1984г. указывается, что «пытками не считаются боль или страдания, которые возникают лишь в результате законных санкций, неотделимы от этих санкций или вызываются ими случайно».

Основной непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие гуманное отношение к человеку, право на здоровье население в контексте провозглашенного международным правом принципа уважения основных прав и свобод человека, дополнительный – общественные отношения, обеспечивающие здоровье, достоинство лиц, подвергшихся аресту или лишению свободы.

Объективную сторону состава преступления составляют действия, причиняющие физическую боль или психические страдания лицам, подвергшимся задержанию или иному ограничению свободы, что соответствует, как мы уже указывали, определению пыток как преступлению против человечности в Римском Статуте МУС. За исключением того обстоятельства, что в п.«е» ч.2 ст.7 Римского Статута МУС конкретизируется степень причинения физической боли при пытках – «сильной боли».

Физическая боль – это скорее медицинский термин. Физическая боль возникает в ответ на причинение телесных повреждений, побоев, вреда здоровью (легкого, менее тяжкого или тяжкого). В ст.113 УК не указывается на степень тяжести причинения физического вреда, поэтому она влияния на квалификацию деяния по этой статье не оказывает.

Психические страдания выражаются в ощущениях страха, стыда, унижения, а равно в иных неблагоприятных для человека в психологическом аспекте переживаниях, связанных с задержанием или иным ограничением свободы.

В том случае, если пытки применяются к лицам, задержанным, арестованным или похищенным с целью лишения их законной защиты на длительный срок по заданию, поддержке или с согласия государства или политической организации, то данные действия следует квалифицировать по совокупности ст.110 (насильственное исчезновение людей) и ст.113 УК.

Применение же пыток в отношении лиц, арестованных либо иным образом лишенных свободы в нарушение норм международного права, следует квалифицировать соответственно по ст.112 (лишение свободы в нарушение норм международного права) и ст.113 УК.

Субъект преступления в ст.113 – общий, им может быть любое вменяемое физическое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона пыток характеризуется прямым умыслом.

Следует отметить, что Конвенция ООН против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания от 10 декабря 1984 года в ст.1 содержит более широкое понятие «пыток»,¹ чем указанное понятие в ст.7 Римского Статута МУС и в диспозиции ст.113 УК Азербайджанской Республики: «любое действие,

¹ İbayev V.Ə. İştəncələr qadağandır (hüquq, nəzarət mexanizmləri və təcrübə). Bakı, 2002, c.62-64.

которым какому-либо лицу умышленно причиняется сильная боль или страдание, физическое или нравственное, чтобы получить от него или от третьего лица сведения или признания, наказать его за действие, которое совершило оно или третье лицо или в совершении которого оно подозревается, а также запугать или принудить его или третье лицо, или по любой причине, основанной на дискриминации любого характера, когда такая боль или страдание причиняются государственным должностным лицом или иным лицом, выступающим в официальном качестве, или по их подстрекательству, или с их ведома или молчаливого согласия». В действующей редакции УК Азербайджанской Республики подобное определение пыток дается в ст.293 (пытка, не считающаяся пыткой жестокое, бесчеловечное или унижающее достоинство обращение или наказание), которая входит в систему преступлений против правосудия (глава 32 УК).

Однако в первоначальной редакции УК Азербайджанской Республики 1999г. уголовная ответственность за пытки, как преступление международного характера, предусматривалась не в ст.293, а в ст.133 (истязание). При этом законодатель не давал самостоятельного статуса пыткам, а определял их как особо квалифицированный вид истязания (ст.133.3), поместив это деяние в систему преступлений против личности, а именно в главу 18 (Преступления против жизни и здоровья). На наш взгляд, при этом родовый и видовой объекты пыток (ст.133.3) в системе Особенной части были определены неправильно.

Таким образом, мы можем констатировать, что в действующей редакции УК 1999г. пытки могут квалифицироваться как преступление против человечности (если являются частью широкомасштабных или систематических нападений на гражданское население) по ст.113, а также как преступление международного характера – по ст.293.

Нормативно-правовые акты:

Устав ООН от 26 июня 1945 года (Преамбула, ст.39-51).

Устав Нюрнбергского трибунала 1945г., (ст.6).

Римский Статут МУС от 17 июля 1998 года.

Конвенция ООН о неприменимости срока давности к военным преступлениям и преступлениям против человечества от 26 ноября 1968 года.

Конвенция СЕ о неприменимости сроков давности к военным преступлениям и преступлениям против человечества 1974 года.

Конвенция ООН о предотвращении и наказании преступлений против лиц, пользующихся международной защитой, в том числе дипломатических агентов от 14 декабря 1973 года.

Конвенция ООН о предупреждении преступления геноцида и наказания за него от 9 декабря 1948 года.

Конвенция ООН против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания от 10 декабря 1984 года.

Конвенция ООН о пресечении преступления апартеида и наказании за него от 30 ноября 1973 года.

Конвенция относительно рабства от 25 сентября 1926 года.

Конвенция ООН о ликвидации всех форм расовой дискриминации от 21 декабря 1965 года.

Дополнительная Конвенция об упразднении рабства, работорговли и институтов и обычаев, сходных с рабством от 7 сентября 1956 года.

Конвенция ООН для защиты всех лиц от насильственных исчезновений от 20 декабря 2006 года.

Резолюция ГА ООН об определении агрессии от 14 декабря 1974 года.

Конституционный Закон Азербайджанской Республики о регулировании осуществления прав и свобод человека в Азербайджанской Республике от 24 декабря 2002 года.

Конституционный Закон Азербайджанской Республики об обратной силе закона, устанавливающего ответственность за международные преступления от 12 мая 2006 года.

Миграционный Кодекс Азербайджанской Республики 2013г.

Кодекс об административных проступках Азербайджанской Республики 2000г.

Закон Азербайджанской Республики о правовом положении иностранцев и лиц без гражданства от 13 марта 1996 года.

Закон Азербайджанской Республики о статусе беженцев и вынужденных переселенцев (лиц, переселенных в пределах страны) от 21 мая 1999 года.

Литература:

Əkbərov F.Q. Sülh və bəşəriyyətin təhlükəsizliyi əleyhinə cinayətlər və AR Cinayət Məcəlləsi. Bakı: Çaşıoğlu, 2006, 304 s.

Məmmədov R.K. Beynəlxalq cinayət hüququ və Azərbaycan Respublikasının cinayət qanunvericiliyi. Bakı: NAT MMC, 2012, 310 s.

Арямов А. А. Актуальные направления развития современного международного уголовного права: курс лекций. М.: Юрлитинформ, 2015. 208 с.

Алиев А.И. Азербайджан под прицелом международных преступлений: правовой анализ. Баку: Нурлан, 2018, 240 с.

Доклад Московского правозащитного центра «Мемориал» о массовых нарушениях прав человека, связанных с занятием населенного пункта Ходжалы в ночь с 25 на 26 февраля 1992г. Баку. URL: <http://old.memo.ru/hr/hotpoints/karabah/hojaly/>

Донской Д. Агрессия – вне закона: об общепризнанном определении агрессии. М.: Наука, 1976, 112 с.

Костенко Н. И. Международное уголовное право на современном этапе: тенденции и проблемы развития: монография. М.: Юрлитинформ, 2014, 424 с.

Международное уголовное право. Учебник для бакалавриата и магистратуры / Под ред. А.В.Наумова и др. М.: Юрайт, 2017, 444 с.

Рыбаков Ю.М. Вооруженная агрессия – тягчайшее международное преступление. М.: Юридическая литература, 1980, 216 с.

Самедова Ш.Т. Дифференциация уголовной ответственности за международные преступления и преступления международного характера в уголовном праве Азербайджанской Республики. Баку: Ганун, 2013, 264 с.

Самедова Ш.Т. Проблемы современного международного уголовного права. Баку: Адильоглы, 2006, 175 с.

Сафаров Н.А. Проблемы совместимости Римского статута МУС и национальных правовых систем. Баку: Юридическая литература, 2002, 196 с.

Сухарев Д.Л. Нападение на лиц или учреждения, пользующиеся международной защитой. Красноярск, 2003, 190 с.

Вопросы к семинарскому занятию:

1. Понятие и объем нормативного содержания преступлений против мира и человечности (раздел VII УК 1999г.).
2. История формирования и развития уголовного законодательства о международных преступлениях.
3. Международно-правовые основания уголовной ответственности

за преступления против мира, человечности и военные преступления.

4. Понятие международных преступлений и их отличие от преступлений международного характера.

5. Классификация международных преступлений.

6. Особенности имплементации международно-правовых норм в УК Азербайджанской Республики 1999г.

7. Общая характеристика составов преступлений против мира, человечности и военных преступлений.

8. Соотношение преступлений, предусмотренных разделом VII (главы 16 и 17) УК 1999г., и норм международного уголовного права.

9. Понятие, общая характеристика и виды преступлений против мира и человечности (глава 16 УК).

10. Определение агрессии и вопросы ответственности за агрессивную войну (уголовно-правовой анализ ст.100 и 101).

11. Уголовная ответственность за нападение на лиц и учреждения, пользующихся международной защитой, по УК 1999г.

12. Вопросы ответственности за геноцид (уголовно-правовой анализ ст.103 и 104 УК).

13. Понятие и виды преступлений против человечности.

14. Уголовно-правовой анализ состава рабства (ст.106), понятие современных форм рабства и их отличие от рабства.

15. Сравнительный анализ составов геноцида и преследования в УК 1999г. (ст.103 и 109).

16. Уголовная ответственность за насильственное исчезновение человека (ст.110), лишение свободы в нарушение норм международного права (ст.112), применение пыток (ст.113).

Глава 4 ВОЕННЫЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

§ 1. Понятие военных преступлений в международном праве и уголовном праве Азербайджанской Республики

Военные преступления как самостоятельная категория международных преступлений впервые были выделены в ст.6 Устава Нюрнбергского трибунала. В международном уголовном праве военные преступления включают в себя нарушения гуманитарных норм во время вооруженных конфликтов, а также нарушения правил и обычаев войны, т.е. система военных преступлений включает две группы норм:

1) нормы, касающиеся правил ведения военных действий («гагское право»),

2) нормы о соблюдении прав человека в вооруженных конфликтах («женевское право»).

К женевскому праву принято относить нормы четырех Женевских Конвенций о защите жертв войны от 12 августа 1949 года, двух Дополнительных протоколов к ним от 8 июня 1977 года, а к гагскому праву – нормы Гаагских Конвенций, принятых на двух Гаагских конференциях, состоявшихся в 1989 и 1907 годах, которые определяли запрещенные средства и методы ведения боевых действий в случае вооруженного конфликта.¹

В современное время понятие и перечень военных преступлений дается в Римском Статуте МУС: ст.8 (военные

¹ I Гаагская конференция была открыта 16 мая 1899 года, в ней участвовали 26 государств, были приняты 3 конвенции и 3 декларации; II Гаагская конференция была открыта 2 июня 1907 года, в ней участвовали 44 государств, были приняты 13 конвенций и 1 декларация.

преступления) развивает и дополняет нормы, отраженные в вышеперечисленных конвенциях.

В истории уголовного законодательства Азербайджанской Республики термин «военные преступления» впервые упоминается лишь в УК 1999г., а именно в названии главы 17, входящей в раздел VII (Преступления против мира и человечности).

Военные преступления¹ – это общественно опасные деяния, посягающие на правила ведения войны и обращения с гражданским населением и военнопленными во время вооруженных конфликтов как международного, так и международного характера.

В п.1 примечания к ст.114 УК Азербайджанской Республики военными преступлениями признаются деяния, совершенные «в связи с планированием, подготовкой, развязыванием или проведением военных операций как при международных, так и при внутренних вооруженных конфликтах».

Следует заметить, что понятие «вооруженный конфликт» шире, чем понятие «война».

Вооруженные конфликты бывают двух видов:

1) международные вооруженные конфликты, т.е. между двумя или более суверенными государствами,

2) немеждународные вооруженные конфликты, т.е. внутригосударственные.

Ст.8 Римского Статута МУС содержит отдельные перечни военных преступлений в зависимости от характера вооруженных конфликтов (международные или немеждународные).

УК Азербайджанской Республики, в отличие от ст.8 Римского Статута МУС, содержит единый перечень деяний, признаваемых военными преступлениями как при международ-

¹ Несмотря на схожесть названия, не следует смешивать их с воинскими преступлениями, ответственность за которые предусмотрена в главе 35 (Преступления против военной службы) УК.

ных вооруженных конфликтах, так и при внутренних (немеждународных) вооруженных конфликтах.

Кроме того, в главу 17 УК 1999г. включены также некоторые деяния, признанные преступными в Женевских Конвенциях, но не включенные в ст.8 Римского Статута МУС. Соответственно эти деяния в международном праве имеют статус преступлений международного характера и попадают под уголовную юрисдикцию только государств (в УК 1999г. – это ст.114, 116.0.15, 118, 119.1). Тем не менее, включив некоторые преступления международного характера в главу 17 УК, законодатель Азербайджанской Республики распространяет на них принципы ответственности за международные преступления: универсальности, неисчисления сроков давности и обратной силы уголовного закона.

Таким образом, УК Азербайджанской Республики 1999г. содержит наиболее широкий перечень военных преступлений не только в сравнении с УК государств-членов СНГ, но и по сравнению со ст.8 Римского Статута МУС.

Итак, уголовная ответственность за военные преступления предусматривается в главе 17 УК, включающей статьи со 114 по 119-ую включительно. Всего же в главе 17 УК устанавливается ответственность за 13 составов преступлений, из которых:

- преступлений, не представляющих большую общественную опасность, – 1,
- менее тяжких преступлений – 1,
- тяжких преступлений – 6,
- особо тяжких преступлений – 5 составов.

Наиболее тяжкими по характеру и степени общественной опасности в системе военных преступлений главы 17 УК являются ст.115.4 (нарушение законов и обычаев войны, сопряженные с умышленным убийством), ст.116 (нарушение норм международного гуманитарного права во время вооруженных конфликтов), ст.117.2 (отдача преступных приказов

во время вооруженного конфликта), санкции которых предусматривают в альтернативном порядке самый строгий вид наказания по УК Азербайджанской Республики – пожизненное лишение свободы.

Родовым объектом военных преступлений выступают общественные отношения, обеспечивающие мир и безопасность всего человечества, а видовым – общественные отношения, направленные на охрану норм международного гуманитарного права во время вооруженных конфликтов, а также законов и обычаев войны. Непосредственными объектами военных преступлений будут выступать общественные отношения, направленные на обеспечение конкретных законов и обычаев ведения войны, и правил обращения с гражданским населением и военнопленными.

Диспозиции норм главы 17 УК Азербайджанской Республики являются бланкетными и для установления всех признаков объективной стороны требуется ознакомление, прежде всего, с нормами Женевских Конвенций 1949г. и Дополнительных Протоколов 1977г. к ним, ст.8 Римского Статута МУС, а также некоторых других международных договоров.

Глава 17 УК 1999г. включает следующие виды военных преступлений:

- наемничество (ст.114);
- нарушение законов и обычаев войны (ст.115);
- нарушение норм международного гуманитарного права во время военных конфликтов (ст.116);
- бездействие или отдача преступных приказов во время вооруженного конфликта (ст.117);
- военный грабёж (ст.118);
- злоупотребление знаками, находящимися под охраной (ст.119).

Абсолютное большинство из указанных деяний являются новеллами уголовного законодательства Азербайджанской Республики, ответственность за деяния, попадающие под

ответственность по ст.118, 119.1, предусматривалась и в предыдущем УК Азербайджанской ССР 1960г. в системе преступлений против военной службы.

§ 2. Виды военных преступлений в действующем УК Азербайджанской Республики 1999г.

Статья 114. Наёмничество

114.1. Вербовка, обучение, финансирование или иное материальное обеспечение наемника, а равно его использование в вооруженном конфликте или военных операциях, —

наказываются лишением свободы на срок от восьми до двенадцати лет.

114.2. Те же деяния, совершенные лицом с использованием своего служебного положения или в отношении несовершеннолетнего, —

наказываются лишением свободы на срок от девяти до пятнадцати лет.

114.3. Участие наемника в вооруженном конфликте или военных операциях —

наказывается лишением свободы на срок от пяти до одиннадцати лет.

Примечание:

1. Деяния, предусмотренные настоящей главой, совершенные в связи с планированием, подготовкой, развязыванием или ведением военных операций как при международных, так и при внутренних вооруженных конфликтах, признаются военными преступлениями.

2. Наемником признается лицо, действующее в целях получения материального вознаграждения и не являющееся гражданином государства, участвующего в вооруженном конфликте или военных операциях, не проживающее постоянно на его территории, а также не являющееся лицом, направленным для исполнения официальных обязанностей.

В международном уголовном праве наёмничество рассматривается как преступление международного характера.

Международно-правовыми основаниями ответственности за наёмничество являются Устав ООН 1945г. («каждое государство обязано воздерживаться от организации иррегулярных сил или вооруженных банд, в том числе и наемников, для вторжения на территорию другого государства»), ст.47 I Дополнительного протокола 1977г. к Женевским конвенциям 1949г., Конвенция ООН по борьбе против привлечения на-

емников, их использования, финансирования и обучения от 4 декабря 1989 года.

Присоединившись к указанным актам, законодатель Азербайджанской Республики впервые предусмотрел ответственность за наемничество, включив соответствующую норму в главу 17 УК 1999г. и придав этим ему статус международного преступления, а именно военного преступления. Тем не менее, следует знать, что ответственность за наемничество не попадет под юрисдикцию МУС.

Непосредственным объектом наёмничества являются общественные отношения, направленные на соблюдение международных норм о запрете наёмничества.

Понятие наемника дается в п.2 примечания к ст.114 УК 1999г: наемником признается лицо:

- действующее в целях получения материального вознаграждения,
- не являющееся гражданином государства, участвующего в вооруженном конфликте или военных операциях,
- не проживающее постоянно на его территории,
- не являющееся лицом, направленным для исполнения официальных обязанностей.

Наемник, как правило, лицо, специально завербованное за границей для того, чтобы сражаться в вооруженном конфликте с целью получения личной материальной выгоды. В соответствии со ст.1 указанной Конвенции 1989г., наемник руководствуется главным образом желанием получить личную выгоду, материальное вознаграждение, существенно превышающее вознаграждение, обещанное или выплачиваемое комбатантам такого же ранга и функции, входящим в личный состав вооруженных сил данной стороны. Также в ст.1 Конвенции 1989г. указывается, что наемник не входит в личный состав вооруженных сил стороны, находящейся в конфликте.

Таким образом, в отличие от добровольца наемник не

входит в личный состав вооруженных сил воюющего государства, не имеет прав законного комбатанта¹ и поэтому лишен статуса военнопленного при попадании в плен. Наемник является военным преступником и подлежит уголовной ответственности.

Понятие «наемничество» является собирательным и включает как вербовку, обучение, финансирование или иное материальное обеспечение, использование наемника, так и участие наемника в боевых действиях.

Соответственно ответственность за наемничество законодательно определена в двух формах:

1) вербовка, обучение, финансирование и иное материальное обеспечение наемника, а равно его использование в вооруженном конфликте или военных операциях (ст.114.1),

2) участие наемника в вооруженном конфликте или военных операциях (ст.114.3).

При совпадении непосредственного объекта, субъективной стороны, обе формы наёмничества существенно отличаются по объективной стороне и субъекту преступления. Таким образом, в ст.114.1 и 114.3 устанавливается ответственность за основные, а в ст.114.2 – за квалифицированный вид наемничества. Утверждение некоторых авторов, что в ст.114.3 предусмотрена ответственность за особо квалифицированный вид наёмничества, является ошибочным,² что находит свое подтверждение и при сравнении санкций ст.114.2 и 114.3.

¹ Лица, входящие в состав вооружённых сил стороны, находящейся в конфликте (кроме медицинского и духовного персонала), являются комбатантами. Комбатанту, согласно международному гуманитарному праву, разрешено применять силу в ситуации вооруженного конфликта. В то же время комбатант считается законной военной целью во время боевых действий. Против комбатанта не может быть выдвинуто обвинений, и он не может привлекаться к суду и быть осужденным единственно за свое участие в военных действиях, если, применяя силу, он действовал в соответствии с международным гуманитарным правом.

² Azərbaycan Respublikasının Cinayət Məcəlləsinin Kommentariyası / F.Y.Səməndərovun ümumi redak. ilə. Bakı, 2018, I hissə, s.387.

Объективная сторона основного состава по ст.114.1 в альтернативном порядке включает следующие действия:

– вербовка: деятельность по привлечению одного или нескольких лиц к участию в вооруженном конфликте в качестве наемника;

– обучение: деятельность по подготовке уже завербованного наемника (наемников) к участию в вооруженном конфликте или военных действиях;

– финансирование или иное материальное обеспечение деятельности наемника: предоставление ему денежных средств, экипировка обмундированием, вооружение наемников, снабжение боеприпасами, средствами передвижения и т.п.;

– использование наемника в вооруженном конфликте или военных действиях: привлечение его к боевым операциям, отдача ему приказов, поручений, распоряжений по обеспечению акций военного характера.¹

В отличие от первых трех действий, объективная сторона использования наемника характеризуется еще одним обязательным признаком – специальной обстановкой совершения преступления, под которой понимается обстановка вооруженного конфликта или проведения военных операций.

Понятия вооруженного конфликта и военных операций хотя и сходны, но не идентичны. К сожалению, ни законодательного определения, ни международно-правового определения этих понятий не имеется.

Под вооруженным конфликтом следует понимать любое применение вооруженных сил по их прямому назначению с использованием оружия. Военная операция – ряд стратегических военных действий, подчиненных единому плану. Как отмечается в примечании к ст.114 УК, при этом они могут носить как международный, так и немеждународный характер.

¹ Российское уголовное право. Т. 2. Особенная часть / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, В.С. Комиссарова, А.И. Рагога. М., 2010, с.726.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Преступление считается оконченным с момента выполнения хотя бы одного из перечисленных действий в ст.114.1 УК.

Субъект преступления в ст.114.1 – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Ответственность за первую форму наемничества дифференцирована, в ст.114.2 УК устанавливается ответственность за ее квалифицированный вид. В ст.114.2 предусмотрены следующие альтернативные квалифицирующие признаки:

- совершение деяния лицом, использующим свое служебное положение;

- совершение деяния в отношении несовершеннолетнего.

Содержание указанных квалифицирующих признаков то же, что и в других преступлениях (ст.101.2; 106.2 и др.).

В ст.114.3 УК предусмотрена ответственность за вторую форму наемничества.

Объективная сторона преступления в ст.114.3 выражается в участии наемника в вооруженном конфликте или военных операциях.

Совершение наемником других военных преступлений, геноцида, преступлений против человечности или общеуголовных преступлений (против личности, против собственности) влечет ответственность по совокупности ст.114.3 с фактически совершенными преступлениями.

Субъект преступления в ст.114.3 – специальный, т.е. им является только лицо, обладающее признаками наемника.

Субъективная сторона в ст.114.3 характеризуется прямым умыслом. Учитывая определения наемника, приведенные в примечании к ст.114 УК Азербайджанской Республики 1999г. и в ст.1 Конвенции 1989г., наемник всегда руководствуется корыстным мотивом.

Статья 115. Нарушение законов и обычаев войны

115.1. Принуждение военнопленных и других охраняемых международным гуманитарным правом лиц служить в вооруженных силах стороны, взявшей их в плен, а также принуждение граждан неприятельского государства участвовать в военных операциях, направленных против своей страны, —

наказываются лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

115.2. Жестокое либо бесчеловечное обращение с лицами, указанными в статье 115.1 настоящего Кодекса, применение к ним пыток, проведение медицинских, биологических и других исследований, в том числе изъятие органов для трансплантации, а также использование их в качестве заслона для защиты своих войск или объектов, либо содержание в качестве заложников, а равно привлечение гражданского населения к принудительным работам или принудительному перемещению из мест законного поселения для других целей, —

наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

115.3. Деяния, предусмотренные статьями 115.1 и 115.2 настоящего Кодекса, повлекшие смерть или причинение тяжкого вреда их здоровью, —

наказываются лишением свободы на срок от десяти до пятнадцати лет.

115.4. Умышленное убийство лиц, указанных в статье 115.1 настоящего Кодекса, —

наказывается лишением свободы на срок от четырнадцати до двадцати лет либо пожизненным лишением свободы.

Еще с древних времен, стороны, участвующие в войнах, договаривались при ведении военных действий придерживаться определенных правил. В дальнейшем эти правила были общепризнанны в качестве законов и обычаев войны. Некоторые из них получили нормативно-правовое закрепление в международных конвенциях. В приговоре над главными военными преступниками в Нюрнберге было сказано: «законы ведения войны можно обнаружить не только в договорах, но и в обычаях, и в практике государств, которые постепенно получили всеобщее признание».

В современное время наиболее серьезные нарушения законов и обычаев войны получили статус военных преступлений и были закреплены в различных международных документах (Гаагская Конвенция о законах и обычаях сухопут-

ной войны 1907г.; Женевская Конвенция об обращении с военнопленными 1949г.; Женевская Конвенция о защите гражданского населения во время войны 1949г.; I Дополнительный протокол, касающийся защиты жертв международных вооруженных конфликтов 1977г.).

Непосредственным объектом преступления в ст.115 выступают общественные отношения в сфере соблюдения законов и обычаев войны.

Ст.115 устанавливает ответственность за четыре состава преступлений. С точки зрения юридической техники, построение ст.115 вряд ли можно признать удачным. Ст.115.1, 115.2 и 115.4 – являются основными видами преступлений, ст.115.3 – квалифицированным видом деяний, предусмотренных ст.115.1 и 115.2 УК.

В ст.115.1 определен общий круг потерпевших для всех четырех составов. Это:

- военнопленные;
- другие лица, охраняемые международным гуманитарным правом;
- граждане неприятельского государства.

Понятие военнопленных дается в ст.4 Женевской конвенции об обращении с военнопленными от 12 августа 1949 года. Так, статусом военнопленных наряду с личным составом вооруженных сил сторон, находящихся в конфликте, обладают также личный состав ополчения и добровольческих отрядов (если соответствуют признакам, указанным в ст.4 Женевской Конвенции 1949г.), входящих в состав этих вооруженных сил. Кроме того, статусом военнопленных обладают гражданские лица, входящие в экипажи военных самолетов, военные корреспонденты, поставщики, личный состав рабочих команд или служб, члены экипажей судов торгового флота, включая капитанов, лоцманов и юнг, и экипажей гражданской авиации сторон, находящихся в конфликте. Население неоккупированной территории, которое при прибли-

жении неприятеля стихийно по собственному почину берется за оружие для борьбы со вторгающимися войсками, не успев сформироваться в регулярные войска, если оно носит открыто оружие и соблюдает законы и обычаи войны, также приобретает статус комбатанта и при попадании в плен считаются военнопленными.

К другим лицам, охраняемым международным гуманитарным правом, относятся медико-санитарный и духовный персонал, участники миротворческих операций ООН и представители международных неправительственных организаций, оказывающих гуманитарную помощь.

Гражданское население, вне зависимости являются ли они гражданами воюющих стран или других стран, или лицами без гражданства, не включается в состав вооруженных сил и не принимает непосредственного участия в военных действиях.

Объективную сторону состава преступления в ст.115.1 составляют следующие альтернативные действия:

- принуждение военнопленных и других охраняемых международным гуманитарным правом лиц служить в вооруженных силах стороны, взявшей их в плен;
- принуждение граждан неприятельского государства участвовать в военных операциях, направленных против своей страны.

Понятие «принуждение» в ст.115.1 означает привлечение вышеперечисленных лиц против их воли к совершению соответствующих действий, указанных в ст.115.1, путем применения к ним насилия, либо угрозы применения насилия.

По конструкции объективной стороны ст.115.1 – формальный состав. Преступление считается оконченным с момента совершения действий по принуждению потерпевших служить в вооруженных силах стороны, взявшей их в плен, или участвовать в военных операциях, направленных против своей страны.

Субъект преступления в ст.115.1 и во всех остальных составах (ст.115.2, 115.3, 115.4) – общий. Им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона в ст.115.1 и в ст.115.2 характеризуется прямым умыслом.

Объективная сторона ст.115.2 УК содержит следующие альтернативные действия по отношению к лицам, указанным в ст.115.1:

- жестокое и бесчеловечное обращение;
- применение пыток;
- проведение медицинских, биологических и других исследований, в том числе изъятие органов для трансплантации;
- использование их в качестве заслона для защиты своих войск или объектов;
- содержание их в качестве заложников;
- привлечение гражданского населения к принудительным работам или принудительному перемещению из мест законного поселения для других целей.

По конструкции объективной стороны ст.115.2 – формальный состав. Преступление считается оконченным с момента совершения какого-либо из указанных действий.

В ст.115.3 УК ответственность наступает за квалифицированный вид деяний, ответственность за которые предусмотрена в ст.115.1 или ст.115.2.

По конструкции объективной стороны ст.115.3 – материальный состав. Наступление последствий в виде смерти или причинения тяжкого вреда здоровью потерпевшего выступают в качестве квалифицирующих признаков. Преступление считается оконченным с момента наступления смерти или причинения тяжкого вреда здоровью указанных в ст.115.1 потерпевших.

Представляет трудность определение субъективной стороны преступления в ст.115.4 УК. Так, субъективная сторона

(учитывая содержание ст.115.4) квалифицированного состава в ст.115.3 должна характеризоваться только косвенным умыслом, т.е. виновный не желал, но допускал причинение смерти или тяжкого вреда здоровью в результате совершения действий, указанных в ст.115.1 или 115.2 УК. В случае же прямого умысла на убийство указанных лиц ответственность наступает по ст.115.4.

Как мы уже отмечали ранее, построение ст.115 несовершенно, т.к. признаки составов преступлений, в частности, характеризующие субъективную сторону преступления, определены не четко, что может приводить к коллизии при применении уголовного закона. На наш взгляд, субъективную сторону преступления в ст.115.3 следовало сформулировать с двумя формами вины: психическое отношение к наступившим последствиям, указанным в ст.115.3 УК, определять в форме неосторожности.

Объективная сторона преступления в ст.115.4 УК характеризуется одним действием – убийством, т.е. умышленным лишением жизни лиц, указанных в ст.115.1 УК. При этом, учитывая наш анализ субъективной стороны деяния в ст.115.3, субъективная сторона в данном случае (ст.115.4) будет характеризоваться только прямым убийством.

Статья 116. Нарушение норм международного гуманитарного права во время вооруженных конфликтов

116.0. Нарушение норм международного гуманитарного права во время вооруженных конфликтов, то есть:

116.0.1. использование способов ведения войны, способных причинить большие разрушения;

116.0.2. умышленное причинение широкомасштабного, продолжительного и серьезного ущерба окружающей среде;

116.0.3. нападение на личный состав, привлеченный к осуществлению миротворческих мероприятий или оказанию гуманитарной помощи, в том числе на состав, строения, сооружения, транспортные средства, медицинское имущество, имеющие отличительные эмблемы Красного Креста и Красного Полумесяца;

116.0.4. использование голода, возникшего среди гражданского населения, в качестве способа ведения военных операций;

116.0.5. привлечение несовершеннолетних в вооруженные силы;

116.0.6. осуществление широкомасштабных разрушений, не вызванных военной необходимостью;

116.0.7. нападение на неохороняемые территории, населенные пункты и зоны разоружения;

116.0.8. нападение без военной необходимости на не являющиеся военной целью, ясно видимые и различимые религиозные, образовательные, научные, благотворительные, медицинские объекты, места расположения больных и раненых;

116.0.8-1. превращение без военной необходимости культурного достояния, в том числе находящегося под усиленной охраной культурного достояния, в объект нападения, либо использование находящегося под усиленной охраной культурного достояния или непосредственно прилегающих к нему территорий для поддержки военных операций;

116.0.8-2. разрушение или присвоение культурного достояния в крупном объеме, либо совершение кражи, разбоя, незаконного присвоения или актов вандализма в отношении культурного достояния;

116.0.8-3. незаконный вывоз культурного достояния с оккупированной территории, либо передача или прекращение права собственности на культурное достояние, находящееся на данной территории; проведение каких-либо археологических раскопок на оккупированной территории, за исключением случаев, когда это требуется для непосредственной охраны, учета или сохранения культурного достояния; модификация культурного достояния или изменение вида пользования им с целью сокрытия или уничтожения его культурного, исторического или научного характера;

116.0.9. нарушение соглашения о временном перемирии, а равно соглашения о прекращении боевых операций, заключенного с целью вывоза павших и раненых из зоны боя, их обмена или перевозки;

116.0.10. нападение на гражданское население или на отдельных гражданских лиц, не участвующих в боях;

116.0.11. насилие, разбой, уничтожение имущества, а также незаконное изъятие имущества под предлогом военной необходимости, осуществляемые в отношении населения в зонах военных операций;

116.0.12. нападение на сооружения, разрушение которых может привести к большим потерям среди гражданского населения или причинить значительный ущерб гражданским объектам;

116.0.13. нападение на лицо, заведомо для виновного прекратившее свое непосредственное участие в военных операциях, а также безоружное лицо или лицо, сдавшееся, сложив оружие, либо лицо, не имеющее воз-

возможности сопротивляться вследствие ранения или по иной причине;

116.0.14. размещение части своего гражданского населения на оккупированных территориях;

116.0.15. необоснованное воспрепятствование возвращению военнопленных и гражданских лиц в свою страну;

116.0.16. применение в вооруженных конфликтах оружия, средств и способов ведения войны, запрещенных межгосударственными соглашениями Азербайджанской Республики;

116.0.17. совершение других действий, связанных с изнасилованием, рабством на сексуальной основе, принудительной проституцией, принудительной стерилизацией, принудительной беременностью, а также половым насилием;

116.0.18. арест или лишение свободы в других формах, а также лишение процессуальных прав лиц, указанных в статье 115.1 настоящего Кодекса, в нарушение норм международного права, —

наказываются лишением свободы на срок от десяти до двадцати лет либо пожизненным лишением свободы.

Примечание: В статьях 116.0.8-1–116.0.8-3 настоящего Кодекса под «культурным достоянием» подразумеваются:

1. движимые и недвижимые ценности, которые представляют особое значение для культурного наследия каждого народа (памятники архитектуры, искусства, либо исторические, религиозные или светские памятники; места археологических раскопок; архитектурные ансамбли, представляющие историческую или художественную значимость; произведения искусства; рукописи, книги и другие предметы художественного, исторического или археологического значения; а также научные коллекции или значимые коллекции вышеуказанных ценностей);

2. здания, основной и действительной целью которых является хранение или выставка указанных в пункте 1 «Примечания» движимых культурных ценностей (музеи, крупные библиотеки, архивы, а также убежища, используемые для хранения указанных в данном пункте движимых культурных ценностей в период вооруженного конфликта);

3. центры, именуемые «центрами сосредоточения культурного достояния», в которых находится большое количество культурных ценностей, указанных в пунктах 1 и 2 настоящего «Примечания».

Основной непосредственный объект преступления — общественные отношения, направленные на обеспечение норм международного гуманитарного права во время вооруженного конфликта, дополнительный — общественные отношения,

обеспечивающие защиту жизни, здоровья, свободы, достоинства, половой неприкосновенности, собственности лиц во время вооруженных конфликтов.

Объективную сторону состава данного преступления составляют нарушения норм международного гуманитарного права во время вооруженных конфликтов.

Международное гуманитарное право – это совокупность международно-правовых норм и принципов, регулирующих защиту жертв войны, а также ограничивающих методы и средства ведения войны. Источниками международного гуманитарного права являются нормы Женевских конвенций 1949г. и Дополнительных протоколов к ним 1977г., Конвенции ООН о запрещении или ограничении применения конкретных видов обычного оружия, которые могут считаться наносящими чрезмерные повреждения или имеющими неизбирательное действие 1980г. и др.

Лица, участвующие в вооруженном конфликте, обязаны соблюдать нормы международного гуманитарного права. Нарушения норм международного гуманитарного права могут быть совершены как действием, так и бездействием.

Для квалификации деяния по ст.116 обязательным условием является то, что нарушение норм международного гуманитарного права происходит во время вооруженного конфликта. Вооруженный конфликт при этом может быть как международным, так и немеждународным характером.

В пунктах рассматриваемой ст.116 УК перечислены деяния, разные по характеру и степени общественной опасности, некоторые из них являются преступлениями международного характера (например, ст.116.0.15). Кроме того, многие деяния, перечисленные в этих пунктах (изнасилование, разбой, уничтожение имущества, лишение свободы в нарушении норм международного права и др.) являются общеправовыми преступлениями против личности, собственности или преступлениями против человечности. Следует от-

метить, что три пункта – ст.116.0.8-1, 116.0.8-2 и 116.0.8-3, а также примечание к ст.116, в котором разъясняются соответствующие положения, были дополнены в ст.116 УК Законом Азербайджанской Республики от 11 декабря 2012 года.

Совершение этих деяний будет влечь ответственность по ст.116 УК только в случае, если они будут совершены во время вооруженных конфликтов лицами, участвующими в военных действиях. Например, в ст.116.0.2 УК устанавливается ответственность за умышленное причинение широкомасштабного продолжительного и серьезного ущерба окружающей среде, совершенное во время вооруженного конфликта. Если это деяние совершается в мирное время, то деяние будет квалифицироваться как экологическое преступление по нормам главы 28 УК 1999г. Следует заметить, что в УК РФ это деяние именуется как «экоцид» и влечет ответственность как за самостоятельный вид преступления в системе преступлений против мира и безопасности человечества.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Преступление считается оконченным с момента совершения какого-либо из деяний, перечисленных в пунктах диспозиции ст.116 УК.

Субъект рассматриваемого преступления – специальный. Им может быть вменяемое физическое лицо, достигшее 16-ти лет и являющееся участником вооруженного конфликта.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Статья 117. Бездействие или отдача преступного приказа во время вооруженного конфликта

117.1. Умышленное неиспользование начальником или должностным лицом всех возможностей в пределах своих полномочий в отношении подчиненных для предотвращения совершения во время вооруженного конфликта преступлений, предусмотренных статьями 115–116 Настоящего Кодекса, —

наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

117.2. Объявление в боевых зонах о намерении никого не оставлять в живых или отдача своим подчиненным заведомо преступных приказов или распоряжений, направленных на это, либо направленных на совершение преступлений, предусмотренных статьями 115–116 настоящего Кодекса, —

наказываются лишением свободы на срок от двенадцати до двадцати лет либо пожизненным лишением свободы.

Лица, участвующие в вооруженных конфликтах, обязаны соблюдать законы и обычаи войны, а также нормы международного гуманитарного права. В противном случае они несут ответственность за военные преступления по ст.115 или ст.116 УК. Начальники или должностные лица, умышленно не использующие своих возможностей для предотвращения совершения подчиненными указанных преступлений, несут ответственность по ст.117.1 УК.

В ст.117 УК устанавливается ответственность за два основных вида преступлений (ст.117.1 и 117.2).

Основные и дополнительные непосредственные объекты преступлений в ст.117.1 и 117.2 совпадают.

Основной непосредственный объект – общественные отношения, регламентирующие установленные нормами международного права средства и способы ведения войны, дополнительный – общественные отношения, охраняющие жизнь, здоровье, свободу, достоинство, половую неприкосновенность, собственность лиц во время вооруженных конфликтов.

Объективная сторона деяния в ст.117.1 характеризуется бездействием, т.е. субъектом преступления может быть только лицо, в чьи обязанности входит принятие мер, направленных на предотвращение подчиненными совершения военных преступлений, попадающих под ответственность по ст.115 и 116 УК. В диспозиции ст.117.1 указывается, кто может им быть: начальник или иное должностное лицо.

Начальник – это лицо, на которого возложены полномочия по командованию вооруженной частью, соединением и т.д.

Под должностным лицом понимаются, как военные, так и гражданские лица (должностное лицо – это лицо, наделенное в силу занимаемой им должности специфическим кругом полномочий, понятие должностного лица дается в примечании к ст.308 УК).

Под подчиненными понимаются лица, в круг обязанностей которых входит выполнение указаний уполномоченного законом, другим нормативным актом либо приказом лица (начальника, должностного лица и т.п.).

Начальник или соответствующее должностное лицо в силу занимаемой ими должности наделены полномочиями давать приказы и распоряжения подчиненным, пресекающие нарушения законов и обычаев войны (ст.115) и нарушений норм международного гуманитарного права во время вооруженных конфликтов (ст.116).

Объективная сторона в ст.117.1 заключается в неиспользовании начальников или должностным лицом вышеуказанных полномочий.

Учитывая, что объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется бездействием, следует установить, имелись ли у начальника либо должностного лица реальные возможности по недопущению совершения подчиненными деяний, влекущих ответственность по ст.115 и 116 УК. В каждом конкретном случае этот необходимый признак объективной стороны преступления оценивается в индивидуальном порядке судом с учетом конкретной боевой обстановки.

По конструкции объективной стороны ст. 117.1 – формальный состав, преступление считается оконченным с момента неиспользования субъектом преступления своих полномочий.

Субъект преступления в ст.117.1 – специальный. Им может быть начальник или должностное лицо, наделенные законом или другим нормативным актом, приказом специальными полномочиями, обязательными для выполнения подчиненными.

Субъективная сторона в ст.117.1 может характеризоваться как прямым, так и косвенным умыслом.

Объективная сторона состава преступления в ст.117.2 является сложной и состоит из следующих альтернативных действий:

- объявление в боевых зонах о намерении никого не отпускать живым;

- отдача своим подчиненным заведомо преступного приказа или распоряжения никого не отпускать живым из зоны боевых действий;

- отдача своим подчиненным заведомо преступного приказа или распоряжения, направленного на совершение преступлений, предусмотренных в ст.115–116 УК.

В соответствии со ст.40 I Дополнительного протокола 1977г. к Женевским Конвенциям 1949г. и ст.23 Гаагской Конвенции о законах и обычаях сухопутной войны 1907г., «запрещается отдавать приказ не оставлять никого в живых, угрожать этим противнику или вести военные действия на такой основе».

Под объявлением понимается доведение до сведения других лиц любым способом (письменным, устным, в том числе через посредников и др.).

Отдача своим подчиненным заведомо преступного приказа или распоряжения никого не отпускать живым из зоны боевых действий означает высказывание требований (письменных, устных) уничтожить всех, кто находится в зоне боевых действий. Это требование может быть дано до начала, во время боевых действий, при окружении. Отдача подобного приказа или распоряжения свидетельствует об особой беспощадности, которая может быть проявлена не только к лицам, готовым сдаться в плен, но и в отношении раненных.

Отдача своим подчиненным заведомо преступного приказа или распоряжения, направленного на совершение преступлений, предусмотренных в ст.115 и 116 УК, означает, что

начальник или иное должностное лицо фактически выступают в качестве подстрекателей в совершении военных преступлений, нарушающих законы и обычаи ведения войны и нормы международного гуманитарного права во время вооруженных конфликтов.

Объективная сторона в ст.117.2 сформулирована как формальный состав, преступление считается оконченным с момента совершения указанных действий.

Субъект преступлений в ст.117.2 – специальный, т.е. им может быть лицо, обладающее полномочиями по отдаче приказов и распоряжений во время вооруженного конфликта, который обладает признаками общего субъекта (вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет).

Субъективная сторона преступления в ст.117.2 характеризуется прямым умыслом.

Статья 118. Военный грабёж

Похищение на поле боя имущества убитых или раненых лиц (военный грабёж) —

наказывается лишением свободы на срок от трех до десяти лет.

Это преступление было предусмотрено в УК Азербайджанской ССР 1960г. в системе преступлений против военной службы (ст.261) как «мародерство».

Военный грабёж под юрисдикцию МУС не попадает и является преступлением международного характера.

Основной непосредственный объект преступления – общественные отношения, направленные на соблюдение правил и обычаев ведения войны, запрещающих ограбление. В качестве дополнительного непосредственного объекта выступают отношения собственности.

Следует отметить, что в международном гуманитарном праве существует норма, запрещающая ограбление. Указанный запрет носит общий характер и содержится в ст.33 (2) IV

Женевской Конвенции 1949г. В действующем УК 1999г., как и в УК 1960г., указанный запрет конкретизирован в виде военного грабежа имущества убитых или раненных.

Предмет преступления является обязательным элементом состава. Это – имущество убитых или раненных лиц.

Под имуществом понимается оружие, боевое снаряжение, элементы одежды убитых на поле боя либо раненных лиц. Имущество может быть как военным, так и гражданским. Хищение имущества гражданских лиц, оставшихся в живых в зоне боевых действий, должно быть квалифицировано по ст.116.0.11 УК.

Объективная сторона преступления состоит в похищении имущества убитых или раненных лиц. Несмотря на то, что название статьи сформулировано как «военный грабёж», хищение может быть совершено также в форме кражи или разбоя.

Специфика данного преступления заключается в том, что обязательным признаком является место совершения преступления – поле боя, т.е. территория, на которой непосредственно ведется или велось вооруженное противостояние (битва) воюющих сторон.

Диспозиция ст.118 УК не уточняет статус убитых либо раненных лиц, из этого можно заключить, что в качестве потерпевшего может выступать как гражданское лицо, так и военнослужащий.

Субъект преступления – общий, им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом и корыстным побуждением.

Статья 119. Злоупотребление знаками, находящимися под охраной

119.1. Использование в период военных конфликтов в качестве защитного или опознавательного знака эмблем Красного Креста и Красного Полумесяца, опознавательных сигналов, эмблем Красного Креста и

Красного Полумесяца и их названий в целях, не сочетающихся с принципами движения Международного Красного Креста и Красного Полумесяца, любых, могущих быть принятыми за эмблемы Красного Креста и Красного Полумесяца, похожих сигналов, используемых в качестве защитных знаков, лицами, не пользующимися таким правом, —

наказываются лишением свободы на срок до двух лет.

119.2. Злоупотребление белым флагом, а также флагом, знаками или обмундированием Организации Объединенных Наций, в том числе отличительными знаками, охраняемыми Женевскими конвенциями 1949 года, если эти деяния повлекли смерть потерпевшего или причинение тяжкого вреда его здоровью, —

наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

В ст.119 УК предусмотрена ответственность за два основных вида преступлений (ст.119.1 и 119.2).

Деяние, попадающее под ответственность по ст.119.1, в УК 1960г. входило в главу воинских преступлений (ст.264). УК 1999г. пересмотрел место данного деяния в системе Особенной части и включил его в систему военных преступлений.

Основным непосредственным объектом преступлений в ст.119.1 и 119.2 являются общественные отношения, направленные на соблюдение во время вооруженных конфликтов правил использования знаков, находящихся под охраной. Дополнительный непосредственный объект в ст.119.2 – общественные отношения, охраняющие жизнь и здоровье потерпевшего.

При этом деяние, попадающее под ответственность по ст.119.1, является преступлением международного характера, а по ст.119.2 – международным преступлением, попадающим также под юрисдикцию МУС (ст.8).

Знаки, находящиеся под охраной, перечислены в ст.3 Закона Азербайджанской Республики об использовании и охране эмблем Красного Креста и Красного Полумесяца от 8 мая 2001 года и в ст.53 I Женевской Конвенции 1949г., ст.38 I Дополнительного Протокола 1977г. К таким знакам относятся:

- эмблемы КК и КП,
- наименование КК и КП,
- опознавательные сигналы, используемые медицинскими формированиями и санитарно-транспортными средствами.

Объективную сторону состава преступления по ст.119.1 УК составляют следующие действия:

- использование в период военных конфликтов в качестве защитного или опознавательного знака эмблем КК и КП, опознавательных сигналов, эмблем КК и КП и их названий в целях, не сочетающихся с принципами движения Международного КК и КП,

- использование любых, могущих быть принятыми за эмблемы КК и КП похожих сигналов, используемых в качестве защитных знаков лицами, не имеющими на то право.

Правила использования эмблем КК и КП установлены нормами Женевских Конвенций 1949г.

Согласно I Дополнительному Протоколу 1977г. к Женевским конвенциям 1949г., а также указанному Закону Азербайджанской Республики 2001г., медицинские формирования и санитарно-транспортные средства, медицинский и религиозный персонал имеют право пользоваться отличительными знаками и сигналами во время вооруженного конфликта.

Согласно Женевским конвенциям о защите жертв войны, санитарно-медицинский персонал, религиозные служители, личный состав Национального Общества КК, а также члены соответствующих обществ стран, нейтральных по отношению к участникам вооруженного конфликта, должны носить на левом предплечье непромокаемый отличительный знак, нанесенный на повязку, подкреплённый печатью военного командований, а также специальное удостоверение. Помимо этого, органам и компетентному составу Международного КК (КП) разрешается постоянно пользоваться знаком КК на белом фоне.

Обязательным признаком объективной стороны деяния по ст.119.1 является обстоятельство совершения деяния – во время вооруженного конфликта.

По конструкции объективной стороны ст.119.1 – формальный состав. Преступление считается оконченным с момента незаконного использования, т.е. злоупотребления знаками, находящимися под защитой.

Субъект преступления в ст.119.1 – вменяемое физическое лицо, достигшее 16-ти лет, не имеющее права носить знаки, находящиеся под охраной.

Субъективная сторона – вина в форме прямого умысла. Обязательным признаком субъективной стороны преступления в ст.119.1 является наличие специальной цели – совершения деяния в целях, не сочетающихся с принципами движения Международного КК и КП.

Предмет преступления в ст.119.2 шире. Это:

- белый флаг,
- флаг, знаки и обмундирование ООН;
- отличительные знаки, охраняемые Женевскими Конвенциями 1949г.

Объективная сторона деяния в ст.119.2 состоит из следующих обязательных признаков:

- 1) злоупотребление указанными в ст.119.2 предметами,
- 2) причинение смерти или тяжкого вреда здоровью потерпевшего,
- 3) причинно-следственная связь между злоупотреблением указанными предметами и причинением смерти или тяжкого вреда здоровью потерпевшего.

По конструкции объективной стороны ст.119.2 – материальный состав. Преступление считается оконченным с момента наступления смерти или причинения тяжкого вреда здоровью потерпевшего.

При этом следует заметить, что состав преступления по ст.119.2 (в отличие от ст.119.1) согласно ст.8 Римского Ста-

тута попадает также под ответственность МУС.

Субъект данного преступления – общий, им может быть вменяемое физическое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом.

Нормативно-правовые акты:

Декларация о морской войне, подписанная в Париже 16 апреля 1856 года.

Декларация об отмене употребления взрывчатых и зажигательных пуль, заключенная в Санкт-Петербурге 29 ноября 1868 года.

Декларация о неупотреблении легко разворачивающихся и сплюсчивающихся пуль, подписанная в Гааге 29 июля 1899 года.

Гаагские конвенции 1907 года (об открытии военных действий; о законах и обычаях сухопутной войны; о положении неприятельских торговых судов при начале военных действий и т.д.).

Женевский протокол, запрещающий применение химических, ядовитых и других подобных газов и бактериологических средств, от 17 июня 1925 года.

Договор о защите учреждений, служащих целям науки и искусства, а также исторических памятников (Пакт Рериха), подписанный в Вашингтоне 15 апреля 1935 года.

Правила о действиях подводных лодок по отношению к торговым судам в военное время. Приложение к протоколу, подписанному в Лондоне 6 ноября 1936 года.

I Женевская Конвенция об улучшении участи раненых и больных в действующих армиях от 12 августа 1949 года.

II Женевская Конвенция об улучшении участи раненых, больных и лиц, потерпевших кораблекрушение, из состава вооруженных сил на море от 12 августа 1949 года.

III Женевская Конвенция об обращении с военнопленными от 12 августа от 12 августа 1949 года.

IV Женевская Конвенция о защите гражданского населения во время войны от 12 августа 1949 года.

Дополнительный Протокол I к Женевским Конвенциям 1949г., касающийся защиты жертв международных вооруженных конфликтов от 8 июня 1977 года.

Дополнительный Протокол II к Женевским Конвенциям 1949г., ка-

сающийся защиты жертв вооруженных конфликтов немеждународного характера от 8 июня 1977 года.

Конвенция о борьбе с вербовкой, использованием, финансированием и обучением наемников от 4 декабря 1989 года.

Конвенция о запрещении военного или любого иного враждебного использования средств воздействия на природную среду от 10 декабря 1976 года.

Конвенция о запрещении разработки, производства и накоплении запасов бактериологического (биологического) и токсинного оружия и об их уничтожении от 16 декабря 1971 года.

Конвенция о запрещении применения, накопления запасов, производства и передачи противопехотных мин и об их уничтожении от 3 декабря 1997 года.

Конвенция о защите культурных ценностей в случае вооруженного конфликта от 14 мая 1954 года.

Конвенция о запрещении или ограничении применения конкретных видов обычного оружия, которые могут считаться наносящими чрезмерные повреждения или имеющими неизбирательное действие от 10 октября 1980 года и Протоколы к ней:

I - «О не обнаруживаемых осколках»,

II - «О запрещении или ограничении применения мин, мин-ловушек и других устройств»,

III - «О запрещении или ограничении применения зажигательного оружия».

Литература:

Алиев А.И. Азербайджан под прицелом международных преступлений: правовой анализ. Баку: Nurlar, 2018, 200 с.

Эфендиев О.Ф. Военные преступления: от Нюрнберга до Карабаха (международно-правовой анализ) М.: ЦЧКИ, 2000, 224 с.

Берко А.В., Кибальник А.Г. Применение запрещенных средств и методов ведения войны. Ставрополь, 2002, 104 с.

Военные преступления. Это надо знать всем: Справочник / Под ред. Ю.М. Колосова. М., 2002, 487 с.

Самедова Ш.Т. Дифференциация уголовной ответственности за международные преступления и преступления международного характера в уголовном праве Азербайджанской Республики. Баку: Ганун, 2013, 264 с.

Вопросы к семинарскому занятию:

1. Понятие и международно-правовые основания ответственности за военные преступления.
2. Понятие наемника в международном праве и уголовном праве Азербайджанской Республики.
3. Уголовно-правовой анализ состава наемничества в УК 1999г.
4. Уголовная ответственность за нарушение законов и обычаев войны.
5. Уголовная ответственность за нарушение норм международного гуманитарного права во время военных конфликтов.
6. Уголовная ответственность за бездействие или отдачу преступных приказов во время вооруженного конфликта.

Глава 5

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЖИЗНИ И ЗДОРОВЬЯ

§ 1. Понятие и виды преступлений против личности

Преступления против личности – общественно опасные деяния, посягающие на провозглашенные Конституцией Азербайджанской Республики основные права и свободы личности, а именно: права на жизнь, здоровье, свободу, достоинство, половую неприкосновенность и половую свободу, личные, политические и социально-экономические права, а также право на покровительство несовершеннолетним и институту семьи со стороны государства.

Уголовная ответственность за преступления против личности предусмотрена в разделе VIII действующего УК Азербайджанской Республики, который состоит из пяти глав (18–22), включающих статьи со 120 по 176-1 включительно. Всего же в разделе VIII УК по состоянию на 15 февраля 2020 года устанавливается ответственность за 157 составов преступлений, абсолютное большинство которых являются преступлениями, не представляющими большой общественной опасности, и менее тяжкими преступлениями (84,1%). Так, в разделе VIII УК:

- преступлений, не представляющих большой общественной опасности – 73,
- менее тяжких преступлений – 59,
- тяжких преступлений – 19,
- особо тяжких преступлений – 6 составов.

Только за одно деяние – квалифицированный вид умышленного убийства (ст.120.2) санкция предусматривает в аль-

тернативном порядке возможность назначения самого строгого вида наказания – пожизненного лишения свободы.

Относительно наименования данной группы преступлений, следует сказать, что все три понятия – личность, человек, гражданин используются в уголовном праве. Если рассмотреть соотношение понятий «личность – человек – гражданин», то можно установить, что каждое из них имеет свое значение. Человек – биологическое существо, гражданин – носитель определенных Конституцией прав, свобод и обязанностей, личность – это человек, рассматриваемый в системе социальных ролей и общественных отношений.

Но в уголовном праве, в частности, в области охраны прав и свобод личности, все эти три понятия тождественны. И наиболее общим, приемлемым как родовой объект уголовно-правовой охраны, является понятие «личность», т.к. личность одновременно и биологическое существо, и носитель определенных прав, обязанностей, свобод и социальных благ.

Следует отметить, что посягательство на те или иные права личности предусматриваются, в том числе, и в некоторых деяниях, которые включены в другие разделы Особенной части УК 1999г. Основное же отличие преступлений против личности (раздел VIII УК) от других общественно опасных деяний (терроризм; разбой; вовлечение в занятие проституцией и др.), в которых также причиняется вред жизни, здоровью и другим личным благам человека, заключается в том, что в преступлениях против личности те или иные права (а именно, право на жизнь, здоровье, личную свободу, достоинство, половая неприкосновенность и половая свобода, политические, социально-экономические и личные права, права несовершеннолетних и права, вытекающие из семейных отношений) конкретной личности являются основным непосредственным объектом, а в других преступлениях – дополнительным объектом посягательства.

В отличие от преступлений, ответственность за которые предусматривается в разделе VII (преступления против мира, геноцид, преступления против человечности, военные преступления) УК 1999г., большинство преступлений против личности, включенных в раздел VIII УК 1999г., не являются новеллами, так как предусматривались и в прежнем уголовном законодательстве Азербайджанской Республики. Принципиально новым в связи с трехзвенной структурой Особенной части УК 1999г. является то, что теперь они впервые объединены в один раздел как преступления против личности и внутри этого раздела сгруппированы на основании общности видовых объектов в пять глав.

Новым также является изменение места преступлений против личности в системе Особенной части уголовного законодательства, которые предшествуют не только преступлениям против общественной безопасности и общественного порядка, но и преступлениям против государственной власти, что в целом соответствует важнейшей концептуальной идее, положенной в основу реформы уголовного законодательства, а именно – приоритетной охране жизни и здоровья человека, его прав, свобод и законных интересов. Данная концептуальная идея основывается как на нормах Конституции Азербайджанской Республики 1995г. (ст.12), так и ряда международных актов (Всеобщая Декларация прав и свобод человека 1948г., Международные Пакты о правах человека 1966г., Конвенция СЕ об основных правах и свободах человека 1950г.), в которых защита прав и свобод личности является важнейшей задачей государства и мирового сообщества.

В уголовном праве советского периода, а именно в УК Азербайджанской ССР 1922, 1927 и 1960 годов, система преступлений против личности также была сгруппирована в самостоятельной главе. При этом наименование «преступления против личности» впервые было законодательно применено лишь в УК 1960г.

Традиционно в систему преступлений против личности входили преступления против жизни и здоровья, против половой свободы и независимости, против свободы и достоинства личности. Поэтому УК 1922г. и УК 1927г. при наименовании указанной системы преступлений перечисляли эти блага.

В этом ряду следует выделить УК Азербайджанской ССР 1922г., в котором глава V (ст.142-179) Особенной части, названная как «Преступления против жизни, здоровья и достоинства личности», была в свою очередь подразделена на пять частей:

- 1 – убийство (ст.142–148);
- 2 – телесные повреждения (ст.149–162);
- 3 – оставление в опасности (ст.163–165-а);
- 4 – преступления в области половых отношений (ст.166–171);
- 5 – иные посягательства на личность и ее достоинство) (ст.172–179).

Системе преступлений против личности (глава V) в Особенной части УК 1922г. предшествовали государственные преступления (глава I), должностные (служебные) преступления (глава II), нарушения правил об отделении церкви от государства (глава III) и преступления хозяйственные (глава IV).

В УК Азербайджанской ССР 1927г. глава VI (ст.171–205), названная как «Преступления против жизни, здоровья, свободы и достоинства личности», уже не делилась на части, но содержала почти те же виды преступных деяний, что и в УК 1922г. В Особенной части УК 1927г. системе преступлений против личности предшествовали государственные преступления (глава I), иные преступления против порядка управления (глава II), должностные преступления (глава III), нарушения правил об отделении церкви от государства (глава IV) и преступления хозяйственные (глава V).

К числу особенностей первых двух УК следует отнести и то, что за некоторые преступления против личности предусматривались абсолютно-определенные санкции, в саму же систему преступлений против личности включались такие деяния, как например, заведомо ложный донос, хулиганство и др.

УК Азербайджанской ССР 1960г. система преступлений против личности была включена в главу 3 Особенной части и была озаглавлена как «Преступления против личности» (ст.94–130). В иерархии охраняемых уголовным законом ценностей этой главе в Особенной части УК предшествовали государственные преступления (глава 1) и преступления против государственной и общественной собственности (глава 2).

Система преступлений против личности в главе 3 УК 1960г. включала наряду с преступлениями против жизни и здоровья, также преступления против свободы и достоинства личности, половые преступления, и некоторые преступления против семьи и несовершеннолетних. Преступления против политических и трудовых прав граждан составляли самостоятельную главу 4 Особенной части УК 1960г. и не рассматривались как преступления против личности. За ряд преступлений против личности законодатель в альтернативных санкциях предусматривал возможность назначения смертной казни.

Действующий УК Азербайджанской Республики 1999г. изменил место преступлений против личности в системе Особенной части, обособил в отдельные главы в соответствии с видовыми объектами группы преступлений против личности (как это было в УК 1922г.), а также впервые включил в систему преступлений против личности обособленную в УК 1960г. в отдельной главе группу преступлений против политических и трудовых прав личности. Кроме того, при принятии УК 1999г. некоторые преступления против лично-

сти (двоеженство, мужеложство и др.) были декриминализованы.

За годы действия УК 1999г. система преступлений против личности претерпела определенные изменения. Так, раздел VIII УК за эти годы дополнился 17-ю новыми статьями (48 составами), а 3 статьи (132 – побои, 173 – торговля несовершеннолетними и 176 – злостное уклонение от содержания детей или родителей) были исключены из неё. Наибольшим изменениям была подвергнута глава 21 (Преступления против конституционных прав и свобод гражданина и человека), которая была дополнена 10-ю новыми статьями. Всего же в разделе VIII УК почти одна треть составов преступлений (30,6%) были дополнены в него после 1 сентября 2000 года.

В структуре преступности Азербайджанской Республики преступления против личности в период с 2005 по 2012 годы занимали в среднем 35,2%, в последующий период, а именно в период с 2013 по 2019 годы – 18,3%. Очевидно, что на снижение в структуре преступности уровня преступлений против личности оказало воздействие декриминализация относительно распространенных побоев (ст.132) в 2012 году.

Родовым объектом деяний, объединенных в раздел VIII УК 1999г., являются общественные отношения, обеспечивающие защиту основных прав и свобод личности, гарантированных Конституцией Азербайджанской Республики.

Видовые объекты определяются согласно названиям глав. В теории уголовного права отмечается, что в некоторых главах объединены два и более видовых объекта (например, в главе 18 – жизнь и здоровье, в главе 19 – личная свобода и достоинство).

В отличие от преступлений раздела VII УК 1999г., диспозиции большинства уголовно-правовых норм в разделе VIII сформулированы как описательные или простые, а не бланкетные.

Объективная сторона преступлений против личности вы-

ражена в основном активными действиями (ст.120, 122, 126, 149 и др.); в ст.142; 143 – только бездействием; в ст.121, 124, 162 и др. – как действием, так и бездействием. Способ (ст.125, 133, 144-2, 147, 148, 149, 150, 151, 163, 170 и др.), место (ст.141, 146) и время (ст.121) совершения преступления в некоторых основных составах являются необходимыми признаками объективной стороны.

Субъективные признаки составов преступлений против личности характеризуются на основе ст.20.2 и ст.24–26 Общей части УК. За ряд преступлений (ст.120, 126, 127, 144, 149, 150 УК) ответственность наступает с 14-ти лет. Следует обратить внимание, что в разделе VIII в некоторых случаях законодатель формулирует составы с двумя формами вины (например, ст.126.3, 144.3 и др.), что не находит своего обоснования в нормах Общей части УК 1999г.¹ К сожалению, указанный пробел Общей части уголовного законодательства Азербайджанской Республики до сих пор не восполнен. В целом деяния, совершенные с двумя формами вины, квалифицируются как умышленные преступления.

В отличие от преступлений против мира и человечности (раздел VII УК), в соответствии со ст.99-4.6 УК за ряд преступлений против личности (ст.144, 144-1, 144-2, 144-3, 167–169, 169-1, 170–171-1) юридические лица признаются субъектами уголовной ответственности и к ним могут быть применены уголовно-правовые меры, указанные в ст.99-5 Азербайджанской Республики 1999г.

В современной теории и законодательной практике уголовного права выделяют следующие виды преступлений против личности:

1) преступления против жизни и здоровья (глава 18, ст.120–143-1 УК);

2) преступления против свободы и достоинства личности (глава 19, ст.144–148-1 УК);

¹ Например, подобная норма обоснована в ст.27 УК РФ 1996г.

3) преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности (глава 20, ст.149–153 УК);

4) преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина (глава 21, ст.154–169-1 УК);

5) преступления против несовершеннолетних и семейных отношений (глава 22, ст.170–172, 174–176-1 УК).

И в заключение отметим следующее. Закон Азербайджанской Республики от 20 октября 2017 года по отношению к некоторым преступлениям против личности существенно изменил порядок применения общих условий освобождения от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим. Так, ст.73 Общей части УК предусматривает общие условия освобождения от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим. В ст.73.1 УК указывается, что лицо, совершившее преступление, не представляющее большой общественной опасности, *может быть освобождено* от уголовной ответственности, если оно помирилось с потерпевшим и возместило причиненный ему ущерб, либо загладило причиненный вред. Данная норма (ст.73.1) применяется в диспозитивном порядке (т.е. по усмотрению следственно-судебных органов). Однако лицо, совершившее одно из преступлений против личности по ст.127.1, 128, 129, 130, 131.2, 133.1, 134, 142.1, 143, 156.1, 157.1 и 158.1 УК, в императивном порядке (т.е. в обязательном) освобождается от уголовной ответственности, если оно помирилось с потерпевшим и полностью возместило причиненный ему ущерб (ст.73.2 УК). Следует учесть, что на основании примечания к ст.72 УК лицо освобождается от уголовной ответственности в порядке, предусмотренном ст.73 УК, только один раз.

§ 2. Понятие, общая характеристика и виды преступлений против жизни и здоровья

Система преступлений против личности (раздел VIII) традиционно и в УК 1999г. открывается главой (18), устанавливающей ответственность за преступления против жизни и здоровья. В главу 18 УК 1999г. входят статьи со 120 по 143-1 включительно.

По состоянию на 15 февраля 2020 года в главе 18 УК установлена ответственность за 52 составов преступлений, из которых:

- преступлений, не представляющих большой общественной опасности, – 20,
- менее тяжких преступлений – 26,
- тяжких преступлений – 4,
- особо тяжких преступлений – 2 состава.

К категории особо тяжких преступлений относятся основной (ст.120.1) и квалифицированный (ст.120.2) виды умышленного убийства.

Преступления против жизни и здоровья – это общественно опасные деяния, посягающие на жизнь и здоровье другого человека, а также деяния, ставящие в опасность указанные блага.

Жизнь человека представляет собой важнейшее от природы ему данное благо, основополагающую социальную ценность. При совершении деяний против жизни наступают последствия, которые не поддаются восстановлению или возмещению. Утрата жизни необратима. Поэтому среди всех благ, находящихся как под международной, так и конституционной защитой, именно право на жизнь и право на здоровье являются основополагающими, и их уголовно-правовая защита имеет приоритетный характер.

В названии главы 18 УК указано на два охраняемых видовых объекта: жизнь и здоровье. Защищаемые международным правом и Конституцией Азербайджанской Республики

право на жизнь и право на здоровье являются неотъемлемыми правами человека. Уголовно-правовая защита этих благ, жизни и здоровья человека, находится под охраной государства с момента рождения до смерти.

Как мы уже отмечали, основные принципы построения системы преступлений против жизни и здоровья сохранили свою преемственность во всех четырех уголовных законодательствах Азербайджанской Республики (1922, 1927, 1960, 1999 годов), в которых они были обособлены в самостоятельные главы. Различным было лишь место этих преступлений в системе Особенной части этих УК.

Самым тяжким деянием в системе преступлений против жизни и здоровья всегда признавалось убийство, которое традиционно на законодательном уровне классифицировалось по форме вины на умышленное и неосторожное, а умышленное убийство в свою очередь – на простой, квалифицированный (с законодательно определенными отягчающими обстоятельствами) и привилегированный (с законодательно определенными смягчающими обстоятельствами) виды. Небольшие же различия можно отметить только по отношению к обстоятельствам, которые признавались в качестве отягчающих или смягчающих обстоятельств убийства в каждом из действующих в определенный исторический период уголовных законодательств.

Что касается характера изменений в перечне видов преступлений против жизни и здоровья в действующем УК 1999г., то следует отметить, что в целом политика государства в вопросах ответственности и наказуемости за рассматриваемые деяния ужесточилась по сравнению с УК 1960г. (в редакции 1998г.), повысился уровень дифференциации ответственности за отдельные виды преступлений, а также впервые в связи с возросшим уровнем медицины были криминализованы некоторые деяния, посягающие на жизнь или здоровье человека.

Родовым объектом всех преступлений этой главы будут общественные отношения, обеспечивающие защиту основных прав и свобод личности, гарантированных Конституцией Азербайджанской Республики.

Видовым объектом – общественные отношения, обеспечивающие защиту жизни или здоровья человека.

При этом следует знать, что в качестве как видового, так и непосредственного объектов преступления всегда выступают жизнь и здоровье другого человека.

В теории уголовного права преступления против жизни и здоровья классифицируют на три вида:

- 1) преступления против жизни (ст.120–125, 135);
- 2) преступления против здоровья (ст.126–133);
- 3) преступления, ставящие в опасность жизнь и здоровье (ст.134, 136–143-1).

Следует заметить, что подобная классификация рассматриваемой группы преступлений в некоторых государствах закреплена и на законодательном уровне. Например, в УК Грузии каждая из вышеуказанных групп преступлений обособлена в отдельные главы УК в седьмом разделе, озаглавленном как «Преступления против человека»: глава XIX – «Преступления против жизни», XX – «Преступления против здоровья», XXI – «Создание опасности жизни и здоровью человека».

По конструкции объективной стороны основных составов главы 18 УК Азербайджанской Республики первые два вида (преступления против жизни и преступления против здоровья) сформулированы как материальные, а абсолютное большинство преступлений, ставящих в опасность жизнь и здоровье, – как формальные преступления (кроме ст.139 и 142).

Несмотря на то, что большинство деяний этой главы совершаются только путем активных действий, некоторые могут быть совершены как путем действия, так и бездействия (ст.121, 124) или же – только бездействия (ст.142, 143).

Субъектом преступлений против жизни и здоровья являются физические вменяемые лица, достигшие 16-ти лет (в ст.120; 126, 127 – с 14-ти лет). Субъекты некоторых преступлений обладают специальными признаками (ст.121, 141, 142 и др.).

Субъективная сторона большинства преступлений рассматриваемой главы характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом; в ст.124, 131, 138.2, 140.4 – неосторожной формой вины. Особо квалифицированные виды некоторых деяний законодательно сформулированы как преступления, совершенные с двумя формами вины (ст.126.3, 136.3, 141.3). Мотив, цель и эмоциональное состояние виновного в момент совершения преступления в некоторых деяниях являются обязательным элементом состава преступления (ст.122, 129 и др.).

И в заключение отметим, что Закон Азербайджанской Республики от 20 октября 2017 года дополнил ст.73 (освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением сторон) новой ст.73.2, в соответствии с которой лицо, совершившее преступление против жизни и здоровья, попадающее под ответственность по ст.127.1, 128, 129, 130, 131.2, 133.1, 134, 142.1 или 143 УК, освобождается от уголовной ответственности, если оно примирилось с потерпевшим и полностью возместило причиненный ему ущерб. Интересно, что смысл содержания вновь дополненной ст.73.2 идентичен положению ст.73.1 УК, т.к. все перечисленные деяния отнесены к категории преступлений, не представляющих большой общественной опасности. Разница заключается лишь в том, что применение нормы в ст.73.1 носит диспозитивный характер, а в ст.73.2 – императивный.¹ Также следует учесть, что виновный может быть освобожден от уголовной ответственности по перечисленным основаниям только один раз.

¹ Считаем, что особой необходимости в дополнении УК новой ст.73.2 не было. Достаточно было изменить порядок применения нормы в ст.73.1 с диспозитивной на императивную, т.е. словосочетание «может быть освобождено» надо было заменить на «освобождается».

§ 3. Преступления против жизни

Преступления против жизни – это деяния, непосредственно посягающие на общественные отношения, обеспечивающие жизнь человека как способ его существования.

Все преступления данной группы объединяет то, что непосредственным объектом каждого из них является жизнь человека. Уголовный закон охраняет жизнь любого человека независимо от возраста и состояния здоровья, социального состояния, гражданства и национальной принадлежности.

Жизнь – это биологический процесс, форма существования человека как биологического существа.¹ Если жизнь – это биологический процесс, то как всякий процесс он протяжён во времени и проходит через определенные стадии. Поэтому, как и всякий процесс (действие, протяженное во времени), жизнь имеет начало и конец. Не может быть убийства ни до начала жизни, ни после ее прекращения.

Различные отрасли науки – теология, медицина, философия, право по-разному трактуют как само понятие «жизнь», так и определение моментов его начала и конца.

В теории уголовного права определение моментов начала и конца жизни человека является остро дискуссионным вопросом, т.к. эти моменты законодательно не закреплены.

¹ Например, В.Ф. Караулов считает, что понятие жизни как биологического процесса охватывает и утробный период развития человеческого организма (Российское уголовное право. Т.2. Особенная часть / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, В.С. Комиссарова, А. И. Рапога. М., 2010, с.13-15). Поэтому он предлагает не смешивать понятия «жизнь как биологический процесс» и «жизнь как объект уголовно-правовой охраны». Исходя из приведенного утверждения и учитывая, что в азербайджанском уголовном праве еще нерожденный ребенок именуется плодом, что, кстати сказать, поддерживается и международным правом (использование термина «человеческое существо» в ст.1 Конвенции ООН о защите прав ребенка 1982г.), считаем, что не надо смешивать понятия «жизнь как биологический процесс существования плода, начиная с зародыша и до момента рождения» и «жизнь как биологический процесс существования человека». Именно второе понятие является объектом уголовно-правовой охраны по нашему уголовному законодательству.

Наиболее часто встречающееся мнение – начальный момент жизни, как объекта посягательства при убийстве, определяется с момента родов, тоже нельзя считать определенным. Потому что физиологические роды – это тоже процесс, который протяжён во времени.

Так, одни авторы считают, что начальным моментом жизни является начало физиологических родов, другие – когда плод только отделился от утробы роженицы, третьи – перерезание пуповины и полное отделение от тела матери, четвертые – первый вздох и крик ребенка и т.п.

Учитывая, что роды также проходят через определенные физиологические стадии, следует признать правильным моментом определения начала жизни человека – частичное появление ребенка любой частью тела (головой, ягодицами, ножками) из утробы матери в процессе родов. Например, именно так определено начало жизни в УК Индии.¹ При этом виды родов (преждевременные, искусственные, естественные или при помощи кесарева сечения) значения не имеют.

В юридической литературе дискуссии на этот счет идут издавна, мнения же традиционно разделяются, что обусловлено тем, что законодательно момент начала жизни не определен. Так, М.Д.Шаргородский начало жизни связывал с началом дыхания и моментом отделения пуповины.² Эта точка зрения, связывающая начало жизни человека с первым криком или вдохом и началом самостоятельного существования, долгое время была господствующей, хотя еще и в дореволюционном российском праве подвергалась сомнению. Так, по мнению Н.С.Таганцева, «наличность жизни не определяется исключительно дыханием, а поэтому несуществование дыхания в младенце не уничтожает возможности признания его

¹ Очевидно, что включение в УК Азербайджанской Республики подобного положения прекратило бы давний спор в доктрине и способствовало бы выработке единой следственно-судебной практики.

² Шаргородский М.Д. Преступления против жизни и здоровья. М., 1948, с.59.

живым».¹ Уже в советский период А.А.Пионтковский считал, что «следует рассматривать как детоубийство не только убийство новорожденного после отделения плода от утробы матери и начала самостоятельной жизни ребенка, но и убийство, совершенное во время родов, когда рождающийся ребенок еще не начал самостоятельной внеутробной жизни».² В уголовном праве Азербайджанской Республики также нет единого мнения по этому вопросу. Так, момент начала жизни определяется или обобщенно, неконкретизировано - «в процессе родов»,³ или начальным моментом жизни признается начало дыхания у новорожденного, или же отделение плода из утробы матери.

Следует отметить, что само понятие «начало процесса родов» также неопределенно и нуждается в конкретизации. Ведь физиологические роды – это процесс, протяженный во времени и имеющий свои стадии. Поэтому моментом начала жизни следует признавать момент, когда в процессе физиологических родов плод *частично* уже вышел из утробы матери, что вовсе не однозначно началу родового процесса (наступление регулярных схваток, раскрытие шейки матки и т.д.) или самостоятельному внеутробному существованию ребенка (появление дыхания, перерезание пуповины и т.п. явления следуют после полного выхода ребенка из утробы матери). Этой точки зрения придерживаются, например, С.В.Бородин, В.Д. Набоков, О.В. Лукичев и многие другие авторы.⁴

В литературе встречается и мнение, по которому начало

¹ Таганцев Н.С. О преступлениях против жизни по русскому уголовному праву. СПб., 1870, с.34.

² Курс советского уголовного права / Под ред. А.А. Пионтковского, П.С. Ромашкина, В.М. Чхиквадзе. Т. V., М., 1970, с.34.

³ Quliyev R.İ., İmanov M.N. Cinayət hüququ. Xüsusi hissə. Bakı, 2004, s.68.

⁴ Бородин С.В. Преступления против жизни. М., 2000, 356 с.; Лукичев О.В. Детоубийство: уголовно-правовая и криминологическая характеристика. СПб., 2000, 140 с.

жизни человека следует определять с более раннего периода, т.е. внутриутробного. Например, А.И.Попов считает, что посягательство на жизнь ребенка, находящегося в утробе матери, при сроке беременности свыше 22 недель должно признаваться убийством, т.к. искусственное прерывание беременности (аборт) разрешено только до 22 недель беременности.¹ В соответствии с теорией и практикой уголовного права нашего государства (впрочем, как и РФ) умышленные действия в отношении беременной женщины (любого срока беременности, даже начальной стадии родов, если еще ребенок не вышел какой-либо частью тела из утробы матери), которые привели к гибели еще нерожденного плода, квалифицируются как причинение тяжкого вреда здоровью беременной женщины.

Наступление смерти, т.е. конец жизни тоже проходит через определенные стадии: агонию, клиническую смерть, смерть мозга и биологическую смерть.

Агония (от греч. *agon* – борьба) – это предсмертное состояние человека, и с внешней стороны представляющее собой как бы борьбу между жизнью и смертью. Высшие центры сознания в это время уже совсем или почти совсем парализованы, тогда как угасающая работа сердца и дыхание еще продолжают.

После остановки дыхания и кровообращения наступает стадия клинической смерти, которая в обычных условиях длится в среднем 6—10 минут в зависимости от физического состояния организма на момент смерти. При клинической смерти патологические изменения во всех органах и системах носят полностью обратимый характер. Именно поэтому посягательство на человека, находящегося в состоянии клинической смерти, которая еще не дошла до фазы смерти био-

¹ Попов А.И. Преступления против личности при смягчающих обстоятельствах. СПб., 2001, с.32.

логической, необходимо расценивать как посягательство на жизнь живого человека.

Смерть мозга проявляется развитием необратимых изменений в головном мозге. Смерть мозга наступает при полном и необратимом прекращении всех его функций, регистрируемом при работающем сердце и искусственной вентиляции легких. Диагноз смерти мозга устанавливается консилиумом специализированных врачей (невролог, анестезиолог-реаниматор и др.) в медицинской организации, в которой находится пациент. В гражданском праве, например, именно этот процесс – прекращение мозговой деятельности принимается за смерть человека (ст.25 ГК Азербайджанской Республики).

Биологическая смерть выражается посмертными изменениями во всех органах и системах, которые носят постоянный, необратимый, трупный характер. В соответствии со ст.39 Закона Азербайджанской Республики об охране здоровья населения от 26 июня 1997 года, констатация биологической смерти человека осуществляется медицинским работником (врачом или фельдшером).

В зависимости от причины наступления смерти (старость, болезнь, различные насильственные способы и т.д.) стадии наступления смерти могут иметь различную продолжительность, некоторые могут отсутствовать или совпадать.

Таким образом, моментом смерти человека следует признавать момент смерти его мозга или его биологической смерти (необратимой гибели человека). Вместе с тем отметим, что на сегодняшний день в Азербайджане (как и во многих других странах) медицинские критерии начала и конца жизни однозначно не определены.

Преступления против жизни в действующем уголовном законодательстве традиционно делятся на убийство (все виды) и на доведение до самоубийства.

Понятие и классификация убийств

К сожалению, в структуре преступности Азербайджана убийства являются относительно распространенными преступлениями. По официальной статистике МВД Азербайджанской Республики пик убийств пришелся на 1992 год (564), затем до 1997 года наблюдалась тенденция резкого снижения числа умышленных убийств (282), затем – постепенное скачкообразное снижение числа убийств (2000г. – 325; 2005г. – 288; 2010г. – 276; 2011г. – 279; 2012г. – 276; 2013г. – 281; 2014г. – 298; 2015г. – 283; 2016г. – 245; 2017г. – 259; 2018г. – 262; 2019г. – 253). В среднем за последние 5 лет было совершено около 264 умышленных убийств (включая и покушение на убийство) в год.

Понятие убийства является фундаментальным в науке уголовного права Азербайджана, поэтому оно не претерпело существенных изменений и в УК 1999г.

В УК 1922, 1927, 1960 и 1999 годов менялся только уровень дифференциации ответственности за умышленное убийство: в каждом следующем уголовном законе он был выше.

Так, в ст.143 УК Азербайджанской ССР 1922г. устанавливалась ответственность за простой вид убийства, а в ст.142, 142-а и 142-б в качестве отягчающих обстоятельств (квалифицирующих признаков) указывалось на совершение умышленного убийства:

– в ст.142: а) из корысти, ревности и других низменных побуждений; б) лицом, уже отбывшим наказание за умышленное убийство или весьма тяжкое телесное повреждение; в) способом, опасным для жизни многих людей или особо мучительным для убитого; г) с целью облегчить или скрыть другое тяжкое преступление; д) лицом, на обязанности которого лежала особая забота об убитом; е) с использованием беспомощного положения убитого»;

– в ст.142-а: из-за кровной вражды; при рецидиве; при

особо отягчающихся обстоятельствах;¹

– в ст.142-б: убийство женщины, вызванное её раскрепощением и осуществлением ею своих прав.

Ответственность за привилегированные виды убийства (убийства со смягчающими обстоятельствами) была предусмотрена в ст.144, 145 в УК Азербайджанской ССР 1922г. Предусматривались следующие их виды:

– умышленное убийство, совершенное под влиянием сильного душевного волнения;

– умышленное убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны;

– умышленное убийство застигнутого на месте преступления преступника с превышением необходимых для его задержания мер.²

Кроме того, законодатель УК 1922г. включил в подглаву «убийство» также незаконный аборт (ст.146), из чего, очевидно, следовало, что гибель еще неродившегося плода рассматривалась как убийство.

В УК Азербайджанской ССР 1927г. (в редакции 1933г.) уголовная ответственность за простой вид убийства предусматривалась в ст.174, а в предыдущих ст.171–173 – за квалифицированные, и в ст.175–176 – за привилегированные виды убийства. При этом перечень отягчающих обстоятельств умышленного убийства по сравнению с УК 1922г. пополнился еще одним: убийством, совершенным военнослужащим при особо отягчающих обстоятельствах, которые законодательно также не определялись. А из перечня смягчающих обстоятельств в УК 1927г. было исключено такое как «убийство преступника с превышением необходимых для его задержания мер».

В третьем по счету УК Азербайджанской ССР 1960г. за простой вид убийства предусматривалась уголовная ответст-

¹ При этом сами «особо тяжкие обстоятельства» законодательно не определялись.

² Определения даны по первоисточнику.

венность в ст.95, впервые озаглавленной как «умышленное убийство». В отличие от предыдущих первых двух УК, все квалифицирующие признаки были указаны в одной и той же статье, а именно в ст.94, озаглавленной как «умышленное убийство при отягчающих обстоятельствах». При этом перечень отягчающих обстоятельств был изменен. Из него были исключены такие, как совершение убийства из ревности и других низменных побуждений; убийство лицом, на обязанности которого лежала особая забота об убитом; убийство с использованием беспомощного положения убитого.

В то же время, впервые в качестве отягчающих обстоятельств убийства были законодательно определены такие как совершение убийства: из хулиганских побуждений; в связи с выполнением потерпевшим служебного или общественного долга; двух или нескольких лиц; женщины, заведомо для виновного находившейся в состоянии беременности; сопряженное с изнасилованием; особо опасным рецидивистом либо лицом, совершившим умышленное убийство.

Как и в предыдущих двух УК, в УК 1960г. (в редакции 1961г.) ответственность за каждый вид привилегированного убийства предусматривалась в отдельной статье. Перечень их по сравнению с УК 1927г. пополнился еще одним - умышленным убийством матерью своего новорожденного ребенка (ст.96). Умышленное убийство, совершенное в состоянии сильного душевного волнения (ст.97); убийство при превышении пределов необходимой обороны (ст.98) также были в числе привилегированных убийств. Кроме того, в последний год действия УК 1960г. перечень привилегированных видов убийства был дополнен эвтаназией (ст.97-1).

Действующий УК Азербайджанской Республики 1999г. в вопросах ответственности за убийство отличается тем, что:

– в отличие от УК 1922, 1927 и 1960гг. норма, предусматривающая ответственность за простой вид умышленного убийства предшествует норме (УК 1960г.) или нормам (1922,

1927гг.), предусматривающим ответственность за убийство при отягчающих обстоятельствах. Так, в соответствии с принятой юридической техникой, ответственность за основной состав (простой вид убийства) и квалифицированный состав впервые предусмотрена в одной и той же статье;

– перечень отягчающих обстоятельств заметно увеличился. Так, в ст.120.2 в 12 пунктах указаны более 20 отягчающих обстоятельств, многие из которых являются новеллами;

– система привилегированных видов убийства пополнилась ещё двумя. Но назвать их полностью новеллами уголовного права Азербайджанской Республики нельзя. Так, умышленное убийство, совершенное при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст.123.2), было выделено в самостоятельный вид привилегированного убийства еще в УК 1922г., а эвтаназия (ст.135) – впервые была предусмотрена в УК 1960г. в апреле 1999 года;

– именно в УК 1999г. впервые было дано законодательное определение убийства как «лишение жизни другого человека» (ст.120.1).

Убийство неразрывно связано с понятиями жизни и смерти человека.

Поэтому деяние может быть признано убийством только в том случае, если человек лишен жизни. Посягательство на жизнь человеческого плода не образует убийства, а является абортом.

Убийство также должно отграничиваться:

- от естественного завершения жизненного процесса,
- от правомерного лишения жизни,
- от случайного причинения смерти,
- от самоубийства,
- от других преступлений, сопряженных с умышленным или неосторожным лишением жизни другого человека (например, ст.103, 105, 263, 277, 287 и др.).

В отличие от законодательного определения, данного в ст.120.1 УК, теория уголовного права Азербайджана выработала более полное определение: убийство – это противозаконное виновное лишение жизни другого человека, как по умыслу, так и по неосторожности.

Следует обратить внимание на то, что в РФ под убийством понимается только умышленное противозаконное виновное причинение смерти другому человеку, что находит свое подтверждение и в УК 1996г.

Убийство может быть совершено путем как действия, приведшего к лишению жизни другого человека, так и бездействия. Оно может быть совершено путем физических действий или явиться результатом психического воздействия.

Физическое насилие предполагает такое непосредственное воздействие на организм потерпевшего путем нарушения анатомической целостности тела или нормального функционирования органов или тканей, в результате которого наступает смерть человека. Способы физического воздействия могут быть самыми разнообразными: механический (выстрел, взрыв, удар ножом), химический (отравление, поражение кислотой), термический (сжигание, замораживание) и т.д. При этом способы лишения жизни другого человека значения для квалификации убийства не имеют, за исключением убийства, совершенного с особой жесткостью или общеопасным способом (ст.120.2.4)

Психическая травма сама по себе может вызвать смерть лица, страдающего заболеванием сердечно-сосудистой системы, но такая смерть не всегда может рассматриваться как убийство. Причинение смерти в результате психической травмы лицом, осведомленным о болезненном состоянии потерпевшего, должно признаваться убийством при наличии цели лишения жизни.

Убийство в форме бездействия может быть инкриминировано виновному лишь при наличии совокупности следующих условий:

1) на виновном лежит юридическая обязанность по охране жизни потерпевшего;

2) он имеет реальную возможность предотвратить наступление смерти;

3) будучи обязанным и имея возможность не допустить смерти потерпевшего, не делает этого.

В азербайджанском уголовном праве убийство по форме вины можно классифицировать на:

- умышленное убийство (ст.120, 121, 122, 123, 135),
- убийство по неосторожности (ст.124).

В свою очередь умышленное убийство по критериям дифференциации ответственности (как отягчающим, так и смягчающим обстоятельствам) можно классифицировать на три вида:

1) простой вид убийства, т.е. совершенный без смягчающих и отягчающих обстоятельств (ст.120.1 УК);

2) квалифицированный вид убийства, т.е. совершенный с отягчающими обстоятельствами (ст.120.2 УК);

3) привилегированный вид убийства, т.е. совершенный со смягчающими обстоятельствами (ст.121, 122, 123.1, 123.2, 135 УК).

Следует отметить, что квалифицированные и привилегированные виды убийства характеризуются особенностями объективных и субъективных признаков (способы; особые признаки потерпевшего; мотивы, цели преступления, психическое состояние и возраст наступления уголовной ответственности). Уголовная ответственность за простой и квалифицированные виды умышленного убийства наступает с 14-ти лет, а за привилегированные виды и убийство по неосторожности – с 16-ти лет. В случае убийства, совершенного должностным лицом при превышении им своих служебных обязанностей, деяние квалифицируется по совокупности ст.120 и ст.309 (превышение должностных полномочий) УК.

Согласно правилам конкуренции норм, теория и практика уголовного права при наличии в действиях лица, совершив-

шего умышленное убийство, как отягчающих, так и законодательно указанных смягчающих обстоятельств, квалифицирует его как привилегированный вид убийства. На это указывается и в Постановлении Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики по обобщению судебной практики по делам об умышленном убийстве от 12 декабря 2002 года.

При уголовно-правовом анализе конкретных составов преступлений против жизни особое внимание следует обратить на особенности объективных и субъективных признаков составов преступлений, являющихся критериями дифференциации ответственности. Так, учитывая, что все виды убийства сконструированы как материальные составы, особую важность при квалификации убийства составляет установление причинно-следственной связи (прямой и опосредственной) между действием или бездействием виновного и смертью потерпевшего.

Статья 120. Умышленное убийство

120.1. Умышленное убийство, то есть умышленное лишение жизни другого человека, —

наказывается лишением свободы на срок от девяти до четырнадцати лет.

120.2. Умышленное убийство:

120.2.1. совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией);

120.2.2. совершенное из хулиганских побуждений;

120.2.3. потерпевшего или его близких родственников в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга;

120.2.4. совершенное с особой жестокостью или общеопасным способом;

120.2.5. совершенное с корыстной целью или по найму, а равно с целью использования органов или тканей потерпевшего;

120.2.6. с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение, а равно сопряженное с изнасилованием или другими насильственными действиями сексуального характера;

120.2.7. двух или более лиц;

120.2.8. женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности;

120.2.9. лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряженное с похищением человека или захватом заложника;

120.2.10. совершенное повторно;

120.2.11. сопряженное с разбоем, вымогательством, терроризмом или бандитизмом;

120.2.12. из побуждений национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды, —

наказывается лишением свободы на срок от четырнадцати до двадцати лет либо пожизненным лишением свободы.

Примечание: Повторным признается повторное совершение преступления, предусмотренного статей 120 настоящего Кодекса, лицом, ранее совершившим одно или несколько преступлений, предусмотренных статьями настоящего Кодекса, устанавливающими ответственность за умышленное убийство.

В ст.120 УК 1999г. устанавливается ответственность за два вида умышленного убийства: основной (ст.120.1) и квалифицированный (ст.120.2). Оба состава: ст.120.1 и 120.2, в действующей редакции УК 1999г. по состоянию на 15 февраля 2020 года отнесены к категории особо тяжких преступлений. Санкция ст.120.2 в альтернативном порядке предусматривает возможность назначения самого строго вида наказания – пожизненного лишения свободы.

Простой вид убийства

Основной состав убийства (ст.120.1), в теории уголовного права именуемый также как простой вид убийства, – это умышленное убийство, совершенное как без отягчающих обстоятельств, предусмотренных в ст.120.2, так и без смягчающих обстоятельств, предусмотренных в ст.121; 122; 123.1; 123.2 и 135 УК Азербайджанской Республики 1999г.

Непосредственный объект – общественные отношения,

направленные на защиту жизни человека. При убийстве – это всегда жизнь другого человека. Посягательство на собственную жизнь (самоубийство) под уголовную ответственность не попадает.

Объективная сторона простого убийства может быть выполнена как действием (физическим или психическим), так и бездействием.

Наиболее типичными для данного вида являются убийства, совершенные в ссоре или в драке без хулиганских побуждений, убийства по мотивам мести, зависти, неприязни, ненависти, возникшими на почве личных взаимоотношений.

К убийствам в драке или ссоре относятся многие категории так называемых «семейных убийств»: лишение жизни в результате межличностных конфликтов между сожителями, родственниками, близкими знакомыми.

К простому убийству можно отнести также убийство из трусости (страха перед мнимой опасностью). По ст.120.1 могут быть квалифицированы убийства, совершенные в результате: неправомерного применения оружия лицом, охраняющим какой-либо объект, при неисполнении потерпевшим его требований; по договору с потерпевшим.

Нередко встречаются убийства, по которым мотив преступления не установлен. Их в некоторых случаях относят к убийствам из хулиганских побуждений. Однако при неустановлении мотива и при отсутствии других обстоятельств, влияющих на квалификацию, эти убийства в действительности должны относиться к преступлениям, предусмотренным ст.120.1 УК. Ведь если не выяснен мотив преступления, значит, не установлены и хулиганские побуждения.

Вместе с тем мы не согласны с мнением, что «некрофильские, ритуальные убийства, криминальный каннибализм» следует также относить к простым видам убийства.¹ На наш взгляд, эти деяния следует квалифицировать по ст.120.2.5 как

¹ Уголовное право. Особенная часть / Под ред. А.И. Чучаева. М., 2015, с.25.

убийство с целью использования органов или тканей потерпевшего.

По конструкции объективной стороны простой вид убийства – материальный состав, убийство признается оконченным с момента лишения жизни потерпевшего. Не имеет значения, когда наступила смерть: немедленно или спустя какое-то время. Действия лица, непосредственно направленные на лишение жизни другого человека, если они по обстоятельствам, не зависящим от воли виновного, не привели к этому результату, квалифицируются как покушение на убийство.

Субъект преступления в ст.120.1 – общий и определяется в соответствии со ст.20.2 и ст.24–26 УК: любое вменяемое лицо, достигшее 14-ти лет.

С субъективной стороны простое убийство предполагает наличие прямого или косвенного умысла на лишение жизни. Следует заметить, что убийство с косвенным умыслом законодатель и судебная практика не рассматривают как менее опасный вид убийства.

Если убийство может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом, то покушение на убийство возможно лишь с прямым умыслом, то есть когда содеянное свидетельствовало о том, что виновный осознавал общественную опасность своих действий (бездействия), предвидел возможность или неизбежность наступления смерти другого человека и желал ее наступления, но смертельный исход не наступил по не зависящим от него обстоятельствам (ввиду активного сопротивления жертвы, вмешательства других лиц, своевременного оказания потерпевшему медицинской помощи и др.).

Решая вопрос о виде умысла виновного, суды должны исходить из совокупности всех обстоятельств совершенного преступления и учитывать, в частности, способ и орудие преступления, количество, характер и локализацию телесных повреждений (например, ранение жизненно важных органов человека), причины прекращения виновным преступных действий и т.д., а также предшествующее преступлению и

последующее поведение виновного, его взаимоотношения с потерпевшим.

Нанесение ножевых ранений в жизненно важные органы, которые заведомо для виновного могут повлечь смерть потерпевшего, свидетельствует, как правило, о наличии прямого умысла на лишение жизни.

Необходимо ограничивать убийство от умышленного причинения тяжкого вреда здоровью, повлекшего по неосторожности смерть потерпевшего, имея в виду, что при убийстве умысел виновного направлен на лишение потерпевшего жизни, а при совершении преступления, предусмотренного ст.126.3 УК, отношение виновного к наступлению смерти потерпевшего выражается в неосторожности. В этих случаях для правильной квалификации большое значение имеет правильная юридическая оценка конкретных обстоятельств совершенного деяния (взаимоотношения виновного и потерпевшего до совершения преступления, поведение виновного после посягательства на жизнь и т.д.), способов, орудий убийства, характера и локации причиненных повреждений.

В отличие от некоторых зарубежных стран (например, США) для квалификации убийства не имеет значения и момент формирования умысла. Убийство с заранее обдуманым намерением (предумышленное) уголовное право не рассматривает как более тяжкий вид убийства.

Квалифицированные виды убийства

Обстоятельства, отягчающие умышленное убийство, перечислены в 12 пунктах ст.120.2 УК 1999г. В теории уголовного права убийства, совершенные при указанных квалифицирующих признаках, именуются также как квалифицированные виды убийства.

УК 1999г. по сравнению с предыдущими, в частности с УК 1960г., содержит наибольшее число обстоятельств, отяг-

чающих убийство. Для признания убийства совершенным при квалифицирующих признаках необходимо установить, что действия виновного подпадают под один или несколько признаков, перечисленных в ст.120.2 УК.

В целом система квалифицирующих признаков убийства в ст.120.2 носит исчерпывающий характер. Если в действиях виновного имеются два или несколько квалифицирующих признаков, то все они должны быть указаны в предъявленном обвинении и приговоре. Однако они не образуют совокупности преступлений, и наказание назначается за единое деяние по санкции ст.120.2 УК, хотя наличие двух или нескольких квалифицирующих признаков учитывается при назначении наказания.

Все квалифицирующие признаки в ст.120.2 можно классифицировать на: обстоятельства, характеризующие объективные (объект, объективную сторону) или субъективные (субъект, субъективную сторону) признаки убийства; или же выделить отягчающие обстоятельства, являющиеся новеллами УК 1999г.

Для правильной квалификации умышленного убийства, в частности, для решения наиболее спорных вопросов квалификации умышленного убийства (определение особой жестокости или общепасного способа совершения убийства; повторности; вопросы ответственности исполнителя и заказчика при убийстве по заказу; убийство двух или более лиц; убийство женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности и др.) особо важное значение имеет Постановление Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики по обобщению судебной практики по делам об умышленном убийстве от 12 декабря 2002 года.

Умышленное убийство, совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией) (ст.120.2.1)

Убийство, совершенное в любых формах соучастия, впервые законодательно определено как отягчающее обстоятельство лишь в действующем уголовном законодательстве. Посягательство на жизнь другого человека, совершенное в соучастии, значительно уменьшает сопротивление потерпевшего и легче достигается цель лишения его жизни.

При квалификации данного вида убийства следует уяснить понятия группы лиц, группы лиц по предварительному сговору и организованной группы лиц в соответствии со ст.34 Общей части УК 1999г., в которой дается понятие указанных форм соучастия.

Убийство признается совершенным группой лиц, когда два или более лица, действуя совместно с умыслом, направленным на совершение убийства, непосредственно участвовали в процессе лишения жизни потерпевшего, применяя к нему насилие, причем необязательно, чтобы повреждения, повлекшие смерть, были причинены каждым из них (например, один подавлял сопротивление потерпевшего, лишал его возможности защищаться, а другой причинил ему смертельные повреждения). Убийство следует признавать совершенным группой лиц и в том случае, когда в процессе совершения одним лицом действий, направленных на умышленное причинение смерти, к нему с той же целью присоединилось другое лицо (другие лица). При этом для признания лица исполнителем убийства не имеет значения, наступила смерть от ранений, причиненных всеми лицами в совокупности, или непосредственно от ранения, причиненного одним из них. Главное, необходимо установить, что все лица действовали сообща, взаимно дополняемыми усилиями с умыслом, направленным на лишение жизни потерпевшего.

Предварительный сговор на убийство предполагает выраженную в любой форме договоренность двух или более лиц, состоявшуюся до начала совершения действий, непосредственно направленных на лишение жизни потерпевшего. При этом наряду с соисполнителями преступления, другие участ-

ники преступной группы, которые непосредственно не совершали действий, направленных на лишение жизни потерпевшего, могут выступать в роли организаторов, подстрекателей или пособников убийства, и их действия надлежит квалифицировать также по соответствующей части ст.32 (виды соучастия) УК 1999г.

В случаях, когда исполнители убийства не только заранее договорились о совместном совершении убийства, но и представляли собой устойчивую группу лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений, имеет место совершение убийства организованной группой. Организованная группа – это устойчивая группа заранее объединившихся двух и более лиц, объединенных умыслом на совершение одного или нескольких преступлений, которая заранее подготавливает орудия убийства, распределяет роли между участниками группы и т.п. Поэтому при признании убийства совершенным организованной группой, действия всех участников, независимо от их роли в преступлении, следует квалифицировать как соисполнительство в убийстве без ссылки на ст.32 УК 1999г.

При совершении убийства организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией), созданной в целях совершения тяжких и особо тяжких преступлений, умышленное убийство должно быть квалифицировано по совокупности преступлений по ст.120.2.1 и ст.218 (организация преступного сообщества (организации)) УК 1999г.

Убийство, совершенное группой лиц, возможно как с прямым, так и с косвенным умыслом. Субъективная сторона убийства, совершенного при двух других формах соучастия может характеризоваться только прямым умыслом.

Умышленное убийство, совершенное из хулиганских побуждений (ст. 120.2.2)

Умышленное убийство, совершенное из хулиганских побуждений, впервые было законодательно определено как квалифицированный вид убийства в предыдущем УК Азерб.

байджанской ССР 1960г.

Понятие хулиганства дается в ст.221 УК как «грубое нарушение общественного порядка, выражающее явное неуважение обществу».

Убийство из хулиганских побуждений совершается на почве явного неуважения к обществу и общепринятым моральным нормам, когда поведение виновного является открытым вызовом общественному порядку и обусловлено желанием противопоставить себя окружающим, продемонстрировать пренебрежительное к ним отношение. В основе формирования хулиганских побуждений лежит, как правило, низменная психологическая установка личности, злоба, ненависть, пренебрежение к людям.¹ Виновный из-за своего буйства применяет насилие, демонстрируя свое бесстыдство и жестокость. Нередко это преступление совершается без повода или с использованием незначительного повода как предлога для убийства. В случае, когда хулиганские побуждения не установлены, а преступное поведение человека определяется только его личными взаимоотношениями с потерпевшим, то лишение жизни не может быть квалифицировано как убийство из хулиганских побуждений, независимо от места его совершения.

Убийство из хулиганских побуждений следует отличать от убийства в ссоре или в драке. Судебная практика исходит из того, что если зачинщиком драки был виновный и конфликт был спровоцирован им как повод для убийства, то деяние подлежит квалификации как убийство из хулиганских побуждений. В случаях же, когда инициатором ссоры или драки выступает потерпевший, а также в том случае, когда поводом для драки послужило неправомерное поведение потерпевшего, то убийство не может считаться совершенным из хулиганских побуждений.

¹ Ткаченко В.И. Квалификация преступлений против общественного порядка. М., 1982, с.15-18.

Следует отметить, что, если помимо убийства были грубо нарушены правила общественного порядка, выражающие явное неуважение обществу, то необходима дополнительная квалификация по ст.221 (хулиганство) УК.

Субъективная сторона убийства, совершенного из хулиганских побуждений, характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом.

Умышленное убийство, потерпевшего или его близких родственников в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга (ст.120.2.3)

Этот вид квалифицированного убийства характеризуется одним из следующих условий:

а) убийство потерпевшего в момент осуществления им служебной деятельности или выполнения общественного долга с целью воспрепятствования его законному поведению (его пресечения);

б) убийство с целью предотвращения осуществлению в будущем потерпевшим своей служебной деятельности или выполнения общественного долга;

в) убийство из мести за выполненные в прошлом служебную деятельность или общественный долг.

Потерпевшими по данному виду убийства могут быть как сами исполнители служебных или общественных функций, так и их близкие родственники.

Круг близких родственников определен в ст.7.0.32 УПК Азербайджанской Республики. Однако теория и практика уголовного права круг близких родственников трактует шире: к ним могут относиться и иные лица, состоящие в родстве, свойстве (родственники супруга), а также лица, жизнь, здоровье и благополучие которых заведомо для виновного дороги потерпевшему в силу сложившихся личных отношений (сожитель, жених, невеста, друг детства, любимый ученик и т.п.). В этом случае убийство родственников должно быть совер-

шенно именно в связи с выполнением служебной деятельности или выполнением общественного долга их близкими.

Под осуществлением служебной деятельности следует понимать действия лица, входящие в круг его обязанностей, вытекающих из трудового договора (контракта) с государственными, муниципальными, частными и иными зарегистрированными в установленном порядке предприятиями и организациями, независимо от формы собственности, с предпринимателями, деятельность которых не противоречит действующему законодательству.

Выполнение общественного долга – это осуществление гражданином как специально возложенных на него обязанностей в интересах общества или законных интересах отдельных лиц, так и совершение других общественно полезных действий (пресечение правонарушений, сообщение органам власти о совершенном или готовящемся преступлении, либо о местонахождении лица, разыскиваемого в связи с совершением им правонарушений, дача свидетелем или потерпевшим показаний, избобличающих лицо в совершении преступления, и др.). Так, например, содействие в пресечении преступления является конституционной обязанностью и, следовательно, выполнением общественного долга, поэтому убийство лица, содействующего пресечению преступления должно классифицироваться по ст.120.2.3 УК.

Для квалификации по ст.120.2.3 УК не имеет значение время, прошедшее с момента совершения служебной деятельности или выполнения общественного долга. Главное, чтобы убийство было совершено в связи с их выполнением.

Учитывая, что главным мотивом совершения данного вида убийства является месть, субъективная сторона деяния по ст.120.2.3 должна характеризоваться только прямым умыслом.

В Особенной части УК Азербайджанской Республики имеются и другие статьи, в которых определена уголовная ответственность за убийство лица в связи с выполнением им

своих служебных или общественных обязанностей. Например, ст.277 (посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля, или представителя иностранного государства), ст.287 (посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование). В этих случаях ст.120.2.3 является общей нормой, квалифицировать деяние надо по правилу конкуренции общей и специальной нормы.

Умышленное убийство, совершенное с особой жестокостью или общеопасным способом (ст. 120.2.4)

Убийство само по себе жестокое деяние. Законодатель же в ст.120.2.4 указывает на особую жестокость.

При квалификации убийства по ст.120.2.4 УК надлежит исходить из того, что понятие особой жестокости связывается как со способом убийства, так и с другими обстоятельствами, свидетельствующими о проявлении виновным особой жестокости.

Признак особой жестокости наличествует, в частности, в случаях, когда перед лишением жизни или в процессе совершения убийства к потерпевшему применялись пытки, истязание или совершалось глумление над жертвой, либо когда убийство совершено способом, который заведомо для виновного связан с причинением потерпевшему особых страданий (нанесение большого количества телесных повреждений, использование мучительно действующего яда, сожжение заживо, предварительное, постепенное отсечение органов тела, длительное лишение пищи, воды, тепла и т.д.). Лишить человека жизни с особой жестокостью возможно и путем бездействия, когда потерпевший сознательно лишается питья или еды и в течение определенного времени (которое иногда может длиться неделями) умирает мучительной смертью.

Особая жестокость может выражаться также в совершении убийства в присутствии близких потерпевшему лиц, когда виновный осознавал, что своими действиями причиняет

им особые страдания. Как убийство с особой жестокостью следует квалифицировать поочередное убийство нескольких потерпевших на их глазах при условии, что убийца осознавал наличие особых психических страданий у пока еще остающихся в живых жертв. Также как убийство с особой жестокостью можно рассматривать ситуацию, когда виновный перед убийством вырывает могилу на глазах у жертвы (или заставляет это делать саму жертву), причиняя тем самым особые страдания потерпевшему.

Для признания убийства совершенным с особой жестокостью необходимо установить, что умыслом виновного охватывалось лишение жизни другого человека именно с причинением ему особых физических или психических страданий. Например, нанесение большого количества ножевых ранений может быть обусловлено также тем, что жертва (например, женщина) не обладала достаточной физической силой для осуществления своего умысла, направленного на лишение жизни потерпевшего.

Лишение жизни другого человека с последующим глумлением над трупом или же с целью сокрытия преступления расчленением или уничтожением трупа (сжигание, растворение в кислотах, скармливание животным и т.п.) само по себе не может быть квалифицировано как убийство с особой жестокостью. Содеянное в таких случаях, если не имеется других данных о проявлении виновным особой жестокости перед лишением потерпевшего жизни или в процессе совершения убийства, следует квалифицировать по совокупности преступлений по ст.120 и ст.245 (надругательство над могилой) УК 1999г.

Под общеопасным способом следует понимать такой способ лишения жизни, который заведомо для виновного представляет опасность для жизни не только потерпевшего, но хотя бы еще одного лица. К общеопасным способам совершения преступления отнесены взрыв, поджог, отравление

воды и пищи в местах общего пользования, использование автоматического огнестрельного оружия в местах скопления людей и т.п.

Общепасность предполагает совершение преступления таким образом, при котором лишение жизни конкретного потерпевшего может сопровождаться лишением жизни или причинением вреда здоровью любой тяжести неопределенному кругу лиц, а также иным объектам.

Если в результате примененного виновным общепасного способа убийства наступила смерть не только конкретного лица, но и других лиц, содеянное следует квалифицировать по ст.120.2.4 и 120.2.7 (убийство двух и более лиц), а в случае причинения другим лицам вреда здоровью – по ст.120.2.4 и в зависимости от тяжести причиненного вреда по ст.126 (умышленное причинение тяжкого вреда здоровью), 127 (умышленное причинение менее тяжкого вреда здоровью) или 128 (умышленное причинение легкого вреда здоровью) УК 1999г.

В тех случаях, когда убийство путем взрыва, поджога или иным общепасным способом сопряжено с уничтожением или повреждением чужого имущества, либо сопряжено с причинением экологического вреда, то деяние следует квалифицировать по совокупности преступлений по ст.120.2.4 и ст.186 (умышленное уничтожение или повреждение имущества) или же по соответствующим статьям главы 28 (Экологические преступления) УК.

Субъективная сторона убийства, совершенного с особой жестокостью, характеризуется только прямым умыслом,¹ а убийства, совершенного общепасным способом – как прямым, так и косвенным умыслом.

¹ Не согласны с мнением некоторых авторов, считающих, что убийство с особой жестокостью может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом. См.: Агаев И.Б. Уголовное право Азербайджанской Республики. Общая и Особенная части. М., 2009, с.406.

Умышленное убийство, совершенное из корыстных побуждений или по найму, а равно с целью использования органов или тканей потерпевшего (ст.120.2.5)

В ст.120.2.5 УК указаны три самостоятельных квалифицирующих признака, объединенных корыстной заинтересованностью виновного при лишении жизни другого человека. Лишение жизни по найму, а равно с целью использования органов или тканей потерпевшего впервые выделено как квалифицированные виды убийства лишь в действующем УК 1999г.

Под убийством из корыстных побуждений следует понимать такое лишение жизни другого человека, которое совершено в целях получения материальной выгоды для виновного или других лиц или избавления от материальных затрат (обязательств). Получение материальной выгоды может выражаться в получении денег, имущества или прав на имущество и т.п. Избавление от материальных затрат (обязательств) означает освобождение от уплаты алиментов, долга, возврата имущества, оплаты услуг и т.п.

В п.9 Постановления Пленума Верховного суда 2002г. указывается, что для квалификации убийства как совершенного из корыстных побуждений необходимо установить, что подобный мотив возник у виновного до убийства. Если же это обстоятельство отсутствует, то завладение, например, имуществом убитого после лишения его жизни образует по совокупности состав убийства без корыстных побуждений и состав кражи (ст.177).

Убийство по найму (на практике используется больше идентичное понятие «заказное убийство») представляет, как правило, разновидность убийства из корысти, так как совершается специально приглашенным («нанятым») лицом тем, кто желает «убить» потерпевшего за определенную плату или иное вознаграждение.

Убийство по найму чаще всего совершается из корыстных

побуждений и обусловлено получением исполнителем преступления как материального, так и иного вознаграждения от заказчика убийства. Учитывая, что понятие «найм» носит договорный характер, и как договор предполагает наличие двух сторон (заказчика и непосредственного исполнителя заказа – киллера), то субъектом преступления, а именно исполнителями убийства по найму являются обе стороны договора. При этом мотивы совершения убийства у субъектов преступления, как правило, не совпадают. Если мотивы убийства у заказчика могут быть разнообразными (корыстный, личностный, мести, ненависти и т.д.), то мотив преступления у исполнителя заказа на убийство, как правило, корыстный.

Мнение некоторых авторов, что заказчики убийства по найму должны нести ответственность как организаторы, подстрекатели или пособники убийства, считаем неправильным.¹

Если умышленное лишение жизни человека совершается с целью использования его органов или тканей, то оно квалифицируется по ст.120.2.5 УК. Для квалификации деяния не имеет значение: наступила ли смерть потерпевшего непосредственно в процессе изъятия у него органов или тканей или он был умерщвлен любым другим способом с намерением виновного в последующем воспользоваться органами его тела.

При убийстве с целью использования органов или тканей, органы или ткани потерпевшего могут быть использованы при их незаконной трансплантации, для проведения различных ритуальных обрядов (например, сатанистов), при проведении медицинских опытов. На наш взгляд, как убийство с целью использования органов или тканей человека может быть квалифицировано и умышленное убийство, совершен-

¹ Гельдибаев М.Х., Рахманова Е.Н. Уголовное право в схемах и определениях. СПб., 2017, с.162; Azərbaycan Respublikasının Cinayət Məcəlləsinin Kommentariyası. Bakı, I hissə, 2018, s.421.

ное каннибалом.

Стремительное развитие медицины в последнюю четверть XX века привело к распространению проведения операций по трансплантации человеческих органов и тканей в целях спасения жизни больного. Закон Азербайджанской Республики о трансплантации человеческих органов и тканей от 28 октября 1999 года регламентирует деятельность по трансплантации человеческих органов и тканей. Указанным Законом определяются органы и ткани человека, которые могут быть трансплантированы с согласия донора, а также те, которые ни при каких обстоятельствах не могут быть объектом трансплантации у живого донора.

Умышленное убийство, совершенное с целью использования органов или тканей человека в дальнейшем как объектов купли-продажи незаконной трансплантации, охватывается ст.120.2.5 и дополнительной квалификации по ст.137 (купля-продажа и принуждение к изъятию для трансплантации органов или тканей человека) не требуется.

Субъектом преступления при убийстве с целью использования органов или тканей потерпевшего чаще всего является медицинский работник, но им также может быть любое другое вменяемое лицо, достигшее 14-ти лет.

Субъективная сторона убийств с указанными в ст.120.2.5 отягчающими обстоятельствами характеризуется только прямым умыслом. Как правило, при этом присутствует корыстный мотив. Однако это может быть совершено и по личностным мотивам (в целях трансплантации человеческих органов или тканей для спасения своего близкого человека, либо проведения медицинских опытов), из религиозных (ритуальных) побуждений.

Умышленное убийство с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение, а равно сопряженное с изнасилованием или другими насильственными действиями сексуального характера (ст.120.2.6)

Соккрытие или облегчение совершения другого преступления хотя и отличаются друг от друга по своему содержанию, но нередко переплетаются между собой. Как правило, виновный совершает убийство для сокрытия уже совершенного преступления. Целью сокрытия охватывается стремление виновного сохранить в тайне само событие преступления, факт участия в нем конкретного лица либо другие имеющие значение для данного дела обстоятельства.

Жертвой рассматриваемого вида убийства может быть любой, что-либо знавший о совершенном преступлении и могущий, по мнению убийцы, разоблачить его: потерпевшие, свидетели, соучастники и т.п. В тех случаях, когда разоблачение уже состоялось, т.е. о факте преступления и его участниках гражданин сообщил правоохранительным органам (и об этом стало известно виновному), совершенное им убийство следует квалифицировать по ст.120.2.3 УК.

Убийство с целью облегчения совершения преступления предполагает умышленное лишение жизни человека, способного, по мнению убийцы, помешать ему совершить другое преступление в настоящем или будущем либо разоблачить участников такого преступления. Отличие этого вида квалифицированного убийства от предыдущего заключается в том, что убийство в данном случае не следует за фактом совершения другого преступления, а предшествует ему.

Оба рассматриваемых вида убийства квалифицируются как оконченное преступление независимо от того, удалось ли убийце достичь поставленной цели: в первом случае – скрыть совершенное преступление в прошлом, во втором – облегчить совершение преступления в будущем.

Субъективная сторона умышленного убийства, совершенного с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение, характеризуется только прямым умыслом.

Под убийством, сопряженным с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера, необхо-

димо понимать убийство в процессе совершения указанных действий с целью облегчения его совершения или с целью их сокрытия, а также совершенное по мотивам мести за оказанное сопротивление при совершении этих преступлений.

Учитывая, что умышленное убийство не охватывается умыслом изнасилования или насильственных действий сексуального характера, то умышленное убийство, сопряженное с указанными видами преступлений, следует квалифицировать по совокупности преступлений по ст.120.2.6 и ст.149 или 150 УК 1999г.

Субъективная сторона убийства, совершенного в процессе изнасилования или насильственных действий сексуального характера, характеризуется лишь косвенным умыслом, убийства, совершенного после завершения указанных преступлений – только прямым умыслом.

Если смерть потерпевших наступает в процессе изнасилования или насильственных действий сексуального характера и не охватывается умыслом виновного (причиняется по неосторожности), содеянное квалифицируется только по ст.149.3.1 (изнасилование, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей) или ст.150.3.1 (насильственные действия сексуального характера, повлекшие по неосторожности смерть потерпевшего) УК.

Умышленное убийство двух или более лиц (ст.120.2.7)

По ст.120.2.7 УК следует квалифицировать убийство двух или более лиц, если действия виновного охватывались единым умыслом и были совершены, как правило, одновременно. На практике случается, что убийства двух и более лиц совершаются с перерывом во времени. Но если совершаемые убийства охвачены единым умыслом (иногда при различных мотивах) и непродолжительным перерывом во времени, обусловленным местонахождением потерпевших в различных местах, то деяние также может быть квалифицировано по ст.120.2.7. Важно, что намерение убить второго человека у

виновного возникло не после совершения первого убийства, а до этого. Поэтому умышленное убийство двух или более лиц, совершенное с перерывом во времени, всегда совершается с прямым умыслом. Тогда как умышленное убийство двух или более лиц, совершенное одновременно, может характеризоваться как прямым, так и косвенным умыслом.

Убийство одного человека и покушение на убийство другого не может рассматриваться как оконченное преступление – убийство двух лиц. В таких случаях независимо от последовательности преступных действий содеянное следует квалифицировать по ст.120.1 (при отсутствии других отягчающих обстоятельств) и как покушение на убийство двух и более лиц по ст.29, 120.2.7 УК.

Если убийство двух или более лиц совершается не одновременно и при этом не охватывается единым умыслом, то деяние должно быть квалифицировано как убийство, совершенное повторно по ст.120.2.10 УК.

Умышленное убийство женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (ст.120.2.8)

Умышленное убийство женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, впервые было законодательно определено как квалифицированный вид убийства в предыдущем УК Азербайджанской ССР 1960г.

Этот вид убийства характеризуется повышенной общественной опасностью вследствие особого состояния потерпевшей. Для квалификации убийства по ст.120.2.8 необходимо установить, помимо других, два обязательных признака:

- 1) потерпевшая должна быть в состоянии беременности,
- 2) виновный должен заведомо знать об этом.

Срок беременности для квалификации значения не имеет.

Термин «заведомо» означает, что виновный осведомлен о наличии беременности потерпевшей. При этом не имеет значения, возникали ли у него при этом сомнения в существова-

нии этого обстоятельства, главное состоит в том, что у него была информация о беременности потерпевшей, которая сообщила ему об этом лично или ему стало известно об этом из других источников.

Определенные трудности с квалификацией по ст.120.2.8 УК возникают, когда виновный считал, что убитая им женщина была беременна, а в действительности убитая не была в состоянии беременности.

В теории уголовного права по вышеуказанному поводу высказаны различные суждения, предлагаются различные варианты квалификации, но не одну из них нельзя признать безупречной. Официальные толкования спорной квалификации и судебная практика различаются в Азербайджане и в РФ. Так, в Постановлении Верховного суда РФ предлагается в этих случаях квалифицировать деяние как за убийство женщины, заведомо находящейся в состоянии беременности. В п.12 соответствующего Постановления Верховного суда Азербайджанской Республики предлагается в этих случаях квалифицировать деяние по фактическим последствиям, т.е. в отсутствие других отягчающих обстоятельств как простое убийство по ст.120.1 УК. Обе предлагаемые квалификации не точны. Если правоприменитель РФ при квалификации отдает предпочтение направленности умысла на убийство женщины, заведомо находящейся в состоянии беременности, не учитывая, что потерпевшая фактически не была беременной, то правоприменитель Азербайджанской Республики, отказываясь от квалификации по ст.120.2.8, учитывает фактическое физиологическое состояние убитой женщины (отсутствие беременности), при этом направленность умысла виновного на убийство женщины в состоянии беременности не получает правовой оценки.

На наш взгляд, в указанном спорном случае относительно правильнее было бы квалифицировать содеянное как покушение на убийство женщины, заведомо для виновного нахо-

дящейся в состоянии беременности, по ст.29,120.2.8 и по ст.120.1 УК (при отсутствии других отягчающих обстоятельств).¹ В этом случае была бы дана правовая оценка фактически содеянного (ст.120.1) и направленности умысла (ст.29,120.2.8). В качестве же недостатка предлагаемой нами квалификации следует указать то, что одно и то же деяние получает две правовые оценки, в одном случае как оконченное преступление, в другом – как неоконченное.

Умышленное убийство лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряженное с похищением человека или захватом заложника (ст.120.2.9)

Такое отягчающее обстоятельство умышленного убийства как совершение его в отношении лица, находящегося в беспомощном состоянии, было предусмотрено также в первых двух УК 1922 и 1927гг., но уже в УК 1960г. оно отсутствовало. В действующем УК 1999г. законодатель опять ввел умышленное убийство лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, в перечень отягчающих обстоятельств убийства.

По 120.2.9 УК надлежит квалифицировать умышленное лишение жизни потерпевшего, неспособного в силу постоянного или временного физического или психического состояния защитить себя, оказать активное сопротивление виновному, когда последний, совершая убийство, осознает это обстоятельство. К лицам, находящимся в беспомощном состоянии, могут быть отнесены, в частности, тяжелобольные и престарелые, малолетние дети, лица, страдающие психическими расстройствами, лишаящими их способности правильно воспринимать происходящее. Убийство лица во сне также квалифицируется как убийство лица, находящегося в беспомощном состоянии.

¹ Подобная квалификация предлагается также М.Х.Гельдибаевым и Е.Н.Рахмановой. См.: Уголовное право в схемах и определениях. СПб., 2017, с.161.

Беспомощность потерпевшего проявляется тем, что он не оказывает сопротивление виновному в силу своего физического бессилия, или в силу своего психического состояния не понимает характера совершаемых в отношении него действий по лишению жизни. Как мы уже указывали, беспомощное состояние может носить как постоянный (например, парализованный, психически больной), так и временный характер (например, ввиду глубокого опьянения или сна).

Предусмотренные впервые в качестве отягчающих обстоятельств убийства, убийство, сопряженное с похищением человека либо захватом заложника, имеют место тогда, когда в процессе похищения человека (ст.144) или захвата заложника (ст.215) потерпевшего лишают жизни, или убийство происходит с целью сокрытия указанных преступлений. В этих случаях следует квалифицировать деяния по совокупности ст.120.2.9 и соответственно ст.144 или 215 УК 1999г.

Потерпевшими от убийства, сопряженного с похищением человека или захвата заложника, могут быть также родственники, друзья, коллеги похищенного, ставшие невольными свидетелями похищения; работники правоохранительных органов, осуществляющих операцию по освобождению потерпевших; посторонние лица, случайно оказавшиеся на месте похищения.

Умышленное убийство, совершенное повторно (ст. 120.2.10)

Данное отягчающее обстоятельство убийства не является новеллой, т.к. во всех трех предыдущих уголовных законодательствах советского периода предусматривалось такое отягчающее обстоятельство как совершение умышленного убийства лицом, ранее совершившим убийство, т.е. повторно.

Понятие повторного умышленного убийства раскрывается в примечании к ст.120 УК, однако оно носит неполный и противоречивый характер. Так, из буквального его толкования следует, что понятие повторности убийства образуют

совершение ранее деяний только по ст.120 или же еще по ст.121, 122, 123 и 135 УК. В то время как в предыдущем УК 1960г. в п.8 ст.94 прямо указывалось, что умышленные убийства, совершенные при смягчающих обстоятельствах, повторности не образуют.

Поэтому в указанном Постановлении Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики 2002г. было дано пояснение повторности: понятие повторности образует только совершение умышленных преступлений, а именно убийства (ст.120), геноцида (ст.103), посягательства на жизнь государственного или общественного деятеля (ст.277) и посягательства на жизнь лица, совершающего правосудие (ст.287). Следует отметить, что вызывает недоумение, почему в данном перечне деяний, образующих повторность умышленного убийства, не учтены наряду с геноцидом и другие преступления против человечности или военные преступления. Например, уничтожение населения (ст.105).

Таким образом, умышленные убийства, совершенные при смягчающих обстоятельствах (ст.121, 122, 123 и 135), также как и убийство, совершенное по неосторожности (ст.124), традиционно повторности не образуют.

В соответствии с п.14 указанного Постановления Верховного суда 2002г., при погашении или снятии судимости, или по постановлению суда при освобождении от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности, ранее совершенное умышленное убийство повторности также не образует

Повторное убийство следует отличать от убийства двух или более лиц: повторное убийство не охвачено единым умыслом и, как правило, убийства совершаются в разное время.

Довольно спорным является вопрос квалификации умышленного убийства в случае, если за ранее совершенное умышленное убийство виновный не привлекался к уголовной ответственности. Так, в п.14 соответствующего Поста-

новления 2002г. указывается, что каждое совершенное умышленное убийство должно быть квалифицировано самостоятельно по совокупности преступлений (второе по ст.120.2.10). По мнению авторов Комментария к УК Азербайджанской Республики, в этих случаях достаточно квалификации лишь по ст.120.2.10 УК.¹ На наш взгляд, в данном случае легальное толкование предпочтительнее.

Умышленное убийство, сопряженное с разбоем, вымогательством, терроризмом или бандитизмом (ст.120.2.11)

Указанные обстоятельства, а именно умышленное убийство, сопряженное с разбоем (ст.181), вымогательством (ст.182) или бандитизмом (ст.217), впервые законодательно выделены как отягчающие лишь в УК 1999г.

Как сопряженное с бандитизмом, разбоем или вымогательством, следует рассматривать умышленное убийство в процессе совершения указанных преступлений. Учитывая, что умышленное лишение жизни не охватывается составами ст.181, 182 или 217 УК, данное деяние следует квалифицировать по совокупности деяний по ст.120.2.11 и ст.181, 182 или 217 УК. Следует отметить, что в отличие от позиции законодателя Азербайджанской Республики, в РФ подобное деяние совокупности не образует, т.к. в ч.1 ст.17 УК 1996г. прямо указывается, что «когда совершение двух или более преступлений предусмотрено статьями Особенной части настоящего Кодекса в качестве обстоятельства, влекущего более строгое наказание», то совокупности преступлений не образуется.

При корыстном мотиве умышленного убийства, сопряженного с бандитизмом, виновному наравне со ст.120.2.11 также должна вменяться ст.120.2.5 (при разбое и вымогательстве корыстный мотив является необходимым элементом указанных составов).

Умышленное убийство из побуждений национальной,

¹ Azərbaycan Respublikasının Cinayət Məcəlləsinin Kommentariyası. Bakı, 2018, I hissə, s.426.

расовой, религиозной ненависти или вражды (ст.120.2.12)

Выделение указанных отягчающих обстоятельств в качестве критерия дифференциации уголовной ответственности за умышленное убийство является новеллой УК Азербайджанской Республики 1999г. и характеризует субъективную сторону состава преступления. Мотивы убийства в ст.120.2.12 перечислены в альтернативном порядке (национальная, расовая, религиозная ненависть или вражда), поэтому для данной квалификации достаточно установить хотя бы один из упомянутых в законе.

Подобный вид убийства характеризуется повышенной общественной опасностью и свидетельствует об особой опасности субъекта преступления, руководимого национальной, расовой, религиозной ненавистью или враждой. Если подобные побуждения лежат в основе формирования умысла на лишение жизни, то убийство в этих случаях квалифицируется по ст.120.2.12 УК. Субъективная сторона в данном случае может характеризоваться как прямым, так и косвенным умыслом.

Национальная, расовая или религиозная ненависть или вражда являются стойкими активными отрицательными чувствами человека и представляют собой проявления непримиримой неприязни, высокой степени нетерпимости к представителям другой национальности, расы, конфессии. Убийство является крайне формой выражения негативных чувств по отношению к лицам иной национальности, расы или веры (в том числе религиозного течения или же, наоборот, атеистов, агностиков).

Для квалификации по ст.120.2.12 УК необходимо установить, что главным мотивом лишения жизни потерпевшего является его принадлежность к другой национальности, расе, религиозной конфессии или даже религиозному течению (толку). Если же потерпевший, принадлежащий другой национальности, расе или религии, убит за совершение проти-

воправных или аморальных действий, то деяние по ст.120.2.12 не квалифицируется.

Привилегированные виды убийства

К привилегированным видам убийства относятся:

- убийство матерью своего новорожденного ребенка (ст.121);
- убийство, совершенное в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения (ст.122);
- убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны (ст.123.1);
- убийство при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст.123.2);
- эвтаназия (ст.135).

Среди указанных видов убийства, только убийство, совершенное при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст.123.2), является относительной новеллой УК 1999г. Так, еще в УК 1922г. среди смягчающих обстоятельств указывалось на убийство при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление. Однако ни в УК 1927г., ни в УК 1960г. законодатель не дифференцировал уголовную ответственность в связи с указанным смягчающим обстоятельством. Лишь в УК 1999г. совершение соответствующего деяния при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, было законодательно закреплено в ст.123.2.

Также относительной новеллой можно считать эвтаназию, т.к. законодатель дифференцировал этот вид убийства как привилегированный вид в последний год действия УК 1960г., а именно Законом от 2 апреля 1999 года дополнив УК новой статьей, предусматривающей уголовную ответственность за эвтаназию.

Убийство матерью своего новорожденного ребенка во время родов или сразу после родов было криминализировано как самостоятельный привилегированный вид убийства впервые в УК 1960г.

Остальные смягчающие обстоятельства (т.е. убийство в состоянии аффекта, при превышении пределов необходимой обороны) выступали в качестве критерия дифференциации уголовной ответственности и в предыдущих УК советского периода (1922, 1927 и 1960гг.).

Следует отметить, что в УК 1999г. в системе преступлений против жизни норма об эвтаназии несколько нарушает стройность схемы размещения норм об ответственности за убийство. Не понятно, из каких соображений законодатель поместил эвтаназию вне системы преступлений против жизни, а именно, после преступлений против здоровья – в ст.135, хотя непосредственным объектом данного преступления является также жизнь человека. Например, в УК Азербайджанской Республики 1960г. статья об эвтаназии (ст.97-1) была размещена после статьи об умышленном убийстве в состоянии аффекта (ст.97).

Общность непосредственного объекта (жизнь другого человека), объективной стороны (действие или бездействие, направленное на лишение жизни другого человека), субъективной стороны (вина в виде прямого или косвенного умысла) всех (простого, квалифицированного и привилегированного) составов умышленных убийств позволяет нам утверждать, что основной критерий разграничения привилегированных видов убийств заключается в специфических признаках непосредственного объекта и субъекта преступления. Например, в умышленном убийстве, совершенном при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, субъект – это лицо, которое в силу служебных или иных обязанностей преследует и задерживает лицо, совершившее тяжкое или особо тяжкое преступление, жизнь

последнего выступает в качестве непосредственного объекта.

Несмотря на то, что непосредственный объект у этих деяний один и тот же – жизнь другого человека, вместе с тем в этих деяниях потерпевший обладает и характерными особенностями. Например, в умышленном убийстве матерью своего новорожденного ребенка – потерпевшим является новорожденный; в эвтаназии – неизлечимо больной человек; в умышленном убийстве в состоянии аффекта – потерпевший, своими неправомерными действиями вызвавший сильное душевное волнение у виновного.

В отличие от УК 1960г., ответственность за все привилегированные виды умышленного убийства в УК 1999г. наступает не с 14-ти, а с 16-ти лет (ст.20.1). Другое отличие от позиции законодателя УК 1960г. заключается в том, что все привилегированные виды убийства, согласно ст.15 УК 1999г., отнесены к категории менее тяжких преступлений. В то время как ст.7-1 УК 1960г., содержащая исчерпывающий перечень тяжких преступлений, включала в него и умышленное убийство матерью своего новорожденного ребенка.

Статья 121. Умышленное убийство матерью своего новорожденного ребенка

Умышленное убийство матерью своего новорожденного ребенка во время или сразу же после родов —

наказывается ограничением свободы на срок до трех лет либо лишением свободы на срок до трех лет.

При умышленном убийстве матерью своего новорожденного ребенка совершается посягательство на только зародившуюся жизнь человека. Особая опасность умышленного убийства матерью своего новорожденного ребенка заключается в том, что раскрываемость преступлений подобного рода остается крайне низкой, в качестве же потерпевшего в них выступает самая незащищенная часть общества – новорожденные дети.

Несмотря на относительную распространенность данного вида преступления в Азербайджане, в структуре преступности убийство матерью своего новорожденного ребенка занимает незначительное место ввиду своей высокой латентности.

Анализ дореволюционного российского законодательства, действовавшего на территории Азербайджанской Республики до установления Советской власти, показывает, что рассматриваемый вид убийства («детоубийство», «чадоубийство») также рассматривался самостоятельно как привилегированный вид убийства. Но при этом смягчающим обстоятельством выступало не психоэмоциональное состояние роженицы, а факт незаконнорожденности и явного уродства (т.е. физического недостатка) ребенка.¹ Все остальные случаи убийства матерью своего новорожденного ребенка квалифицировались даже не как простое, а как квалифицированное убийство равно как убийство отца или матери или иного родственника по восходящей или нисходящей линии и влекли повышенную уголовную ответственность.

В советский период развития уголовного права ответственность за умышленное убийство, совершенное матерью в отношении своего новорожденного ребенка, впервые была предусмотрена как за самостоятельное деяние (ст.96) лишь в УК Азербайджанской ССР 1960г.²

Следует отметить, что в современное время многие государства вне постсоветского пространства не рассматривают убийство матерью новорожденного ребенка в качестве привилегированного вида убийства. Например, действующий УК Франции 1992г., в отличие от предыдущего УК 1810г. (Кодекс Наполеона), не дифференцирует этот вид убийства, а

¹ См.: Таганцев Н.С. О преступлениях против жизни по русскому уголовному праву. СПб., 1870, 375 с.

² Азербайджан и Украина были в числе немногих союзных республик, которые в тот период дифференцировали ответственность за данное преступление. Например, РФ впервые лишь в УК 1996г. выделила убийство матерью своего новорожденного ребенка в самостоятельный привилегированный вид убийства.

из УК ФРГ 1974г. (в ред. 1998г.) исключен §217, устанавливающий ответственность за убийство матерью новорожденного ребенка как за привилегированный состав убийства. Еще более суров закон в вопросах ответственности матери за убийство своего новорожденного ребенка в США. Так, например, суд штата Огайо приговорил 20-летнюю студентку Маскингамского университета Э.Уивер к пожизненному лишению свободы без права на условно-досрочное освобождение за убийство новорожденного, которого она родила 22 апреля 2019 года в туалете университета и там же лишила его жизни, бросив в контейнер с мусором.

Государства, дифференцирующие ответственность за убийство матерью своего новорожденного ребенка, ссужают (УК Италии: применяется в отношении матери, причинившей смерть своему новорожденному ребенку сразу после родов или плоду во время родов, «когда деяние является результатом оставления без материальной и моральной помощи, связанной с родами») или же, наоборот, значительно расширяют сферу распространения соответствующей нормы (например, Закон Великобритании о детоубийстве 1938г.: применяется в отношении женщин, совершивших убийство своего ребенка в возрасте до 12 месяцев, если «во время совершения данного деяния ее душевное спокойствие было расстроено, поскольку она еще не оправилась от последствий родов или кормления ребенка грудью»)¹.

Своеобразно определение состава рассматриваемого вида убийства в УК Республики Корея: субъектом преступления может быть не только мать, но и любой родственник по прямой линии. При этом смягчающими обстоятельствами выступают убийство ребенка «во избежание позора, из страха невозможности принести ребенка, или по каким-либо другим смягчающим причинам» (ст.251).

¹ Уголовное право зарубежных стран. Особенная часть / Под ред. И.Д.Козочкина. М., 2004, с.403.

При убийстве матерью своего новорожденного ребенка (ст.121 УК) в качестве смягчающего обстоятельства выступает особое психоэмоциональное состояние женщины, обусловленное физиологическими изменениями, происходящими во время беременности и последующих родов.

Непосредственный объект – общественные отношения, направленные на охрану жизни новорожденного ребенка.

Потерпевшим от данного преступления является новорожденный ребенок.

Само понятие «новорожденный ребенок» также неоднозначно. В педиатрии новорожденным признается младенец с момента констатации живорождённости до месячного (четырёхнедельного) возраста,¹ в акушерстве длительность периода новорожденности признается равной одной неделе (перинатальный период), в судебной медицине – одним суткам (24 часа). При этом новорожденный ребенок обладает свойствами только ему внешними (незажившая пуповина, наличие вязкой белесой смазки, припухлость век и т.п.) и внутренними (наличие мекония – первичного кала и т.п.) признаками.

Объективная сторона преступления может быть выполнена как действием, так и бездействием, и состоит из следующих признаков:

- 1) совершение матерью действий (или бездействие), направленных на лишение жизни своего новорожденного ребенка во время или сразу же после родов;
- 2) смерть новорожденного ребенка;
- 3) причинно-следственная связь между действием (или бездействием) и смертью новорожденного.

При квалификации умышленного убийства матерью своего новорожденного ребенка определение начального момента жизни приобретает особое значение. Наиболее трудным для квалификации данного деяния является вопрос от-

¹ Шабалов Н.П. Неонатология: в двух томах. СПб., том 1, 1995, с.15-16.

граничения его от умерщвления плода, т.е. от искусственно-го прерывания беременности. Посягательство на жизнь человеческого плода не образует убийства, а является абортom (искусственным прерыванием беременности). Поэтому для правильной квалификации деяния по ст.121 УК перво-степенное значение имеет отграничение его от аборта. Посягнуть на жизнь новорожденного можно только после того, как определен момент начала жизни. Поэтому посягательство на жизнь ребенка после начала родового процесса, когда часть плода уже вышла из утробы матери, и является посягательством на жизнь новорожденного человека. Очевидно, что при умышленном нанесении смертельной раны, например, в голову рождающемуся ребенку в процессе родов мать осознает, что ее действия направлены на лишение жизни человека, а не на прерывание беременности.

Ответственность по ст.121 УК наступает также и в том случае, если совершается убийство новорожденного, не обладающего жизнеспособностью. До недавнего времени в Азербайджане жизнеспособными новорожденными считались дети, рожденные после 7-го лунного месяца (28 недель) беременности, имеющие рост свыше 40 см и вес свыше 1500-1600 кг. Однако научно-медицинский прогресс сделал возможным выживание новорожденных, не достигших указанных параметров. Согласно новейшим мировым критериям ВОЗ дети, рожденные на 22 недели беременности, имеющие вес более 500 грамм (длиной тела более 25 см) признаются жизнеспособными. Министерство здравоохранения Азербайджанской Республики с 1 января 2015 года¹ придерживается мировых критериев жизнеспособности новорожденных. Рождение ребенка весом менее 500 грамм констатируется как выкидыш. Но в случае выживания ребенка, родившегося весом менее 500 грамм, более трех дней, Минздрав Азербай-

¹ Для сравнения отметим, что указанные критерии вступили в РФ в силу с 1 января 2012 года.

джанской Республики признает его новорожденным. Посягательство на жизнь как жизнеспособного, так и нежизнеспособного новорожденного квалифицируется как убийство.

Если ребенок родился мертвым и роженица, не зная этого, принимает меры для лишения его жизни, то ее действия следует квалифицировать как покушение на убийство новорожденного ребенка. В уголовном праве это называется покушение на «негодный» объект. Убийство матерью двух или более новорожденных-близнецов также следует квалифицировать по ст.121 УК.

Объективная сторона умышленного убийства матерью своего новорожденного ребенка может быть совершена как действием (удушение, нанесение травм, помещение в условия, исключающие жизнедеятельность ребенка и т.д.), так и бездействием (непринятие мер, необходимых для жизнедеятельности новорожденного во время родов, в первые часы или сутки жизни, например, оставление на холоде или отказ от кормления).

Особенностью объективной стороны ст.121 УК 1999г. является то, что состав преступления в качестве необходимого элемента включает время совершения деяния, которое характеризуется двумя обстоятельствами:

1) убийство совершается непосредственно во время родов – т.е. в процессе родов, когда произошло частичное появление ребенка из утробы матери, но сам процесс родов еще не закончился;

2) убийство совершается сразу же после родов – теория и практика уголовного права Азербайджанской Республики ограничивает это время 24 часами, прошедшими с момента рождения ребенка.

Следует отметить, что в литературе существует мнение, что убийство сразу же после родов означает «вслед, тут же, вскоре,

что не может исчисляться часами...»¹ или же – «время (момент) как только ребенок отделится от тела матери».² Как видим, если придерживаться двух последних мнений, то время совершения данного преступления еще более укорачивается. На наш взгляд, наиболее приемлемым является исчисление периода «сразу же после родов» 24 часами с момента рождения ребенка. При этом следует согласиться с мнением, что если мать начала кормить ребенка, то указанный в законе период «сразу же после родов» следует считать завершившимся до истечения первых 24 часов жизни ребенка,³ т.к. проявление материнского инстинкта (кормление) свидетельствует о нормализации психоэмоционального состояния роженицы.

По конструкции объективной стороны убийство новорожденного ребенка относится к преступлениям с материальным составом. Преступление считается оконченным с момента наступления смерти новорожденного.

Субъект преступления в ст.121 – специальный, им может быть только вменяемая мать новорожденного ребенка, достигшая возраста 16-ти лет. Вместе с тем развитие медицины и науки требуют уточнения понятия «мать новорожденного ребёнка» как субъекта данного преступления. Так, женщина может вынашивать в своем организме не своего ребенка (суррогатная мать). Кого в этом случае следует признавать субъектом ст.121: женщины, которой пересадили эмбрион для вынашивания и которая впоследствии родила ребенка, или же женщины, чей эмбрион был пересажен другой женщине для вынашивания? На наш взгляд, в случае убийства новорожденного во время или сразу же после родов субъектом преступления может быть только женщина, которая родила и вынашивала ребенка. Это объясняется тем, что выделение данного

¹ Комментарий к Уголовному Кодексу Российской Федерации / Ответств. ред. А.А.Чекалин. М., 2006, с.325.

² Quliyev R.İ., İmanov M.N. Cınayət hüququ. Xüsusi hissə. Bakı, 2004, s.106.

³ Бородин С.В. Преступления против жизни. М., 2000, с.178.

состава преступления связано с физиологическими процессами, происходящими в организме женщины-роженицы.

Если убийство новорожденного ребенка совершено родившей его женщиной в соучастии с другими лицами, то их совместные действия должны иметь разную квалификацию в зависимости от характера и степени участия каждого из них в убийстве новорожденного. Соисполнитель такого убийства, на наш взгляд, подлежит ответственности по ст.120.2.9 УК. Однако, если принимать во внимание положения ст.33.4 УК, организаторы, подстрекатели или пособники убийства матерью своего новорожденного ребенка должны нести ответственность по ст.121 с указанием ст.32 Общей части УК 1999г. На наш взгляд, законодательное положение ст.33.4 для квалификации убийства новорожденного матерью, совершенного в соучастии, неприемлемо. Смягчающее обстоятельство, являющееся критерием дифференциации уголовной ответственности по ст.121, носит строго личный характер и может относиться только к матери новорожденного ребенка. Все остальные соучастники должны нести ответственность как за убийство лица, находящегося в беспомощном состоянии с указанием ст.32 УК.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Мать осознает, что причиняет смерть новорожденному ребенку, предвидит возможность или неизбежность наступления смерти и желает ее наступления (прямой умысел). Либо, мать осознает, что причиняет смерть новорожденному, предвидит возможность наступления смерти, не желает этого, но сознательно допускает либо относится к смерти ребенка безразлично (косвенный умысел). Мотивы убийства ребенка в рассматриваемом преступлении для квалификации значения не имеют, но в какой-то степени определяют сущность и природу этого преступления в целом. Специфика мотивов данного вида убийства состоит в том, что они

лишены низменного характера, это скорее мотивы «морально-порядка».¹ Лишение жизни новорожденного по неосторожности не может влечь ответственности по ст.121 УК.

Не могут квалифицироваться по ст.121 действия матери, совершившей убийство своего новорожденного ребенка во время или сразу же после его рождения, если будет установлено, что она заранее готовилась к тому, чтобы избавиться от ребенка, т.к. в этом случае убийство совершается не вследствие особого психоэмоционального состояния роженицы, а в результате хладнокровного умысла, возникшего еще в период беременности.

И в заключение отметим, что убийство матерью своего новорожденного ребенка при наличии отягчающих обстоятельств, указанных в ст.120.2 (например, новорожденных-близнецов, повторно, с особой жестокостью и др.) должно квалифицироваться только по ст.121 УК. Однако в Постановлении Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики о судебной практике по делам об умышленных убийствах от 12 декабря 2002 года содержится прямое указание об этом положении лишь в отношении таких привилегированных видов убийств как убийство, совершенное в состоянии аффекта, или же убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны, что может способствовать формированию ложных выводов у правоприменительных органов при квалификации убийства матерью своего новорожденного ребенка.

Статья 122. Умышленное убийство, совершенное в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения

122.1. Умышленное убийство, совершенное в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения (аффекта), вызванного насилием, тяжким оскорблением со стороны потерпевшего либо иными противоправными или аморальными действиями (бездействием) потерпев-

¹ Глухарева Л.И. Уголовная ответственность за детоубийство. М., 1984, с.44.

шего, а равно длительной психотравмирующей ситуацией, возникшей в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего, —

наказывается исправительными работами на срок до двух лет либо ограничением свободы на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок до трех лет.

122.2. Умышленное убийство двух или более лиц, совершенное в состоянии сильного душевного волнения, —

наказывается лишением свободы на срок от трех до шести лет.

Внезапно возникшее сильное душевное волнение (аффект) не считается болезненным расстройством психики и не рассматривается как медицинский критерий невменяемости. Поэтому его иногда называют физиологическим аффектом в отличие от патологического аффекта, когда в результате сильного переживания происходит полное отключение сознания, что исключает вменяемость.

Физиологический аффект — это исключительно сильное, быстро возникающее и бурно протекающее кратковременное эмоциональное состояние (отчаяние, ярость, ужас и т.п.), при котором резко снижается способность человека осознавать, контролировать и регулировать свое поведение.

Непосредственный объект — общественные отношения, направленные на защиту жизни другого человека.

Потерпевшим является лицо, противоправное или аморальное поведение которого вызвало состояние сильного душевного волнения у виновного.

В ст.122.1 уточняются в альтернативном порядке противоправные действия потерпевшего, которые могут вызвать состояние сильного душевного волнения. К ним относятся такие действия потерпевшего, как:

- насилие;
- тяжкое оскорбление;
- иные противоправные или аморальные действия (бездействия);
- создание длительной психотравмирующей ситуации

своим систематическим противоправным или аморальным поведением.

Следует заметить, что в УК 1999г. дана более точная характеристика виктимного поведения потерпевшего, который, по существу, своими действиями провоцирует совершение преступления. Перечисленные действия потерпевшего вызывают сильное душевное волнение (аффект), которое выводит психику виновного в убийстве из нормального состояния, затрудняет самоконтроль, критическую оценку принимаемых решений, методов и приемов исполнения этих решений. Психическое состояние виновного определяется кратковременной, интенсивной эмоцией, связанной с инстинктивной и безусловно-рефлекторной деятельностью. Чаще всего для подобного вида убийства характерны эмоции гнева, ненависти и отчаяния.

Действия, совершаемые в состоянии сильного и внезапно возникшего душевного волнения, субъективно менее общественно опасны, чем поступки, совершенные при спокойном состоянии психики. Однако состояние аффекта затрудняет, но не исключает вовсе самоконтроля, сознательного поведения и возможности удержаться от того или иного желания, обусловленного аффективным состоянием. В состоянии физиологического аффекта лицо отвечает за свои действия, но это состояние в данном случае расценивается в законе не как основание для освобождения от ответственности, а как смягчающее обстоятельство, влияющее на квалификацию убийства.

Предшествовавшее убийству примененное потерпевшим насилие может быть как физическим (различного рода удары, побои, в том числе насильственные сексуальные действия и т.д.), так и психическим (реальная и объективно выполняемая угроза применения физического насилия, распространения позорящих действий). Характер и интенсивность насилия, обстановка и взаимоотношения виновного и потер-

певшего носят индивидуальный характер и могут обусловить возникновение состояния сильного душевного волнения. Обязательным условием является то, чтобы применяемое потерпевшим насилие носило противоправный характер. Убийство в состоянии аффекта, вызванного применяемым насилием по отношению к виновному, если это насилие применяется в ответ на противоправные действия самого виновного (например, убийство полицейского, который в рамках закона был вынужден применить силовые методы задержания к лицу, совершившему противоправное деяние), должно быть квалифицировано не по ст.122, а по ст.120.2.3 УК.

При убийстве в состоянии сильного волнения имеются в виду такие насильственные действия потерпевшего, которые по своему характеру не создавали права на необходимую оборону. Если первичные насильственные действия потерпевшего были достаточно интенсивными (по тяжести причиненного насилия, ущерба, причиненного виновному, обстановке и т. п.), то убийство потерпевшего при подобной ситуации может рассматриваться применительно к правилам о необходимой обороне (при конкуренции двух норм со смягчающими обстоятельствами деяние квалифицируется по норме, санкция которой является менее строгой).

Под оскорблением понимается унижение чести и достоинства другого лица, выраженное в неприличной форме. Уголовная ответственность за оскорбление, как за самостоятельный вид преступления, предусмотрена в ст.148 УК. В диспозиции ст.122.1 указывается на тяжкое оскорбление. Под тяжким оскорблением следует понимать особо грубое унижение чести и достоинства личности, выраженное в неприличной форме, которое по обстоятельствам явилось достаточным поводом для возникновения сильного душевного волнения. При оценке тяжести оскорбления необходимо руководствоваться общепринятыми нормами морали, а также учитывать конкретные обстоятельства и взаимоотношения потерпевше-

го и виновного.

Противоправными и аморальными являются такие действия потерпевшего, которые хотя и не являются насилием или тяжким оскорблением виновного, но вместе с тем характеризуются грубым нарушением норм права или морали. Например, они могут быть выражены в самоуправстве, превышении служебных полномочий, повреждении или уничтожении имущества виновного или его близких, клевете, открытой измене супругов и т.п.

Новеллой объективной стороны данного преступления является то, что в действующем УК 1999г. постепенное нагнетание психотравмирующей ситуации, вызванной систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего, также называется в числе причин, способных вызвать аффект. В этом случае любое, порой на первый взгляд не столь значительное обстоятельство может послужить той последней каплей, которая переполнит чашу терпения, вызовет взрыв эмоций у лица, длительное время подвергавшегося насилиям и оскорблениям со стороны потерпевшего.

Обычно аффект возникает в ответ на противоправные действия потерпевшего, которые направлены против виновного или его близких. Однако не исключается возможность такой реакции на аналогичные действия в отношении других лиц.

Однако во всех случаях сильное душевное волнение должно возникнуть у виновного в момент убийства внезапно, как внезапно должен возникнуть и умысел на убийство. Внезапно возникший умысел при убийстве, совершенном в состоянии аффекта, приводится в исполнение немедленно. Убийство в состоянии аффекта совершается непосредственно сразу после воздействия раздражающего фактора. Разрыв во времени здесь отсутствует или он незначительный (например, когда виновный не сразу осознал смысл происшедшего).

Если же умысел на убийство возник внезапно вследствие

насилия, оскорбления или иных указанных в ст.122 действий потерпевшего, но осуществлен был не сразу, а после какого-то промежутка времени, когда у виновного была реальная возможность «одуматься», совершенное убийство не может быть квалифицировано как убийство в состоянии аффекта.

Таким образом, объективная сторона рассматриваемого вида убийства состоит из следующих обязательных признаков:

- 1) активные действия виновного, находящегося в состоянии аффекта, направленные на лишение жизни потерпевшего;
- 2) смерть потерпевшего;
- 3) причинно-следственная связь между указанными действиями виновного и смертью потерпевшего.

По конструкции объективной стороны – материальный состав, преступление считается оконченным с момента наступления смерти потерпевшего.

Субъект преступления – общий, им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет и находящееся в момент совершения убийства в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения (аффекта).

Субъективная сторона убийства в состоянии аффекта характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом. Однако по этому поводу имеются и другие точки зрения. По мнению некоторых авторов, состав убийства в состоянии аффекта предполагает наличие только прямого (аффектированного) умысла.¹ Встречается и противоположное мнение, по которому считается, что умысел при аффекте может быть только косвенным.² Мотивы убийства в состоянии аффекта могут быть различными (чаще всего, ненависть, ревность и т.п.) и на квалификацию деяния влияния не имеют.

Ст.122.2 УК впервые устанавливает повышенную ответст-

¹ Николаева Ю.В. Уголовное право. Особенная часть. Учебный курс. М., 2009, с.33.

² Ткаченко В.И. Ответственность за умышленные преступления против жизни и здоровья, совершенные в состоянии аффекта. М.,1979, с. 29.

венность за убийство двух или более лиц, совершенное в состоянии аффекта. Эта норма применяется, если причиной аффекта явилось противоправное поведение двух или более лиц, ставших жертвами убийства. В этом случае между первым и последующими убийствами имеется сравнительно короткий временной интервал, наличествует единство умысла на лишение жизни нескольких человек и вплоть до последнего акта убийства виновный находится в состоянии аффекта.

Статья 123. Умышленное убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление

123.1. Умышленное убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны, —

наказывается исправительными работами на срок до двух лет либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

123.2. Умышленное убийство, совершенное при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, —

наказывается исправительными работами на срок до двух лет либо ограничением свободы на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок до трех лет.

Ст.123 УК 1999г. предусматривает ответственность за два самостоятельных вида привилегированных убийств:

– умышленное убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны (ст.123.1);

– умышленное убийство, совершенное при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст.123.2).

Непосредственным объектом преступления в ст.123 1999г. являются общественные отношения, направленные на защиту жизни другого человека, а именно жизнь лица, совершающего общественно опасное посягательство (ст.123.1) или же жизнь лица, совершившего тяжкое или особо тяжкое пре-

ступление и, как правило, оказывающего сопротивление или пытающегося скрыться (ст.123.2).

Диспозиция ст.123 является ссылочной, поэтому для пояснения признаков объективной стороны преступлений следует обратиться к положениям ст.36 (необходимая оборона) или 37 (причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление) Общей части УК.

Объективная сторона преступления в ст.123.1 состоит из следующих обязательных признаков:

1) активные действия при превышении пределов необходимой обороны обороняющимся, когда способы и средства защиты явно не соответствуют характеру и степени общественной опасности посягательства (ст.36.3 УК);

2) смерть потерпевшего;

3) причинно-следственная связь между указанными действиями виновного и смертью потерпевшего.

Совершая убийство в результате превышения пределов необходимой обороны, виновный стремится пресечь общественно опасное посягательство потерпевшего, т.е. руководствуется побуждениями, не порицаемыми правом и моралью. Необходимая оборона – это правомерная защита человека по пресечению или отражению посягательства на него или его близких. В этом случае уголовная ответственность наступает лишь при превышении пределов необходимой обороны. Но при этом закон исходит из того, что виновный, хотя и вышел за пределы допустимой обороны, но совершил преступление в условиях, смягчающих его ответственность.

Превышение пределов необходимой обороны имеется только в том случае, если установлено несоответствие характера защиты (соотношение числа нападающих и защищающихся лиц, их возраст и физическое состояние, место совершения убийства, способ действий защищающегося, избранное оружие, блага, которым причиняется вред, обстановка и условия защиты и др.) характеру и степени общественной

опасности посягательства (ст.36 УК).

Для того, чтобы квалифицировать убийство по ст.123.1 необходимо, чтобы оно было совершено в процессе посягательства, до того пока оно не окончено. Лишение жизни нападающего после того, как он прекратил насильственные действия в отношении виновного или близких ему лиц, должно быть квалифицировано с учетом необходимых признаков по ст.120, если виновный в убийстве осознал факт устранения угрозы со стороны нападающего. Если убийство совершено сразу после завершения посягательства на жизнь виновного, и виновный находится в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения, то данное убийство должно быть квалифицировано по ст.122 УК.

Не являются превышением пределов необходимой обороны действия обороняющегося лица, если это лицо вследствие неожиданности посягательства не могло объективно оценить степень и характер опасности нападения. Например, подвергшаяся нападению с целью изнасилования потерпевшая, случайно оказавшимся под рукой кухонным ножом, обороняясь, наносит смертельное ранение насильнику.

Субъект преступления – общий, им может быть физическое, вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет и посягающее на безопасность виновного или близких ему лиц.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла, когда виновный осознает, что превышает пределы необходимой обороны, желает или сознательно допускает наступление смерти потерпевшего, либо относится к этому безразлично. Мотивы совершения данного преступления значения для квалификации не имеют. Лишение жизни по неосторожности не образует превышения пределов необходимой обороны.

Условия правомерности причинения вреда задержанному и понятие «превышение мер», необходимых для задержания, установлены в ст.37 УК.

Объективная сторона преступления в ст.123.2 состоит из следующих обязательных признаков:

1) активные действия при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, когда средства и способы задержания явно не соответствуют характеру и степени общественной опасности преступления и совершившего его лица, а также обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный вред (ст.37.2 УК);

2) смерть потерпевшего;

3) причинно-следственная связь между указанными действиями виновного и смертью потерпевшего.

Хотя это прямо не указано в диспозиции ст.123.2, но как следует из положений ст.37.2 УК, квалификация умышленного убийства по ст.123.2 возможна только в случае превышения мер, необходимых для задержания лица, совершившего тяжкое или особо тяжкое преступление. При этом, если лицо, совершившее тяжкое или особо тяжкое преступление, не оказывает сопротивления и не пытается скрыться, умышленное лишение его жизни при задержании квалифицируется как простое убийство (в отсутствии законодательно определенных отягчающих обстоятельств) по ст.120.1 УК.

По поводу лишения жизни при задержании лица, совершившего тяжкое или особо тяжкое преступление, в юридической литературе высказаны различные мнения. Одни авторы считают, что в этих случаях возможно причинение смерти как средство пресечения деятельности, опасной для общества.¹ Противники указанной точки зрения возражают, что такой деятельности в момент задержания еще нет и что же касается ее опасности, то она является лишь предполагаемой, т.к. не выразилась в каком-либо деянии, предусмотренном нормами УК. Поэтому причинение смерти в этих случаях

¹ Бородин С.В. Преступления против жизни. М., 2000, с.148.

является неправомерным.¹ Права и обязанности сотрудников полиции по применению физической силы, специальных средств или огнестрельного оружия при задержании лиц, совершивших преступления, регламентированы в ст.26 и 27 Закона Азербайджанской Республики о полиции от 28 октября 1999 года.

Умышленное лишение жизни лица, совершившего менее тяжкое или преступление, не представляющего большой общественной опасности, даже если он пытается скрыться или оказывает сопротивление, будет влечь ответственность не по ст.123.2, а по ст.120 или в зависимости от конкретных обстоятельств – по ст.123.1 УК.

Убийство лица при его задержании следует ограничивать от убийства из мести, представляющего собой акт самочинной расправы. Самоуправное лишение жизни человека, даже совершившего особо тяжкое преступление, противоречит Конституции Азербайджанской Республики.

В отличие от убийства при превышении пределов необходимой обороны, лишение жизни потерпевшего совершается не в момент совершения им общественно опасного посягательства, а после совершения им преступления, а именно в процессе его задержания.

Субъект преступления – общий, им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого или косвенного умысла, когда виновный осознает, что превышает меры, необходимые для задержания лица, совершившего преступление, желает или сознательно допускает наступление его смерти, либо относится к этому безразлично. Мотивы совершения данного преступления значения для квалификации не имеют. При этом можно согласиться с мнением ряда авторов, считающих, что умысел предопреде-

¹ Российское уголовное право. В двух томах. Особенная часть / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, В.С. Комиссарова, А. И. Рарога. М., т. 2, 2010, с.48.

лен двуединой целью – доставлением лица, совершившего преступление, органам власти и пресечением возможности совершения им новых преступлений.¹

И в заключение отметим, что указанные в ст.123 в качестве необходимых признаков убийства смягчающие обстоятельства – превышение пределов необходимой обороны и превышение мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступления, указаны в ст.59.1.7 УК в перечне обстоятельств, смягчающих наказание, поэтому при назначении судом наказания по ст.123.1 или 123.2 повторно учитываться не могут.

Статья 135. Эвтаназия

Эвтаназия, то есть удовлетворение просьбы больного об ускорении его смерти какими-либо средствами или действиями либо прекращение искусственных мер по поддержанию жизни,—

наказывается исправительными работами на срок до двух лет либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Эвтаназия (от греч. – хорошая смерть) – практика прекращения жизни человека, страдающего неизлечимым заболеванием и испытывающего невыносимые физические страдания, по его просьбе из-за чувства сострадания.

Эвтаназия не является преступным деянием и по закону разрешена в Нидерландах, Бельгии, Швейцарии, отдельных штатах США и Австралии, Канаде и в некоторых других государствах.² В Азербайджане добровольный уход больного из жизни при помощи других лиц законодательно запрещен. Но в отличие от РФ, где подобные деяния квалифицируются

¹ Уголовное право. Особенная часть: учебник для бакалавров / Под ред. А.И. Чучаева. М., 2015, с.34.

² Сторонники легализации эвтаназии часто апеллируют к понятию, что если есть право на жизнь, должно признаваться и право на смерть.

как простой вид убийства, в Азербайджане дифференцирована уголовная ответственность за эвтаназию как за привилегированный вид умышленного убийства.

Впервые уголовная ответственность за эвтаназию была предусмотрена в УК Азербайджанской Республики 1960г. Так, в последние месяцы действия УК 1960г., а именно в апреле 1999 года он был дополнен ст.97-1, устанавливающей уголовную ответственность за эвтаназию как самостоятельный вид преступления.

Непосредственным объектом данного преступления являются общественные отношения, направленные на защиту жизни другого человека, а именно неизлечимо больного тяжелой болезнью.

Следует отметить неудачную формулировку признаков эвтаназии в уголовном праве Азербайджанской Республики. Законодательная конструкция состава имеет явные изъяны, в диспозиции ст.135 УК не указаны необходимые как объективные, так и субъективные признаки, характерные для эвтаназии.

Потерпевшим в рассматриваемом преступлении может быть не просто больной, а неизлечимо больной тяжелой болезнью, испытывающий невыносимые физические и психические страдания и мучения. Под неизлечимой тяжелой болезнью понимаются такие, например, как онкологическое заболевание 4-й степени, последняя стадия СПИДа, гемипарез, тетрапарез и др. болезнями, которые сопровождаются мучительными физическими и психическими страданиями больного.

Объективная сторона преступления, направленная на лишение жизни больного по его просьбе, может быть выполнена в альтернативном порядке двумя путями:

- ускорением смерти больного какими-либо средствами или действиями;
- прекращением искусственных мер по поддержанию жизни больного.

В первом случае принято говорить об «активной эвтаназии», во втором – о «пассивной эвтаназии». Как видно и из названия, активная эвтаназия осуществляется выполнением определенных действий (смертельный укол, отравление и т.п.), направленных на прекращение жизни больного. А пассивная эвтаназия – бездействием, когда виновный сознательно не совершает определенные действия, которые обязан был и имел возможность совершить по поддержанию жизни больного (невведение необходимых инъекций (метод отложенного шприца), невключение аппаратов по искусственной почке, искусственной вентиляции легких, искусственному кровообращению и т.п.).

Просьба больного может быть выражена устно или в письменной форме, при свидетелях или тайно. Как правило, при эвтаназии просьба больного должна быть высказана не единожды и не в порыве минутной слабости, а должна носить настойчивый и осознанный характер.

По конструкции объективной стороны – материальный состав, т.е. преступление считается оконченным в момент констатации смерти больного. Обязательным элементом объективной стороны является также причинно-следственная связь между указанным действием (или бездействием) и наступлением смерти больного.

Субъект преступления, как это следует из ст.135 УК 1999г., – общий. Им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет. Но, как правило, это близкие родственники неизлечимо больного, которые из чувства милосердия с целью прекратить его страдания по просьбе потерпевшего лишают его жизни. Субъектом данного преступления может быть также медицинский персонал, действующий по мотивам сострадания, милосердия.

Субъективная сторона характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом. Следует отметить, что несовершенство формулировки признаков эвтаназии в диспозиции ст.135, к

сожалению, привело к тому, что законодательно не определен один из главных субъективных признаков эвтаназии – мотив преступления.¹ На наш взгляд, отсутствие мотива сострадания (милосердия) к физическим и психическим страданиям неизлечимо больного тяжелой болезнью или же совершение деяния из других побуждений (например, в обмен на получение материального вознаграждения или с целью скорейшего вступления в права наследника, или избавления от забот по уходу за тяжелобольным и т.п.) исключает ответственность по ст.135. В указанных случаях ответственность наступает по ст.120 УК Азербайджанской Республики.

И в заключение еще раз отметим, что в действующей законодательной конструкции ст.135 УК содержится состав убийства «по договору» (не путать с убийством по найму), что при отсутствии законодательно определенных в ст.120.2 отягчающих обстоятельств влечет уголовную ответственность по ст.120.1 УК. Поэтому диспозиция ст.135 должна быть приведена в соответствие с общепризнанными признаками эвтаназии.

Статья 124. Убийство по неосторожности

124.1. Убийство, совершенное по неосторожности, — наказывается исправительными работами на срок до двух лет либо ограничением свободы на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок до трех лет.

124.2. Убийство по неосторожности двух или более лиц — наказывается лишением свободы на срок от двух до шести лет.

По этой статье, как правило, квалифицируется деяние в случаях неосторожного лишения жизни потерпевшего в процессе осуществления виновным профессиональной деятель-

¹ Вызывает недоумение позиция некоторых авторов, которые считают что лица, лишаящие жизнь больного по его просьбе, поступают немилосердно и бесчеловечно. См.: Azərbaycan Respublikasının Cinayət Məcəlləsinin Kommentariyası / F.Y. Səməndərovun ümumi redaktəsi ilə. Bakı, 2018, I hissə, s.462.

ности или при нарушении каких-либо правил безопасности в различных областях: в бытовом хозяйстве, в производстве, при выполнении различных профессиональных навыков и т.п. Убийство по неосторожности часто бывает результатом недисциплинированности, беспечности, профессиональной безграмотности и т.п.

Непосредственным объектом данного преступления являются общественные отношения, направленные на защиту жизни другого человека.

Объективная сторона рассматриваемого вида убийства состоит из следующих обязательных признаков:

1) действие либо бездействие, представляющее собой грубое нарушение определенных правил безопасности, в том числе в сфере профессиональной деятельности;

2) смерть потерпевшего;

3) причинно-следственная связь между указанным действием (или бездействием) виновного и смертью потерпевшего.

Характерным для этого преступления является то, что в большинстве случаев убийство по неосторожности совершается путем бездействия. В этом случае необходимо бывает установление двух обстоятельств: входило ли в обязанность виновного соблюдать определенные правила безопасности и имел ли он реальную возможность выполнить свои обязательства.

По конструкции объективной стороны – материальный состав, то есть преступление считается оконченным с момента наступления смерти потерпевшего.

Субъект преступления – общий, им может быть любое вменяемое физическое лицо, достигшее 16-ти лет. Обычно по ст.124 УК могут быть привлечены к ответственности медицинские работники, воспитатели детских учреждений, спортивные тренеры и другие лица, лишившие жизни другого человека вследствие ненадлежащего исполнения своих профессиональных обязанностей.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной формой вины в виде преступной небрежности или преступной самонадеянности. При самонадеянности виновный предвидел возможность наступления смерти от своих действий (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывал на предотвращение смерти. Лишение жизни признается совершенным по небрежности, если лицо не предвидело возможности наступления смерти от своих действий (бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть ее наступление.

Убийство по неосторожности следует отличать от невинного лишения жизни, когда лицо:

– не предвидело возможности наступления смерти потерпевшего от своих действий (бездействия) и по обстоятельствам не должно было и не могло их предвидеть;

– хотя и предвидело возможность причинения смерти, но не могло это предотвратить в силу несоответствия своих психофизических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам.

Убийство по неосторожности необходимо отграничивать и от умышленного убийства. Особо сложным на практике является отграничение убийства с косвенным умыслом от убийства, совершенного по преступной самонадеянности. И в том, и в другом случаях виновный не желает наступления такого результата, не стремится к нему. Но при косвенном умысле он сознательно допускает наступление смерти, часто относится к этому безразлично, не предпринимает никаких действий, направленных на предотвращение такого результата. При неосторожности в форме самонадеянности виновный не относится к смерти потерпевшего безразлично, он рассчитывает на свои силы, умение, ловкость, профессионализм, на то, что в результате принятых им мер либо действий других лиц или иных конкретных факторов удастся избежать

смертельного исхода. Однако в силу отсутствия должной предусмотрительности, недостаточного учета возможностей своих или других лиц, смертельный результат все же наступает.

В Особенной части УК устанавливается уголовная ответственность за ряд неосторожных преступлений, объективная сторона которых также включает последствие в виде причинения смерти. К числу их относятся: нарушение правил охраны труда (ст.162.2), нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах (ст.223.2), нарушение правил пожарной безопасности (ст.225.2), нарушение правил безопасности движения и правил эксплуатации железнодорожного, водного или воздушного транспорта (ст.262.2 и 262.3), нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств (ст.263.2 и 263.3) и некоторые другие.¹ В этих случаях убийство по неосторожности, попадающее под ответственность по ст.124, является общей нормой по отношению к указанным специальным нормам и по правилам конкуренции норм совершенное деяние должно быть квалифицировано по соответствующей специальной норме.

В ст.124.2 УК дифференцирована ответственность за убийство по неосторожности двух или более лиц.

Статья 125. Доведение до самоубийства

Доведение потерпевшего, находившегося в материальной, служебной или иной зависимости от виновного, до самоубийства или до покушения на самоубийство путем жестокого обращения, систематического унижения его достоинства или угроз, —

наказывается лишением свободы на срок от трех до семи лет.

¹ Позицию авторов, включающих в этот перечень также умышленные преступления, квалифицированный или особо квалифицированный составы которых характеризуются двумя формами вины (например, ст.142.3, 144.3 и т.д.), считаем неправильной. См.: Azərbaycan Respublikasının Cinayət Məcəlləsinin Kommentariyası. Bakı, 2018, I hissə, c.437.

Самоубийство, суицид (от лат. *sui caedere* – убивать себя) – преднамеренное лишение себя жизни, как правило, самостоятельное и добровольное. Самостоятельное и добровольное лишение себя жизни, т.е. самоубийство, хотя и осуждается различными религиями, в современное время уголовной ответственности не подлежит.¹

По данным ВОЗ, каждые 40 секунд кто-то кончает жизнь самоубийством. Ежедневно в мире совершаются 3 тысячи самоубийств, а ежегодно – около одного миллиона (1,5 % всех смертей приходится на самоубийства). Азербайджан относится к числу стран с низким показателем самоубийств. Так, если в мире средний показатель – 7 суицидов на каждые 100 тысяч человек, то в Азербайджане – 5 случаев суицида на 100 тысяч человек.

Непосредственный объект – общественные отношения, направленные на защиту жизни человека, находящегося в материальной, служебной или иной зависимости от другого человека.

Объективная сторона доведения до самоубийства может быть выполнена как действием, так и бездействием, выраженным в доведении лица до самоубийства или до покушения на самоубийство.

Следует отметить, что в первых двух УК советского периода наряду с доведением до самоубийства, карались также содействие и сговор к самоубийству.

К основным элементам совершения преступления законодатель относит определенные способы доведения потерпевшего на самоубийство. Это совершение деяния:

- путем жестокого обращения;
- путем систематического унижения человеческого достоинства потерпевшего;
- путем угроз;

¹ История уголовного права знала периоды, когда за неудавшееся самоубийство лицо наказывалось смертной казнью (см.: Воинский Устав Петра I, принятый в 1716 году).

Понятие «путем жестокого обращения» носит оценочный характер и устанавливается в каждом случае самостоятельно. Под жестоким обращением понимается причинение потерпевшему физических страданий в результате нанесения ему побоев, истязания, принуждения к выполнению непосильной работы и т.п. Жестокое обращение может быть выражено и бездействием: доведением до самоубийства путем лишения питания, одежды, крова со стороны лица, обязанному по закону заботиться о потерпевшем. Исходя из смысла диспозиции ст.125, такое поведение может быть единичным или может иметь систематический характер.

Систематическое унижение человеческого достоинства потерпевшего, как способ доведения до самоубийства включает в себя количественные и качественные аспекты:

- количественный аспект связан с определением признака «систематичность» в уголовном праве, т.е. более двух раз;
- качественный аспект связан с унижением человеческого достоинства потерпевшего.

Данный признак также относится к оценочным, он имеет место тогда, когда виновный цинично обращается с потерпевшим, унижает его личное достоинство, зло насмехается над его физическими или умственными данными, издевается над ним, распространяет о нем позорящие его сведения и т.д.

Законодатель не раскрывает в диспозиции ст.125 содержание угрозы, поэтому характер психического насилия может быть различным. Это может быть угроза применения физического насилия вплоть до убийства, угроза совершения сексуального насилия, угроза разглашения каких-либо позорящих сведений о личной жизни потерпевшего и его близких и т.п. В то же время для признания угрозы способом доведения до самоубийства имеют значение не только ее содержание, но и повторяемость, продолжительность. Даже незначительная угроза может довести потерпевшего до самоубийства, если принимает характер травли. В то же время даже

серьезная по содержанию однократно высказанная угроза не может рассматриваться как способ доведения до самоубийства. Не случайно в ст.125 УК говорится об угрозах во множественном числе.

В уголовном праве Азербайджанской Республики, кроме обязательного способа совершения преступления, законодательно обязательным является также наличие материальной, служебной или иной зависимости потерпевшего от виновного.

Под материальной зависимостью понимается нахождение потерпевшего на полном или частичном иждивении виновного, получение материальных благ на проживание (например, неработоспособные члены семьи, дети могут находиться в материальной зависимости).

Под служебной зависимостью понимаются отношения подчиненности между работодателем и работником, между служащим и начальством и т.п.

Под иной зависимостью понимается любая зависимость, исключая материальную или служебную. Например, зависимость студента от преподавателя, спортсмена от тренера и т.п.

При отсутствии материальной, служебной или иной зависимости потерпевшего от виновного, отсутствует и состав преступления по ст.125 УК Азербайджанской Республики, что, следует признать, очень сужает применение данной нормы в отличие от УК РФ и УК других государств, в которых этот признак не является обязательным для основного состава доведения до самоубийства.

По конструкции объективной стороны – материальный состав, т.е. преступление считается оконченным в момент самоубийства лица или покушения на самоубийство. Поэтому доказыванию подлежит не только деяние и его последствия, но и наличие причинно-следственной связи между преступным поведением виновного и наступившим последствием.

Субъект рассматриваемого преступления – специальный,

им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет, от которого потерпевший находился в материальной, служебной или иной зависимости.

Субъективная сторона доведения до самоубийства, на наш взгляд, характеризуется в абсолютно большинстве случаев виной в форме косвенного умысла.

Утверждения о том, что при прямом умысле в отношении последствия содеянное надо квалифицировать как убийство, на наш взгляд, является спорным.¹ Здесь нет умышленного причинения смерти другому человеку. Потерпевший сам лишает себя жизни. Как правильно замечает А.И. Рарог, «здесь отсутствует объективная сторона убийства».² В то же время считает приемлемым квалификацию по ст.120 в случае сговора на самоубийство несовершеннолетних или лиц с психическим расстройством здоровья (опосредственное убийство).

Самоубийство потерпевшего как ответная реакция на правомерные действия того или иного лица (например, законный арест, взятие под стражу и т.п.) или же как реакция на межличностные отношения в случае отсутствия указанных в ст.125 форм зависимости (например, отказ невесты от заключения брака, неприязненные отношения между сокурсниками и т.д.), не влечет уголовной ответственности как доведение до самоубийства в уголовном праве Азербайджанской Республики.

¹ Azərbaycan Respublikasının Cinayət Məcəlləsinin Kommentariyası. Bakı, 2018, I hissə, s.440.

² Рарог А.И. Квалификация преступлений по субъективным признакам. СПб., 2003, с.161-162.

§ 4. Преступления против здоровья

Преступления против здоровья традиционно компактно и последовательно размещаются в одной главе с преступлениями против жизни сразу после них, а видовым объектом этих преступлений являются общественные отношения, обеспечивающие защиту здоровья другого человека.

Здоровье человека – определенное физиологическое состояние человеческого организма, при котором он в целом и все его органы в соответствии с возрастом способны полноценно выполнять свои функции.

Принципиально новым в УК Азербайджанской Республики 1999г. относительно группы преступлений против здоровья являются терминологические изменения: понятие «телесные повреждения» заменено более широким понятием «причинение вреда здоровью». Причинение вреда здоровью охватывает не только телесные повреждения (нарушение анатомической целостности органов и тканей или их физиологических функций), но и заболевания и иные патологические состояния организма, возникшие в результате воздействия различных факторов внешней среды.

Преступления против здоровья в действующем УК 1999г. можно классифицировать по форме вины на:

- 1) умышленные деяния против здоровья (ст.126-130; 133);
- 2) причинение вреда здоровью по неосторожности (ст.131);

В зависимости от тяжести наступивших последствий преступления против здоровья классифицируются на:

- 1) преступления, причиняющие тяжкий вред здоровью (ст.126; 129.1; 130; 131);
- 2) преступления, причиняющие менее тяжкий вред здоровью (ст.127; 129.2);
- 3) преступления, причиняющие легкий вред здоровью (ст.128);
- 4) истязание (ст.133).

Следует отметить, что после внесенных Законом Азербайджанской Республики от 20 октября 2017 года изменений в УК 1999г., причинение менее тяжкого вреда здоровью по неосторожности, а также причинение менее тяжкого вреда здоровью при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, были декриминализованы.

Преступления, причиняющие тяжкий вред здоровью

К этой группе преступлений отнесены:

– умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст.126);

– умышленное причинение тяжкого вреда здоровью в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения (ст.129.1);

– причинение тяжкого вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны (ст.130.1);

– причинение тяжкого вреда здоровью при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст.130.2);

– причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности (ст.131.2).

Общим для всех этих преступлений является наступление последствий, имеющих признаки тяжкого вреда здоровью, которые указаны в диспозиции ст.126.1 УК и конкретизированы в Перечне видов тяжкого, менее тяжкого и легкого вреда здоровью, утвержденных Постановлением КМ Азербайджанской Республики от 1 августа 2014 года.

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст.126 УК) является наиболее опасным преступлением из числа преступлений против здоровья. Законом оно отнесено к категории тяжких преступлений. Повышенная общественная опасность этого преступления заключается в тяжести самого

деяния, наступивших последствиях, а также в относительной распространенности таких деяний.

Следует отметить, что последствия в виде причинения тяжкого вреда здоровью указаны как необходимый элемент состава преступления и в некоторых других видах преступлений, ответственность за которые предусмотрена в различных главах и разделах уголовного законодательства. В этих случаях следует руководствоваться правилами квалификации преступлений при конкуренции общей и специальной нормы или при конкуренции части и целого.

Статья 126. Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью

126.1. Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, то есть вреда, опасного для жизни человека, или повлекшего за собой потерю зрения, слуха, речи либо какого-либо органа или утрату органом его функций, психическое расстройство или иное расстройство здоровья, длительную утрату трудоспособности не менее чем на одну треть или заведомо для виновного полную утрату профессиональной трудоспособности, либо прерывание беременности, или вреда, следствием которого явилось заболевание лица наркоманией или токсикоманией, либо выразившегося в неизгладимом обезображивании лица, —

наказывается лишением свободы на срок от трех до восьми лет.

126.2. Те же деяния, совершенные:

126.2.1. в отношении двух или более лиц, а также повторно или группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией);

126.2.2. в отношении лица или его близких родственников в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга;

126.2.3. с особой жестокостью, в том числе с тяжкими мучениями для потерпевшего, или по найму, а равно в отношении лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии;

126.2.4. общеопасным способом, из хулиганских побуждений;

126.2.5. с целью использования органов или тканей потерпевшего, —
наказываются лишением свободы на срок от шести до одиннадцати лет.

126.3. Деяния, предусмотренные статьями 126.1 и 126.2 настоящего Кодекса, повлекшие по неосторожности смерть потерпевшего, —
наказываются лишением свободы на срок от девяти до двенадцати лет.

Статья 129. Умышленное причинение тяжкого или менее тяжкого вреда здоровью в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения

129.1. Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения (аффекта), вызванного насилием, тяжким оскорблением либо иными противоправными или аморальными действиями (бездействием) потерпевшего, а равно длительной психотравмирующей ситуацией, возникшей в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего, —

наказывается штрафом в размере от тысячи пятисот до двух тысяч пятисот манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Статья 130. Причинение тяжкого вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление

130.1. Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное при превышении пределов необходимой обороны, —

наказывается штрафом в размере от тысячи до двух тысяч манатов либо исправительными работами на срок до одного года, либо ограничением свободы на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до одного года.

130.2. Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, —

наказывается штрафом от тысячи пятисот до двух тысяч пятисот манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Статья 131. Причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности

131.1. Исключена Законом Азербайджанской Республики от 20 октября 2017 года.

131.2. Причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности —

наказывается штрафом в размере от тысячи двухсот до двух тысяч четырехсот манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до одного года.

Как мы уже отмечали, деяния, за которые предусмотрена ответственность в ст.126, 129.1, 130 и 131.2 УК 1999г., прежде всего, объединяет одна и та же степень тяжести причиненного последствия преступления – причинение тяжкого вреда здоровью. Совершая указанные преступления, виновный посягает на одно из самых ценных прав человека – права на здоровье. Причинение тяжкого вреда здоровью наносит непоправимый урон здоровью человека: лишает его трудоспособности, делает инвалидом, прекращает профессиональную карьеру и т.д.

Непосредственный объект преступления – общественные отношения, обеспечивающие защиту здоровья другого человека. В привилегированных видах (ст.129.1,130) непосредственный объект конкретизирован особыми признаками объекта посягательства, а именно: здоровьем лица, противоправное поведение которого вызвало состояние аффекта у виновного (ст.129.1); здоровьем лица, осуществляющего общественно опасное посягательство (ст.130.1) и здоровьем лица, совершившего преступление и, как правило, оказывающего сопротивление или пытающегося скрыться (ст.130.2).

Объективная сторона преступления в ст.126 и 131.2 УК выражается в следующих обязательных признаках:

- 1) действие или бездействие, которые могут выражаться в механическом, физическом, химическом либо в психическом воздействии на потерпевшего;
- 2) причинение тяжкого вреда здоровью;
- 3) причинно-следственная связь между указанным действием (бездействием) и причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего.

Причинение вреда здоровью путем бездействия имеет место, если виновный не совершает определенных действий, которые обязан был и имел реальную возможность совершить в отношении другого человека.

Понятие тяжкого вреда здоровью частично дается в ст.126.1 как:

- вред, опасный для жизни;
- вред не опасный для жизни, но тяжкий по своим последствиям.

Так, в соответствии со ст.1 указанного Списка КМ 2014г., опасными для жизни повреждениями являются: проникающие ранения черепа, в том числе без повреждения головного мозга; проникающие ранения позвоночника, в том числе без повреждения спинного мозга; перелом лобной кости и свода черепа; закрытые повреждения шейного отдела спинного мозга; проникающие ранения брюшной полости и грудной клетки, вне зависимости от повреждения сердца, легких, печени и т.п.; проникающие ранения трахеи, пищевода; открытые переломы длинных трубчатых костей; перелом тазобедренной кости, сопровождающийся сильным шоком или большой кровопотерей, или разрывом пещерной части мочевого пузыря; проникающие ранения крупных кровеносных сосудов (аорты, вен и артерий в области, например, подмышечной впадины, бедра и др.); термические ожоги или отморожения: III–IV степени с площадью поражения, превышающей 15% поверхности тела; III степени – более 20% поверхности тела; II степени, превышающие 30% поверхности тела, а также меньшей площади, но вызвавшие сильный шок; термический ожог дыхательных путей, вызвавший их сужение и т.п.

Данный перечень телесных повреждений не является исчерпывающим. К опасным для жизни относятся также повреждения, если они повлекли угрожающие жизни состояние. Например, повреждения, повлекшие за собой шок тяжелой степени различной этиологии; кому различной этиологии; острую сердечную или сосудистую недостаточность и т.д.

Предотвращение смертельного исхода в результате оказания медицинской помощи не изменяет оценку вреда здоровью как опасного для жизни, т.к. они представляют опасность для жизни с момента причинения.

Вред не опасный для жизни в момент его причинения, но по тяжести последствий определяемый как «тяжкий вред» определен в диспозиции ст.126 УК:

- потеря зрения, слуха, речи или какого-либо органа;
- утрата органом его функций;
- психическое расстройство;
- иное расстройство здоровья, длительная утрата трудоспособности не менее чем на одну треть;
- заведомо для виновного полная утрата профессиональной трудоспособности;
- прерывание беременности;
- заболевание наркоманией или токсикоманией;
- неизгладимое обезображивание лица.

Медицинское содержание каждого из конкретно указанных в ст.126.1 видов тяжкого вреда здоровью, определяемых по тяжести последствий, раскрывается в ст.1 Списка КМ от 1 августа 2014 года.

Так, к тяжкому вреду здоровью отнесены полная стойкая слепота или понижение зрения одного или обоих глаз до остроты зрения 0,04 и ниже (например, невозможность определить пальцовку рук на расстоянии около двух метров); полная стойкая потеря слуха, когда человек не слышит разговорную речь на расстоянии 3-5 см от ушных раковин. Под потерей речи (языка) следует понимать необратимую потерю способности выражать мысли членораздельными звуками, понятными для окружающих, или же необратимую потерю голоса (афония).

Под потерей органа понимается полное (безвозвратное, навсегда) его отделение от организма в момент совершения преступления или в результате последующего хирургического вмешательства и вынужденной ампутации, под утратой органом функций – невосстановимую потерю органом способности к нормальному функционированию.

Прерывание беременности на любом сроке в результате

примененного в отношении женщины насилия классифицируется как причинение тяжкого вреда её здоровью, в этом случае потеря плода приравнивается к утрате органа и заведомость виновного о наличии беременности значения для квалификации деяния по ст.126 не имеет.

Под полной утратой профессиональной трудоспособности понимается необратимая потеря лицом способности заниматься той профессиональной деятельностью, которую он избрал в качестве основного рода занятий. Например, профессии музыканта, скульптора, актера, дегустатора, спортсмена требуют особых природных талантов или редких благоприобретенных навыков. В этом случае для квалификации деяния как причинения тяжкого вреда здоровью нужно чтобы виновный заведомо знал о профессии потерпевшего.

Под иным расстройством здоровья и длительной утратой трудоспособности не менее чем на одну треть (более 33%)¹ понимается необратимая потеря способности к труду в результате полученного повреждения, заболевания или патологического состояния. Расстройство здоровья свыше 120 дней квалифицируется как тяжкий вред.

Под психическим расстройством понимается психическое заболевание, ставшее результатом причинения вреда здоровью потерпевшего. Психическое расстройство может быть следствием не только физического воздействия, но и психического насилия. Заболевание потерпевшего наркоманией или токсикоманией в результате обмана, психического принуждения или насильственного введения наркотических средств или токсических веществ со стороны виновного тоже квалифицируется как причинение тяжкого вреда здоровью.

Для того, чтобы последствие причиненного вреда здоро-

¹ Должны отметить, что в официальной редакции УК Азербайджанской Республики (на азерб. языке) в употреблении терминов, характеризующих тяжкий вред здоровью, есть неточности. Так, в выражении «длительную утрату трудоспособности не менее чем на одну треть» в ст.126.1 слово «длительную» следовало заменить на «значительную стойкую».

вью признать неизгладимым обезображиванием лица нужна совокупность двух обязательных и взаимосвязанных между собой признаков: неизгладимость повреждения и обезображенность лица.

Первый из них определяется с помощью медицинского, второй – оценочного критерия со стороны следственно-судебных органов. Неизгладимым считается такое повреждение лицевых тканей или органов (нос, уши, глаза, рот) лица потерпевшего, которое невозможно восстановить путем медикаментозного лечения, для устранения последствий повреждения требуется пластическая операция. Обезображивание лица, придающее ему уродливый и отталкивающий вид, может заключаться в обширных рубцах и шрамах, нарушении мимики и т.п. Оценка причиненного повреждения лица как обезображивающего зависит в то же время от множества факторов: возраста и пола потерпевшего, конкретного места повреждения на лице.

Факт причинения тяжкого вреда здоровью основывается на судебно-медицинском освидетельствовании потерпевшего.

По конструкции объективной стороны все деяния, ответственность за которые предусматривается в ст.126, 129.1, 130 и 131.2 – материальные составы. Преступление считается оконченным с момента причинения тяжкого вреда здоровью.

Субъектом преступления в ст.126 может быть любое вменяемое физическое лицо, достигшее 14-ти лет, а в ст.129.1, 130.1 и 130.2, 131.2 УК – достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона преступлений в ст.126.1 и 126.2, 129.1, 130.1 и 130.2 характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом, а в ст.131.2 – неосторожной формой вины в виде преступной небрежности или самонадеянности.

Законодатель дифференцировал уголовную ответственность за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью на трех уровнях, предусмотрев наряду с основным (ст.126.1), также квалифицированный (ст.126.2) и особо квалифициро-

ванный (ст.126.3) виды данного деяния.

В ст.126.2 определены квалифицирующие признаки, содержание которых совпадает с соответствующими в ст.120.2 УК.

В ст.126.3 установлена уголовная ответственность за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшего по неосторожности смерть потерпевшего. Субъективная сторона особо квалифицированного состава в ст.126.3 УК сформулирована с двумя формами вины: умыслом по отношению к причинению тяжкого вреда здоровью и неосторожностью по отношению к последствию – смерти, которое не охватывалось умыслом виновного.

На практике могут возникнуть трудности при отграничении умышленного убийства, совершенного с косвенным умыслом, от умышленного причинения тяжкого вреда здоровью, повлекшего по неосторожности смерть потерпевшего. Следует отметить, что при убийстве умысел виновного охватывает лишение жизни потерпевшего (при этом он не желает, но допускает или безразлично относится к тому, что в результате его действий (бездействия) потерпевший может лишиться жизни, а при совершении преступления, предусмотренного ст.126.3 УК, умысел виновного направлен на причинение тяжкого вреда здоровью, отношение виновного к наступлению смерти потерпевшего выражается в неосторожности. При этом, решая вопрос о направленности умысла виновного, суды должны исходить из совокупности всех обстоятельств совершенного преступления и учитывать, в частности, способ и орудия преступления, количество, характер и локализацию телесных повреждений (например, ранения жизненно важных органов человека), а также предшествующее преступлению и последующее поведение виновного и потерпевшего, их взаимоотношения.

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью следует также отличать от покушения на убийство. Критерием квалификации в этом случае также является направленность

умысла. Это означает, что если в результате действий, направленных (с прямым умыслом) на лишение жизни потерпевшего, по независящим от виновного причинам смерть потерпевшего не наступила, но здоровью последнего был причинен тяжкий вред, то совершенное деяние следует квалифицировать как покушение на убийство.

Преступления, причиняющие менее тяжкий вред здоровью

К этой группе преступлений отнесены:

- умышленное причинение менее тяжкого вреда здоровью (ст.127);
- умышленное причинение менее тяжкого вреда здоровью в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения (ст.129.2).

Законом Азербайджанской Республики от 20 октября 2017 года с 1 декабря 2017 года декриминализованы причинение менее тяжкого вреда здоровью при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст.130.2), и причинение менее тяжкого вреда здоровью по неосторожности (ст.131.1).

Статья 127. Умышленное причинение менее тяжкого вреда здоровью

127.1. Умышленное причинение менее тяжкого вреда здоровью, не опасного для жизни потерпевшего и не повлекшего последствий, указанных в статье 126 настоящего Кодекса, но вызвавшего длительное расстройство здоровья или значительную утрату общей трудоспособности менее чем на одну треть, —

наказывается исправительными работами на срок до двух лет либо ограничением свободы до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

127.2. Те же деяния, совершенные:

127.2.1. в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга;

127.2.2. с особой жестокостью, в том числе с тяжкими мучениями для потерпевшего, или по найму, а равно в отношении лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии;

127.2.3. общеопасным способом или из хулиганских побуждений;

127.2.4. с целью использования органов или тканей потерпевшего, — наказываются ограничением свободы от одного до трех лет либо лишением свободы на срок от одного до пяти лет.

Статья 129. Умышленное причинение тяжкого или менее тяжкого вреда здоровью в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения

129.1. ...

129.2. Умышленное причинение менее тяжкого вреда здоровью, совершенное в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения (аффекта), вызванного насилием, тяжким оскорблением со стороны потерпевшего либо иными противоправными или аморальными действиями (бездействием) потерпевшего, а равно длительной психотравмирующей ситуацией, возникшей в связи с систематическим противоправным или аморальным поведением потерпевшего, —

наказывается штрафом в размере от тысячи до тысячи пятисот манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до одного года.

Признаки менее тяжкого вреда здоровью частично указаны в ст.127, диспозиция которой является ссылочной (т.е. определение менее тяжкого вреда происходит посредством отрицания признаков тяжкого вреда здоровью, указанных в ст.126 УК) и в Перечне видов тяжкого, менее тяжкого и легкого вреда здоровью, утвержденных Постановлением КМ Азербайджанской Республики от 1 августа 2014 года.

Так, под менее тяжким вредом понимается:

– вред не опасный для жизни в момент причинения и не повлекший последствий, указанных в ст.126.1;

– вред, повлекший длительное расстройство здоровья (продолжительностью свыше 21 дня);

– вред, повлекший значительную утрату общей трудоспособности менее чем на одну треть (от 10 до 33% включи-

тельно).

Следует обратить внимание на то, что указанное Постановление не содержит перечня менее тяжкого вреда здоровью. Судебно-медицинская экспертиза относит к менее тяжкому вреду здоровью, например, полную потерю слуха на одно ухо; закрытые переломы конечностей; переломы 1-2 ребер; вывихи мелких суставов; существенное затруднение речи и т.п.

Продолжительность заболевания (свыше 21 дня) по общему правилу определяется сроком временной нетрудоспособности, которая фиксируется в медицинском бюллетене. Степень утраты трудоспособности (от 10 до 33%) устанавливается судебно-медицинской экспертизой.

Объективная сторона деяний в ст.127 и 129.2 сконструирована как материальный состав. Преступление будет считаться оконченным с момента причинения менее тяжкого вреда здоровью.

Субъект преступления – общий. Уголовная ответственность по ст.127 наступает с 14-ти лет, а по ст.129.2 УК – с 16-ти лет.

Субъективная сторона в ст.127 и 129.2 характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом.

Уголовная ответственность за умышленное причинение менее тяжкого вреда здоровью дифференцирована на двух уровнях. В ст.127.2 предусмотрена ответственность за квалифицированный вид, содержание квалифицирующих признаков идентично аналогичным в ст.120.2 и 126.2 УК.

Статья 128. Умышленное причинение легкого вреда здоровью

Умышленное причинение легкого вреда здоровью, вызвавшего кратковременное расстройство здоровья или незначительную утрату общей трудоспособности, —

наказывается штрафом в размере от тысячи до тысячи пятисот манатов либо общественными работами на срок от двухсот сорока до трехсот шестидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного

года, либо ограничением свободы на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до одного года.

Диспозиция ст.128 является бланкетно-описательной. Признаки легкого вреда здоровью определены в ст.128 и в Постановлением КМ Азербайджанской Республики от 1 августа 2014 года, в котором дается перечень легкого вреда, который не является исчерпывающим.

Под легким вредом здоровью понимается: кратковременное расстройство здоровья (менее трех недель – 21 дня); незначительная утрата общей трудоспособности (до 10%). Например, к легкому вреду здоровью отнесены перелом кости носа без деформации, не требующий хирургического вмешательства; закрытые переломы пальцев рук и ног (исключая I пальцы рук и I, II и III пальцы ног); раны, требующие хирургического зашивания; сотрясение мозга; ожоги небольших участков кожи; травматическая потеря зубов; растяжение связок, вывихи и т.д.

Вред здоровью, вызвавший незначительную стойкую утрату общей трудоспособности, должен относиться к легкому только в тех случаях, когда расстройство здоровья не было длительным. Если же такое расстройство было длительным (более 21 дня), но при этом повлекло за собой утрату трудоспособности менее чем на 10%, его следует отнести к менее тяжкому вреду здоровья.

Объективная сторона деяния в ст.128 сконструирована как материальный состав. Преступление будет считаться оконченным с момента причинения легкого вреда здоровью потерпевшего.

Субъект преступления – общий, им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона в ст.128 УК характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом.

Следует отметить, что причинение легкого вреда здоровью по неосторожности или при наличии смягчающих об-

стоятельств (в состоянии аффекта, превышении пределов необходимой обороны или мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление) не влечет уголовной ответственности.

Статья 133. Истязание

133.1. Причинение сильной физической боли или психических страданий путем систематического нанесения побоев либо иными насильственными действиями, если это не повлекло последствий, указанных в статьях 126 и 127 настоящего Кодекса, —

наказывается исправительными работами на срок до двух лет либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

133.2. Те же деяния, совершенные:

133.2.1. в отношении двух или более лиц либо лица, захваченного в качестве заложника или похищенного, либо совершенное по найму;

133.2.2. в отношении женщины, заведомо находящейся в состоянии беременности;

133.2.3. группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией);

133.2.4. в отношении заведомо несовершеннолетнего или лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии;

133.2.5. в отношении лица или его близких родственников в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга;

133.2.6. сопряженные с пытками, —

наказываются лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

133.3. исключена Законом Азербайджанской Республики от 29 июня 2012 года.

После декриминализации побоев (ст.132) Законом Азербайджанской Республики от 29 июня 2012 года, истязание – единственное деяние в системе преступлений против здоровья, которое сопровождается систематическими насильственными действиями.

Объективная сторона истязания заключается в причинении физических или психических страданий путем система-

тического нанесения побоев, или иных насильственных действий, если это не повлекло причинения тяжкого или менее тяжкого вреда здоровью. Систематичность представляет собой повторяемость деяний, т.е. многократность (не менее 3-х раз) через короткие промежутки времени, характеризующую стереотипом отношения к одному и тому же потерпевшему. При отсутствии систематичности в случае нанесения побоев возникает не уголовная, а административная ответственность, а при причинении легкого вреда – ответственность по ст.128 УК 1999г.

Побои – это действия, характеризующиеся многократным нанесением ударов. Под иными насильственными действиями понимаются длительное причинение боли щипанием, сечением, причинением множественных, в том числе небольших, повреждений тупыми или острыми предметами, связыванием, сковыванием в наручники, вырыванием волос, выкручиванием рук, прижиганием отдельных частей тела, их защемлением, воздействием на организм потерпевшего при помощи животных или насекомых и т.п. Психическое насилие может быть совершено путем длительного лишения пищи, воды, тепла, сна, помещения или оставления потерпевшего во вредных для здоровья условиях (без света, свежего воздуха и т.п.).

Таким образом, объективная сторона деяния состоит из следующих обязательных признаков:

1) систематическое нанесение побоев, или иных насильственных действий;

2) причинение физической боли или психических страданий, либо легкого вреда здоровью;

3) причинно-следственная связь между систематическими насильственными действиями и физической болью или психическими страданиями потерпевшего, либо причинением легкого вреда его здоровью.

По конструкции объективной стороны – материальный

состав, преступление окончено в момент причинения физической боли или психических страданий, или причинения легкого вреда здоровью потерпевшего в результате систематического применения насилия. Истязание – это длящееся преступление. Психические страдания – это относительно продолжительные нравственные переживания, мука, испытываемые потерпевшим в результате истязания. Определение легкого вреда здоровью дается в ст.128 УК.

Для возникновения ответственности по ст.133 необходимо, чтобы эти действия не повлекли последствий, указанных в ст.126 или 127, т.е. не причинили тяжкий или менее тяжкий вред здоровью. В противном случае деяние будет квалифицировано как причинение тяжкого (ст.126.2.6) или менее тяжкого (ст.127.2.2) вреда здоровью, совершенное с мучениями для потерпевшего.

Субъект преступления – общий, им может быть любое вменяемое физическое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла, когда виновный сознает, что систематическим нанесением побоев или иными насильственными действиями причиняет потерпевшему сильную физическую боль или психические страдания, и желает их причинить. Мотивы преступления могут быть различными – месть, вражда, неприязненные отношения и др. Надо отметить, что некоторые авторы считают, что психическое отношение виновного к последствиям преступления может быть выражена и косвенным умыслом.

Ответственность за истязание дифференцирована в зависимости от наличия квалифицирующих признаков, перечисленных в ст.133.2 УК. Содержание квалифицирующих признаков истязания совпадает с аналогичными в других преступлениях против жизни и здоровья.

Законом Азербайджанской Республики 23 июня 2012 года ст.133.3, в которой устанавливалась ответственность за пыт-

ки, была исключена, а состав пыток в соответствии с их международно-правовым определением, указанном в Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания от 10 декабря 1984 года, был дан в новой редакции в ст.293 (пытка, не считающееся пыткой жестокое, бесчеловечное или унижающее достоинство обращение или наказание), находящейся в системе преступлений против правосудия (глава 32 УК).

Следует отметить, что исключив ст.133.3, законодатель истязание, сопряженное с пыткой, предусмотрел в качестве квалифицирующего признака в ст.133.2.6. Истязание, сопряженное с пытками, это совершение указанных систематических насильственных действий особо изощренным способом для усугубления воздействия на жертву, в результате чего причиняется особо сильная физическая боль или психическое страдание.

§ 5. Преступления, ставящие в опасность жизнь и здоровье

Преступления, ставящие в опасность жизнь и здоровье, – это общественно опасные деяния, посягающие на безопасность указанных физических благ (жизни и здоровья) личности.

Уголовная ответственность за основные составы этих преступлений связана не с лишением жизни или причинением вреда здоровью, а лишь с опасностью лишения жизни и причинения вреда здоровью. Поэтому в качестве непосредственного объекта этих преступлений выступают общественные отношения, обеспечивающие безопасность жизни и здоровья другого человека.

Учитывая, что диспозиции этих статей имеют бланкетный характер, для определения всех признаков объективной стороны и признаков субъекта преступления следует обращать-

ся к соответствующим нормативно-правовым актам в области медицины. Например, следует дать разъяснение таким понятиям как искусственное оплодотворение, имплантация эмбриона, медицинская стерилизация, трансплантация органов или тканей человека, биомедицинские исследования (эксперименты) над людьми, венерические болезни, вирус иммунодефицита, аборт и др.

Видовым объектом этой группы преступлений выступают общественные отношения, направленные на обеспечение безопасности жизни и здоровья личности.

С объективной стороны значительная часть преступлений, ставящих в опасность жизнь и здоровье, могут быть совершены как действием, так и бездействием. В отличие от преступлений против жизни или здоровья, объективная сторона основных видов абсолютного большинства преступлений, представляющих опасность для жизни и здоровья, сформулирована как формальный состав.

Уголовная ответственность за преступления рассматриваемой группы наступает с 16-ти лет, в большинстве деяний – субъект специальный (например, ст.137, 138, 139, 140 и др.).

Субъективная сторона большинства деяний характеризуется прямым умыслом, а некоторых – неосторожной формой вины (ст.138.2). Характерно для этой группы преступлений законодательное формулирование субъективной стороны квалифицированных и особо квалифицированных составов с двумя формами вины. На наш взгляд, имеется серьезная коллизия при законодательной формулировке субъективной стороны преступления в ст.142 (неоказание помощи больному) УК.

В системе преступлений, ставящих в опасность жизнь и здоровье человека, можно выделить деяния, которые связаны с различными незаконными действиями в области медицины. Это – незаконные искусственное оплодотворение и имплантация эмбриона, медицинская стерилизация (ст.136); купля-продажа и принуждение к изъятию органов или тканей чело-

века с целью их трансплантации (ст.137); незаконное проведение биомедицинских исследований или применение запрещенных способов диагностики и лечения, а также лекарственных средств (ст.138); заражение другого лица вирусом иммунодефицита человека вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих служебных обязанностей (ст.140.4); незаконное производство аборта (ст.141); неоказание помощи больному (ст.142).¹ Кроме ст.141 и 142, все остальные – новеллы действующего уголовного законодательства Азербайджанской Республики.

Исходя из характера действий, составляющих объективную сторону состава, можно выделить следующие виды преступлений, ставящих в опасность жизнь и здоровье человека:

- 1) насильственные действия, ставящие в опасность жизнь и здоровье (ст.134, 136, 137, 138, 143-1);
- 2) преступления ненасильственного характера, ставящие в опасность жизнь и здоровье (ст.139, 140, 141, 142, 143).

Насильственные действия, ставящие в опасность жизнь и здоровье

К этой группе преступлений отнесены:

- угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью (ст.134);
- незаконное искусственное оплодотворение и имплантация эмбриона, медицинская стерилизация (ст.136);
- купля-продажа и принуждение к изъятию для трансплантации органов или тканей человека (ст.137);
- незаконное проведение биомедицинских исследований или применение запрещенных способов диагностики и лечения, а также лекарственных средств (ст.138);

¹ Представляет интерес законодательная практика Грузии, которая в ст.136 УК предусматривает ответственность за «генетические манипуляции, то есть создание существа, подобного человеку», т.е. за клонирование человека.

– принуждение к использованию допинговых средств и (или) способов (ст.143-1).

Статья 134. Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью

Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, если имелись реальные основания опасаться исполнения этой угрозы, —

наказывается штрафом в размере от тысячи до двух тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Непосредственный объект угрозы убийством или причинением тяжкого вреда здоровью – общественные отношения, обеспечивающие безопасность жизни и здоровья другого человека.

Потерпевшим может быть любое лицо. Чаще всего потерпевшими в этом преступлении выступают лица, связанные с виновным личностными или какими-то другими связями.

Объективная сторона выражается в психическом воздействии – угрозе убийством или причинением тяжкого вреда здоровью другого человека. Угроза может быть высказана любым способом: устно (в том числе и по телефону) или письменно (в том числе и по электронной почте), лично или через посредников, в качестве которых могут выступать как близкие, так и третьи лица.

При этом угроза должна характеризоваться двумя обязательными признаками:

1) содержание угрозы должны составлять действия, направленные на устрашение конкретного человека лишением его жизни или причинением тяжкого вреда его здоровью;

2) угроза должна иметь реальный характер, т.е. должны иметься реальные основания опасаться осуществления этой угрозы, на что прямо указано в диспозиции ст.134 УК.

Содержание угрозы должны составить именно намерения лишить жизни или причинить тяжкий вред здоровью, признаки

которого указаны в ст.126.1 УК 1999г. Угроза совершения в отношении потерпевшего других преступлений (например, изнасилования, похищения и т.п.) содержанием угрозы, как объективной стороны преступления по ст.134, не охватывается.

Второй признак оценочный и определяется на основе анализа и оценок всех фактических обстоятельств содеянного, в частности, взаимоотношений виновного с потерпевшим, личности виновного, его предшествовавшего поведения, интенсивности выражения угрозы, места, времени, способа, обстановки высказывания угрозы.

Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью может также выступать в качестве составной части объективной стороны других преступлений (например, разбоя – ст.181, изнасилования – ст.149, вымогательства – ст.181) или же осуществляться в отношении определенной категории лиц (например, угроза убийством в отношении судьи – ст.287, подкуп или принуждение к уклонению от дачи показаний, к даче ложных показаний или заключения либо неправильному переводу – ст.299). В этих случаях квалификация деяния осуществляется в соответствии с правилами конкуренции норм части и целого (т.е. по ст.181, 149, 182) или же общей и специальной нормы (т.е. по ст.288.1, 299.2). Дополнительной квалификации по ст.134 УК не требуется.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Но учитывая, что объективная сторона выражена в психическом насилии – угрозе, то временем окончания преступления следует считать момент, когда угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью стала доступна адресату (потерпевшему).

Субъект преступления – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Мотивы преступления (ревность, месть, ненависть, в том числе и по национальным, религиозным,

расовым мотивам)¹ значения для квалификации рассматриваемого деяния по ст.134 УК не имеют.

Статья 136. Незаконное искусственное оплодотворение и имплантация эмбриона, медицинская стерилизация

136.1. Искусственное оплодотворение или имплантация эмбриона женщине, осуществленные без её согласия, либо несовершеннолетней женщине, —

наказываются штрафом в размере от четырех тысяч до семи тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

136.2. Проведение без согласия лица операции с целью медицинской стерилизации, то есть лишения лица способности к воспроизведению рода либо предохранения женщины от беременности, —

наказываются исправительными работами на срок до двух лет либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

136.2-1. Деяния, предусмотренные статьями 136.1 и 136.2 настоящего Кодекса, повлекшие по неосторожности причинение тяжкого или менее тяжкого вреда здоровью потерпевшего, —

наказываются исправительными работами на срок до двух лет либо лишением свободы на срок от двух до четырех лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

136.3. Деяния, предусмотренные статьями 136.1 и 136.2 настоящего Кодекса, повлекшие по неосторожности смерть потерпевшего, —

наказываются лишением свободы на срок от трех до пяти лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

¹ Ст.119 УК РФ 1996г. была дополнена ч.2, в которой предусматривается ответственность за квалифицированный вид угрозы убийством или причинением тяжкого вреда здоровью. В качестве отягчающих обстоятельств указаны совершение деяния по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.

Вопросы репродуктивного здоровья населения находятся под вниманием государства. Большое число семей в нашем государстве не имеют детей ввиду бесплодия родителей. Различают мужское бесплодие и женское бесплодие. Современное развитие медицины помогает этим людям иметь детей путем искусственного оплодотворения или имплантации эмбриона. Также в обществе находятся люди (как мужчины, так и женщины), которые, наоборот, по различным основаниям хотят добровольно при помощи медицинской стерилизации на время или постоянно отказаться от возможности иметь детей. Указанные репродуктивные проблемы регламентированы в главе V Закона Азербайджанской Республики об охране здоровья населения от 26 июня 1997 года, озаглавленной как «Планирование семьи и регулирование репродуктивных функций человека», а именно в ст.29 (искусственное оплодотворение и имплантация эмбриона) и ст.31 (медицинская стерилизация).

За незаконные искусственное оплодотворение и имплантацию эмбриона, а также медицинскую стерилизацию в Азербайджанской Республике предусмотрена уголовная ответственность. Указанные деяния впервые криминализованы в действующем УК 1999г. В ст.136.1 и 136.2 УК установлена ответственность за основные, в ст.136.2-1 – за квалифицированный, а в ст.136.3 – особо квалифицированный виды преступлений.

В ст.29 Закона об охране здоровья населения 1997г. указывается, что «каждая женщина, достигшая совершеннолетия, имеет право на искусственное оплодотворение и имплантацию эмбриона. Искусственное оплодотворение и имплантация эмбриона проводится с официального согласия мужа и жены (одиноким женщины). Искусственное оплодотворение, имплантация эмбриона, а также личность донора являются врачебной тайной».

В медицинской практике оплодотворение яйцеклеток вне

организма женщины называется «экстракорпоральным оплодотворением» (ЭКО). Хотя в юридическом смысле понятия «искусственное оплодотворение» и «экстракорпоральное оплодотворение» идентичны, следует отметить, что первое понятие шире и включает также искусственную инсеминацию (введение спермы в половые пути женщины). «Имплантация эмбриона» – также медицинский термин и означает внедрение эмбриона в слизистую оболочку матки.

Фактически обе медицинские процедуры являются звеньями одной цепочки: имплантации эмбриона всегда предшествует процесс искусственного оплодотворения (а именно, ЭКО). Полученный в результате ЭКО эмбрион должен в течение 72 часов имплантирован в организм женщины.

Основной непосредственный объект в ст.136.1 – общественные отношения, обеспечивающие здоровье женщины, в том числе и несовершеннолетней, дополнительный – общественные отношения, обеспечивающие половую неприкосновенность женщин, в том числе и несовершеннолетних женщин.

Потерпевшие – лица женского пола.

Объективная сторона преступления включает следующие альтернативные действия:

- искусственное оплодотворение;
- имплантация эмбриона.

Выполнение указанных действий имеет свои особенности в зависимости от возраста потерпевшей. Если искусственное оплодотворение или имплантация эмбриона осуществляются в отношении совершеннолетней женщины, то эти действия попадают под уголовную ответственность только в том случае, если они совершаются вопреки ее воле. Те же действия, совершенные в отношении несовершеннолетней женщины по ее согласию или даже просьбе, влекут уголовную ответственность по ст.136 УК.

По конструкции объективной стороны – формальный со-

став, преступление окончено с момента искусственного оплодотворения или пересадки эмбриона.

Субъект преступления в ст.136.1 – специальный. Учитывая, что объективную сторону данного деяния составляют специфические действия, требующие специальных медицинских знаний и навыков, субъектом преступления могут быть только физические вменяемые лица, достигшие 16-ти лет и имеющие медицинское образование.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Мотивы бывают разные, в том числе, и корыстные, но на квалификацию влияния не оказывают.

В ст.29 Закона об охране здоровья населения 1997г. указывается, что «медицинская стерилизация проводится с целью лишения человека способности воспроизводства или предохранения женщины от беременности. Медицинская стерилизация проводится на основании письменного обращения самого пациента и по медицинским показаниям». Проведение операции по медицинской стерилизации без согласия самого пациента является незаконным и попадает под уголовную ответственность по ст.136.2 УК.

Основной непосредственный объект в ст.136.2 – общественные отношения, обеспечивающие здоровье как женщин, так и мужчин репродуктивного возраста, дополнительный – общественные отношения, обеспечивающие половую неприкосновенность, право иметь детей.

Потерпевшими могут быть лица как женского, так и мужского пола, в силу своего возраста и физического состояния способные иметь детей путем естественного зачатия.

Объективная сторона преступления в ст.136.2 состоит из следующих обязательных признаков:

1) лишение лица способности к воспроизведению рода либо предохранения женщины от беременности путем проведения операции без их согласия;

2) постоянная или временная потеря репродуктивной

функции женщины или мужчины;

3) причинно-следственная связь между указанными действиями и последствием.

Лишить человека репродуктивной функции, т.е. способности иметь детей, возможно хирургическим или химическим путем. По смыслу диспозиции ст.136.2 УК, объективная сторона рассматриваемого состава преступления выполняются именно хирургическим путем – проведением операции. В зависимости от постоянного или временного характера и пола потерпевшего в диспозиции ст.136.2 указываются два действия: лишение лица (имеются ввиду лица обоих полов) способности к воспроизведению рода и предохранение женщины от беременности. Лишение лица способности к воспроизведению рода производится путем хирургического вмешательства в виде изъятия репродуктивных органов (обоих яичников, матки, обоих семенных яичков). Временное предохранение женщины от беременности путем медицинской операции возможно, например, если ей перевязываются обе фаллопиевы трубы. При этом детородная функция может быть обратима путем проведения другой операции по развязыванию этих труб.

Субъект преступления в ст.136.2 – также специальный, им могут быть только физические вменяемые лица, достигшие 16-ти лет и имеющие медицинское образование. В случае совершения данного деяния лицом, не имеющим медицинского образования, ответственность должна наступать как за причинение тяжкого вреда здоровью по ст.126 УК.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Мотивы бывают разные, в том числе, и корыстные, но на квалификацию влияния не оказывают.

В ст.136.2-1 и 136.3 устанавливается ответственность за квалифицированный и особо квалифицированный виды преступлений, которые являются общими по отношению к деяниям по ст.136.1 и 136.2 УК.

В качестве квалифицирующих и особо квалифицирующих признаков выступает степень тяжести наступивших последствий. В ст.136.2-1 – причинение тяжкого или менее тяжкого вреда здоровью, в ст.126.3 – причинение смерти потерпевшему. При этом психическое отношение к указанным последствиям в законе определено в форме неосторожной вины. Но в целом субъективная сторона квалифицированного и особо квалифицированного видов преступлений будет характеризоваться умышленной формой вины.

Статья 137. Купля-продажа и принуждение к изъятию органов или тканей человека с целью их трансплантации

137.1. Незаконная купля-продажа органов или тканей человека — наказывается штрафом в размере от четырех тысяч до восьми тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

137.2. Принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации, совершенное с применением насилия либо с угрозой его применения, —

наказывается лишением свободы на срок до четырех лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

137.3. Те же деяния, совершенные с использованием беспомощного состояния либо материальной, служебной или иной зависимости потерпевшего от виновного, —

наказываются лишением свободы на срок от трех до пяти лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

Одним из величайших научно-практических достижений в области медицины следует считать операции по трансплантации органов или тканей человека. К началу 80-х годов XX века были разработаны теоретические, правовые и организационные аспекты трансплантологии. Сегодня во всем мире главная проблема трансплантологии заключается в нехватке

донорского материала, что и обуславливает развитие различных незаконных действий при трансплантации человеческих органов и тканей, которые выступают в качестве предмета купли-продажи и даже являются причинами совершения умышленных убийств и причинения тяжкого вреда здоровью человека.

Следует заметить, что в отличие от законодательства некоторых стран, трансплантация органов и тканей человека в Азербайджане разрешена при соблюдении соответствующих условий. Правовым основанием для этого являются Законы Азербайджанской Республики об охране здоровья населения от 27 июня 1997 года; о трансплантации человеческих органов и тканей от 28 октября 1999 года и некоторые др. нормативные акты. В Законе 1999г. даны понятия и регламентированы основные положения трансплантологии в нашем государстве. Трансплантация человеческих органов и тканей в нарушение норм указанного Закона является незаконной и влечет уголовную ответственность. Вместе с тем должны отметить, к сожалению, что этот Закон 1999г. имеет определенные пробелы, позволяющие осуществлять незаконную трансплантацию и избегать ответственности.¹

Уголовная ответственность за рассматриваемое деяние впервые предусмотрена в действующем УК Азербайджанской Республики 1999г., и обусловлена запретом посягательств на жизнь и здоровье человека с целью получения необходимых органов и тканей для трансплантации.

Трансплантация (пересадка) органов или тканей является медицинской операцией, заключающейся в изъятии трансплантата (органа или ткани) из организма одного человека (донора) с последующим приживлением его в организм дру-

¹ Так, непроработанность некоторых норм указанного Закона позволила в прошлом провести нелегальные операции по пересадке органов в некоторых частных клиниках Азербайджана зарубежными хирургами («черными трансплантологами»).

ного человека (реципиента) в целях спасения жизни, восстановления здоровья, улучшения качества жизни больного. Таким образом, трансплантация – это двуединая операция, при которой жизнь или здоровье больного-реципиента спасается за счет причинения вреда здоровью человека-донора с его согласия.

В упомянутом Законе 1999г. установлено, что пересадка органов возможна при наличии трупа или донора, но при условии, что донор достиг 18-летнего возраста. При трансплантации проводятся операции на сердце, легких, почках, печени, поджелудочной железе, глазах и др. У живого донора с его согласия допускается изъятие только парных органов (одной почки, роговицы одного глаза) или части органа (например, доли печени), а также костного мозга, участков кожи.

Не допускается добровольное донорство:

- несовершеннолетних (за исключением костного мозга);
- при наличии у донора заболеваний, опасных для здоровья реципиента;
- лиц, находящихся в служебной, физической, материальной или иной зависимости от реципиента;
- лиц, отбывающих наказание;
- военнопленных;
- лиц, имеющих психическое расстройство.

Изъятие органов у трупа возможно на основании имеющегося завещания о дарении органов после смерти или, если не было подобного завещания, с разрешения наследников умершего человека.

Непосредственный объект преступления совпадает во всех составах ст.137 УК. Это – общественные отношения, обеспечивающие безопасность жизни и здоровья другого человека (донора-реципиента).

В качестве предмета преступления выступают органы и ткани человека.

Человеческий орган или ткань – анатомическая структур-

ная единица, не определяющая характерных особенностей личности (ст.1 Закона 1999г.). В качестве объекта трансплантации могут выступать: сердце, легкие (сердечно-легочный комплекс), почки, печень, поджелудочная железа и их сегменты, костный мозг, роговая оболочка глаза и другие органы и (или) ткани. Репродуктивные средства и используемые с этой целью органы, их части и (или) ткани (яйцеклетки, сперма, яичники, яички или эмбрион), а также кровь и ее компоненты не рассматриваются как объекты трансплантации (ст.2 Закона 1999г.).

Объективная сторона преступления в диспозиции ст.137.1 определяется как «незаконная купля-продажа органов или тканей человека». Отметим, что указанная формулировка является некорректной, т.к. в Азербайджане запрещена купля-продажа органов и тканей и, следовательно, «законной» их купли-продажи быть не может.

Так, в то время как международные акты (п.8 Декларации о трансплантации органов и тканей, принятой Всемирной медицинской ассоциацией в октябре 1987 года и ст.21 Конвенции о защите прав и достоинства человека в связи с применением достижений биологии и медицины: Конвенции о правах человека и биомедицине от 4 апреля 1997 года) провозглашают, что «купля-продажа человеческих органов строго осуждается», в Азербайджане в соответствии со ст.40 Закона об охране здоровья населения 1997г. и ст.17 Закона о трансплантации человеческих органов и тканей 1999г., купля-продажа человеческих органов и тканей вообще запрещена.

Трансплантация органов и тканей при соблюдении прочих условий (указанных в Законе 1999г.) разрешена только родственникам или иным лицам на безвозмездной основе. Но в любом случае эти лица (доноры) должны добровольно согласиться на трансплантацию своих органов или тканей. В случае их понуждения наступает ответственность по ст.137.2 УК.

Купля-продажа – это всегда соглашение о приобретении или отчуждении указанных предметов на возмездной основе. В качестве возмездия могут использоваться как деньги, так и любое другое имущественное вознаграждение. Ответственность по ст.137.1 УК наступает как при покупке, так и при продаже органов или тканей.

По конструкции объективной стороны ст.137.1 – формальный состав. Преступление окончено с момента отдачи или получения денег или иного материального вознаграждения в обмен на изъятие органа или тканей.

Субъект преступления – общий, им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет. Чаще всего ими могут быть: лицо, нуждающееся в трансплантации, его родственники, медицинские работники. Субъектом ст.137.1 может быть также донор в случае, если на возмездной основе продает свои органы или ткани, т.е. выступает в качестве продавца собственных органов и тканей.

С субъективной стороны преступление, предусмотренное ст.137.1 УК, характеризуется только прямым умыслом. Виновный осознает, что осуществляет незаконные действия по продаже или купле человеческих органов или тканей на возмездной основе. Мотивы преступления могут быть различными. На наш взгляд, учитывая специфику преступления, корыстный мотив при совершении купли-продажи органов или тканей человека может быть определен при совершении деяния в соучастии, т.е. у лиц, участвующих в купле-продаже в качестве организатора, пособника, посредника или подстрекателя.

В ст.137.2 установлена ответственность еще за один основной вид преступлений в области незаконной трансплантации.

Объективная сторона в ст.137.2 определяется действием в виде принуждения потерпевшего к изъятию его органов или тканей для трансплантации. Способы совершения деяния –

применение физического насилия либо угрозы ее применения, являются обязательными признаками объективной стороны. В данном составе принуждение – это совершение действий, вынуждающих потерпевшего под воздействием примененного насилия или угрозы применения насилия стать донором.

Причинение легкого или менее тяжкого вреда охватываются составом ст.137.2, а тяжкого вреда здоровью – требует дополнительной квалификации по ст.126 УК.

Состав по конструкции формальный, для оконченного состава этого преступления достаточно самого факта принуждения путем физического насилия или угрозы расправой для достижения указанных в ст.137.2 целей.

При реализации цели принуждения, т.е. при фактическом изъятии органа или ткани потерпевшего, совершенное деяние следует квалифицировать по совокупности преступлений по ст.137.2 и ст.126 УК. При наличии умысла (чаще всего, косвенного) на убийство с целью трансплантации органов или тканей, деяние должно быть квалифицировано по совокупности преступлений по ст.137.2 и ст.120.2.5 УК 1999г.

Субъект преступления – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

С субъективной стороны преступление, предусмотренное ст.137.2, характеризуется только прямым умыслом, направленным на незаконную трансплантацию органов или тканей. Мотивы преступления могут быть разными, в том числе и корыстными.

В ст.137.3 УК предусмотрена ответственность за квалифицированный вид преступлений, ответственность за которые предусмотрена в ст.137.1 и 137.2. В качестве квалифицирующих признаков указаны:

- нахождение лица заведомо для виновного в беспомощном состоянии;
- нахождение лица в материальной, служебной или иной зависимости от виновного.

Понятия беспомощности, зависимости потерпевшего от виновного идентичны соответствующим в ст.120.2.9, 126.2.3 и 125 УК 1999г.

Статья 138. Незаконное проведение биомедицинских исследований или применение запрещенных способов диагностики и лечения, лекарственных средств

138.1. Проведение биомедицинских исследований над лицом без его согласия —

наказывается штрафом в размере от тысячи пятисот до двух тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до двух лет или без такового.

138.2. Применение запрещенных в установленном порядке способов диагностики и лечения, лекарственных средств, повлекшие по неосторожности причинение тяжкого или менее тяжкого вреда здоровью лица, —

наказывается штрафом в размере от двух тысяч до трех тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок от двух до четырех лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

138.2-1. Деяния, предусмотренные статьей 138.2 настоящего Кодекса, повлекшие по неосторожности смерть лица, —

наказываются лишением свободы на срок от трех до пяти лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

138.3. Проведение биомедицинских экспериментов над лицом, признанным в установленном законодательством порядке недееспособным, или над лицом, которому независимо от его воли оказывается психиатрическая помощь, или над лицом, привлеченным к принудительным мерам медицинского характера, —

наказывается штрафом в размере от тысячи пятисот до двух тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок от двух до пяти лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до двух лет или без такового.

138.4. Использование при лечении психического расстройства хирургических способов, приводящих к неотвратимым последствиям, —

наказывается штрафом в размере от тысячи пятисот до двух тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

В ст.138 УК предусмотрена уголовная ответственность за четыре основных (ст.138.1, 138.2, 138.3 и 138.4) и один квалифицированный (ст.138.2-1) видов преступлений.

Основной непосредственный объект преступления в ст.138.1 – общественные отношения, обеспечивающие безопасность жизни и здоровья личности, дополнительный – личная свобода участия в биомедицинских исследованиях.

Объективная сторона – проведение биомедицинских исследований над лицом без его согласия.

Биомедицинские исследования – это исследование с участием человека, проводимые в целях испытания новых диагностических, профилактических и лечебных средств и методов получения новых знаний по физиологии и психологии человека в нормальных, экстремальных и патологических состояниях.

Биомедицинские исследования с участием человека должны проводиться с его письменного согласия, а при участии несовершеннолетнего – письменного согласия его родителей или иных законных представителей (ст.37 Закона Азербайджанской Республики об охране здоровья населения 1997г.). Проведение биомедицинских исследований с участием человека без его согласия считается незаконным и попадает под уголовную ответственность вне зависимости от наступления вредных последствий в результате проведенного эксперимента.

Понятие «без согласия» может означать как неосведомленность человека о том, что в отношении него проводится биомедицинское исследование, так и то, что он знает, что является участником подобного исследования, но оно проводится вопреки его воле.

Незаконное биомедицинское исследование, повлекшее смерть человека или причинение легкого, менее тяжкого или тяжкого вреда здоровью, подлежит квалификации по совокупности преступлений по ст.138.1 и ст.120 или 128, 127, 126 УК. То же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека или причинение тяжкого вреда здоровью, подлежит квалификации по совокупности преступлений по ст.138.1 и ст.124 или 131 УК.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Биомедицинское исследование, как научный процесс, как правило, протяжен во времени. Деяние считается оконченным с момента начала проведения биомедицинского исследования с человеком без его согласия.

Субъект преступления – специальный, им может быть лицо, достигшее 16-ти лет и занимающееся биомедицинскими исследованиями.

Непосредственный объект в ст.138.2 – общественные отношения, охраняющие безопасность жизни и здоровья человека при диагностике, лечении и применении лекарственных средств.

Предмет преступления – запрещенные лекарственные средства.

Объективная сторона деяния в ст.138.2 состоит из следующих обязательных признаков:

- 1) применение запрещенных в установленном порядке способов диагностики и лечения, лекарственных средств;
- 2) причинение тяжкого или менее тяжкого вреда здоровью потерпевшего;
- 3) причинно-следственная связь между указанными действиями и последствиями.

Перечень запрещенных способов диагностики и лечения, лекарственных средств составляется Министерством здравоохранения Азербайджанской Республики, и соблюдение данного запрета является обязательным для медицинских работников.

В отличие от ст.138.1, применение запрещенных в установленном порядке способов диагностики и лечения, лекарственных средств, не должно пониматься как биомедицинское исследование, проведенное незаконными способами. При биомедицинских исследованиях используются новые, ранее неисследованные методы и способы диагностики и лечения, а в ст.138.2 – запрещенные, т.е. заведомо в установленном порядке признанные опасными для здоровья и жизни человека. Поэтому наличие или отсутствие согласия потерпевшего на совершение действий, указанных в ст.138.2, значения для квалификации не имеют, но могут быть учтены при индивидуализации наказания.

По конструкции объективной стороны – состав материальный, преступление окончено в момент причинения менее тяжкого или тяжкого вреда здоровью потерпевшему.

Субъект преступления – как общий, так и специальный, им может быть как любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет, так и лицо, занимающееся врачебной деятельностью.

Субъективная сторона данного деяния в соответствии со ст.24.2 УК Азербайджанской Республики, характеризуется неосторожной формой вины в виде преступной небрежности или преступной самонадеянности.¹ Совершение данного деяния по умыслу должно быть квалифицировано в зависимости от конкретного последствия по ст.126 или 127 УК Азербайджанской Республики.

В ст.138.2-1 устанавливается ответственность за квалифицированный вид деяния, попадающего под ответственность по ст.138.2 УК. Квалифицирующим признаком выступает

¹ В ст.138.2 УК Азербайджанской Республики предусмотрена ответственность за основной состав преступления (материальный состав), и в соответствии с теорией уголовного права, субъективная сторона основных составов не может характеризоваться двумя формами вины, поэтому считаем ошибочным мнение некоторых авторов (*Azərbaycan Respublikasının Cinayət Məcəlləsinin Kommentariyası*. 2018, I hissə, s.472-473), что субъективная сторона деяния в ст.138.2 характеризуется двумя формами вины.

тяжесть последствия – причинение по неосторожности смерти, субъективная сторона деяния в ст.138.2-1 также характеризуется неосторожной формой вины.

Непосредственный объект преступления в ст.138.3 – общественные отношения, исключающие проведение биомедицинских исследований в отношении определенного законом круга лиц в целях безопасности их жизни и здоровья.

Законодательно определенный круг потерпевших включает:

– лиц, признанных в установленном законодательством порядке недееспособными (ст.38.8 ГК),

– лиц, которым независимо от их воли оказывается психиатрическая помощь (ст.11 Закона о психиатрической помощи от 12 июня 2001 года),

– лиц, привлеченных к принудительным мерам медицинского характера (ст.93 УК).

В отношении вышеуказанных лиц проведение биомедицинских экспериментов запрещается законом, даже если на это имеется их согласие. Проведение биомедицинских исследований с участием лиц, частично потерявших свою трудоспособность и не полностью контролирующих свои действия, может представлять повышенную угрозу их жизни и здоровью.

Объективная сторона и субъективные признаки в ст.138.3 и 138.1 совпадают.

Непосредственный объект преступления в ст.138.4 – общественные отношения, направленные на обеспечение безопасности жизни и здоровья лиц с психическим расстройством.

Потерпевшими в этом преступлении являются лица с психическим расстройством.

Объективная сторона преступления состоит в использовании при лечении психического расстройства хирургических способов, приводящих к неотвратимым последствиям. Под неотвратимыми последствиями следует понимать причине-

ние тяжкого вреда здоровью потерпевшего в результате проведенной хирургической операции. Очевидно, что в данном случае «под хирургическими способами» речь может идти о сложной нейрохирургической операции на мозге, проведение которого является неоправданным риском (неопробованным методом) при лечении психического расстройства.

По конструкции объективной стороны – материальный состав, преступление считается оконченным с момента причинения тяжкого вреда здоровью больного. При этом причиненный вред здоровью должен быть признан судебно-медицинской экспертизой неотвратимым, т.е. неизлечимым, не подлежащим восстановлению со временем.

Субъект преступления – специальный, им могут быть только врачи узкой специализации, а именно нейрохирурги, психиатры или хирурги.

Субъективная сторона характеризуется косвенным умыслом по отношению к наступившим последствиям.

Статья 143-1. Принуждение к использованию допинговых средств и (или) способов

Принуждение к использованию допинговых средств и (или) способов — наказывается штрафом в размере от тысячи пятисот до двух тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы до двух лет.

Данное деяние было криминализировано Законом Азербайджанской Республики от 5 марта 2010 года. Первоначально название ст.143-1 УК, отражающее также объективную сторону преступления, именовалось как «принуждение к использованию допинговых средств и (или) методов». Законом от 13 июня 2017 года слово «методы» было заменено словом «способы» (в офиц. редакции на азербайджанском языке – «üsullar»).

Основным непосредственным объектом являются общественные отношения, направленные на защиту жизни и здоровья лиц, принимающих участие в спортивных состязаниях.

Дополнительный непосредственный объект – общественные отношения, направленные на организацию и проведение честных спортивных состязаний.

Потерпевшими в этом преступлении выступают лица, принимающих участие в спортивных состязаниях. Ими могут быть как профессиональные спортсмены, так и просто любители спорта.

Предмет преступления – допинговые средства (*doping*, от англ. *dope* – давать наркотики), т.е. вещества, которые временно усиливают физическую или психологическую деятельность организма; биологически активные вещества, способы и методы для принудительного повышения спортивной работоспособности.

В профессиональном спорте допингом называют разные лекарства и медицинские манипуляции, которые так или иначе расширяют пределы возможностей организма и применяются именно для того, чтобы улучшить спортивный результат. Например, помогают нарастить мышечную массу, повысить скорость движений и выносливость, и т.п.

Объективная сторона выражается в принуждении к использованию потерпевшим вопреки его воле запрещенных допинговых средств и (или) способов.

Под принуждением понимается совершение насильственных действий физического или психического характера с целью добиться использования потерпевшим вопреки его воле запрещенных средств и способов, могущих оказать воздействие на результаты спортивного состязания.

Использование допинговых средств может быть совершено и в форме обмана, когда потерпевший, введенный в заблуждение, под воздействием обмана «добровольно» использует допинговые средства и способы.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление окончено с момента совершения принуждения.

Субъект преступления – общий, т.е. любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет. Однако часто в качестве субъектов преступления выступают спортивные тренеры и руководство соответствующих спортивных федераций. В этом случае может возникнуть совокупность преступлений по ст.143-1 УК и ст.308 (злоупотребление должностными полномочиями) или ст.309 (превышение должностных полномочий).

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Мотив преступления значения для квалификации не имеет, но чаще всего виновный совершает данное преступление, исходя из своих карьеристки-корыстных побуждений.

Добровольное употребление допинговых средств или применение допинговых способов, если эти действия не попадают под ответственность по ст.234 (незаконные изготовление, производство, приобретение, хранение, перевозка, пересылка либо сбыт наркотических средств, психотропных веществ или их прекурсоров) или ст.240 (незаконный оборот сильнодействующих или ядовитых веществ в целях сбыта), ответственности по ст.143-1 УК не влекут. Спортсмены, добровольно использующие допинговые средства и (или) способы во время спортивных соревнований, могут нести дисциплинарную ответственность вплоть до их дисквалификации и ликвидации спортивных достижений.

Преступления ненасильственного характера, ставящие в опасность жизнь и здоровье

К преступлениям ненасильственного характера, ставящим в опасность жизнь и здоровье, отнесены:

- распространение венерических болезней (ст.139);
- заражение вирусом иммунодефицита человека (ст.140);
- незаконное производство аборта (ст.141);
- неоказание помощи больному (ст.142);

– оставление в опасности (ст.143).

Следует заметить, что в УК Грузии и УК Украины содержатся более удачные конструкции диспозиций некоторых норм (например, ст.139, 140 и др.).

Статья 139. Распространение венерических болезней

139.1. Заражение другого лица венерической болезнью лицом, знавшим о наличии у него этой болезни, —

наказывается штрафом в размере от двух тысяч пятисот до пяти тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

139.2. Те же деяния, совершенные в отношении двух или более лиц либо в отношении несовершеннолетнего, —

наказываются лишением свободы на срок до четырех лет.

Прежде всего, следует обратить внимание на несоответствие наименования (распространение венерической болезни) и диспозиции ст.139 УК. Уголовной ответственности подлежит конкретное действие, выраженное в заражении венерической болезнью конкретного потерпевшего, а не просто распространение этой болезни.

Венерическими признается строго ограниченная группа инфекционных заболеваний. Опасность этих заболеваний состоит в легкой передаче от одного человека другому, а также относительной устойчивостью к антибактериальной и иммунной терапии. Насчитывается около 20 видов различных венерических болезней. Медицинское наименование «венерические болезни» (с намеком на богиню любви Венеру) они получили потому, что передаются, как правило, половым путем.

Наиболее распространенными видами венерических болезней являются такие как сифилис, гонорея, мягкий шанкр, трихомоноз, паховый лимфогранулематоз, хламидиоз.

Лицо, знающее о наличии у него венерической болезни, обязано соблюдать определенные правила, предотвращающие возможное заражение других лиц. Некоторые виды венерических болезней могут передаваться и бытовым путем

через различные органические выделения. Например, сифилис в редких случаях может распространяться при поцелуях, через посуду, средства гигиены, нестерильное медицинское оборудование. К сожалению, возможно заражение венерической болезнью и врожденным путем от больной матери новорожденному ребенку при родах. Однако в указанном последнем случае уголовная ответственность матери исключается.

Непосредственный объект преступления – общественные отношения, направленные на обеспечение безопасности жизни и здоровья другого человека от заражения венерическими болезнями.

Объективная сторона преступления состоит из следующих обязательных признаков:

- 1) совершение лицом, знающим о наличии у него венерической болезни, действий, направленных на передачу этой болезни другому лицу,
- 2) заражение потерпевшего венерической болезнью,
- 3) причинно-следственная связь между указанными действием и наступившим последствием преступления.

Объективная сторона преступления представляет собой заражение потерпевшего любым видом венерической болезни. При этом способ заражения значения не имеет. Главное – заведомость знания виновным о наличии у него венерической болезни. Указанный обязательный признак – осведомленность виновного о наличии у него венерической болезни, может вызывать определенные трудности при квалификации деяния. Судебная практика исходит из того, что если имеется обращение к врачу по этому поводу или если симптомы болезни имеют ярко выраженный характер, то виновный считается осведомленным о наличии у него венерической болезни.

Преступление сформулировано как материальный состав и считается оконченным с момента заражения потерпевшего венерической болезнью.

Субъект преступления – специальный. Им может быть только лицо, достигшее 16-ти лет, и достоверно осведомленное о наличии у него венерической болезни.

Субъективная сторона характеризуется умышленной виной в виде прямого или косвенного умысла. Виновный, знающий о наличии у него венерической болезни, сознает, что вступая в половую связь, заражает другое лицо этой болезнью, и желает этого или сознательно допускает. Мотивы преступления могут быть различными (чаще всего, половая необузданность, но могут быть и мотивы ненависти, мести и т.п.), значения для квалификации они не имеют.

Заражение венерической болезнью может произойти и по неосторожности. Учитывая положение ст.24.2 УК, в этих случаях ответственность по ст.139 УК исключается. Но в некоторых случаях, когда имеет место длительное расстройство здоровья потерпевшего (более 120 дней), заражение потерпевшего венерической болезнью может быть квалифицировано по ст.131.2 УК как причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности.

Законодатель дифференцировал ответственность за заражение венерической болезнью в ст.139.2 УК 1999г., предусмотрев два квалифицирующих признака совершения деяния: в отношении двух или более лиц либо в отношении несовершеннолетнего.

Содержание первого признака идентично аналогичному в других преступлениях главы 18 УК (например, в ст.120, 126 и др.).

Несовершеннолетним признается в соответствии с международным (ст.1 Конвенции ООН о правах ребенка 1989г.) и внутригосударственным правом (ст.49 СК Азербайджанской Республики) лицо, не достигшее возраста 18-ти лет. Следует обратить внимание, что законодатель в диспозиции ст.139 не указывает на заведомость знания этого факта (т.е. несовершеннолетие потерпевшего) как необходимый признак заражения несовершеннолетнего венерической болезнью винов-

ным лицом.

И в заключение анализа рассматриваемого преступления, следует отметить, что в современное время, когда медицина достигла заметных успехов в борьбе с венерическими болезнями, и заметно повысился уровень полового воспитания людей, общественная опасность данного деяния заметно снизилась. В то же время большое распространение получили такие тяжелые инфекционные болезни как гепатит В, гепатит С и некоторые др., которые также передаются в том числе половым путем и лечение которых является не только долгим, но и достаточно дорогостоящим. Поэтому достойна заимствования законодательная практика некоторых стран (например, УК Украины), которые в аналогичной статье наряду с венерическими болезнями устанавливают уголовную ответственность и за заражение другими тяжелыми инфекционными болезнями, опасными для жизни и здоровья.

При модернизации ст.139 УК 1999г. наряду с зарубежным опытом может использоваться и предыдущая законодательная практика Азербайджана. Так, в УК Азербайджанской ССР 1960г. ст.224 (нарушение правил, установленных в целях борьбы с эпидемиями и массовыми заболеваниями и отравлениями населения) предусматривала ответственность за нарушение обязательных правил, установленных в целях предупреждения эпидемических и других заразных заболеваний и борьбы с ними, если оно повлекло или могло повлечь массовое заболевание и отравление населения, распространение заразных заболеваний. В эпоху, когда мир потрясают особо заразные вирусные инфекционные заболевания, легко переступающие через границы государств, декриминализация указанного деяния при принятии ныне действующего УК Азербайджанской Республики 1999г. было неправильным решением.¹

¹ В УК 1960г. ст.224 была предусмотрена в системе преступлений против общественной безопасности и общественного порядка. Первоначальная редакция УК

Статья 140. Заражение вирусом иммунодефицита человека

140.1. Заведомое поставление другого лица в опасность заражения вирусом иммунодефицита человека —

наказывается исправительными работами на срок до двух лет либо ограничением свободы на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до одного года.

140.2. Заражение другого лица вирусом иммунодефицита человека лицом, знавшим о наличии у него этой болезни, —

наказывается лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

140.3. Деяние, предусмотренное статьей 140.2 настоящего Кодекса, повлекшее заражение двух или более лиц, либо несовершеннолетнего вирусом иммунодефицита человека, —

наказывается лишением свободы на срок от пяти до восьми лет.

140.4. Заражение другого лица вирусом иммунодефицита человека вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих служебных обязанностей —

наказывается ограничением свободы на срок до трех лет либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

Как и в предыдущем деянии (ст.139), на наш взгляд, допущена неточность в наименовании ст.140. Учитывая, что в ст.140 наряду с заражением другого лица вирусом иммунодефицита человека (ст.140.2), предусмотрена в том числе уголовная ответственность за поставление другого лица в опасность заражения указанной болезнью, было бы более правильным назвать ст.140 УК как «распространение вируса иммунодефицита человека».

Вирус иммунодефицита человека (ВИЧ, в латинице – *HIV*) входит в группу так называемых медленных вирусных инфекций и относится к семейству ретровирусов. Данный вирус является возбудителем инфекционной болезни под названием «синдром приобретенного иммунодефицита» (СПИД, в латинице – *AIDS*). Опасность заражения ВИЧ за-

РФ 1996г. также не криминализировала данное деяние, что, очевидно, послужило «примером» и для нашего законодателя.

ключается в том, что это приводит к заболеванию человека СПИДом, который ввиду неизлечимости ведет к смерти больного. ВИЧ передается как через половую связь, так и через зараженную кровь. В мире наиболее распространенным способом передачи ВИЧ являются беспорядочные незащищенные половые акты. В Азербайджане наиболее распространенным (44%) путем передачи ВИЧ-инфекции является заражение через кровь при многократном использовании шприцев в среде наркоманов.¹

Ст.140 УК Азербайджанской Республики 1999г. устанавливает уголовную ответственность за четыре вида преступлений, из которых ст.140.1, 140.2 и 140.4 являются основными видами, а ст.140.3 – квалифицированным видом заражения другого лица ВИЧ, ответственность за что предусмотрена в ст.140.2 УК.

Непосредственный объект всех составов ст.140 УК – общественные отношения, обеспечивающие безопасность жизни и здоровья личности от заражения ВИЧ.

Объективная сторона в ст.140.1 сформулирована как формальный состав. Преступление считается оконченным с момента совершения действий, ставящих в опасность заражения ВИЧ, т.е. с момента передачи ВИЧ в организм потерпевшего. Обязательным элементом состава преступления при этом является заведомость знания виновным о наличии у него ВИЧ и необходимости принятия мер защиты для нераспространения ВИЧ среди других лиц.

Субъект преступления в ст.140.1 – как общий (например, невирусоноситель-наркоман, который вводит шприцем наркотики своим приятелям, заведомо зная, что игла инфициро-

¹ Азербайджан входит в число стран с низким уровнем заражения ВИЧ-инфекцией. Впервые в нашей стране СПИД был выявлен и зарегистрирован в 1987 году, и с того времени официально зарегистрированы чуть более 6,5 тыс. человека с ВИЧ-инфекцией (из них 70,3% являются представителями мужского пола, 29,7% - женского пола). За этот период от ВИЧ-инфекции умерли чуть более 1 тысяча человек.

вана ВИЧ), так и специальный (лицо, знающее о своей зараженностью ВИЧ). Уголовная ответственность наступает с 16-ти лет.

Субъективная сторона в ст.140.1 выражается прямым умыслом.

Объективная сторона в ст.140.2 состоит из следующих обязательных признаков:

- 1) ненадлежащее исполнение лицом своих служебных обязанностей,
- 2) заражение потерпевшего ВИЧ,
- 3) причинно-следственная связь между указанными действием и последствием преступления.

По конструкции объективной стороны ст.140.2 – материальный состав, преступление считается оконченным с момента заражения другого лица ВИЧ. Факт заражения другого лица ВИЧ подтверждается медицинским заключением.

Субъект преступления в ст.140.2 – специальный. Им является вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет и осведомленное о наличии у него ВИЧ.

Субъективная сторона может характеризоваться как прямым, так и косвенным умыслом.

Законодатель предусматривает квалифицированный вид данного деяния. В ст.142.3 УК предусмотрены два квалифицирующих признака деяния в зависимости от последствий заражения виновным ВИЧ: двух или более лиц либо несовершеннолетнего.

Содержание указанных квалифицирующих признаков совпадает с аналогичными в ст.139 и др.

Объективная сторона преступления в ст.140.4 состоит из следующих обязательных признаков:

- 1) ненадлежащее исполнение лицом своих служебных обязанностей,
- 2) заражение потерпевшего ВИЧ,
- 3) причинно-следственная связь между указанным дейст-

вием и заражением потерпевшего ВИЧ.

Учитывая, что одним из наиболее частых случаев заражения является передача ВИЧ через кровь, заражение может происходить вследствие небрежного дезинфицирования инструментов в стоматологических клиниках, парикмахерских, при хирургических вмешательствах и т.п.

Объективная сторона деяния в ст.140.4 сформулирована как материальный состав. Преступление считается оконченным с момента заражения другого лица ВИЧ вследствие ненадлежащего (т.е. небрежного) выполнения виновным своих служебных обязанностей. Учитывая, что рассматриваемый состав в ст.140.4 материальный, необходимо установление причинной связи между небрежным исполнением служебных обязанностей и заражением потерпевшего ВИЧ.

Субъект преступления в ст.140.4 также специальный. Им может быть лицо, обязанное выполнять профессиональные функции, связанные с обеспечением мер безопасности, контроля и предупреждения распространения ВИЧ (врачи, медсестры, работники донорских пунктов, маникюрщицы, татуировщики и т.д.). Уголовная ответственность наступает с 16-ти лет.

Субъективная сторона в ст.140.4 характеризуется только неосторожной формой вины, чаще всего – преступной небрежностью. Утверждение некоторыми авторами, что данное деяние можно совершить «с прямым или косвенным умыслом, а также в результате преступной самонадеянности», противоречит ст.24.2 УК Азербайджанской Республики и соответствует положениям уголовного законодательства РФ, а не Азербайджана.¹ Совершение данного деяния по умыслу будет влечь ответственность не по ст.140.4 УК, а по соответствующим статьям УК в зависимости от направленности умысла и наступивших последствий деяния (ст.120, 126, 127).

¹ Агаев И.Б. Уголовное право Азербайджанской Республики. Общая и Особенная части. М., 2009, с.424.

Также следует отметить, что в случае совершения деяния должностным лицом, ст.140.4 будет выступать специальной нормой по отношению к халатности (ст.314).

Статья 141. Незаконное производство аборта

141.1. Производство аборта врачом вне медицинских учреждений — наказывается штрафом в размере от пятисот до тысячи манатов либо исправительными работами на срок до шести месяцев.

141.2. Производство аборта лицом, не имеющим специального высшего медицинского образования, —

наказывается штрафом в размере от тысячи до тысячи пятисот манатов либо общественными работами на срок от трехсот шестидесяти до четырехсот часов, либо исправительными работами на срок до одного года.

141.3. Деяния, предусмотренные статьями 141.1 и 141.2 настоящего Кодекса, повлекшие по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшей, —

наказываются штрафом в размере от двух тысяч до трех тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до одного года с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до одного года или без такового.

141.4. Деяния, предусмотренные статьями 141.1 и 141.2 настоящего Кодекса, повлекшие по неосторожности смерть потерпевшей, —

наказываются лишением свободы на срок до пяти лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

Хотя в Конституции Азербайджанской Республики и провозглашается, что материнство охраняется законом (ст.34), но каждая беременная женщина самостоятельно решает вопрос: родить ли ей ребенка и стать матерью или искусственно прервать беременность. Вместе с тем, заботясь о жизни и здоровье женщины, государство устанавливает законодательные положения, регламентирующие аборт.

Нормы, устанавливающие уголовную ответственность за

незаконный аборт, содержались и в предыдущих уголовных законодательствах. В истории советского уголовного права был период, когда аборт был фактически запрещен, за исключением строго оговоренных медицинских показателей, и субъектом преступления могла быть, в том числе, и сама женщина, которая по своему желанию подверглась аборту.

Уголовная ответственность за незаконное производство аборта в действующем УК 1999г. дифференцирована: ст.141.1 и 141.2 – основные, ст.141.3 – квалифицированный и ст.141.4 – особо квалифицированный виды преступлений.

Непосредственный объект – общественные отношения, направленные на обеспечение безопасности жизни и здоровья беременной женщины.

В силу особенности рассматриваемого преступления потерпевшим лицом может быть только лицо женского пола.

Аборт (искусственное прерывание беременности или искусственные роды) своим последствием имеет гибель эмбриона (зародыша человека) или плода, но при этом по законодательству Азербайджанской Республики гибель плода убийством не признается.

В соответствии со ст.30 Закона Азербайджанской Республики об охране здоровья населения от 26 июня 1997 года, каждая женщина имеет право на самостоятельное решение об искусственном прерывании беременности.

Вместе с тем, законодательство обуславливает право на аборт рядом условий:

- разрешается искусственное прерывание беременности до 12-недельного срока беременности;
- по социальным показаниям искусственное прерывание может проводиться до 22-недельного срока беременности,
- по медицинским показаниям беременность может прерываться искусственно, независимо от ее срока.

Таким образом, безусловное право беременной женщины на аборт принадлежит ей до 12-ти недельного срока бере-

менности. Желание женщины на аборт свыше 12 недель носит разрешительный характер и обязательно должно быть обусловлено социальными или медицинскими показаниями. Перечень медицинских показаний определяется Министерством здравоохранения, а социальных – Постановлением КМ Азербайджанской Республики от 12 января 1999 года.

В качестве социальных показаний на прерывание беременности на любом сроке указаны: наличие 2-й группы инвалидности у мужа или его смерть в период беременности, решение суда о лишении или об ограничении родительских прав, официальное признание мужа или самой женщины безработными, пребывание женщины или ее мужа в местах лишения свободы, беременность незамужней женщины, расторжение брака во время беременности, наступление беременности в результате изнасилования, многодетность (наличие пяти и более детей), наличие ребенка с ограниченными возможностями, наличие у беременной статуса беженца или вынужденного переселенца и неимение жилья, проживание в общежитие, на съемной квартире.

Обязательным признаком данного преступления является согласие женщины на производство аборта. При отсутствии согласия беременной женщины на аборт виновный должен нести ответственность за причинение тяжкого вреда здоровью в зависимости от формы вины – по ст.126 или 131.2 УК.

Объективная сторона состава преступления в ст.141.1 характеризуется действиями по искусственному прерыванию беременности врачом вне соответствующего медицинского учреждения, приведшими в зависимости от срока беременности к гибели эмбриона (зародыша человека) или плода (при искусственных родах).

В соответствии со ст.30 указанного Закона 1997г., запрещается искусственное прерывание беременности врачами вне больниц или других лечебных учреждений.

Таким образом, обязательным элементом объективной

стороны в ст.141.1 является место совершения преступления, определенное методом отрицания, – это не должно быть соответствующее медицинское учреждение. Соответствующим медицинским учреждением должны признаваться гинекологические отделения стационаров или операционные комнаты специализированных гинекологических поликлиник (чаще их называют «женскими консультациями»). При этом статус медицинских учреждений (государственные или негосударственные) значения для квалификации не имеет.

По конструкции объективной стороны – материальный состав, преступление считается оконченным в момент, когда была прервана беременность, вне зависимости от способов совершения деяния.

Субъект преступления – специальный, им может быть только врач, имеющий специальное высшее медицинское образование (врач-акушер, гинеколог, хирург общего профиля). Если аборт производится любым другим лицом, в том числе и врачом любого другого профиля, ответственность наступает по ст.141.2 УК.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что совершает незаконный аборт вне специального медицинского учреждения и все равно желает его совершить. Мотивы преступления (чаще всего корыстные) значения для квалификации не имеют.

Объективная сторона состава преступления в ст.141.2 выражается в производстве аборта лицом, не имеющим специального высшего медицинского образования.

Таким образом, субъектом данного состава преступления может быть:

- лицо, вообще не имеющее медицинское образование, т.е. любое вменяемое физическое лицо, достигшее 16-ти лет (чаще всего в этой роли выступают сельские повитухи и т.п.);
- лицо, имеющее специальное среднее медицинское об-

разование (например, акушерка, медсестра гинекологического отделения и др.);

– лицо, имеющее высшее медицинское образование, но не являющееся по специальности гинекологом или хирургом.

При этом место совершения преступления (медицинское учреждение или другое какое-то место) значения для квалификации деяния по ст.141.2 не имеет.

Состав – материальный, преступление считается оконченным в момент, когда была прервана беременность, вне зависимости от способов совершения деяния.

Субъективная сторона деяния в 141.2 характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что не имеет права на производство аборта и его действия являются незаконными, но все равно желает его совершить и совершает.

Квалифицированный (ст.141.3) и особо квалифицированный (ст.141.4) виды незаконного аборта сформулированы как материальные составы, квалифицирующим и особо квалифицирующим признаками в них выступают последствия совершения незаконного аборта: соответственно причинение тяжкого вреда здоровью (ст.141.3) и смерть потерпевшей (ст.141.4).

В качестве причиненного тяжкого вреда здоровью потерпевшей понимается любой вред, указанный в диспозиции ст.126.1 УК, кроме прерывания беременности, т.к. оно совершается по желанию самой беременной и входит как действие в объективную сторону состава преступления по ст.141 УК.

Субъективная сторона в ст.141.3 и 141.4 характеризуется двумя формами вины: умыслом по отношению к совершаемому незаконному аборту и неосторожностью по отношению к наступившим последствиям в виде причинения тяжкого вреда здоровью или смерти потерпевшей. В целом это умышленные преступления.

Если тяжкий вред здоровью или смерть потерпевшей на-

ступили в результате неосторожных действий при производстве законного аборта, то виновные должны быть привлечены к ответственности по ст.131.2 или 124 УК 1999г.

Статья 142. Неоказание помощи больному

142.1. Неоказание медицинской помощи больному без уважительных причин медицинским работником, обязанным ее оказывать в соответствии с законом или со специальными правилами, повлекшее причинение менее тяжкого вреда здоровью больного, —

наказывается штрафом в размере от тысячи до тысячи пятисот манатов либо исправительными работами на срок до одного года, либо ограничением свободы на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до одного года с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до двух лет или без такового.

142.2. Те же деяния, повлекшие причинение тяжкого вреда здоровью, — наказываются исправительными работами на срок до двух лет либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

142.3. Те же деяния, повлекшие смерть потерпевшего, — наказываются лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

Непосредственным объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения, направленные на обеспечение безопасности жизни и здоровья больного, нуждающегося в оказании первой медицинской помощи.

Потерпевшим выступает больной, нуждающийся в оказании первой (скорой) медицинской помощи.

Законодательство о здравоохранении, а также подзаконные акты предусматривают обязательное оказание первой медицинской помощи медицинскими работниками всем лицам, пострадавшим от несчастных случаев или внезапно заболевшим. Эта помощь должна оказываться бесплатно медицинским персоналом ближайшего лечебного учреждения,

независимо от территориальной, ведомственной подчиненности и форм собственности. Так, медицинские работники, связанные по долгу своей профессии клятвой Гиппократова, обязаны оказывать первую неотложную медицинскую помощь гражданам в дороге, на улице, в иных общественных местах и на дому, независимо от времени суток и факта пребывания в отпуске, на отдыхе и пр.

Следует отметить, что кроме непосредственно медицинских работников, к лицам, обязанным оказывать первую помощь по закону или по специальному правилу, относятся также: фармацевты, полицейские, сотрудники МЧС (этот список может быть расширен специальными нормативными актами и должностными инструкциями). Последние две категории лиц обязаны принимать неотложные меры по спасению людей и оказанию им первой медицинской помощи.

Например, в соответствии с п.4 ст.13 Закона Азербайджанской Республики об оперативно-розыскной деятельности, оказание «первой медицинской помощи пострадавшим от преступления или других правонарушений, несчастного случая, а также беспомощному, попавшему в угрожающее жизни и здоровью положение лицу», является общим обязательством сотрудника полиции.

Вместе с тем, указание в диспозиции ст.142.1 УК Азербайджанской Республики 1999г. при определении необходимых признаков состава преступления лишь на медицинских работников, заметно сужает круг субъектов этого преступления в отличие от аналогичной ст.124 УК РФ 1996г.

Объективная сторона рассматриваемого деяния состоит из следующих обязательных признаков:

- 1) неоказание помощи больному без уважительных причин,
- 2) причинение менее тяжкого вреда здоровью больного;
- 3) причинно-следственная связь между указанным бездействием и причинением менее тяжкого вреда здоровью

больного.

Таким образом, объективная сторона деяния выражена бездействием, которое заключается в неоказании больному помощи, т.е. состоит в уклонении от своих профессиональных обязанностей, определенных законом или специальными правилами.

Законодатель в диспозиции ст.142.1 не указывает на характер медицинской помощи, в то время как под ним следует понимать первую, неотложную (скорую) медицинскую помощь, когда в сложившейся обстановке надо совершить действия, направленные на спасение жизни человека, на облегчение его страданий (например, сделать искусственное дыхание, провести массаж сердца, дать нужное лекарство, провести срочный анализ крови, остановить кровотечение и т.п.).

Уважительными причинами неоказания помощи больному являются лишь те, которые связаны с непреодолимой силой (стихийные бедствия, природные катаклизмы, объявление чрезвычайного положения) или крайней необходимостью, например, болезнь самого медицинского работника, другие причины, лишаящие его возможности оказать эту помощь: отсутствие необходимых лекарств, материалов, инструментов и т.д.

Нельзя рассматривать в качестве уважительных причин неоказания помощи больному вызов врача в нерабочее время, его отказ от предоставленных ему транспортных средств, ссылки на отсутствие необходимых медицинских познаний, некомпетентность. Даже нахождение врача на пенсии не должно рассматриваться как уважительная причина неоказания им медицинской помощи. В любом случае, вопрос об уважительности причины отказа от оказания первой медицинской помощи решается индивидуально в каждом конкретном случае с учетом всех фактических обстоятельств дела.

Объективная сторона преступления по конструкции

сформулирована как материальный состав. Преступление окончено в момент причинения менее тяжкого вреда здоровью больного. При этом должна быть причинная связь между неоказанием помощи больному и наступившим последствием. Эта связь устанавливается судом с учетом заключения судебно-медицинской экспертизы.

Субъект преступления – специальный. В соответствии с диспозицией ст.142.1 им могут быть только медицинские работники, обязанные по долгу своей профессии оказывать помощь больным. Это могут быть врачи любой специальности (хирург, терапевт, педиатр, стоматолог и т.д.), фармацевты, лица среднего медицинского персонала (фельдшер, акушерка, медицинская сестра).

Определение субъективной стороны рассматриваемого преступления представляет определенную трудность. Указание в некоторых учебниках по уголовному праву Азербайджанской Республики на то, что субъективная сторона ст.142 характеризуется двумя формами вины (как умышленной, так и неосторожной) неправильно и противоречит уголовному законодательству Азербайджанской Республики (в частности, ст.24.2 УК).¹

Учитывая, что основной состав в ст.142.1 УК по конструкции объективной стороны материальный, правильнее было бы отношение к наступившим последствиям определить в форме неосторожной вины, как это предусмотрено, например, в аналогичной ст.124 УК РФ. Но исходя из положения ст.24.2 УК Азербайджанской Республики, и отсутствия в диспозиции ст.142.1 указания на неосторожную форму вины, субъективная сторона данного деяния может быть определена только в форме умысла. При этом, исходя из сущности деяния, мы можем утверждать, что данное деяние может быть совершено лишь с косвенным умыслом по отношению

¹ Агаев И.Б. Уголовное право Азербайджанской Республики. Общая и Особенная части. М., 2009, с.425.

к наступившим последствиям.

Винovному (как медицинскому работнику) известно о необходимости оказания первой помощи по состоянию здоровья потерпевшего, он сознает, что не оказывает неотложную помощь больному, хотя обязан это сделать, имеет к этому возможность и сознательно бездействует, при этом не желает, но сознательно допускает последствия своего бездействия, т.е. причинение тяжкого вреда здоровью больного. При установлении прямого умысла, деяние должно быть квалифицировано в зависимости от тяжести наступившего последствия как умышленное причинение менее тяжкого вреда (ст.127) или тяжкого вреда здоровью (ст.126), или как умышленное убийство (ст.120).

Законодатель дифференцирует уголовную ответственность за неоказание помощи больному на трех уровнях, предусматривая кроме основного, квалифицированный и особо квалифицированный виды данного деяния. Степень тяжести наступивших последствий выступает в качестве квалифицирующего (ст.142.2) и особо квалифицирующего признаков совершенного деяния (ст.142.3).

Статья 143. Оставление в опасности

Заведомое оставление без помощи лица, находящегося в опасном для жизни и здоровья состоянии и лишенного возможности принять меры к самосохранению, в случаях, если виновный имел возможность оказать помощь этому лицу и был обязан иметь о нем заботу, либо сам поставил его в опасное для жизни и здоровья состояние, —

наказывается штрафом в размере от тысячи до тысячи пятисот манатов либо исправительными работами на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до шести месяцев.

Непосредственный объект преступления – общественные отношения, направленные на обеспечение безопасности жизни и здоровья человека, находящегося в серьезной опасности, который не в состоянии проявить заботу о себе и при-

нять меры к самосохранению.

Потерпевший – это лицо, находящееся в опасном для жизни или здоровья состоянии и лишенное возможности принять меры к самосохранению, т.е. это лицо в беспомощном состоянии. Чаще всего потерпевшими в этом преступлении выступают лица, особенно нуждающиеся в посторонней помощи: малолетний, престарелый, больной, раненный, психически нездоровый человек.

Объективная сторона состава преступления характеризуется бездействием. Виновный не выполняет необходимые действия по оказанию помощи лицу, которое заведомо для него находится в опасном для жизни и здоровья состоянии и лишено возможности принять меры к самосохранению. При этом опасное для жизни и здоровья потерпевшего состояние должно быть реальным.

Следует отметить, что уголовная ответственность за оставление в опасности, объективная сторона которого выражается бездействием, наступает только в одном из двух следующих случаев:

- если виновный имел возможность и был обязан иметь заботу о потерпевшем;
- сам поставил потерпевшего в опасное для жизни и здоровья состояние.

Обязанность оказать помощь может основываться на:

- родственных отношениях (забота родителей о малолетних детях и взрослых детей о престарелых, больных родителях);
- опекунских и попечительских отношениях;
- служебных обязанностях (воспитатель в детском саду, учитель в школе, инструктор туристской группы, спасатель или пожарный при чрезвычайных ситуациях и др.);
- договорных отношениях (сиделка у тяжелобольного, частный охранник, телохранитель, няня у ребенка).

Поставление потерпевшего в опасное для жизни и здоро-

вья состояние предполагает такое поведение виновного, когда он, не желая наступления смерти или причинения вреда здоровью, создает ситуацию реальности наступления этих последствий. Чаще всего к подобной ситуации приводит преступное поведение виновного, связанное с нарушением определенных правил. Например, водитель автомашины, превысивший скорость, сбивает пешехода и не оказывает ему помощи (при условии, если он не покидает место происшествия, иначе ответственность у него наступает не по ст.143, а по ст.164 (оставление места дорожно-транспортного происшествия) УК).

Как при любом преступлении, объективная сторона которого характеризуется бездействием, при решении вопроса ответственности виновного за оставление в опасности следует выяснить, имел ли он реальную возможность оказать помощь потерпевшему. В диспозиции ст.143 законодатель закрепляет это положение формулировкой «если виновный имел возможность».

Объективная сторона преступления сконструирована как формальный состав, и преступление считается оконченным независимо от наступления реальных вредных последствий.

Субъект преступления – специальный, им может быть достигшее 16-ти лет лицо, обязанное заботиться о потерпевшем по указанным выше основаниям, либо лицо, поставившее потерпевшего в опасное для жизни и здоровья состояние.

Субъективная сторона преступления характеризуется только прямым умыслом, т.к. в диспозиции ст.143 УК указывается на заведомое оставление в опасности. Так, виновный осознает, что он обязан оказывать помощь лицу, находящемуся в опасном для жизни и здоровья состоянии, и, реально имея такую возможность, не оказывает ее, т.е. сознательно не совершает этого действия.

Нормативно-правовые акты и их судебное толкование:

Конвенция СЕ о защите прав и достоинства человека в связи с применением достижений биологии и медицины: Конвенция о правах человека и биомедицине от 4 апреля 1997 года.

Закон Азербайджанской Республики об охране здоровья населения от 26 июня 1997 года.

Закон Азербайджанской Республики о трансплантации человеческих органов и тканей от 28 октября 1999 года.

Закон Азербайджанской Республики о вирусе иммунодефицита человека от 16 апреля 1996 года.

Закон Азербайджанской Республики о полиции от 28 октября 1999 года.

Постановление КМ Азербайджанской Республики об искусственном прерывании беременности от 12 января 1999 года.

Постановление КМ Азербайджанской Республики о перечне тяжкого, менее тяжкого и легкого вреда здоровью от 1 августа 2014 года.

Постановление Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики о судебной практике по делам об умышленных убийствах от 12 декабря 2002 года.

Постановление Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики о причинении тяжких телесных повреждений от 18 июля 1967 года.

Литература:

Əhmədov C.S. Tamah motivi ilə qəsdən adamöldürmə cinayətləri. Bakı: “Bakı Universiteti” nəşriy., 2005, 308 s.

Xudiyev N.N. Təkrar adam öldürmə cinayətləri. Bakı: Elm, 2004, 204 s.

Nəzirov C.Q. Ehtiyatsızlıqdan adam öldürmə və əmələ gələn cismani zədələr. Bakı: Araz, 2008, 165 s.

Səməndərov F.Y. Şəxsiyyət əleyhinə olan cinayətlər (tövşif məsələləri). Bakı: “Bakı Universiteti” nəşriy., 1997, 192 s.

Zahidov B.S. Qısqançlıq motivi ilə qəsdən adamöldürmə, onun cinayət hüququ və kriminoloji problemləri. Bakı: Hüquq ədəbiyyatı, 1998, 192 s.

Баби́чев А.Г. Убийство: проблемы, теория, практика. М.: Юрлитинформ, 2008, 192 с.

Борзенков Г.Н. Преступления против жизни и здоровья: закон и правоприменительная практика. М.: Зерцало-М, 2009, 256 с.

Бородин С.В. Преступления против жизни. М.: Юристь, 2000, 356 с.

Бородин С.В., Малинин В.Б. Убийство: общая характеристика. СПб.: МИЭП при МПА ЕврАзЭС, 2013, 196 с.

Джинджолия Р.С. Унификация оценочных признаков при квалификации преступлений против личности. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2004, 271 с.

Каппинус О.С. Убийства. Мотивы и цели. М.: ИМПЭ-ПАБЛИШ, 2004, 312 с.

Коробеев А.И. Преступные посягательства на жизнь и здоровье человека. М.: Юрлитинформ, 2012, 320 с.

Локк Р.В., Заказные убийства. М.: Былина, 2003, 192 с.

Попов А.И. Преступления против личности при смягчающих обстоятельствах. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2001, 463 с.

Попов А.Н. Убийства при квалифицирующих признаках. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2003, 898 с.

Вопросы к семинарскому занятию:

1. Понятие и место преступлений против личности в уголовном праве.
2. История развития уголовного законодательства о преступлениях против личности.
3. Сравнительная характеристика систематизации преступлений против личности в уголовных законодательствах Азербайджанской Республики и государств СНГ (по выбору студента).
4. Общая характеристика составов преступлений против личности.
5. Виды преступлений против личности.
6. Характер основных изменений и дополнений, внесенных законодателем Азербайджанской Республики в систему преступлений против личности после вступления в силу УК 1999г.
7. Понятие и виды преступлений против жизни и здоровья в действующем законодательстве.
8. Понятие и классификация убийства в уголовном праве Азербайджанской Республики.
9. Определение начального и конечного моментов жизни.
10. Уголовно-правовой анализ состава убийства, совершенного без отягчающих или смягчающих обстоятельств.
11. Понятие, общая характеристика и виды убийств, совершенных с отягчающими обстоятельствами.
12. Классификация и содержание признаков, отягчающих уголовную ответственность за умышленное убийство.
13. Понятие, общая характеристика и виды убийств, совершенных со

смягчающими обстоятельствами.

14. Уголовно-правовой анализ состава убийства матерью своего новорожденного ребенка.

15. Понятие сильного душевного волнения как смягчающего обстоятельства при совершении деяний против жизни и здоровья (ст.122; 129).

16. Признаки превышения пределов необходимой обороны и мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление.

17. Ответственность за доведение до самоубийства в УК Азербайджанской Республики (сравнить со ст.110 УК РФ).

18. Уголовно-правовой анализ состава умышленного убийства, совершенного в состоянии сильного душевного волнения.

19. Отличие умышленного убийства, совершенного в результате превышения пределов необходимой обороны, от умышленного убийства, совершенного в состоянии сильного душевного волнения.

20. Понятие эвтаназии и проблемы ответственности за это преступление (сравнительный анализ ст.135 УК Азербайджанской Республики и зарубежного законодательства).

21. Понятие и виды преступлений против здоровья.

22. Классификация причинения вреда здоровью на виды (по степени тяжести вреда и форме вины).

23. Уголовная ответственность за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью.

24. Уголовная ответственность за умышленное причинение менее тяжкого вреда здоровью.

25. Отличие умышленного причинения легкого вреда здоровью от истязаний.

26. Общая характеристика и виды преступлений, ставящих в опасность жизнь и здоровье.

27. Ответственность за угрозу убийством или причинением тяжкого вреда здоровью.

28. Вопросы ответственности за куплю-продажу и принуждение к изъятию для трансплантации органов или тканей человека.

29. Опасные для жизни и здоровья преступления ненасильственного характера.

30. Сравнительный анализ преступлений неоказания помощи больному и оставления в опасности.

Глава 6 ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СВОБОДЫ И ДОСТОИНСТВА ЛИЧНОСТИ

§ 1. Понятие, общая характеристика и виды преступлений против свободы и достоинства личности

Следует отметить, что преступления, непосредственно посягающие на свободу и достоинство личности, впервые выделены в самостоятельную главу лишь в действующем УК Азербайджанской Республики 1999г.,¹ в которую входят статьи со 144 по 148-1 включительно. По состоянию на 15 февраля 2020 года в главе 19 УК установлена ответственность за 22 составов преступлений, из которых:

- преступлений, не представляющих большой общественной опасности – 4,
- менее тяжких преступлений – 7,
- тяжких преступлений – 9,
- особо тяжких преступлений – 2 состава.

Преступления против свободы и достоинства личности – это общественно опасные деяния, непосредственно посягающие на свободу и достоинство личности как наиболее ценные блага, принадлежащие каждому человеку с рождения, и охраняемые государством.

Как международно-правовые акты о правах и свободах человека (ст.3 Всеобщей декларации прав человека 1948г., ст.9 Международного Пакта о гражданских и политических правах 1966г. и др.), так и Конституция Азербайджанской Республики (ст.28, 32 и 46) гарантируют защиту свободы,

¹ Аналогичная глава УК РФ 1996г. озаглавлена как «Преступления против свободы, чести и достоинства личности».

личной неприкосновенности, чести и достоинства личности.

В главе 19 УК указаны два видовых объекта: свобода и достоинство личности.

Свобода человека является одной из основных ценностей, провозглашаемых международными актами и национальными законодательствами демократических государств. Конституция Азербайджанской Республики 1995г. и международные договоры, являющиеся неотъемлемой составной частью системы законодательства нашего государства, устанавливают, что каждый человек имеет право на свободу и личную неприкосновенность, право на безопасное проживание. Понятие «свобода личности» можно трактовать широко, включая в нее свободы мысли, слова, совести, вероисповедания и т.п. Однако в главе 19 УК она понимается как физическая свобода, т.е. как свобода передвижения в пространстве (ст.144, 145, 146) и свобода распоряжения собой (ст.144-1, 144-3), своим трудом (ст.144-2).

Провозглашая среди основных прав человека личную свободу, государство, тем самым, берет на себя обязанность создания условий, когда право на личную свободу не только декларируется, но и защищается. Наряду с правом на жизнь и здоровье, право на свободу и личную неприкосновенность, право на безопасное проживание находятся, в том числе, и под уголовно-правовой охраной государства и являются составной частью защиты основных прав и свобод личности, общества и государства.

Под личной (физической) свободой следует понимать свободу распоряжаться самим собой по своему усмотрению. Свобода личности представляет собой деятельность, поведение, действие человека, совершаемые им по своему выбору, исходя из собственных убеждений, интересов, потребностей. Это свобода выбора своего местонахождения, досуга, свобода передвижения в пространстве. Человек может быть лишен личной свободы, или она может быть существенно ограничена

лишь в случаях, предусмотренных законом. Лишение человека свободы допускается лишь на установленных законом основаниях и только по постановлению или приговору суда.

В правовой науке понятие «достоинство» (как и честь, репутация) определяется как морально-правовая категория с присущими специфическими свойствами. Достоинство – самооценка личностью собственных качеств и способностей, мировоззрения, выполненного долга и своего общественного значения. Самооценка должна основываться на социально-значимых критериях оценки моральных и иных качеств личности. Как мы отмечали, законодатель Азербайджанской Республики в качестве одного из двух видовых объектов преступлений в главе 19 УК указывает лишь на достоинство личности, честь выступает как непосредственный объект в ст.147, 148 и 148-1 УК 1999г.

Следует отметить, что в УК имеется еще ряд статей, которые также предусматривают ответственность за посягательства на свободу и достоинство личности, но они помещены в других главах и разделах, поскольку их родовой и видовой объекты отличаются, например: ст.215 (захват заложника), ст.289 (неуважение к суду), ст. 292 (незаконное задержание, заключение под стражу или содержание в месте заключения), ст.323 (опорочивание или унижение чести и достоинства главы Азербайджанского государства – Президента Азербайджанской Республики) и др. Свобода, честь и достоинство и в указанных преступлениях выступают в качестве дополнительного объекта.

Деяния, включенные в главу 19 (за исключением дополненных в нее после вступления в силу УК – ст.144-1, 144-2, 144-3 и 148-1), в том или ином содержании предусматривались и в УК 1922, 1927 и 1960гг.

Так, в УК 1922г. они частично (клевета и оскорбление) входили в ч.5 главы V (Иные посягательства на личность и ее достоинства), а частично (незаконное лишение свободы; по-

хищение женщины с целью вступления с нею в брак; похищение или подмена ребенка и др.) – в ч.2 главы V (Телесные повреждения и насилия над личностью).

Глава VI УК 1927г. (Преступления против жизни, здоровья, свободы и достоинства личности) включала почти те же преступления. Существенных изменений относительно перечня рассматриваемых преступлений в УК 1960г. не было. Были только уточнены определения некоторых деяний и декриминализованы такие деяния, как купля-продажа женщины; похищение женщины с целью продажи в притоны разврата; продажа женщины ее родителями. За годы действия УК 1960г. в систему рассматриваемых преступлений были внесены незначительные изменения. Например, в 1988 году было вновь криминализовано незаконное помещение в психиатрическую больницу.

УК 1999г. сохранил преемственность и в более полной мере защитил свободу личности, введя ответственность за похищение человека (а не только женщин и детей).

За годы действия нормативный объем главы 19 УК существенно изменился за счёт пополнения новыми статьями. Так, выполняя свои международные обязательства, Азербайджанская Республики Законом от 30 сентября 2005 года дополнила УК ст.144-1 (торговля людьми) и ст.144-2 (принудительный труд). Далее Законом от 19 апреля 2013 года глава 19 УК дополнилась ст.144-3 (незаконные действия с документами с целью торговли людьми), а Законом от 29 ноября 2016 года – ст.148-1 (клевета или оскорбление, совершенные в информационных ресурсах Интернета с использованием поддельных имен пользователя, профилей или учетных записей).

Родовым объектом всех преступлений главы 19 УК выступают общественные отношения, обеспечивающие защиту основных прав и свобод личности, гарантированных Конституцией Азербайджанской Республики; видовым – общественные отношения, обеспечивающие свободу и достоинство

личности.

В качестве основных непосредственных объектов преступлений выступают общественные отношения, обеспечивающие право человека произвольно перемещаться и определять место своего нахождения, свобода распоряжения собой и своим правом на труд или же общественные отношения, обеспечивающие право человека на честь, достоинство, репутацию.

Жизнь и здоровье потерпевшего в некоторых квалифицированных и особо квалифицированных составах выступают в качестве дополнительного непосредственного объекта (ст.144.2, 144.3, 144-1.2, 144-1.3, 144-2.3, 145.2, 145.3, 146.3).

По конструкции объективной стороны основных составов все деяния – формальные составы, характеризуются только активными действиями. Все преступления против свободы являются длящимися преступлениями. Способ совершения преступления в ст.144-1, 147, 148, 148-1 является обязательным признаком объективной стороны.

Ответственность за все преступления главы 19 УК (кроме ст.144) наступает с 16-ти лет.

Субъективная сторона всех основных составов преступлений характеризуется прямым умыслом. В ст.144-1 (торговля людьми) и ст.144-3 (незаконные действия с документами с целью торговли людьми) цель имеет квалификационное значение и на это прямо указывается в диспозиции ст.144-1 УК. Во всех особо квалифицированных составах субъективная сторона характеризуется двумя формами вины.

Законодатель и теория уголовного права выделяют два вида рассматриваемых преступлений:

- 1) преступления против личной свободы (ст.144, 144-1, 144-2, 144-3, 145, 146);
- 2) преступления против достоинства личности (ст.147, 148, 148-1).

§ 2. Преступления против личной свободы

Преступлениями против личной свободы признаются наказуемые в соответствии со ст.144–146 УК деяния, непосредственно посягающие на общественные отношения, обеспечивающие право человека произвольно перемещаться и определять место своего нахождения, если иное прямо не предусмотрено законом.

К этой группе преступлений относятся:

- похищение человека (ст.144);
- торговля людьми (ст.144-1);
- принудительный труд (ст.144-2);
- незаконные действия с документами с целью торговли людьми (ст.144-3);
- незаконное лишение свободы (ст.145);
- незаконное помещение в психиатрическую больницу (ст.146).

Статья 144. Похищение человека

144.1. Похищение человека —

наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

144.2. Те же деяния, совершенные:

144.2.1. в отношении двух или более лиц;

144.2.2. в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности;

144.2.3. группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией);

144.2.4. с применением насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего;

144.2.5. с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия,

144.2.6. с корыстной целью или по найму, —

наказываются лишением свободы на срок от восьми до двенадцати лет.

144.3. Деяния, предусмотренные статьями 144.1 и 144.2 настоящего Кодекса, совершенные в отношении несовершеннолетнего лица, либо повлекшие по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия, —

наказываются лишением свободы на срок от десяти до пятнадцати лет.

Примечание: Лицо, добровольно освободившее похищенного, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления.

Это преступление является относительной новеллой уголовного закона, т.к. в том или ином объеме ответственность за похищение человека (в зависимости от пола и возраста потерпевшего) предусматривалась и в предыдущих трех УК советского периода.

УК Азербайджанской ССР 1922г. устанавливал ответственность только за похищение чужого ребенка (ст.162) и женщины (ст.159-б, 159-г). При этом в УК 1922г. была дифференцирована ответственность за похищение женщины в зависимости от специальной цели преступления. Так, похищение женщины с целью вступления с нею против ее воли в брак считалось смягчающим обстоятельством и за него предусматривалось наказание в виде лишения свободы до пяти лет (ст.159-б), а похищение женщины или увоз женщины обманным путем для продажи, помещения в притоны разврата, обращения в рабство или для какой-либо другой цели отягчало ответственность и каралось строгой изоляцией на срок не ниже пяти лет лишения свободы, а при особо отягчающих обстоятельствах – высшей мерой наказания (расстрел) (ст.159-г). При этом в отличие от отягчающих обстоятельств, прямо указанных в диспозиции ст.159-г, особо отягчающие обстоятельства не были законодательно определены.

УК Азербайджанской ССР 1927г. также не устанавливал ответственность за похищение человека в полном объеме, но в ст.187 предусматривал ответственность за похищение, сокрытие или подмен чужого ребенка с корыстной целью,

из мести или иных личных видов (санкция предусматривала наказание в виде лишения свободы на срок до пяти лет), а в ст.189 – за похищение женщины с целью вступления с нею в брак или половую связь без ее на то согласия (санкция предусматривала наказание в виде лишения свободы на срок до пяти лет). В данном случае, как видим, особенности непосредственного объекта (возраст и пол похищаемого), а также признаки субъективной стороны (в ст.187 – корыстная цель, месть или иные личные виды; в ст.189 – цель вступления в брак или половую связь) являлись необходимыми элементами состава похищения. УК 1927г. содержал лишь привилегированный состав похищения женщины с целью вступления с нею в брак, отказавшись от квалифицированного состава наподобие ст.159-г УК 1922г., что, очевидно, было связано с искоренением в социалистическом обществе таких явлений как продажа женщины в сексуальное рабство, в притоны и т.п.

УК Азербайджанской ССР 1960г. также придерживался вышеупомянутых традиций и содержал ответственность только за два вида похищения, а именно:

- похищение или подмен чужого ребенка с корыстной целью, из мести или иных личных побуждений (ст.126);
- похищение женщины с целью вступления в брак (ст.129).

Наказывались оба деяния одинаково – до трех лет лишения свободы и были размещены в группе преступлений против личности (глава 3). Впоследствии ст.129 была дополнена новой частью, в которой была повышена ответственность за похищение женщины, не достигшей брачного возраста (ч.2 ст.129 УК 1960г.).

Таким образом, все три предыдущих уголовных законодательства (1922, 1927 и 1960гг.) предусматривали ответственность за похищение человека только в отношении узкого круга потерпевших: ребенка или женщины. Обязательным

признаком состава преступления при этом являлось наличие специальной цели преступления. Однако, если при похищении ребенка специальная цель преступления (корысть, месть, личные побуждения) являлась критерием криминализации этого деяния, то при похищении женщины наличие специальной цели в виде вступления в брак помимо ее воли – смягчало ответственность (ст.159-б УК 1922г.). Во всех трех указанных УК эти деяния были помещены в системе преступлений против личности.¹

Законодатель Азербайджанской Республики впервые предусмотрел ответственность за похищение человека в полном объеме при принятии нового УК в 1999 году. Интересно, что некоторые государства СНГ ввели подобную норму намного раньше. Так, РФ в связи с ростом числа подобных деяний еще в 1993 году предусмотрела уголовную ответственность за похищение человека.

Непосредственным объектом похищения человека являются общественные отношения, обеспечивающие личную физическую свободу человека, т.е. гарантированную ему законом возможность свободно перемещаться в пространстве и выбирать местоположение по своему усмотрению. Факультативным объектом могут выступать безопасность жизни и здоровья потерпевшего, его достоинство, отношения собственности и др.

Потерпевшим может быть любое лицо, независимо от гражданства, возраста, пола, социального происхождения и т.д. Беременность потерпевшей или несовершеннолетний возраст являются квалифицирующими признаками, и в этих случаях деяние квалифицируется по ст.144.2 или 144.3 УК.

Согласие потерпевшего на свое похищение (т.е. инсценировка похищения для окружающих и близких) исключает ответственность по ст.144 УК.

¹ См.: Самедова Ш.Т. Дифференциация уголовной ответственности за похищение человека и захват заложника. Баку, 2006, 172 с.

К сожалению, диспозиция ст.144 УК является простой и поэтому признаки объективной стороны похищения человека следует определять исходя из теории и практики уголовного права. Так, объективная сторона похищения человека характеризуется наличием трех последовательно обязательных действий:

- 1) завладение (захват),
- 2) перемещение,
- 3) удержание потерпевшего помимо его воли.

Способы захвата не ограничены законом, они могут быть самыми разными, тайными или открытыми. Завладение человеком может осуществляться в любой форме: посредством физического или психического насилия, посредством каких-то обманных действий (особенно в отношении детей), путем злоупотребления доверием, использования беспомощного состояния человека и пр. В некоторых случаях факт похищения потерпевший может осознать позднее. Применяемое при захвате человека насилие должно быть не опасным для жизни или здоровья (побои, связывание, накидывание мешка на голову и т.п.). В случае применения насилия, опасного для жизни или здоровья, деяние квалифицируется по ст.144.2.4 УК.

Перемещение в пространстве из одного места в другое может быть осуществлено как при посредстве каких-либо транспортных средств, так и путем самостоятельного вынужденного передвижения.

Удержание потерпевшего помимо его воли означает незаконное лишение свободы человека в месте его тайного содержания.

Все три действия объективной стороны обязательны. При отсутствии одного из них деяние не может быть квалифицировано как похищение человека.

Лишение свободы человека у него дома, или в месте, куда потерпевший пришел добровольно (например, в гости), ква-

лифицируется не как похищение человека, а как незаконное лишение свободы по ст.145 УК.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным после совершения последнего действия (удержания помимо воли). Пресечение деяния по независящим от виновного обстоятельствам в процессе захвата или перемещения похищенного лица, должно быть квалифицировано как покушение на похищение человека.

Похищение человека – длящееся преступление. При этом срок удерживания человека помимо его воли в месте его тайного содержания может исчисляться часами, днями, месяцами, годами. И, к сожалению, в отличие от законодательства некоторых зарубежных государств (Грузии, Литвы, США и др.) срок насильственного удержания на дифференциацию ответственности не влияет.¹

Субъектом похищения человека может быть любое вменяемое лицо, достигшее 14-ти лет. Однако теория и практика уголовного права при этом исходят из того, что когда ребенка похищает один из родителей (в том числе разведенный или усыновитель), бабушка, дедушка, или другой какой-то близкий родственник, которые действуют, как им кажется, исходя из интересов ребенка (в том числе и ложно понятых), то они не могут выступать в качестве субъекта преступления по ст.144 УК.

Субъективная сторона похищения человека характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что он похищает человека, действуя вопреки его воле, и желает этого. Цели и мотивы преступления могут быть разными (ненависть, месть,

¹ Например, УК Грузии считает квалифицирующим признаком захват заложника на период более семи дней (п.«д» ч.2 ст.144). Еще более жесткие временные рамки, отягчающие ответственность виновного, устанавливают УК штата Нью-Йорк (§135.25), который удерживание виновным похищенного лица более 12 часов считает отягчающим обстоятельством, и УК Литвы – соответственно этот критерий определяет 48 часами (т.е. двумя днями).

любовь, ревность и т.п.) и на квалификацию деяния не влияют, за исключением корыстного мотива, являющегося квалифицирующим признаком в ст.144.2.6 УК.

Особые трудности возникают при разграничении деяний по ст.144.2.6, когда лицо похищается с целью получения за него выкупа, и ст.215 (захват заложника) УК. Эти преступления различны по объекту, объективной стороне и субъективной стороне. При захвате заложника виновный, как правило, заинтересован в широкой огласке своих требований, а при похищении – нет, требование о выкупе предъявляется узкому кругу лиц, как правило, родственникам, также в тайне, в отличие от захвата заложника, держится место содержания похищенного. Вместе с тем следует заметить, что многие УК зарубежных государств не разграничивают похищение человека и захват заложника, рассматривая их как единое деяние.

До дополнения Законом Азербайджанской Республики от 15 ноября 2011 года действующего УК ст.176-1, устанавливающей ответственность за принуждение женщины к вступлению в брак, похищение женщины с целью вступления в брак также квалифицировалось по ст.144 как похищение человека.

Законодатель дифференцирует уголовную ответственность за похищение человека на трех уровнях, наряду с основным (ст.144.1) предусматривая квалифицированный (ст.144.2) и особо квалифицированный (ст.144.3) виды данного деяния.

Определенные в ст.144.2 УК квалифицирующие признаки похищения человека по содержанию совпадают с аналогичными в преступлениях против жизни или здоровья.

Такой квалифицирующий признак, как похищение человека, совершенное с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия (ст.144.2.5), по содержанию совпадает с аналогичными в ст.145.2.6, 181.2.5, 215.2.4, 219.2.3, 219-1.2.2, 221.3 и др. Под оружием понимается огне-

стрельное, холодное и метательное оружие как заводского, так и кустарного производства, под предметами, используемыми в качестве оружия – любые предметы, в том числе бытовые приборы, бойцовские породы собак.¹ Под применением оружия следует понимать его использование по назначению или же его открытую демонстрацию для подавления воли и сопротивления потерпевшего и окружающих. Для правильного уяснения признака вооруженности и раскрытия содержания указанного квалифицирующего признака, следует руководствоваться положениями Закона Азербайджанской Республики о служебном и гражданском оружии от 30 декабря 1997 года, а также Постановлением Верховного суда Азербайджанской Республики о судебной практике по делам о незаконном изготовлении, обороте и хищении оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств от 27 мая 2005 года.

Похищение человека из корыстных побуждений (ст.144.2.5) совершается с целью получения выкупа (материального вознаграждения) за него с его близких. Похищение человека может быть также одним из способов завладения им при торговле людьми. В этом случае деяние должно быть квалифицировано по ст.144-1 УК.

В ст.144.3 указаны два особо квалифицирующих признака. Один из них – похищение несовершеннолетнего, т.е. лица, не достигшего 18-ти лет (ст.49 СК). Обращает на себя внимание то обстоятельство, что заведомость знания виновным возраста потерпевшего не является обязательным условием. Причинение по неосторожности смерти или иных тяжких последствий охватывается содержанием ст.144.3 и дополнительной квалификации по ст.124 или ст.131 не влечет, при

¹ Подробнее об этом рассмотрено при анализе ст.181 (разбой) и 228 (незаконные приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка и ношение оружия, комплектующих деталей к нему, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств) УК в настоящем учебнике.

этом субъективная сторона деяния по ст.144.3 характеризуется двумя формами вины. Под иными тяжкими последствиями понимается различное: самоубийство как потерпевшего, так и его близких, тяжелое психическое расстройство их, причинение тяжкого вреда здоровью, причинение крупного имущественного ущерба и т.п.

Вместе с тем похищение человека может сопровождаться совершением других тяжких умышленных преступных действий против личности: изнасилованием, причинением тяжкого вреда здоровью,¹ убийством. В этих случаях возникает совокупность с указанными преступлениями. Когда похищение сопряжено с одновременными незаконными требованиями передачи денег, имущества, других ценностей, то действия виновного квалифицируются по совокупности ст.144.2.6 и ст.182 УК как похищение человека и вымогательство.

В примечании к ст.144 предусмотрен специальный вид освобождения от уголовной ответственности. Законодательно определены следующие два обязательных условия:

- добровольное освобождение похищенного человека,
- отсутствие в действиях виновного иного состава преступления.

Под добровольным понимается такое освобождение, при котором виновное лицо осознает, что имеет все возможности и дальше удерживать похищенное лицо, однако освобождает его, передает родственникам, органам власти. Освобождение похищенного вследствие уплаты выкупа за него не соответствует понятию добровольного освобождения. Следует учитывать, что в действиях виновного в похищении человека практически всегда формально содержится состав незакон-

¹ Утверждение некоторых авторов, что умышленное причинение тяжкого вреда здоровью охватывается ст.144.2.4 и дополнительной квалификации по совокупности со ст.126 не требуется, считаем ошибочным (Azərbaycan Respublikasının Cinayət Məcəlləsinin Kommentariyası. Bakı, 2018, I hissə, s.492). Иначе получается логическая неувязка: причинение по неосторожности тяжкого вреда здоровью квалифицируется по ст.144.3, а по умыслу – по ст.144.2 УК.

ного лишения свободы (ст.145) как наиболее общей формы преступного посягательства на личную свободу, поэтому специальное основание освобождения от уголовной ответственности, указанное в примечании к ст.144 УК, носит декларативный характер.

В целом, анализируя наличие поощрительной нормы в примечаниях к статьям, в которых определяется ответственность за похищение человека (ст.144) и захват заложника (ст.215), считаем, что ее действие следует ограничить временными рамками. А именно, в законодательном порядке следует установить временной предел, в течение которого может применяться эта норма: ее действие не должно распространяться на случаи длительного удержания потерпевшего. Так, по УК Франции (ст.224-1) суд вправе смягчить наказание, если задержанные лица были добровольно освобождены до наступления семи полных суток, исчисляемых со дня фактического захвата. Такое смягчение не может быть применено, если к потерпевшему было применено физическое насилие, повлекшее увечье, хроническое заболевание или смерть, либо если потерпевший подвергался пыткам или актам жестокости. Большинство УК государств СНГ (Грузия, Узбекистан, Украина, Беларусь и др.) вообще не предусмотрели возможность применения поощрительной нормы за добровольное освобождение преступником похищенного им человека.

И в заключение анализа ст.144 отметим, что в соответствии со ст.99-4.6 УК 1999г. субъектом уголовной ответственности за данное деяние может выступать и юридическое лицо, к которому могут быть применены уголовно-правовые меры, указанные в ст.99-5.

Статья 144-1. Торговля людьми

144-1.1. Торговля людьми, то есть вербовка, приобретение, удержание, укрывательство, перевозка, передача или получение лица с целью

его эксплуатации, совершенные под угрозой применения насилия или с применением насилия, посредством иных угроз или средств принуждения, путем похищения, мошенничества, обмана, путем злоупотребления возможностями давления или уязвимостью положения, либо путем предоставления или получения материальных и прочих ценностей, привилегий или льгот для получения согласия лица, контролирующего другое лицо, —

наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

144-1.2. Те же деяния, совершенные:

144-1.2.1. в отношении двух или более лиц;

144-1.2.2. повторно;

144-1.2.3. в отношении несовершеннолетнего;

144-1.2.4. в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности;

144-1.2.4-1. с перемещением жертвы торговли людьми через государственную границу Азербайджанской Республики;

144-1.2.5. группой лиц по предварительному сговору, организованной группой либо преступным сообществом (преступной организацией);

144-1.2.6. виновным лицом с использованием своего служебного положения;

144-1.2.7. с применением насилия, опасного для жизни и здоровья, или с угрозой применения такого насилия;

144-1.2.8. с применением пыток к потерпевшему либо с жестоким, бесчеловечным либо унижающим его достоинство обращением;

144-1.2.9. с целью использования органов или тканей потерпевшего,

—

наказываются лишением свободы на срок от восьми до двенадцати лет.

144-1.3. Деяния, предусмотренные статьями 144-1.1 и 144-1.2 настоящего Кодекса, повлекшие по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия, —

наказываются лишением свободы на срок от десяти до пятнадцати лет.

Примечание:

1. Под «эксплуатацией человека» понимается принудительный труд (услуги), половая эксплуатация, рабство, схожие с рабством обычаи и вытекающее из них подневольное состояние, незаконное изъятие органов и тканей человека, проведение над человеком незаконных биомедицинских исследований, использование женщины в качестве суррогатной матери, вовлечение в незаконную, в том числе, преступную деятельность.

2. Согласие потерпевшего от торговли людьми на эксплуатацию, его

образ жизни, а также безнравственное поведение не могут учитываться в качестве обстоятельств, смягчающих наказание лица, признанного виновным.

3. Вербовка, приобретение, удержание, укрывательство, перевозка, передача или получение несовершеннолетнего с целью его эксплуатации признается торговлей людьми даже в случаях неприменения способов, указанных в статье 144-1.1 настоящего Закона.

Торговля людьми фактически представляет из себя современную форму рабства. При торговле людьми потерпевшие ставятся в несвободное, подневольное состояние, позволяющее использовать их в качестве как бы имущества виновного. Суммарный годовой оборот торговли людьми достигает от 7 до 12 миллиардов долларов США.

Торговля людьми – преступление международного характера. В соответствии с Конвенцией о борьбе с торговлей людьми и эксплуатацией проституции третьими лицами от 2 декабря 1949 года,¹ в преамбуле которой говорится, что торговля людьми и сопровождающая ее проституция несовместимы с достоинством и ценностью человеческой личности и угрожают благосостоянию человека, семьи и общества, с требованиями ст.8 Международного пакта о гражданских и политических правах 1966г. о том, что никто не должен содержаться в рабстве, и оно, а также работоторговля запрещаются во всех их видах, торговля людьми признается преступлением. Торговля людьми признается преступлением также в других международных актах: Дополнительной Конвенции об упразднении рабства, работоторговли и институтов и обычаев, сходных с рабством 1956г., Факультативном протоколе к Конвенции о транснациональной организованной преступности 2000г. и др. Особо в этом ряду международных актов следует отметить Конвенцию о правах ребенка 1989г. и Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся торговли детьми, детской проституции и детской

¹ СССР присоединился к указанной Конвенции в 1954 году.

порнографии 2000г., в которых запрещают торговлю детьми в любых целях, включая эксплуатацию и принудительный труд.

28 июня 2005 года был принят Закон Азербайджанской Республики о торговле людьми, вслед за ним Законом Азербайджанской Республики от 30 сентября 2005 года впервые была установлена ответственность за торговлю людьми в ст.144-1 УК 1999г. Этим же Законом из главы 22 (Преступления против несовершеннолетних и семейных отношений) УК была исключена ст.173 (купля-продажа несовершеннолетних).

Торговля людьми является относительно распространенным преступлением в структуре преступности Азербайджана. Так, в 2006 году было зарегистрировано – 211; в 2007г. – 283; в 2008г. – 394; в 2009г. – 320; в 2010г. – 221; в 2011г. – 174; в 2012г. – 228; в 2013г. – 238; в 2014г. – 280; в 2015г. – 334; в 2016г. – 314; в 2017г. – 142; в 2018г. – 144; в 2019г. – 146 подобных деяний, что в среднем составляет около 1% от всех зарегистрированных преступлений.

Диспозиция ст.144-1 УК имеет описательный характер, и за период своего действия подверглась многочисленным изменениям.

Непосредственный объект торговли людьми – общественные отношения, обеспечивающие личную свободу человека. Дополнительный объект – общественные отношения, защищающие жизнь и здоровье, половую неприкосновенность и половую свободу личности, право на свободный и оплачиваемый труд.

Потерпевшим может быть любое лицо, независимо от гражданства, возраста, пола, социального происхождения и т.д. Несовершеннолетний возраст и беременность потерпевшей являются квалифицирующими признаками, совершение деяния в отношении них квалифицируется по ст.144-1.2 УК.

При торговле людьми потерпевшие оказываются в несво-

бодном, подневольном состоянии, превращаясь в объект торговли (купли-продажи), позволяющем виновным фактически использовать их в качестве своего имущества.

В действующей редакции УК Азербайджанской Республики на 15 февраля 2020 года объективная сторона торговли людьми состоит из ряда альтернативных действий, перечисленных в диспозиции ст.144-1:

- вербовка,
- завладение,
- удержание,
- укрывательство,
- перевозка,
- передача
- получение.

Вербовка – деятельность, направленная на достижение соглашения об эксплуатации людей (поиск кандидатов, их уголов путем обещаний, обмана, угроз и т.д.).

Завладение – означает установление контроля над жертвой торговли людьми как над предметом любой сделки (обмен в уплату долга, оставление в залог и т.д.);

Удержание – означает удерживание жертвы торговли людьми в каком-либо помещении или контролируемом пространстве помимо его воли.

Укрывательство – означает действия по сокрытию потерпевшего от представителей органов власти, а также иных лиц, в силу разных причин заинтересованных в судьбе потерпевшего (родственники, друзья и т.п.).

Перевозка – перемещение лица в то место, где будет осуществляться его эксплуатация, любым видом транспорта.

Передача предполагает действия посредника при совершении указанных в законе действий по торговле людьми, а равно последующую передачу потерпевшего другим лицам после его купли-продажи самим покупателем, например, для временного размещения и проживания, использования и т.д.

Продавец несет ответственность лишь за продажу человека.

Получение человека означает действия, противоположные передаче.

Следует отметить, что сохранив в названии деяния слово «торговля», законодатель впоследствии отказался от использования в диспозиции ст.144-1 гражданско-правовой терминологии (купля-продажа, иная сделка). Мы считаем, что в этом случае такие действия как «передача» и «получение» соответственно попадают под понятия «продажа» и «покупка».

Наряду с этим законодатель, отказавшись от гражданско-правовой терминологии, ввел в новой редакции ст.144-1 также обязательные способы совершения торговли людьми. Так, каждое из указанных действий, составляющих объективную сторону, может быть выполнено одним из следующих способов:

- угрозой применения насилия;
- применением насилия;
- посредством иных угроз или средств принуждения,
- похищением,
- мошенничеством,
- обманом,
- путем злоупотребления возможностями давления или уязвимостью положения,
- с предоставлением или получением материальных и прочих ценностей, привилегий или льгот для получения согласия лица, контролирующего другое лицо.

Способ осуществления торговли людьми, перечень которых дается альтернативно в ст.144-1.1, является обязательным элементом объективной стороны преступления. Однако в п.3 примечания к данной статье специально оговаривается, что при торговле несовершеннолетними, способ совершения преступления значения не имеет, т.е. выполнение любого из альтернативно указанных действий (вербовка, приобретение,

удержание, укрывательство, перевозка, передача или получение) в отношении лица, не достигшего возраста 18-ти лет, квалифицируется как торговля несовершеннолетними по ст.144-1.2.3 УК. При этом «заведомость» в отношении несовершеннолетнего возраста жертвы законодательно не требуется.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным после совершения любого из действий, входящих в объективную сторону состава преступления.

Субъект преступления – общий, им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона торговли людьми характеризуется прямым умыслом и указанной в законе целью эксплуатации человека: виновный осознает, что торгует людьми в целях эксплуатации, и желает этого.

Само понятие эксплуатации при торговле людьми дано в п.1 примечания к ст.144-1 УК путем перечисления конкретных действий (иногда их именуют формами торговли людьми), каждое из которых является преступлением.

Исключение составляют торговля людьми с целью использования женщины в качестве суррогатной матери и с целью вовлечения в незаконную, в том числе, преступную деятельность, которые могут считаться преступными деяниями при определенных условиях, указанных соответственно в ст.136 (незаконное искусственное оплодотворение и имплантация эмбриона, медицинская стерилизация) и 171 (вовлечение несовершеннолетнего в занятие проституцией либо совершение аморальных действий) УК.

Под половой эксплуатацией понимается использование потерпевшего в занятии проституцией, использование его при изготовлении порнографических изображений и т.п.

Понятие «подневольное состояние» раскрывается в Дополнительной конвенции об упразднении рабства, работор-

говли и институтов и обычаев, сходных с рабством 1956г.

В ст.144-1 устанавливается ответственность также за квалифицированный (ст.144-1.2) и особо квалифицированный (ст.144-1.3) виды торговли людьми. Содержание квалифицирующих и особо квалифицирующих признаков совпадает с аналогичными признаками в других преступлениях против личности.

В соответствии с п.2 примечания к ст.144-1 указывается, что согласие потерпевшего на его эксплуатацию и отрицательная характеристика потерпевшего (образ жизни, безнравственное поведение) не влияют на квалификацию преступления.

И в заключение анализа ст.144-1 обратим внимание, что в соответствии со ст.99-4.6 УК 1999г. субъектом уголовной ответственности за данное деяние может выступать и юридическое лицо, к которому могут быть применены уголовно-правовые меры, указанные в ст.99-5.

Статья 144-2. Принудительный труд

144-2.1. Принуждение лица к выполнению определенной работы (оказанию услуги) с применением угроз, насилия либо с угрозой применения насилия, а также с ограничением свободы, помимо предусмотренных законодательством специальных случаев, —

наказывается лишением свободы на срок от четырех до восьми лет.

144-2.2. Те же деяния, совершенные:

144-2.2.1. в отношении двух или более лиц;

144-2.2.2. повторно;

144-2.2.3. в отношении несовершеннолетнего;

144-2.2.4. в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности;

144-2.2.5. виновным лицом с использованием своего служебного положения;

144-2.2.6. группой лиц по предварительному сговору, организованной группой либо преступным сообществом (преступной организацией), — наказываются лишением свободы на срок от семи до десяти лет.

144-2.3. Деяния, предусмотренные статьями 144-2.1 и 144-2.2 настоящего Кодекса, повлекшие по неосторожности смерть потерпевшего или

иные тяжкие последствия, —

наказываются лишением свободы на срок от девяти до двенадцати лет.

Кроме указанных при анализе торговли людьми (ст.144-1) международных актов, еще две конвенции Международной организации труда (МОТ) сосредоточены на проблемах принудительного труда и услуг. Это: Конвенция МОТ о принудительном или обязательном труде от 28 июня 1930 года и Протокол к ней, а также Конвенция МОТ об упразднении принудительного от 25 июня труда 1957 года.

В соответствии со ст.35 Конституции Азербайджанской Республики «никто не может быть принужден к труду».

Непосредственный объект преступления – общественные отношения, обеспечивающие право человека на свободный труд.

Объективная сторона описана в диспозиции ст.144-2.1 и состоит из действия в виде принуждения к выполнению соответствующей работы (оказанию услуги).

Суть деяния состоит в том, что виновное лицо владеет, пользуется и распоряжается результатами труда потерпевшего, его услугами, а подневольное лицо, находясь под принуждением, по не зависящим от него причинам, не может отказаться от их выполнения. При этом не имеет значения, оплачивается этот труд или нет.

Способы совершения преступления являются обязательными признаками объективной стороны состава и законодательно определены в альтернативном порядке. Это принуждение лица к выполнению определенной работы (оказанию услуги), совершенное:

- с применением угроз;
- с применением насилия;
- с угрозой применения насилия;
- с ограничением свободы помимо специальных случаев, предусмотренных законодательством.

В первом случае содержание угрозы может быть любым, кроме угрозы применения насилия. Эта угроза может быть адресована как к потерпевшему, так и к его родным и близким людям.

В случае причинения менее тяжкого или тяжкого вреда здоровью в результате примененного насилия для принуждения потерпевшего к выполнению определенной работы (оказанию услуги), деяние будет квалифицировано по совокупности соответственно со ст.127 или 126 и ст.144-2 УК.

Угроза применения насилия должна быть реальной и конкретной, может быть выражена как словами, так и действиями, например, демонстрацией оружия. Учитывая, что угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью выступает как законодательно определенный способ совершения преступления в ст.144-2, то дополнительной квалификации по ст.134 не требуется.

Под принуждением потерпевшего к выполнению определенной работы (оказанию услуги) с ограничением свободы помимо специальных случаев, предусмотренных законодательством, например, понимается принуждение к выполнению определенной работы лица, являющегося жертвой похищения, торговли людьми или незаконного лишения. В этих случаях виновный лишен свободы передвижения, и действия виновного должны быть квалифицированы по совокупности преступлений соответственно по ст.144, 144-1,145 и ст.144-2 УК.

Специальные случаи ограничения свободы предусмотрены в Законах Азербайджанской Республики о чрезвычайном положении от 8 июня 2004 года; о военном положении от 14 февраля 2017 года; о подготовке к призыву и о призыве от 10 июня 2005 года; о статусе военнослужащих от 25 декабря 1991 года. Кроме того, лица могут быть привлечены к принудительному труду в порядке исполнения такого вида уголовного наказания как общественные работы.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с момента принуждения каким-либо из указанных в диспозиции ст.144-2 способов к выполнению другого лица определенной работы (оказанию услуги).

Субъект преступления – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Ответственность за принудительный труд дифференцирована на трех уровнях, помимо основного вида деяния (ст.144-2.1), предусмотрены также квалифицированный (ст.144-2.2) и особо квалифицированный (ст.144-2.3) виды.

Содержание квалифицирующих и особо квалифицирующих признаков совпадают с аналогичными в ст.144-1.2, 144-1.3 и др. статьях преступлений против личности.

Как и в ст.144, 144-1, в соответствии со ст.99-4 субъектом уголовной ответственности по ст.144-2 может выступать и юридическое лицо, к которому могут быть применены уголовно-правовые меры, указанные в ст.99-5.

Статья 144-3. Незаконные действия с документами с целью торговли людьми

144-3.1. Подделка удостоверения личности, паспорта или иного документа, удостоверяющего личность, либо дорожного документа (для пересечения границы) лица с целью торговли людьми —

наказывается ограничением свободы на срок до трех лет либо лишением свободы на срок от одного года до трех лет.

144-3.2. Обеспечение торговца людьми или жертвы торговли людьми поддельными удостоверением личности, паспортом или иным документом, удостоверяющим личность, либо дорожным документом (для пересечения границы) с целью торговли людьми —

наказывается ограничением свободы на срок до трех лет либо лишением свободы на срок от одного года до трех лет.

144-3.3. Приобретение с целью торговли людьми поддельных удостоверения личности, паспорта или иного документа, удостоверяющего личность, либо дорожного документа (для пересечения границы) для

обеспечения этими документами торговца людьми или жертвы торговли людьми —

наказывается ограничением свободы на срок до трех лет либо лишением свободы на срок от одного года до трех лет.

144-3.4. Изъятие, хранение, сокрытие, повреждение или уничтожение удостоверения личности, паспорта или иного документа, удостоверяющего личность, либо дорожного документа (для пересечения границы) какого-либо лица с целью торговли людьми —

наказываются лишением свободы на срок от двух до четырех лет.

Для создания условий для осуществления торговли людьми, как правило, осуществляется ряд незаконных действий с документами жертвы торговли людьми, которые в дальнейшем также выступают существенным препятствием для восстановления права жертвы торговли людьми на личную свободу. Поэтому в ст.20 Конвенции СЕ о противодействии торговле людьми от 16 мая 2005 года призывается криминализовать подобные деяния со стороны государств-членов. Следует также учесть, что незаконные действия с документами часто осуществляются с целью торговли людьми с выездом за рубеж.

Ст.144-3, предусматривающая ответственность за незаконные действия с документами с целью торговли людьми, была дополнена в УК Азербайджанской Республики Законом от 19 апреля 2013 года.

В ст.144-3 предусмотрена ответственность за 4 основных составов указанного деяния. При этом непосредственный объект, предмет, субъект и субъективная сторона этих преступлений совпадают.

Основной непосредственный объект – общественные отношения, направленные на обеспечение физической свободы личности, дополнительный – общественные отношения, регламентирующие порядок выдачи и обращения документов, идентифицирующих личность человека.

Потерпевшие – жертвы торговли людьми.

Предмет – документы, идентифицирующие личность че-

ловека. А именно:

- удостоверение личности,
- паспорт,
- иной документ, удостоверяющий личность,
- дорожный документ (для пересечения границы).

Удостоверение личности является документом, подтверждающим личность гражданина Азербайджанской Республики на территории государства. Понятие, порядок выдачи и другие вопросы регламентированы в Законе Азербайджанской Республики об удостоверении личности гражданина Азербайджанской Республики от 14 июня 1994 года.

Паспорт – это разновидность личного документа, который выдается гражданам Азербайджанской Республики для посещения других стран. Различают общегражданский, дипломатический, служебный паспорт.

К иным документам, удостоверяющим личность, относятся: свидетельство о рождении, свидетельство о браке, диплом о высшем образовании, водительское удостоверение и некоторые др.

Понятие и виды дорожного документа (для пересечения границы) даются в ст.3.0.17 МК Азербайджанской Республики. К ним отнесены: заграничный паспорт, выдаваемый лицам без гражданства документ для их выезда за пределы страны проживания, книжка (удостоверение) моряка, проездной документ беженца, свидетельство на возвращение на Родину, другие документы, предусмотренные международными договорами.

В ст.144-3.1 и 144-3.4 предметами преступления являются подлинные указанные документы, а в ст.144-3.2 и 144-3.3 – поддельные.

Объективная сторона преступления в ст.144-3.1 УК состоит из единственного действия, а именно:

- подделки документов, являющихся предметом преступления.

При этом подделываться могут как документы потерпевшего, так и любого другого лица, участвующего в торговле людьми.

Объективная сторона преступления в ст.144-3.2 УК также состоит из единственного действия, а именно:

- обеспечения торговца людьми или жертвы торговли людьми поддельными документами с целью торговли людьми.

Под обеспечением торговца людьми или жертвы торговли людьми поддельными документами понимаются содействие в приобретении, передача поддельных документов указанным лицам.

Объективная сторона преступления в ст.144-3.3 УК тоже включает одно единственное действие, а именно:

- приобретение с целью торговли людьми поддельных документов, являющихся предметами данного преступления.

Объективная сторона преступления в ст.144-3.4 УК включает уже альтернативные действия, совершаемые в отношении указанных документов, а именно:

- изъятие,
- хранение,
- сокрытие,
- повреждение,
- уничтожение.

Конструкция объективной стороны всех четырех составов преступления является формальной. Деяние будет считаться оконченным с момента совершения соответствующего действия.

Субъект преступления во всех составах ст.144-3 – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона во всех составах ст.144-3 характеризуется прямым умыслом и специальной целью торговли людьми. При отсутствии указанной цели действия виновных должны быть квалифицированы по ст.320 (подделка, незаконное изготовление или сбыт официальных документов,

государственных наград, печатей, штампов, бланков или использование поддельных документов) УК 1999г. Мотивы совершения деяний, попадающих под ст.144-3 УК, могут быть различными и на квалификацию влияния не имеют.

Статья 145. Незаконное лишение свободы

145.1. Незаконное лишение человека свободы, не связанное с его похищением, —

наказывается исправительными работами на срок до двух лет либо лишением свободы на срок до одного года.

145.2. Те же деяния, совершенные:

145.2.1. в отношении двух или более лиц;

145.2.2. в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности;

145.2.3. в отношении несовершеннолетнего;

145.2.4. группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией);

145.2.5. с применением насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего;

145.2.6. с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия, —

наказываются лишением свободы на срок от трех до пяти лет.

145.3. Деяния, предусмотренные статьями 145.1 или 145.2 настоящего Кодекса, повлекшие по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия, —

наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

Непосредственный объект данного преступления совпадает с непосредственным объектом похищения человека. Это смежные преступления, поэтому диспозиция ст.145 является ссылочной и в ней указывается на незаконное лишение человека свободы, не связанное с его похищением.

Потерпевшим может быть любое лицо.

Объективная сторона преступления выражается только в действиях, состоящих в незаконном лишении лица свободы передвижения, выбора им места нахождения, общения с дру-

гими лицами по своему выбору.

Обязательный признак объективной стороны преступления – незаконность лишения свободы, под которой понимается отсутствие правовых оснований для лишения человека свободы.

Лицо можно лишить свободы только на законном основании (при необходимой обороне, крайней необходимости, задержании преступника, аресте, применении меры пресечения, исполнении наказания).

Действия виновного характеризуются незаконностью, а также применением к потерпевшему физического или психического насилия либо того и другого одновременно, что приводит к подавлению его воли покинуть определенное ему место пребывания (характер насилия для основного состава – не опасный для жизни или здоровья, содержание угрозы может быть любым). Следует отметить, что применение насилия, не опасного для жизни или здоровья, прямо не указано в диспозиции ст.145.1, но следует при сопоставлении со ст.142.2.5 УК.

Место незаконного удерживания человека, лишённого свободы, законодательно не определяются. Потерпевший может удерживаться в любом закрытом помещении, на определенной территории под охраной, в передвижающемся транспортном средстве и т.п.

Свободно выраженное согласие потерпевшего на нахождение в определенном месте по договоренности исключает состав рассматриваемого преступления. Удержание чужого заблудившегося малолетнего ребенка, нежелание выдать его родителям, несообщение органам власти о случившемся, следует рассматривать как лишение ребенка свободы.

Незаконное лишение человека свободы, так же, как и похищение, является длящимся преступлением. Срок незаконного удержания (как и похищения человека) на квалификацию не влияет.

В отличие от похищения человека, при незаконном лишении свободы отсутствует такое действие как перемещение человека в пространстве. При незаконном лишении свободы потерпевший не изымается из места своего нахождения, не перемещается в другое место, но он удерживается помимо своей воли в месте, в котором он добровольно находился до лишения свободы. Если потерпевшего принудительно удерживают для дальнейшего его перемещения в тайное место, но не успевают это сделать, содеянное представляет собой покушение на похищение человека.

Способы незаконного лишения законодательно не определены, поэтому они не имеют значения для квалификации преступления. Это может быть запираение потерпевшего в помещении, связывание, приковывание наручниками, применение насилия, не опасного для жизни или здоровья, угроза насилием, которая должна быть реальной и непосредственной. В случае применения насилия, опасного для жизни и здоровья, – ответственность наступает по ст.145.2 УК.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с момента фактического лишения человека свободы. Вместе с тем, явно незначительный промежуток времени принудительного ограничения свободы передвижения может свидетельствовать о малозначительности деяния и не влечь уголовную ответственность на основании ст.14.2 УК.

Не считается незаконным лишением свободы – запрет посещать те или иные места на почве личных конфликтов или же запрет покидать место своего жительства. Если подобные действия сопровождаются угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, и эта угроза носит реальный и конкретный характер, то деяние в этом случае квалифицируется по ст.134 УК.

Субъект преступления – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет. Должностные лица

при наличии соответствующих обстоятельств несут ответственность за незаконное лишение свободы за превышение должностных полномочий (ст.309) или за преступления против правосудия – незаконное задержание, заключение под стражу или содержание под стражей (ст.292), вынесение заведомо незаконного приговора суда к лишению свободы (ст.295).

Субъективная сторона – только прямой умысел, когда виновный осознает, что он незаконно лишает потерпевшего свободы вопреки его желанию, и желает этого. Мотивы данного преступления могут быть различными, например ревность, месть, хулиганские побуждения, стремление сорвать деловую встречу и т.д.

Законодатель дифференцирует ответственность за незаконное лишение свободы в ст.145.2 и 145.3 УК. Содержание квалифицирующих и особо квалифицирующих признаков совпадает с аналогичными в предыдущих статьях. При этом субъективная сторона особо квалифицированного вида деяния в ст.145.3 характеризуется двумя формами вины.

Если незаконное лишение свободы сопровождается совершением других преступлений, то содеянное квалифицируется по совокупности. Например, если лишение свободы сопровождается вымогательством или изнасилованием, то такие действия образуют совокупность преступлений по ст.145 и соответственно по ст.182 или 149 УК.

Статья 146. Незаконное помещение в психиатрическую больницу

146.1. Помещение заведомо психически здорового лица в психиатрическую больницу —

наказывается исправительными работами на срок до двух лет либо лишением свободы на срок до трех лет.

146.2. Те же деяния, совершенные виновным лицом с использованием своего служебного положения, —

наказываются лишением свободы на срок от трех до пяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься опреде-

ленной деятельностью на срок до трех лет.

146.3. Деяния, предусмотренные статьями 146.1 или 146.2 настоящего Кодекса, повлекшие по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия, —

наказываются лишением свободы на срок от пяти до восьми лет.

В СССР принудительное помещение на принудительное лечение в психиатрические лечебные учреждения применялось государством по политическим мотивам по отношению ко многим диссидентам. Поэтому в период перестройки и были внесены соответствующие изменения в уголовные законы советских республик, предусматривающие ответственность за это деяние. Так, в 1988 году УК Азербайджанской ССР 1960г. был дополнен ст.120-2, предусматривающей ответственность за незаконное помещение в психиатрическую больницу.

Непосредственный объект преступления – общественные отношения, обеспечивающие личную (физическую) свободу лица. Факультативным объектом могут выступать безопасность жизни и здоровья потерпевшего, его родственников.

Потерпевшие – как психически здоровые лица, так и лица, страдающие психическим расстройством, но не подлежащие по закону принудительному помещению в психиатрическую больницу.

Объективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется нарушением установленного порядка принудительного помещения лиц в психиатрическую больницу. Конкретные формы и поводы помещения лица, не нуждающегося в лечении в психиатрической больнице, могут быть самыми различными. Важно установить, что лицо не нуждалось в таком лечении и оказалось в психиатрической больнице незаконным путем.

Диспозиция ст.146 является бланкетной. Основания и порядок помещения лица в психиатрическую больницу, регламентированы Законом Азербайджанской Республики о психиатри-

ческой помощи от 12 июня 2001 года, который соответствует положениям Резолюции ГА ООН о принципах защиты лиц, страдающих психическим заболеванием, и улучшением здравоохранения в области психиатрии от 17 декабря 1991 года.

Помещение в психиатрическую больницу осуществляется добровольно, по просьбе самого помещаемого, или с его согласия. Лица, не достигшие 16-ти лет, могут помещаться в психиатрическую больницу по просьбе или согласию родителей или других законных представителей, а признанные в законном порядке недееспособные лица – по просьбе или согласию законного представителя.

Наряду с общим принципом добровольности при помещении в психиатрическую больницу, указанный Закон 2001г. допускает в отношении строго ограниченной категории лиц в исключительных случаях и недобровольную госпитализацию. Так, лицо, страдающее психическим расстройством, может быть госпитализировано в психиатрический стационар без его согласия или без согласия его законного представителя в следующих случаях:

1) если он представляет непосредственную опасность для себя или окружающих;

2) в виду его беспомощности, то есть неспособности самостоятельно удовлетворять свои основные жизненные потребности;

3) в виду причинения существенного вреда его здоровью вследствие ухудшения психического состояния, если лицо будет оставлено без постоянной психиатрической помощи в условиях стационара.

В любом случае принудительное помещение больного в психиатрический стационар возможно только при наличии соответствующего заключения комиссии врачей-психиатров и по постановлению судьи. Несоблюдение этих условий является незаконным. Но Закон 2001г. допускает в крайних случаях лишь по заключению врача-психиатра (т.е. без ко-

миссионного решения и в отсутствие судебного постановления) принудительное помещение психически больного лица в психиатрическую больницу сроком до 48 часов.

Еще одним основанием для принудительной госпитализации в психиатрическую больницу может быть также необходимость проведения психиатрической экспертизы в случаях и в порядке, установленных законами Азербайджанской Республики (на основании положений ст.93-99 УК, ст.140.02 УПК).

Важное значение в этом вопросе имеют положения Постановления Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики о практике применения судами принудительных мер медицинского характера от 8 ноября 2012 года.

Обязательным признаком объективной стороны является место совершения преступления – психиатрическая больница.

Вместе с тем следует отметить, что содержание диспозиции ст.146 УК не совсем корректно. Так, объективная сторона преступления выражается в несоблюдении указанных в законе требований в совершении действий, состоящих в недобровольной, принудительной госпитализации не только заведомо психически здорового лица в психиатрическую больницу, как это указано в диспозиции ст.146.1, но и в помещении в психиатрическую больницу психически больного, но не нуждающегося в принудительной госпитализации.

На наш взгляд, подобное несоответствие стало возможным потому, что Закон о психиатрической помощи был принят в 2001 году, т.е. после вступления в силу УК 1999г., при этом диспозиция ст.146 повторяет диспозицию аналогичной ст.120-2 УК 1960г. и не учитывает законодательно определенные правила принудительного помещения лица в психиатрическую больницу. К сожалению, при внесении многочисленных изменений в УК за годы его действия эта коллизия не была устранена.

Удержание в психиатрическом стационаре помещенного

туда на законных основаниях лица, которое выздоровело и подлежало выписке, незаконное продление содержания, незаконный отказ в выписке, на наш взгляд, не образуют состав преступления, предусмотренного ст. 146 УК. В таких случаях возникает ответственность за незаконное лишение свободы по ст.145 УК, т.к. объективная сторона ст.146 включает такое действие как «помещение», а не «удержание».

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с момента незаконного помещения потерпевшего в психиатрическую больницу.

Субъект преступления – специальный, им могут быть лица, в служебные обязанности которых входит принятие решений о принудительном помещении человека в психиатрическую больницу, о госпитализации больных, об обращении по этому поводу с заявлением в суд. Это – дежурный врач, врач приемного отделения, врач-психиатр, члены психиатрической комиссии. Родственники и другие лица могут нести ответственность по ст.146 как соучастники преступления (организаторы, подстрекатели, пособники). Судьи несут ответственность не по ст.146, а по ст.295 (вынесение заведомо неправосудных приговора, решения, определения или постановления) УК 1999г. Уголовная ответственность наступает с 16-ти лет.

Субъективная сторона – только прямой умысел, мотивы могут быть разными (корысть, ненависть, месть и др.).

Ответственность за данное преступление дифференцирована в ст.146.2 и 146.3 УК.

В ст.146.2 в качестве квалифицирующего признака указано на совершение деяния виновным лицом, с использованием своего служебного положения. Субъектом квалифицированного вида незаконного помещения в психиатрическую больницу являются лица, которые используя свои служебные обязанности могут оказывать влияние на принятие другими лицами незаконного решения на принудительное помещение потерпевшего в психиатрическую больницу. Это могут быть

заведующий отделением, главврач больницы, представитель органов исполнительной или судебной власти и т.п.

Содержание особо квалифицирующих признаков совпадает с аналогичными в других статьях УК Азербайджанской Республики. При этом субъективная сторона особо квалифицированного вида деяния в ст.146.3 характеризуется двумя формами вины.

§ 3. Преступления против достоинства личности

К этой группе преступлений относятся:

- клевета (ст.147);
- оскорбление (ст.148);
- клевета или оскорбление, совершенные в информационном ресурсе Интернета с использованием поддельных имен пользователя, профилей или учетных записей (ст.148-1).

Как мы уже отмечали, видовым объектом рассматриваемых преступлений являются общественные отношения, направленные на защиту достоинства личности.

Непосредственный объект конкретных деяний в ст.147, 148 и 148-1 УК несколько шире – общественные отношения, обеспечивающие право на честь, достоинство и репутацию человека.

В толковом словаре русского языка под честью понимаются достойные уважения и гордости моральные качества человека, его соответствующие принципы, хорошая, незапятнанная репутация, доброе имя; под достоинством – положительное качество, совокупность высоких моральных качеств, а также уважение этих качеств в самом себе; под репутацией – приобретаемая кем-нибудь общественная оценка, общее мнение о качествах, достоинствах или недостатках

кого-либо.¹

Эти понятия взаимосвязаны, неотделимы от личности человека, характеризуют его, отражают определенные отношения между обществом и гражданином, являются оценкой человека в общественном мнении. Сюда входят такие сведения, как образование человека, уровень его знаний, мировоззрение, нравственные качества, поведение в быту и общественных местах, отношение к окружающим и др.² Отсюда мы можем прийти к выводу, что в УК Азербайджанской Республики 1999г. «достоинство» как видовой объект является собирательным понятием и охватывает, в том числе, честь и репутацию личности. Достоинство, честь и репутация являются благами, подлежащими уголовно-правовой охране и после смерти личности.

Несмотря на относительную распространенность рассматриваемых преступлений (в частности, клеветы) и определенные трудности при их квалификации, к сожалению, обобщение судебной практики по уголовным делам о защите чести и достоинства личности было проведено еще до принятия действующего уголовного законодательства, а именно в Постановлении Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики от 14 мая 1999 года.

Дела об оскорблении так же, как и дела о клевете по УПК Азербайджанской Республики 2000г. относятся к делам частного обвинения.

Статья 147. Клевета

147.1. Клевета, то есть распространение заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию в публичных выступлениях, публично демонстрирующемся произведении, средствах массовой информации или при массовом рас-

¹ Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. М., 1998, с. 882, 177, 677.

² Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, В.С. Комиссарова, А. И. Рарога. М., 2010, с.94.

пространении в информационном ресурсе Интернета, —

наказывается штрафом в размере от тысячи до тысячи пятисот манатов либо общественными работами на срок от двухсот сорока до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до шести месяцев.

147.2. Клевета, соединенная с обвинением в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, —

наказывается исправительными работами на срок до двух лет либо ограничением свободы на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок до трех лет.

Определение клеветы¹ дается в диспозиции ст.147 УК.

Потерпевшим может быть любое лицо, в том числе несовершеннолетний, недееспособный, а также умерший, если распространяемые позорящие сведения о нем задевают честь живых наследников и близких людей. Отсюда следует вывод, что честь и достоинство являются единственными благами, находящимися под уголовно-правовой охраной и после смерти человека.

Предмет преступления – заведомо ложные сведения. Ложные сведения – информация, которая не соответствует действительности, является вымышленной, надуманной и при этом порочит честь, достоинство и репутацию человека.

Объективная сторона клеветы состоит в публичном распространении заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию.

Заведомая ложность сведений означает, что виновный знает об их явном несоответствии действительности.

Порочащими, в частности, являются сведения, содержащие утверждения о нарушении гражданином или юридическим лицом действующего законодательства, совершении нечестного поступка, неправильном, неэтичном поведении в личной, общественной или политической жизни, недобросовестности при осуществлении производственно-хозяйствен-

¹ В УК РФ с 8 декабря 2011 года клевета была декриминализована, но с 13 июля 2012 года Госдума вновь криминализовала клевету.

ной и предпринимательской деятельности, нарушении деловой этики или обычаев делового оборота, которые умаляют честь и достоинство гражданина или репутацию гражданина либо юридического лица.¹

Если сообщения не касаются каких-либо фактов, а лишь содержат оценку типа «нехороший человек», «слабый студент», то они не могут быть признаны порочащими сведениями. Кроме того, клевета (как и оскорбление) должны касаться конкретного человека, а не обобщенных групп (народ, молодежь, весь женский род и т.п.).

Когда лицо распространяет хотя и позорящие сведения, но соответствующие действительности (диффамация), или добросовестно заблуждается относительно подлинности сведений, полагая их правдивыми, а также тогда, когда ложные сведения не являются порочащими, ответственность за клевету исключается.

Обязательными признаками объективной стороны клеветы в ст.147 являются альтернативные способы совершения преступления. Это клевета, содержащаяся:

- в публичном выступлении,
- публично демонстрирующемся произведении,
- в средствах массовой информации,
- при массовых распространениях в информационных ресурсах Интернета.

В зависимости от способа распространения по форме проявления ложные сведения могут быть как устными, так и письменными. Объединяет их всех признак публичности: клевета, распространяемая одним из указанных способов, помогает довести заведомо ложные сведения, порочащие потерпевшего, до широкого круга лиц, в результате чего его чести, достоинству или репутации причиняется более существенный вред.

¹ Николаева Ю.В. Уголовное право. Особенная часть. М., 2009, с.53.

Наиболее спорным является определение такого способа распространения клеветы как публичное выступление. На наш взгляд, распространенной в публичном выступлении признается клевета тогда, когда распространение порочащих сведений совершается в общественном месте, среди широкого круга посторонних лиц, например, на митинге. Существующие в юридической литературе интерпретации «публичного выступления» в форме того, что «увидели, услышали и осознали два и более лица»,¹ считаем неправильным, т.к. это несоразмерно с другими способами распространения клеветы, перечисленным альтернативно в ст.147.1 УК. К сожалению, до сих пор официального толкования по этому поводу не имеется, что не способствует созданию единой судебной практики в масштабах всей страны.

Под публично демонстрирующимися произведениями понимаются видеоролики, киноленты, фотографии, плакаты, листовки, афиши и т.п., распространяемые повсеместно и доступные для ознакомления широким кругом посторонних лиц.

Под СМИ понимаются газеты, журналы, альманахи, бюллетени, другие издания, постоянно (т.е. периодически) выходящие в свет, радио, телевидение, видео и аудиокассеты, тиражи которых предназначены для неограниченного круга лиц.

Учитывая, что в последние годы использование информационных ресурсов Интернета приняло массовый характер, и то, что кроме открытых социальных сетей, многие периодические печатные органы распространяют информацию через свои электронные адреса (сайты), Законом Азербайджанской Республики от 14 мая 2013 года в ст.147.1 и 148 был дополнен еще один способ распространения клеветы – «массовые распространения в информационных ресурсах Интернета».

Понятие информационных ресурсов дается в ст.2 Закона Азербайджанской Республики об информации, информати-

¹ Azərbaycan Respublikasının Cinayət Məcəlləsinin Kommentariyası / F.Y.Səməndərovun ümumi redaktəsi ilə. Bakı, 2018, I hissə, s.519.

зации и защите информации от 3 апреля 1998 года. Распространение заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию через информационные ресурсы Интернета, влечет уголовную ответственность по ст.147.1 в том случае, если носит публичный (т.е. открытый) характер, а не передается через конфиденциальную (личную) переписку.

В Постановлении Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики о судебной практике по делам частного обвинения от 21 февраля 2014 года указывается, что распространение заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию, изложенные в заявлениях и письмах, адресованных различным органам и учреждениям, не влечет уголовной ответственности по ст.147 УК.

Объективная сторона преступления сформулирована в ст.147 как формальный состав. Преступления считается оконченным с момента распространения клеветы одним из указанных в ст.147.1 публичных способов. Например, со дня опубликования клеветнической статьи в СМИ или же с момента помещения ее в информационные ресурсы Интернета для массового распространения и т.д.

Субъект преступления – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона клеветы характеризуется прямым умыслом: лицо осознает, что публично распространяет заведомо ложные сведения, порочащие честь и достоинство другого лица или подрывающие его репутацию, и желает этого. Мотив клеветы значения для квалификации не имеет и может быть любым: месть, зависть, корысть, ненависть и т.п.

Законодатель дифференцирует уголовную ответственность за клевету, предусматривая в ст.147.2 ответственность за квалифицированный вид. Квалифицирующим признаком при этом является клевета, соединенная с обвинением потер-

певшего в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, понятия которых даются в ст.15 Общей части УК 1999г.

Клевета, соединенная с обвинением в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, (ст.147.2) отличается от заведомо ложного доноса (ст.296.2) тем, что при заведомо ложном доносе умысел лица направлен на привлечение потерпевшего к уголовной ответственности, а при клевете – на унижение его чести и достоинства. В связи с этим при заведомо ложном доносе сведения о якобы совершенном потерпевшим преступлении сообщаются, как правило, органам, правомочным возбудить уголовное преследование.

Статья 148. Оскорбление

Оскорбление, то есть унижение чести и достоинства другого лица, выраженное в неприличной форме в публичных выступлениях, публично демонстрирующемся произведении, средствах массовой информации или при массовом распространении в информационном ресурсе Интернета, — наказывается штрафом в размере от тысячи до тысячи пятисот манатов либо общественными работами на срок от двухсот сорока до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до шести месяцев.

Определение оскорбления дается в диспозиции ст.148 УК. Непосредственный объект, круг потерпевших, конструкция объективной стороны и обязательные способы совершения, а также субъективные признаки оскорбления совпадают с составом клеветы.

Объективная сторона оскорбления состоит из действий, направленных на унижение чести и достоинства другого лица и выраженных в неприличной форме.

Под «неприличной формой» понимается откровенно циничная, глубоко противоречащая принятым в человеческом обществе нормам нравственности и морали, элементарным правилам поведения между людьми, унижительное обращение

ние с человеком, в частности, нецензурные выражения, непристойные телодвижения, жесты. Они могут быть устными (грязная ругань, уничижающие слова в адрес потерпевшего и его близких и т.п.), письменными (в различных публикациях) или выражены телесными действиями (пощечина, мимики, плевков в лицо и т.п.). Как и при клевете, адресат оскорблений должен быть конкретизирован.

Публичный способ является обязательным признаком объективной стороны оскорбления. Под уголовную ответственность попадает только оскорбление в публичных выступлениях, публично демонстрирующемся произведении, средствах массовой информации или при массовом распространении в информационном ресурсе Интернета. Перечисленные в ст.148 в альтернативном порядке конкретные публичные способы оскорбления полностью совпадают с аналогичными в ст.147 УК.

Почти при полном совпадении большинства признаков состава преступления, на практике сложно отличать оскорбление от клеветы.

В отличие от клеветы, где виновный распространяет заведомо ложные сведения о потерпевшем, при оскорблении информация о потерпевшем может быть и правдивая, но форма ее высказывания (демонстрации) неприличная. Клеветник распространяет заведомо ложные, позорящие другое лицо сведения о конкретных фактах, касающихся потерпевшего. А оскорбление представляет собой выраженную в неприличной форме отрицательную оценку личности потерпевшего, имеющую обобщенный характер и унижающую его честь и достоинство. Если при оскорблении, давая оценку личности потерпевшего, виновный злоупотребляет формой оценки, ее внешним выражением, то при клевете он злоупотребляет ее содержанием, сущностью. Клевета, таким образом, содержит указание на определенный порочащий факт. При этом форма обхождения с потерпевшим может быть внешне приличной,

допустимой. Оскорбление же представляет собой неприличное по форме обхождение, и, как указывалось, его наличие или отсутствие не зависит от того, соответствовала ли действительности отрицательная оценка, данная личности потерпевшего.

Если лицо, распространившие ложные измышления, добросовестно заблуждалось относительно соответствия действительности распространяемых им сведений, но при этом высказывания его носили оскорбительный характер, оно может быть привлечено к уголовной ответственности за оскорбление, а не за клевету.

Есть выражения, которые, являясь неприличными по форме, в то же время могут указывать на определенные фактические обстоятельства. Если слово выражает только отрицательную оценку личности, но не указывает на определенное фактическое обстоятельство, оно должно рассматриваться как оскорбление. Если, напротив, оскорбительное выражение употреблено в смысле обвинения в определенном осуждаемом обществом поступке, налицо клевета. В наиболее сложных случаях при решении вопроса о наличии в действиях лица клеветы или оскорбления необходимо проведение лингвистических экспертиз, проведение которых должно быть поручено специалистам-филологам.

Статья 148-1. Клевета или оскорбление, совершенные в информационных ресурсах Интернета с использованием поддельных имен пользователя, профилей или учетных записей

Клевета или оскорбление, совершенные при массовом распространении в информационном ресурсе Интернета с использованием поддельных имен пользователя, профилей или учетных записей, —

наказываются штрафом в размере от тысячи до двух тысяч манатов либо общественными работами на срок от трехсот шестидесяти до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами до двух лет, либо лишением свободы на срок до одного года.

Примечание: В настоящей статье под «поддельными именами пользователей, профилями или учетными записями» понимаются недостоверное

сообщение в информационных ресурсах Интернета, в том числе и в социальных сетях, имени, отчества и фамилии, не позволяющие идентифицировать личность пользователя, сокрытие этих сведений, а равно создание имени пользователя, профиля или учетной записи с использованием сведений, принадлежащих другому лицу, без его разрешения.

Законом Азербайджанской Республики от 29 ноября 2016 года действующий УК был дополнен ст.148-1, предусматривающей ответственность как за клевету, так и за оскорбление, совершенные способом, затрудняющим идентификацию личности виновного, что, следовательно, значительно затрудняет вопрос привлечения его к ответственности. Кроме того, возможность виновного скрывать свою личность придает ему «смелость» в распространении наиболее разнuzданных сведений, порочащих честь и достоинство, подрывающих репутацию потерпевшего, и «развязывает ему руки» в выборе наиболее неприличных форм унижения чести и достоинства. Совершение указанных действий в информационных ресурсах Интернета, являющихся в наше время наиболее популярным и доступным для широких масс видом СМИ, значительно повышает общественную опасность данного деяния.

Сам способ совершения клеветы или оскорбления, придающий им публичность, а именно совершение указанных деяний при массовом распространении в информационном ресурсе Интернета, является обязательным элементом объективных сторон преступления клеветы и оскорбления соответственно в ст.147 и 148, а также в ст.148-1 УК.

Отличительным критерием деяний при этом будет выступать способ массового распространения в информационном ресурсе Интернета. Так при клевете (ст.147) или оскорблении (ст.148), совершенных при массовом распространении в информационном ресурсе Интернета, используются подлинные имена, профили, учетные записи, позволяющие легко идентифицировать личность клеветника или оскорбителя. Использование же при клевете или оскорблении поддельных

данных при их распространении в информационном ресурсе Интернета (ст.148-1) существенно затрудняет поиск виновного.

Понятие поддельных имен пользователя, профилей или учетных записей раскрывается в примечании к ст.148-1 как недостоверных сообщений в информационных ресурсах Интернета, в том числе и в социальных сетях. Там же указаны способы, затрудняющие идентификацию личности виновного:

- недостоверное сообщение, имени, отчества и фамилии,
- сокрытие этих сведений,
- создание имени пользователя, профиля или учетной записи с использованием сведений, принадлежащих другому лицу, без его разрешения.

Вышеуказанные способы совершения преступления являются главными критериями отличия рассматриваемого преступления соответственно от клеветы (ст.147) или оскорбления (ст.148) УК. Все остальные элементы составов преступлений в ст.147 и148 совпадают с элементами состава преступления в ст.148-1: непосредственный объект, объективная сторона, субъект и субъективная сторона.

Нормативно-правовые акты и их судебное толкование:

Конвенция ООН о борьбе с торговлей людьми и эксплуатации проституции третьими лицами от 2 декабря 1949 года.

Дополнительная Конвенция ООН об упразднении рабства, работорговли и институтов и обычаев, сходных с рабством от 7 сентября 1956 года.

Конвенция ООН о транснациональной организованной преступности от 25 мая 2000 года.

Факультативный Протокол к Конвенции ООН 2000 года, касающийся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии от 15 ноября 2000 года.

Конвенция СЕ о противодействии торговле людьми от 16 мая 2005 года.

Миграционный Кодекс Азербайджанской Республики 2013г.

Трудовой Кодекс Азербайджанской Республики 1999г.
Закон Азербайджанской Республики о военном положении от 14 февраля 2017 года.
Закон Азербайджанской Республики о подготовке к призыву и о призыве от 10 июня 2005 года.
Закон Азербайджанской Республики о психиатрической помощи от 12 июня 2001 года.
Закон Азербайджанской Республики о средствах массовой информации от 7 декабря 1999 года.
Закон Азербайджанской Республики о статусе военнослужащих от 25 декабря 1991 года.
Закон Азербайджанской Республики о торговле людьми от 28 июня 2005 года.
Закон Азербайджанской Республики о чрезвычайном положении от 8 июня 2004 года.
Закон Азербайджанской Республики об информации, информатизации и защите информации от 3 апреля 1998 года.
Закон Азербайджанской Республики об охране здоровья населения от 26 июня 1997 года.
Постановление Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики о судебной практике по делам частного обвинения от 21 февраля 2014 года.
Постановление Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики о практике применения судами принудительных мер медицинского характера от 8 ноября 2012 года.
Постановление Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики о защите чести и достоинства личности от 14 мая 1999 г.

Литература:

İnsan alveri: metodik tövsiyələr və normativ sənədlər / Tərt. və elmi red. Ə.Əliyev. Bakı: Qanun, 2009, 411 s.
Самедова Ш.Т. Дифференциация уголовной ответственности за похищение человека и захват заложника. Баку: Адильоглы, 2006, 172 с.
Буряк М.Ю. Торговля людьми и борьба с ней. Владивосток: изд. Дальневост. ун-та, 2006, 214 с.
Журавлев С.Ю., Пигаев А.М. Торговля людьми: механизм преступной деятельности, методика расследования. М.: Юрлитинформ, 2006, 216 с.
Овчинский В.С., Горбина Ю.Г. Противодействие торговле людьми в Российской Федерации. М.: Норма, 2009, 208 с.

Сердюкова Е.В. Похищение человека и незаконное лишение свободы: историко-правовой и уголовно-правовой анализ. Ставрополь: Фабула, 2010, 205 с.

Смирнов Г.К. Методика расследования торговли людьми: проблемы теории и практики. М.: Юрлитинформ, 2008, 264 с.

Состояние и пути совершенствования противодействия торговле людьми в России. Сб.: научных материалов / Под ред. Т.Л.Козлова. М., 2015, 132 с.

Тюроканова У.А., Ерохин Л.Д. Торговля людьми. Социокриминологический анализ. М.: Академия, 2002, 224 с.

Вопросы к семинарскому занятию:

1. Понятие и виды преступлений против свободы и достоинства личности.

2. Международно-правовые и конституционные основания ответственности за преступления против свободы и достоинства личности.

3. Уголовно-правовой анализ состава похищения человека.

4. Отличие похищения человека от незаконного лишения свободы и захвата заложника (ст.215).

5. Определение торговли людьми в международном праве, УК и Законе Азербайджанской Республики о торговле людьми 2005г.

6. Понятие принудительного труда и вопросы ответственности за это преступление в УК 1999г.

7. История развития уголовного законодательства об ответственности за незаконное помещение в психиатрическую больницу.

8. Сравнительный анализ составов клеветы и оскорбления (ст.147, 148, 148-1).

Глава 7

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ПОЛОВОЙ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ И ПОЛОВОЙ СВОБОДЫ ЛИЧНОСТИ

§ 1. Понятие, общая характеристика и виды преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы личности

Уголовная ответственность за преступления против половой неприкосновенности и половой свободы предусмотрена в главе 20 УК 1999г., в которую входят статьи со 149 по 153 включительно. По состоянию на 15 февраля 2020 года в главе 20 УК установлена ответственность за 13 составов преступлений, из которых:

- преступлений, не представляющих большой общественной опасности – 1,
- менее тяжких преступлений – 7,
- тяжких преступлений – 3,
- особо тяжких преступлений – 2 состава.

Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности – общественно опасные деяния, грубо попирающие устоявшиеся в обществе сексуальные отношения путем посягательства на половую неприкосновенность и половую свободу личности с применением насилия или без такового. В теории уголовного права и в учебной литературе иногда эту группу преступлений именуют как «половые преступления».

Половая свобода и половая неприкосновенность личности являются неотъемлемой частью прав и свобод личности, провозглашенных Конституцией Азербайджанской Республики и международными актами в области защиты прав и свобод человека. Следует учесть, что половая свобода и по-

ловая неприкосновенность хотя и очень близкие, но не равнозначные понятия, каждый из них является самостоятельным объектом посягательства.

Под половой свободой следует понимать право выбора полового партнера и формы сексуальных отношений. Анализ ст.152 (половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста) показывает, что право на половую свободу возникает у лиц не с совершеннолетием (с которым семейное законодательство связывает наступление права на вступление в брак), а по достижении возраста 16-ти лет. На наш взгляд, следовало бы устранить эту коллизию с СК Азербайджанской Республики.

Половая неприкосновенность предполагает запрет на совершение любых сексуальных действий в отношении лица без его согласия и вопреки его воле. Половая неприкосновенность личности находится под уголовной защитой с момента рождения и до наступления смерти, половая свобода – с 16-ти лет и до наступления смерти. Таким образом, половая неприкосновенность является составляющей частью неприкосновенности личности. Поэтому мы считаем ошибочным мнение, что при совершении половых преступлений в отношении совершеннолетнего происходит посягательство только на половую свободу, а при совершении половых преступлений в отношении несовершеннолетнего – только на половую неприкосновенность.

Следует отметить, что в теории уголовного права определение понятий «половая неприкосновенность» и «половая свобода» неоднозначно и достаточно запутано. Так, А.В.Корнеева считает, что «половая неприкосновенность является составляющей половой свободы, поэтому нарушение половой неприкосновенности всегда означает и нарушение половой свободы».¹ Мы считаем наоборот: понятие по-

¹ Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, В.С. Комиссарова, А. И. Рагога. М., 2010, с.100-101.

ловой неприкосновенности значительно шире, и право на половую неприкосновенность личности возникает с момента рождения до наступления смерти. Право на половую свободу возникает у личности с 16-ти лет, потому что добровольное сожитительство с лицом, достигшим этого возраста, не является преступлением (ст.152 УК). Отсюда приходим к следующему выводу: любое посягательство на половую свободу является одновременно и посягательством на половую неприкосновенность. А половые преступления в отношении несовершеннолетних до 16-ти лет (возраст, с которого наступает право на половую свободу) посягают лишь на половую неприкосновенность.

Итак, на сегодняшний день понятия право на половую свободу и право на вступление в брак – не идентичны и грань между ними проводится на основании норм СК и ст.152 УК Азербайджанской Республики.

Все три уголовных закона Азербайджанской Республики советского периода (УК 1922, 1927 и 1960гг.) содержали нормы, устанавливающие ответственность за преступления в области половых отношений, которые традиционно были размещены в системе преступлений против личности. При этом в годы советской власти всё время усиливалась ответственность за половые преступления, а особо квалифицированные виды изнасилования карались даже смертной казнью. Большое значение для правильной квалификации половых преступлений имело Постановление Пленума Верховного суда СССР о судебной практике по делам об изнасиловании от 25 марта 1964 года, которое и в наши дни сохраняет свою актуальность из-за отсутствия обобщения судебной практики по делам об изнасиловании в Азербайджане. Также представляют интерес теоретические положения квалификации половых преступлений, которые указаны в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ о судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и

половой свободы личности от 4 декабря 2014 года.

Действующий УК 1999г. впервые выделил все половые преступления в самостоятельную главу и на законодательном уровне впервые употребил понятия «половая свобода и половая неприкосновенность» в качестве видовых объектов. Кроме того, УК 1999г. впервые существенно изменил определение изнасилования, выделив из нее самостоятельный вид преступления (ст.150), объективная сторона которого в свою очередь включила действия, которые в УК 1922, 1927 и 1960гг. квалифицировались в самостоятельной норме как мужеложство с применением насилия.

В структуре преступности Азербайджанской Республики половые преступления в целом занимают небольшое место – около 1%, а среди всех преступлений против личности только около 5% приходится на долю половых преступлений. Так, в 2016 году было совершено 234, а в 2017 году – 255 преступлений против половой независимости и половой свободы личности.

Наиболее тяжкими среди рассматриваемой группы преступлений являются изнасилование (ст.149) и насильственные действия сексуального характера (ст.150). Так, в 2013 году был зарегистрирован 31 случай изнасилования, в 2014г. – 32, в 2015г. – 27, в 2016г. – 34, в 2017г. – 37, в 2018г. – 28. Доля этих преступлений (ст.149 и 150) в системе половых преступлений в 2016–2019 годах составила 14,5%; в системе преступлений против личности – 0,75%, а в общей структуре преступности – 0,1%. Следует также отметить, что в середине 90-х годов прошлого века эти показатели были в два раза выше. Вместе с тем следует учесть, что половые преступления имеют наиболее высокий латентный характер среди всех остальных преступлений и, очевидно, число их значительно выше заявленных в правоохранительные органы.

Родовым объектом всех преступлений, ответственность за которые предусмотрена в главе 20 УК, будут общественные

отношения, обеспечивающие защиту основных прав и свобод личности, гарантированных Конституцией Азербайджанской Республики; видовым – общественные отношения, обеспечивающие половую неприкосновенность и половую свободу личности.

Непосредственные объекты преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы обусловлены половыми и возрастными признаками, что является характерным только для преступлений главы 20 действующего УК Азербайджанской Республики 1999г.

По конструкции объективной стороны все основные составы сформулированы как формальные, характеризуются как насильственными (ст.149; 150; 151), так и ненасильственными (ст.152; 153) действиями. Половые преступления могут совершаться только активными действиями.

Субъекты половых преступлений наряду с общими, характеризуются также специальными признаками. За изнасилование (ст.149) и сексуальные действия насильственного характера (ст.150) возраст наступления уголовной ответственности пониженный – с 14-ти лет, а за понуждение к действиям сексуального характера (ст.151) – с 16-ти лет. Для определения возраста наступления уголовной ответственности в ст.152 (половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста) и 153 (развратные действия) законодатель использует дифференцированный подход в зависимости от конкретного возраста потерпевшего.

Субъективная сторона всех половых преступлений характеризуется только прямым умыслом. Особо квалифицированные виды изнасилования и насильственных действий сексуального характера сформулированы с двумя формами вины, отношение к наступившим последствиям характеризуются неосторожной формой вины. Мотивы и цели преступления для квалификации деяний по нормам главы 20 УК значения не имеют.

Все преступления против половой неприкосновенности и половой свободы можно классифицировать на следующие две группы:

1) преступления против половой неприкосновенности и половой свободы, носящие насильственный характер в отношении, как взрослого, так и несовершеннолетнего лица (ст.149, 150, 151);

2) преступления против половой неприкосновенности малолетних и несовершеннолетних, не носящие насильственного характера (ст.152, 153).

§ 2. Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы, носящие насильственный характер в отношении как взрослого лица, так и несовершеннолетнего

К этой группе преступлений относятся следующие:

- изнасилование (ст.149);
- насильственные действия сексуального характера (ст.150);
- понуждение к действиям сексуального характера (ст.151).

Ответственность по ст.149.1, 150.1, 151 УК осуществляется в порядке публично-частного обвинения (ст.37.3 УПК Азербайджанской Республики 2000г.).

Статья 149. Изнасилование

149.1. Изнасилование, то есть половое сношение с применением насилия или с угрозой его применения к потерпевшей или к другим лицам, либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей, — наказывается лишением свободы на срок от четырех до восьми лет.

149.2. Те же деяния:

149.2.1. совершенные группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

149.2.2. повлекшие заражение потерпевшей венерическим заболеванием;

149.2.3. совершенные в отношении потерпевшей, заведомо для виновного не достигшей совершеннолетия;

149.2.4. соединенные с угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, а также совершенные с особой жестокостью по отношению к потерпевшей или к другим лицам;

149.2.5. совершенные повторно, —
наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

149.3. Те же деяния:

149.3.1. повлекшие по неосторожности смерть потерпевшей;

149.3.2. повлекшие по неосторожности заражение потерпевшей вирусом иммунодефицита человека или иные тяжкие последствия:

149.3.3. совершенные в отношении потерпевшей, заведомо для виновного не достигшей четырнадцатилетнего возраста, —

наказываются лишением свободы на срок от десяти до пятнадцати лет.

Прежде всего, следует отметить, что в УК Азербайджанской Республики 1999г. существенно изменилось определение изнасилования. В советском уголовном праве понятие изнасилования трактовалось более широко. По действующему уголовному закону потерпевшей стороной в изнасиловании признается только женщина. В УК Азербайджанской ССР 1960г. потерпевшим мог быть и мужчина (так называемое «изнасилование наоборот»).

Изменения коснулись и действий, входящих в объективную сторону изнасилования: в отличие от предыдущего законодательства, объективная сторона изнасилования включает только половой акт (т.е. половое сношение в естественной форме между мужчиной и женщиной), тогда как в УК 1960г. понятие изнасилования охватывало половое сношение в любой форме. По действующему законодательству Азербайджанской Республики совершение насильственных половых сношений в других формах (неестественных), наряду с насильственным мужеложством, входит в объективную сторону преступления по ст.150 (насильственные действия сексуального характера) под понятием «иные действия сексу-

ального характера».

Итак, понятие изнасилования в ст.149 УК 1999г. определено как «половое сношение с применением насилия или с угрозой его применения к потерпевшей или к другим лицам либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей».

Возраст потерпевшей при изнасиловании имеет важное квалификационное значение. При отсутствии квалифицирующих и особо квалифицирующих признаков ответственность за изнасилование женщины, достигшей возраста совершеннолетия, наступает по ст.149.1; за изнасилование несовершеннолетней в возрасте от 14 до 18-ти лет – по ст.149.2; а за изнасилование несовершеннолетней в возрасте до 14-ти лет – по ст.149.3 УК 1999г.

В отличие от возраста, в азербайджанском уголовном праве правовой и социальный статус потерпевшей, ее моральный облик (жена, невеста, сожительница, проститутка), поведение, предшествующее совершению преступления, для возникновения и дифференциации ответственности за изнасилование значения не имеют.

При определении непосредственного объекта в основном, квалифицированном и особо квалифицированном составах изнасилования учитываются положения об определении понятий «половая свобода» и «половая неприкосновенность», изложенные в предыдущем параграфе, и возраст потерпевшей.

В ст.149.1 изнасилование посягает на половую свободу и половую неприкосновенность женщины, т.к. потерпевшей по ст.149.1 может быть только совершеннолетняя женщина. В ст.149.2 изнасилование посягает на половую свободу и половую неприкосновенность в случае, если потерпевшей является лицо, достигшее 16-ти лет, и только на половую неприкосновенность – если потерпевшая находится в возрасте от 14 до 16-ти лет. В ст.149.3 изнасилование посягает только на половую неприкосновенность потерпевшей, если потерпевшей менее 14-ти лет.

Дополнительным непосредственным объектом выступают общественные отношения, направленные на защиту здоровья, чести и достоинства потерпевшей, в ст.149.2 –149.3 – физического и психического развития несовершеннолетней, в ст.149.3 – также и жизни.

Объективная сторона изнасилования является сложной и помимо полового акта вопреки воле потерпевшей включает в себя в альтернативном порядке следующие обязательные действия:

- физическое насилие, применяемое к потерпевшей или к другим лицам;
- психическое насилие, применяемое к потерпевшей или к другим лицам;
- использование беспомощного состояния потерпевшей.

Под половым актом понимается физиологически естественное совокупление лиц противоположного пола. Вступление в половой акт предполагает добровольное волеизъявление лиц. В случае отсутствия добровольности (осознанного согласия) в результате вышеуказанных действий, наступает уголовная ответственность за изнасилование по ст.149 УК.

Физическое или психическое насилие применяется для подавления сопротивления и воли потерпевшей.

Физическое насилие может быть применено как к потерпевшей, так и к близким ей лицам с целью сломить сопротивление потерпевшей или же к другим лицам, препятствующим совершению этого деяния. Физическое насилие может состоять в удержании, связывании, удушении, причинении побоев, легкого или менее тяжкого вреда здоровью как потерпевшей, так и другим присутствующим людям. Причинение тяжкого вреда здоровью при изнасиловании влечет совокупность преступлений по ст.126 и149 УК.

Под угрозой применения насилия в ст.149.1 УК понимается действие виновного, содержанием которого является намерение немедленно причинить физическую боль, легкий

или менее тяжкий вред здоровью как потерпевшей, так и другим присутствующим близким людям. Угроза причинения тяжкого вреда здоровью или угроза убийством влечет ответственность по ст.149.2.4 УК.

Угроза при изнасиловании должна восприниматься потерпевшей как реальная вне зависимости от того, имел ли виновный намерение на самом деле осуществить угрозу или нет. Угроза при изнасиловании применяется с целью нейтрализовать сопротивление потерпевшей при совершении полового акта. Форма выражения угрозы может быть различной – слова, жесты, демонстрация оружия и др.

Угроза применить насилие в будущем не может рассматриваться в качестве средства подавления сопротивления потерпевшей, поскольку она имеет возможность обратиться за помощью в правоохранительные органы или к другим гражданам. В случае, если угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью была выражена виновным после совершения изнасилования с той целью, чтобы потерпевшая никому не сообщила о случившемся, и у нее были основания опасаться реализации этой угрозы, действия виновного при отсутствии других квалифицирующих обстоятельств должны быть квалифицированы по совокупности преступлений по ст.149.1 и ст.134 УК.

Беспомощность может быть физической – неспособность оказывать сопротивление ввиду своего физического состояния (например, парализованность или прикованность к больничной койке), и психической – неспособность понимать происходящее в силу невменяемости, психического заболевания, возраста, сильного алкогольного или наркотического опьянения, каких-то других обстоятельств, и т.п. При этом не имеет значения, сам ли виновный привел потерпевшую в беспомощное состояние, или она оказалась в этом состоянии помимо его воли.

Виновный, совершая изнасилование, должен сознавать,

что потерпевшая находится в беспомощном состоянии. Например, при оценке обстоятельств изнасилования следует исходить из того, что беспомощным состоянием в этих случаях может быть признана лишь такая степень опьянения, вызванного употреблением алкоголя, наркотических средств или других одурманивающих веществ, которая лишала потерпевшую возможности оказать сопротивление насильнику.

Под беспомощным состоянием следует понимать и случаи вступления в половое сношение без применения физического или психического насилия с малолетней девочкой, связь с которой, по словам виновного, носит «добровольный» характер. И, как следствие, по мнению виновного, данное деяние подлежит квалификации не как изнасилование, а как половое сношение или иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста (ст.152.2 УК). Судебная практика при этом исходит из того, что возраст и психофизическое состояние потерпевшей, позволяющие ей осознавать характер совершаемых в отношении нее сексуальных действий, в каждом случае носят индивидуальный характер. В любом случае, решая вопрос о том, является ли состояние потерпевшей беспомощным, суды исходят из имеющихся доказательств по делу и заключения эксперта для установления психического и физического состояния потерпевшей.

Однако, на наш взгляд, совершенно правильно поступает в этом вопросе законодатель РФ, придерживающийся положения, что «добровольное» вступление в половую связь, а также совершение сексуальных действий в отношении потерпевших до 12-ти лет, следует соответственно признавать изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера, совершенными с использованием беспомощного состояния, т.к. лицо в указанном возрасте не может по-

нимать характер и значение совершаемых с ним действий.¹

Не могут рассматриваться в качестве изнасилования действия лица, склонившего женщину к совершению полового акта путем обещаний, обмана или злоупотребления доверием. Например, заведомо ложного обещания вступить в брак или обещанного в будущем повышения по службе. Угрозы разгласить позорящие сведения о потерпевшей или о её близких, уничтожить или повредить имущество, также не позволяют квалифицировать содеянное как изнасилование.

По конструкции объективной стороны изнасилование – формальный состав. При этом преступление считается оконченным не с момента окончания полового акта в физиологическом смысле этого слова, а с момента начала полового акта. Применение физического или психического насилия с целью совершения полового акта, когда насилие является средством к достижению именно этой цели, но при этом сам половой акт не был начат по не зависящим от виновного причинам, следует рассматривать как покушение на изнасилование.

В связи с этим необходимо отличать покушение на изнасилование от других преступных посягательств, затрагивающих честь, достоинство и неприкосновенность личности женщин (развратные действия, причинение вреда здоровью, оскорбление, хулиганство и др. подобные действия).

От покушения на изнасилование следует отличать добровольный отказ от доведения его до конца. Поэтому в каждом конкретном случае необходимо выяснять причины, по которым преступление не было доведено до конца. Не может быть признан добровольным отказ, который вызван невозможностью дальнейшего продолжения преступных действий

¹ РФ в последние годы заметно ужесточила уголовную политику в отношении половых преступлений, особенно в случаях посягательства на половую неприкосновенность несовершеннолетних, что является, на наш взгляд, очень правильным решением. Например, санкции ч.5 ст.131 и ч.5 ст.132 УК РФ предусматривают в альтернативном порядке пожизненное лишение свободы.

вследствие причин, которые возникли помимо воли виновного (например, активное сопротивление потерпевшей или невозможность совершить половой акт из-за внезапно возникшей физиологической слабости виновного).

Субъект состава изнасилования – специальный, им может быть вменяемое лицо мужского пола, достигшее 14-ти лет. Учитывая, что объективная сторона изнасилования является сложной, женщина, если она преодолевает сопротивление потерпевшей (применяет насилие или угрожает его применением), может выступать в качестве соисполнителя изнасилования, а также в зависимости от своего соучастия в этом преступлении в роли подстрекателя, организатора или пособника.

Субъективная сторона изнасилования характеризуется только прямым умыслом. Виновный осознает, что совершает половой акт с применением физического насилия, угрозы таковым или с использованием беспомощного состояния потерпевшей, и желает этого. Мотивы преступления могут быть различными: удовлетворение половой страсти, месть, желание заставить потерпевшую выйти замуж и др. Хотя в законе сексуальный мотив как признак данного состава преступления не указан, его наличие необходимо, поскольку позволяет отграничить покушение на изнасилование от хулиганства.

Законодатель дифференцирует уголовную ответственность за изнасилование на трех уровнях, предусматривая кроме основного (ст.149.1), квалифицированный (ст.149.2) и особо квалифицированный (ст.149.3) виды. Содержание квалифицирующих и особо квалифицирующих признаков, с учетом особенностей рассматриваемого преступления, в основном совпадает с аналогичными в преступлениях против жизни или здоровья.

Учитывая, что объективная сторона изнасилования представляет сложный характер, изнасилованием, совершенным в группе признаются не только случаи, когда каждый из уча-

стников группы участвует в половом акте, но и те случаи, когда члены группы принимают участие только в применении насилия или угрозы применения насилия. При этом если насилие или угроза насилием применяются к потерпевшей для подавления ее сопротивления, то члены группы несут ответственность как соисполнители, если же – к близким и посторонним, то как пособники преступления. При изнасиловании, совершенном организованной группой, заранее объединившейся для совершения одного или нескольких преступлений, все участники будут нести ответственность как соисполнители независимо от выполняемой преступной роли.

Изнасилование, повлекшее заражение потерпевшей венерическим заболеванием, квалифицируется по ст.149.2.2, повлекшее заражение вирусом иммунодефицита человека – по ст.149.3.2. В этих случаях наступление последствий в виде указанных болезней является обязательным признаком преступления, также для квалификации деяния по указанным статьям требуется заведомость знания виновным о своей болезни. При этом дополнительной квалификации по ст.139 (распространение венерических болезней) или 140 (заражение вирусом иммунодефицита человека) не требуется.

Для квалификации деяния по ст.149.2.3 и 149.3.3 также требуется заведомость знания виновным несовершеннолетнего (от 14 до 18 лет) или малолетнего возраста (до 14-ти лет) потерпевшей. Заведомость в данном случае выражается достоверностью (родственница, соседка, семейная знакомая) знания о возрасте потерпевшей или же ее внешним видом, который явно свидетельствует о ее возрасте. Добросовестное заблуждение, возникшее в силу того, что из-за акселерации потерпевшая внешне выглядит старше своего возраста, исключает вменение виновному указанных отягчающих обстоятельств по ст.149.2.3 или 149.3.3 УК.¹

¹ Комментарий Уголовному Кодексу Российской Федерации / Отв. ред. А.А. Чекалин, М., 2006, с.405.

Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, выраженная как способ преодоления сопротивления потерпевшей, дополнительной квалификации по ст.134 УК не влечет.

Под изнасилованием, совершенным с особой жестокостью, будет пониматься причинение особых физических страданий в процессе насильственного полового акта, нравственных страданий, а также совершение преступления в присутствии родственников и близких потерпевшей.

В тех случаях, когда виновный с небольшими промежутками во времени совершил несколько половых актов в отношении одной и той же потерпевшей, содеянное не образует повторность, а квалифицируется как единое продолжаемое преступление.

Субъективная сторона в ст.149.3.1 и 149.3.2 УК характеризуется двумя формами вины в случае изнасилования, повлекшего по неосторожности смерть потерпевшей, заражение вирусом иммунодефицита человека или иные тяжкие последствия.

Под иными тяжкими последствиями в этих случаях понимается причинение по неосторожности тяжкого вреда здоровью потерпевшей, самоубийство потерпевшей или ее близких лиц, прерывание беременности и т.д. В этих случаях содеянное полностью охватывается ст.149.3, и дополнительной квалификации по ст.124, 131 УК или не требуется. Мнение, что наступившая в результате изнасилования беременность или дефлорация не могут входить в понятие «тяжкое последствие», поддерживается многими авторами литературы по уголовному праву. Но указанные факты могут быть учтены при индивидуализации наказания.

В случае умышленного причинения смерти или тяжкого вреда здоровью при изнасиловании, необходима квалификация по совокупности изнасилования и убийства (ст.149 и 120.2.6) или изнасилования и умышленного тяжкого вреда

здоровью (ст.149 и 126).

Если умысел виновного был направлен на совершение в любой последовательности изнасилования и насильственных действий сексуального характера в отношении одной и той же потерпевшей, содеянное будет квалифицироваться по совокупности преступлений по ст.149 и ст.150 Азербайджанской Республики УК.

Статья 150. Насильственные действия сексуального характера

150.1. Мужеложство или иные действия сексуального характера с применением насилия или с угрозой его применения к потерпевшему или к другим лицам, либо с использованием беспомощного состояния потерпевшего —

наказываются лишением свободы на срок от трех до пяти лет.

150.2. Те же деяния:

150.2.1. совершенные группой лиц, группой лиц по предварительномуговору или организованной группой;

150.2.2. повлекшие заражение потерпевшего венерическим заболеванием;

150.2.3. совершенные в отношении лица, заведомо для виновного не достигшего совершеннолетия;

150.2.4. совершенные с особой жестокостью по отношению к потерпевшему или к другим лицам;

150.2.5. совершенные повторно, —

наказываются лишением свободы на срок от пяти до восьми лет.

150.3. Те же деяния:

150.3.1. повлекшие по неосторожности смерть потерпевшего;

150.3.2. повлекшие по неосторожности заражение потерпевшего вирусом иммунодефицита человека или иные тяжкие последствия;

150.3.3. совершенные в отношении лица, заведомо для виновного не достигшего четырнадцатилетнего возраста, —

наказываются лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет.

Название преступления и выделение его в самостоятельный вид в отдельной статье является новеллой УК 1999г. В то же время деяния, входящие в объективную сторону ст.150, и ранее признавались преступлениями как самостоятельное

преступление (мужеложство) или входили в понятие изнасилования (половое сношение в неестественных формах, или так называемое «изнасилование наоборот»), в котором потерпевшим является мужчина, а виновной – женщина). Однако в отличие от уголовного права советского периода, добровольное участие партнеров, достигших 16-ти лет, в мужеложстве, лесбиянстве и иных действиях сексуального характера преступлением не являются.

Потерпевшими в этом преступлении могут быть как лица женского, так и мужского пола. Однако, как и в изнасиловании, одним из критериев дифференциации уголовной ответственности в ст.150.1, 150.2 и 150.3 УК является возраст потерпевшего.

В соответствии с диспозицией ст.150.1, объективная сторона включает следующие альтернативные действия:

- мужеложство,
- иные действия сексуального характера.

В русском языке мужеложство – это термин, в том числе и правовой, который используется для обозначения гомосексуальных контактов между мужчинами. Диспозиция аналогичной ст.132 УК РФ 1996г. наряду с мужеложством указывает и на другую форму гомосексуальных половых отношений – лесбиянство (сексуальные контакты между женщинами).

Иные действия сексуального характера – это удовлетворение половой потребности другими способами, исключая естественный половой акт между мужчиной и женщиной.

Таким образом, в азербайджанском уголовном праве под насильственными действиями сексуального характера, включая насильственную гомосексуальную связь (как мужеложство, так и лесбиянство) необходимо понимать любые насильственные действия, возбуждающие и (или) реализующие половую страсть, за исключением насильственного естественного полового акта, представляющего собой изнасилование (ст.149).

Действия, входящие в объективную сторону ст.150, влекут уголовную ответственность лишь в случае, если они совершаются вопреки воле потерпевшего:

- с применением насилия,
- с угрозой применения насилия,
- с использованием беспомощного состояния потерпевшего.

Как и в изнасиловании, насилие и угроза его применения в ст.150 могут относиться как к потерпевшему, так и к другим лицам. Беспомощное состояние потерпевших характеризуется так же, как и при изнасиловании.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Моментом окончания преступления является начало совершения действий сексуального характера с использованием насилия, угрозы или беспомощного состояния потерпевшего (потерпевшей).

Субъект преступления – общий, им может быть вменяемое лицо как мужского (при мужеложстве или посягательствах на женщину), так и женского пола (при лесбиянстве или посягательствах на мужчину), достигшее 14-ти лет.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла, в ст.150.3.1 и 151.3.2 – двумя формами вины.

Признаки квалифицированных и особо квалифицированных видов насильственных действий сексуального характера полностью совпадают с соответствующими признаками изнасилования.

Однако в уголовном праве Азербайджанской Республики наказание за квалифицированные виды изнасилования (ст.149.2, 149,3) несколько строже, чем за квалифицированные виды насильственных действий сексуального характера (ст.150.2, 150,3), что, на наш взгляд, некорректно. Например, санкции аналогичных статей (ст.131 и 132) УК РФ 1996г. по строгости полностью совпадают.

Статья 151. Понуждение к действиям сексуального характера

Понуждение лица к половому сношению, мужеложству или совершению иных действий сексуального характера путем угрозы уничтожением, повреждением или изъятием имущества либо с использованием материальной или иной зависимости потерпевшего, —

наказывается исправительными работами на срок от одного года до двух лет либо лишением свободы на срок от одного года до трех лет.

Основной непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие половую неприкосновенность и половую свободу личности, дополнительный – общественные отношения, направленные на защиту имущества потерпевшего.

Потерпевшими могут быть лица любого пола.

Объективная сторона этого преступления состоит в понуждении лица к половому сношению, мужеложству или совершению иных действий сексуального характера.

Понуждение как действие, входящее в объективную сторону ст.151 УК, состоит в психическом воздействии на потерпевшего с целью вынудить его вступить в половое сношение, мужеложство или иные действия сексуального характера вопреки его воле и желанию.

Однако не всякое понуждение образует состав данного преступления, а лишь в альтернативном порядке совершенное:

- путем угрозы уничтожением, повреждением или изъятием имущества,
- с использованием материальной или иной зависимости потерпевшего лица.

Характер угрозы отличает это преступление от изнасилования. При изнасиловании виновный угрожает физическим насилием, а в ст.151 УК – уничтожением, повреждением или изъятием имущества или ущемлением материальных или иных интересов потерпевшего.

При изнасиловании угроза является непосредственной, а в данном преступлении ее осуществление возможно в будущем.

При понуждении лицо вступает в половую связь вынужденно, находясь под давлением, которое затрудняло, но не лишало потерпевшего избирательности поведения, не ставило его в безвыходное положение, не создавало состояние беспомощности, как при изнасиловании.

Понуждение к половому акту или действиям сексуального характера, совершаемое путем угрозы уничтожением, повреждением или изъятием имущества, при реальном осуществлении указанных действий образует совокупность преступлений по ст.151 и 186 (умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества) УК 1999г. Так, осуществление угрозы уничтожения, повреждения или изъятия имущества может быть реализовано как непосредственно после отказа, так и через некоторое время.

Понуждение к половому акту или действиям сексуального характера с использованием материальной или иной зависимости, означает, что потерпевший полностью или частично находится на иждивении виновного (например, проживает на его жилой площади) или же находится в служебной (отношения подчиненного по службе) или иной зависимости (например, отношения, возникающие в процессе обучения между преподавателем и учеником, или же отношения в процессе расследования между следователем и подследственным или свидетелем).

В этом случае отличие понуждения к половому акту или действиям сексуального характера от изнасилования или насильственных действий сексуального характера заключается в том, что при понуждении используется зависимое положение потерпевшего, а при совершении действий, указанных в ст.149 или 150 – беспомощное.

При этом следует учесть, что использование материальной или иной зависимости с целью совершения действий сексуального характера образует понуждение лишь в тех случаях, когда виновный угрожает ущемлением законных или право-

мерных интересов потерпевшего. Обещание в пользу лица каких-либо льгот или преимуществ в будущем взамен совершения действий сексуального характера, не является принуждением, а должно рассматриваться как соблазн, и в Азербайджане под уголовную ответственность это действие не попадает.

Понуждение к действиям сексуального характера с использованием в указанных в ст.151 УК способов, осуществляемое в интересах третьего лица, также влечет уголовную ответственность. При этом действия третьего лица, совершившего сексуальный акт с потерпевшим, если это лицо не является организатором, подстрекателем или пособником понуждения, не образуют состава преступления.

Российское уголовное законодательство, в отличие от азербайджанского, в качестве способа принуждения указывает также на шантаж. На наш взгляд, учитывая реалии наших дней, отсутствие шантажа в перечне обязательных способов принуждения в ст.151 УК Азербайджанской Республики является существенным упущением. Так, шантаж распространением сведений (как ложных, так и правдивых), часто выступает одним из средств принуждения к действиям сексуального характера: потерпевший, боясь распространения нежелательных для него или для его близких сведений, разглашение которых для него нежелательно, вынуждено соглашается на вступление в половой акт или на совершение иных действий сексуального характера, включая мужеложство.

Следует также отметить, что само лишь предложение совершить половой акт, мужеложство или иные действия сексуального характера, даже при наличии материальной или иной зависимости, не образует состав преступления по нашему законодательству. По законодательству некоторых государств указанное действие образует состав служебного домогательства и влечет уголовную ответственность (например, в США).

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Преступление окончено в момент предъявления требования к потерпевшему.

Субъектом преступления может быть вменяемое лицо как женского, так и мужского пола, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный осознает, что понуждает другое лицо к совершению полового акта или действий сексуального характера, используя угрозу уничтожить, повредить или изъять имущество, либо используя материальную или иную зависимость, и желает понудить (склонить) потерпевшего к этим действиям.

§ 3. Преступления против половой неприкосновенности малолетних и несовершеннолетних лиц, не носящие насильственного характера

К этой группе преступлений относятся:

- половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста (ст.152);
- развратные действия (ст.153).

Следует учесть, что ст.152 и 153 УК Азербайджанской Республики Законом от 29 мая 2015 года даны в новой редакции в связи с ужесточением уголовной политики государства относительно наказуемости указанных видов половых преступлений.

Оба указанных вида половых преступлений посягают на половую неприкосновенность несовершеннолетних, а также их физическое и нравственное воспитание. Новым же в вопросах ответственности и наказуемости этих деяний является то, что законодатель впервые наряду с совершеннолетними установил ответственность несовершеннолетних в случаях совершения ими половых преступлений относительно лиц, на два года младше них по возрасту. На наш взгляд,

позиция нашего законодателя является правильной и направлена на защиту половой неприкосновенности наиболее незащищенной по возрасту категории несовершеннолетних, в том числе и от более старшей группы несовершеннолетних, находящихся в возрасте от 16-ти до 18-ти лет.

Итак, следственно-судебным органам в каждом конкретном случае следует подходить строго дифференцированно к решению вопроса об определении возраста ответственности за половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста (ст.152), и за развратные действия (ст.153).

Статья 152. Половое сношение или иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста

152.1. Вступление в половую связь или совершение других действий сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста, —

наказывается лишением свободы на срок до трех лет.

152.2. Те же деяния, совершенные в отношении лица, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, —

наказываются лишением свободы на срок от трех до шести лет.

152.3. Деяния, указанные в статьях 152.1 или 152.2 настоящего Кодекса, совершенные лицами, на которых возложена обязанность по воспитанию несовершеннолетнего, либо преподавателем или иным работником образовательного, воспитательного, медицинского или другого учреждения, на которых возложена обязанность по осуществлению надзора над несовершеннолетним, —

наказываются лишением свободы на срок от четырех до семи лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Примечание: Ответственность за преступления, предусмотренные статьями 152 или 153 настоящего Кодекса, возникает в случае, если разница между возрастом лица, совершившего указанные в этих статьях деяния, и возрастом потерпевшего больше двух лет.

Общественная опасность данного преступления объясняется тем, что раннее начало половой жизни наносит вред как

физическому, так и нравственному развитию несовершеннолетнего.

Непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие половую неприкосновенность лиц, не достигших 16-ти лет.

Законодатель дифференцирует уголовную ответственность на трех уровнях, предусматривая наряду с основным (ст.152.1), квалифицированный (ст.152.2) и особо квалифицированные (ст.152.3) виды данного деяния.

Потерпевшим от этого преступления может быть лицо как женского, так и мужского пола в возрасте до 16-ти лет. Отсутствие у этой категории потерпевших права на половую свободу криминализирует добровольные ненасильственные сексуальные отношения и влечет ответственность по ст.152 УК.

Итак, объективная сторона преступления по ст.152.1 УК выражается в добровольном половом сношении или иных действиях сексуального характера с лицом, не достигшим 16-ти лет. При этом необходимо, чтобы потерпевшее лицо понимало характер и значение совершаемых действий и добровольно вступало в половую связь.

Если «добровольность» несовершеннолетнего обусловлена тем, что он не осознает характера совершаемых действий в силу своего возрастного психофизического развития (т.е. фактически это – беспомощное состояние), или «добровольность» несовершеннолетнего носит вынужденный характер и сфальсифицировано под воздействием угрозы лишения материальной помощи со стороны виновного, то необходимо квалифицировать деяние соответственно по ст.149, 150 или 151 УК.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с момента начала полового сношения или иных действий сексуального характера в отношении несовершеннолетнего.

Субъект – вменяемое лицо мужского или женского пола,

возраст наступления уголовной ответственности определяется индивидуально в зависимости от конкретного возраста несовершеннолетнего-потерпевшего.

Так, возраст субъекта преступления определяется в соответствии с примечанием к ст.152 УК, из которого следует, что ответственность возникает в случае, если разница между возрастом лица, совершившего указанные в ст.152 деяния, и возрастом потерпевшего больше двух лет. Следовательно, субъектом преступления может быть и несовершеннолетнее лицо в возрасте от 16-ти до 18-ти лет, тогда как в первоначальной редакции ст.152 УК специально указывалось на совершеннолетие лица, виновного в этом преступлении.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновное лицо осознает (заведомо знает), что совершает половое сношение или иные действия сексуального характера с лицом, которое не достигло 16-ти (ст.152.1) или 14-ти лет (ст.152.2) и желает этого. Мотив – удовлетворение сексуальной страсти.

Законодатель Азербайджанской Республики в 2015 году впервые в истории уголовного права дифференцировал ответственность за данное преступление в зависимости от возраста потерпевшего-несовершеннолетнего.

В качестве квалифицирующего признака выступает малолетний возраст несовершеннолетнего-потерпевшего: вступление в добровольные половые отношения или иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим возраста 14-ти лет, влечет ответственность по ст.152.2 УК. Конечно, вопрос «добровольности» указанной категории несовершеннолетних довольно спорный.

В этой связи считаем правильной законодательную практику РФ, которая ограничила возраст «добровольности» потерпевшего лица при вступлении в половую связь: половое сношение или иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 12-тилетнего возраста, квалифицируются

как особо квалифицированный вид соответственно изнасилования или насильственных действий сексуального характера.

Законодатель также дифференцировал ответственность в ст.152.3 УК Азербайджанской Республики с учетом специальных признаков субъекта преступления. Так, вступление в половую связь или совершение других действий сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего (ст.152.1) или четырнадцатилетнего (ст.152.2) возраста лицами, на которых возложена обязанность по воспитанию несовершеннолетних, либо учителем или другим работником образовательного, воспитательного, медицинского или другого учреждения, на которых возложена обязанность по осуществлению надзора над несовершеннолетними, влечет повышенную уголовную ответственность по ст.152.3 УК 1999г.

В качестве особо квалифицирующего признака в ст.152.3 УК выступают специальные признаки субъекта преступления. Им могут быть:

– лица, на которых в силу родства или закона возложена обязанность по воспитанию несовершеннолетних, т.е. родители, усыновители, опекуны или попечители;

– лица, на которых в силу занимаемой должности и служебных обязанностей, возложена обязанность по осуществлению надзора над несовершеннолетними, т.е. учителя или другие работники образовательного, воспитательного, медицинского или другого учреждения.

Объединяет обе группы лиц то, что они призваны оберегать как физическое, так и психическое здоровье несовершеннолетних, для которых эти лица ввиду занимаемого положения в жизни детей обладают авторитетом и которых они призваны слушаться.

И в заключение отметим, что при решении вопроса квалификации деяния по ст.152 УК, следует обязательно устанавливать, способен ли был несовершеннолетний-потерпев-

ший в силу своего физического и психического развития понимать характер и значение совершаемых действий, т.е. факт совершения полового сношения или иных действий сексуального характера. При отсутствии указанной способности содеянное следует квалифицировать не по ст.152, а как изнасилование (ст.149) или как насильственные действия сексуального характера (ст.150).

Если добровольным половым сношениям с лицом, не достигшим 16-ти лет, предшествовали изнасилование или насильственные действия сексуального характера в отношении этого лица, то содеянное должно влечь ответственность по совокупности преступлений по ст.152 и по ст.149 или 150 УК.

Статья 153. Развратные действия

153.1. Совершение развратных действий без применения насилия в отношении лица, не достигшего шестнадцатилетнего возраста, —

наказывается исправительными работами на срок до двух лет либо лишением свободы на срок до двух лет.

153.2. Те же деяния, совершенные в отношении лица, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, —

наказываются исправительными работами на срок от одного года до двух лет либо лишением свободы на срок от одного года до трех лет.

153.3. Деяния, предусмотренные в статьях 153.1 или 153.2 настоящего Кодекса, совершенные лицами, на которых возложена обязанность по воспитанию несовершеннолетнего, либо преподавателем или другим работником образовательного, воспитательного, медицинского или другого учреждения, на которых возложена обязанность по осуществлению надзора над несовершеннолетним, —

наказываются лишением свободы на срок от двух до четырех лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Как мы уже указывали, редакция ст.153 была существенно изменена Законом Азербайджанской Республики от 29 мая 2015 года. Во-первых, был повышен уровень дифференциации уголовной ответственности за развратные действия:

ст.153 включает в новой редакции три вида (основной, квалифицированный и особо квалифицированный) данного преступления. Во-вторых, криминалообразующий возраст несовершеннолетнего, в отношении которого совершаются развратные действия, вместо 14-ти был установлен в 16 лет, а развратные действия в отношении лица, не достигшего 14-ти лет, влекут повышенную ответственность по ст.153.2 УК.

Основной непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие половую неприкосновенность лиц, не достигших 16-ти лет, дополнительный – общественные отношения, обеспечивающие нормальное физическое и психическое развитие, нравственное формирование несовершеннолетнего.

Потерпевшим от этого преступления может быть лицо мужского или женского пола, не достигшее 16-ти лет.

Объективная сторона преступления в ст.153.1 состоит в совершении развратных действий без насилия в отношении лица, заведомо не достигшего 16-ти лет.

Под развратными действиями понимаются совершение действий, способных вызывать половое возбуждение у несовершеннолетних мальчика или девочки, пробудить у них нездоровый сексуальный интерес и тем самым нарушить нормальное развитие ребенка или подростка. Но эти действия не должны быть связаны с совершением полового акта, мужеложства или иных действий сексуального характера.

Развратные действия могут быть физическими (обнажение половых органов несовершеннолетнего, прикосновение к ним, обнажение половых органов виновного, совершение различных непристойных действий). Эти действия должны совершаться без применения насилия. Развратные действия могут быть и бесконтактными, в этом случае они будут носить психический характер (демонстрация порнографических предметов, ведение циничных разговоров на сексуальные темы, демонстрация порнографических фильмов и аудио-

видеоматериалов такого же характера, совершение полового акта или сексуальных действий в присутствии лица, не достигшего 16-ти лет).

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с момента начала совершения действий, характеризующихся как развратные.

Субъект – вменяемое лицо мужского или женского пола, возраст наступления уголовной ответственности определяется индивидуально в зависимости от конкретного возраста несовершеннолетнего-потерпевшего.

В прежней редакции ст.153 УК, в отличие от прежней редакции ст.152, совершеннолетний возраст виновного в диспозиции не был конкретизирован, и поэтому согласно ст.20 УК определялся общим возрастом наступления уголовной ответственности – 16-ю годами. Именно этот возраст наступления уголовной ответственности за развратные действия сохранен и в ныне действующей редакции УК 1999г. Но учитывая, что законодатель в новой редакции ст.153 поднял возраст уголовно-правовой защиты от развратных действий несовершеннолетних с 14-ти до 16-ти лет, он в избирательном порядке установил возраст наступления уголовной ответственности за это преступление в соответствии с примечанием к ст.152 УК.

Субъективная сторона преступления выражается в прямом умысле. Виновное лицо осознает (т.е. заведомо знает), что совершает развратные действия с лицом, не достигшим 16-ти (ст.153.1) или 14-ти (ст.153.2) лет, и желает этого. Мотив преступления законодательно не указан, но в целом развратные действия направлены на удовлетворение сексуального влечения виновного, или на вызывание сексуального возбуждения у потерпевшего лица, или на пробуждение у него интереса к сексуальным отношениям.

Как и в ст.152.3, законодатель дифференцирует ответственность в ст.153.3 в зависимости от специальных признаков

субъекта преступления. Содержание этих признаков в обеих статьях идентично.

В случае перерастания развратных действий в половое сношение или иное действие сексуального характера с согласия потерпевшего, содеянное следует квалифицировать по ст.152, а не по ст.153 УК. В случае же перерастания развратных действий в половое сношение или иное действие сексуального характера вопреки воле потерпевшего с применением насилия (физического или психического) или использования беспомощного состояния несовершеннолетнего, деяние квалифицируется соответственно по ст.149 или 150 УК 1999г.

Нормативно-правовые акты и их судебное толкование:

Семейный Кодекс Азербайджанской Республики 1999г.

Постановление Пленума Верховного суда СССР о судебной практике по делам об изнасиловании от 25 марта 1964 года.

Постановление Пленума Верховного суда РФ о судебной практике по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности от 4 декабря 2014 года.

Литература:

Məmmədov F.M. Serial zorlamalar. Bakı: “Bakı Universiteti” nəşriy., 1999, 100 s.

Андреева Л.А. Квалификация изнасилований. Учебное пособие. СПб.: ДЕАН, 1999, 56 с.

Боровиков В.Б. Общая характеристика преступлений против половой неприкосновенности. М.: Юрайт, 2010, 331 с.

Вопросы квалификации половых преступлений: Учеб. пособие /В. Н. Сафронов, Н. М. Свидлов. Волгоград: ВСШ, 1984, 39 с.

Дерягин Г.Б. Расследование половых преступлений. Руководство для юристов и врачей. М.: Юрлитинформ, 2008, 528 с.

Кондрашова Т.В. Проблемы уголовной ответственности за преступления против жизни, здоровья, половой свободы и половой неприкосно-

венности. Екатеринбург, 2000, 397 с.

Мацнев Н.И. Половые преступления. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2004, 400 с.

Могачев М.И. Серийные изнасилования. М.: Логос, 2003, 288 с.

Пономарева Л.В., Иванов Л.Н., Романова Н.М. Сексуальные преступления: причины и расследование. Саратов: Пароход, 2000, 100 с.

Поскоков Э.Э. Насильственные половые преступления: уголовно-правовые и криминологические особенности: Монография. СПб.: Изд-во СПбГУСЭ, 2009, 182 с.

Пушкин А. В. Уголовно-правовые и криминалистические вопросы насильственных действий сексуального характера. М.: Книжный мир, 2004, 92 с.

Чуприков А. П. Сексуальные преступления. Киев: КМАПО, 2000, 180 с.

Вопросы к семинарскому занятию:

1. Понятие и место преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы в системе преступлений против личности.

2. История развития уголовного законодательства о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы.

3. Общая характеристика и виды преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы.

4. Понятие и признаки субъекта преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы.

5. Половая неприкосновенность и половая свобода – как объекты посягательства в уголовном праве.

6. Уголовно-правовой анализ состава изнасилования.

7. Содержание квалифицирующих и особо квалифицирующих признаков изнасилования.

8. Вопросы ответственности за насильственные действия сексуального характера.

9. Уголовно-правовой анализ состава понуждения к действиям сексуального характера.

10. Вопросы ответственности за половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста

11. Понятие и отличие развратных действий от других преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних.

Глава 8

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА

§ 1. Понятие, общая характеристика и виды преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина

Уголовная ответственность за преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина предусмотрена в главе 21 УК Азербайджанской Республики 1999г., в которую входят статьи с 154 по 169-1 включительно. По состоянию на 15 февраля 2020 года в главе 21 УК установлена ответственность за 58 составов преступлений, из которых к категории преступлений, не представляющих большой общественной опасности, относится 45, а к категории менее тяжких преступлений – 13 составов. Тяжких и особо тяжких преступлений в главе 21 УК нет.

Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина – это общественно опасные деяния, посягающие на политические, социально-экономические и личные права и свободы человека и гражданина, провозглашенные Конституцией Азербайджанской Республики 1995г.

Конституция устанавливает основы правового статуса человека и гражданина. Они включают гражданство, конституционные принципы правового положения личности, основные права и свободы (гражданские, политические, экономические, социальные, культурные и др.), обязанности человека и гражданина, их гарантии.

Следует отметить, что название главы 21 УК не совсем корректно, т.к. конституционные права и свободы человека и

гражданина охраняются нормами, содержащимися не только в главе 21 УК, но и во всех остальных главах УК. Так, все деяния, признанные общественно опасными по уголовному законодательству Азербайджанской Республики, посягают на те или иные конституционные права и свободы: право на жизнь или здоровье, право на свободу, право на защиту чести и достоинства, право на половую неприкосновенность и половую свободу, право собственности, право на экономическую деятельность, право на безопасные условия проживания в обществе и государстве и др. И, как правило, эти деяния по общности видового объекта систематизируются по отдельным главам УК, что находит своё отражение и в названии этих глав. Поэтому название главы 21 УК Азербайджанской Республики, на наш взгляд, следовало бы уточнить и именовать как «Преступления против политических, социально-экономических и личных прав и свобод человека и гражданина».

Относительно названия главы 21 УК следовало бы также обратить внимание на используемые понятия «права и свободы человека» и «права и свободы гражданина», которые не являются тождественными.

Права человека проистекают из естественного права, а права гражданина – из позитивного, хотя и те и другие носят неотъемлемый характер. Права человека являются исходными, они присущи всем людям от рождения, независимо от того, граждане ли они государства, в котором живут или нет, а права гражданина включают в себя те права, которые закрепляются за лицом только в силу его принадлежности к государству (гражданство).

Права гражданина не имеют естественного происхождения. Гражданскими правами человек наделяется государством по мере наступления определенных условий в соответствии с интересами и возможностями общества и государства. Права гражданина – своеобразное ограничение равенства

между людьми, поскольку их лишаются лица, живущие в стране, но не имеющие гражданства. Таким образом, каждый гражданин того или иного государства или лицо без гражданства (апатрид) обладает всем комплексом прав, относящихся к общепризнанным правам человека, и всеми правами гражданина, признаваемыми в государстве его гражданства.

Несмотря на то, что УК Азербайджанской ССР 1922 и 1927гг. содержали отдельные нормы, устанавливающие ответственность за посягательства на те или иные политические, социально-экономические и личные права и свободы человека и гражданина, лишь в УК 1960г. эта группа преступлений впервые была обособлена в самостоятельную главу в Особенной части. Так, глава 4 УК 1960г. была озаглавлена как «Преступления против политических и трудовых прав граждан» и включала статьи с 131 (воспрепятствование осуществлению прав женщин) по 142 (воспрепятствование осуществлению религиозных обрядов).

Сравнив нормативный объем соответствующих глав УК 1960г. и УК 1999г., отметим, что содержание норм главы 21 УК 1999г. существенно отличается, что обусловлено различием содержаний Конституции советского периода (1978г.) и действующей Конституцией Азербайджанской Республики 1995г. Именно Конституция 1995г. впервые провозгласила защиту прав и свободы человека высшей целью государства (ст.12), и, основываясь на международные стандарты в области защиты прав и свободы человека, впервые закрепила права и свободы человека в конституционном порядке. Именно поэтому нормативный объем главы 21 УК 1999г. значительно шире соответствующей главы в УК 1960г.

Так, в УК 1999г. впервые введены нормы, предусматривающие ответственность за нарушение равноправия граждан (ст.154); за нарушение неприкосновенности частной жизни (ст.156); за нарушение неприкосновенности зданий (помещений) юридических лиц (ст.158); за воспрепятствование за-

конной профессиональной деятельности журналистов (ст.163) и др., а также декриминализованы такие деяния как нарушение законодательства о труде; нарушение прав профсоюзов и некоторые др.

Следует также заметить, что по сравнению со всеми остальными главами раздела VIII (Преступления против личности), глава 21 УК за годы своего действия подверглась наибольшим изменениям и дополнениям, которые были обусловлены совершенствованием избирательной системы (ст.159, 159-1, 160 и др.) и задачами наибольшей уголовно-правовой охраны личных прав и свобод человека и гражданина (ст.167-1, 167-2, 167-3, 168-1).

Однако, на наш взгляд, нельзя назвать удачной дополнительную криминализацию некоторых деяний в главе 21 УК Азербайджанской Республики 1999г. А именно: нарушение исключительного права пользования топологией интегральной схемы (ст.165-1), нарушение требований по использованию выражений фольклора (ст.165-2), незаконное использование информационных сборников (ст.165-3) и др. Эти нормы носят чисто декларативный характер и вызваны желанием законодателя в наибольшей степени защитить различные объекты интеллектуальной собственности. Ответственность за подобные действия должна иметь гражданско-правовой или служебный характер, а в случае совершения их должностным лицом – по нормам УК, устанавливающим ответственность за должностные преступления (ст.308, 309, 314 и др.).¹ Отсутствие в статистике преступности преступлений по ст.165-1, 165-2 и 165-3 также подтверждает наше мнение о нежелательности перегрузки нормативного содержания Особенной части УК 1999г. за счет декларативных деяний, характер и степень общественной опасности которых не пред-

¹ См.: Самедова Ш.Т. Проблемы уголовного права: классификация преступлений, дифференциация уголовной ответственности и построение санкций. Баку, 2017, с.319.

ставляет большой опасности. Так, не только основные, но и квалифицированные виды этих преступлений отнесены законодателем к категории преступлений, не представляющих большой общественной опасности.

Всего же по состоянию на 15 февраля 2020 года глава 21 УК дополнилась 10-ю новыми статьями, включающими 25 новых составов преступлений. Таким образом, 43,1% составов преступлений были дополнены в главу 21 УК после 1 сентября 2000 года.

В отечественной судебной практике преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина традиционно относятся к нераспространенным группам преступлений. Однако анализ статистических данных за последние годы показывает рост числа указанных деяний почти в два раза. Так, если в Азербайджане в 2016 году было зарегистрировано всего 99, то в 2017 году – 178 преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина (т.е. по статьям главы 21 УК).

Родовым объектом всех преступлений этой главы будут общественные отношения, обеспечивающие защиту основных прав и свобод личности, гарантированных Конституцией Азербайджанской Республики; видовым – общественные отношения, обеспечивающие политические, социально-экономические и личные права и свободы человека и гражданина.

Непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие защиту конкретного конституционного права или свободы человека и гражданина, на которое непосредственно происходит посягательство. Ряд преступлений посягает также на дополнительные объекты. Например, на общественные отношения, обеспечивающие защиту здоровья или жизни (ст.162, 163), имущественных прав человека (ст.165.1).

В некоторых преступлениях рассматриваемой главы УК предмет преступления является обязательным элементом основного состава (ст.156, 157, 158, 161 и др.).

Потерпевшим, как правило, признается любое лицо: гражданин Азербайджанской Республики, гражданин другого государства или лицо без гражданства. Но в тоже время потерпевшим в некоторых преступлениях может быть только гражданин Азербайджанской Республики (ст.159), или же лицо, наделенное специальными признаками (ст.164).

Объективная сторона абсолютного большинства преступлений в рассматриваемой главе, может быть выполнена как в форме действия, так и бездействия. По конструкции объективной стороны большинство основных составов сформулировано как формальные; часть деяний (ст.154, 162, 165, 165-1, 165-2) – как материальные составы.

Способ совершения преступлений в некоторых составах является обязательным признаком квалифицированного вида (ст.156.2.2, 157.2, 158.2, 159.4.1, 160.2.1).

Уголовная ответственность за все деяния наступает с 16-ти лет. Наличие специальных признаков субъекта в некоторых основных (ст.161.1, 162, 164) и квалифицированных (ст.154.2, 156.2, 157.3, 158.3, 159.4, 160.2, 163.2) видах преступлений является обязательным. Так, субъектом квалифицированных видов во многих статьях рассматриваемой главы УК выступает должностное лицо, которое совершает деяние, используя свое служебное положение. Понятие должностного лица дается в примечании к ст.308 УК. При этом возникает совокупность с соответствующими преступлениями главы 33 (Коррупционные преступления и иные преступления против интересов службы) УК. Таким образом, можно сказать, что часть деяний, ответственность за которые наступает по статьям главы 21 УК, входит также в систему коррупционных преступлений.

Субъективная сторона формальных составов преступлений главы 21 УК характеризуется только прямым умыслом; материальных – как прямым, так и косвенным умыслом. В ст.162 (нарушение правил охраны труда) субъективная сто-

рона состава преступления характеризуется неосторожной формой вины.

В соответствии со ст.99-4.6 УК 1999г., за ряд преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина (ст.167–169, 169-1) субъектом уголовной ответственности может выступать и юридическое лицо, к которому могут быть применены уголовно-правовые меры, указанные в ст.99-5.

Все преступления, посягающие на конституционные права и свободы человека и гражданина, по общности непосредственного объекта можно классифицировать на следующие три вида:

1) преступления против политических прав и свобод (ст.154, 159, 159-1, 160, 161, 169, 169-1);

2) преступления против социально-экономических прав и свобод (ст.162, 162-1, 163, 164, 165-1, 165-2, 165-3, 166);

3) преступления против личных прав и свобод (ст.155, 156, 157, 158, 167, 167-1, 167-2, 167-3, 168, 168-1).

И в заключение отметим, что почти все нормы этой главы имеют бланкетные диспозиции, поэтому для уяснения признаков объективной стороны преступления требуется обращение к иным нормативно-правовым актам (например, к ИК Азербайджанской Республики 2003г.).

§ 2. Преступления против политических прав и свобод

К этой группе преступлений относятся следующие:

- нарушение равноправия граждан (ст.154);
- воспрепятствование осуществлению избирательных прав (участие в референдуме) (ст.159);
- нарушения правил участия в выборах (референдуме) (ст.159-1);

- вмешательство в работу избирательных комиссий (комиссий по референдуму) или оказания на нее воздействия (ст.160);
- фальсификация избирательных документов (документов участия в референдуме), заведомо неправильный подсчет голосов, или нарушение тайны голосования (ст.161);
- нарушение правил проведения собраний (ст.169);
- принуждение к членству в политической партии (ст.169-1).

Статья 154. Нарушение равноправия граждан

154.1. Нарушение равноправия граждан в зависимости от расы, национальности, религии, языка, пола, происхождения, имущественного и должностного положения, убеждений, принадлежности к политическим партиям, профессиональным союзам и другим общественным объединениям, причинившее вред правам и законным интересам граждан, —

наказывается штрафом в размере от тысячи до двух тысяч манатов либо исправительными работами на срок до одного года.

154.2. Те же деяния, совершенные должностным лицом с использованием своего служебного положения, —

наказываются штрафом в размере от двух тысяч до трех тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Основным непосредственным объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения, обеспечивающие провозглашенные Конституцией равноправие граждан, дополнительным – общественные отношения, обеспечивающие защиту различных прав и законных интересов человека.

Следует отметить, что несмотря на указание в названии и диспозиции ст.154 конкретно на «граждан», потерпевшим наряду с гражданином Азербайджанской Республики, может быть также иностранный гражданин или лицо без гражданства.

Равноправие граждан закреплено в ст.25 Конституции 1995г.: «все равны перед законом и судом», «государство гарантирует равенство прав и свобод каждого независимо от расы, национальности, религии, языка, пола, происхождения, имущественного положения, служебного положения, убеждений, принадлежности к политическим партиям, профсоюзным и другим общественным объединениям. Запрещается ограничивать в правах и свободах человека и гражданина, исходя из расовой, национальной, религиозной, языковой принадлежности, принадлежности к полу, происхождения, убеждений, политической и социальной принадлежности».

Объективная сторона состоит из следующих обязательных признаков:

1) нарушение равноправия граждан, выразившееся действием или бездействием;

2) причинение вреда правам и законным интересам граждан;

3) причинно-следственная связь между указанными действием (бездействием) и последствием.

Нарушение равноправия может проявиться в непредоставлении потерпевшему возможности реализовать свои права (бездействие) или в создании препятствий в реализации этих прав (действие) по признакам, указанным в ст.154.1 УК. Нарушение равноправия может проявиться, например, в увольнении с работы, отказе предоставить жилплощадь, административном задержании, неприеме в учебное заведение и т.д.

Указанные нарушения обязательно должны быть совершены из-за принадлежности потерпевшего к определенной расе, национальности, полу, из-за различия в языке, происхождении, принадлежности к определенной политической партии, профессиональным союзам и другим общественным объединениям. Если нарушаются права граждан по другим обстоятельствам (например, связанными с его личными или профессиональными навыками), то это может влечь в неко-

торых случаях служебную, административную или в том числе и уголовную ответственность, но по другим статьям УК (например, по ст.308 УК).

Обязательным признаком объективной стороны является наступление в результате нарушения равноправия потерпевшего последствий в виде причинения вреда его правам и законным интересам. Причиненный вред может быть физического, материального или морального (унижение чести и достоинства) характера.

По конструкции объективной стороны – материальный состав, преступление окончено с момента причинения вреда правам и законным интересам гражданина.

Следует отметить, что законодатель РФ в аналогичной ст.136 УК РФ использует такой термин как «дискриминация». Дискриминация представляет собой всякое (полное или частичное) различие, исключение, предпочтение, умаление, ограничение, игнорирование прав, свобод и законных интересов одного лица (лиц) в сравнении с другим лицом (другими лицами). На наш взгляд, употребление термина «дискриминация» очень хорошо характеризует характер нарушений, составляющих объективную сторону ст.154 УК. Кроме того, в международных актах также часто используется именно термин «дискриминация». Например, в Конвенции относительно дискриминации в области труда и занятости от 25 июня 1958 года (ст.1), Конвенции о борьбе с дискриминацией в области образования от 14 декабря 1960 года (ст.1, 2), Международном пакте о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 года (ст.26), Всеобщей декларации прав человека от 10 декабря 1948 года (ст.1, 2). Поэтому было бы хорошо и в диспозиции ст.154 УК Азербайджанской Республики вместо понятия «нарушение равноправия» использовать термин «дискриминация».

Субъект преступления – общий, им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла. Деяние совершается из-за побуждения нарушить равноправие гражданина из-за недоброжелательного отношения к его расе, национальности, языку, полу, происхождению, имущественному или должностному положению, религии,¹ убеждениям или принадлежности к политическим партиям, профессиональным союзам и другим общественным объединениям. Виновный осознает, что совершает действие (или бездействие), нарушающее провозглашенное Конституцией Азербайджанской Республики равноправие граждан (иностранцев, лиц без гражданства), предвидит и желает наступление вреда правам и законным интересам потерпевших.

Законодатель дифференцирует ответственность за рассматриваемое преступление, предусматривая в ст.154.2 такой квалифицирующий признак как совершение данного преступления должностным лицом с использованием своего служебного положения.

Понятие должностного лица дается в примечании к ст.308 УК 1999г. Для квалификации деяния по ст.154.2 УК необходимо, чтобы должностное лицо нарушило равноправие граждан, используя полномочия, предоставленные ему по служебному положению. При этом совокупности со ст.308 (злоупотребление должностными полномочиями) не образуются.

Следует отметить, что если нарушение равноправия граждан, попадающее под ответственность по ст.154 УК, сопряжено с возбуждением национальной, расовой, социальной или религиозной ненависти и вражды, ответственность наступает по совокупности преступлений по ст.154 и ст.283 (возбуждение национальной, расовой, социальной или рели-

¹ В ст.136 УК РФ 1996г. этот признак указан как «отношение к религии», что на наш взгляд, является более широким понятием, т.к. включает не только религиозную принадлежность, но и атеизм. Кроме того, в ст.136 УК РФ указан и такой признак как «место жительства».

гиозной ненависти и вражды) УК.

Нарушение равноправия граждан, сопряженное с совершением других преступлений, будет также влечь ответственность по совокупности преступлений. Например, неоказание помощи больному врачом из-за неприязненности к национальности или полу больного, будет влечь ответственность по ст.154 и ст.142 УК 1999г.

Статья 159. Воспрепятствование осуществлению избирательных прав (участия в референдуме)

159.1. Воспрепятствование осуществлению избирательных прав (участия в референдуме) гражданина —

наказывается штрафом в размере от тысячи пятисот до двух тысяч пятисот манатов либо общественными работами на срок от трехсот до четырехсот восьмидесяти часов, либо лишением свободы на срок до шести месяцев.

159.2. Принуждение гражданина поставить подпись в поддержку кандидата или препятствование сбору подписей в поддержку кандидата —

наказываются штрафом в размере от двух тысяч до четырех тысяч манатов либо общественными работами на срок от четырехсот до четырехсот восьмидесяти часов, либо лишением свободы на срок до одного года.

159.3. Принуждение гражданина голосовать против своей воли или препятствование его голосованию —

наказываются штрафом в размере от двух тысячи пятисот до пяти тысяч манатов либо общественными работами от четырехсот до четырехсот восьмидесяти часов, либо лишением свободы на срок до двух лет.

159.4. Действия, предусмотренные статьями 159.1—159.3 настоящего Кодекса, совершенные:

159.4.1. путем подкупа, обманом, угрозой, с применением насилия или угрозой применения насилия;

159.4.2. группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

159.4.3. с использованием должностным лицом своего служебного положения, —

наказываются штрафом в размере от пяти тысяч до восьми тысяч манатов либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Преступления, ответственность за которые установлена в ст.159, 159-1, 160 и 161 УК, посягают на установленные Конституцией Азербайджанской Республики (ст.56) и ИК Азербайджанской Республики 2003г. общественные отношения, регламентирующие избирательные права граждан и порядок проведения выборов (референдумов). Ст.21 Всеобщей Декларации прав человека 1948г., ст.3 Протокола 1 к Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950г., ст.25 Международного Пакта о гражданских и политических правах 1966г. также провозглашают право человека избираться и быть избранным.

Следует отметить, что после принятия 3 июня 2003 года ИК Азербайджанской Республики, ст.159 была дана в новой редакции.

Непосредственный объект преступления – общественные отношения, регламентирующие избирательные права граждан.

Потерпевшими в рассматриваемом преступлении могут быть только лица, обладающие избирательными правами, т.е. граждане Азербайджанской Республики, достигшие 18-ти лет. В ст.56 Конституции Азербайджанской Республики определен круг лиц, обладающих избирательными правами (как активными, так и пассивными), а также круг граждан Азербайджанской Республики, лишенных или ограниченных избирательных прав или ограниченных по закону.

В ст.159 предусмотрена ответственность за три основных (ст.159.1, 159.2, 159.3) и один общий квалифицированный (ст.159.4) видов преступлений.

Диспозиция ст.159 УК является бланкетной. Избирательные права, кроме Конституции, регламентируются также ИК 2003г., а также различными нормативными актами, принятыми Центральной Избирательной Комиссией. Реализация избирательных прав осуществляется в процессе проведения выборов Президента, депутатов Милли Меджлиса, членов муниципалитетов Азербайджанской Республики, а также при

проведении референдумов.

Объективная сторона преступления в ст.159.1 УК характеризуется воспрепятствованием осуществлению избирательных прав гражданина при выборах всех уровней или при участии при референдуме.

Воспрепятствование может быть совершено как активными действиями, так и бездействием в процессе осуществления гражданином своих активных (право избирать) или пассивных (право быть избранным) избирательных прав. Воспрепятствование может осуществляться путем учинения различных препятствий (например, выдвижение непредусмотренных законом условий для регистрации кандидата на выборную должность, и т.п.) или же невыполнением обязательств (например, невнесение имени гражданина в избирательные списки, и т.п.), предусмотренных для проведения выборов или референдума.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление окончено с момента совершения действия (бездействия), указанного в ст.159.1 УК.

Субъект преступления в ст.159.1, 159.2, 159.3 – как общий, так и специальный. Им может быть как любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет, так и лицо, которое наделено определенными полномочиями при проведении выборов или референдума. В случае совершения указанных деяний должностным лицом с использованием своего служебного положения, ответственность наступает по ст.159.4.3 УК.

Субъективная сторона преступления в ст.159.1, 159.2, 159.3 характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что своими действиями (бездействием) воспрепятствует гражданину в осуществлении им своего конституционного избирательного права и желает этого.

Объективная сторона деяния в ст.159.2 состоит из следующих альтернативных, как бы зеркальных друг другу, действий:

– принуждение гражданина поставить подпись в поддержку кандидата;

– препятствование сбору подписей в поддержку кандидата.

Для реализации пассивного избирательного права гражданина и регистрации в качестве кандидата на выборную должность осуществляется сбор подписей в поддержку его выдвижения. При этом, в зависимости от вида выборов для регистрации гражданина как кандидата требуется определенное число подписей избирателей.

Под принуждением понимается совершение любых действий (кроме указанных в ст.159.4.1 УК) с целью воздействия на избирателя, чтобы он вопреки своей воле своей подписью выразил согласие на выдвижение определенного кандидата на выборную должность (Президента, депутата Милли Меджлиса или органа местного самоуправления).

Препятствование сбору подписей в поддержку кандидата может выражаться как действием, так и бездействием. Например, запрет на сбор подписей по месту работы или жительства, или в других местах, разрешенных законом; выдвижение различных условий, направленных к отказу избирателей поставить свои подписи в поддержку того или иного кандидата и др.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление окончено с момента совершения действия (бездействия), указанного в ст.159.2 УК.

Объективная сторона деяния в ст.159.3 включает следующие альтернативные действия:

- принуждение гражданина голосовать против своей воли;
- препятствование его голосованию.

Участие в выборах и референдуме является правом гражданина, а не его обязанностью. Гражданин реализует свое активное избирательное право путем тайного голосования. При этом сам процесс голосования должен носить непринужденный характер, т.е. как участие, так и поддержка того

или иного кандидата должны носить добровольный характер.

Препятствование голосованию гражданина может быть совершено в различных формах. Например, закрытие избирательного участка раньше времени, недопущение его к участию в выборах по надуманным предлогам (ограничение его свободы в день выборов), и т.д.

Как принуждение гражданина голосовать против своей воли, так и препятствование его голосованию может быть совершено любым способом, кроме указанных в ст.159.4.1 УК 1999г.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление окончено в момент совершения указанных в ст.159.3 действий.

В ст.159.4 установлены следующие общие для ст.159.1, 159.2 и 159.3 квалифицирующие признаки. Это совершение указанных деяний путем подкупа, обманом, угрозой, с применением насилия или угрозой применения насилия (ст.159.4.1); группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (ст.159.4.2); с использованием должностным лицом своего служебного положения (ст.159.4.3).

Под подкупом понимаются обещания, способные заинтересовать избирателя или кандидата на выборную должность под воздействием приобретения различных материальных благ или других преимуществ (например, назначение на другую должность), отказаться от своего добровольного волеизъявления при реализации своего конституционного права избирать или быть избранным. При этом мнение, что действия виновного полностью охватываются ст.159.4 и поэтому дополнительной квалификации по ст.312 (дача взятки) не требуется, считаем ошибочным,¹ исходя из сравнения их санкций. Только при условии, если бы санкция ст.159.4 была бы строже, мы могли бы считать ее специальной нормой и не квалифициро-

¹ Azərbaycan Respublikasının Cinayət Məcəlləsinin Kommentariyası / F.Y. Səməndərovun ümumi redaktəsi ilə. Bakı, 2018, I hissə, s.550.

вать данное деяние дополнительно по ст.212 (дача взятки) УК.

Под обманом понимается как сообщение ложных сведений (активный обман), так и умолчание о сведениях, которые обязательно должны были быть сообщены, о кандидатах, дне, часах и месте проведения выборов, о порядке заполнения бюллетеня и т.п.

Угроза в ст.159.4.1 упоминается два раза: как просто угроза, и как угроза применения насилия. Поэтому под угрозой следует понимать применение психического насилия любого содержания: от угрозы распространения позорящих сведений, уничтожения или повреждения имущества до применения насилия.

Примененное насилие может быть любого характера: как опасное для жизни или здоровья, так и не опасное (причинение физической боли, побоев, скручивание рук, ограничение свободы). При этом причинение легкого вреда здоровью охватывается ст.159.4 и дополнительной квалификации по ст.128 не требуется, а причинение менее тяжкого или тяжкого вреда здоровью требует дополнительной квалификации соответственно по ст.127 или 126 УК.

Содержание квалифицирующих признаков, указанных в ст.159.4.2 и 159.4.3 УК, идентично аналогичным в других преступлениях и раскрывается в ст.34.2 или 34.3 и в примечании к ст.308 УК.

Статья 159-1. Нарушение правил участия в выборах (референдуме)

159-1.1. Вмешательство или воспрепятствование проведению избирательных кампаний кандидатов, партий, блоков политических партий (проведению референдума) —

наказываются штрафом в размере от двух тысяч до четырех тысяч манатов либо общественными работами на срок от четырехсот до четырехсот восьмидесяти часов, либо лишением свободы на срок до одного года.

159-1.2. Воспрепятствование проведению предвыборных (перед референдумом) массовых мероприятий —

наказывается штрафом в размере от трех тысяч до шести тысяч мана-

тов либо общественными работами на срок от четырехсот до четырехсот восьмидесяти часов, либо лишением свободы на срок до одного года.

159-1.3. Создание условий для голосования на выборах (референдуме) вместо других —

наказывается штрафом в размере от трех тысяч до шести тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на тот же срок.

Ст.159-1 была дополнена в УК после принятия ИК, а именно Законом Азербайджанской Республики от 30 декабря 2003 года, в целях усиления ответственности за наиболее серьезные формы нарушения в процессе избирательной кампании (проведения референдума).

В ст.159-1 устанавливается ответственность за три основных вида (ст.159-1.1, ст.159-1.2, ст.159-1.3) нарушений правил участия в выборах (референдуме).

Непосредственным объектом всех деяний являются общественные отношения, регламентирующие порядок проведения выборов (референдумов). Порядок проведения выборов (референдумов) урегулирован нормами Конституции, ИК 2003г. и другими нормативными актами.

Объективная сторона преступления в ст.159-1.1 включает следующие альтернативные действия:

— вмешательство проведению избирательных кампаний кандидатов, партий, блоков политических партий или проведению референдума;

— воспрепятствование проведению избирательных кампаний кандидатов, партий, блоков политических партий или проведению референдума.

Под избирательной кампанией или кампанией по проведению референдума понимаются «избирательные (референдумные) действия, осуществляемые со дня опубликования решения полномочного государственного органа о назначении выборов (референдума) до дня опубликования результатов выборов (референдума)» (ст.1.1.23 ИК).

Под вмешательством проведению избирательной компании или компании по проведению референдума понимаются различные действия, направленные против законной деятельности указанных компаний. Под воспрепятствованием проведению избирательной компании или компании по проведению референдума понимается деятельность, направленная на невозможность проведения этой компании или какого-то этапа (части) проведения избирательной компании.

Вмешательство или воспрепятствование проведению избирательной компании или компании по проведению референдума возможно только в период их действия, т.е. с момента опубликования решения компетентного органа (Милли Меджлиса, Президента или Центральной Избирательной Комиссии) о назначении выборов или референдума и до опубликования официальных итогов выборов или референдума.

Способы и формы вмешательства или воспрепятствования проведению избирательной компании или компании по проведению референдума могут быть различными, законодательно они не определены. Поэтому совершение указанных действий с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, с уничтожением или повреждением имущества, угрозой убийством или причинением тяжкого вреда здоровью будет влечь ответственность по совокупности преступлений по ст.159-1.1 и соответственно по ст.126, 127, 128, 186 или 134 УК 1999г.

По конструкции объективной стороны в ст.159-1.1, 159-1.2 и 159-1.3 УК – формальные составы, преступление окончено с момента совершения любого из действий, указанных в объективной стороне соответствующего состава.

Субъект преступления в ст.159-1.1 и 159-1.2 УК – как общий, так и специальный. Уголовная ответственность наступает с 16-ти лет.

Субъективная сторона всех деяний (ст.159-1.1, 159-1.2 и 159-1.3) характеризуется прямым умыслом. Мотивы престу-

пления значения для квалификации деяния по ст.159-1 значения не имеют.

Объективная сторона преступления в ст.159-1.2 заключается в совершении действий, препятствующих проведению предвыборных массовых мероприятий или же массовых мероприятий перед референдумом.

Проведение массовых мероприятий перед выборами или перед проведением референдума является частью агитационной программы и является также правом как избирателя, участвовать в них, так и правом кандидатов, партий или блока партий, участвующих в выборах или в итогах голосования в референдуме.

Массовые мероприятия перед выборами или перед референдумом организуются и проводятся представителями кандидатов, партий, блоков политических партий, агитационной группы по проведению референдума, зарегистрированных государственными органами или органами местного самоуправления. Массовые мероприятия организуются, например, в виде митингов, встреч с избирателями, шествия с избирателями, открытых встреч (дебатов) между кандидатами, в том числе в телевизионных передачах и т.д. Под препятствованием проведению указанных массовых мероприятий понимается необоснованный отказ в их проведении, создание неравных условий для различных кандидатов (партий, блоков партий, агитгрупп) при проведении массовых мероприятий, несогласованное изменение места и времени их проведения, давление на собственников, чтобы они отказали в сдаче в аренду помещения для встречи с избирателями и т.п.

Объективная сторона преступления в ст.159-1.3 заключается в создании условий для голосования на выборах или в референдуме посторонних лиц вместо избирателей.

Эти условия могут быть созданы путем предоставления возможности для голосования:

- лицам с предъявлением чужих удостоверений личности;

– лицам без предъявления каких-либо удостоверений личности;

– лицам вместо себя и других лиц, т.е. предоставление избирателю двух и более бюллетеней для голосования.

Во всех указанных случаях избирательное право осуществляется от имени другого лица, что становится возможным при явном попустительстве официально назначенных членов избирательных участков.

Субъект преступления в ст.159-1.3 – специальный. Им являются представители органов исполнительной власти, на которых в соответствии с ИК возложены полномочия по проведению выборов (референдума), члены избирательной комиссии (комиссии по референдуму).

Статья 160. Вмешательство в работу избирательных комиссий (комиссий по референдуму) или оказание воздействия на них

160.1. Вмешательство в работу избирательных комиссий (комиссий по референдуму) или оказание воздействия на них, либо вмешательство в деятельность члена избирательной комиссии, связанную с выполнением им своих обязанностей, —

наказываются штрафом в размере от двух тысяч до трех тысяч манатов либо общественными работами на срок от трехсот до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года.

160.2. Те же действия, совершенные:

160.2.1. с подкупом, обманом, угрозой, применением насилия или с угрозой его применения;

160.2.2. группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

160.2.3. должностным лицом с использованием своего служебного положения, —

наказываются штрафом в размере от четырех тысяч до семи тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Основным непосредственным объектом рассматриваемого преступления выступают общественные отношения, обеспе-

чивающие нормальную деятельность избирательных комиссий, дополнительным – общественные отношения, обеспечивающие избирательные права граждан.

Под избирательными комиссиями подразумеваются центральные, окружные и участковые избирательные комиссии по проведению выборов в государственные органы и органы местного самоуправления.

Объективная сторона деяния в ст.160.1 УК состоит из следующих альтернативных действий:

- вмешательство в работу избирательных комиссий (комиссий по референдуму);
- оказание воздействия на них;
- вмешательство в деятельность члена избирательной комиссии, связанную с выполнением им своих обязанностей.

Указанные действия могут носить как автономный характер, так и быть взаимосвязаны.

Вмешательство в работу избирательных комиссий (комиссий по референдуму) или оказание воздействия на них означает совершение действий, направленных на нарушение законной деятельности избирательных комиссий (комиссий по референдуму) или же совершение действий, выгодных для виновного. Эти действия могут быть выполнены в форме различных указаний (предоставлять или, наоборот, не предоставлять тому или иному кандидату бланки для сбора подписей; регистрировать или, наоборот, не регистрировать то или иное лицо в качестве кандидата на выборы и т.п.).

Вмешательство в деятельность члена избирательной комиссии, связанную с выполнением им своих обязанностей, может быть осуществлено в различных формах. Например, как в форме конкретных указаний в пользу того или иного кандидата, так и может быть совершено с применением насилия или обмана. Например, недопущение его в избирательный участок, препятствование доставке протоколов голосования в вышестоящую избирательную комиссию, и т.п.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Преступление будет считаться оконченным при совершении одного из действий, указанных в ст.160.1 УК.

Субъект преступления в ст.160.1 – как общий, так и специальный. Им может быть как любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет, так и лицо, которое наделено определенными полномочиями при проведении выборов или референдума. В случае совершения указанных деяний должностным лицом с использованием своего служебного положения, ответственность наступает по ст.160.2.3 УК.

Субъективная сторона преступления в ст.160.1 характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что своими действиями совершает вмешательство в работу избирательных комиссий (комиссий по референдуму) или оказывает воздействие на них и желает этим нарушить законную деятельность этих комиссий.

Законодатель дифференцирует ответственность за это деяние в ст.160.2 УК, предусматривая те же квалифицирующие признаки, что и в ст.159.4 УК. В случае подкупа члена избирательной комиссии возникает совокупность преступлений по ст.160 и ст.312 (дача взятки).

Статья 161. Фальсификация избирательных документов (участия в референдуме), заведомо неверный подсчет голосов или нарушение тайны голосования

161.1. Фальсификация членом избирательной комиссии избирательных документов (участия в референдуме) или представление им фиктивных документов, заведомо неверный подсчет голосов, неверное определение результатов голосования либо нарушение тайны голосования —

наказываются штрафом в размере от двух тысяч пятисот до пяти тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет.

161.2. Фальсификация избирательных документов другими лицами, представление фиктивных документов, голосование вместо других лиц, опускание в избирательную урну одним лицом более одного избирательного бюллетеня —

наказываются штрафом в размере от двух тысяч пятисот до пяти тысяч манатов либо исправительными работами на срок до одного года.

В ст.161 предусмотрена ответственность за два основных вида преступлений, посягающих на политические права граждан (видовой объект).

Основным непосредственным объектом этих деяний (ст.161.1 и 162.2) являются общественные отношения, направленные на обеспечение законной деятельности избирательной комиссии по проведению выборов (Президента, депутатов Милли Меджлиса или членов муниципалитета) или комиссии по проведению референдума по обеспечению действительных результатов выборов (референдума), дополнительным – избирательные права граждан.

В каждом из двух деяний (ст.161.1 и 161.2) в качестве предметов преступления выступают:

- избирательные документы,
- документы референдума,
- фиктивные документы.

Видами избирательных документов или документов референдума выступают бюллетени для голосования, протоколы избирательных комиссий или комиссий по референдуму, списки с подписями избирателей, списки избирателей и др.

Отличаются оба деяния (ст.161.1 и 162.2), посягающие на один и тот же непосредственный объект, по субъекту преступления, что обуславливает различие в действиях, входящих в объективную сторону каждого деяния.

Объективная сторона в ст.161.1 состоит из действий, каждый из которых может быть совершен самостоятельно или взаимосвязано:

- фальсификация членом избирательной комиссии избирательных документов (участия в референдуме),
- представление им фиктивных документов,
- заведомо неверный подсчет голосов,
- неверное определение результатов голосования,
- нарушение тайны голосования.

Объективная сторона в ст.161.2 также состоит из ряда

действий, каждый из которых может быть совершен самостоятельно или взаимосвязано:

- фальсификация избирательных документов другими лицами,
- представление фиктивных документов,
- голосование вместо других лиц,
- опускание в избирательную урну одним лицом более одного избирательного бюллетеня.

Первые два действия в обоих составов совпадают и различаются только по субъектам их совершения (в ст.161.1 они совершаются со стороны членов комиссии, а в ст.161.2 – любым лицом, не являющимся членом комиссии).

Фальсификация избирательных документов или документов референдума представляет собой внесение ложных сведений в эти документы, например, в списки избирателей, бюллетени голосования, протоколы избирательных комиссий и др. Это совершение таких действий как фальсификация подписей избирателей или участников референдума; заведомо неправильное составление списков избирателей с включением в него лиц, не обладающих активным избирательным правом, или вымышленных лиц (иногда даже умерших лиц); незаконное уничтожение или порча бюллетеней, приводящая к невозможности определить волеизъявление избирателей или участников референдума и т.д.

Представление фиктивных документов может заключаться, например, в предоставлении избирателям сфальсифицированных бюллетеней для голосования, в предоставлении наблюдателям, вышестоящим избирательным комиссиям сфальсифицированных протоколов подсчета голосов избирателей (участников референдума) и т.д.

Заведомо неверный подсчет голосов заключается в заведомо ложном уменьшении или увеличении при подсчете по итогам выборов (референдума) числа голосов «за» или «против» того или иного кандидата (того или иного вопроса, вы-

носимого на референдум).

Неверное определение результатов голосования заключается в объявлении итогов голосования, не соответствующих действительным результатам, искажающим действительное волеизъявление избирателей (участников референдума). Например, подписание членами комиссии протокола об итогах голосования до подсчета голосов или установления итогов голосования.

Под нарушением тайны голосования понимаются совершение любых действий, позволяющих наблюдать (при отсутствии индивидуальных закрытых кабинок для голосования видеть воочию или при помощи тайных съемок) за моментом волеизъявления (т.е. заполнения бюллетеней для голосования) избирателей (участников референдума).

Под голосованием вместо другого лица понимаются случаи, когда лицо (которое не включено в списки избирателей вообще или же включено в списки избирателей по другому участку) с предъявлением или без предъявления удостоверения личности другого лица, находящегося в списках избирателей по данному участку, подписывает бюллетень для голосования и этим участвует в голосовании вместо другого лица. Так же под голосованием вместо другого лица понимаются случаи, когда лицо, законно участвуя в голосовании, вместе со своим бюллетенем голосует по бюллетеням и другого лица. В этих случаях он одновременно опускает в урну для голосований несколько бюллетеней.

Объективные стороны обоих составов преступлений (ст.161. и 161.2) сформулированы как формальные, преступление будет считаться оконченным с момента совершения любого из указанных действий.

Субъект преступления в ст.161.1 – только специальный (например, член избирательной комиссии, комиссии референдума), а в ст.161.2 – общий, т.е. любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона преступлений в ст.161.1 и 161.2 УК характеризуется прямым умыслом. Мотив преступления значения для квалификации не имеет. Чаще всего, при совершении указанных преступлений виновный руководствуется политическими, карьеристскими или корыстными мотивами.

Статья 169. Нарушение правил проведения собраний

169.1. Организация, проведение или участие в собраниях в случаях, запрещенных законом, если это повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан, —

наказываются штрафом в размере от пяти тысяч до восьми тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

169.2. Ношение участниками собрания во время его проведения огнестрельного или холодного оружия либо взрывчатых веществ и устройств, а также других веществ и предметов, представляющих опасность для жизни и здоровья окружающих, —

наказывается штрафом в размере от пяти тысяч до восьми тысяч манатов либо ограничением свободы на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок до трех лет.

Право на свободу собраний провозглашено ст.49 Конституции Азербайджанской Республики и регламентировано Законом Азербайджанской Республики о свободе собраний от 13 ноября 1998 года.

В ст.169 УК установлена ответственность за два основных вида (169.1 и 169.2) преступлений, нарушающих правила проведения собраний. Указание некоторых авторов, что деяние, ответственность за которое устанавливается в ст.169.2, является квалифицированным видом,¹ а не основным, считаем неправильным, т.к. не только наличие предмета преступления в ст.169.2, но и объективная сторона, и субъективная сторона обоих деяний существенно различаются.

¹ Azərbaycan Respublikasının Cinayət Məcəlləsinin Kommentariyası / F.Y. Səməndərovun ümumi redaktəsi ilə. Bakı, I hissə, 2018, s.610.

Непосредственный объект преступлений обоих деяний – общественные отношения, обеспечивающие конституционное право граждан на проведение собраний и регламентирующие правила проведения собраний.

В ст.3 Закона 1998г. дается определение собрания как совместного временного присутствия нескольких лиц в общественном месте. Как правило, люди используют право на собрание для коллективного обсуждения каких-либо значимых вопросов. Используемое в ст.169 УК понятие «собрание» носит обобщающий характер и включает, в том числе, право на проведение митингов, демонстраций, уличных шествий, пикетов (ч.1 ст.49 Конституции).

Провозглашая право на свободу собраний, в Конституции в тоже время оговариваются следующие обязательные условия реализации права свободы собраний:

- 1) соответствующие государственные органы должны быть заблаговременно оповещены о намерении провести собрание;
- 2) собрание должно носить мирный характер;
- 3) участники собрания должно быть безоружны;
- 4) участники собрания не должны нарушать общественный порядок и общественную нравственность.

Кроме того, в ст.8 указанного Закона 1998г. перечислены обстоятельства, запрещающие реализацию права на свободу собраний (проведение собраний с политическими целями за 24 часа до начала выборов Президента, депутатов Милли Меджлиса, муниципальных выборов; с призывами к насилию, дискриминации, с пропагандой расовой, национальной или религиозной вражды, и т.д.). Также запрещается организация собраний со стороны несовершеннолетних без разрешения их родителей или законных представителей, и по некоторым др. обстоятельствам. В любом случае, собрания (митинги, демонстрации, уличные шествия, пикеты) без получения разрешения на их проведение со стороны соответст-

вующих органов исполнительной власти являются незаконными (ст.5 Закона 1998г.).

Объективная сторона деяния в ст.169.1 состоит из следующих обязательных признаков:

1) организация, проведение или участие в собраниях в случаях, запрещенных законом;

2) существенное нарушение прав и законных интересов граждан;

3) причинно-следственная связь между указанными действиями и последствиями преступления.

Под существенным нарушением прав и законных интересов граждан понимается временное препятствование осуществлению гражданами своих конкретных конституционных прав. Например, нарушение деятельности органов просвещения, здравоохранения, культурных учреждений, транспортного движения и др.

По конструкции объективной стороны – материальный состав. Преступление считается оконченным с момента существенного нарушения прав и законных интересов граждан. Организация, проведение или участие в незаконных собраниях, если они не привели к существенному нарушению прав и законных интересов граждан, будут влечь не уголовную, а административную ответственность по ст.513 КоАП Азербайджанской Республики. Понятие «существенное нарушение прав и законных интересов граждан» является оценочным и определяется с учетом конкретных обстоятельств совершения преступления следственно-судебными органами.

Субъект преступления – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона преступления в ст.169.1 характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом.

Обязательным признаком состава преступления в ст.169.2 является предмет преступления, в качестве которых закон называет:

- огнестрельное или холодное оружие;
- взрывчатые вещества и устройства;
- вещества и предметы, представляющие опасность для жизни и здоровья окружающих.

Понятие огнестрельного и холодного оружия, а также взрывчатых веществ и устройств дается в Законе Азербайджанской Республики о служебном и гражданском оружии от 30 декабря 1997 года.

Под понятием «вещества и предметы, представляющие опасность для жизни и здоровья окружающих» понимаются любые предметы (камни, палки, бытовые инструменты, сильнодействующие, ядовитые и легко сгорающие вещества и т.д.), которыми можно причинить вред здоровью и жизни людей, принимающих участие в собрании.

Объективная сторона преступления в ст.169.2 УК заключается в ношении участниками собрания во время его проведения указанных предметов преступления.

Под ношением огнестрельного или холодного оружия, либо взрывчатых веществ и устройств, а также других веществ и предметов, представляющих опасность для жизни и здоровья окружающих, понимается нахождение указанных предметов при себе, т.е. в руках, на теле, в одежде или в ноше.

При этом в отличие от ст.169.1, собрание может быть как законным, так и незаконным, т.е. под уголовную ответственность по ст.169.2 будет попадать ношение участниками собрания указанных предметов как во время проведения разрешенных в установленном законом порядке собраний, так и незаконных.

По конструкции объективной стороны – состав формальный. Преступление считается оконченным с момента совершения участниками собрания действия, указанных в диспозиции ст.169.2 УК.

Субъект преступления в ст.169.2 – общий, любое физическое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона преступления в ст.169.2 характеризуется прямым умыслом.

Ношение огнестрельного или холодного оружия, взрывчатых веществ или взрывных устройств участниками собрания будет влечь ответственность по совокупности ст.169.2 и ст.228.1 УК 1999г.

И в заключение анализа ст.169 обратим внимание, что в соответствии со ст.99-4 субъектом уголовной ответственности за данное деяние может выступать и юридическое лицо, к которому могут быть применены уголовно-правовые меры, указанные в ст.99-5 УК 1999г.

Статья 169-1. Принуждение к членству в политической партии

169-1. Принуждение к вступлению в политическую партию или пребыванию в ее членстве —

наказывается штрафом в размере от тысячи до трех тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Ст.169-1 была добавлена в УК Законом Азербайджанской Республики от 11 декабря 2012 года.

Конституция Азербайджанской Республики провозглашает, что каждый обладает правом создавать любое объединение, в том числе политическую партию, или вступать в уже существующее объединение (ч.II ст.59). При этом никто не может быть принужден вступать в какое-либо объединение или оставаться его членом (ч.III ст.59). Защита указанного конституционного положения уголовно-правовыми методами является новеллой в уголовном праве Азербайджанской Республики.

Непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие конституционное право каждого добровольно вступать в политическую партию и пребывать в ее членстве.

Понятие политической партии дается в ст.1 Закона Азер-

байджанской Республики о политических партиях от 3 июня 1992 года: политическая партия – некоммерческое юридическое лицо, созданное с намерением участвовать в политической жизни страны, формировании и выражении политической воли граждан. Политическая партия, чтобы быть зарегистрированной, должна иметь в качестве своих членов не менее 1000 граждан Азербайджанской Республики (ст.4).

В соответствии со ст.5 указанного Закона 1992г., дееспособные, достигшие возраста 18-ти лет граждане Азербайджанской Республики имеют право вступать и являться членами политической партии.

Потерпевшими могут быть любые лица, в том числе и не достигшие 18-ти лет, или же недееспособные лица.

Объективная сторона преступления включает следующие альтернативные действия:

- принуждение к вступлению в политическую партию;
- принуждение к пребыванию в ее членстве.

При этом не имеет никакого значения является ли политическая партия оппозиционной или проправительственной, прошла ли она государственную регистрацию или еще не зарегистрирована, учреждена партия или еще находится на стадии учреждения. В любом случае вступление и членство в политической партии должны носить добровольный характер. Правила вступления и членства в каждой политической партии определяются в ее учредительных документах (Уставе).

Под принуждением понимается совершение виновным физического или психического воздействия, направленного на принятие потерпевшим решения вопреки своей воле вступить в политическую партию или, наоборот, отказаться от решения выйти из ее членства.

При этом формы принуждения законодательно не определены. Поэтому это деяние может быть совершено с применением насилия или угрозы применения насилия, угрозы распространения позорящих сведений о потерпевшем или его

близких, угрозы уничтожения или повреждения имущества и т.д. Причинение легкого вреда здоровью потерпевшего не нуждается в дополнительной квалификации по ст.128, а менее тяжкого или тяжкого вреда – должно быть квалифицировано по совокупности преступлений по ст.169-1 и соответственно по ст.127 или 126 УК. Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью как форма принуждения к вступлению в политическую партию или пребыванию в ее членстве, если эта угроза носит реальный характер, нуждается также в самостоятельной квалификации и по ст.134 УК.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с момента совершения любых действий, воспринимаемых потерпевшим как одну из форм принуждения. Сам факт вступления в политическую партию или выход из нее, или продолжение членства в этой партии, значения для квалификации деяния по ст.169-1 УК не имеет.

Субъект преступления – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона рассматриваемого деяния характеризуется прямым умыслом.

На наш взгляд, можно было бы дифференцировать уголовную ответственность за рассматриваемое деяние, дополнив УК ст.169-1.2, в которой бы предусматривалось два квалифицирующих признака:

- принуждение к вступлению в запрещенную политическую партию или пребыванию в ее членстве;
- принуждение несовершеннолетних к вступлению в политическую партию или пребыванию в ее членстве.

В соответствии со ст.99-4 субъектом уголовной ответственности по ст.169-1 может выступать и юридическое лицо, к которому могут быть применены уголовно-правовые меры, указанные в ст.99-5 УК 1999г.

§ 3. Преступления против социально-экономических прав и свобод

К этой группе преступлений относятся:

- нарушение правил охраны труда (ст.162);
- привлечение к выполнению каких-либо работ (услуг) без вступления трудового договора (контракта) в юридическую силу (ст.162-1);
- воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналистов (ст.163);
- нарушение трудовых прав беременной женщины или женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет, мужчины, самостоятельно воспитывающего ребенка до трех лет (ст.164);
- нарушение авторских или смежных прав (ст.165);
- нарушение исключительного права пользования топогией интегральной схемы (ст.165-1);
- нарушение требований по использованию фольклора (ст.165-2);
- незаконное использование информационных сборников (ст.165-3);
- нарушение изобретательских и патентных прав (ст.166).

Статья 162. Нарушение правил охраны труда

162.1. Нарушение правил техники безопасности или иных правил охраны труда, совершенное лицом, на которое возложена обязанность соблюдения этих правил, если это повлекло по неосторожности причинение тяжкого или менее тяжкого вреда здоровью человека, —

наказывается штрафом в размере от двух тысяч до трех тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до шести месяцев.

162.2. Те же деяния, повлекшие по неосторожности смерть потерпевшего, —

наказываются лишением свободы на срок до пяти лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

162.3. Деяния, предусмотренные статьей 162.1 настоящего Кодекса, повлекшие по неосторожности смерть двух и более лиц, —

наказываются лишением свободы на срок от трех до семи лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Рассматриваемое преступление посягает на два непосредственных объекта. Основной непосредственный объект — общественные отношения, обеспечивающие безопасные и здоровые условия труда, дополнительный — общественные отношения, обеспечивающие право на здоровье (ст.162.1) или жизнь (ст.162.2, 162.3) человека.

В ч.VI ст.35 Конституции Азербайджанской Республики провозглашается, что «каждый обладает правом трудиться в безопасных и здоровых условиях».

Потерпевшим по ст.162 может быть только лицо, связанное трудовыми отношениями с предприятием, учреждением, организацией (независимо от форм собственности), где были нарушены правила охраны труда. В тех случаях, когда на производстве в результате нарушения правил техники безопасности причиняется вред здоровью иных граждан, виновные, в зависимости от характера преступных деяний, несут ответственность по статьям о должностных преступлениях (халатность, ст.314) или преступлениях против личности (убийство по неосторожности, ст.124; причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности, ст.131 УК).

Следует отметить, что нарушение правил охраны труда самим потерпевшим с причинением вреда своему здоровью, как правило, ответственности других лиц не влечет.

В ст.162 предусмотрена ответственность за основной (ст.162.1), квалифицированный (ст.162.2) и особо квалифицированный (ст.162.3) виды рассматриваемого преступления.

Объективная сторона преступления в ст.162.1 состоит из

таких обязательных признаков как:

- 1) нарушение правил техники безопасности или иных правил охраны труда;
- 2) причинение тяжкого или менее тяжкого вреда здоровью;
- 3) причинно-следственная связь между указанными нарушениями и причиненным вредом здоровью.

Диспозиция ст.162.1 УК – бланкетная, поэтому для правильной квалификации преступления необходимо обращение к нормативным актам, в которых указаны правила техники безопасности и другие правила охраны труда при выполнении конкретных работ.

Следует отметить, что понятие техники безопасности дается в ст.1 Закона Азербайджанской Республики о технике безопасности от 2 ноября 1999 года, но оно является очень широким и в ст.162 УК имеются ввиду правила техники безопасности, связанные с охраной труда.

Правила охраны труда изложены в ст.33–36 ТК, а также в других нормативных актах Азербайджанской Республики. В ст.209 ТК сформулированы основные принципы обеспечения охраны труда органами государственной власти, собственниками, работодателями и работниками.

Правила по технике безопасности и правила охраны труда весьма многообразны и в значительной степени определяются спецификой как отрасли, так и конкретного производства. Они могут быть общими, установленными для любых организаций, и специальными, предусмотренными для конкретных объектов различных отраслей.

Нарушение правил техники безопасности или иных правил охраны труда может быть выражено как действием, так и бездействием. Если нарушение правил техники безопасности или иных правил охраны труда представляют собой бездействие, то для вменения ответственности за данное преступление необходимо установление двух обязательных условий:

– были ли возложены на виновного в законном порядке соответствующие обязанности по соблюдению указанных правил,

– имел ли он возможность действовать в соответствии с возложенными на него обязанностями.

Наиболее распространенными являются следующие нарушения: отсутствие надлежащего технического руководства и надзора за безопасностью выполнения производственных работ; допуск к работе неинструктированного, необученного или недостаточно обученного работника; отсутствие предохранительных сооружений, оборудования, устройств и других средств защиты.

Под иными правилами охраны труда понимаются правила промышленной санитарии и гигиены. В каждом конкретном случае необходимо установить, какие именно правила охраны труда были нарушены, и какими актами они устанавливаются.

Для того, чтобы определить какие именно нормы правил техники безопасности или иных правил охраны труда нарушены, надо руководствоваться Актом о несчастном случае на производстве, принятой Государственной Службой Инспекции Труда¹ на основании Порядка (правил) расследования и учета несчастных случаев, происшедших на производстве, принятых КМ Азербайджанской Республики 28 февраля 2000 года. В указанном Акте конкретно установлено, какие случаи следует признавать несчастными случаями, происшедшими на производстве (ст.1.2). При наличии всех остальных признаков состава преступления, виновные в произошедшем несчастном случае на производстве будут привлекаться к уголовной ответственности по ст.162 УК.

По конструкции объективной стороны – материальный

¹ Государственная Служба Инспекции Труда создана в 2011 году при Министерстве труда и социальной защиты населения Азербайджанской Республики, одной из ее задач является расследование несчастных случаев на производстве.

состав. Преступление считается оконченным с момента наступления последствий в виде причинения менее тяжкого или тяжкого вреда здоровью человека.

Субъект – специальный, им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет, и работающее на предприятии, в учреждении или в организации, независимо от форм собственности, на которого возложена обязанность по соблюдению правил техники безопасности или иных правил охраны труда. Эти обязанности должны быть юридически оформлены трудовым договором, приказом или другим официальным документом, лицо должно засвидетельствовать их своей подписью. Субъектом данного преступления могут быть также лица, которые в силу их служебного положения (руководители организаций, их заместители, главные инженеры, главные специалисты) не приняли мер к устранению заведомо известного им нарушения правил охраны труда, либо дали указания, противоречащие этим правилам, либо, взяв на себя непосредственное руководство определенными видами работ, не обеспечили соблюдение этих правил.

Субъективная сторона преступления характеризуется неосторожной виной в виде преступной самонадеянности или преступной небрежности. Виновный, нарушая правила техники безопасности или иные правила охраны труда, предвидит, что тем самым может причинить вред здоровью или смерть, но без достаточных к тому оснований рассчитывает на предотвращение этих последствий (преступная самонадеянность), либо не предвидит возможности наступления указанных последствий, но должен был и мог их предвидеть (преступная небрежность).

В случае установления умысла на причинение вреда здоровью или смерти потерпевшего, деяние должно быть квалифицировано как преступление против жизни или здоровья (ст.120, 126, 127, 128), а нарушение правил безопасности или иных правил охраны труда будут выступать как способы ли-

шения жизни или причинения вреда здоровью потерпевшего.

В ст.162.2 предусмотрена ответственность за квалифицированный вид преступления. Квалифицирующим признаком является причинение по неосторожности смерти потерпевшему в результате нарушения правил техники безопасности или иных правил охраны труда.

Следует отметить, что законодатель Законом Азербайджанской Республики от 31 мая 2017 года дополнил УК ст.162.3, предусмотрев в ней ответственность за особо квалифицированный вид рассматриваемого преступления. Особо квалифицирующий признак в ст.162.3 – наступление еще более тяжких последствий, а именно, причинение по неосторожности смерти двум и более лицам.

И в заключение отметим, что в соответствии с правилами конкуренции общей и специальной норм, нарушение правил безопасности проведения строительных, горных и иных работ, а также нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах будут влечь уголовную ответственность не по ст.162, а соответственно по ст.222 или 223 УК Азербайджанской Республики.

Статья 162-1. Привлечение к выполнению каких-либо работ (услуг) без вступления трудового договора (контракта) в юридическую силу

162-1.1. Привлечение значительного числа работников к выполнению каких-либо работ (услуг) без вступления трудового договора (контракта) в юридическую силу в порядке, предусмотренном Трудовым Кодексом Азербайджанской Республики, —

наказывается штрафом в размере от семи тысяч до десяти тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

162-1.2. Те же деяния, совершенные повторно, —

наказываются ограничением свободы на срок до трех лет либо лишением свободы на срок от трех до семи лет.

Примечание:

1. В статье 162-1.1 настоящего Кодекса под «значительным числом»

подразумевается десять и более работников.

2. Лицо, совершившее деяние, предусмотренное в статье 162-1.1 настоящего Кодекса, освобождается от уголовной ответственности в случае заключения трудового договора с работниками в соответствии с требованиями Трудового Кодекса Азербайджанской Республики и полной уплаты причитающихся налогов, взносов по страховке от безработицы и по обязательному государственному социальному страхованию.

3. Лицо может быть освобождено от уголовной ответственности по основаниям, указанным в п.2 настоящего Примечания, только один раз.

Рассматриваемое деяние впервые было криминализировано Законом Азербайджанской Республики от 27 декабря 2013 года.

В ст.162-1 УК установлена ответственность за основной (ст.162-1.1) и квалифицированный (ст.162-1.2) виды рассматриваемого преступления.

Непосредственным объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие конституционное право каждого на труд. Основные положения, обеспечивающие право на труд, закреплены в ст.35 Конституции Азербайджанской Республики.

Потерпевшим в данном случае может быть «значительное число работников», конкретное число которых законодательно определено в п.1 примечания к ст.162-1 УК, т.е. совершение рассматриваемого деяния в отношении десяти и более работников будет попадать под уголовную ответственность, а в отношении менее десяти работников – под административную ответственность по ст.192.1 КоАП Азербайджанской Республики.

Объективная сторона деяния является сложной и выполняется последовательно действием и бездействием:

1) привлечение десяти и более работников к выполнению каких-либо работ (услуг) (действие);

2) незаключение с ними трудового договора, т.е. привлечение к работе без вступления трудового договора (контракта) в юридическую силу в порядке, предусмотренном ТК

Азербайджанской Республики (бездействие).

Привлечение значительного числа работников к выполнению каких-либо работ (услуг) без заключения с ними трудового договора (контракта) может быть совершено различными способами. Как на добровольной основе, т.е. работники добровольно соглашаются выполнить определенную работу (услугу) без заключения с ними договора в официальном порядке, так и путем обмана, когда они считают, что работают по договору (контракту), который обещают заключить с ними в ближайшем будущем.

Мнение некоторых авторов, что формой принуждения в ст.162-1 может быть и насилие (физическое или психическое),¹ считаем неправильным, т.к. в этом случае, на наш взгляд, возникает ответственность по ст.144-2 (принудительный труд) УК 1999г.

Порядок заключения трудового договора (контракта), который является юридическим основанием возникновения трудовых отношений между работодателем и работником, содержится в главе 7 (ст.42–53) ТК 1999г. Работодатель имеет право привлекать работников к выполнению каких-либо работ (услуг) только после вступления трудового договора в юридическую силу.

В ст.49 ТК урегулированы сроки вступления трудового договора в силу в зависимости от их видов:²

1) с момента подписания договора сторонами или с даты, указанной в самом договоре;

2) с момента получения работодателем электронного извещения о регистрации трудового договора в электронной информационной системе.

По конструкции объективной стороны – формальный со-

¹ Azərbaycan Respublikasının Cinayət Məcəlləsinin Kommentariyası / F.Y. Səməndərovun ümumi redaktəsi ilə. Bakı, 2018, I hissə, s.566.

² Электронная информационная система создана и функционирует при Министерстве труда и социальной защиты населения Азербайджанской Республики.

став. Преступление считается оконченным с момента привлечения значительного числа (10 и более) работников к выполнению каких-либо работ (услуг) до момента вступления в силу трудового договора.

Субъект преступления – специальный, им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет и выступающее в роли работодателя.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Работодатель осознает как то, что привлекает к выполнению определенных работ (услуг) значительное число лиц, так и то, что трудовой договор в отношении этих лиц еще не вступил в юридическую силу.

Законодатель предусмотрел квалифицированный вид рассматриваемого преступления в ст.162-1.2, в качестве единственного квалифицирующего признака указана повторность совершения деяния. Понятие повторности раскрывается в ст.16 УК 1999г.

В примечании к ст.162-1 предусмотрены специальные условия освобождения от уголовной ответственности за данное преступление. Это:

- 1) заключение трудового договора с работниками в соответствии с требованиями ТК Азербайджанской Республики;
- 2) полная уплата причитающихся налогов, взносов по страховке от безработицы и по обязательному государственному социальному страхованию;
- 3) лицо ранее не освобождалось за совершение данного преступления по вышеприведенным основаниям;
- 4) специальное освобождение не применяется к лицам, совершившим данное деяние повторно, т.е. по ст.162-1.2 УК.

Все условия освобождения от уголовной ответственности по ст.162-1 являются обязательными. При этом норма, предусматривающая освобождение от ответственности, имеет императивную силу.

Статья 163. Воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналистов

163.1. Воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналистов, то есть принуждение их к распространению либо к отказу от распространения информации с применением насилия или с угрозой его применения, —

наказываются штрафом в размере от пятисот до тысячи манатов либо исправительными работами на срок до одного года.

163.2. Те же деяния, совершенные должностным лицом с использованием своего служебного положения, —

наказываются исправительными работами на срок до двух лет либо лишением свободы на срок до одного года с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

В ст.163 предусматривается ответственность за основной (ст.163.1) и квалифицированный (ст.163.2) виды рассматриваемого преступления.

Непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие законную профессиональную деятельность журналистов, свободную от внешних воздействий со стороны любых лиц или организаций.

Конституция Азербайджанской Республики гарантирует свободу мысли и слова (ст.47) и свободу массовой информации (ч.II ст.50). Конституция закрепляет положение, что каждый обладает свободой законным путем искать, приобретать, передавать, составлять и распространять информацию. Несмотря на то, что государство является гарантом свободы информации, государственная цензура в средствах массовой информации, в том числе в печати, запрещена.

Потерпевшим от данного преступления является журналист, выполняющий свой профессиональный долг, т.е. лицо, занимающееся редактированием, созданием, сбором или подготовкой сообщений и материалов для редакции зарегистрированного средства массовой информации, связанное с ней трудовыми или иными договорными отношениями либо занимающееся такой деятельностью по ее уполномочию.

Предмет преступления – информация, подлежащая распространению через средства массовой информации. В соответствии со ст.1 Закона Азербайджанской Республики о свободе информации от 19 июня 1998 года, под информацией подразумеваются сведения, независимо от формы их представления, о протекающих в природе, обществе и государстве событиях, процессах, а также о фактах и лицах. Информация, как предмет преступления в данном преступлении, может быть как истинной (соответствующей действительности), так и лживой.

Средства массовой информации – периодические печатные издания, телерадиопрограммы, программы кинохроники и иные формы распространения, понятие которых дано в Законе Азербайджанской Республики о средствах массовой информации от 7 декабря 1999 года. К средствам массовой информации относятся также электронные ресурсы (сайты), созданные для массового распространения в информационном ресурсе Интернета.

Объективная сторона преступления состоит в воспрепятствовании законной профессиональной деятельности журналистов. Воспрепятствование в диспозиции ст.163.1 УК выражается в двух противоположных действиях:

- в принуждении журналиста к распространению информации;
- в принуждении к отказу от распространения информации.

Распространение информации – это ее опубликование, оглашение, демонстрация.

Способ совершения преступления является обязательным признаком объективной стороны. Законодатель определяет физическое и психическое насилие в качестве способов преступления в ст.163.1 УК. При этом угроза как психическое насилие должна носить реальный и определенный характер.

Законодатель не определяет характер применяемого физи-

ческого или психического насилия. Поэтому при причинении физической боли, побоев, легкого вреда здоровью, совершенное будет охватываться санкцией ст.163.1 УК, а при причинении менее тяжкого вреда, тяжкого вреда здоровью – деяние должно быть квалифицировано по совокупности преступлений по ст.163 и ст.127 или 126 УК. При угрозе убийством или причинением тяжкого вреда здоровью – по совокупности преступлений по ст.163 и ст.134 УК. Воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналистов, сопровождавшееся убийством, должно быть квалифицировано по ст.120.2 УК. Учитывая, что убийство журналиста с целью воспрепятствования его профессиональной деятельностью охватывается соответствующим квалифицирующим признаком убийства в ст.120.2.3 УК, дополнительной квалификации по ст.163 уже не требуется.

В отличие от аналогичной ст.144 УК РФ 1996г., принуждение с использованием обмана, обещаний, угрозой уничтожения имущества и т.п. не будет влечь ответственности по ст.163 УК Азербайджанской Республики.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Преступление считается оконченным с момента принуждения к распространению или к отказу от распространения информации, независимо от того, была ли она впоследствии не распространена или, наоборот, распространена.

Субъект – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона рассматриваемого преступления характеризуется прямым умыслом: лицо осознает, что препятствует законной профессиональной деятельности журналиста путем принуждения его к распространению или отказу от распространения информации, и желает этого.

В ст.163.2 законодательно определен лишь один квалифицирующий признак, характеризующий субъекта: воспрепятствование законной профессиональной деятельности журна-

листов, совершенное должностным лицом, использующим свое служебное положение. Понятие должностного лица дается в примечании к ст.308 УК.

Статья 164. Нарушение трудовых прав беременной женщины или женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет, мужчины, самостоятельно воспитывающего ребенка в возрасте до трех лет

Необоснованное расторжение трудового договора с женщиной в связи с её беременностью или наличием у неё на иждивении ребенка в возрасте до трех лет, в том числе с мужчиной, самостоятельно воспитывающим ребенка в возрасте до трех лет, —

наказывается штрафом в размере от двух тысяч до трех тысяч манатов.

Наименование преступного деяния в ст.164 шире, чем непосредственно её диспозиция. Понятие «нарушение трудовых прав» охватывает не только необоснованное расторжение трудового договора, но и необоснованный отказ в приеме на работу категории лиц, являющихся потерпевшими по рассматриваемому деянию. В целях наибольшей защиты трудовых прав указанной категории лиц, следовало бы привести диспозицию ст.164 в соответствие с её названием.

Основной непосредственный объект преступления – общественные отношения, обеспечивающие опеку государством материнства, отцовства и детства, на что прямо указывается в ч.III ст.34 Конституции Азербайджанской Республики, дополнительный – общественные отношения, обеспечивающие трудовые права беременных, женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет, а также мужчин, самостоятельно воспитывающих ребенка в возрасте до трех лет.

Потерпевшими в этом преступлении признаются только три категории лиц:

- беременная женщина,
- женщина, имеющая детей в возрасте до трех лет,
- мужчина, самостоятельно воспитывающий ребенка в возрасте до трех лет.

Срок беременности значения для квалификации деяния по данной статье значения не имеет. Кроме того, потерпевшими могут быть признаны не только биологические мать или отец ребенка, но и признанные в законном порядке их усыновители (удочерители).

Объективная сторона включает в себя следующее действие:

– необоснованное расторжение трудового договора с указанными в законе потерпевшими.

Необоснованное расторжение трудового договора имеет место в случае несоответствия или отсутствия оснований для расторжения трудового договора по закону. Обоснованными основаниями для расторжения трудового договора с указанными в ст.164 категориями потерпевших являются положения, определенные в п.«а» ст.70 (при ликвидации предприятия), ст.73 (по истечении срока срочного трудового договора), 74 (при расторжении трудового договора в случаях, не зависящих от воли сторон), ч.2 ст.56 и п.«в» ч.2 ст.68 (при изменении условий труда) ТК Азербайджанской Республики.

Следует учесть, что если вышеуказанные основания создаются искусственно и фактически являются завуалированной формой расторжения трудового договора с беременной женщиной или женщиной, имеющей ребенка в возрасте до трех лет, или с мужчиной, самостоятельно воспитывающим ребенка в возрасте до трех лет, то виновное в этом лицо подлежит ответственности по ст.164 УК. В любом случае обоснованность или необоснованность расторжения трудового договора с указанными в ст.164 УК категориями потерпевших лиц должны решаться на основании норм действующего трудового законодательства Азербайджанской Республики.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Необоснованное расторжение трудового договора оформляется соответствующим приказом. Преступление считается оконченным с момента подписания приказа о рас-

торжении трудового договора.

Субъект преступления – специальный, им является лицо, наделенное правом приема и увольнения с работы.

Субъективная сторона предполагает прямой умысел, а также законодательно определенный специальный мотив – действия совершаются виновным по мотивам беременности женщины или наличия у нее ребенка в возрасте до трех лет, или наличия ребенка в возрасте до трех лет у мужчины, самостоятельно воспитывающим его. Если действия лица совершены при отсутствии указанных мотивов, ответственность по ст.164 УК исключается.

Статья 165. Нарушение авторских или смежных прав

165.1. Незаконное использование объектов авторского или смежных прав, то есть издание под своим именем или иное присвоение авторства на чужое научное, литературное, художественное или иное произведение, его незаконное переиздание или распространение, а равно принуждение к соавторству, если эти деяния причинили ущерб в значительном размере, — наказываются штрафом в размере от тысячи до двух тысяч манатов либо общественными работами на срок от трехсот двадцати до четырехсот восьмидесяти часов.

165.2. Те же деяния, совершенные:

165.2.1. повторно;

165.2.2. группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, —

наказываются штрафом в размере от двух тысяч до четырех тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Примечание: в статьях 165–166 настоящего Кодекса под «значительным размером» понимается сумма свыше одной тысячи манатов.

Интеллектуальная собственность – авторские и смежные права, являются объектами защиты, в том числе, и со стороны международного права. Еще в XIX веке международное сообщество с целью защиты указанных прав приняла 9 сен-

тября 1886 года в Берне Конвенцию по охране литературных и художественных произведений,¹ к которой СССР присоединился в 1928 году. 6 сентября 1952 года в Женеве была принята Всемирная Конвенция об авторском праве, пересмотренная впоследствии в Париже 24 июля 1971 года. СССР подписал эту Конвенцию 1 июня 1973 года. По сравнению с Бернской Конвенцией, Всемирная Конвенция носит более универсальный характер. Азербайджанская Республика, являющаяся участницей указанных международных договоров, защищает авторское право, включая смежные права, на законодательном уровне, в том числе и уголовно-правовыми мерами.

Так, в ст.165 УК Азербайджанской Республики установлена ответственность за основной (ст.165.1) и квалифицированный (ст.165.2) виды нарушения авторских или смежных прав.

Основной непосредственный объект преступления – общественные отношения, обеспечивающие конституционное право на интеллектуальную собственность, а именно авторских и смежных прав, дополнительный – материальные и моральные интересы потерпевших.

Конституция Азербайджанской Республики в ст.30 провозглашает, что каждый обладает правом на интеллектуальную собственность и право на авторство, право на изобретение и другие виды права интеллектуальной собственности охраняются законом. Кроме того, в ст.51 Конституции провозглашается, что каждый обладает свободой творчества и государство гарантирует свободное осуществление литературно-художественного, научно-технического и других видов творчества.

Потерпевший – автор произведения или иной правообладатель, а также субъект смежных прав. Автором произведения науки, литературы или искусства признается физическое лицо, творческим трудом которого оно создано. Иным пра-

¹ Бернская Конвенция имеет более 167 участников, США присоединились к Конвенции лишь в 1989 году.

вообладателем может явиться иное лицо (как физическое, так и юридическое), которому авторское право принадлежит на основании закона, переходит по наследству или по договору. Субъекты смежных прав – исполнители, изготовители фонограмм и организации вещания.

Предмет преступления – объекты авторского и смежных прав, а именно произведения науки, литературы, искусства или иное произведение (например, компьютерные программы). Полное понятие и признаки объектов авторского и смежных прав приводится в ст.5, 6, 32 Закона Азербайджанской Республики об авторских и смежных правах от 5 июня 1996 года.

Авторские права – это интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства. Авторские права не распространяются на произведения народного творчества. Авторское право возникает с созданием произведения и действует в течение всей жизни автора и 50 лет после его смерти. Истечение срока действия авторского права на произведение означает его переход в общественное достояние, некоторые из них могут объявляться государственным достоянием (ст.26, 27 указанного Закона 1996г.).

Смежные права – интеллектуальные права на результаты исполнительской деятельности (исполнения), фонограммы, передачи по эфиру или кабельному вещанию.

Авторское право распространяется как на обнародованные, так и на не обнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме (письменной, устной, изображения, объемно-пространственной и др.) произведения.

Объективная сторона преступления состоит из следующих обязательных признаков:

- 1) незаконное использование объектов авторского или смежных прав;
- 2) причинение ущерба в значительном размере;
- 3) причинно-следственная связь между указанными дей-

ствиями и последствием.

Виды незаконного использования объектов авторского или смежных прав указаны в диспозиции ст.165.1 УК. Это:

- издание под своим именем или иное присвоение авторства на чужое научное, литературное, художественное или иное произведение,
- его незаконное переиздание или распространение,
- принуждение к соавторству.

Издание под своим именем или иное присвоение авторства на чужое произведение (плагиат) может состоять в объявлении себя автором чужого произведения, выпуске чужого произведения (в полном объеме или частично) под своим именем, издании под своим именем произведения, созданного в соавторстве с другими лицами, без указания их имени.

Незаконное переиздание или распространение – это воспроизведение произведения без согласия автора или иного правообладателя. Способы переиздания или распространения значения для квалификации не представляют. Переиздание или распространение ставших общественным достоянием произведений не влечет уголовной ответственности по ст.165 УК.

Принуждение к соавторству представляет собой воздействие на автора различными способами, направленными на получение согласия включить виновного или других лиц в число соавторов. При этом принуждение может быть выражено как физическим, так и психическим воздействием. Принуждение к соавторству, совершенное должностным лицом, будет влечь ответственность по совокупности преступлений по ст.165 и ст.308 (злоупотребление должностными полномочиями) или 309 (превышение должностных полномочий) УК.

Учитывая, что диспозиция ст.165 является бланкетной, для установления признаков объективной стороны всегда следует руководствоваться нормами законодательства об авторских и смежных правах, а также нормами соответст-

вующих международных договоров.

Обязательным признаком объективной стороны является последствие преступления в виде причинения значительного ущерба, который определен в соответствии с примечанием к ст.165 УК в размере свыше тысячи манатов. Ущерб причиняется автору или иному правообладателю. При этом ущерб может представлять собой гонорар, который причитался действительному автору, затраты, понесенные действительным автором на создание произведения.

По конструкции объективной стороны – материальный состав, преступление считается оконченным с момента причинения ущерба в значительном размере.

Субъект преступления – общий, т.е. им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона деяния характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом по отношению к наступившим последствиям.

В ст.165.2 указаны два квалифицирующих признака незаконного использования объектов авторского или смежных прав, понятия которых соответствуют аналогичным в других преступлениях главы 21 УК 1999г.

Отсутствие нарушения авторских или смежных прав (ст.165) в перечне деяний, за совершение которых к юридическим лицам могут применяться уголовно-правовые меры (ст.99-4.6 УК), на наш взгляд, является пробелом законодательства.

Статья 165-1. Нарушение исключительного права пользования топологией интегральной схемы

165-1.1. Без разрешения автора или иного правообладателя снятие копии с топологии интегральной схемы путем включения ее в целом, либо какой-либо ее части, в интегральную схему, или любым другим способом, исключая копирование неоригинальной части топологии интегральной схемы, а также применение, доставка, предложение для продажи, сбыт топологии или состоящей из данной топологии интегральной схе-

мы, либо введение их в хозяйственный оборот в другой форме, если эти деяния причинили ущерб в значительном размере, —

наказываются штрафом в размере от тысячи до двух тысяч манатов либо общественными работами на срок от трехсот двадцати до четырехсот восьмидесяти часов.

165-1.2. Те же деяния, совершенные:

165-1.2.1. повторно;

165-1.2.2. группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, —

наказываются штрафом в размере от двух тысяч до четырех тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Данное деяние впервые криминализировано Законом Азербайджанской Республики от 7 ноября 2003 года.

Основным непосредственным объектом преступления выступают общественные отношения, обеспечивающие конституционное право на интеллектуальную собственность, а именно исключительные права пользования топологией интегральной схемы автором или иным правообладателем, дополнительным – материальные и моральные интересы потерпевших.

Потерпевший – правообладатель топологией интегральной схемы, которым может быть автор, его наследник, а также юридическое или физическое лицо, приобретшее исключительные имущественные права по закону или по договору.

Предметом преступления является топология интегральной схемы, т.е. зафиксированное на плате пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов и межэлементных связей интегральной схемы. Предметом преступления в ст.165-1 может быть только оригинальная форма топологии интегральной схемы.

Интегральная схема – электронная продукция, полностью или частично выполняющая функцию определенной электронной схемы, состоящая из элементов и межэлементных связей, выполненных неразрывно друг от друга на поверхности и (или) в объеме платы.

Вышеуказанные понятия, а также исключительные права пользования ими даны в Законе Азербайджанской Республики о правовой защите топологий интегральных схем от 31 мая 2002 года.

Объективная сторона рассматриваемого деяния состоит из следующих обязательных признаков:

- 1) нарушение исключительного права пользования топологией интегральной схемы;
- 2) причинение ущерба в значительном размере;
- 3) причинно-следственная связь между указанными действием и последствием преступления.

Законодатель в диспозиции ст.165-1.1 указывает конкретные виды нарушений, входящих в объективную сторону данного преступного деяния. Это:

- снятие копии с топологии интегральной схемы путем включения ее в целом, либо какой-либо ее части, в интегральную схему или любым другим способом, исключая копирование неоригинальной части топологии интегральной схемы,
- применение топологии или состоящей из данной топологии интегральной схемы,
- доставка топологии или состоящей из данной топологии интегральной схемы,
- предложение для продажи топологии или состоящей из данной топологии интегральной схемы,
- сбыт топологии или состоящей из данной топологии интегральной схемы,
- введение топологии или состоящей из данной топологии интегральной схемы в хозяйственный оборот в другой форме.

Понятие и признаки указанных действий даны в ст.7.4 и др. нормах указанного Закона 2002г.

Обязательным криминалообразующим условием совершения всех указанных деяний является совершение их без

разрешения автора или иного правообладателя. Понятие авторства дается в ст.6 указанного Закона 2002г. Так, если топология создана совместным трудом нескольких физических лиц, каждый из этих лиц считается автором топологии. В то же время, физические лица, творчески не участвовавшие в создании топологии, оказавшие только техническую, организационную или финансовую помощь или создавшие возможность для оформления права на использование топологии, не считаются авторами топологии.

Обязательным признаком объективной стороны является последствие в виде причинения значительного ущерба, который определен в соответствии с примечанием к ст.165 УК в размере свыше тысячи манатов. Причинение ущерба в размере тысячи манатов и меньше влечет не уголовную, а административную ответственность по ст.186 КоАП Азербайджанской Республики.

По конструкции объективной стороны – материальный состав, преступление считается оконченным с момента причинения ущерба в значительном размере.

Субъект преступления – общий, т.е. любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона деяния характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом по отношению к наступившим последствиям.

В ст.165-1.2 указаны два квалифицирующих признака. Это – совершение действий, указанных в диспозиции ст.165-1.1, повторно, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой. Понятие указанных признаков соответствует аналогичным в других преступлениях против личности.

Статья 165-2. Нарушение требований по использованию выражений фольклора

165-2.1. Нарушение требований по использованию выражений фольклора, если эти деяния причинили ущерб в значительном размере, — наказываются штрафом в размере от тысячи до двух тысяч манатов

либо общественными работами на срок от трехсот двадцати до четырехсот восьмидесяти часов.

165-2.2. Те же деяния, совершенные:

165-2.2.1. повторно;

165-2.2.2. группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, —

наказываются штрафом в размере от двух тысяч до четырех тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Данное деяние впервые криминализировано Законом Азербайджанской Республики от 5 марта 2004 года.

Основным непосредственным объектом преступления выступают общественные отношения, охраняющие и регламентирующие условия использования выражений фольклора как особого вида интеллектуальной собственности. Выражения фольклора являются национально-культурным наследием азербайджанского народа, поэтому дополнительным объектом являются национально-культурные интересы азербайджанского народа и отдельных его представителей.

Предмет преступления – выражения фольклора, понятие которых дается в ст.1.1 Закона Азербайджанской Республики о правовой охране выражений азербайджанского фольклора от 16 мая 2003 года: «созданные азербайджанским народом, его отдельными индивидуумами и сохраненные, отражающие в себе традиционные художественные ценности, мировоззрение, надежды и чаяния, особенности характера художественного наследия, созданные в устном виде выражения словесного искусства, народной музыки, игры и танцы, выражения народного промысла и прикладного искусства азербайджанского народа (существующие в материальном и нематериальном виде), а также другие виды народного творчества» .

Охраняемые виды выражений фольклора состоят из выражений:

- народного художественного творчества,
- народного промысла,
- прикладного искусства.

В ст.2 указанного Закона 2004г. указываются конкретные произведения, относящиеся к охраняемым фольклорным выражениям:

– относящиеся к словесному творчеству трудовые, обрядовые и детские выражения фольклора, мифы, легенды, предания, сказки, дастаны, анекдоты, народные драмы, пословицы, поговорки, загадки, выражения народной и ашугской поэзии, баяты и другие выражения устной словесности (ст.2.1.1);

– народные песни и танцевальные мелодии, народно-профессиональная музыка – ашугские напевы, мугам-дестгяхи, зерби-мугамы, теснифы (вокальные), ренги (инструментальные) и другие музыкальные выражения фольклора (ст.2.1.2);

– народные танцы, яллы, игры, мероприятия и праздники и другие выражения движения (ст.2.1.3);

– выражения осязаемого прикладного искусства и народного творчества, в том числе графические профессиональные – рисунки, картины, сюжетные изображения, теневые рисунки, чеканка и резьбовые работы, произведения скульптуры, керамика, глиняные изделия, мозаика, работы на металле (металлические обработки), литые изделия из меди и бронзы, шелководство, ковроткачество, работы по меди, ювелирное дело, кожевенное дело, вышивка, дело по плетению корзин, гобелены, бута, одежды как выражения фольклорного искусства, орнаменты, узоры, музыкальные инструменты, столярное, архитектурное дело, и схожие с ним выражения (ст.2.1.4).

Объективная сторона рассматриваемого деяния состоит из следующих обязательных признаков:

- 1) нарушение требований по использованию выражений

фольклора;

2) причинение ущерба в значительном размере;

3) причинно-следственная связь между указанными нарушениями и наступившим последствием.

В отличие от ст.165-1, в диспозиции ст.165-2 законодательно не определены виды нарушений требований по использованию выражений фольклора. Вместе с тем в указанном Законе 2004г. оговорено, что использование выражений фольклора в традиционной и обычной форме, в том числе с коммерческой целью на территории Азербайджанской Республики свободно (ст.6.1).

Основываясь на анализе норм Закона 2004г., можем выделить следующие действия, входящие в объективную сторону нарушений использования выражений фольклора:

– использование выражений фольклора без точного указания его источника, а также географического указателя места происхождения и (или) названия народа (общества), которому принадлежит (ст.9.1.2; 8.1);

– нетрадиционное и необычное использование выражений фольклора — использование с изменением естественного значения (сущности), содержания или цели, назначения и художественной формы выражений фольклора (ст.9.1.1; 6.2);

– непосредственное или косвенное доведение до публики выражений фольклора, умышленно выдаваемых как свои, или введение публики в заблуждение в отношении источника создания выражений фольклора или использование выражений фольклора с представлением их как выражений другой страны, не являющейся фактическим источником (ст.9.1.3);

– использование, наносящее ущерб культурным интересам общества (страны), непосредственно или косвенно доведенных до публики преднамеренно искаженных выражений фольклора (ст.9.1.4).

Обязательным признаком объективной стороны является причинение значительного ущерба, который определен в

соответствии с примечанием к ст.165 УК в размере свыше тысячи манатов. Совершение рассматриваемого деяния, причинившее ущерб в размере тысячи манатов и меньше, будет влечь не уголовную, а административную ответственность по ст.187 КоАП.

По конструкции объективной стороны – материальный состав, преступление считается оконченным с момента причинения ущерба в значительном размере.

Субъект преступления – общий, т.е. любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона деяния характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом по отношению к наступившим последствиям.

В ст.165-2.2 указаны два квалифицирующих признака, которые совпадают с аналогичными в предыдущих статьях УК.

Статья 165-3. Незаконное использование баз данных

165-3.1. Незаконное использование баз данных, если эти деяния причинили ущерб в значительном размере, —

наказываются штрафом в размере от тысячи до двух тысяч манатов либо общественными работами на срок от трехсот двадцати до четырехсот восьмидесяти часов.

165-3.2. Те же деяния, совершенные:

165-3.2.1. повторно;

165-3.2.2. группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, —

наказываются штрафом в размере от двух тысяч до четырех тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Данное деяние также впервые криминализировано уже после вступления УК в законную силу, а именно Законом Азербайджанской Республики от 15 апреля 2005 года.

Основной непосредственный объект преступления – общественные отношения, обеспечивающие законодательно уста-

новленные правила и условия использования базы данных, дополнительный – права и интересы авторов базы данных.

Предмет преступления – база данных. В Законе Азербайджанской Республики о правовой защите баз данных от 14 сентября 2004 года дается следующее определение: база данных – объективная форма представления и организации произведений, данных и иной независимой информации в электронном и неэлектронном виде, расположенной в систематическом или методическом порядке и доступной через электронные или другие средства (ст.1.0.1).

База данных по выбору и построению данных, являющихся результатом творческой деятельности, охраняются авторским правом, и это право применяется в соответствии с Законом Азербайджанской Республики «Об авторском праве и смежных правах» (ст.3.1). Авторское право на базу данных не препятствует другим лицам создавать новую базу путем самостоятельного подбора и расположения тех же материалов (ст.3.7).

Потерпевшим является автор – физическое лицо, в результате творческой деятельности создавшее базу данных. При совместном труде двух или более физических лиц, авторство принадлежит этим лицам совместно на правах соавторства. Авторское право на базу данных возникает с момента создания базы, действует в течение всей жизни автора, и 70 лет, начиная с начала следующего года после его смерти.

Объективная сторона преступления состоит из следующих обязательных признаков:

- 1) незаконное использование баз данных;
- 2) причинение ущерба в значительном размере;
- 3) причинно-следственная связь между указанными действиями и наступившим последствием .

Правила и условия использования базы данных установлены в указанном Законе 2004г. Под использованием базы данных понимается воспроизведение, опубликование, пуб-

личное исполнение, показ и сообщение, в том числе иные действия по переработке (модификация) и введению в гражданский оборот. Передача сообщения средствами массовой информации о выпущенной в свет базе данных не признается использованием этой базы данных (ст.1.0.10).

В ст.13 Закона 2004г. указаны случаи неправомерного использования базы данных. Это:

– нарушение требований по использованию баз данных, установленных настоящим Законом, считается неправомерным использованием (ст.13.1);

– доступ к базам данных, являющихся объектами авторского права и базам данных, охраняемых правом специальной охраны, путем обхода или непосредственного воздействия на технические средства защиты, используемые автором или другим правообладателем и изготовителем базы данных, также относится к неправомерному использованию (ст.13.1).

Кроме того, в отношении баз данных не допускаются следующие:

– осуществление действий, направленных на устранение ограничений на использование базы данных, установленных посредством соответствующих средств технической защиты, без разрешения автора или другого правообладателя и производителя базы данных (ст.13.3.1.);

– изготовление, распространение, сдача в прокат, временное использование, импорт, реклама, использование в целях получения доходов базы данных или оказание услуг, направленные для того, чтобы сделать невозможным применение технических средств защиты, либо обеспечение нужной защиты этих прав посредством технических средств (ст.13.3.1.);

– не допускается без разрешения автора или другого правообладателя изменение или устранение информации о базе данных, ее авторе или другом правообладателе, либо условиях использования, помещенных на ее экземплярах, или уви-

денных во время сообщения в целях доведения до публики, а также цифр и кодов, содержащих эту информацию (ст.13.4);

– не допускается без разрешения автора или другого правообладателя воспроизведение, распространение, импорт в целях распространения, публичный показ, исполнение, сообщения в целях доведения до публики базы данных, в которой устранены информация о них (ст.13.5).

По конструкции объективной стороны – материальный состав, преступление считается оконченным с момента причинения ущерба в значительном размере, который определен в соответствии с примечанием к ст.165 УК в размере свыше тысячи манатов. Совершение рассматриваемого деяния, причинившее ущерб в размере тысячи манатов и меньше, будет влечь не уголовную, а административную ответственность по ст.188 КоАП.

Субъект преступления – общий, т.е. любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона деяния характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом по отношению к наступившим последствиям.

В ст.165-3.2 указаны два квалифицирующих признака, которые совпадают с аналогичными в предыдущих статьях УК.

Статья 166. Нарушение изобретательских и патентных прав

166.1. Нарушение изобретательских и патентных прав, то есть незаконное использование изобретения или рационализаторского предложения, либо разглашение без согласия автора сущности изобретения или рационализаторских предложений до официальной публикации сведений о них, присвоение авторства, принуждение к соавторству, если эти деяния причинили ущерб в значительном размере, —

наказываются штрафом в размере от тысячи до двух тысяч манатов либо общественными работами на срок от трехсот двадцати до четырехсот восьмидесяти часов.

166.2. Те же деяния, совершенные:

166.2.1. повторно;

166.2.2. группой лиц по предварительному сговору или организован-

ной группой, —

наказываются штрафом в размере от двух тысяч до четырех тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Основной непосредственный объект преступления – общественные отношения, обеспечивающие конституционное право на интеллектуальную собственность, а именно изобретательских и патентных прав, дополнительный – общественные отношения, обеспечивающие материальные и моральные интересы потерпевших.

Предметом преступления являются:

- изобретение,
- рационализаторское предложение.

Понятие изобретения дается в ст.1 Закона Азербайджанской Республики о патенте от 10 июня 1997 года: изобретения – технические решения, относящиеся к продукции (созданные в результате интеллектуальной деятельности культуры растительных или животных клеток, штамм микроорганизмов, вещество, устройство) или способу (выполнение в определенной последовательности связанных друг с другом процессов над материальным объектом посредством материальных средств) в любой отрасли.

Следует отметить, что понятие «рационализаторское предложение», которое использует законодатель в диспозиции ст.166 УК, является устаревшим, используемым в советской правовой науке. Поэтому в указанном Законе 1997г. оно не употребляется. Итак, мы будем придерживаться следующего общепринятого определения: рационализаторское предложение – это предложение производственно-технического характера, непосредственно улучшающее производственный процесс путем более эффективного использования оборудования, материалов или труда рабочих, но не существенно изменяющее конструкцию или технологические процессы производства.

Хотя в диспозиции ст.166 УК прямо не указывается на иные предметы преступления, в Комментарий к УК Азербайджанской Республики, основываясь на Законе о патенте 1997г., толкуют их расширительно, отнеся к ним также полезную модель (технические решения, относящиеся к устройству) и промышленный образец (художественное или художественно-конструктивное решение изделия, определяющее его новый внешний вид) (ст.1).¹

Потерпевшим в данном преступлении является автор изобретения или рационализаторского предложения (патентообладатель). Им признается как физическое, так и юридическое лицо, итогом творческого труда которого является изобретение или рационализаторское предложение. Если в создании объекта участвовали несколько граждан, все они считаются авторами (соавторы).

Права на изобретение или рационализаторское предложение подтверждаются патентом, который удостоверяет приоритет, авторство изобретения или рационализаторского предложения и исключительное право на них.

Объективная сторона преступления состоит из следующих обязательных признаков:

- 1) нарушение изобретательских и патентных прав;
- 2) причинение ущерба в значительном размере;
- 3) причинно-следственная связь между указанными действиями и последствием.

Виды нарушения изобретательских и патентных прав указаны в диспозиции ст.165.1 УК. Это:

- незаконное использование изобретения или рационализаторского предложения (полезной модели или промышленного образца),
- разглашение без согласия автора сущности изобретения или рационализаторских предложений (полезной модели или

¹ Azərbaycan Respublikasının Cinayət Məcəlləsinin Kommentariyası / F.Y. Səməndərovun ümumi redaktəsi ilə. Bakı, I hissə, 2018, c.584-585.

промышленного образца) до официальной публикации сведений о них,

- присвоение авторства,
- принуждение к соавторству.

Исключительное право на использование изобретения, полезной модели и промышленного образца принадлежит патентообладателю (ст.14 Закона 1997г.). Незаконным является использование изобретения, рационализаторского предложения (полезной модели или промышленного образца) без согласия патентообладателя. Незаконным является также использование указанных объектов, созданных несколькими лицами, без согласия хотя бы одного из патентообладателей. Правомерные и незаконные условия использования изобретения или полезной модели, промышленного образца определены в Законе о patente. Например, использование третьими лицами объектов интеллектуальной собственности на основе выданных лицензий с согласия автора является правомерным.

Разглашение сущности изобретения, рационализаторского предложения (полезной модели или промышленного образца) предполагает придание сведений об указанных объектах интеллектуальной собственности огласке любым способом до официальной публикации сведений о них, что лишает их новизны и затрудняет в дальнейшем получение на них автором патента.

Присвоение авторства предполагает объявление себя автором чужих изобретения, рационализаторского предложения (полезной модели или промышленного образца), получение патента лицом, не внесшим личного творческого вклада в создание указанных объектов интеллектуальной собственности, в т.ч. лицом, которое оказало автору только техническую, организационную или материальную помощь или только способствовало оформлению прав на них.

Принуждение к соавторству может заключаться в оказании воздействия любым способом (в т.ч. посредством насилия, угроз наступления неблагоприятных для потерпевшего

последствий) с целью получить его согласие на включение других лиц (не внесших личного творческого вклада в создание объектов интеллектуальной собственности) в соавторы готовых или разрабатываемых изобретения, рационализаторского предложения (полезной модели или промышленного образца), т.е. заключить договор, позволяющий этим лицам получить авторские права.

Обязательным признаком объективной стороны является последствие в виде причинения значительного ущерба, который определен в соответствии с примечанием к ст.165 УК в размере свыше тысячи манатов. Ущерб причиняется автору (патентообладателю) или иному правообладателю. При этом ущерб может представлять собой гонорар, который причитался действительному автору, затраты, понесенные действительным автором на создание изобретения, рационализаторского предложения (полезной модели или промышленного образца).

По конструкции объективной стороны – материальный состав, преступление считается оконченным с момента причинения ущерба в значительном размере.

Субъект преступления – общий, т.е. любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона деяния характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом по отношению к наступившим последствиям.

В ст.166.2 указаны два квалифицирующих признака, которые совпадают с аналогичными в других статьях УК.

§ 4. Преступления против личных прав и свобод

К этой группе преступлений относятся следующие деяния:

- нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений (ст.155);
- нарушение неприкосновенности частной жизни (ст.156);

- нарушение неприкосновенности жилища (ст.157);
- нарушение неприкосновенности зданий (помещений) юридических лиц (ст.158);
- воспрепятствование совершению религиозных обрядов (ст.167);
- принуждение к вероисповеданию или финансирование этих действий из-за религиозной вражды, религиозного радикализма или религиозного фанатизма (ст.167-1);
- незаконное производство, ввоз, продажа или распространение литературы, аудио- и видеоматериалов, товаров и изделий религиозного назначения и иных информационных материалов религиозного содержания (ст.167-2);
- производство, хранение, распространение или финансирование материалов религиозно-экстремистского содержания (ст.167-3);
- посягательство на права граждан под предлогом совершения религиозных обрядов (ст.168);
- нарушение требований ведения религиозной пропаганды, проведения религиозных обрядов и ритуалов (ст.168-1).

Как Конституция Азербайджанской Республики, так и международные акты о правах человека провозглашают личные права и свободы. Так, согласно ст.17 Международного пакта о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 года: «никто не может подвергаться произвольному или незаконному вмешательству в его личную и семейную жизнь, произвольным или незаконным посягательствам на неприкосновенность его жилища или тайну его корреспонденции или незаконным посягательствам на его честь и репутацию. Каждый человек имеет право на защиту закона от такого вмешательства или таких посягательств».

В соответствии со ст.73.2 УК, лицо, совершившее деяние, предусмотренное ст.156.1, 157.1 или 158.1, освобождается от уголовной ответственности, если оно примирилось с потерпевшим и полностью возместило причиненный ему ущерб.

Указанная норма носит императивный характер и виновный может быть освобожден от уголовной ответственности по перечисленным основаниям только один раз.

Статья 155. Нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений

Нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений —

наказывается штрафом в размере от тысячи до двух тысяч манатов либо исправительными работами на срок до одного года.

Непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие конституционное право человека на тайну переписки, телефонных переговоров, телеграфных и иных сообщений. Это право предусмотрено в ч.IV ст.32 Конституции 1995г. и может быть ограничено только в предусмотренных законом случаях в судебном порядке. Порядок наложения ареста на почтово-телеграфные отправления, их осмотра и выемки, а также контроля и записи переговоров установлен уголовно-процессуальным законодательством.

Предмет преступления – любая личная информация (т.е. сообщение), переданная одним лицом другому лицу через переписку, телефонные переговоры, почтовые, телеграфные сообщения. Однако в диспозиции ст.155 способы передачи предмета преступления указаны не в исчерпывающем порядке. Ими могут быть также сообщения, переданные через факс, телетайп, электронную связь и т.д.

Потерпевшим является любое лицо, чье право на сохранение личной информации нарушено при ее передачи другому лицу.

Объективная сторона данного преступления характеризуется действием, состоящим в нарушении тайны информации, передаваемой одним лицом другому, различными способами (средствами) связи.

Содержащей тайну является информация, которую ее ис-

точник или адресат не доверяют третьим лицам, считая ее тайной для посторонних. Для ответственности не требуется, чтобы переписка, телефонные переговоры, почтовые, телеграфные или иные сообщения содержали именно личную или семейную тайну, т.е. содержание передаваемой информации значения для квалификации не имеет.

Нарушение тайны в ст.155 УК заключается в незаконном прослушивании телефонных переговоров, ознакомлении с сообщениями, передаваемыми почтово-телеграфной, радио корреспонденцией, личной электронной почтой или иными сообщениями граждан.

Право на тайну информации, передаваемой указанными в ст.155 УК средствами связи, может быть ограничено в соответствии с конституционным предписанием только на основании судебного решения по запросу уполномоченных на то органов правопорядка. Основанием для обращения в суд с целью ограничения права на тайну передачи личной информации может быть стремление правоохранительных органов предотвратить совершение преступления или выявить истину во время расследования уголовного дела. В этом случае оперативно-розыскные и процессуальные действия регламентированы нормами главы 33 (Наложение ареста на почтово-телеграфную и иную корреспонденцию. Перехват переговоров, проводимых по телефону и иным устройствам, сведений, передаваемых по средствам связи и иным техническим средствам, других сведений) УПК 2000г.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Преступление считается оконченным с момента незаконного (т.е. без судебного решения) ознакомления третьего лица с информацией, то есть с момента прочтения им письма, телеграммы, подслушивания телефонного разговора, перехвата электронной почты и т.п.

Субъект преступления – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона рассматриваемого состава преступления характеризуется виной в форме прямого умысла.

В отличие от аналогичной ст.138 УК РФ 1996г., законодатель Азербайджанской Республики не дифференцировал ответственность за нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений и, соответственно, не предусмотрел в качестве квалифицирующего признака совершение этого деяния должностным лицом с использованием своего служебного положения. Поэтому совершение рассматриваемого деяния должностным лицом следует квалифицировать по совокупности преступлений по ст.155 и ст.308 (злоупотребление должностными полномочиями) УК.

Статья 156. Нарушение неприкосновенности частной жизни

156.1. Распространение, продажа или передача другому лицу, незаконное соби́рание сведений, составляющих личную или семейную тайну, а также документов, материалов видео- или фото-съемок, аудиозаписей, содержащих подобные сведения, —

наказываются штрафом в размере от тысячи до двух тысяч манатов либо общественными работами на срок от двухсот сорока до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года.

156.2. Те же деяния, совершенные:

156.2.1. должностным лицом с использованием своего служебного положения;

156.2.2. с использованием беспилотного летательного аппарата, управляемого на расстоянии, —

наказываются ограничением свободы на срок до двух лет либо лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

В ч.II ст.32 Конституции Азербайджанской Республики закреплено, что каждый обладает правом хранить личную и семейную тайну, а в ч.III ст.32 – что не допускаются сбор,

хранение, использование и распространение сведений о чьей-либо личной жизни без его согласия. Ст.17 Международного пакта о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 года также устанавливает, что «никто не может подвергаться произвольному или незаконному вмешательству в его личную и семейную жизнь, произвольным или незаконным посягательствам на неприкосновенность его жилища или тайну его корреспонденции или незаконным посягательствам на его честь и репутацию. Каждый человек имеет право на защиту закона от такого вмешательства или таких посягательств».

Непосредственный объект данного преступления – общественные отношения, обеспечивающие конституционное право человека на неприкосновенность частной жизни, личной и семейной тайны.

Потерпевшим может быть любое лицо, информация о частной жизни которого распространяется вопреки его воле.

Предмет преступления – сведения о частной жизни лица, составляющие семейную или личную тайну, а также материальные носители этих сведений – документы (например, выписка истории болезни), материалы видео или фотосъемок, аудиозаписи (фотографии, кассеты, диски, флешки и пр.). Указанные сведения, составляющие семейную или личную тайну, могут быть, в том числе, предметом профессиональной тайны: медицинской, судебной, адвокатской, предварительного следствия, нотариальных действий, денежных вкладов, охраняемой законом.

Частная жизнь – это та сфера, которая находится за пределами служебной и общественной деятельности человека: семейная жизнь, дружеские или, наоборот, неприязненные отношения с другими людьми, интимные отношения, имущественное положение и т.п. Личную тайну могут составлять сведения, имеющие сугубо личный характер, например, о состоянии здоровья лица, его круге знакомых, образе жизни, привычках, взглядах, интимных связях, вероисповедании и др.

Семейная тайна – сведения, касающиеся отношений в семье, например, об усыновлении, о наличии вклада в банке и др.

Решение, какие сведения являются личной или семейной тайной, является прерогативой лица, заинтересованного в их неразглашении. Однако окончательно этот вопрос решается судом, который может согласиться или не согласиться с мнением потерпевшего.

Диспозиция ст.156 бланкетная, т.к. для привлечения к уголовной ответственности необходимо установить признак незаконности. Действия, указанные в ст.156.1, могут быть незаконными тогда, когда они совершаются без согласия лица, которого они касаются, или без предусмотренных законом оснований, которые определены в ряде других нормативных актов (например, в Законе об оперативно-розыскной деятельности, УПК и др.).

Объективная сторона выражается альтернативно в одном из четырех действий:

- распространение сведений или материалов видео или фотосъемок, аудиозаписей со сведениями, составляющими личную или семейную тайну;

- продажа сведений или материалов видео или фотосъемок, аудиозаписей со сведениями, составляющими личную или семейную тайну;

- передача сведений или материалов видео или фотосъемок, аудиозаписей со сведениями, составляющими личную или семейную тайну;

- незаконное собирание сведений, составляющих личную или семейную тайну.

Распространение – это доведение до сведения хотя бы одного другого лица устно или письменно сведений или материалов, составляющих личную или семейную тайну.

Продажа или передача сведений, составляющих личную или семейную тайну, осуществляется посредством материального носителя этой тайны – документов, видео материала-

лов или фотосъемок, аудиозаписей, которые выступают в данном случае в качестве предметов преступления. Продажа предполагает возмездный, передача – безвозмездный переход материальных носителей чужой тайны третьим лицам.

Собирание сведений, составляющих личную или семейную тайну, считается незаконным в следующих случаях:

- если собираются без согласия владельца сведений;
- если собираются в процессе предварительного расследования в отсутствие судебного решения, позволяющего собирать подобные сведения без согласия или в тайне от владельца сведений;
- если собираются неуполномоченным на это лицом.

Незаконное собирание сведений, составляющих личную или семейную тайну, может производиться любым способом. Собирание может осуществляться тайно или открыто, например, похищением каких-либо предметов со сведениями о личной и семейной тайне (фотографий, видеокассет и т.д.), их копированием, прослушиванием телефонных разговоров, расспрашиванием других лиц о таких сведениях (родственников, соседей, коллег по работе, лечащего врача и др.), подглядыванием за происходящим, фотографированием, производством видео или киносъемки и т.д.

Если собирание сведений, составляющих личную или семейную тайну, производится с нарушением тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений, то деяние квалифицируется по совокупности преступлений по ст.155 и ст.156 УК 1999г.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Преступление считается оконченным с момента начала собирания или распространения сведений, продажи или передачи предметов преступления третьему лицу.

Субъект – общий, им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона характеризуется только прямым

умыслом. Как правило, мотивом является корыстная или иная личная заинтересованность. Корыстная заинтересованность – это побуждение получить какую-либо имущественную выгоду. Иная личная заинтересованность может выражаться в побуждении устранить претендента на ту или иную должность, отомстить обидчику, навредить недоброжелателю и т.д.

Законодатель дифференцирует ответственность, предусматривая в ст.156 УК следующие квалифицирующие признаки совершения данного деяния:

- должностным лицом с использованием своего служебного положения (ст.156.2.1);
- с использованием беспилотного летательного аппарата, управляемого на расстоянии (дрон) (ст.156.2.2).

Понятие должностного лица дается в примечании к ст.308 УК и в целом указанный квалифицирующий признак по содержанию совпадает с аналогичным в других статьях главы 21 УК.

Под беспилотным летательным аппаратом, управляемым на расстоянии (в разговорной речи чаще используется обобщающее название «дрон»), понимается летательный аппарат без экипажа на борту. Дроны бывают с разной степенью автономности (дистанционные, полностью автоматические). Дистанционные, т.е. радиоуправляемые дроны чаще используются для развлечения, с бытовыми целями (панорамные фотографирования с высоты, видеосъемка торжеств и т.п.). При вменении ответственности по ст.156.2.2 УК не имеет значения изготовлен ли дрон заводским способом или кустарным.

Статья 157. Нарушение неприкосновенности жилища

157.1. Проникновение в жилище против воли проживающего в нем лица, совершенное без оснований, установленных законами Азербайджанской Республики, —

наказывается штрафом в размере от тысячи до двух тысяч манатов либо общественными работами на срок от двухсот сорока до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года.

157.2. Те же деяния, совершенные с применением насилия или с угрозой его применения, —

наказываются исправительными работами на срок до двух лет либо ограничением свободы на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до одного года.

157.3. Деяния, предусмотренные статьями 157.1 или 157.2 настоящего Кодекса, совершенные должностным лицом с использованием своего служебного положения, —

наказываются ограничением свободы на срок до двух лет либо лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

Непосредственный объект преступления – общественные отношения, обеспечивающие конституционное право человека на неприкосновенность жилища. Так, ст.33 Конституции гласит: «каждый обладает правом на неприкосновенность жилья. За исключением случаев, установленных законом, или вынесения судебного решения, никто не может войти в жилище против воли проживающих в нем лиц».

Объективная сторона состоит в незаконном проникновении в жилище против воли проживающего в нем лица, т.е. совершенном без оснований, установленных законами Азербайджанской Республики.

Проникновение предполагает вторжение в чужое жилище независимо от его способа (со взломом замков, обманом и т.п.). Проникновение может иметь место как в присутствии проживающих там лиц или других лиц (гостей, например) или в их отсутствии, т.е. может быть как открытым, так и тайным.

Ввиду бланкетности диспозиции, для того, чтобы выявить законные основания проникновения в жилище лица помимо его воли, следует обратиться к нормам УПК 2000г., Законов Азербайджанской Республики об оперативно-розыскной деятельности от 28 октября 1999 года; о полиции от 28 октября 1999 года, о пожарной безопасности от 10 июня 1997 года и др.

Незаконным будет считаться проникновение в жилище в следующих случаях:

- если осуществляется без разрешения или вопреки воле проживающего там лица;

- если совершается уполномоченными органами в отсутствии судебного постановления, позволяющего проникать в жилище без согласия или в отсутствии проживающего там лица (ст.17.2 УПК);

- если совершается по постановлению следователя или уполномоченных лиц оперативно-розыскной деятельности без оснований, позволяющих проникать в жилище вопреки воле проживающего там лица в отсутствии судебного постановления (ст.177.4.1, 243.3 УПК; ст.10, 11, 13 Закона об оперативно-розыскной деятельности);

- если совершается без согласия или в отсутствии проживающего там лица в случаях, не вызванных крайней необходимостью (пожар, наводнение, спасение жизни или здоровья лица, находящегося в беспомощном состоянии и т.п.);

- если осуществляется неуполномоченным на это лицом.

Место совершения преступления – жилище, является обязательным признаком объективной стороны преступления в ст.157 УК.

Законодательно понятие жилища в УК Азербайджанской Республики не определяется. Поэтому для пояснения этого понятия следует обратиться к Постановлению Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики о краже, грабеже и разбое от 5 марта 2005 года, а также к законодательному примеру УК РФ (примечание к ст.139). Под «жилищем» понимаются индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, жилое помещение независимо от формы собственности, входящее в жилищный фонд и пригодное для постоянного или временного проживания, а равно иное помещение или строение, не входящие в жилищный фонд, но предназначенные для временного про-

живания»». Так, под жилищем может пониматься как любое жилое помещение, предназначенное для постоянного или временного проживания (частный дом, отдельная квартира, комната в общежитии, номер в гостинице и т.п.), так и помещения или строения, пристройки к жилым помещениям, предназначенные для иных целей (гараж, склад, баня и т.п.).

Если незаконное проникновение в жилище сопровождается уничтожением или повреждением имущества в размере свыше 5 тысяч манатов, то ответственность будет наступать по совокупности преступлений по ст.157 и в зависимости от формы вины по ст.186 или 187 УК.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с момента незаконного проникновения в жилище.

Субъект преступления – общий, им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Законодатель дифференцирует уголовную ответственность за рассматриваемое преступление на трех уровнях, предусматривая в ст.157.2 ответственность за квалифицированный, а в ст.157.3 – за особо квалифицированный виды преступления.

В ст.157.2 УК квалифицирующим признаком является совершение деяния с применением насилия или с угрозой его применения. При этом характер применяемого насилия (опасный или не опасный для жизни или здоровья) законодательно не определен. Причинение при незаконном проникновении в жилище менее тяжкого или тяжкого вреда здоровью будет влечь ответственность по совокупности преступлений по ст.157.2 и соответственно по ст.127 или 126 УК. Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, если она носит реальный характер, также будет влечь ответственность по совокупности преступлений по ст.157.2 и ст.134 УК.

В ст.157.3 УК особо квалифицирующим признаком является совершение данного деяния должностным лицом с использованием своего служебного положения, понятие которого совпадает с аналогичными в других статьях главы 21 УК.

Следует отметить, что нарушение неприкосновенности жилища является квалифицирующим признаком при совершении некоторых преступлений против собственности. В этих случаях совокупности преступлений по ст.157 и ст.177.2.3 (кража), 180.2.3 (грабеж), 181.2.3 (разбой) УК не образуется, т.к. незаконное проникновение в жилище выступает в качестве обязательного способа совершения указанных квалифицированных видов преступлений.

Статья 158. Нарушение неприкосновенности зданий (помещений) юридических лиц

158.1. Проникновение в здания (помещения), находящиеся в собственности юридических лиц, либо арендуемые ими, без оснований, установленных законами Азербайджанской Республики, —

наказывается штрафом в размере от тысячи до двух тысяч манатов либо общественными работами на срок от трехсот шестидесяти до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года.

158.2. Те же деяния, совершенные с применением насилия или с угрозой его применения, —

наказываются исправительными работами на срок до двух лет либо ограничением свободы на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до одного года.

158.3. Деяния, предусмотренные статьями 158.1 или 158.2 настоящего Кодекса, совершенные должностным лицом с использованием своего служебного положения, —

наказываются ограничением свободы на срок до двух лет либо лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

Основной непосредственный объект преступления — общественные отношения, обеспечивающие неприкосновен-

ность зданий (помещений) юридических лиц, находящихся в собственности юридических лиц, либо арендуемые ими. Дополнительный непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие нормальную деятельность юридических лиц.

Под юридическим лицом понимается прошедшая государственную регистрацию в Азербайджанской Республике организация, фирма или компания, которая имеет в собственности, хозяйственном владении или оперативном руководстве обособленное имущество, и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Объективная сторона деяния состоит в незаконном проникновении в здания (помещения), находящиеся во владении юридического лица против его воли. Здания, помещения могут находиться в собственности, аренде или безвозмездном пользовании юридического лица.

Признаки незаконного проникновения, а также момент окончания преступления совпадают с аналогичными в ст.157 УК.

Признаки субъекта, субъективной стороны, а также квалифицирующего и особо квалифицирующего признаков рассматриваемого преступления (ст.158) полностью совпадают с аналогичными в незаконном проникновении в жилище (ст.157).

Статья 167. Воспрепятствование выполнению религиозных обрядов

Незаконное воспрепятствование выполнению религиозных обрядов — наказывается штрафом в размере от тысячи до двух тысяч манатов либо общественными работами на срок от трехсот двадцати до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года.

Непосредственный объект преступления – общественные отношения, обеспечивающие защиту конституционного положения о свободе совести, а именно о свободном выполнении религиозных обрядов. Следует отметить, что понятия «свобода совести» и «свобода вероисповедания» являются идентичными.

В ч.III ст.48 Конституции Азербайджанской Республики провозглашается, что «выполнение религиозных обрядов свободно, если не нарушает общественный порядок и не противоречит общественной нравственности».

Потерпевшими в этом деянии являются верующие лица любого исповедания (ислам, христианство и др.), кроме запрещенных законодательством Азербайджанской Республики.

Объективная сторона деяния выражена в незаконном воспрепятствовании проведению религиозных обрядов.

Каждой религии свойственны свои религиозные обряды, они могут быть разными (например, обрезание у мусульман и иудеев, венчание и крещение у христиан, исповедание у католиков) или отличаться в проведении (намаз (молитвы), отпевание усопшего, религиозные шествия, паломничество, пост и др.

Незаконным воспрепятствованием является совершение любых действий, направленных на запрет исполнения религиозных обрядов по основаниям, не предусмотренным в законодательстве Азербайджанской Республики.

Осуществление права на свободу совести, в том числе порядок выполнения религиозных обрядов и др. вопросы урегулированы Законом Азербайджанской Республики о свободе вероисповедания от 20 августа 1992 года.

В ст.1 указанного Закона отмечается, что «свобода вероисповедания может быть ограничена лишь в случаях, предусмотренных законом и необходимых в демократическом обществе, в интересах общественной безопасности, для обеспечения общественного порядка, охраны здоровья или нрав-

ственности, либо защиты прав и свобод других лиц». Из чего следует, что все остальные основания воспрепятствования проведению религиозных обрядов являются незаконными.

Следует отметить, что воспрепятствование проведению религиозных обрядов различных запрещенных религиозных течений не является незаконной и не попадает под ответственность по ст.167 УК.

В соответствии со ст.21 Закона 1992г., «религиозные обряды и ритуалы беспрепятственно совершаются в храмах, на принадлежащей им территории, в местах паломничества, на кладбищах, в учреждениях религиозных образований, в квартирах и домах граждан», т.е. воспрепятствование исполнению религиозных обрядов вне указанных мест не является незаконным и, следовательно, не влечет ответственности по ст.167 УК 1999г.

Способы воспрепятствования не оговорены в ст.167 и поэтому они могут быть различными. Это могут быть такие действия, как блокирование дорог, ведущих к месту проведения незапрещенных законом религиозных обрядов, создание искусственных препятствий, применение насилия или угрозы применения насилия, незаконное лишение свободы в отношении лиц, участвующих в этих обрядах, и т.д. При этом если способы воспрепятствования образуют состав другого самостоятельного деяния, то возникает совокупность преступлений.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Преступление окончено с момента выполнения любого действия по воспрепятствованию исполнению религиозных обрядов.

Субъект преступления – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет. При совершении указанного деяния должностным лицом деяние нужно квалифицировать по совокупности преступлений по ст.167 и ст.308 УК.

Субъективная сторона деяния характеризуется прямым умыслом. Мотивы незаконного воспрепятствования выпол-

нению религиозных обрядов могут быть различными, чаще всего – религиозная нетерпимость, религиозная вражда, хулиганские, влияния на квалификацию деяния по ст.167 они не оказывают.

И в заключение анализа ст.167 отметим, что в соответствии со ст.99-4 УК субъектом уголовной ответственности за данное деяние может выступать и юридическое лицо, к которому могут быть применены уголовно-правовые меры, указанные в ст.99-5.

Статья 167-1. Принуждение к вероисповедованию или финансирование этих действий, совершенных на почве религиозной вражды, религиозного радикализма или религиозного фанатизма

167-1.1. Принуждение лица к исповедованию какой-либо религии (религиозного течения), в том числе к выполнению религиозных обрядов и церемоний или к участию в религиозных обрядах и церемониях, а также к получению духовного образования, —

наказываются штрафом в размере от трех тысяч до пяти тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

167-1.2. Принуждение лица к членству в какой-либо религиозной организации или препятствование выходу лица из религиозной организации, в которой он состоит, —

наказываются штрафом в размере от трех тысяч до пяти тысяч манатов либо лишением свободы на срок до двух лет.

167-1.3. Деяния, предусмотренные статьями 167-1.1 или 167-1.2 настоящего Кодекса, совершенные:

167-1.3.1. в отношении несовершеннолетнего лица;

167-1.3.2. группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

167-1.3.3. должностным лицом с использованием своего служебного положения, —

наказываются штрафом в размере от семи тысяч до девяти тысяч манатов либо лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

167-1.4. Деяния, предусмотренные статьей 167-1.1 настоящего Кодекса, совершенные на почве религиозной вражды, религиозного радикализма или религиозного фанатизма, —

наказываются штрафом в размере от семи тысяч до девяти тысяч манатов либо лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

167-1.5. Финансирование предусмотренных статьей 167-1.1 настоящего Кодекса действий, совершенных на почве религиозной вражды, религиозного радикализма или религиозного фанатизма, — наказывается лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

Ст.167-1 была дополнена в УК 1999г. Законом Азербайджанской Республики от 8 мая 2009 года.

В ст.167-1.1, 167-1.2 и 167-1.5 предусмотрена ответственность за основные виды, в ст.167-1.3 – квалифицированный вид деяний, предусмотренных ст.167-1.1 и 167-1.2; в ст.167-1.4 – особо квалифицированный вид деяния, предусмотренного ст.167-1.1 УК.

Непосредственный объект, круг потерпевших, субъект и субъективная сторона деяний во всех основных видах преступлений в ст.167-1 УК совпадают.

Непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие защиту конституционного положения о свободе совести.

В соответствии с Конституцией Азербайджанской Республики, «каждый обладает правом свободно определить свое отношение к религии, самостоятельно или совместно с другими исповедовать какую-либо религию или не исповедовать никакую религию, выражать и распространять свои убеждения, связанные с отношением к религии» (ч.II ст.48), «никто не может принуждаться к выражению (демонстрации) религиозного верования и убеждения, совершению религиозных обрядов или участию в них» (ч.V ст.48).

Согласно Конституции, Азербайджан – светское государство, поэтому религиозная жизнь отделена от светской. Учитывая, что Азербайджан является многонациональным государством и религия отделена от государства, в стране кроме ислама, исповедуемого большинством населения, также существуют другие религиозные конфессии и течения, распространенные среди этнических групп, населяющих страну и проживающих по всей территории Азербайджана.

В качестве потерпевшего может выступать любое лицо вне зависимости от правового и социального положения, гражданства. Совершение деяний, ответственность за которые предусмотрена в ст.167-1.1 и 167-1.2, в отношении несовершеннолетнего лица выступает в качестве квалифицирующего признака в ст.167-1.3.1.

Субъект преступления – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет. Совершение деяний, ответственность за которые предусмотрена в ст.167-1.1 и 167-1.2, должностным лицом с использованием своего служебного положения, является квалифицирующим признаком и влечет ответственность по ст.167-1.3.3 УК.

Субъективная сторона всех деяний в ст.167-1 характеризуется прямым умыслом. Однако законодательно указанный мотив преступления, а именно мотив религиозной вражды, религиозного радикализма или религиозного фанатизма является:

- обязательным признаком субъективной стороны основного состава преступления в ст.167-1.5;

- особо квалифицирующим признаком деяний, попадающих под ответственность по ст.167-1.1, в особо квалифицированном составе преступления по ст.167-1.4 УК.

Объективная сторона деяния в 167-1.1 УК выражена в принуждении к вероисповедованию, которое в альтернативном порядке может состоять представлять собой:

- принуждение лица к исповедованию какой-либо религии (религиозного течения),

- принуждение лица к выполнению религиозных обрядов и церемоний,

- принуждение лица к участию в религиозных обрядах и церемониях,

- принуждение лица к получению духовного образования.

Под принуждением понимается применение физического или психического насилия к потерпевшим с тем, чтобы они

помимо их воли выполнили указанные в диспозиции ст.167-1.1 действия. При этом способы принуждения могут быть разными (насилие, обман, уговор, шантаж и т.д.).

Под религией понимаются как общепризнанные мировые религии (ислам, христианство, иудаизм, буддизм и индуизм), основы религиозных представлений которых о вере в сверхъестественные силы записаны в священных книгах (Коран, Талмуд, Евангелие и др.), так и все остальные, в том числе и запрещенные. Все мировые религии делятся на религиозные течения, которые в свою очередь подразделяются на различные подразделы (секты). Например, в Азербайджане традиционно доминирующей религией является ислам, при этом часть населения придерживается его шиитского толка, часть – суннитского. Лица, исповедующие в Азербайджане христианство также отличаются приверженностью к различным религиозным течениям (католики, православные, протестанты). Религиозные течения и секты могут быть классифицированы по различным категориям, часть из них являются реакционными, экстремистскими и запрещены в Азербайджане.

Понятие религиозных обрядов и церемоний дается при анализе состава преступления в ст.167 УК.

Понятие и регламентация духовного образования даются в ст.10 Закона о свободе вероисповедания 1992г. Духовные образовательные учреждения для подготовки служителей религии (священников) и других кадров по религиозным специальностям могут быть созданы только религиозными центрами и учреждениями. Лица, обучающиеся в духовных образовательных учреждениях, пользуются правами и льготами, установленными для лиц, обучающихся в государственных образовательных учреждениях.

Исповедание какой-либо религии или религиозного течения, секты (в том числе и запрещенных), выполнение и участие религиозных обрядов и церемоний, получение духовного образования являются добровольными и лица самостоя-

тельно принимают вышеуказанные решения в соответствии со своим мировоззрением и религиозными предпочтениями.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с момента принуждения потерпевшего выполнить действия, указанные в ст.167-1.1 УК. Причинение легкого вреда охватывается данным составом, причинение менее тяжкого или тяжкого вреда здоровью при принуждении к вероисповеданию должно квалифицироваться по совокупности преступлений по ст.167-1.1 и соответственно по ст.127 или 126 УК.

Объективная сторона деяния в 167-1.2 УК включает следующие два альтернативных действия:

- принуждение лица к членству в какой-либо религиозной организации,
- препятствование выходу лица из религиозной организации, в которой он состоит.

Понятие религиозной организации дается в ст.7 Закона о свободе вероисповедания 1992г.: религиозными образованиями являются добровольные организации совершеннолетних граждан, созданные для осуществления права свободы вероисповедания, а также распространения религиозных верований и культа. В данном деянии правовой статус религиозной организации (прошла государственную регистрацию или нет) значения не имеет.

Членство или, наоборот, выход из членства какой-либо религиозной организации является добровольным. Принятие соответствующего решения под воздействием религиозной агитации не влечет ответственности по ст.167-1.2 УК.

Понятия принуждения и препятствования хотя и не синонимы, но в данном случае имеют одинаковую смысловую нагрузку: совершение действий, вынуждающих потерпевшего принимать помимо своей воле соответствующее решение о членстве или выходе из религиозной организации.

По конструкции объективной стороны – формальный со-

став, преступление считается оконченным с момента принуждения или препятствования потерпевшего выполнить действия, указанные в ст.167-1.2 УК.

Объективная сторона деяния в 167-1.5 может состоять в альтернативном порядке из следующих действий:

- финансирование принуждения лица к исповедованию какой-либо религии (религиозного течения),
- финансирование принуждения лица к выполнению религиозных обрядов и церемоний,
- финансирование принуждения лица к участию в религиозных обрядах и церемониях,
- финансирование принуждения лица к получению духовного образования.

Финансирование означает совершение действий по сбору или передаче денежных средств или иного имущества независимо от источника его получения, зная, что они будут использованы для принуждения лица к исповедованию какой-либо религии (религиозного течения), к выполнению религиозных обрядов и церемоний, к участию в религиозных обрядах и церемониях, к получению духовного образования. Законный или незаконный характер принадлежности денежных средств или иного имущества виновному, не имеет значения для квалификации деяния по ст.167-1.5 УК.

По конструкции объективной стороны ст.167-1.5 – формальный состав, преступление считается оконченным с момента начала сбора или фактической передачи денежных средств или другого имущества для принуждения лица к совершению действий, указанных в ст.167-1.1 УК.

Еще раз отметим, что уголовная ответственность по ст.167-1.5 может наступать только в случае финансирования указанных действий на почве религиозной вражды, религиозного радикализма или религиозного фанатизма.

В соответствии со ст.99-4 субъектом уголовной ответственности по ст.167-1 может выступать и юридическое лицо,

к которому могут быть применены уголовно-правовые меры, указанные в ст.99-5 УК 1999г.

Статья 167-2. Незаконное производство, ввоз, сбыт или распространение литературы, аудио- и видеоматериалов, товаров и изделий религиозного назначения, и иных информационных материалов религиозного содержания

167-2.1. Производство, ввоз с целью сбыта или распространения, сбыт или распространение литературы (на печатных и электронных носителях), аудио- и видеоматериалов, товаров и изделий религиозного назначения и иных информационных материалов религиозного содержания без соответствующего разрешения, —

наказываются штрафом в размере от пяти тысяч до семи тысяч манатов либо лишением свободы на срок до двух лет.

167-2.2. Те же деяния, совершенные:

167-2.2.1. группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

167-2.2.2. повторно;

167-2.2.3. должностным лицом с использованием своего служебного положения, —

наказываются штрафом в размере от семи тысяч до девяти тысяч манатов либо лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

Ст.167-2 была дополнена в УК 1999г. Законом Азербайджанской Республики от 15 ноября 2011 года.

Непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие защиту конституционного положения о свободе совести, а именно регламентирующие проведение религиозной пропаганды.

В соответствии со ст.22 Закона о свободе вероисповедания 1992г., религиозные образования имеют право при получении соответствующего разрешения производить, экспортировать и свободно распространять литературу, предметы культового назначения и иные материалы религиозного содержания. Органом, в которое обращаются за получением подобного разрешения, является Государственный комитет по работе с религиозными образованиями.

Предмет преступления – товары и изделия, информационные материалы религиозного содержания. Перечень информационных материалов частично указан в диспозиции ст.167-2 УК:

- литература (на печатных и электронных носителях) религиозного содержания;
- аудио- и видеоматериалы религиозного содержания;
- иные информационные материалы религиозного содержания.

Под товарами и изделиями религиозного содержания понимаются те, в которых отражены культ той или иной религии. Это могут быть товары и изделия различного характера: символы, одежда, атрибутика проведения религиозных обрядов и церемоний и т.д.

Под информационными материалами религиозного содержания понимаются любые материальные носители с подобным содержанием: брошюры, книги, диски, фотографии, USB-флешки и др.

В случаях, когда имеются затруднения в том, что предмет преступления имеет явное религиозное содержание, на основании Положения о Государственном комитете по работе с религиозными образованиями, утвержденным Указом Президента Азербайджанской Республики 20 июля 2001 года, проводится их экспертиза.

Объективная сторона состава преступления в ст.167-2 является сложной. Порядок обращения, включающий производство, ввоз и распространение материалов религиозного содержания, регламентирован на законодательном уровне и осуществляется в разрешительном порядке, чтобы исключить пропаганду религиозной вражды, религиозного радикализма или религиозного фанатизма или же препятствовать пропаганде религиозных течений и сект, запрещенных в Азербайджане.

Объективная сторона преступления включает следующие

альтернативные действия в отношении перечисленных в ст.167-2 информационных материалов религиозного содержания:

- производство,
- ввоз с целью сбыта или распространения,
- сбыт,
- распространение.

Под производством понимается совершение действий по созданию, изготовлению товаров, изделий или информационных материалов религиозного содержания в серийном размере. Способы тиражирования значения для квалификации не имеют. В любом случае на создание или изготовление предметов религиозного содержания в серийном количестве требуется получение соответствующего разрешения со стороны Государственного комитета по работе с религиозными образованиями. Производство будет считаться окончанным с момента создания или изготовления предмета преступления в серийном количестве.

Под ввозом с целью сбыта или распространения понимается поступление предмета преступления в Азербайджан из других стран. Обязательным при этом является цель сбыта или распространения, о чем могут свидетельствовать количественные показатели перевозимых предметов религиозного содержания. Ввоз считается окончанным с момента пресечения таможенной границы Азербайджанской Республики.

Учитывая, что сбыт и распространение указаны в диспозиции ст.617-1.2 как самостоятельные действия, под сбытом будут пониматься любые способы возмездной передачи (продажа, обмен, уплата долга, дача взаймы и т.д.) литературы (на печатных и электронных носителях), аудио- и видеоматериалов, товаров и изделий религиозного назначения и иных информационных материалов религиозного содержания, а под распространением – любые способы безвозмездной передачи их другим лицам. Сбыт или распространение

будут считаться оконченным преступлением с момента их передачи хотя бы одному лицу. При этом продажа или передача предмета преступления, находящегося в собственности виновного в единственном количестве, под понятие сбыта или распространения не подходят и ответственности по ст.167-2.1 не влекут, т.к. в этом случае абсурдно получение разрешения на это действие.

Обязательным элементом объективной стороны преступления является совершение указанных действий без специального разрешения, что относит их к разряду незаконных действий и влечет ответственность по ст.167-2.1 УК. Понятие «без специального разрешения» охватывает не только случаи необращения на получение специального обращения, но и случаи, когда истекли сроки на ранее полученное разрешение или же был получен отказ на заявленное обращение.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с момента совершения действий, входящих в объективную сторону состава преступления, в отсутствие законного разрешения на это.

Субъект преступления – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. При выполнении объективной стороны деяния путем ввоза литературы (на печатных и электронных носителях), аудио- и видеоматериалов, товаров и изделий религиозного назначения и иных информационных материалов религиозного содержания, обязательным признаком субъективной стороны преступления является специальная цель совершения преступления в виде сбыта или распространения указанных предметов.

На наш взгляд, существенным упущением является законодательное отсутствие специальных мотивов преступления. Провозглашая свободу вероисповедания, нельзя ограничи-

вать возможности религиозного просвещения, осуществляемого, в том числе, при помощи различных материалов религиозного содержания. Поэтому, чтобы исключить широкое толкование рассматриваемого деяния, следовало бы в диспозиции ст.167-2 указать на совершение деяния по мотивам религиозной вражды, религиозного радикализма или религиозного фанатизма.

Законодатель дифференцировал ответственность за рассматриваемое преступление, предусмотрев в ст.167-2.2 его квалифицированный вид. Содержание квалифицирующих признаков идентично аналогичным в других преступлениях главы 21 УК и определяется положениями ст.34, 16 Общей части и примечания к ст.308 УК 1999г.

В соответствии со ст.99-4 УК, субъектом юридической ответственности по ст.167-1 может выступать и юридическое лицо, к которому могут быть применены уголовно-правовые меры, указанные в ст.99-5 УК 1999г.

Статья 167-3. Изготовление, хранение, распространение материалов религиозно-экстремистского содержания или финансирование указанных действий

167-3.1. Изготовление, хранение или распространение материалов религиозно-экстремистского содержания, то есть материалов, призывающих к осуществлению религиозно-экстремистской деятельности, или обосновывающих подобную деятельность, либо оправдывающих необходимость подобной деятельности, —

наказываются штрафом в размере от восьми тысяч до десяти тысяч манатов либо лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

167-3.2. Финансирование действий, предусмотренных в статье 167-3.1 настоящего Кодекса, —

наказывается лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

Ст.167-3 была дополнена в УК 1999г. Законом Азербайджанской Республики от 28 октября 2016 года.

В рассматриваемой статье предусматривается ответственность за два основных вида преступления в ст.167-3.1 и 167-3.2.

Непосредственный объект, предмет преступления, субъект и субъективная сторона деяния в ст.167-3.1 и 167-3.2 совпадают.

Основной непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие защиту конституционного положения о свободе совести, включая право исповедовать любую религию (религиозное течение) от религиозно-экстремистской деятельности. Дополнительный объект - общественные отношения, обеспечивающие безопасность жизни и здоровья личности, общественную и государственную безопасность.

Под религиозным экстремизмом понимают нетерпимость по отношению к инакомыслящим представителям той же или другой религий. В ст.1 Закона Азербайджанской Республики о борьбе с религиозным экстремизмом от 4 декабря 2015 года под религиозно-экстремистской деятельностью понимается деятельность на почве религиозной вражды, религиозного радикализма или религиозного фанатизма.

В ст.1 указанного Закона 2015г. указаны конкретные виды религиозно-экстремистской деятельности:

«1.0.1.1. действия, направленные на насильственное изменение конституционного строя Азербайджанской Республики, в том числе на изменение ее светского характера, а также на нарушение территориальной целостности государства или на насильственный захват власти;

1.0.1.2. создание незаконных вооруженных формирований или групп и участие в них;

1.0.1.3. осуществление террористической деятельности;

1.0.1.4. участие в вооруженных конфликтах за пределами Азербайджанской Республики;

1.0.1.5. действия, направленные на разжигание национальной, социальной или религиозной ненависти, унижение национального достоинства, ограничение прав или определение превосходства граждан по национальному, расовому, социальному или религиозному признаку;

1.0.1.6. принуждение лица к исповедованию религии (религиозного течения), в том числе к осуществлению религиозных обрядов и ритуалов или участию в таких обрядах и ритуалах, а также принуждение к получению религиозного образования;

1.0.1.7. открытые призывы к действиям, указанным в статьях 1.0.1.1 - 1.0.1.5 настоящего Закона;

1.0.1.8. подготовка, хранение или распространение религиозно-экстремистских материалов, то есть материалов, призывающих к осуществлению религиозно-экстремистской деятельности или обосновывающих, либо оправдывающих такую деятельность;

1.0.1.9. финансирование религиозного экстремизма».

Как следует из указанного перечня, все перечисленные действия являются общественно-опасными и в зависимости от законодательно определенного родового и видового объектов влекут уголовную ответственность по разным главам и разделам УК Азербайджанской Республики. Например, в ст.278 (насильственный захват власти или насильственное удержание власти, насильственное изменение конституционного строя государства), 279 (создание непредусмотренных законодательством вооруженных формирований или групп), 214 (терроризм), 283 (возбуждение национальной, расовой, социальной или религиозной ненависти и вражды), 283-1 (создание устойчивой группы с целью участия в вооруженных конфликтах вне пределов Азербайджанской Республики), 281 (публичные призывы, направленные против государства) и др. Деяния, перечисленные в двух последних подпунктах ст.1 Закона 2015г., влекут ответственность по ст.167-3 УК.

Предмет преступления – материалы религиозно-экстремистского содержания, под которыми понимаются материалы:

- призывающие к осуществлению религиозно-экстремистской деятельности,
- обосновывающие религиозно-экстремистскую деятельность,

– оправдывающие необходимость религиозно-экстремистской деятельности.

Субъект преступления в ст.167-3.1 и 167-3.2 – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона в ст.167-3.1 и 167-3.2 характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что изготавливает, хранит или распространяет материалы религиозно-экстремистского содержания (ст.167-3.1) или финансирует изготовление, хранение или распространение подобных материалов (ст.167-3.2).

Объективная сторона преступления в ст.167-3.1 состоит из следующих действий:

- изготовление материалов религиозно-экстремистского содержания,
- хранение материалов религиозно-экстремистского содержания,
- распространение материалов религиозно-экстремистского содержания.

Под изготовлением понимаются любые действия, в результате которых были созданы или скопированы материалы религиозно-экстремистского содержания, а именно – брошюры, книги, фотографии, диски, видеоролики и т.д.

Под хранением понимаются действия по владению указанными материалами, которые заключаются в содержании их при себе, в помещении, тайнике и др. местах.

Распространение – это доведение до сведения, ознакомление или передача хотя бы одному лицу материалов религиозно-экстремистского содержания.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с момента совершения указанных в ст.167-3.1 действий.

Объективная сторона преступления в ст.167-3.2 включает финансирование изготовления, хранения или распространения материалов религиозно-экстремистского содержания.

Под финансированием понимается совершение действий по сбору или передаче денежных средств или иного имущества независимо от источника его получения, зная, что они будут использоваться для изготовления, хранения или распространения материалов.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, деяние окончено с момента сбора или передачи денежных средств или иного имущества вне зависимости от того, удалось ли выполнить те действия, для которых они предназначались.

И в заключение анализа ст.167-3 обратим внимание, что в соответствии со ст.99-4.6 УК 1999г. субъектом уголовной ответственности за данное деяние может выступать и юридическое лицо, к которому могут быть применены уголовно-правовые меры, указанные в ст.99-5.

Статья 168. Посягательство на права граждан под предлогом совершения религиозных обрядов

168.1. Создание группы, осуществляющей деятельность под предлогом распространения религиозных конфессий и совершения религиозных обрядов и нарушающей своей деятельностью общественный порядок, либо причиняющей вред здоровью граждан или нарушающей права граждан независимо от формы нарушения, а также отвлекающей граждан от исполнения ими установленных законом обязанностей, а равно руководство такой группой или участие в ней, —

наказываются штрафом в размере от семи тысяч до девяти тысяч манатов либо лишением свободы на срок до двух лет.

168.2. Вовлечение несовершеннолетних в совершение деяний, указанных в статье 168.1 настоящего Кодекса, —

наказывается исправительными работами на срок до двух лет либо лишением свободы на срок до трех лет.

Основной непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие защиту конституционных прав человека и гражданина на безопасное проживание, на право отдыха и пр. личные права. Дополнительный непосредствен-

ный объект – общественные отношения, обеспечивающие право на здоровье, общественную безопасность и общественный порядок.

Объективная сторона деяния является сложносоставной и альтернативно выражается в одном из трех действий:

- создание группы, осуществляющей деятельность под предлогом распространения религиозных конфессий и совершения религиозных обрядов;

- руководство указанной группой;

- участие в указанной группе.

Кроме того, в диспозиции указаны в альтернативном порядке обязательные признаки противоправной деятельности группы:

- нарушающей своей деятельностью общественный порядок,

- причиняющей вред здоровью граждан,

- нарушающей права граждан независимо от формы нарушения,

- отвлекающей граждан от исполнения ими установленных законом обязанностей.

Группа, осуществляющая деятельность под предлогом распространения религиозных конфессий и совершения религиозных обрядов, в процессе своей деятельности может совершить любой из вышеперечисленных противоправных действий или даже все из них.

Понятие группы охватывает двух и более лиц, по меньшей мере двое из которых являются лицами, достигшими возраста 16-ти лет.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Преступление считается оконченным с момента совершения любого из указанных действий.

Субъект преступления – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона деяния характеризуется прямым

умыслом. Виновный осознает, что создал, руководит или участвует в группе, осуществляющей деятельность под предлогом распространения религиозных конфессий и совершения религиозных обрядов, и желает совершение группой противоправных деяний, указанных в ст.168.1 УК.

Законодатель дифференцирует уголовную ответственность за рассматриваемое преступление, предусматривая в ст.168.2 в качестве квалифицирующего признака вовлечение несовершеннолетних в совершение деяний, указанных в ст.168.1 УК.

В соответствии со ст.99-4 субъектом уголовной ответственности по ст.168 признается и юридическое лицо, к которому могут быть применены уголовно-правовые меры, указанные в ст.99-5 УК 1999г.

Статья 168-1. Нарушение требований ведения религиозной пропаганды, проведения религиозных обрядов и ритуалов

168-1.1. Проведение исламских обрядов и ритуалов гражданином Азербайджанской Республики, получившим религиозное образование за рубежом, без их согласования с соответствующим органом исполнительной власти в порядке, предусмотренном Законом Азербайджанской Республики о свободе вероисповедания, —

наказывается штрафом в размере от двух тысяч до пяти тысяч манатов либо лишением свободы на срок до одного года.

168-1.2. Ведение религиозной пропаганды иностранцем или лицом без гражданства, за исключением религиозных деятелей, приглашенных религиозным центром, —

наказывается лишением свободы на срок от одного года до двух лет.

168-1.3. Деяния, предусмотренные статьями 168-1.1 и 168-1.2 настоящего Кодекса, совершенные:

168-1.3.1. повторно;

168-1.3.2. группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, —

наказываются лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

Ст.168-1 была дополнена в УК 1999г. Законом Азербайджанской Республики от 4 декабря 2015 года.

В ст.168-1 УК установлена ответственность за два основных вида преступлений в ст.168-1.1 и 168-1.2.

Непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие защиту конституционного положения о свободе совести, а также порядок осуществления религиозной деятельности.

Порядок осуществления религиозной деятельности определяется Законом Азербайджанской Республики о свободе вероисповедания от 20 августа 1992 года и некоторыми др. нормативными актами.

Объективная сторона деяния в ст.168-1.1 УК обусловлена следующим положением. При получении гражданином Азербайджана религиозного образования за рубежом, проведение им исламских обрядов и ритуалов может проводиться только с согласия соответствующего органа исполнительной власти в порядке, предусмотренном Законом Азербайджанской Республики о свободе вероисповедания. Нарушение указанного предписания влечет уголовную ответственность по ст.168-1.1 УК.

В соответствии с Законом Азербайджанской Республики о свободе вероисповедания проведение исламских обрядов и ритуалов может проводиться только гражданином Азербайджанской Республики, получившим соответствующее образование в Азербайджане. В соответствии с изменениями от 4 декабря 2015 года, внесенными в ст.21 Закона 1992г., гражданам Азербайджанской Республики, получившим религиозное образование за рубежом, разрешение на проведение исламских обрядов и ритуалов дается Управлением мусульман Кавказа по согласованию с Государственным комитетом по работе с религиозными образованиями.

Нарушение указанного предписания влечет уголовную ответственность по ст.168-1.1 УК.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Преступление окончено с момента незаконного прове-

дения исламских обрядов и ритуалов.

Субъект преступления – специальный, им может быть вменяемый гражданин Азербайджанской Республики, достигший 16-ти лет, и получивший исламское религиозное образование за рубежом.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Гражданин Азербайджанской Республики, получивший исламское религиозное образование за рубежом, зная что не имеет права проводить исламские обряды и ритуалы без специального разрешения, все равно проводит их и этим сознательно нарушает соответствующее законодательство Азербайджанской Республики.

Объективная сторона деяния в ст.168-1.2 основана на следующем определении. В соответствии с введенным в 1997 году дополнением в ст.1 Закона Азербайджанской Республики о свободе вероисповедания 1992г., ведение религиозной пропаганды иностранцем или лицом без гражданства, за исключением религиозных деятелей, приглашенных религиозным центром, запрещено.

Религиозным центром в Азербайджане является Управление мусульман Кавказа.

В отличие от ст.168-1.1, в ст.168-1.2 конкретно не указывается религия (религиозное течение), за или против которой осуществляется религиозная пропаганда.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, деяние окончено с момента совершения действий, характеризующихся как религиозная пропаганда.

Субъект преступления в ст.168-1.2 – специальный, им может быть только вменяемый гражданин иностранного государства или лицо без гражданства (апатрид), достигший возраста 16-ти лет.

Субъективная сторона деяния характеризуется прямым умыслом. Иностранец или лицо без гражданства, зная, что он не приглашен религиозным центром, осознает, что соверша-

ет действия, которые характеризуются как религиозная пропаганда в Азербайджане, и желает совершить их.

В ст.168-1.3 общими квалифицирующими признаками деяний, ответственность за которые предусмотрена в ст.168-1.1 и168-1.2, являются совершение деяний повторно, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, содержание которых совпадает с аналогичными в других преступлениях главы 21 УК Азербайджанской Республики 1999г.

В соответствии со ст.99-4 субъектом уголовной ответственности по ст.168-1 признается и юридическое лицо, к которому могут быть применены уголовно-правовые меры, указанные в ст.99-5 УК 1999г.

Нормативно-правовые акты:

УПК Азербайджанской Республики 2000г.

Избирательный Кодекс Азербайджанской Республики 2000г.

Трудовой Кодекс Азербайджанской Республики 1999г.

Закон Азербайджанской Республики о почте от 29 июня 2004 года.

Закон Азербайджанской Республики о правовой защите топологии интегральных схем от 31 мая 2002 года.

Закон Азербайджанской Республики о свободе информации от 19 июня 1998 года.

Закон Азербайджанской Республики о связи от 20 июня 1997 года.

Закон Азербайджанской Республики о технической безопасности от 2 ноября 1999 года.

Закон Азербайджанской Республики об авторских и смежных правах от 20 июня 1996 года.

Закон Азербайджанской Республики о полиции от 28 октября 1999 года.

Закон Азербайджанской Республики о патенте от 10 июня 1997 года.

Закон Азербайджанской Республики о пожарной безопасности от 10 июня 1997 года.

Закон Азербайджанской Республики о политических партиях от 3 июня 1992 года.

Закон Азербайджанской Республики о правовой защите информационных сборников от 14 сентября 2004 года.

Закон Азербайджанской Республики о свободе вероисповедания от 20 августа 1992 года.

Закон Азербайджанской Республики о правовой защите предметов фольклора от 16 мая 2003 года.

Закон Азербайджанской Республики о свободе собраний от 13 ноября 1998 года.

Закон Азербайджанской Республики о служебном и гражданском оружии от 30 декабря 1997 года.

Закон Азербайджанской Республики о средствах массовой информации от 21 июля 1992 года.

Закон Азербайджанской Республики об оперативно-розыскной деятельности от 28 октября 1999 года.

Литература:

Əsgərov Z.A. Konstitusiyə hüququ. Dərs vəsaiti. Bakı: Qapp-poliraf, 2011, 757 s.

Ахмедов М.Б. Проблемы охраны конституционных прав и свобод человека и гражданина от преступных посягательств. Баку: НУРЛАР, 2005, 296 с.

Борисов В.И. Уголовная ответственность за нарушение правил охраны труда. Киев: УМК ВО, 1990, с.

Дворянкин О.А. Защита авторских и смежных прав. Ответственность за их нарушение. Уголовно-правовой аспект. Научно-практическое пособие. М.: изд. «Весь Мир», 2002, 464 с.

Кибальник А.Г., Клочков В.Н., Соломоненко И.Г. Уголовная ответственность за нарушение неприкосновенности частной жизни. Монография. Ставрополь: Сервисшкола, 2005, 76 с.

Красиков А.Н. Уголовно-правовая охрана конституционных прав и свобод человека в России. Саратов: Полиграфист, 1996, 211 с.

Мачковский Л.Г. Уголовная ответственность за нарушение равноправия, личных, политических и социально-экономических прав. М.: МГОУ, 2005, 468 с.

Нарушение авторских, смежных, изобретательских и патентных прав. Научно-практическое пособие. М.: Книга сервис, 2002. 512 с.

Нуркаева Т.Н. Личные (гражданские) права и свободы человека и их охрана уголовно-правовыми средствами. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2003, 254 с.

Петрушов А.В. Уголовно-правовые гарантии конституционных прав и свобод человека и гражданина. М.: Юстицинформ, 2006, 216 с.

Расулов Р.И. Проблемы уголовно-правовой охраны неприкосновенности жилища граждан. Баку: Елм, 1993, 168 с.

Вопросы к семинарскому занятию:

1. Понятие и место преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина.
2. Конституционные и международно-правовые основания ответственности за преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина.
3. Классификация основных прав и свобод человека и вопросы ответственности за их нарушение в УК 1999г.
4. Общая характеристика и виды преступлений против конституционных прав и свобод человека и гражданина.
5. Понятие и виды преступлений против политических прав и свобод человека и гражданина.
6. Ответственность за нарушение равноправия граждан.
7. Понятие и виды преступлений против социально-экономических прав и свобод человека и гражданина.
8. Уголовно-правовой анализ состава нарушения правил охраны труда.
9. Уголовно-правовой анализ состава воспрепятствования законной профессиональной деятельности журналистов.
10. Понятие и виды преступлений против личных прав и свобод.
11. Уголовно-правовой анализ составов нарушения тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных или иных сообщений; нарушения неприкосновенности частной жизни; нарушение неприкосновенности жилища.
12. Общая характеристика преступлений, посягающих на конституционное положение о свободе совести.

Глава 9 ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ И СЕМЕЙНЫХ ОТНОШЕНИЙ

§ 1. Понятие, общая характеристика и виды преступлений против несовершеннолетних и семейных отношений

Наука уголовного права всегда уделяла должное внимание как вопросам ответственности и наказания несовершеннолетних, виновных в совершении преступлений, так и защите несовершеннолетних от преступных посягательств. В настоящее время в науке уголовного права идет формирование такой новой подотрасли как «ювенальное уголовное право». Распространенная во внутрисемейных отношениях преступность определила также формирование такого направления криминологии как семейная криминология.

Преступления против несовершеннолетних и семейных отношений – это общественно опасные деяния, посягающие на нормальное развитие и воспитание несовершеннолетних и на нормальное функционирование семейных отношений.

Уголовная ответственность за преступления против несовершеннолетних и семейных отношений предусмотрена в главе 22 действующего УК Азербайджанской Республики 1999г., в которую входят статьи с 170 по 176-1 включительно. По состоянию на 15 февраля 2020 года в главе 22 УК установлена ответственность за 12 составов преступлений, из которых:

- преступлений, не представляющих большой общественной опасности, – 3,
- менее тяжких преступлений – 6,
- тяжких преступлений – 3 состава.

Особо тяжких преступлений в главе 22 УК нет.

За годы действия УК Азербайджанской Республики 1999г. в главу 22 были дополнены две новые статьи: 171-1 (оборот детской порнографии) и 176-1 (принуждение женщины к вступлению в брак), а две статьи были исключены из нее. Это ст.173 (торговля несовершеннолетними) и 176 (злостное уклонение от содержания детей или родителей). Однако исключение из главы 22 указанных статей, не означает декриминализацию соответствующих деяний.

Так, исключив Законом Азербайджанской Республики от 30 сентября 2005 года ст.173, законодатель этим же Законом дополнил УК новой ст.144-1 (торговля людьми), в ст.144-1.2.3 которой предусмотрел ответственность за торговлю несовершеннолетних. А исключение Законом от 19 апреля 2013 года из главы 22 УК ст.176, очевидно, было обусловлено тем, что законодатель посчитал, что при наличии общей нормы – ст.306 (неисполнение приговора, постановления суда или иного судебного акта), сохранение специальной нормы (ст.176) излишне. На наш взгляд, исключение ст.176 было неверным шагом: защита интересов несовершеннолетних детей имеет приоритетное значение, и число дел, связанных со злостным уклонением от содержания детей, достаточно высоко в структуре преступности, поэтому в интересах более действенной защиты имущественных прав несовершеннолетних следовало сохранить ст.176 и ужесточить ее санкцию по сравнению с санкцией общей нормы – ст.306 УК 1999г.

Международно-правовое определение несовершеннолетнего дается исходя из ст.1 Конвенции ООН о правах ребенка 1989г.: «ребенком является каждое человеческое существо до достижения 18-летнего возраста». Законодательства различных стран определяют возраст достижения лицом совершеннолетия по-разному. Большинство стран, в том числе традиционно и наше государство, придерживаются международно-правового определения, т.е. достижения возраста 18-ти лет.

Уголовный закон Азербайджанской Республики апеллирует к понятию «несовершеннолетние» в двух совершенно противоположных ракурсах:

– несовершеннолетние–преступники, выступающие как субъекты преступления, вопросы ответственности и наказания которых специально регламентированы в нормах Общей части УК: раздел V (Уголовная ответственность несовершеннолетних);

– несовершеннолетние–потерпевшие, различные права и законные интересы которых являются объектами преступного посягательства, что находит свою регламентацию в нормах Особенной части УК: глава 22 (Преступления против несовершеннолетних и семейных отношений), а также ст.144.3 (похищение несовершеннолетнего), 149.2 (изнасилование несовершеннолетней) и многие др.

К сожалению, при принятии действующего уголовного закона Азербайджанской Республики не удалось избежать редакционных ошибок, связанных с определением понятия несовершеннолетних. Так, в ст.84.1 УК 1999г. определяется, что «несовершеннолетними признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось 14, но не исполнилось 18 лет». Отметим, что подобное определение несовершеннолетних в Общей части УК некорректно и противоречит как международно-правовому определению несовершеннолетних, так и понятию несовершеннолетних в Особенной части УК Азербайджанской Республики. Очевидно, что на содержание ст.84.1 УК Азербайджанской Республики 1999г. оказало влияние содержание идентичной ч.1 ст.87 УК РФ 1996г. Поэтому в ст.84.1 УК Азербайджанской Республики следовало бы уточнить, что это не определение несовершеннолетних, а определение возраста уголовной ответственности несовершеннолетних. Например, очень точное в связи с этим дается определение в ч.1 ст.80 УК Казахстана 2014г: «Несовершеннолетними, на которых распространяется дей-

стве настоящего раздела, признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось 14, но не исполнилось 18 лет».¹

Итак, употребляемое в Особенной части УК Азербайджанской Республики 1999г. понятие «несовершеннолетние» соответствует международно-правовому и определенному в семейном законодательстве понятию: несовершеннолетние – это лица, не достигшие возраста 18-ти лет. При этом достижение лицом гражданско-правовой дееспособности ранее 18-ти лет, именуемое в гражданско-правовых отношениях «эмансипация», в уголовно-правовых отношениях не является основанием считать его совершеннолетним.²

Семейные отношения – это основанные на браке или родстве отношения лиц, связанных между собой личными и имущественными правами и обязанностями, моральной и материальной общностью, взаимной поддержкой, воспитанием детей, ведением общего хозяйства.³

Защита детства и семьи, как естественной и основной ячейкой общества, провозглашена во всех международных актах о правах человека (ст.16 Всеобщей Декларации о правах и свободах человека 1948г.; ст.23, 24 Международного Пакта о политических и гражданских правах 1966г. и др.). Так, в п.1 ст.24 Международного Пакта указывается, что каждый ребенок без всякой дискриминации по признаку расы, цвета кожи, пола, языка, религии, национального и социального происхождения, имущественного положения или рождения имеет право на такие меры защиты, которые требуются в его положении как малолетнего со стороны его семьи,

¹ Самедова Ш.Т. Возраст наступления уголовной ответственности как средство дифференциации уголовной ответственности / Проблемы уголовного права: классификация преступлений, дифференциация уголовной ответственности и построение санкций. Баку, 2017, с.427-443.

² Əzizova S.H. Mülki prosesdə yetkinlik yaşına çatmayanların hüquqlarının təminatı: beynəlxalq standartlar və Azərbaycan Respublikasının qanunvericiliyi. Bakı, 2017, s.9.

³ Уголовное право. Особенная часть / Под ред. А.И. Чучаева. М., 2015, с.98.

общества и государства. Принятая ООН в 1989 году Конвенция о правах ребенка является важнейшим правовым актом в области защиты несовершеннолетних.

Основываясь на международных положениях, Конституция Азербайджанской Республики провозгласила в ст.34 следующие принципы:

- 1) семья и брак находятся под опекой государства;
- 2) материнство, отцовство, детство охраняется законом;
- 3) забота о детях и их воспитание – как право, так и долг родителей;
- 4) трудоспособные дети, достигшие 18-ти лет, должны заботиться о нетрудоспособных родителях.

Таким образом, охрана личности несовершеннолетнего органически связана с охраной семейных отношений, в том числе и уголовно-правовыми средствами.

Глава 22 УК 1999г., в которой впервые обособлены преступления против несовершеннолетних и семейных отношений, является формой уголовно-правовой защиты принципов, указанных в ст.34 Конституции 1995г. и нашедших дальнейшее развитие в Законе Азербайджанской Республики о правах ребенка от 19 мая 1998 года.

Однако уголовно-правовая защита тех или иных прав и свобод несовершеннолетних осуществляется не только в нормах главы 22, но и в рамках других глав УК 1999г., в которых осуществление деяния в отношении несовершеннолетнего является основным (ст.103, 136.1, 152, 153) или квалифицирующим признаком преступления (ст.139.2, 140.3, 144.3, 215.2 149.2 и др.).

Предыдущие УК Азербайджанской Республики советского периода (1922, 1927, 1960гг.) в той или иной степени содержали лишь отдельные нормы, устанавливающие ответственность за совершение того или иного преступления в отношении несовершеннолетнего. Так, в УК 1922г. устанавливалась ответственность за преподавание малолетним и несо-

вершеннолетним религиозных вероучений (ст.121); продажу или покупку малолетней (ч.2 ст.159 «г»); похищение, сокрытие или подмен чужого ребенка (ст.162); неплатеж алиментов и оставление родителями несовершеннолетних без надлежащей поддержки (ст.165). Аналогичные деяния были включены и в УК 1927г. Принятый в 1960г. УК также не выделял несовершеннолетних и семейные отношения в качестве самостоятельного видового объекта, а преступления против несовершеннолетних и семейных отношений размещались частично в системе преступлений против личности, частично – в системе преступлений против общественной безопасности и общественного порядка.

Действующий УК 1999г., впервые обособив рассматриваемые деяния в самостоятельной главе 22, не внес особых изменений в их перечень. При этом некоторые деяния, совершаемые в отношении несовершеннолетних, были размещены законодателем в других главах и разделах Особенной части (ст.152, 153 и др.).

В структуре преступности доля преступлений против несовершеннолетних и семейных отношений (ст.170–176-1 УК) незначительна. Так, в 2016 году она составляла 0,1%, а в 2017 году – 0,2% всех зарегистрированных преступлений. Однако, как мы уже отмечали, совершение преступлений в отношении несовершеннолетних закреплено в качестве основного или квалифицированного составов преступлений и в других главах уголовного законодательства Азербайджанской Республики. Поэтому согласно официальной статистке в целом доля преступлений, совершенных в отношении несовершеннолетних, несколько выше. Например, в 2017 году она составляла 2,3% всех зарегистрированных преступлений.

Родовым объектом всех преступлений главы 22 УК будут общественные отношения, обеспечивающие защиту основных прав и свобод личности, гарантированных Конституцией Азербайджанской Республики; видовым – общественные от-

ношения, обеспечивающие нормальное развитие и воспитание несовершеннолетних и функционирование института семьи.

Непосредственным объектом преступлений против несовершеннолетних являются конкретные отношения, обеспечивающие нормальное физическое, умственное, нравственное, духовное развитие и воспитание несовершеннолетнего, его конкретные права и интересы; непосредственным объектом преступлений против семейных отношений – конкретные общественные отношения, направленные на охрану прав и интересов членов семьи, на формирование между ними ответственности друг перед другом.

Объективная сторона всех деяний против несовершеннолетних и семейных отношений характеризуется активными действиями.

По конструкции объективной стороны все деяния главы 22 УК – формальные составы. В некоторых основных составах способ (ст.170) или место (ст.172) совершения преступления являются обязательными признаками. Хотя в уголовном законе на это и нет прямого указания, для ответственности за вовлечение несовершеннолетнего в занятие проституцией, либо совершение аморальных действий, требуется систематичность преступного поведения (ст.171 УК).

Субъект преступления в большинстве составов главы 22 УК – специальный (кроме ст.171-1 и 176-1), в ст.175 – как специальный, так и общий.

Субъективная сторона всех составов характеризуется прямым умыслом; при этом корысть, месть и другие низменные побуждения являются необходимыми элементами субъективной стороны некоторых составов (ст.172, 174, 175).

Все преступления, входящие в главу 22 УК, в соответствии с их видовыми объектами можно классифицировать на следующие два вида:

1) преступления против несовершеннолетних (ст.170, 171, 171-1);

2) преступления против семейных отношений (ст.172, 174, 175, 176-1).

Однако следует отметить условный характер вышеприведенной классификации, т.к. все деяния, посягающие на семейные отношения, в той или иной мере посягают и на права несовершеннолетних. А условия формирования личности ребенка в решающей степени зависят от семейных отношений, от среды, в которой растет и воспитывается ребенок.

§ 2. Преступления против несовершеннолетних

К этой группе преступлений отнесены:

- вовлечение несовершеннолетнего в преступную деятельность (ст.170);
- вовлечение несовершеннолетнего в занятие проституцией или совершение аморальных действий (ст.171);
- оборот детской порнографии (ст.171-1).

Статья 170. Вовлечение несовершеннолетнего в преступную деятельность

170.1. Вовлечение несовершеннолетнего в преступную деятельность путем обмана, обещаний, угроз, совершенное лицом, достигшим восемнадцатилетнего возраста, —

наказывается лишением свободы на срок до трех лет.

170.2. Те же деяния, совершенные лицом, обязанным воспитывать несовершеннолетнего, —

наказываются лишением свободы на срок от трех до пяти лет.

170.3. Деяния, предусмотренные статьями 170.1 или 170.2 настоящего Кодекса, совершенные с применением насилия или с угрозой его применения, а равно вовлечение несовершеннолетнего в преступную группу либо в совершение тяжкого или особо тяжкого преступления, —

наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

Это наиболее распространенное преступление в системе преступлений против несовершеннолетних и семейных от-

ношений. Так, если в 2016 году было зарегистрировано всего 39 преступлений по главе 22 УК, то 31 (79%) из них были по ст.170. В 2017 году из 44 подобных деяний, по ст.170 было возбуждено 34 (77,3%) деяний.

Первые уголовная ответственность за вовлечение несовершеннолетних в преступную деятельность как за самостоятельный вид преступления была установлена в 1936 году (ст.102-2). При этом законодатель поместил ст.102-2 в систему преступлений против порядка управления (глава 2 УК 1927г.). В УК 1960г. это деяние было размещено в системе преступлений против общественной безопасности и общественного порядка (глава 10, ст.215). В действующем УК 1999г. родовый объект данного деяния был изменен и вовлечение несовершеннолетнего в преступную деятельность входит в систему преступлений против личности, а именно в главу 22.

Непосредственный объект данного преступления – общественные отношения, обеспечивающие нормальное физическое и психическое развитие и нравственное воспитание несовершеннолетних, исключающее совершение ими преступлений.

Потерпевшими могут быть только несовершеннолетние, т.е. лица, не достигшие 18-ти лет.

Объективная сторона – вовлечение несовершеннолетнего в преступную деятельность, то есть совершение активных действий, направленных на возбуждение у несовершеннолетнего желания, стремления участвовать в совершении одного или нескольких преступлений в качестве исполнителя, соисполнителя, соучастника.

Обязательными признаками объективной стороны являются способы вовлечения несовершеннолетнего в преступную деятельность. Способы совершения деяния в ст.170.1 указаны в альтернативном порядке. Это совершение деяния путем:

- обмана,
- обещаний,

– угроз.

В отличие от УК РФ, перечень способов вовлечения в преступную деятельность в ст.170.1 УК Азербайджанской Республики является исчерпывающим. Не считается вовлечением несовершеннолетнего в преступную деятельность восхваление воровской жизни, ознакомление с воровской атрибутикой и т.п.

Обман заключается во введении в заблуждение несовершеннолетнего относительно юридических свойств преступления, в сообщении ложных сведений о каких-либо обстоятельствах, имеющих значение для несовершеннолетнего, или умолчании о последних. Например, сообщаются ложные сведения о нанесенной обиде, чтобы вызвать у несовершеннолетнего желание мести и склонить этим его к совершению преступления против жизни, здоровья, собственности или иных охраняемых законом благ и интересов обидчика или его близких.

Обещания выражаются в предоставлении каких-то благ в будущем: в передаче несовершеннолетнему денег, подарков, имущества, как похищенного у потерпевшего, так и в виде платы за совершенные действия, помощь в устройстве на учебу или работу, обещание познакомиться с девушкой и т.п.

Угроза – психическое воздействие на несовершеннолетнего, содержание которого в ст.170.1 не связано с причинением физической боли, физических страданий. Это может быть угроза уничтожения или повреждения имущества, распространения сведений, оглашение которых не желательно для несовершеннолетнего, и т.п. Если же содержание угрозы связано с применением насилия, действия виновного подлежат квалификации по ст.170.3 УК.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Преступление считается оконченным с момента совершения действий, направленных на вовлечение несовершеннолетнего в преступную деятельность, и возникновения же-

лания у несовершеннолетнего совершить преступление, что выражается в даче несовершеннолетним согласия совершить преступление в качестве исполнителя, соисполнителя, соучастника, независимо от его последующего выполнения. В тех случаях, когда, несмотря на оказание воздействия, у несовершеннолетнего не возникло желание совершить преступление, т.е. взрослому не удалось вовлечь несовершеннолетнего в преступную деятельность, действия виновного должны быть признаны покушением на совершение данного преступления (ст.29, 170 УК).

Следует также отметить, что в юридической литературе вопрос о моменте окончания преступления считается спорным. По мнению некоторых авторов, поскольку «склоненный» не совершил никаких действий, свидетельствующих о том, что виновный достиг реального результата, деяние следует считать неоконченным преступлением: данное преступление признается оконченным с момента, когда несовершеннолетний совершил преступление, хотя бы на стадии приготовления.¹

Учитывая, что состав рассматриваемого преступления формальный и то, что в отличие от аналогичной ст.150 (вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления) УК РФ, в названии и диспозиции ст.170 УК Азербайджанской Республики указывается на вовлечение несовершеннолетнего не в совершение преступления, а в более широкое понятие – в преступную деятельность, мы считаем правильным придерживаться точки зрения, что преступление окончено с момента вовлечения несовершеннолетнего одним из указанных в законе способов в преступную деятельность, когда несовершеннолетний выразил желание или согласился заняться преступной деятельностью. Поэтому считать моментом окончания преступления по ст.170 УК 1999г. – ста-

¹ Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, В.С. Комиссарова, А.И. Рагога. М., 2010, с.154-155.

дию приготовления к совершению какого-либо конкретного преступления, неправильно.

Субъектом преступления может быть любое вменяемое лицо, достигшее возраста 18-ти лет.

С субъективной стороны данное преступление характеризуется только прямым умыслом, т.е. совершеннолетний должен знать, что вовлекает в преступную деятельность несовершеннолетнего. Мотивы, которыми руководствуется виновный, и цели преступления значения для квалификации не имеют, хотя чаще всего выражаются в корысти, а также мести, зависти и других низменных побуждениях.

Законодатель дифференцирует ответственность на трех уровнях, предусматривая кроме основного (ст.170.1), квалифицированный (ст.170.2) и особо квалифицированные (ст.170.3) виды преступления.

В ст.170.2 в качестве квалифицирующего признака указывается на специальные признаки субъекта преступления. Так, совершение рассматриваемого преступления лицом, обязанным воспитывать несовершеннолетнего, представляет повышенную общественную опасность и увеличивает вероятность вовлечения несовершеннолетнего в преступную деятельность. Понятие «лицо, обязанное воспитывать несовершеннолетнего» в диспозиции самой ст.170.2 УК не раскрывается. Под ним в первую очередь понимаются родители, усыновители, а также другие законные представители несовершеннолетнего (опекуны, попечители). Однако, на наш взгляд, учитывая последние дополнения в ст.171 и 172 УК, этот признак в ст.170.2 следует толковать расширительно и включать в него также других лиц, а именно: «преподавателей или иных работников образовательного, воспитательного, медицинского или иного учреждения, на которых возложена обязанность по осуществлению надзора над несовершеннолетними» (ст.171.2, 171-1.2)

В случае совершения преступления несовершеннолетним,

лицо, вовлекшее его в преступную деятельность, несет ответственность по совокупности преступлений по ст.170.1 или 170.3 (зависит от категории совершенного несовершеннолетним преступления) и тому преступлению, которое совершил несовершеннолетний (как подстрекатель). Однако при совершении преступления несовершеннолетним, не подлежащим уголовной ответственности в силу возраста (ст.20 УК) или невменяемости (ст.21 УК), лицо, вовлекшее несовершеннолетнего в совершение этого преступления, в соответствии со ст. 32.2 УК несет ответственность за содеянное как опосредственный исполнитель (посредственное причинение).

В качестве особо квалифицирующих признаков в ст.170.3 УК в альтернативном порядке указаны совершение рассматриваемого преступления:

- с применением насилия (физического и психического),
- с вовлечением несовершеннолетнего в преступную группу,
- с вовлечением несовершеннолетнего в совершение тяжкого или особо тяжкого преступления.

Если вовлечение в преступную деятельность сопровождалось причинением тяжкого вреда здоровью несовершеннолетнего, такие действия подлежат самостоятельной квалификации по совокупности преступлений по ст.170.3 и 126 УК. Указание об особо квалифицирующем признаке, заключающемся в вовлечении несовершеннолетнего в преступную группу, охватывает все формы соучастия (группу лиц без предварительного сговора, группу лиц по предварительному сговору, организованную группу и преступное сообщество). Понятие тяжкого и особо тяжкого преступления дается в ст.15 УК.

Следует также учесть, что вовлечение несовершеннолетнего в преступную деятельность предполагает активные действия взрослых, связанные с физическим или психическим воздействием на несовершеннолетнего: простое участие не-

совершеннолетнего в совершении преступления не образует состав преступления по ст.170 и влечет ответственность по правилам о соучастии (ст.32).¹

И в заключение анализа ст.170 отметим, что в соответствии со ст.99-4.6 УК 1999г. субъектом уголовной ответственности за данное деяние может выступать и юридическое лицо, к которому могут быть применены уголовно-правовые меры, указанные в ст.99-5.

Статья 171. Вовлечение несовершеннолетнего в занятие проституцией либо совершение аморальных действий

171.1. Вовлечение несовершеннолетнего в занятие проституцией либо совершение иных аморальных действий —

наказывается лишением свободы на срок от трех до шести лет.

171.2. Те же деяния, совершенные:

171.2.1. с применением насилия или с угрозой его применения;

171.2.2. организованной группой;

171.2.3. родителями несовершеннолетнего лица или другими лицами, на которых законом возложена обязанность по воспитанию несовершеннолетнего, либо преподавателем или другим работником образовательного, воспитательного, медицинского или иного учреждения, на которых возложена обязанность по осуществлению надзора над несовершеннолетними, —

наказываются лишением свободы на срок от четырех до восьми лет.

Как самостоятельный вид преступления это деяние впервые было выделено лишь в УК 1999г. Ранее ответственность за него предусматривалась в одной норме с вовлечением несовершеннолетних в преступную деятельность. Так, ст.215 УК Азербайджанской ССР 1960г. устанавливала ответственность в одной и той же норме «за вовлечение несовершеннолетнего в преступную деятельность, в занятие попрошайничеством, проституцией, азартными играми, а равно исполь-

¹ Гельдибаев М.Х., Рахманова Е.Н. Уголовное право в схемах и определениях. СПб., 2017, с.220.

зование несовершеннолетних для целей паразитического существования».

Несмотря на то, что в структуре преступности рассматриваемое преступление не относится к числу распространённых (например, в 2016 году было зарегистрировано 4, а в 2017 году – 7 деяний), общественная опасность склонения несовершеннолетних к занятию проституцией или к совершению иных аморальных действий очень высока. Так, в ч.IV ст.17 Конституции Азербайджанской Республики содержится прямой запрет на привлечение несовершеннолетних к деятельности, представляющей угрозу их нравственности. В свою очередь систематическое занятие аморальными действиями представляет угрозу здоровью и жизни несовершеннолетних, формирует у них асоциальный тип личности. Поэтому законодатель наряду с административной, предусматривает и уголовную ответственность за рассматриваемое преступление.

Непосредственный объект преступления – общественные отношения, обеспечивающие нормальное физическое и психическое развитие, а также нравственное воспитание несовершеннолетних, исключаящее аморальное поведение последних.

В ст.171, как и в ст.170 УК, устанавливается ответственность за вовлечение несовершеннолетнего в совершение противозаконных действий, но в отличие от ст.170, в ст.171 – это не уголовные деяния, а административные правонарушения.

Потерпевшими от этого преступления могут быть только лица, не достигшие 18-ти лет.

Объективная сторона преступления в альтернативном порядке выражается в вовлечении несовершеннолетнего:

- в занятие проституцией;
- в совершение иных аморальных действий.

Вовлечение в занятие проституцией означает склонение

несовершеннолетнего к вступлению в систематическую половую связь за материальное вознаграждение с неопределенным кругом лиц. При этом пол (мужской или женский) несовершеннолетнего значения не имеет.

Перечень «иных аморальных действий» в ст.171 УК Азербайджанской Республики 1999г. конкретно, как в аналогичной ст.151 УК РФ, не указывается. Теория и практика уголовного права к иным аморальным действиям относит:

- пьянство (систематическое употребление спиртных напитков);

- токсикоманию (систематическое употребление различных химических, биологических веществ и лечебных препаратов, не входящих в перечень наркотических). Склонение несовершеннолетних к употреблению наркотических средств или психотропных веществ влечет уголовную ответственность по ст.236.2.3;

- занятие бродяжничеством (систематическое перемещение несовершеннолетнего из одного места в другое вследствие самовольных уходов из семьи или организаций для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, сопровождающееся отказом от учебы или трудоустройства);

- занятие попрошайничеством (систематическое прошение милостыни, подаяния у посторонних лиц).

При этом следует отметить, что понятие «иные аморальные действия» может быть шире, чем мы перечислили (например, систематическое вовлечение несовершеннолетнего к участию в азартных играх, стриптизных представлениях).

Следует отметить, что различные формы аморальных действий часто переплетаются между собой. Как правило, вовлечение взрослым несовершеннолетнего в бродяжничество предшествует последующему вовлечению его в занятие проституцией или попрошайничеством. Нередко вовлечение в занятие проституцией, вовлечение в попрошайничество несовершеннолетних являются формами эксплуатации несовер-

шеннолетнего. В подобных случаях возникает ответственность за торговлю несовершеннолетними по ст.144-1.2 УК.

Для ответственности за вовлечение несовершеннолетнего в совершение аморальных действий требуется систематичность преступного поведения под влиянием воздействия совершеннолетнего лица (ст.171 УК). Под систематическими действиями следует понимать совершение определенных действий не менее трех раз в течение определенного времени.

В отличие от ст.170, в ст.171 не указаны в качестве обязательного элемента способы вовлечения несовершеннолетнего в совершение аморальных действий. Поэтому склонение несовершеннолетнего в занятие проституцией или к совершению иных аморальных действий может быть совершено различными способами (уговоры, обещания принять участие в интересной компании, обман, шантаж и др.), однако все они направлены на возбуждение у несовершеннолетнего желания, стремления заниматься осуждаемыми в обществе аморальными действиями. Применение насилия (физического или психического), как способа склонения несовершеннолетнего к систематическим занятиям аморальными действиями, влечет повышенную ответственность и наказание по ст.171.2.1 УК.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Преступление считается оконченным в момент, когда несовершеннолетний выразил желание заниматься проституцией или иными аморальными действиями.

Субъектом преступления может быть любое вменяемое лицо, достигшее возраста 18-ти лет.

Следует отметить, что вопрос о возрасте наступления уголовной ответственности по ст.171 Азербайджанской являлся спорным до 2008 года, т.к. в отличие от аналогичной ст.151 УК РФ, в диспозиции ст.171 УК Азербайджанской Республики нет специальных указаний на совершеннолетие субъекта преступления. Однако после принятия 30 июня 2008 года

Постановления Пленума Верховного суда об обобщении судебной практики о преступлениях несовершеннолетних было уточнено, что субъектом преступления по ст.171 может быть только лицо, достигшее 18-ти лет.

Субъективная сторона деяния характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что пагубно воздействует на несовершеннолетнего, вовлекая его в тот или иной вид аморальной деятельности, и желает совершить эти действия. Преступление чаще всего совершается по корыстным мотивам, однако мотивы и цели не являются обязательными признаками субъективной стороны и на квалификацию деяния не влияют. В отношении возраста потерпевшего достаточно, чтобы виновный сознавал, что вовлекаемый является несовершеннолетним.

В ныне действующей редакции ст.171 уголовная ответственность за данное деяние дифференцирована на двух уровнях.

Законодатель в первоначальной редакции ст.171.2 УК предусматривал только два квалифицирующих признака. Это совершение деяния с применением насилия или с угрозой его применения (ст.171.2.1) или организованной группой (ст.171.2.2).

Содержание указанных квалифицирующих признаков совпадает с содержанием аналогичных признаков, указанных в ст.170.3 УК.

В юридической литературе неоднократно поднимался вопрос, что серьезным упущением является отсутствие в числе квалифицирующих признаков в ст.171.2 указания на совершение этого преступления лицом, обязанным воспитывать несовершеннолетнего, т.к., как показывает это и судебная практика, чаще всего субъектами преступлений по ст.171 являются лица, ответственные за воспитание несовершеннолетних по закону.¹ Законом Азербайджанской Республики от

¹ Самедова Ш.Т. Уголовное право Азербайджанской Республики. Особенная часть. Баку, 2008, с.58-59.

29 мая 2015 года этот пробел был восполнен. И в качестве еще одного квалифицирующего признака было указано на совершение данного преступления родителями несовершеннолетнего лица или другими лицами, на которых законом возложена обязанность по воспитанию несовершеннолетнего, либо учителем или другим работником образовательного, воспитательного, медицинского или иного учреждения, на которого возложена обязанность по осуществлению надзора над совершеннолетними (ст.171.2.3). Содержание данного квалифицирующего признака совпадает с аналогичными в ст.152.3, 153.3 УК.

Таким образом, введя в 2015 году указанный квалифицирующий признак в ст.171.2.3, законодатель фактически раскрыл содержание аналогичного квалифицирующего признака, указанного в предыдущей ст.170.2 УК в более лаконичной форме как «совершенное лицом, обязанным воспитывать несовершеннолетнего».

И в заключение анализа ст.171 обратим внимание, что в соответствии со ст.99-4.6 УК 1999г. субъектом уголовной ответственности за данное деяние может выступать и юридическое лицо, к которому могут быть применены уголовно-правовые меры, указанные в ст.99-5.

Статья 171-1.оборот детской порнографии

171-1.1. Распространение, рекламирование, продажа, передача другому, пересылка, предложение, создание условий для приобретения, либо изготовление, приобретение или хранение с целью распространения или рекламы детской порнографии, —

наказываются лишением свободы на срок до пяти лет.

171-1.2. Те же деяния, совершенные:

171-1.2.1. повторно;

171-1.2.2. группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом (организацией);

171-1.2.3. с получением дохода в значительном размере;

171-1.2.4. родителями несовершеннолетнего или другими лицами, на которых законом возложена обязанность по воспитанию несовершенно-

летнего, либо преподавателем или другим работником образовательного, воспитательного, медицинского или иного учреждения, на которых возложена обязанность по осуществлению надзора над несовершеннолетними;

171-1.2.5. в отношении лица, заведомо для виновного не достигшего четырнадцатилетнего возраста, —

наказываются лишением свободы на срок от пяти до восьми лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

Примечание:

1. В целях статьи 171-1 настоящего Кодекса под «детской порнографией» подразумеваются любые предметы или материалы, которые отражают участие несовершеннолетнего или лица, создающего образ несовершеннолетнего, в реальных или симулированных действиях явно выраженного сексуального характера, либо отражают половые органы несовершеннолетних в сексуальных целях, в том числе понимаются реалистичные изображения, отражающие участие несовершеннолетнего в явно выраженных сексуальных действиях.

2. В статье 171-1.2.3 настоящего Кодекса под «значительным размером» подразумевается сумма свыше тысячи манатов.

Преступление в виде оборота детской порнографии является специальной нормой по отношению к незаконному распространению порнографических материалов или предметов, ответственность за которое предусмотрена в ст.242 УК Азербайджанской Республики. Законодатель ввел эту норму уже после вступления УК 1999г. в силу, а именно Законом от 29 июня 2012 года. При этом в отличие от позиции законодателя РФ, который при дополнении УК 1996г. аналогичной нормой (ст.242.1)¹ поместил ее также системе преступлений против общественной нравственности, законодатель Азербайджанской Республики уголовную ответственность за оборот детской порнографии предусмотрел в системе преступлений против личности, а именно в главе 22 УК 1999г.

Основной непосредственный объект преступления – об-

¹ По принятой в УК РФ юридической технике, дополненный номер после номера предыдущей статьи отделяется не через дефис, а точкой.

щественные отношения, обеспечивающие нормальное физическое и психическое развитие и нравственное воспитание несовершеннолетних, исключая использование их в качестве объекта порнографии. Дополнительный объект – общественные отношения, направленные на охрану общественной нравственности.

Предмет преступления – материалы или предметы с порнографическими изображениями несовершеннолетних.

Под порнографическими материалами следует понимать живописные, графические, литературные и иные издания, в которых крайне непристойно, цинично, вульгарно-натуралистически изображаются половые отношения, анатомические и (или) физиологические подробности полового акта, акцентируется внимание на физическом контакте половых органов в целях возбуждения похоти, т.е. низменных половых инстинктов. Порнографию следует отличать от эротики, также сопряженной с изображением чувственности, сексуальных сторон жизни человека, однако не направленной на порождение нездорового полового чувства. Однако следует учесть, что если в отношении взрослых эротика не считается предосудительной и тем более распространение эротических предметов и материалов не влечет уголовной ответственности, то в отношении несовершеннолетних распространение эротических предметов и материалов недопустимо. Вместе с тем не являются материалами и предметами с порнографическими изображениями несовершеннолетних материалы и предметы, содержащие изображение или описание половых органов несовершеннолетнего, если такие материалы и предметы имеют историческую, художественную или культурную ценность либо предназначены для использования в научных или медицинских целях.

Законодательное определение детской порнографии даётся в п.1 примечания к ст.171-1 УК.

Объективная сторона преступления по отношению к предмету преступления включает ряд альтернативных действий:

- распространение,
- рекламирование,
- продажа,
- передача другому,
- отправление,
- предложение,
- создание условий для приобретения,
- изготовление,
- приобретение,
- хранение.

При этом ответственность за последние три, т.е. изготовление, приобретение или хранение детской порнографии наступает только при наличии цели её распространения или рекламы.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление окончено с момента выполнения любого из перечисленных действий.

Субъект преступления, учитывая, что законодательного или судебного толкования на этот счет не имеется, – общий, т.е. любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет. Однако по логике, как и в ст.170 и 170, субъектом оборота детской порнографии должно быть совершеннолетнее лицо. Еще как один из вариантов, мы бы предложили по аналогии со ст.152 и 153, вопрос определения возраста ответственности виновного решать дифференцировано, исходя из конкретного возраста потерпевшего.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. При этом при совершении трех действий, а именно – изготовления, приобретения и хранения, конкретизированная цель преступления является обязательным признаком состава преступления.

Законодатель дифференцирует уголовную ответственность за оборот детской порнографии в зависимости от наличия квалифицирующих признаков, указанных в ст.171-1.2

УК. Содержание их совпадает с аналогичными признаками в других преступлениях данной главы, а также уточняется в примечании к данной статье.

В соответствии со ст.99-4 субъектом уголовной ответственности по ст.170-1 может выступать и юридическое лицо, к которому могут быть применены уголовно-правовые меры, указанные в ст.99-5 УК 1999г.

§ 3. Преступления против семейных отношений

К этой группе преступлений относятся:

- подмена чужого ребенка (ст.172);
- незаконное усыновление (удочерение) (ст.174);
- разглашение тайны усыновления (удочерения) (ст.175);
- принуждение женщины к вступлению в брак (ст.176-1).

Статья 172. Подмена чужого ребенка

Подмена чужого ребенка в медицинских учреждениях лицом, на которое возложена обязанность охраны ребенка или заботы о нем, с корыстной целью, из мести или иных низменных побуждений —

наказывается лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

Непосредственный объект данного преступления – общественные отношения, направленные на защиту отцовства и материнства, права ребенка жить и воспитываться в своей семье (ст.49 СК). Право ребенка жить и воспитываться в своей семье как неотъемлемое личное (неимущественное) право провозглашено и в Конвенции о правах детей 1989г.

Потерпевшие – новорожденные (чаще всего первых часов или дней жизни), а также их родители. В литературе высказывается мнение, что потерпевшим по ст.172 может быть и ребенок более старшего возраста, когда родители в силу сложившейся ситуации не могут опознать или идентифици-

ровать ребенка как своего, например, из-за болезни ребенка или его родителей.¹

Объективная сторона деяния состоит в подмене чужого ребенка, т.е. в тайном изъятии одного ребенка и замене его другим. При этом ребенок, как подменяемый, так и используемый для подмены, в уголовно-правовом смысле равнозначны, то есть оба являются потерпевшими. При отсутствии замены одного ребенка другим, действия виновного квалифицируются как похищение несовершеннолетнего (ст.144.3 УК). При распознавании подмененного ребенка родителями или законными представителями, деяние также следует квалифицировать как похищение несовершеннолетнего (ст.144.3 УК).

Обмен новорожденными детьми в медучреждении, совершенный по взаимному согласию родителей, не попадает под ответственность по ст.172 даже при наличии корыстных или других низменных побуждений (например, заинтересованность одной матери, родившей неполноценного ребенка, иметь полноценного, а другой матери – получение имущественного вознаграждения), т.к. отсутствует элемент тайны (в подобном случае осуществляется не подмена, а замена) и такой признак новорожденного как «чужой».

Формы подмены могут быть различными (перемена идентификационных бирок с фамилией матери, внесение изменений в имеющиеся записи данных ребенка и матери, недостоверная запись в книгу учета рождений родильного дома и др.).

Обязательным признаком объективной стороны подмены чужого ребенка в ст.172 УК Азербайджанской Республики, в отличие от аналогичной ст.153 УК РФ, выступает конкретно указанное в законе место совершения преступления – медицинское учреждение. Поэтому подмена одного новорожденного ребенка другим, осуществленная вне медицинского учреждения (например, когда роды проходят дома, или в детском доме, куда помещается подкидыш), под уголовную от-

¹ Николаева Ю.В. Уголовное право. Особенная часть. М., 2009, с.108.

ветственность не попадает. Учитывая, что определенная часть родов (особенно в сельской местности) осуществляется в домашних условиях, законодательное определение места совершения преступления как обязательного признака состава, нельзя назвать удачным.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным в момент, когда родитель не смог идентифицировать своего ребенка и не заметил подмены.

Субъект преступления – специальный: вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет, на которое возложена обязанность охраны ребенка или заботы о нем. Им могут быть сотрудники медицинского учреждения (врачи, медсестры, санитарки и др.).

Субъективная сторона преступления выражается прямым умыслом и специальным мотивом, который состоит в корысти, мести или иных низменных побуждениях (зависть, ненависть и т.п.). Совершение данного деяния по неосторожности (ввиду преступной небрежности медперсонала) влечет не уголовную, а служебную, дисциплинарную ответственность, в случае же совершения его виновным, отвечающим требованиям должностного лица, может возникнуть уголовная ответственность за халатность (ст.314 УК).

Статья 174. Незаконное усыновление (удочерение)

Незаконные действия по усыновлению (удочерению) детей, передаче их под опеку (попечительство) или на воспитание в приемные семьи, совершенные с корыстной целью, —

наказываются штрафом в размере от тысячи пятисот до двух тысяч манатов либо исправительными работами на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до шести месяцев с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Непосредственный объект – общественные отношения, охраняющие интересы семьи, родителей, детей, в том числе определенный законом порядок усыновления (удочерения),

установления опеки (попечительства) или передачи детей в приемные семьи.

Диспозиция ст.174 УК является бланкетной. Государство контролирует осуществление прав ребенка и, руководствуясь гуманными идеями, предусматривает следующие формы охраны личных и имущественных прав детей, лишившихся родителей: усыновление, опека (попечительство), приемные семьи. Правила и порядок усыновления детей, передачи их под опеку (попечительство), на воспитание в приемные семьи регламентируются двумя главами СК – XIX и XX, включающими статьи с 117 до 145-ую включительно, а также нормами ГК, ГПК и соответствующими нормативными актами Азербайджанской Республики. Эти законоположения получили разъяснения и в Постановлении Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики о применении судами законодательства при рассмотрении гражданских дел об усыновлении (удочерении) детей или отмене усыновления от 29 октября 2009 года.

Объективная сторона преступления состоит из незаконных действий, т.е. действий, нарушающих установленный порядок передачи детей, лишенных родительского попечения:

- при усыновлении;
- при установлении опеки (попечительства);
- при передаче на воспитание в приемные семьи.

Объективно совершаемые незаконные действия направлены на то, чтобы добиться противоправного усыновления (удочерения) несовершеннолетнего, установления над ним опеки, попечительства или передачи на воспитание определенному лицу. Эти действия, как правило, связаны с фальсификацией документов, на основании которых совершается усыновление, учреждается опека или попечительство, внесением в них сведений, не соответствующих действительности.

По конструкции объективной стороны – формальный со-

став, преступление считается оконченным с момента совершения действий, нарушающих установленный законом порядок передачи детей на воспитание в какой-либо из перечисленных в диспозиции ст.174 форм.

Субъект – специальный, им могут быть физические вменяемые достигшие 16-ти лет лица двух категорий:

– лицо, на которое законом возложены обязанности по оформлению официальных документов на усыновление, опеку (попечительство), передаче в приемную семью. Это могут быть работники детских домов и интернатов, медицинских учреждений, органов образования, органов опеки и попечительства и т.д.

– лицо, достигшее 18-ти лет и незаконно усыновившее (удочерившее) ребенка, ставшее его опекуном (попечителем) или приемным родителем.

Субъективная сторона выражается в виде прямого умысла. Обязательным элементом субъективной стороны является совершение деяния виновным из корыстных побуждений, которые могут выражаться в получении им за свои незаконные действия каких-либо материальных выгод (денежных или имущественных).

При использовании заведомо поддельных документов, предоставляющих права или освобождающих от обязанностей, ответственность наступает по совокупности преступлений за незаконное усыновление (удочерение) по ст.174 и за подделку официальных документов по ст.320.

Статья 175. Разглашение тайны усыновления (удочерения)

Разглашение тайны усыновления (удочерения) вопреки воле усыновителя, совершенное лицом, обязанным хранить факт усыновления (удочерения) как служебную или профессиональную тайну, либо иным лицом из корысти, мести или иных низменных побуждений, —

наказывается штрафом в размере от тысячи пятисот до двух тысяч манатов либо общественными работами на срок от трехсот двадцати до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок

до одного года, либо лишением свободы на срок до шести месяцев с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Под усыновлением (удочерением) понимается юридический акт, в результате которого между усыновителями и их родственниками, с одной стороны, и усыновленным ребенком – с другой, возникают такие же права и обязанности, как между биологическими родителями и детьми. Усыновление является самой предпочтительной формой семейного воспитания детей, оставшихся без попечения родителей.

Тайна усыновления ребенка согласно ст.130 СК охраняется законом, т.к. ее раскрытие противоречит интересам как усыновителей, так и усыновленного ребенка. Согласно ст.349 ГПК суд рассматривает дела об установлении усыновления ребенка в закрытом судебном заседании. При этом участвующие в рассмотрении дела лица должны быть предупреждены о необходимости сохранять в тайне ставшие им известными сведения об усыновлении, а также о возможности привлечения к уголовной ответственности за разглашение тайны усыновления вопреки воле усыновителя, что отражается в протоколе судебного заседания. Кроме судей и других участников судебного заседания (например, адвоката или секретаря судебного заседания), должностные лица, осуществившие государственную регистрацию усыновления, а также лица, иным образом осведомленные об усыновлении, обязаны сохранять тайну усыновления ребенка. Тайна усыновления ребенка должна соблюдаться лишь по желанию усыновителей, что, главным образом, касается случаев усыновления малолетних детей, новорожденных детей и иных случаев, когда целесообразность обеспечения тайны усыновления не вызывает сомнений. Таким образом, тайна усыновления охраняется законом, но не всегда является обязательным элементом любого усыновления. Главным здесь является волеизъявление усыновителей.

Потерпевшими в ст.175 признаются как усыновители, так и усыновленные.

Предмет преступления – тайна, т.е. сведения, содержащие конфиденциальную информацию о факте усыновления.

Объективная сторона заключается в разглашении тайны усыновления (удочерения) вопреки воле усыновителя. Разглашение – это активный волевой акт, который может состоять в сообщении кому бы то ни было: родственникам, знакомым, самому усыновленному, посторонним лицам о реальных обстоятельствах появления конкретного ребенка у конкретных родителей. Форма сообщения может быть устной, письменной, анонимной и т.п.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с момента сообщения сведений, раскрывающих тайну усыновления хотя бы одному постороннему лицу.

Субъект преступления – как специальный (лица, обязанные хранить факт усыновления как служебную или профессиональную тайну – судьи, сотрудники органов опеки и попечительства, работники органов загса и др.), так и общий (т.е. любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет, кому эта тайна известна и кто её разглашает из корысти, мести или иных низменных побуждений).

Субъектом преступления может признаваться и один из супругов-усыновителей, распространивший эти сведения без согласия другого супруга, если он тоже действует из корысти, мести или иных низменных побуждений. В случае разглашения тайны самим усыновленным, последний не подлежит уголовной ответственности.

Субъективная сторона выражается в виде прямого умысла. Обязательными признаками преступления являются разглашение тайны усыновления из корысти, мести или других низменных побуждений. Разглашение тайны усыновления при отсутствии корысти, мести или низменных побуждений, или

же по неосторожности не влечет уголовной ответственности.

И в заключение отметим, что угроза разглашения тайны усыновления часто выступает в качестве способа совершения других преступлений. Например, вымогательства (ст.182), вовлечения несовершеннолетнего в преступную деятельность (ст.170) и др.

Статья 176-1. Принуждение женщины к вступлению в брак

176-1.1. Принуждение женщины к вступлению в брак — наказывается штрафом в размере от двух тысяч до трех тысяч манатов либо лишением свободы на срок до двух лет.

176-1.2. Те же деяния, совершенные в отношении лица, не достигшего брачного возраста, —

наказываются штрафом в размере от трех тысяч до четырех тысяч манатов либо лишением свободы на срок до четырех лет.

Как следует из истории уголовного права Азербайджана, уголовная ответственность за принуждение женщины к браку предусматривалась в первых двух уголовных законах советского периода. Например, в ст.188 УК 1927г. предусматривалась ответственность родителей, опекунов или родственников, принуждающих женщину помимо её воли к браку. А в ст.189 была предусмотрена уголовная ответственность за похищение женщины с целью вступления с нею в брак или половые отношения без её согласия. Субъектом этого преступления являлись лица, которые совершали это преступления в собственных интересах. В УК 1960г. ответственность за оба указанных деяния была сохранена также в двух различных нормах в системе преступлений против личности. Так, в ст.128 устанавливалась ответственность за принуждение женщины к вступлению в брак или воспрепятствование вступлению в брак, а в ст.129 — за похищение женщины с целью вступления в брак.

При принятии действующего УК 1999г. первое деяние было декриминализировано, а второе деяние утратило самостоятельный статус и рассматривалось как составная часть

похищения человека (ст.144). Следует отметить, что как в теории, так и на практике подобная квалификация вызывала возражение, т.к. у кавказских народов, не исключая и Азербайджан, похищение женщины с целью вступления с нею в брак относительно распространенное явление, и в большинстве своем результатом его становится создание новой семьи. Учитывая довольно строгие санкции похищения человека, в которых единственным наказанием выступает лишение свободы на определенный срок, довольно строгое наказание, применяемое к виновному за похищение женщины с целью вступления с нею в брак, в этих случаях приводило к фактическому ущемлению интересов жертвы преступления.¹ Судебная практика при назначении наказания лицам, виновным в этих преступлениях, видела выход из этого положения применением ст.62 (назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление) УК.

Впоследствии Законом от 15 ноября 2011 года УК Азербайджанской Республики был дополнен ст.176-1, предусматривающей ответственность за принуждение женщины к вступлению в брак. При этом законодатель поместил эту норму не в системе преступлений против свободы и достоинства личности, а в системе преступлений против несовершеннолетних и семейных отношений.

Основной непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие конституционное право на свободу заключения брака, дополнительный – на личную свободу женщины.

В соответствии с ч.II ст.34 Конституции Азербайджанской Республики брак заключается на основе добровольного согласия и никто не может быть принужден к заключению брака. В ст.9-13 СК регламентированы порядок и условия заключения брака.

¹ Самедова Ш.Т. Дифференциация уголовной ответственности за похищение человека и захват заложника. Баку, 2006, с.25-26.

Потерпевшей в основном составе преступления по ст.176-1.1 УК может быть только лицо женского пола, достигшее 18-ти лет (совершеннолетняя). Совершение деяния в отношении несовершеннолетней является квалифицирующим признаком и влечет ответственность по ст.176-1.2 УК.

Объективная сторона деяния в ст.176-1.1 включает активные действия, состоящие в принуждении женщины к вступлению в брак. Под вступлением в брак в данном случае будет пониматься как вступление в официальный брак с обязательной регистрацией в органах записи актов гражданского состояния, так и фактические брачные отношения без государственной регистрации.

Под принуждением к вступлению в брак понимается совершение действий, направленных на вынуждение женщины помимо ее воли дать «согласие» на брак или не противиться фактическим брачным отношениям. Формы или способы принуждения могут быть разными: применение физического или психического насилия, шантаж, угроза уничтожения или повреждения имущества и др. Они могут применяться как к самой потерпевшей, так и к ее близким родственникам с целью оказания давления на потерпевшую. Причинение менее тяжкого или тяжкого вреда здоровью, уничтожение или повреждение чужого имущества, угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью, совершенные в отношении потерпевшей или других лиц в процессе принуждения женщины к вступлению в брак, должны квалифицироваться по совокупности преступлений по ст.176-1 и соответственно по ст.127, 126, 186 или 134 УК.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Преступление окончено с момента совершения действий, направленных на принуждение женщины к вступлению в брак.

Субъект преступления – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

В ст.176-1.2 предусмотрена уголовная ответственность за

принуждение несовершеннолетней к вступлению в брак. Следует отметить, что в этом случае виновный не может быть освобожден на основании ст.73 УК, т.к. квалифицированный вид деяния относится к категории менее тяжких преступлений.

Нормативно-правовые акты и их судебное толкование:

Конвенция ООН о правах ребенка от 20 ноября 1989 года.

Факультативный Протокол о правах ребенка, касающийся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии от 25 мая 2000 года.

Гаагская Конвенция о защите детей и сотрудничестве в отношении международного усыновления от 29 мая 1993 года.

Конвенция СЕ об усыновлении детей от 27 ноября 2008 года.

Семейный Кодекс Азербайджанской 1999г.

ГПК Азербайджанской Республики 1999г.

Закон Азербайджанской Республики о правах ребенка от 19 мая 1998 года.

Закон Азербайджанской Республики о профилактике беспризорности и правонарушений несовершеннолетних от 24 мая 2005 года.

Закон Азербайджанской Республики о рекламе от 15 мая 2015 года.

Постановление Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики об обобщении судебной практики о преступлениях несовершеннолетних от 30 июня 2008 года.

Постановление Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики о применении судами законодательства при рассмотрении гражданских дел об усыновлении (удочерении) детей или отмене усыновления от 29 октября 2009 года.

Постановление Конституционного суда Азербайджанской Республики о толковании понятия «организованная группа», предусмотренного УК Азербайджанской Республики, от 20 апреля 1999 года.

Утвержденный КМ Азербайджанской Республики «Список болезней, препятствующих лицу осуществить усыновление (удочерение), опеку и попечительство» от 15 августа 2000 года.

Утвержденные КМ Азербайджанской Республики «Правила учета лишенных родительской опеки и усыновляемых детей» и «Правила учета лиц, желающих усыновить детей» от 20 сентября 2000 года.

Литература:

Ашин А.А., Палий В.В., Чучаев А.И. Преступления против семьи и

несовершеннолетних: учебное пособие. Владимир: Изд-во Владим. гос. ун-та, 2009, 194 с.

Белов В.Ф. Преступления против семьи и несовершеннолетних в аспектах de lege lata и de lege ferenda. М.: Русаки, 2002, 80 с.

Кошелева Е.В. Семья и преступность несовершеннолетних. Воронеж: изд. Воронеж. ин-та МВД России, 2006, 108 с.

Пудовочкин Ю.Е. Ответственность за преступления против несовершеннолетних. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2002, 293 с.

Сперанский К.К. Уголовно-правовая борьба с преступлениями несовершеннолетних и против несовершеннолетних. Ростов-на-Дону: Ростов. Ун-т, 1991, 179 с.

Станская А.А. Проституция несовершеннолетних – социальная и правовая проблема общества. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2005, 236 с.

Хайдукова Н.П. Уголовная ответственность за вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления. Монография. Пятигорск: РИА-КМВ, 2008, 188 с.

Яровая С.В. Уголовно-правовой анализ неисполнения обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего. Саратов: Сателлит, 2009, 124 с.

Вопросы к семинарскому занятию:

1. Понятие и место преступлений против несовершеннолетних и семейных отношений в системе Особенной части УК 1999г.
2. Несовершеннолетние как объект уголовно-правовой охраны.
3. Общая характеристика составов и виды преступлений против несовершеннолетних и семейных отношений.
4. Уголовно-правовой анализ вовлечения несовершеннолетнего в преступную деятельность.
5. Уголовно-правовой анализ вовлечения несовершеннолетнего в занятие проституцией или совершение аморальных действий.
6. Уголовная ответственность за оборот детской порнографии.
7. Вопросы ответственности за подмену чужого ребенка.
8. Вопросы ответственности за незаконное усыновление и разглашение тайны усыновления.
9. Отличие принуждения женщины к вступлению в брак от похищения человека.

Глава 10

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ СОБСТВЕННОСТИ

§ 1. Понятие и виды преступлений в сфере экономики

Уголовная ответственность за преступления в сфере экономики предусмотрена в разделе IX УК Азербайджанской Республики, который состоит из двух глав (23 и 24), включающих статьи с 177 по 213-3 включительно. Всего же в разделе IX УК по состоянию на 15 февраля 2020 года устанавливается ответственность за 144 составов преступлений, абсолютное большинство которых являются преступлениями, не представляющими большой общественной опасности, и менее тяжкими преступлениями (84,1%). Так, в разделе IX УК:

- преступлений, не представляющих большой общественной опасности, – 54,
- менее тяжких преступлений – 58,
- тяжких преступлений – 23,
- особо тяжких преступлений – 9 составов.

Ни одна санкция за особо тяжкие преступления в сфере экономики не предусматривает в альтернативном порядке возможность назначения пожизненного лишения свободы.

Преступления в сфере экономики – это общественно опасные деяния, посягающие на экономические отношения по поводу владения, пользования и распоряжения материальными благами (право собственности), а также посягающие на экономические отношения по поводу производства, обмена, распределения и потребления товаров и услуг (право экономической деятельности).

Следует отметить, что законодатель Азербайджанской Республики впервые в УК 1999г. объединил в один раздел под общим названием «Преступления в сфере экономики» две главы (23 – «Преступления против собственности» и 24 – «Преступления в сфере экономической деятельности»), каждая из которых в предыдущих уголовных законах имела статус самостоятельной главы Особенной части. Общим признаком, позволившим объединить все виды этих преступлений в одном разделе, является общность их родового объекта – общественные отношения, обеспечивающие законные права и интересы различных субъектов в сфере экономики.

Экономика в дословном переводе с греческого означает искусство ведения домашнего хозяйства. Анализ доктринального определения экономики, сложившегося в последнее время в юридической литературе, позволяет нам утверждать, что при определении этой дефиниции продолжают использовать понятия, даваемые экономистами. Так, в научном понимании экономика – это совокупность производственных (экономических) отношений по поводу производства, обмена, распределения и потребления материальных благ.

Конституция Азербайджанской Республики содержит ряд основополагающих положений в сфере экономики. Это, прежде всего, ст.15 (экономическое развитие и государство): «В Азербайджанской Республике развитие экономики, основанной на различных видах собственности, служит повышению благосостояния народа. Азербайджанское государство на основе рыночных отношений создает условия для развития экономики, гарантирует свободу предпринимательства, не допускает монополизма и недобросовестной конкуренции в экономических отношениях». В ст.13 же Конституции провозглашается право собственности: «собственность неприкосновенна и охраняется государством».

Следует заметить, что все известные международные акты

о правах человека также провозглашают право собственности и право на предпринимательскую деятельность.

При принятии действующего УК Азербайджанской Республики одним из дискуссионных вопросов был вопрос о месте рассматриваемого раздела в системе Особенной части. На наш взгляд, более правильным было бы размещение указанного раздела после преступлений против государственной власти, т.к. в этих двух главах, входящих в раздел IX УК, охраняются общественные отношения в сфере экономики вне зависимости от форм собственности (государственной, муниципальной, личной), поэтому логично было размещение системы преступлений в сфере экономики не только после преступлений против личности (раздел VIII), но и после преступлений против общественной безопасности и общественной порядка (раздел X) и преступлений против государственной власти (раздел XI).

В структуре преступности Азербайджана преступления в сфере экономики занимают значительное место.

Так, если в 2017 году было зарегистрировано всего 26113 преступных деяний, то из них 13752 (52,7%) приходилось на преступления, совершенные в сфере экономики (ст.177–213-3 УК), среди которых абсолютное большинство (92,3%) составляли преступления против собственности (ст.177–189-1) – 12694. Подобное соотношение деяний в структуре преступности сохранилось и в последующие годы. В 2018 году было зарегистрировано всего 26381 преступных деяний, из них 11979 (45,4%) приходилось на преступления, совершенные в сфере экономики (ст.177–213-3 УК), среди которых абсолютное большинство (97,8%) составляли преступления против собственности (ст.177–189-1) – 11712. В 2019 году было зарегистрировано всего 26672 преступных деяний, из них 10669 (40%) приходилось на преступления, совершенные в сфере экономики (ст.177-213-3 УК), среди которых абсолютное большинство (96,6%) составляли преступления про-

тив собственности (ст.177–189-1) – 10311.

Перечень наиболее распространенных преступлений в сфере экономики традиционно включает одни и те же деяния в следующей последовательности: кража (ст.177), мошенничество (ст.178), уклонение от уплаты налогов (ст.213), грабеж (ст.280), контрабанда (ст.206).

В 2017 году было зарегистрировано: кражи – 7898; мошенничества – 3856; уклонения от уплаты налогов – 496; грабежа – 271; контрабанды – 374 деяний.

В 2018 году было зарегистрировано: кражи – 7888; мошенничества – 2782; уклонения от уплаты налогов – 246; грабежа – 305; контрабанды – 559 деяний.

В 2019 году было зарегистрировано: кражи – 7280; мошенничества – 2105; грабежа – 293; контрабанды – 702 деяний.

Как видно из вышеприведенных данных, распространенность конкретных видов преступлений и соотношение их абсолютного числа имеют относительно стойкую тенденцию в структуре преступности Азербайджана.

Как мы уже отмечали, раздел IX УК 1999г. объединяет две группы преступлений, которые в УК 1922, 1927 и 1960гг. были обособлены в самостоятельные главы под различными названиями. В УК 1922г. – это были глава IV (Хозяйственные преступления) и глава VI (Имущественные преступления); в УК 1927г. – глава V (Хозяйственные преступления) и глава VII (Имущественные преступления).

В УК 1960г. ответственность за хозяйственные преступления была предусмотрена в главе 6, а за преступления против собственности в зависимости от ее формы – в двух разных главах: в главе 2 (Преступления против государственной или общественной собственности) и в главе 5 (Преступления против личной собственности). В 80-90-х годах XX века, в связи с политикой горбачевской «перестройки» в СССР, провозгласившей в том числе переход с плановой на рыноч-

ную экономику, в УК 1960г. в указанные главы было внесено много изменений и дополнений.

Провозглашение независимости Азербайджанской Республики и принятие 12 ноября 1995 года новой Конституции также обусловили существенные изменения уголовного законодательства в части ответственности за преступления против собственности и хозяйственные преступления. Так, глава 5 УК 1960г. была полностью ликвидирована, а в главе 2 устанавливалась уголовная ответственность за посягательства против собственности вне зависимости от ее форм.

В действующем УК Азербайджанской Республики, имеющем трехзвенную структуру систематизации норм, преступления против собственности и преступления в сфере экономической деятельности (хозяйственные преступления) впервые были объединены общим родовым объектом.

Родовой объект преступлений в сфере экономики – общественные отношения, обеспечивающие законные права и интересы различных субъектов (экономики государства в целом; различных отраслей экономики; предприятий и организаций, являющихся государственной, муниципальной, акционерной или частной собственностью; материальные интересы физических лиц) в сфере экономики. Именно общность родового объекта объединяет преступления против собственности и преступления в сфере экономической деятельности в один раздел в УК 1999г.

Большинство преступлений в сфере экономики сконструированы как материальные составы. При этом большинство диспозиций главы 24 являются бланкетными.

Субъект преступления в абсолютном большинстве преступлений против собственности – общий, а преступлений в сфере экономической деятельности – специальный. Ответственность за все деяния в сфере экономической деятельности наступает с 16-ти лет, а в системе преступлений против собственности в ст.177, 180, 181, 182, 185, 186.2 – с 14-ти лет, а

за остальные – с 16-ти лет.

Субъективная сторона всех деяний в сфере экономики (кроме ст.187) характеризуется умыслом, большинству преступлений присущ корыстный мотив.

Законодательно определены следующие виды преступлений в сфере экономики:

– преступления против собственности (глава 23, ст.177–189-1);

– преступления в сфере экономической деятельности (глава 24, ст.190–213-3).

В отличие от преступлений против собственности, к юридическим лицам за ряд преступлений в сфере экономической деятельности (ст.193-1, 194, 200-1, 200-2) в соответствии со ст.99-4.6 УК могут быть применены уголовно-правовые меры, указанные в ст.99-5 1999г. На наш взгляд, указанный перечень деяний мог бы быть значительно шире, в том числе за счет некоторых деяний против собственности.

Следует отметить, что во исполнение Распоряжения Президента Азербайджанской Республики об упорядочении деятельности в пенитенциарной сфере, гуманизации политики наказания и процессуальных мер принуждения, не связанных с изоляцией от общества, от 10 февраля 2017 года, были приняты ряд мер, направленных на смягчение уголовной политики государства в отношении вопросов ответственности за преступления в сфере экономики. Так, Законом Азербайджанской Республики от 17 октября 2017 года Общая часть действующего УК 1999г. была дополнена ст.73-1 (освобождение от уголовной ответственности за преступления против собственности) и ст.73-2 (освобождение от уголовной ответственности за преступления в сфере экономической деятельности).

§ 2. Понятие, общая характеристика и виды преступлений против собственности

Уголовная ответственность за преступления против собственности предусмотрена в главе 23 УК 1999г., в которую входят статьи с 177 по 189-1 включительно. По состоянию на 15 февраля 2020 года в главе 23 УК установлена ответственность за 46 составов преступлений, из которых:

- преступлений, не представляющих большой общественной опасности, – 10,
- менее тяжких преступлений – 16,
- тяжких преступлений – 11,
- особо тяжких преступлений – 9 составов.

Общественная опасность преступлений против собственности определяется тем, что они нарушают отношения принадлежности вещи собственнику. В результате их совершения собственник утрачивает обладание своей вещью и тем самым терпит материальный (имущественный) ущерб, лишается возможности реально извлекать из нее те или иные полезные свойства.

Международно-правовые гарантии защиты права собственности отражены в нормах Всеобщей декларации прав человека 1948г., Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950г., Международных Пактов о защите прав человека 1966г. и др.

ГК Азербайджанской Республики не дает определения права собственности. В ст.152.1 ГК законодатель лишь называет меру возможных действий собственника, перечислив его правомочия: владение, пользование, распоряжение. Опираясь на эту норму ГК, можно дать разъяснение права собственности как права владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом.

Преступления против собственности – общественно опасные деяния, посягающие на общественные отношения, на-

правленные на охрану права собственности.

Право собственности определяется как совокупность норм права, регулирующих отношения по владению, пользованию и распоряжению собственником принадлежащего ему имущества исключительно в его интересах и по его усмотрению, а также по предотвращению и устранению вмешательства всех третьих лиц в сферу его хозяйственного господства над таким имуществом.

Как мы уже отмечали в предыдущем параграфе, преступления против собственности являются наиболее распространенными деяниями не только в системе преступлений в сфере экономики, но и в общей структуре преступности Азербайджанской Республики. Так, в общей структуре преступности преступления против собственности составляли в 2016 году – 47,5%, в 2017 году – 48,6%, в 2018 году – 44,4%, а в 2019 году – 38,7% всех зарегистрированных преступлений.

Очевидно, что если бы не изменения, внесенные Законом Азербайджанской Республики от 20 октября 2017 года в действующий УК 1999г., которые вступили в силу с 1 декабря того же года, статистика совершенных преступлений против собственности в 2018-2019 годах была бы значительно выше.

Во все времена преступления против собственности, наряду с преступлениями против жизни и здоровья, составляли основу уголовного законодательства любого государства. В этом ряду следует особо отметить мусульманское право, в котором преступления против собственности отнесены к числу наиболее тяжких преступлений, квалифицируемых как «преступления против Аллаха».

Все три предшествующих УК советского периода устанавливали ответственность за преступления против собственности в обособленных главах Особенной части. При этом в первых двух УК эта группа преступлений именовалась как «имущественные преступления».

Важно отметить, что разработанная в УК 1922г. система

имущественных преступлений, равно как и описание отдельных составов и их квалифицирующих признаков, были выполнены на высоком юридическом уровне и послужили основой для дальнейшего развития законодательства по борьбе с преступлениями против собственности. Интересно, что наряду с квалифицированными видами кражи, законодатель предусматривал в УК 1922г. и ее привилегированный вид – «кражу из-за крайней нужды».

УК 1927г. в основном сохранил преемственность в вопросах ответственности за имущественные преступления, в целом смягчив уголовную политику в вопросах ответственности и наказания за них. Однако в принятом 7 августа 1932 года Постановлении ЦИК и СНК СССР «Об охране имущества государственных предприятий, колхозов и кооперации и укреплении общественной (социалистической) собственности» задача укрепления социалистической собственности решалась путем установления смертной казни за некоторые из этих преступлений.

Мощным толчком к научной разработке общего понятия хищения и его признаков послужили Указы Президиума Верховного совета СССР от 4 июня 1947 года «Об уголовной ответственности за хищение государственного и общественного имущества» и «Об усилении охраны личной собственности граждан». Перед наукой уголовного права и судебной практикой встала задача дать определение понятию «хищение» и установить его признаки и отдельные формы.

Впервые выражение «преступления против собственности» было использовано в УК Азербайджанской ССР 1960г., который дифференцировал ответственность за эти преступления в зависимости от форм собственности в двух различных главах Особенной части. Именно в УК 1960г. разработанная учеными концепция хищения получила свое законодательное закрепление. Важнейшие общие признаки хищения были даны в постановлении Пленума Верховного суда СССР «О

судебной практике по делам о хищениях государственного и общественного имущества» от 11 июля 1972 года.

Действующий УК 1999г. в соответствии со ст.13 Конституции Азербайджанской Республики, провозгласившей равенство всех трех форм собственности (государственной, муниципальной и личной), определил равную охрану чужой собственности вне зависимости от ее форм.

Другой особенностью УК 1999г. явилось то, что впервые преступления против собственности были объединены с преступлениями в сфере экономической деятельности в одном разделе. При этом ряд деяний по сравнению с УК 1960г. был декриминализован, в то же время в главу 23 УК 1999г. было включено деяние, которое ранее предусматривалось в системе преступлений против общественной безопасности и общественного порядка – неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (ст.185). Система преступлений против собственности пополнилась также двумя новыми видами преступлений: нарушение права собственности, пользования или аренды на землю (ст.188) и осуществление телефонных переговоров путем незаконного использования телефонной линии (ст.189).

Следует отметить, что за годы действия УК 1999г. система преступлений против собственности подверглась определенным изменениям. Так, Законом Азербайджанской Республики от 19 декабря 2006 года глава 23 дополнилась ст.189-1 (хищение природного газа, воды, электрической или тепловой энергии). На наш взгляд, дополнение главы 23 ст.189-1 вряд ли можно было назвать удачным по следующим причинам:

1) предмет преступлений в ст.189-1 не соответствует всем признакам предмета хищения;

2) при наличии в УК на момент дополнения ст.189-1 нормы, устанавливающей ответственность за причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием (ст.184), которая полностью охватывала неправомер-

ное использование природного газа, электрической или тепловой энергии с корыстной целью по ст.189-1.1 и 189-1.2 УК, вводить ст.189-1 было излишне.

Существенные изменения и дополнения были внесены в рассматриваемую главу УК Законом Азербайджанской Республики от 20 октября 2017 года. Так, законодатель исключил статьи 184 (?!) и 189 (осуществление телефонных переговоров путем незаконного использования телефонной линии). В отличие от ст.184, исключение ст.189 можно только приветствовать, т.к. криминализация указанного деяния не предусматривается ни в одном другом государстве и подлежит гражданско-правовой ответственности или же при наличии определенных условий должно быть квалифицировано как мошенничество.

Закон Азербайджанской Республики от 20 октября 2017 года также значительно смягчил уголовную ответственность за некоторые преступления против собственности, изменив квалифицирующие размеры причиненного ущерба, и в то же время ужесточил ответственность, введя такой размер ущерба «как особо крупный размер» и дополнив соответствующие статьи супер квалифицированным составом (ст.177.4, 178.4 и др.). Следует отметить, что в прошлом уголовном законодательстве Азербайджанской Республики и в действующих УК многих стран СНГ (в частности, в УК РФ 1996г.) предусматривалась дифференциация ответственности в зависимости от размеров ущерба на значительный, крупный и особо крупный. Поэтому в современной азербайджанской науке уголовного права неоднократно поднимался вопрос введения указанного квалифицирующего признака.¹

Еще одно новшество в системе преступлений против собственности, которое было принято Законом 2017г., связано с

¹ Səmədova Ş.T. Cinayətlərin kateqoriyaları. Bakı, 2007, 314 s., Самедова Ш.Т. Проблемы уголовного права: классификация преступлений, дифференциация уголовной ответственности и построение санкций. Баку, 2017, с.500, 515, 614.

дополнением Общей части действующего УК 1999г. ст.73-1. Так, в соответствии с гуманизацией политики наказания, не связанной с изоляцией от общества, в ст.73-1 (освобождение от уголовной ответственности за преступления против собственности) предусмотрены специальные условия освобождения от уголовной ответственности за мошенничество (ст.178), присвоение и растрату (ст.179), уничтожение или повреждение чужой собственности (ст.186, 187), хищение природного газа, воды, электрической или тепловой энергии (ст.189-1).

Родовым объектом всех преступлений этой главы будут общественные отношения, обеспечивающие законные права и интересы различных субъектов в сфере экономики; видовым – общественные отношения, обеспечивающие охрану права собственности.

Вопрос об определении непосредственного объекта преступлений против собственности является спорным в науке уголовного права. Большинство авторов в качестве такового признают конкретные формы собственности, другие же считают, что в этих преступлениях видовой и непосредственный объекты совпадают.

Некоторые из преступлений, предусмотренных главой 23 УК, являются двухобъектными. Это характерно в первую очередь для преступлений против собственности, связанных с применением насилия: насильственный грабёж (ст.180.2.4), разбой (ст.181), вымогательство (ст.182), угон транспортного средства с применением насилия (ст.185.2 и 185.3). В указанных преступлениях основным объектом являются отношения собственности, а дополнительным – личности (право на здоровье или жизнь) потерпевшего.

Предмет преступления является обязательным признаком всех преступлений против собственности.

Объективная сторона преступлений против собственности характеризуется в основном активными действиями. По конструкции объективной стороны большинство составов преступлений против собственности сформулированы как мате-

риальные составы (кроме основных составов ст.181; 182; 185; 188) и окончены с момента обращения имущества в пользу виновного или третьих лиц.

Обязательным элементом объективной стороны преступлений против собственности выступает способ совершения преступления, который является также главным критерием дифференциации уголовной ответственности на различные виды преступлений.

Субъект большинства составов преступлений против собственности – общий, им могут являться физические вменяемые лица, достигшие 14-летнего (ст.177, 180, 181, 182, 185, 186.2) или 16-летнего (ст.178, 179, 183, 186.1, 187–189-1) возраста, в ст.179, 189-1.3, 189-1.4 – специальный субъект.

Субъективная сторона подавляющих преступлений против собственности характеризуется виной в виде прямого умысла; в ст.186 – как прямым, так и косвенным умыслом; в ст.187 – неосторожной формой вины. Обязательным признаком большинства преступлений против собственности является корыстный мотив и цель извлечения незаконной наживы.

Следует также отметить, что отношения собственности могут становиться объектами посягательства и в других разделах и главах УК. Например, при понуждении к действиям сексуального характера (ст.151), терроризме (ст.214), хулиганстве (ст.221) и др., в которых отношения по поводу собственности выступают в качестве дополнительного непосредственного объекта.

В литературе существует множество классификаций преступлений против собственности,¹ но наиболее приемлемой, в том числе и с законодательной точки зрения, является сле-

¹ Quliyev R.İ., İmanov M.N. Cinayət hüququ. Xüsusi hissə. Dərslik. Bakı, 2004, s.220-222; Самедова Ш.Т. Уголовное право Азербайджанской Республики. Особенная часть. Баку, 2008, с.66-68; Агаев И.Б. Уголовное право Азербайджанской Республики. Общая и Особенная части. М., 2009, с.464-465; Российское уголовное право: в двух томах. Особенная часть / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, В.С. Комиссарова, А.И. Рарога, М., 2010, т.2; с.173-174; Гельдибаев М.Х., Рахманова Е.Н. Уголовное право в схемах и определениях. СПб., 2017, с.227-228 и др.

дующая:

- 1) преступления против собственности, совершенные путем хищения (ст.177–181, 183, 189-1);
- 2) корыстные преступления против собственности, не имеющие признаков хищения (ст.182, 185, 188);
- 3) некорыстные преступления против собственности (ст.186, 187).

§ 3. Понятие, признаки и формы хищения

Большинство преступлений, включенных в главу 23 УК 1999г., связано с понятием «хищение», которое не является новым в доктрине уголовного права, и, сразу же следует оговориться, что само это понятие не претерпело существенных изменений в современное время. Концепция «хищение» была разработана в советской науке уголовного права в середине прошлого века и впоследствии получила законодательное закрепление в уголовном праве некоторых государств на постсоветском пространстве. К сожалению, в действующем УК Азербайджанской Республики 1999г. законодательного определения понятия «хищение», как в примечании к ст.158 (кража) УК РФ 1996г., не дано.

Понятие «хищение» конкретизировано в доктрине уголовного права следующим образом: хищение – это совершенное с корыстной целью противоправное безвозмездное изъятие и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинившее ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества.

Следует заметить, что судебная практика также придерживается данного определения, что находит свое подтверждение в п.1 Постановления Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики о судебной практике по делам

о краже, грабеже и разбое от 3 марта 2005 года.

В действующем азербайджанском уголовном праве термином «хищение» обозначается большая группа преступлений против собственности, сходных между собой по многим объективным и субъективным признакам.

Институт хищения определяется следующими признаками:

- предметом, обладающим специальными признаками;
- изъятием имущества и (или) обращения его в пользу виновного или других лиц;
- противоправностью;
- безвозмездностью;
- причинением ущерба собственнику или иному владельцу;
- корыстной направленностью.

Таким образом, перечисленные выше признаки хищения признаются в теории уголовного права и судебной практике обязательными. При отсутствии одного из них нельзя рассматривать содеянное как хищение, даже если действия субъекта формально соответствуют описанию той или иной формы хищения в диспозициях анализируемых статей.

Наука, практика и действующее уголовное законодательство Азербайджанской Республики определяют следующие шесть форм хищения:

- 1) кража (ст.177 УК),
- 2) мошенничество (ст.178 УК),
- 3) присвоение (ст.179 УК),
- 4) растрата (ст.179 УК),
- 5) грабёж (ст.180 УК),
- 6) разбой (ст.181 УК).

Следует заметить, что законодатель ввиду близости двух форм хищения – присвоения и растраты, ответственность за эти два самостоятельных способа хищения предусматривает в одной и той же статье (ст.179).

Хищение является родовым понятием ко всем формам

хищений, имеющим ряд общих объективных и субъективных признаков.

Если непосредственным объектом хищений выступают общественные отношения по поводу чужой собственности, то предметом преступления является чужое имущество. Предметом хищений, уголовная ответственность за которые определена в главе 23 УК, может являться лишь имущество, обладающее тремя обязательными признаками: физическим, экономическим и правовым.

Физический признак. Так, предметом хищения могут быть любые физические предметы, любое имущество, не исключенное из общегражданского оборота (вещи, деньги, ценные бумаги и т.д.). Предмет хищения всегда материален, является частью материального мира, т.е. обладает признаком вещи. Это предметы внешнего мира, определенные в пространстве, доступные объективному восприятию человека, имеющие такие характеристики, как масса, объем, плотность – все то, что делает вещь материальным предметом, обладающим физическими признаками.

Не могут быть предметом хищения как имущественного преступления идеи, взгляды, проявления человеческого разума, информация. О хищении интеллектуальной собственности можно говорить лишь в специальном смысле, имея в виду плагиат – нарушение авторских или смежных прав (ст.165 УК) или неправомерное завладение компьютерной информацией (ст. 272 УК).

Не может быть предметом хищения (ввиду отсутствия вещного признака) электрическая или тепловая энергия. Именно поэтому дополнение УК ст.189-1, предусматривающей ответственность за «хищение природного газа, электрической или тепловой энергии», считаем не правильным. На наш взгляд, учитывая что ст.184 была исключена из УК в 2017 году, было бы более правильным заменить в названии и диспозиции ст.189-1 слово «хищение» на «незаконное ис-

пользование с корыстной целью».

Ответственность за хищение предметов, исключенных из гражданско-правового оборота, например, огнестрельного оружия, наркотических веществ, наступает по нормам других глав УК (ст.232, 235 и др.).

Экономический признак. Предметом хищения может быть только элемент материального мира, в который вложен труд человека и он обладает экономической ценностью. Это всегда вещь, имеющая определенную экономическую ценность. Не могут быть предметом хищения вещи, практически утратившие хозяйственную ценность, или природные объекты, в которые не вложен труд человека (в этом случае они будут являться предметами экологических преступлений). Ввиду отсутствия экономического признака не могут рассматриваться в качестве имущества документы неимущественного характера, а также документы, которые не являются носителями стоимости, но лишь предоставляют право на получение имущества (доверенность, накладная, квитанция и т.д.).

Правовой признак. Правовыми признаками имущества как предмета преступления являются: относимость имущества к одной из форм собственности (государственной, муниципальной или частной) и отсутствие у виновного права собственности на это имущество. Предмет хищения – это всегда чужое имущество, т.е. не находящееся в собственности (в том числе совместной или долевой) или законном владении виновного. Если имущество по тем или иным причинам уже было из обладания собственника, то завладение таким предметом не образует хищения.

Не являются предметами преступлений против собственности «бесхозные» (бесхозяйные) вещи, т.е. вещи, которые не имеют собственника, или собственник которых неизвестен, либо вещи, от права собственности на которые собственник отказался. Именно поэтому в литературе существует мнение, что завладение предметами, находящимися в могиле

или на могиле, нельзя рассматривать как хищение, поскольку эти предметы являются выбывшими по воле собственника (родственников, друзей, умершего) из гражданского оборота.¹

В отличие от УК Азербайджанской ССР 1960г.,² неправомерное присвоение найденной или случайно оказавшейся у виновного чужой вещи влечет лишь гражданско-правовую ответственность.

Предметом хищения может быть как движимое, так и недвижимое имущество. Недвижимое имущество обычно относят к предмету мошенничества, присвоения или растраты.

Объективная сторона всех форм хищений характеризуется действием, а именно изъятием имущества и (или) обращением его в пользу виновного или других лиц, причиняющим, в силу безвозмездности, имущественный ущерб собственнику или иному владельцу имущества. При изъятии чужое имущество исключается, удаляется из собственности (законного владения) потерпевшего, переводится в фактическое обладание виновного лица. При обращении виновный употребляет чужое имущество, пользуется им как своим собственным. В обоих случаях потерпевший лишается возможности владеть, пользоваться и распоряжаться собственным имуществом. Если для кражи, мошенничества, грабежа и разбоя характерно изъятие чужого имущества в пользу виновного, то при растрате и присвоении имеет место только обращение уже находящегося правомерно во владении виновного чужого имущества в его пользу или в пользу других лиц.³

Все формы хищения, за исключением разбоя, по конструкции объективной стороны – материальные составы. Хищение следует считать оконченным, если имущество изъято и (или) обращено в пользу виновного или третьих лиц, и этим собст-

¹ Уголовное право. Особенная часть / Под ред. А.И. Чучаева. М., 2015, с.110.

² Ст.89 предусматривала ответственность за присвоение или растрату найденного государственного или общественного имущества.

³ Николаева Ю.В. Уголовное право. Особенная часть. М., 2009, с.142-144.

веннику или владельцу причинен ущерб. Поэтому для признания хищения оконченным не имеет значения, удалось ли виновному распорядиться им как своим собственным (употребить его, продать, подарить, передать и т.п.). Для этого достаточно, чтобы у лица появилась реальная возможность распорядиться похищенным имуществом по своему усмотрению.

Способ совершения преступления выступает в качестве критерия дифференциации хищения на различные формы (тайный, открытый, с применением насилия и т.д.).

В свою очередь, хищение в любой форме делится еще на виды, в зависимости от наличия или отсутствия квалифицирующих признаков (например, простой вид кражи или квалифицированный, особо квалифицированный, супер квалифицированный). Так, в УК 1999г. устанавливается ответственность за 22 состава хищений (при этом мы не включаем сюда ст.189-1, т.к. принципиально не согласны с определением деяний, ответственность за которые предусмотрена в ст.189-1, как хищения). Из них 7 являются основными составами, 7 – квалифицированными, 6 – особо квалифицированными и 6 – супер квалифицированными видами хищений.

В зависимости от стоимости похищенного в науке уголовного права выделяют следующие виды хищения:

- мелкое хищение, которое является административным правонарушением;
- простое хищение;
- хищение, совершенное в значительном размере;
- хищение, совершенное в крупном размере;
- хищение, совершенное в особо крупном размере;
- хищение предметов, имеющих особую ценность (независимо от способа совершения).

Субъектом хищения является вменяемое лицо, достигшее установленного возраста. За совершение большинства составов хищения (12 составов кражи, грабежа и разбоя) предусмотрен пониженный возраст (с 14-ти лет) наступления уго-

ловной ответственности. Установление пониженного возраста уголовной ответственности за большинство форм хищения обусловлено высокой общественной опасностью этих деяний, а также относительной распространенностью их среди подростков.

С субъективной стороны любое хищение характеризуется прямым умыслом с корыстным мотивом и целью наживы. Виновный осознает, что в результате его действий чужое имущество переходит в его обладание, и желает этого. Он сознает также противоправный и безвозмездный характер завладения имуществом. Но если виновный руководствуется не корыстной целью, а предполагаемым правом на то или иное имущество, содеянное образует не хищение, а самоуправство (ст.322).

Несмотря на наличие общих признаков, каждая из форм хищения, кроме способа совершения преступления, имеет также ряд объективных и субъективных различий, что позволяет также проводить дальнейшую дифференциацию хищений.

Так среди них можно выделить корыстно-насильственные преступления, к которым следует отнести разбой (ст.181) и грабёж, совершенный с насилием, не опасным для жизни или здоровья (ст.180.2). Эти составы будут двухобъектными, наряду с чужой собственностью объектом будет выступать также и личность потерпевшего.

Движимое имущество будет выступать в качестве общего предмета преступления всех форм хищения, но в то же время предметом мошенничества может быть недвижимое имущество и право на имущество.

Следует также отметить, что признаки объективной стороны хищений против собственности неоднородны и не всегда полностью сопоставимы между собой. Так, если способ действия преступника при разбое и мошенничестве более или менее определен, то при присвоении и растрате о нем ничего не говорится.

Ряд квалифицирующих, особо квалифицирующих и супер квалифицирующих признаков хищений являются общими для всех его форм.

Общими квалифицирующими признаками хищения являются совершение хищения: по предварительному сговору группой лиц; повторно; с причинением ущерба в значительном размере (при разбое – в целях завладения имуществом в значительном размере); с незаконным проникновением в жилище, помещение, на склад, или иное хранилище (кража, грабёж, разбой). Совершение хищения лицом с использованием своего служебного положения является общим квалифицирующим признаком только для мошенничества (ст.178.2.3) и присвоения или растраты (ст.179.2.3).

Общими особо квалифицирующими признаками хищения являются совершение хищения: организованной группой; в крупном размере (при разбое – в целях завладения имуществом в крупном размере).

Совершение хищения в особо крупном размере – супер квалифицирующий признак всех форм хищения.

Важное значение для уяснения содержания квалифицирующих признаков хищения имеют положения, изложенные в примечании к ст.177 УК, и Постановления Пленумов Верховного суда Азербайджанской Республики об обобщении судебной практики по уголовным делам о краже, грабеже и разбое от 5 марта 2005 года; об обобщении судебной практики по уголовным делам о мошенничестве от 11 июня 2015 года. Кроме того, Пленумом Конституционного суда Азербайджанской Республики в разное время был принят ряд Постановлений, имеющих определяющее значение при квалификации хищений. В частности, по толкованию норм ст.177 (кража) УК от 9 июня 2011 года; от 4 марта 2013 года; от 22 июня 2015 года и от 14 марта 2018 года.

§ 4. Преступления против собственности, совершенные путем хищения

К этой группе преступлений относятся:

- кража (ст.177);
- мошенничество (ст.178);
- присвоение и растрата (ст.179);
- грабёж (ст.180);
- разбой (ст.181);
- хищение предметов, имеющих особую ценность (ст.183);
- хищение природного газа, воды, электрической или тепловой энергии (ст.189-1).¹

Статья 177. Кража

177.1. Кража, то есть тайное хищение чужого имущества, — наказывается общественными работами на срок от трехсот шестидесяти до четырехсот восьмидесяти часов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

177.2. Те же деяния, совершенные:

177.2.1. группой лиц по предварительному сговору;

177.2.2. повторно;

177.2.3. с незаконным проникновением в жилище, помещение, на склад либо иное хранилище;

177.2.3-1. с использованием электронных носителей информации или информационных технологий;

177.2.3-2. в отношении нефтепроводов, имеющих государственное или общественное значение линий природного газа, связи, электрической, тепловой энергии, воды, канализации, железных дорог;

177.2.4. с причинением ущерба в значительном размере,

177.2.5. с изъятием с потерпевшего, из карманов его одежды, сумки или из другой ручной клади —

наказываются ограничением свободы на срок от одного года до трех лет либо лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

¹ Отнесение ст.189-1 к данной группе преступлений довольно спорное, и поэтому носит условный характер.

177.3. Деяния, предусмотренные статьями 177.1 или 177.2 настоящего Кодекса, совершенные:

177.3.1. организованной группой;

177.3.2. с причинением ущерба в крупном размере, —
наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

177.4. Деяния, предусмотренные статьями 177.1–177.3 настоящего Кодекса, совершенные с причинением ущерба в особо крупном размере, —

наказываются лишением свободы на срок от десяти до четырнадцати лет.

Примечание:

1. Ответственность, предусмотренная статьями 177.1, 178.1 и 179.1 настоящего Кодекса, возникает в случаях причинения собственнику или другому владельцу имущества ущерба на сумму свыше пятисот, но не более пяти тысяч манатов. Ответственность, предусмотренная статьями 177.2.1–177.2.3-2, 177.2.5 и 177.3.1 настоящего Кодекса, возникает в случаях причинения собственнику или другому владельцу имущества ущерба на сумму свыше ста манатов.

2. Под «значительным размером» в статьях 177–182, 185–187 и 189-1 настоящего Кодекса признается сумма свыше пяти тысяч, но не более пятидесяти тысяч манатов, под «крупным размером» — свыше пятидесяти тысяч, но не более пятисот тысяч манатов, а под «особо крупным размером» — свыше пятисот тысяч манатов.

3. Повторным признается совершение преступления, предусмотренного статьями 177–183 настоящего Кодекса, если ему предшествовало совершение одного или более преступлений, предусмотренных статьями 177–183, а также статьями 213-3, 217, 227, 232 и 235 настоящего Кодекса (за исключением случаев, предусмотренных статьей 16.3 настоящего Кодекса).

Общественная опасность данного вида преступления выражается в том, что это самая распространенная форма хищения чужой собственности. В то же время надо отметить, что кража является наименее опасной формой хищения, т.к. совершается наименее опасным способом изъятия чужой собственности, исключая применение насилия, обмана, злоупотребления доверием, использование служебного положения.

В структуре преступности Азербайджанской Республики

кража имеет стойкую тенденцию к неуклонному росту.

Так, если в 2005-2010 годах доля кражи составляла 12-18% в общей структуре преступности, а в 2011-2016 годы – 20-25%, то уже в 2017 году она равнялась 30,2%, т.е. почти треть всех совершаемых преступлений являлись кражами. Даже изменения, внесенные Законом Азербайджанской Республики от 20 октября 2017 года в действующий УК,¹ не смогли особо снизить эти показатели. Так, в 2018 году было зарегистрировано 7888 краж, что составляло 29,9% всех зарегистрированных преступлений. В 2019 году было зарегистрировано 7280 краж (27,3%).

Было очевидно, что увеличение с 1 декабря 2017 года в ст.177.1 криминалообразующего размера ущерба в пять раз приведет к снижению доли совершаемых краж в статистике преступности, но в тоже время значительно увеличит долю совершаемых «мелких хищений», попадающих под административную ответственность. Правда очень спорно при этом называть «мелкой» кражу (мошенничество, присвоение или растрату) чужого имущества в определенной в примечании к ст.177 сумме (т.е. до 500 манатов включительно), если прожиточный месячный минимум в 2020 году определен в 190 манатов (а на момент внесения изменений в ст.177 УК – в 155 манатов).

Распространенность краж также обусловила необходимость официального толкования норм ст.177 УК. Поэтому неудивительно, что четыре Постановлений Пленума Конституционного суда Азербайджанской Республики (2011, 2013, 2015, 2018гг.) были посвящены толкованию спорных вопросов квалификации кражи. Важное значения для квалификации кражи имеет также Постановление Пленума Верховного суда Азер-

¹ В первоначальной редакции УК Азербайджанской Республики 1999г. под уголовную ответственность по ст.177.1 (ст.178.1, 179.1) попадала кража (мошенничество, присвоение или растрата) чужого имущества с причинением ущерба от 30 до 1000 манатов, а после изменений, введенных Законами от 6 мая 2016 года – от 100 до 3 тысяч манатов; от 20 октября 2017 года – от 500 до 5 тысяч манатов.

байджанской Республики по обобщению судебной практики по делам о краже, грабеже и разбое от 3 марта 2005 года.

Объект и предмет кражи полностью соответствуют объекту и предмету любого хищения, но при этом предметом кражи может быть только движимое чужое имущество.

Объективная сторона кражи характеризуется тайным хищением чужого имущества. Хищение при краже выражается в изъятии и обращении чужого имущества в пользу виновного или других лиц. Тайным хищение имущества признается при наличии двух критериев – объективного и субъективного.

Объективный критерий состоит в том, что изъятие чужого имущества осуществляется в одной из следующих ситуаций (иногда их называют и видами кражи):

- 1) при полном отсутствии каких-либо лиц;
- 2) в присутствии каких-либо лиц, но незаметно для них;
- 3) на глазах окружающих, не осознающих противоправности изъятия;

4) в присутствии лиц, которые понимают, что происходит хищение, но не обнаруживают в силу различных причин (чаще всего, страха) своего присутствия.

5) в присутствии лиц, которые понимают, что происходит хищение, но ввиду определенных взаимоотношений с виновным (родные, близкие, друзья, знакомые) не противодействуют или, по его мнению, не могут или не должны противодействовать хищению;

Субъективный критерий заключается в осознании виновным того, что изъятие он совершает тайно – незаметно для потерпевшего, окружающих, а также для иных посторонних лиц, т.е. не являющихся его родными, близкими и т.д., или что посторонние лица, наблюдая факт изъятия имущества, не понимают, что происходит хищение. Решающее значение для квалификации кражи имеет субъективный критерий (исходя из того, что у нас субъективное вменение, т.е. вменение только в пределах вины).

По конструкции объективной стороны кража – материальный состав. На наш взгляд, именно поэтому кража окончена с момента причинения ущерба собственнику или иному владельцу похищенного имущества. Утверждение некоторых авторов, что кража окончена «если имущество изъято, и виновный имеет реальную возможность им пользоваться или распоряжаться по своему усмотрению»¹ также можно считать верным, но в некоторых случаях подобная формулировка момента окончания преступления вызывает трудности отграничения стадий совершения кражи (покушения от оконченного преступления). Учитывая, что кража – это материальный состав, поэтому более правильно определять момент окончания преступления моментом наступления последствий (п.7 Постановления Пленума Верховного суда от 3 марта 2005 года).

Тайность изъятия отличает кражу от грабежа, характеризующегося открытым изъятием имущества. Способ хищения – тайный или открытый – определяется на момент изъятия имущества. При этом сомнения при установлении того или иного способа истолковываются в пользу виновного, т.е. хищение в таких случаях признается тайным.

Действия, начатые как кража, но затем обнаруженные потерпевшим или другими лицами и, несмотря на это, продолженные виновным с целью завладения имуществом или удержания его, должны квалифицироваться как грабёж, а в случае применения насилия, опасного для жизни и здоровья, либо угрозы применения такого насилия – как разбой.

Если насильственные действия совершены по окончании кражи с целью скрыться или избежать задержания, они не могут рассматриваться как грабёж или разбой и подлежат самостоятельной квалификации по соответствующим статьям УК в зависимости от характера этих действий и наступ-

¹ Гладких В.И., Курчев В.С. Уголовное право России. Общая и Особенная части. М., 2015, с.247.

пивших последствий. Например, по совокупности преступлений по ст.177 и ст.126, при причинении тяжкого вреда здоровью.

Вместе с тем существуют определенные трудности в определении границы между тайным и открытым хищением. Например, внезапный захват имущества с последующим бегством, так называемый «рывок» (срывание головного убора или вырывание из рук потерпевшего сумки, чемодана и т.п.), совершается так быстро, что жертва не успевает своевременно осознать происходящее и соответственно среагировать. По сложившейся практике, подобный рывок квалифицируется все же как грабёж, а не как кража.

Наряду с тайностью и ненасильственным способом завладения имуществом для кражи характерно также отсутствие у похитителя правомочий по распоряжению или управлению имуществом, которым завладевает. Тайное изъятие чужого имущества, вверенного виновному или находящегося в его ведении, представляет собой не кражу, а присвоение (ст.179 УК). Если же хищение совершается лицом, имеющим доступ к чужому имуществу в связи с порученной работой либо выполнением служебных обязанностей, то оно подлежит квалификации как кража. Например, хищение из торгового центра лицом, на которого по службе возложена охрана помещения в ночное или в нерабочее время.

Субъект кражи – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 14-ти лет.

Субъективная сторона кражи, как и любого хищения, характеризуется прямым умыслом и корыстной целью.

Ответственность за простой вид кражи по ст.177.1 наступает в случаях причинения собственнику или другому владельцу имущества ущерба в размере свыше 500 до 5 тысяч манатов включительно. Кража чужого имущества стоимостью до 500 манатов включительно, при отсутствии квалифицирующих признаков, влечет не уголовную, а админист-

ративную ответственность.

Законодатель в действующей редакции УК дифференцирует ответственность за кражу на четырех уровнях (ст.177.1, 177.2, 177.3 и 177.4).

В ст.177.2 определены семь квалифицирующих признаков кражи, три из них дополнены в последние годы.

Под кражей, совершенной по предварительному сговору группой лиц (ст.177.2.1), следует понимать такое хищение, в котором участвовали двое и более лиц, заранее договорившихся о совместном его совершении. Указанный квалифицирующий признак является общим для всех форм хищения (177.2.1, 178.2.1, 179.2.1, 180.2.1, 181.2.1 УК).

Ответственность за кражу, совершенную группой лиц по предварительному сговору, наступает даже в тех случаях, когда согласно предварительной договоренности между соучастниками непосредственное изъятие имущества осуществляет один из них. Оказание непосредственного содействия исполнителю в совершении преступления (например, взлом дверей, запоров, решеток) является соисполнительством, не требующим ссылки на ст.32 УК. Содействие совершению преступления лицом, непосредственно не участвовавшим в хищении, например, советами, устранением препятствий и т.д., надлежит квалифицировать как соучастие со ссылкой на ст.32 УК.

В случае совершения кражи несколькими лицами без предварительного сговора, их действия следует квалифицировать, при отсутствии других квалифицирующих признаков, по ст.177.1 УК. При этом утверждение, что совершение кражи в этой форме соучастия (группой лиц без предварительного сговора) может учитываться судом при назначении наказания считаем неправильным ввиду того, что ст.61 (обстоятельства, отягчающие наказание) УК содержит исчерпывающий перечень.

Понятие признака повторности (ст.177.2.2) раскрывается в

п.3 примечания к ст.177 УК. Указанный квалифицирующий признак является также общим для всех форм хищения (177.2.2, 178.2.2, 179.2.2, 180.2.2, 181.2.2 УК).

В Постановлении Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики о краже, грабеже и разбой от 3 марта 2005 года указывается, что следует отличать продолжаемое преступление, состоящее из ряда схожих объединенных единым умыслом хищений чужого имущества, взятого из единого источника, от хищения, совершенного повторно. Под продолжаемым хищением понимается незаконное безвозмездное изъятие чужого имущества, совершенное путем систематических действий, объединенных единым корыстным умыслом.

Полное совпадение объективных и субъективных признаков между отдельными хищениями, объединенных единым умыслом, обуславливает их квалификацию как единого продолжаемого преступного деяния. Отсутствие объективных связей, несовпадение объективных признаков между отдельными криминальными эпизодами не могут характеризоваться как единое продолжаемое преступление, а представляют собой совокупность преступлений в виде повторности.

Таким образом, продолжаемое хищение, которое представляет собой единое преступление, отличается от хищения, совершенного повторно, по следующим объективным признакам:

- 1) несколько отдельных хищений совершаются одним и тем же способом;
- 2) каждое хищение причиняет ущерб одному и тому же собственнику (владельцу);
- 3) имущество изымается из одного и того же места (источника);
- 4) между отдельными эпизодами хищения проходит короткий интервал во времени.

Субъективный признак выражается единым умыслом. При этом единый умысел на совершение хищения может возник-

нуть как перед первым эпизодом преступного деяния, так и каждый раз перед совершением следующего эпизода хищения.

Следующим квалифицирующим признаком является совершение кражи с незаконным проникновением в жилище, помещение, на склад либо иное хранилище (ст.177.2.3). Этот признак является общим для кражи, грабежа и разбоя.

Следует отметить, что очень большое число хищений совершается именно с указанным квалифицирующим признаком. Например, в 2017 году в структуре преступности 10,3% всех преступлений составляли кража, грабёж и разбой, совершенные с незаконным проникновением в жилище, помещение, на склад либо иное хранилище.

В отличие от УК Азербайджанской Республики 1999г., в УК РФ 1996г. в примечании к ст.139 (нарушение неприкосновенности жилища) и в п.3 примечания к ст.158 (кража) дается определение указанных мест совершения преступления, которые являются обязательными признаками данного квалифицированного вида кражи. При этом российское законодательное определение жилища, помещения и иного хранилища совпадает с аналогичными определениями, данными в Постановлении Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики от 3 марта 2005 года:

– под жилищем понимаются индивидуальный жилой дом с входящими в него жилыми и нежилыми помещениями, жилое помещение независимо от формы собственности, входящее в жилищный фонд и пригодное для постоянного или временного проживания, а равно иное помещение или строение, не входящие в жилищный фонд, но предназначенные для временного проживания.

– под помещением понимаются строения и сооружения независимо от форм собственности, предназначенные для временного нахождения людей или размещения материальных ценностей в производственных или иных служебных целях.

– под иным хранилищем понимаются хозяйственные по-

мещения, обособленные от жилых построек, участки территории, трубопроводы, иные сооружения независимо от форм собственности, которые предназначены для постоянного или временного хранения материальных ценностей.

Иные хранилища, предназначенные для постоянного или временного хранения материальных ценностей, могут быть огорожены забором или же иным каким-либо способом, а также могут находиться под охраной специальных технических средств. Хранилищем могут быть признаны передвижные автолавки, рефрижераторы, контейнеры, сейфы и т.п. Однако участки территории (акватории), используемые не для хранения, а, например, для выращивания какой-либо продукции, к понятию «иное хранилище» не относятся.

Следует заметить, что в Постановлении Пленума Верховного суда от 3 марта 2005 года указывается, что кража из транспортных средств, в том числе из каюты купе железнодорожного вагона, салона автомобиля под понятие жилища, помещения, склада или иных хранилищ не попадает.

Под незаконным проникновением следует понимать противоправное вторжение с целью совершения кражи. Оно может совершаться как с преодолением препятствий (взламыванием замков, подборкой ключей и т.п.), так и без этого. В целях незаконного проникновения могут использоваться как специальные технические средства, так и специальные знания, навыки.

Для вменения лицу, совершившему кражу, признака незаконного проникновения в жилище, помещение, на склад либо иное хранилище необходимо выяснить, с какой целью виновный оказался там и когда именно у него возник умысел на хищение. Если лицо вначале находилось в жилище, помещении, на складе либо ином хранилище правомерно, без намерения совершить хищение, но затем совершило кражу, то в его действиях данный признак исключается. То же самое имеет место, когда лицо оказалось в помещении с согласия

потерпевшего или лиц, под охраной которых находилось имущество, в силу родственных отношений, знакомства либо находилось в торговом зале магазина, в офисе, других помещениях, открытых для посещения гражданами.

Проникновение может быть осуществлено также с помощью приспособлений, когда виновный извлекает похищаемые предметы без вхождения в соответствующее помещение. Например, с помощью крючков с длинной рукояткой, не входя в помещение, через открытое или взломанное окно вор достает из жилища (помещения, склада или иного хранилища) какие-либо вещи.

Сам факт незаконного проникновения в помещение либо иное хранилище (жилище) с умыслом совершить кражу может быть квалифицирован как неоконченное хищение.

При вменении данного квалифицирующего признака кражи нарушение неприкосновенности жилища (ст.157) по совокупности преступлений не вменяется, т.к. оно охватывается содержанием квалифицирующего признака по ст.177.2.3 УК.

В Постановлении Пленума Конституционного суда Азербайджанской Республики от 9 июня 2011 года указывается, что изъятие денежных купюр, совершенное путем введения в банкомат похищенной чужой карты, не будет квалифицироваться как кража, совершенная с проникновением в иное хранилище по ст.177.2.3 УК. Однако извлечение денежных купюр из банкомата путем взлома его с применением физической силы, вскрытия его стен сварочным инструментом и т.п. действиями должно квалифицироваться как кража с незаконным проникновением в иное хранилище по ст. 177.2.3 УК.

Законом Азербайджанской Республики от 30 апреля 2013 года ст.177.2 дополнилась двумя новыми квалифицирующимися признаками: кража, совершенная с использованием электронных носителей информации, либо информационных технологий (ст.177.2.3-1); кража, совершенная в отношении нефтепроводов, линий природного газа, связи, электриче-

ской, тепловой энергии, воды, канализации, железнодорожных линий государственного или общественного значения (ст.177.2.3-2). Оба указанных вновь дополненных квалифицирующих признаков законодательно присущи только краже и были дополнены в ст.177.2 в соответствии с Постановлением Пленума Конституционного суда от 9 июня 2011 года.

В ст.177.2.3-1 указано на два квалифицирующих признака совершения кражи: с использованием электронных носителей информации (т.е. используя жесткие диски, дискетки, флешки и т.д.) и с использованием информационных технологий (т.е. используя компьютерные технологии, информационные ресурсы Интернета).

В соответствии с Постановлением Пленума Конституционного суда от 22 июня 2015 года, платежная карта, на которой отражаются данные владельца и банковский счет, также является электронным носителем информации и поэтому изъятие денег, совершенное с использованием платежной карты, должно быть квалифицировано по ст.177.2.3-1 УК.

При краже, совершенной с использованием информационных технологий, возможна совокупность с соответствующими статьями главы 30 (компьютерные преступления) УК.

На наш взгляд, дополнение ст.177.2 таким признаком как кража, совершенная в отношении нефтепроводов, линий природного газа, связи, электрической, тепловой энергии, воды, канализации, железнодорожных линий государственного или общественного значения (177.2.3-2) делает излишним наличие ст.189-1, которое было дополнено в УК в 2006 году. Как правило, этот квалифицированный вид кражи совершается путем незаконной врезки в трубопроводы, незаконным присоединением к линиям передач. Кроме того, кража из трубопроводов или газопроводов может восприниматься как кража, совершенная с незаконным проникновением в иное хранилище (т.е. трубопровод).

Кража, совершенная с причинением ущерба в размере свы-

ше 5 тысяч, но не более 50 тысяч манатов включительно, квалифицируется по ст.177.2.4 как кража в значительном размере. Указанный квалифицирующий признак, т.е. значительный размер ущерба, причиняемого собственнику или иному владельцу имущества, является также общим для всех форм хищения (ст.177.2.4, 178.2.4, 179.2.4, 180.2.5, 181.2.4 УК).

С 1 сентября 2000 года и до 6 мая 2016 года значительный размер ущерба при хищении определялся в размере от тысячи до 7 тысяч манатов, с 6 мая 2016 года до 20 октября 2017 года – от 3 тысяч до 10 тысяч манатов. Таким образом, если со дня вступления в силу УК 1999г. нижний предел значительного размера ущерба при краже повысился в 5 раз, то верхний – в 7,5 раз.

Перечень квалифицирующих признаков в ст.177.2 был дополнен Законом от 6 мая 2016 года еще одним: кража, совершенная с изъятием с потерпевшего, из карманов его одежды, сумки или из другого ручного багажа (ст.177.2.5). Этот квалифицирующий признак также присущ только краже.

Совершение кражи с изъятием с потерпевшего, из карманов его одежды, сумки или ручного багажа свидетельствует, главным образом, о дерзости виновного, его криминальной специализации. Совершение кражи из карманов одежды, сумки или из другого ручного багажа может иметь место лишь в том случае, если одежда находится на человеке или в его руках, также в руках человека должна находиться сумка или другой ручной багаж (чемодан, портфель, пластический пакет и т.п.). Кража из сумки или другого ручного багажа, перекинутых через плечи или шею, а также за спиной (например, рюкзака), квалифицируется как кража, совершенная с изъятием с потерпевшего.

В действующей редакции ст.177.3 законодатель определил два особо квалифицирующих признака: совершение деяния организованной группой (ст.177.3.1) и совершение деяния с причинением ущерба в крупном размере (ст.177.3.2). Оба

указанных особо квалифицирующих признака являются общими для всех форм хищения.

Понятие организованной группы дается в ст.34 Общей части УК. При квалификации кражи, совершенной организованной группой, следует иметь в виду, что таковым деяние признается в случаях, когда в нем участвовала устойчивая группа лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. В отличие от группы лиц, заранее договорившихся о совместном совершении преступления, организованная группа характеризуется, в частности, устойчивостью, наличием в ее составе организатора (руководителя) и заранее разработанного плана совместной преступной деятельности, распределением функций между членами группы при подготовке к совершению преступления и осуществлении преступного умысла.

Действия участников организованной группы образуют соисполнение хищения (независимо от роли того или иного лица в хищении чужого имущества).

В ст.177.3.2 УК устанавливается уголовная ответственность за кражу, совершенную с причинением крупного ущерба. Если по первоначальной редакции УК крупный размер определялся суммой свыше 7 тысяч манатов, то после изменений, внесенных Законом от 6 мая 2016 года, – свыше 10 тысяч манатов. Законом от 20 октября 2017 года впервые крупный размер ущерба был определен установлением как нижнего, так и верхнего пределов. Так, в действующей редакции ст.177.3.2 крупный размер определен свыше 50 тысяч, но не более 500 тысяч манатов.

Единственным супер квалифицирующим признаком в новой дополненной Законом от 20 октября 2017 года ст.177.4 УК является совершение кражи в особо крупном размере, который определен установлением лишь низшего предела суммы ущерба – свыше 500 тысяч манатов. Указанный супер квалифицирующий признак является общим для всех форм хищения.

При совершении кражи с любым из указанных в ст.177.2 и 177.3 квалифицирующих признаков (кроме ст.177.2.4. и 177.3.2) уголовная ответственность наступает при размере ущерба свыше 100 манатов. Следовательно, совершение кражи при любых квалифицирующих признаках в сумме до 100 манатов будет влечь только административную ответственность. Определяя размер похищенного имущества, необходимо учитывать его фактическую стоимость на момент совершения преступления. Окончательная сумма похищенного усчитывается на основании акта судебной экспертизы.

Кроме того, нами признается правильной позиция правоприменителя РФ в следующем вопросе. В Постановлении Пленума Верховного суда РФ о судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое от 27 декабря 2002 года указывается, что как хищение в крупном или особо крупном размере должно квалифицироваться совершение нескольких хищений имущества, если они осуществлены одним способом и при обстоятельствах, свидетельствующих об умысле совершить хищение в указанных размерах.

На наш взгляд, точно также следует подходить при определении криминалообразующего (500 манатов) или значительного, крупного или особо крупного размеров ущерба. Например, совершение за короткий период в последовательном порядке нескольких краж одним и тем же способом с причинением вреда одному и тому же собственнику должно получить правовую оценку с учетом общей суммы похищенного имущества.

В случае совершения кражи с квалифицирующими признаками, указанными в различных частях ст.177 УК (ст.177.2, 177.3, 177.4), действия виновного при отсутствии реальной совокупности преступлений подлежат квалификации по той части статьи, по которой предусмотрено более строгое наказание. При этом в описательной части приговора должны быть приведены все квалифицирующие признаки деяния.

Статья 178. Мошенничество

178.1. Мошенничество, то есть завладение чужим имуществом или приобретение права на чужое имущество путем обмана или злоупотребления доверием, —

наказывается штрафом в размере от тысячи до двух тысяч манатов либо общественными работами на срок от трехсот шестидесяти до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

178.2. Те же деяния, совершенные:

178.2.1. группой лиц по предварительному сговору;

178.2.2. повторно;

178.2.3. лицом с использованием своего служебного положения;

178.2.4. с причинением ущерба в значительном размере, —

наказываются штрафом в размере от четырех тысяч до семи тысяч манатов либо ограничением свободы на срок от одного года до трех лет, либо лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

178.3. Деяния, предусмотренные статьями 178.1 или 178.2 настоящего Кодекса, совершенные:

178.3.1. организованной группой;

178.3.2. с причинением ущерба в крупном размере, —

наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

178.4. Деяния, предусмотренные статьями 178.1–178.3 настоящего Кодекса, совершенные с причинением ущерба в особо крупном размере, —

наказываются лишением свободы на срок от десяти до четырнадцати лет.

После кражи мошенничество является вторым самым распространенным преступлением в структуре преступности Азербайджанской Республики. При этом хищение путем мошенничества, как и кража, на протяжении последних десятилетий имела стойкую тенденцию к увеличению. Так, если в 1993 году было зарегистрировано всего 475 случаев мошенничества, то в 2010 году – 1188, в 2012 году – 1716, в 2014 году – 2670, в 2016 году – 4373.

После известных изменений уголовного законодательства, в структуре преступности доля мошенничества стала уменьшаться: в 2017 году – 14,8% (3856 деяний), в 2018 году – 10,4% (2752 деяний), в 2019 году – 7,8% (2075 деяний) всех

зарегистрированных преступлений пришлось на долю мошенничества.

Для правильной квалификации мошенничества следует обратиться к Постановлению Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики о мошенничестве от 11 июня 2015 года.

В ст.178 УК мошенничество определяется как «завладение чужим имуществом или приобретение права на чужое имущество путем обмана или злоупотребления доверием».

Предмет мошенничества в отличие от всех других форм хищения – не только чужое имущество, но и право на имущество. В соответствии с предметом объективная сторона мошенничества выражается альтернативно в одном из двух действий:

- завладение чужим имуществом путем обмана или злоупотребления доверием;
- приобретение права на чужое имущество путем обмана или злоупотребления доверием.

Приобретение права на имущество является либо приготовлением к последующему завладению имуществом, либо противоправным образом создает видимость законного владения имуществом, уже находящимся в обладании виновного. Завладев правом на имущество, преступник тем самым завладевает и самим имуществом, т.е. совершает его хищение. В отличие от кражи, грабежа и разбоя, предметом мошенничества может быть как движимое, так и недвижимое имущество.

В качестве способов завладения чужим имуществом или приобретения права на имущество законодатель указывает на:

- обман;
- злоупотребление доверием.

В уголовном праве обманом принято считать как сознательное искажение истины (активный обман), так и умолчание об истине, состоящее в сокрытии фактов или обстоя-

тельств, которые должны быть сообщены (пассивный обман). В обоих случаях потерпевший под влиянием заблуждения сам передает имущество мошеннику. Внешне такая передача выглядит как добровольная, однако эта «добровольность» мнимая, поскольку обусловлена обманом.

Сообщаемые при мошенничестве ложные сведения (либо сведения, о которых умалчивается) могут относиться к любым обстоятельствам, в частности к юридическим фактам и событиям, качеству, стоимости имущества, личности виновного, его полномочиям, намерениям. Поэтому в теории уголовного права различают несколько разновидностей обмана: обман в личности, обман в предмете, обман в намерениях. Искажение истины (активный обман) по форме может быть словесным (устным или письменным) либо заключаться в тех или иных поведенческих актах (в предоставлении фальсифицированного предмета сделки, в обмеривании, обвешивании, обсчете при расчетах за товары или услуги, в имитации кассовых расчетов). При мошенничестве словесный обман обычно сочетается с обманом действием.

Обман потребителей в сфере торговли и услуг образует состав самостоятельного преступления (ст.200 УК). Изготовление поддельных денег или ценных бумаг представляет собой фальшивомонетничество, ответственность за которое установлена в ст.204 УК 1999г. Однако изготовление путем грубой подделки денежных купюр, которые могут быть использованы лишь для обмана отдельных граждан, является мошенничеством.

Все большее распространение имеют новые способы мошенничества: обманные операции с кредитными картами, с банковскими авизо, компьютерное мошенничество, создание фиктивных инвестиционных фондов, обманное получение аванса (предоплаты) под предлогом предоставления товаров и услуг, создание финансовых «пирамид» и т.д.

К более традиционным способам мошенничества можно

отнести случаи получения денег или иного имущества путем ложных обещаний: под предлогом оказания помощи в приобретении дефицитного товара, в прописке, получении жилой площади, поступлении в учебное заведение, приёме на работу, изменении судебного приговора и т.д. В этих случаях обман выражается в даче ложных обещаний помочь или содействовать потерпевшему в получении определенной выгоды или достижении какой-либо цели. Жертвами подобных преступлений легко становятся лица, ищущие окольные пути для достижения своих целей. При этом, как на это указывается в Постановлении Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики 2015г., умысел на завладение чужим имуществом или правом на чужое имущество должен возникнуть до завладения этим имуществом или правом на имущество под предлогом выполнения каких-либо услуг или договоров.

Второй указанный в законе способ мошенничества – злоупотребление доверием предполагает использование доверительных отношений, сложившихся с потерпевшим, для завладения чужим имуществом. Такое отношение может возникнуть в результате правовых (например, доверие к лицу как представителю власти) или фактических взаимоотношений (доверие к знакомому, сослуживцу и т.д.). Доверие может обуславливаться служебным положением виновного, его личными или родственными связями с потерпевшим. Доверие – это вера в честность, искренность, добропорядочность, хорошие намерения другого человека. Чаще всего злоупотребление доверием бывает сопряжено с обманом, поэтому в литературе можно встретить и такое мнение, что злоупотребление является частным случаем обмана и фактически в «чистом» виде не встречается.¹

Если злоупотребление доверием или обман используются для облегчения доступа к чужому имуществу, а не как спо-

¹ Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, В.С. Комиссарова, А.И. Рагога. М., том 2, 2010, с.184.

соб завладения им, то состав мошенничества отсутствует. Так как характерным для мошенничества является «добровольная» передача имущества или права на имущества самим собственником.

Мошенничество, как и кража, считается оконченным преступлением, когда причинен ущерб собственнику или владельцу и чужое имущество обращено в пользу виновного или других лиц, т.е. в момент, когда виновный получает реальную возможность распоряжаться этим имуществом по своему усмотрению или пользоваться им. Если мошенничество совершено в форме приобретения права на чужое имущество, преступление считается оконченным с момента возникновения у виновного юридически закрепленной возможности вступить во владение или распорядиться чужим имуществом как своим собственным (например, с момента регистрации права собственности на недвижимость или иных прав на имущество, подлежащих такой регистрации в соответствии с законом; со времени заключения договора и т.д.).

Субъект мошенничества – общий, им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

С субъективной стороны мошенничество характеризуется прямым умыслом и корыстной направленностью. При этом умысел, направленный на хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество, должен возникнуть у лица еще до получения чужого имущества или права на него.

В соответствии с примечанием к ст.177, криминалообразующим размером причиненного потерпевшему ущерба состава мошенничества (ст.178.1, 178.2, 178.3) считается сумма свыше 500 манатов. В законе, в отличие от кражи, нет прямых указаний на то, что мошенничество при квалифицирующих признаках (ст.178.2 и 178.3) попадает под уголовную ответственность при причинении ущерба собственнику или иному владельцу в размере свыше 100 манатов.

Законодатель в действующей редакции УК дифференцирует ответственность за мошенничество на четырех уровнях (ст.178.1, 178.2, 178.3 и 178.7).

В ст.178.2 определены четыре квалифицирующих признаков мошенничества, три из них совпадают по содержанию с аналогичными в ст.177.2 УК.

В ст.178.2.3 предусмотрен такой признак как совершение мошенничества лицом с использованием своего служебного положения. Под лицом, использующим свое служебное положение при совершении мошенничества, следует понимать должностное лицо, признаки которого указаны в примечании к ст.308 УК, а также любое иное лицо, которое благодаря занимаемому служебному положению может легко завоевать доверие потерпевшего. Таким образом, понятие «лицо с использованием своего служебного положения» шире понятия должностного лица.

Содержание особо квалифицирующих и супер квалифицирующего признаков в ст.178.3 и 178.4 совпадает с соответствующими в ст.177.3 и 177.4 УК.

Что касается конкретных видов мошенничества, они разнообразны и могут совершаться в различных сферах экономики. Следует отметить, что российскими учеными были даны понятия и определены признаки составов специфических видов мошенничества, что в 2012 году нашло свое и законодательное закрепление во вновь дополненных статьях УК РФ 1996г. Так, наряду со ст.159, которая стала рассматриваться как общая норма мошенничества, были выделены дополнительно такие специальные нормы как:

- мошенничество в сфере кредитования (ст.159.1),
- мошенничество при получении выплат (ст.159.2),
- мошенничество с использованием платежных карт (ст.159.3),
- мошенничество в сфере предпринимательской деятельности (ст.159.4),

- мошенничество в сфере страхования (ст.159.5),
- мошенничество в сфере компьютерной информации (ст.159.6).

В азербайджанском законодательстве уголовная ответственность за указанные специальные виды мошенничества устанавливается или в рамках ст.178 УК 1999г., или же по соответствующим нормам преступлений в сфере предпринимательской деятельности или киберпреступлений, в том числе и по совокупности со ст.178 УК.

При использовании лицом, виновным в мошенничестве, подложного документа, дополнительно квалифицировать его действия по ст.320 (подделка, незаконное изготовление или сбыт официальных документов, государственных наград, печатей, штампов, бланков или использование поддельных документов) УК не требуется, так как такое использование охватывается самим способом хищения при мошенничестве, т.е. обманом. Однако в случае изготовления подложного документа самим виновным в мошенничестве, ответственность наступает по совокупности преступлений по ст.178 и ст.320.1 УК 1999г.

Статья 179. Присвоение или растрата

179.1. Присвоение или растрата, то есть хищение чужого имущества, вверенного виновному, —

наказывается штрафом в размере от тысячи до двух тысяч манатов либо общественными работами на срок от трехсот шестидесяти до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

179.2. Те же деяния, совершенные:

179.2.1. группой лиц по предварительному сговору;

179.2.2. повторно;

179.2.3. лицом с использованием своего служебного положения;

179.2.4. с причинением ущерба в значительном размере, —

наказываются штрафом в размере от четырех тысяч до семи тысяч манатов либо ограничением свободы на срок от одного года до трех лет,

либо лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

179.3. Деяния, предусмотренные статьями 179.1 или 179.2 настоящего Кодекса, совершенные:

179.3.1. организованной группой;

179.3.2. с причинением ущерба в крупном размере, —
наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

179.4. Деяния, предусмотренные статьями 179.1–179.3 настоящего Кодекса, совершенные с причинением ущерба в особо крупном размере, —
наказываются лишением свободы на срок от десяти до четырнадцати лет.

Присвоение и растрата – хотя и очень близкие по содержанию, но самостоятельные формы хищения вверенного (т.е. доверенного, порученного) имущества. Поэтому уголовная ответственность за них не дифференцирована и традиционно предусматривается в одной и той же статье УК. Официальная статистика преступности также не разграничивает их при учете совершенных деяний. Так, в Азербайджане за 2017 год было зарегистрировано 138 присвоений или растрат, что составляет 0,5% всех совершенных деяний.

Объект и субъективная сторона присвоения и растраты полностью соответствует объекту и характеристике субъективной стороны любой другой формы хищения. Несколько отличаются предмет, специфики объективной стороны и субъекта составов присвоения и растраты.

Итак, предметом присвоения и растраты является не просто чужое имущество, а вверенное чужое имущество. Вверенным является такое имущество, когда лицо на определенном правовом основании является его фактическим обладателем и осуществляет в отношении этого имущества определенные правомочия. Противоправное безвозмездное обращение имущества, вверенного лицу, в свою пользу или пользу других лиц, причинившее ущерб собственнику или иному законному владельцу этого имущества, должно квалифицироваться как присвоение или растрата, при условии, что похищенное имущество находилось в правомерном вла-

дении либо ведении этого лица, которое в силу должностного или иного служебного положения, договора либо специального поручения осуществляло полномочия по распоряжению, управлению, доставке, пользованию или хранению в отношении чужого имущества. Вверение имущества, как правило, оформляется документально (договором, приказом, распоряжением).

Как видим, при присвоении и растрате предмет хищения – чужое имущество (т.е. по отношению к которому у виновного отсутствует право собственности) находится, тем не менее, в правомерном владении либо ведении этого лица.

Объективная сторона присвоения и растраты характеризуется обращением чужого вверенного имущества в пользу виновного или других лиц. Вместе с тем каждая из рассматриваемых форм хищения обладает специфическими особенностями объективной стороны состава преступления.

Присвоение – это противоправное безвозмездное обособление и удержание виновным вверенного ему чужого имущества и установления над ним незаконного владения против воли собственника. Присвоение считается оконченным преступлением с того момента, когда законное владение вверенным лицу имуществом стало противоправным и это лицо начало совершать действия, направленные на обращение указанного имущества в свою пользу. Например, с момента неисполнения обязанности лица поместить на банковский счет собственника вверенные этому лицу денежные средства.

Растрата – это противоправное и безвозмездное отчуждение или потребление вверенного виновному чужого имущества против воли собственника. Растрату следует считать оконченным преступлением с момента противоправного потребления, израсходования или отчуждения вверенного имущества.

При совершении хищения имущества лицом, которому оно вверено, может иметь место или присвоение, или растра-

та, т.е. они взаимно исключают друг друга. В том случае, когда лицо совершает с единым умыслом хищение вверенного ему имущества, одна часть которого им присваивается, а другая часть этого имущества растрачивается, содеянное не образует совокупности преступлений.

В чем отличие растраты от присвоения? Законное владение вверенным имуществом при растрате сразу же переходит в распоряжение, минуя незаконное владение. А присвоение в том и состоит, что законное владение переходит в незаконное владение, чего нет при растрате. При растрате нет стадии, в течение которой виновный незаконно владеет имуществом.

Присвоение либо растрата от кражи отличаются тем, что виновный использует имеющиеся у него полномочия в отношении похищаемого им имущества. Как присвоение либо растрата вверенного или находящегося в ведении имущества должно квалифицироваться незаконное безвозмездное обращение в свою собственность или в собственность другого лица имущества, находящегося в правомочном владении виновного, который в силу должностных обязанностей, договорных отношений или специального поручения осуществлял в отношении этого имущества полномочия по распоряжению, управлению, доставке или хранению (кладовщик, экспедитор, агент по снабжению, продавец, кассир и другие лица). Хищение совершенное лицом, не обладающим указанными выше полномочиями, но имеющим к нему доступ в связи с порученной работой либо выполнением служебных обязанностей, подлежит квалификации как кража (например, шофер, которому поручена только транспортировка товаров, или же ночной сторож, которому поручена охрана того или иного объекта, или же пожарник, получивший доступ в помещение для тушения огня, и т.п.).

По субъекту, а также предмету преступления, присвоение и растрата отличаются от мошенничества, совершенного путем злоупотребления доверием. Субъектом такой разно-

видности мошенничества является лицо, которому обращаемое в его пользу или пользу других лиц имущество не вверено по документу, а доверено в силу доверительного отношения к нему потерпевшего – собственника или владельца этого имущества. Иными словами, субъект присвоения и растраты находится с собственником или владельцем указанного имущества в служебном правоотношении, а субъект мошенничества – нет.

По конструкции объективной стороны присвоение и растрата – материальные составы. Они окончены с момента наступления общественно опасных последствий, предусмотренных УК, – причинения ущерба собственнику или иному владельцу имущества в сумме свыше 500 манатов. Присвоение или растрата вверенного имущества на сумму 500 манатов включительно и ниже будет влечь не уголовную, а служебную или гражданско-правовую ответственность.

Субъект присвоения и растраты – специальный, им может достигшее 16-ти лет материально-ответственное лицо, которому имущество, являющееся предметом хищения, вверено его собственником или владельцем по документу. Оно может быть как должностным лицом (например, заведующий складом), так и не должностным лицом (продавец, шофер-экспедитор и т.д.). Как мы уже отмечали, лица, не обладающие в отношении чужого имущества полномочиями распоряжения, управления, доставки, пользования или хранения, но имеющие к нему доступ в силу выполняемой работы или иных обстоятельств, в случае тайного хищения имущества несут ответственность по ст.177 УК. Кроме того, лицо, которому чужое имущество не вверено, но которое участвовало в присвоении или растрате, совершенной группой по предварительному сговору (ст.179.2.1 УК), по закону не может быть исполнителем (соисполнителем) присвоения или растраты. Оно может быть только соучастником (организатором, подстрекателем или пособником) при их совершении.

Субъективная сторона присвоения и растраты вверенного имущества характеризуется прямым умыслом и корыстной целью.

Законодатель в действующей редакции УК дифференцирует ответственность за присвоение и растрату на четырех уровнях (ст.179.1, 179.2, 179.3 и 179.4). При этом квалифицирующие, особо квалифицирующие и супер квалифицирующий признаки присвоения и растраты по содержанию совпадают с аналогичными в ст.177 и 178 УК 1999г.

Статья 180. Грабёж

180.1. Грабеж, то есть открытое хищение чужого имущества, — наказывается ограничением свободы на срок до трех лет либо лишением свободы на срок до трех лет.

180.2. Те же деяния, совершенные:

180.2.1. группой лиц по предварительному сговору;

180.2.2. повторно;

180.2.3. с незаконным проникновением в жилище, помещение, на склад либо иное хранилище;

180.2.4. с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья;

180.2.5. с причинением ущерба потерпевшему в значительном размере, —

наказываются лишением свободы на срок от трех до семи лет.

180.3. Деяния, предусмотренные статьями 180.1 или 180.2 настоящего Кодекса, совершенные:

180.3.1. организованной группой;

180.3.2. с причинением ущерба потерпевшему в крупном размере, — наказываются лишением свободы на срок от семи до двенадцати лет.

180.4. Деяния, предусмотренные статьями 180.1–180.3 настоящего Кодекса, совершенные с причинением ущерба в особо крупном размере, —

наказываются лишением свободы на срок от двенадцати до пятнадцати лет.

Несмотря на то, что грабёж наряду с кражей является самой распространенной формой хищения во многих странах (например, в РФ), по официальной статистике в Азербайджане, грабёж сравнительно менее распространен, чем кража

или мошенничество. Так, если за последние три года (2017, 2018, 2019) в структуре преступности в среднем кража составляла 29,1%, мошенничество – 11%, то грабёж – 1%.

Таким образом, несмотря на количественный рост за прошедшие годы (2010 год – 145; 2017 год – 271; 2018 год – 305; 2019 год – 293), удельный вес грабежей всегда оставался стабильным: 1–1,3% всех зарегистрированных преступлений.

Грабёж – это открытое хищение чужого имущества. Открытым является такое хищение, которое совершается в присутствии собственника или иного владельца имущества либо на виду у посторонних, когда лицо, совершающее это преступление, осознает, что присутствующие при этом лица понимают противоправный характер его действий независимо от того, принимали ли они меры к пресечению этих действий или нет. Таким образом, изъятие чужого имущества при грабеже должно быть открытым не только объективно, но и субъективно – виновный должен осознавать, что он действует заметно, открыто для окружающих.

По способу действия грабёж представляет прямую противоположность краже. При грабеже изъятие имущества является открытым, как правило, с начального момента действий виновного. Но в некоторых случаях грабеж, как уже отмечалось, образует действия, начавшиеся тайно, но ставшие открытыми (до их завершения) для потерпевшего или посторонних лиц. В этих случаях имеет место перерастание хищения, начавшегося как кража, в грабёж.

По конструкции объективной стороны грабёж, как кража, присвоение и растрата, – материальный состав, преступление признается оконченным с момента наступления общественно опасных последствий – причинения ущерба собственнику или иному владельцу имущества.

Субъект – общий, им может быть вменяемое лицо, достигшее 14-ти лет.

С субъективной стороны грабёж характеризуется прямым

умыслом и корыстной направленностью.

Захват или отобрание чужого имущества с целью его уничтожения либо временного использования, из хулиганских побуждений либо в силу действительного или предполагаемого права на это имущество не образуют состава грабежа, но могут квалифицироваться, в зависимости от обстоятельств дела, по другим статьям УК, устанавливающим ответственность за хулиганство, самоуправство, уничтожение имущества и др.

Законодатель в действующей редакции ст.180 УК дифференцирует ответственность за грабёж на четырех уровнях (ст.180.1, 180.2, 180.3 и 180.4).

В ст.180.2 определены пять квалифицирующих признаков грабежа, четыре из них совпадают по содержанию с аналогичными в ст.177.2 УК.

Указанный в ст.180.2.4 такой квалифицирующий признак, как грабёж, совершенный с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, присущ только этой форме хищения. В связи с этим теория уголовного права различает два вида грабежа:

- ненасильственный грабёж,
- насильственный грабёж (ст.180.2.4).

Насильственный грабёж – это грабёж, совершенный с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья. Под насилием, не опасным для жизни или здоровья, следует понимать побои или совершение иных насильственных действий, связанных с причинением потерпевшему физической боли либо с ограничением его свободы (связывание рук, применение наручников, оставление в закрытом помещении и др.). При этом насилие должно быть средством завладения имуществом либо его удержания. Поэтому непосредственным объектом насильственного грабежа являются не только отношения собственности, но и личность потерпевшего, подвергнувшегося насилию.

В отличие от УК РФ, насильственный грабёж включает применение только физического насилия. Угроза применения насилия как один из способов открытого хищения чужого имущества, при отсутствии других квалифицирующих признаков, будет влечь ответственность как простой вид грабежа по ст.180.1 УК.

Особо квалифицирующие (ст.180.3) и супер квалифицирующий (180.4) признаки грабежа по содержанию совпадают с аналогичными в ст.177, 178 и 179 УК 1999г.

Статья 181. Разбой

181.1. Разбой, то есть нападение с целью завладения чужим имуществом, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья лица, подвергшегося нападению, либо с угрозой применения такого насилия, —

наказывается лишением свободы на срок от четырех до восьми лет.

181.2. Те же деяния, совершенные:

181.2.1. группой лиц по предварительному сговору;

181.2.2. повторно;

181.2.3. с незаконным проникновением в жилище, помещение, на склад либо иное хранилище;

181.2.4. с целью завладения имуществом в значительном размере;

181.2.5. с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия, —

наказываются лишением свободы на срок от восьми до двенадцати лет.

181.3. Деяния, предусмотренные статьями 181.1 или 181.2 настоящего Кодекса, совершенные:

181.3.1. организованной группой;

181.3.2. с целью завладения имуществом в крупном размере;

181.3.3. с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего, —
наказываются лишением свободы на срок от десяти до пятнадцати лет.

181.4. Деяния, предусмотренные статьями 181.1—181.3 настоящего Кодекса, совершенные с целью завладения имуществом в особо крупном размере, —

наказываются лишением свободы на срок от четырнадцати до восемнадцати лет.

В отличие от кражи и мошенничества, уровень совершения которых в настоящее время согласно официальной статистике возрос в несколько раз по сравнению с 90-ми годами прошлого века, разбойные нападения за этот же период уменьшились в два раза. Если в 1993 году было зарегистрировано 475 случаев разбоя, то в 2012-2013 годах – всего по 132, в последние годы, правда, зарегистрировано несколько большее число разбоев: в 2014 году - 160; в 2015 году - 211; в 2016 году - 165; в 2017 году – 126; в 2018 году – 121; в 2019 году – 119. За последние десять лет наибольший удельный вес разбойных нападений в структуре преступности был зарегистрирован в 2015 году – 0,8%, наименьший – в 2019 году – 0,4%.

Таким образом, наряду с присвоением и растратой, разбойные нападения являются наименее распространенными формами хищения чужой собственности в Азербайджане.

Разбой – наиболее опасная насильственная форма хищения, посягающая одновременно на два объекта: собственность и личность (жизнь и здоровье потерпевшего), поэтому основным непосредственным объектом разбоя являются общественные отношения по поводу чужой собственности, а дополнительным – общественные отношения, направленные на защиту жизни и здоровья личности.

Объективная сторона разбоя состоит не в хищении, а в нападении с целью хищения чужого имущества с применением насилия, опасного для жизни и здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

Под нападением понимается внезапное агрессивное насильственное воздействие на потерпевшего. Нападение при разбое – внезапное применение физического или психического насилия, опасного для жизни или здоровья, к потерпевшему. Нападение, как правило, совершается открыто, но может быть совершено и скрытно от потерпевшего (нападение на спящего, нанесение удара сзади, выстрел из засады и

т.д.). Вместе с тем, на наш взгляд, в объективной стороне разбоя внезапность и открытость действия вообще не могут считаться обязательными признаками.

Главным обязательным действием объективной стороны разбоя является применение насилия, опасного для жизни или здоровья. Насилием, опасным для жизни или здоровья потерпевшего, следует считать такое насилие, которое повлекло причинение потерпевшему легкого, менее тяжкого или тяжкого вреда здоровью. Опасным для жизни или здоровья признается и насилие, не причинившее вред здоровью потерпевшего, но создавшее в момент его применения реальную опасность для его жизни или здоровья. Например, в судебной практике в качестве таковых признаются сжимание горла потерпевшего, выталкивание его во время движения из вагона поезда, кабины автомобиля, длительное удержание под водой, надевание на голову воздухонепроницаемого пакета и т.п.

Применение насилия, в результате которого потерпевшему умышленно причинен легкий или менее тяжкий вред здоровью, охватывается составом разбоя и дополнительной квалификации по ст.128 или 127 УК 1999г. не требуется. Причинение тяжкого вреда здоровью также не приведет к совокупности преступлений по ст.126, т.к. в этом случае деяние охватывается составом особо квалифицированного вида разбоя по ст.181.3.3 УК. Но в случае причинения тяжкого вреда здоровью, повлекшего по неосторожности смерть потерпевшего при разбойном нападении, деяние должно быть квалифицировано по совокупности преступлений по ст.181.3.3 и ст.126.3 УК. Разбой, сопровождающийся умышленным убийством, также должен быть квалифицирован по совокупности преступлений по ст.181 и ст.120.2.11 УК Азербайджанской Республики.

В постановлении Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики о краже, грабеже и разбое от 3 марта 2005

года указано, что приведение потерпевшего в беспомощное состояние путем применения сильнодействующих или ядовитых веществ также считается насилием, опасным для жизни или здоровья (если применяются вещества, не опасные для жизни или здоровья, деяние квалифицируется как насильственный грабёж).

Насилие при разбойном нападении может быть применено к собственнику или к лицу, в обладании или под охраной которого находится имущество, а также к любому другому лицу, которое, по мнению преступника, может помешать его преступным действиям. Насилие может быть как физическим, так и психическим (угроза применения насилия). Под угрозой применения насилия при разбое в теории и практике уголовного права понимают угрозу истязанием, причинением вреда (любой степени) здоровью потерпевшего, а также убийством.

Угроза должна быть конкретной и реальной. Ее цель при разбое – принуждение потерпевшего к отказу от сопротивления при захвате имущества, к передаче имущества нападающему. При этом не имеет значения, имел ли виновный действительное намерение и фактическую возможность осуществить угрозу. Для оценки содеянного как разбоя достаточно, чтобы угроза создавала убеждение в полной ее реальности, в решимости преступника осуществить её, если он встретит противодействие со стороны потерпевшего.

В тех случаях, когда завладение имуществом соединено с угрозой применения насилия, носившей неопределенный характер, вопрос о признании в действиях лица грабежа или разбоя необходимо решать с учетом всех обстоятельств дела. А именно:

- место и время совершения преступления;
- число нападавших лиц;
- характер предметов, которыми угрожали потерпевшему;

- субъективное восприятие угрозы потерпевшим;
- совершение каких-либо конкретных демонстративных действий, свидетельствовавших о намерении нападавших применить физическое насилие, и т.п.¹

Насилие при разбое может применяться как к собственнику или иному владельцу имущества, так и к другим лицам (членам семьи собственника или владельца; лицам, которые, как полагает преступник, могут помешать ему совершить преступление).

Насилие может применяться до или в процессе изъятия имущества. Состав разбоя отсутствует, если виновный применяет опасное для жизни или здоровья насилие не для изъятия имущества, а с целью избежать задержания. В этом случае налицо совокупность преступлений: хищение (кража, грабёж, мошенничество либо покушение на их совершение) и насильственное преступление (против личности или порядка управления).

Учитывая особую опасность разбоя, законодатель сформулировал объективную сторону этой формы хищения, в отличие от всех остальных, как формальный состав. Для наличия состава оконченного разбоя не требуется, чтобы виновный изъясил и обратил в свою пользу или в пользу других лиц чужое имущество и причинил этим ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества. Разбой считается оконченным с момента нападения с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, или применения угрозы подобным насилием.

Субъект разбоя по своим признакам не отличается от субъекта кражи и грабежа – любое вменяемое лицо, достигшее 14-ти лет.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом с обязательной целью – хищением чужого имущества.

¹ Гладких В.И., Курчев В.С. Уголовное право России. Общая и Особенная части: Учебник. М., 2015, с.264.

Как и во всех остальных формах хищения, законодатель в действующей редакции ст.181 УК дифференцирует ответственность за разбой на четырех уровнях (ст.181.1, 181.2, 181.3 и 181.4 УК).

В ст.181.2 определены пять квалифицирующих признака разбоя, два из них (группой лиц по предварительному сговору – ст.181.2.1; повторно – 181.2.2) совпадают с аналогичными во всех формах хищения, а такой квалифицирующий признак как незаконное проникновение в жилище, помещение, на склад, либо иное хранилище (ст.181.2.3) является общим только с кражей (ст.177.2.3) и грабежом (ст.180.2.3).

Разбоем присущ также специфический, т.е. присущий только этой форме хищения, квалифицирующий признак, характеризующий объективную сторону состава. Это – разбой, совершенный с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия (ст.181.2.5).

Орудиями преступления в данном случае могут быть:

- оружие в собственном смысле слова (огнестрельное, холодное, метательное);
- предметы, которые оружием не являются, но используются в качестве оружия.

Орудия преступления могут быть изготовлены как заводским, так и кустарным способом. Использование газового или пневматического оружия является дискуссионным при квалификации вооруженных разбоев.

Газовое оружие (газовые пистолеты и револьверы, механические распылители, аэрозольные и другие устройства, снаряженные слезоточивыми или раздражающими веществами) – это оружие, предназначенное для временного поражения живой цели путем применения слезоточивых или раздражающих веществ. Здесь, на наш взгляд, правильной позиции придерживается судебная практика РФ. Так, в зависимости от свойств газового вещества (опасное или не опасное для жизни или здоровья), заряженного в пистолете или бал-

лончике, деяние квалифицируется как вооруженный разбой или насильственный грабёж.

Под понятием «предметы, используемые в качестве оружия» понимаются предметы, которыми потерпевшему могли быть причинены повреждения, опасные для жизни или здоровья. В случае разбоя не важно, были ли эти предметы приготовлены заранее – специально для разбойного нападения, или случайно оказались под рукой виновного и были взяты им на месте преступления. Это могут быть предметы хозяйственно-бытового назначения или любые другие предметы, фактически использованные преступником для причинения насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего (топор, лом, отвертка, бытовые ножи, бритва, камень и т.д.), а также собаки бойцовских пород и иные животные, представляющие опасность для жизни или здоровья человека.

Конструкция ст.181.2.5 для признания разбоя вооруженным предполагает применение оружия или иных предметов, используемых в качестве оружия, а не просто сам факт их наличия. Под применением оружия или иных предметов должно пониматься как фактическое их использование для причинения вреда здоровью и жизни человека, так и их демонстрация с угрозой немедленного использования в процессе нападения.

Применение оружия в собственном смысле слова при разбойном нападении должно квалифицироваться по совокупности преступлений, предусмотренных нормами УК о вооруженном разбое (ст.181.2.5) и о незаконном ношении оружия (ст.228), если виновный не имел на него соответствующего разрешения.

Использование в ходе нападения заведомо непригодного к целевому применению оружия или макетов оружия не может рассматриваться в качестве признака вооруженности. Использование такого рода оружия при нападении лишь в качестве средства психологического воздействия равносильно

применению предмета, похожего на оружие. Разбойное нападение с применением имитации оружия не рассматривается как вооруженный разбой. В этих случаях при отсутствии других квалифицирующих признаков содеянное должно квалифицироваться как простой вид разбоя (ст.181.1), но не вооруженный разбой.

Вопрос же годности или негодности оружия согласно п.24 Постановления Президиума Верховного суда Азербайджанской Республики 2005г. должен решаться на основании заключения эксперта.

В ст.181.3 указаны три особо квалифицирующих признака разбоя.

Разбой, совершенный организованной группой (ст.181.3.1), следует отличать от бандитизма (ст.217 УК). Основное отличие состоит в том, что обязательным признаком бандитизма является вооруженность группы. Совершение разбойного нападения устойчивой вооруженной группой – одна из форм бандитизма, и в этих случаях деяние квалифицируется по совокупности преступлений по ст.181.3 и ст.217.

Учитывая, что разбой является формальным составом и считается оконченным преступлением с момента применения насилия, опасного для жизни или здоровья, законодатель сформулировал причинение соответствующего размера ущерба как предполагаемую цель: в ст.181.2.4 – «в целях завладения имуществом в значительном размере», в ст.181.3.2 – «в целях завладения имуществом в крупном размере», а в ст.181.4 – «в целях завладения имуществом в особо крупном размере», сумма которых определена в примечании к ст.177 УК.

Статья 183. Хищение предметов, имеющих особую ценность

183.1. Хищение предметов или документов, имеющих особую историческую, научную, художественную или культурную ценность, независимо от способа хищения, —

наказывается лишением свободы на срок от пяти до семи лет.

183.2. Те же деяния:

183.2.1. совершенные группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

183.2.2. совершенные повторно;

183.2.3. повлекшие уничтожение, порчу или разрушение предметов или документов, указанных в статье 183.1 настоящего Кодекса, —

наказывается лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет.

Основным непосредственным объектом данного деяния являются отношения, направленные на защиту чужой собственности, имеющей особую ценность. Дополнительным непосредственным объектом – общественные отношения в сфере охраны культурного наследия.

Выделение данного деяния в самостоятельный вид преступления обусловлено предметом хищения. Им могут быть предметы или документы, имеющие особую историческую, научную, художественную или культурную ценность. Это, например, могут быть картины и рисунки, оригинальные художественные композиции, художественно оформленные предметы культурного назначения, уникальные и редкие рукописи и документальные памятники, старинные монеты, ордена и другие предметы, признанные имеющими особую ценность.

Ценность предмета определяется на основании экспертного заключения с учетом не только стоимости предметов и документов в денежном выражении, но и значимости их для истории, науки или культуры. Особая ценность предмета хищения характеризуется также таким качеством как уникальность. Уникальность подразумевает редкость, единичность или неповторимость предмета. Благодаря уникальности, отражающей индивидуальность своего творца, продукты человеческого труда приобретают всеобщее значение и выступают в качестве культурных ценностей.¹

¹ Гладких В.И., Курчев В.С. Уголовное право России. Общая и Особенная части. М., 2015, с.267.

Объективная сторона преступления в ст.183 УК та же, что и в ст.177–181, т.е. включает в себя хищение как противоправное изъятие и (или) обращение в свою пользу или пользу третьих лиц чужого имущества с причинением ущерба собственнику или иному владельцу. При этом способ хищения предметов или документов, имеющих особую историческую, научную, художественную или культурную ценность, значения для квалификации по ст.183 не имеет. Но при этом момент окончания этого деяния зависит от конкретной формы хищения предметов, имеющих особую ценность, т.е. от способа изъятия.

Субъект преступления – общий, им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет. Несовершеннолетние в возрасте от 14-ти до 16-ти лет за хищение предметов, имеющих особую ценность, если они его совершили путем кражи, грабежа или разбоя, будут нести ответственность по ст.177, 180 или 181 УК, т.к. за указанные преступления наступает уголовная ответственность с 14-ти лет.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется прямым умыслом с корыстной направленностью на похищение именно предметов или документов, имеющих особую ценность. Если сознанием виновного не охватывается факт похищения указанных предметов и документов, содеянное не может квалифицироваться по ст.183 УК.

Законодатель дифференцирует уголовную ответственность за хищение предметов, имеющих особую ценность, в ст.183.2 УК. Перечень и содержания квалифицирующих признаков: совершение деяния группой лиц по предварительному сговору или организованной группой – (ст.183.2.1) и совершение деяния повторно (ст.183.2.2), совпадает с аналогичными признаками в ст.177–181 УК.

Законодатель за данное деяние предусмотрел еще один квалифицирующий признак: хищение, повлекшее уничтожение, порчу или разрушение предметов или документов, имеющих особую историческую, научную, художественную или культурную ценность (ст.183.2.3 УК).

Уничтожение или разрушение названных предметов или документов – это последствия в виде полной утраты их особых свойств и соответственно ценности, не поддающейся восстановлению. Порча – это последствия в виде частичной утраты этих качеств, которая может быть восстановлена путем реставрации или ремонта, затраты на которые меньше ценности указанных предметов или документов.

По мнению некоторых российских авторов, форма вины по отношению к уничтожению, порче или разрушению похищенных предметов или документов может быть только неосторожной (при этом само хищение, естественно, совершается с прямым умыслом).¹ По нашему мнению, субъективная сторона квалифицированного вида данного деяния по 183.2.3 УК будет характеризоваться косвенным умыслом по отношению к наступившим последствиям, в то время как сами действия, представляющие собой одну из форм хищения, всегда совершаются с прямым умыслом.

В литературе есть мнение, что вымогательство предметов, имеющих особую ценность также должно квалифицироваться по ст.183, поскольку оно не менее опасно, чем кража, грабёж, разбой и т.д. Но учитывая, что законодательно вымогательство не является формой хищения, вымогательство предметов или документов, имеющих особую ценность, следует квалифицировать по ст.182.3.2 (вымогательство в целях получения имущества в особо крупном размере), а не по ст.183 УК.

Статья 189-1. Хищение природного газа, воды, электрической или тепловой энергии

189-1.1. Хищение ресурсов путем незаконного подключения к сетям природного газа, водоснабжения, электрическим или тепловым сетям, причинившее ущерб в значительном размере, —

¹ Российское уголовное право. Особенная часть / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, В.С. Комиссарова, А.И. Рарога. М., том 2, 2010, с.194.

наказывается штрафом в размере от двух тысяч до четырех тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до двух лет.

189-1.2. Те же деяния, совершенные с причинением ущерба в крупном размере, —

наказываются штрафом в размере от четырех тысяч до шести тысяч манатов либо ограничением свободы на срок от одного года до трех лет, либо лишением свободы на срок до трех лет.

189-1.2-1. Деяния, предусмотренные статьей 189-1.1 настоящего Кодекса, совершенные в особо крупном размере, —

наказываются лишением свободы на срок от трех до семи лет.

189-1.3. Непредотвращение деяний, предусмотренных статьями 189-1.1, 189-1.2 или 189-1.2-1 настоящего Кодекса, полномочным представителем предприятия по обеспечению природным газом, водой, электрической или тепловой энергией по причине неисполнения им своих служебных обязанностей или ненадлежащего исполнения их вследствие недобросовестного или небрежного отношения к работе, —

наказывается штрафом в размере от трех тысяч до четырех тысяч манатов либо ограничением свободы на срок от одного года до трех лет, либо лишением свободы на срок от двух до четырех лет.

189-1.4. Непредотвращение деяний, предусмотренных статьями 189-1.1, 189-1.2 или 189-1.2-1 настоящего Кодекса, полномочным представителем предприятия по обеспечению природным газом, водой, электрической или тепловой энергией вследствие злоупотребления им своих служебных положений из корыстных побуждений или других личных интересов, —

наказывается штрафом в размере от четырех тысяч до шести тысяч манатов либо ограничением свободы на срок от двух до пяти лет, либо лишением свободы на срок от четырех до шести лет.

Ст.189-1 была дополнена в действующий УК 1999г. Законом от 19 декабря 2006 года.

В ст.189-1 УК предусмотрена ответственность за три основных (ст.189-1.1, 189-1.3, 189-1.4), квалифицированный (189-1.2) и особо квалифицированный (189-1.2-1) виды преступлений.

Непосредственный объект – общественные отношения, направленные на защиту права собственности государства на природный газ, воду, электрическую или тепловую энергию.

Предмет преступления – природный газ, вода, электрическая или тепловая энергия, которые по действующему законодательству Азербайджанской Республики находятся в собственности государства и передаются потребителям через специальные системы распределения. Как мы уже отмечали, в этом случае эти предметы не могут быть предметом хищения по своим физическим свойствам.

Из всех трех полномочий, присущих праву собственности (владеть, пользоваться, распоряжаться), виновный в отношении предмета преступления может осуществлять только незаконное использование чужого имущества. И, следовательно, указанное противоправное деяние нельзя квалифицировать как хищение, а следовало бы рассматривать как корыстное посягательство в виде причинения имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием. Поэтому было бы правильным не исключать ст.184 из УК, а дополнить ее новым квалифицирующим признаком, предусматривающим ответственность за незаконное использование природного газа, воды, электрической или тепловой энергии, совершенное путем обмана или злоупотребления доверием из корыстных побуждений.

Несмотря на наше вышеуказанное мнение, далее дадим краткий анализ преступления, предусмотренного в ст.189-1 УК.

Объективная сторона деяния в ст.189-1.1 УК состоит из следующих обязательных признаков:

- 1) хищение ресурсов путем незаконного подключения к сетям природного газа, водоснабжения, электрическим или тепловым сетям,
- 2) причинение ущерба в значительном размере,
- 3) причинно-следственная связь между хищением и причиненным ущербом.

Несмотря на то, что в названии и в соответствующих диспозициях ст.189-1 указывается на такое действие как «хище-

ние ресурсов», понятно, что незаконное подключение возможно тайным или обманным путем или путем злоупотребления доверием. Грабеж или разбой как формы хищения исключаются.

Подключение к сетям природного газа, водоснабжения, электрическим или тепловым сетям регламентируется нормами соответствующих нормативных актов. Например, Законами Азербайджанской Республики о газоснабжении от 30 июня 1998 года; об электроэнергетике от 3 апреля 1998 года и др.

По конструкции объективной стороны – материальный состав, деяние считается оконченным с момента причинения ущерба в размере свыше 5 тысяч, но не более 50 тысяч манатов включительно. Это деяние является преступлением. Поэтому сумма ущерба исчисляется с момента незаконного подключения и до пресечения преступления. При незаконном подключении виновного к различным ресурсам (газа, воды, электрической энергии) ущерб суммируется. Размер причиненного ущерба является критерием дифференциации указанного деяния: при причинении ущерба в крупном размере, т.е. в сумме свыше 50 тысяч, но не более 500 тысяч манатов включительно, ответственность наступает по ст.189-1.2, а свыше 500 тысяч манатов – по ст.189-1.2-1 УК.

Субъект преступления в ст.189-1, 189-1.2 и 189-1.2-1 – общий. Им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона вышеуказанных деяний характеризуется прямым умыслом и обязательной корыстной направленностью. Отсутствие корыстной направленности исключает ответственность по ст.189-1 УК и влечет административную ответственность.

Диспозиции ст.189-1.3 и 189-1.4 являются ссылочными и объективная сторона их выражена бездействием:

– непредотвращение действий, указанных в ст.189-1, 189-1.2 и 189-1.2-1 УК.

Отметим, что предотвращение действий, указанных в ст.189-1.1, 189-1.2 и 189-1.2-1 УК, является служебной обязанностью соответствующих лиц. Невыполнение или ненадлежащее выполнение служебных обязанностей при соответствующих условиях квалифицируется как злоупотребление служебным положением (ст.308) или как халатность (ст.314).

В ст.189-1.3 бездействие заключается в неисполнении служебных обязанностей или ненадлежащем их исполнении вследствие недобросовестного или небрежного отношения к работе.

В ст.189-1.4 бездействие заключается в злоупотреблении виновным своих служебных положений.

По конструкции объективной стороны деяний в ст.189-1.3 и 189-1.4 – материальные составы. Причинение ущерба в размере свыше пяти тысяч манатов является обязательным элементом объективной стороны. При этом в отличие от деяния, ответственность за которое предусмотрена в ст.189-1.1, крупный или особо крупный размер причиненного ущерба для квалификации деяний по ст.189-1.3 или 189-1.4 значения не имеет.

Субъект преступления в ст.189-1.3 и 189-1.4 – специальный. Круг их определен в самом уголовном законе: полномочный представитель предприятия по обеспечению природным газом, водой, электрической или тепловой энергией. Например, в качестве их могут быть контролеры, ревизоры, монтеры и т.д.

Деяния, ответственность за которые предусмотрена в ст.189-1.3 и 189-1.4, отличаются между собой по форме вины.

Субъективная сторона деяния в ст.189-1.3 характеризуется неосторожной формой вины в виде преступной небрежности или преступной самонадеянности, т.к. предотвращение действий, указанных в ст.189-1, 189-1.2 и 189-1.2-1 УК, происходит вследствие недобросовестного или небрежного отношения к работе. Указание в диспозиции на «небрежное»

отношение предопределяет в данном случае неосторожную форму вины и поэтому прямого указания на «неосторожность», как этого требует предписание ст.24.2 УК, не требуется.

Субъективная сторона деяния в ст.189-1.4 характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла по отношению к причиненному ущербу. При этом мотив: совершение деяния из корыстных или из иных личных побуждений, является обязательным признаком субъективной стороны.

И в заключение отметим, что в соответствии со ст.73-1 УК, виновные в совершении деяний по ст.189-1.1 и 189-1.2 освобождаются от уголовной ответственности в случае примирения с потерпевшим и полного возмещения причиненного ущерба, а виновные в совершении преступления по ст.189-1.2.1 – в случае примирения с потерпевшим, полного возмещения причиненного ущерба и выплаты в государственный бюджет суммы в однократном размере ущерба, причиненного в результате преступления.

§ 5. Корыстные преступления против собственности, не имеющие признаков хищения

К этой группе преступлений против собственности отнесены:

- вымогательство (ст.182);
- неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (ст.185);
- нарушение права собственности на землю (ст.188).

Статья 182. Вымогательство

182.1. Вымогательство, то есть требование передачи чужого имущества или права на имущество либо совершения других действий имущественного характера под угрозой применения насилия к потерпевшему или его близким родственникам, либо распространения сведений, поносящих

их, а равно под угрозой уничтожения принадлежащего им имущества, — наказываются лишением свободы на срок от трех до пяти лет.

182.2. Те же деяния, совершенные:

182.2.1. группой лиц по предварительному сговору;

182.2.2. повторно;

182.2.3. с применением насилия;

182.2.4. с целью завладения имуществом в значительном размере, — наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

182.3. Те же деяния, предусмотренные статьями 182.1 или 182.2 настоящего Кодекса, совершенные:

182.3.1. организованной группой,

182.3.2. с целью завладения имуществом в крупном размере;

182.3.3. с причинением тяжкого вреда здоровью потерпевшего, — наказываются лишением свободы на срок от десяти до пятнадцати лет.

182.4. Деяния, предусмотренные статьями 182.1–182.3 настоящего Кодекса, совершенные с целью завладения имуществом в особо крупном размере, —

наказываются лишением свободы на срок от тринадцати до семнадцати лет.

Вымогательство представляет собой корыстно-насильственное преступление против собственности, по характеру и степени общественной опасности мало отличающееся от насильственных форм хищения – разбоя и насильственного грабежа. Совпадение основных объективных и субъективных признаков вымогательства с указанными формами хищения, обуславливают актуальность теоретических споров в науке уголовного права по поводу соотношения вымогательства с хищением. Наиболее часто встречаются следующие три мнения:

1) вымогательство является одной из форм хищения;

2) вымогательство является преступлением, примыкающим к хищению;

3) вымогательство относится к числу корыстных преступлений против собственности, не имеющих признаков хищения.

Относительно места вымогательства в системе преступле-

ний против собственности, мы придерживаемся последнего мнения. Во-первых, потому что вымогательство в отличие от хищения может быть и беспредметным деянием, во-вторых, изъятие чужого имущества и (или) обращение его в пользу виновного или других лиц находятся вне рамок состава вымогательства. И самое главное, уголовное законодательство Азербайджанской Республики не считает вымогательство одной из форм хищения, что находит свое подтверждение в названиях ст.232 – «хищение либо вымогательство огнестрельного оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств», ст.235 – «хищение либо вымогательство наркотических средств, психотропных веществ или их прекурсоров».

Вымогательство посягает на два непосредственных объекта: основной – общественные отношения собственности, независимо от ее формы (государственная, муниципальная или личная), и дополнительный – общественные отношения, обеспечивающие честь и достоинство потерпевшего и его близких, а также их личную неприкосновенность и здоровье.

Потерпевшим может быть лицо, в собственности или в ведении которого находится требуемое виновным имущество. Понятие «близкие родственники» идентично этому же понятию в ст.120, 149 и др., т.е. его следует понимать шире, чем указано в ст.7.0.39 УПК Азербайджанской Республики, ими могут быть и иные лица, жизнь, здоровье и благополучие которых в силу сложившихся жизненных обстоятельств дороги потерпевшему.

Предмет преступления – факультативный признак в составе преступления вымогательства. В случаях, когда деяние выражается в требовании передачи чужого имущества или права на него, вымогательство является предметным преступлением, а в случаях выражения притязаний на совершение других действий имущественного характера (выполнение работ, предоставление услуги и т.д.) – беспредметным. Не

может быть предметом вымогательства собственная доля имущества, находящегося в общей долевой собственности.

Объективная сторона вымогательства, также как и разбоя, является сложной и состоит из двух слагаемых:

- 1) предъявления имущественных требований,
- 2) угрозы причинения потерпевшему нежелательных последствий, если эти требования будут не удовлетворены.

Угроза при вымогательстве служит средством достижения виновным цели и должна быть реальной. Но при этом высказанная преступником угроза при совершении вымогательства обращена в будущее. В этом состоит отличие вымогательства от таких преступлений, как грабёж и разбой, когда преступник с целью завладения имуществом потерпевшего готов осуществить и осуществляет свои угрозы немедленно.

Содержание угрозы в основном виде вымогательства в ст.182.1 может состоять из следующих альтернативных действий:

- угроза применения насилия;
- угроза распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких родственников;
- угроза уничтожения принадлежащего им имущества.

Для квалификации по ст.182.1 УК не имеет значения, применением какого насилия вымогатель угрожает: побоями, причинением вреда здоровью или убийством.

Под «сведениями, позорящими потерпевшего или его близких родственников» могут пониматься как ложная, так и правдивая информация, распространение которых для потерпевшего не желательно (например, сведения, составляющие личную или семейную тайну).

Вымогательство сформулировано как формальный состав и признается оконченным преступлением, как только потерпевший узнает (непосредственно или опосредственно) о предъявленном под угрозой требовании передачи чужого имущества или права на имущество или совершения других

действий имущественного характера. Получение вымогателем требуемого имущества или права на имущество или совершение в его интересах других действий имущественного характера находятся за пределами состава рассматриваемого преступления и могут учитываться при индивидуализации наказания судом.

Субъект вымогательства – общий, им может быть вменяемое лицо, достигшее 14-ти лет.

Субъективная сторона вымогательства характеризуется прямым умыслом и корыстной направленностью.

Законодатель в действующей редакции ст.182 УК дифференцирует ответственность за вымогательство на четырех уровнях (ст.182.1, 182.2, 182.3 и 182.4 УК). Содержание квалифицирующих, особо квалифицирующих и супер квалифицирующих признаков совпадает с аналогичными в ст.177–181 УК.

Если применение психического насилия (угрозы) составляет объективную сторону основного состава вымогательства в ст.182.1, то применение физического насилия в зависимости от его характера является:

– квалифицирующим признаком и влечет ответственность по ст.182.2.3, если применяется насилие, не опасное для жизни или здоровья, или же причиняется легкий или менее тяжкий вред здоровью;

– особо квалифицирующим признаком и влечет ответственность по ст.182.3.3, если причиняется тяжкий вред здоровью.

Следует учесть, что убийство не охватывается составом вымогательства. В зависимости от психического отношения к смерти потерпевшего (умысел или неосторожность) при вымогательстве, совершенном с применением насилия, возникает совокупность преступлений по ст.182 и соответственно ст.120.2.11 или 126.3 УК.

При отграничении вымогательства от грабежа и разбоя

следует учитывать, что если при грабеже и разбое насилие является средством завладения имуществом или его удержания, то при вымогательстве оно подкрепляет угрозу. Завладение имуществом при грабеже и разбое происходит одновременно с совершением насильственных действий либо сразу после их совершения, тогда как при вымогательстве умысел виновного направлен на получение требуемого имущества в будущем.

Статья 185. Неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения

185.1. Неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (угон) —

наказывается штрафом в размере от тысячи до двух тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

185.2. Те же деяния, совершенные:

185.2.1. группой лиц по предварительному сговору;

185.2.2. повторно;

185.2.3. с применением насилия, не опасного для жизни, либо с угрозой применения такого насилия;

185.2.4. с причинением потерпевшему ущерба в значительном размере, —

наказываются штрафом в размере от трех тысяч до шести тысяч манатов либо ограничением свободы на срок от одного года до трех лет, либо лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

185.3. Деяния, предусмотренные статьями 185.1 или 185.2 настоящего Кодекса, совершенные:

185.3.1. организованной группой;

185.3.2. с причинением ущерба в крупном размере;

185.3.3. с применением насилия, опасного для жизни, либо с угрозой применения такого насилия, —

наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

185.4. Деяния, предусмотренные статьями 185.1–185.3 настоящего Кодекса, совершенные с причинением ущерба в особо крупном размере, —

наказываются лишением свободы на срок от десяти до двенадцати лет.

В УК 1960г. это деяние было включено законодателем в систему преступлений против общественной безопасности и общественного порядка. Переместив в УК 1999г. рассматриваемое преступление в главу 23, законодатель хотел подчеркнуть, что ущерб отношениям собственности может причиняться путем не только хищения чужого имущества, но и противоправного временного пользования чужим имуществом. Так, собственник терпит ущерб от угона, выражающийся в амортизации транспортного средства и лишении возможности, иногда на длительное время, самому пользоваться и распоряжаться им. Иногда ущерб выражается в неполучении ожидаемого дохода от эксплуатации автомобиля (упущенная выгода). Кроме того, угонщик, имеющий целью временно воспользоваться транспортным средством, чаще всего не заботится о его целостности и сохранности, что может привести к повреждению, уничтожению или утрате имущества потерпевшего.

Основным непосредственным объектом преступления в виде неправомерного завладения автомобилем или иным транспортным средством являются совокупность общественных отношений, обеспечивающих право собственности и установленный порядок пользования транспортными средствами, в том числе автомобилем. Дополнительный непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие безопасность дорожного движения.

Предметом рассматриваемого преступления могут быть автомобиль или иное транспортное средство, являющиеся источниками повышенной опасности.

Как источник повышенной опасности предмет преступления должен обладать рядом признаков. Следует отметить, что предметы преступлений в ст.185 и ст.263 (нарушение правил безопасности движения и эксплуатации транспортных средств) в целом совпадают, поэтому понятие предмета рассматриваемого преступления в ст.185 находит разъясне-

ние также в диспозиции и примечании к ст.263 УК. Так, используемое наряду с автомобилем понятие «иные транспортные средства» в ст.185 – это мотоцикл, троллейбус, трамвай, трактор и любое другое механическое средство передвижения, кроме указанных в ст.219 (угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного поезда) УК. При этом ст.219 является специальной нормой по отношению к ст.185. Предметом преступления в ней являются суда воздушного и водного транспорта, а также железнодорожный подвижной состав.

Не относится к предмету деяния, предусмотренного ст.185 УК, и трубопроводный транспорт, который не может быть угнан. Не могут быть предметами данного преступления мопеды, велосипеды, гребные лодки, гужевой транспорт, т.к. они не отвечают техническим требованиям транспортного средства, являющегося предметом преступления как в ст.185, так и в ст.263 или 263-1 (нарушение правил дорожного движения или эксплуатации транспортных средств лицом, находящимся в состоянии опьянения или не имеющим права на управление транспортными средствами) УК.

Так, для того, чтобы то или иное транспортное средство могло быть признанным предметом преступления в ст.185 (как и в ст.263 и 263-1), оно должно иметь двигатель объемом свыше 50 куб.см и возможность развивать скорость свыше 50 км в час. Кроме того, данное транспортное средство должно подлежать обязательной регистрации в соответствующих органах МВД, где оно также наделяется конкретными опознавательными знаками (номера). Лицо, управляющее транспортным средством, должно соответствовать определенным возрастным и медицинским критериям, и быть обладателем водительского удостоверения, выдаваемого соответствующими органами МВД и наделяющим его обладателя правом управления определенным видом транспортного средства.

Объективная сторона преступления выражается только активными действиями и состоит в завладении транспортным средством, которое выражается в удалении его с места стоянки независимо от способа (угон). Под неправомерным завладением транспортным средством без цели хищения, т.е. под угодом следует понимать захват транспортных средств, его перемещение с места, на котором оно находилось, и поездку на нем вопреки воле (без ведома или без разрешения) собственника или законного владельца транспортного средства. Способ завладения может быть тайным, открытым, обманным, насильственным.

Особое значение для характеристики объективной стороны рассматриваемого преступления имеет признак временного пользования имуществом, обращенным в неправомерное владение. Именно временный характер пользования имуществом является объективным признаком, отграничивающим данное преступление от его хищения.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление следует считать оконченным с момента, когда транспортное средство приведено в движение или уведено (транспортировано) с места стоянки любым способом (в том числе, самокат или отбуксировка другим транспортным средством или механизмом).

Для квалификации угона как оконченного преступления не имеет значения, на какое расстояние оно было перемещено. При угоне транспортного средства с охраняемой стоянки, преступления окончено с момента увода его с территории стоянки. Как покушение на угон транспортного средства без цели хищения следует рассматривать действия лица, пытавшегося взломать замки и системы охранной сигнализации и завести двигатель с целью угона, если действия этого лица были пресечены или ему не удалось совершить угон по иным независящим от него обстоятельствам (например, из-за неисправности двигателя).

Субъект рассматриваемого преступления – общий, им может быть лицо, достигшее 14-ти лет. Судебная практика исходит из того, что члены семьи владельца транспортного средства субъектами неправомерного завладения им не могут быть.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом на завладение транспортным средством без цели его хищения. При угоне умысел виновного направлен на противоправное временное пользование чужим транспортным средством без согласия его собственника или законного владельца. Мотив может быть любой, в том числе и корыстный: сэкономить на транспортных расходах.

При установлении умысла (цели) на хищение транспортного средства целиком или по частям, действия виновного в зависимости от способа изъятия транспортного средства следует квалифицировать по одной из ст.177–181 УК. Дополнительная квалификация в этом случае по ст.185 УК не требуется. Угон автомобиля с целью его разукomплектования и последующего использования деталей в качестве запасных частей, тоже представляет собой хищение и подлежит квалификации по соответствующей статье.

В случае угона транспортного средства с целью присвоения находившегося в транспортном средстве имущества (например, сумки с ценностями, одежды и т.п.), действия виновного образуют два преступления – угон транспортного средства (ст.185) и хищение чужого имущества (ст.177, 180, 181). При этом для квалификации деяния по ст.177 должна быть принята во внимание сумма похищаемого имущества.

Законодатель дифференцирует уголовную ответственность за рассматриваемое преступление на четырех уровнях, предусматриваемая кроме основного (ст.185.1), квалифицированный (ст.185.2), особо квалифицированный (ст.185.3) и супер квалифицированный виды (ст.185.4).

Содержания квалифицирующих, особо квалифицирующих

и супер квалифицирующих признаков совпадают с соответствующими при хищениях и вымогательстве чужого имущества (ст.177–181, 182 УК).

При неправомерном завладении транспортным средством без цели хищения группой лиц по предварительному сговору (ст.185.2.1) действия всех соисполнителей следует квалифицировать как угон независимо от того, кто из участников группы фактически управлял угнанным транспортным средством.

Неправомерное завладение транспортным средством без цели хищения, совершенное с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия, является признаком квалифицированного (ст.185.2.3), а совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия, является признаком особо квалифицированного (ст.185.3.3) видов преступлений. При этом угон, совершенный с умышленным причинением тяжкого вреда здоровью, повлекший по неосторожности смерть потерпевшего, необходимо квалифицировать по совокупности преступлений (ст.185.3.3 и ст.126.3 УК). При угоне, соединенным с умышленным убийством потерпевшего, возникает совокупность по ст.185 и ст.120 УК.

При дифференциации уголовной ответственности в зависимости от причиненного ущерба (значительный – ст.185.2.4, крупный – ст.185.3.2 или особо крупный – ст.185.4) следует исходить из фактически понесенных владельцем расходов, связанных с ремонтом найденного автомобиля в случае, если он был по неосторожности поврежден во время угона. Если технические повреждения исключают возможность его восстановления и дальнейшей эксплуатации, размер причиненного ущерба исчисляется исходя из фактической стоимости транспортного средства на день совершения преступления. При этом совокупность преступлений отсутствует и допол-

нительной квалификации действий лица по ст.187 УК не требуется. Однако, неправомерное завладение транспортным средством без цели хищения, соединенное с умышленным уничтожением или повреждением чужого имущества, необходимо квалифицировать по совокупности преступлений по ст.185 и ст.186 УК.

Также следует отметить, что сама стоимость угнанного транспортного средства не может служить основанием для квалификации содеянного как угон, причинивший значительный, крупный или особо крупный ущерб. Для такой квалификации необходимо установить, что в результате угона собственнику причинен реальный, значительный (свыше 5 тысяч, но не более 50 тысяч манатов включительно), крупный (свыше 50 тысяч, но не более 500 тысяч манатов включительно) или особо крупный (свыше 500 тысяч манатов) материальный ущерб, связанный с повреждением или уничтожением транспортного средства.

Если лицо, неправомерно завладевшее транспортным средством без цели хищения, при управлении им допустило нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств, повлекшее последствия, указанные в ст.263 или 263-1 УК, его действия надлежит квалифицировать по совокупности преступлений, предусмотренных ст.185 и соответственно ст.263 или 263-1 УК.

Статья 188. Нарушение права собственности, пользования или аренды на землю

188.1. Самовольное ограждение, возделывание или изменение земельного участка, либо самовольное занятие этого земельного участка другими способами без установленного законом права собственности, пользования или аренды —

наказываются штрафом в размере от восьми тысяч до десяти тысяч манатов либо лишением свободы на срок до двух лет.

188.2. Самовольное проведение строительных или монтажных работ на земельном участке без установленного законом права собственности,

пользования или аренды —

наказывается лишением свободы на срок от одного года до трех лет.

188.3. Деяния, предусмотренные статьями 188.1 и 188.2 настоящего Кодекса, совершенные в отношении земель сельскохозяйственного назначения, —

наказываются лишением свободы на срок от трех до пяти лет.

188.4. Деяния, предусмотренные в статьях 188.1–188.3 настоящего Кодекса, совершенные:

188.4.1. повторно;

188.4.2. лицом с использованием своего служебного положения, —
наказываются лишением свободы на срок от пяти до восьми лет.

В отличие от советского периода истории своего развития, когда существовала монополия государства на землю и земля не могла быть объектом собственности, в соответствии с действующим законодательством Азербайджанской Республики земля как недвижимое имущество является объектом права собственности (ст.238.1 ГК Азербайджанской Республики).

Ст.188 УК Законом Азербайджанской Республики от 30 сентября 2015 года дана в новой редакции.

В ст.188.1 и 188.2 предусмотрена ответственность за основные виды, в ст.188.3 – за общий квалифицированный вид, а в ст.188.4 – за общий особо квалифицированный вид нарушения права собственности на землю.

Непосредственный объект преступления – общественные отношения по осуществлению права собственности на землю. Право собственности на землю регулируется ЗК, ГК, Законом Азербайджанской Республики о земельном рынке от 7 мая 1999 года и другими нормативными актами.

Объективная сторона деяния в ст.188.1 включает в альтернативном порядке следующие самовольные (т.е. совершенные без соответствующего разрешения) действия в отношении земельного участка:

- ограждение,
- возделывание,

- изменение,
- занятие земельного участка другими способами.

Объективная сторона деяния в ст.188.2 УК состоит:

- в самовольном проведении строительных или монтажных работ на земельном участке.

Осуществление указанных действий в отношении земельного участка считается законным лишь при установлении права собственности, пользования или аренды на указанную землю. Учитывая, что земля как объект собственности обладает особым статусом, любые сделки в отношении нее (купля-продажа, аренда и пр.) должны быть официальными и зарегистрированными в соответствующем органе исполнительной власти.

По конструкции объективной стороны деяния в ст.188.1 и 188.2 – формальные составы, деяния окончены с момента совершения соответствующих незаконных действий в отношении земельного участка.

Субъект преступления в ст.188.1 и 188.2 – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона в указанных деяниях характеризуется прямым умыслом.

Ст.188.3 является общим квалифицирующим видом деяний, ответственность за которые предусмотрена в ст.188.1 и 188.2 УК. В качестве критерия дифференциации уголовной ответственности (квалифицирующий признак) выступает предмет преступления – земли сельскохозяйственного назначения.

Понятие и вопросы регламентирования порядка использования земель сельскохозяйственного назначения даются в главе 3 ЗК Азербайджанской Республики. Так, в ст.12 ЗК указывается, что «в состав земель сельскохозяйственного назначения входят сельскохозяйственные места (угодья), земли, находящиеся под лесными полосами, внутрискладскими дорогами, коммуникациями, болотами, водоемами,

строениями и сооружениями, необходимыми для ведения сельского хозяйства». Среди перечисленных объектов особое значение имеют сельскохозяйственные места (угодья), к которым относятся земли, находящиеся под посевами, многолетними посадками, залежные земли, луга, выгоны и пастбища, которые находятся под особой охраной. Их использование допускается только для нужд сельского хозяйства.

Законодатель предусмотрел в ст.188.4 УК общий особо квалифицированный вид преступления. В качестве особо квалифицирующих признаков указаны совершение деяния: повторно (ст.188.4.1); с использованием своего служебного положения (ст.188.4.2).

Понятие повторности раскрывается в ст.16 УК. Лицом, использующим свое служебное положение, при совершении преступлений по ст.188 УК, может быть лицо, в чью компетенцию входит отдавать распоряжения по передаче в собственность, владение и аренду земельные участки, находящиеся в государственной или муниципальной собственности. В данном случае ст.188.4.2 будет специальной нормой по отношению к ст.308 (злоупотребление служебным положением) УК.

§ 6. Некорыстные преступления против собственности

К этой группе преступлений отнесены:

- умышленное уничтожение или повреждение имущества (ст.186);
- уничтожение или повреждение имущества по неосторожности (ст.187).

Статья 186. Умышленное уничтожение или повреждение имущества

186.1. Умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества, повлекшие причинение потерпевшему ущерба в значительном размере, —

наказываются штрафом в размере от двух тысяч до четырех тысяч манатов либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

186.2. Те же деяния, совершенные:

186.2.1. с причинением потерпевшему ущерба в крупном размере;

186.2.2. путем поджога, взрыва или иным общеопасным способом либо повлекшие тяжкие последствия, —

наказываются лишением свободы на срок от трех до семи лет.

186.3. Деяния, предусмотренные статьями 186.1 и 186.2 настоящего Кодекса, совершенные с причинением ущерба в особо крупном размере, — наказываются лишением свободы на срок от семи до десяти лет.

Статья 187. Уничтожение или повреждение имущества по неосторожности

187.1. Уничтожение или повреждение чужого имущества в результате неосторожного обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности, причинившие потерпевшему ущерб в значительном размере, —

наказываются штрафом в размере от тысячи до двух тысяч манатов либо общественными работами на срок от трехсот шестидесяти до четырехсот восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года, либо ограничением свободы на срок до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до шести месяцев.

187.2. Те же деяния, причинившие ущерб в крупном размере, —

наказываются штрафом в размере от двух тысяч до трех тысяч манатов либо ограничением свободы на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до одного года.

187.3. Деяния, предусмотренные статьей 187.1 настоящего Кодекса, повлекшие тяжкие последствия, —

наказываются исправительными работами на срок до двух лет либо лишением свободы на тот же срок.

187.4. Деяния, предусмотренные статьей 187.1 настоящего Кодекса, совершенные с причинением ущерба в особо крупном размере, —

наказываются ограничением свободы на срок от одного года до трех лет либо лишением свободы на срок от одного года до трех лет.

Уничтожение или повреждение имущества, совершенные как умышленно (ст.186), так и по неосторожности (ст.187), от всех остальных преступлений против собственности отличаются тем, что их объективная сторона лишена признака

извлечения виновным полезных свойств соответствующего предмета преступления, являющимся чужим имуществом.

Ст.186 и 187 УК отличаются между собой в основном по субъективным признакам: по форме вины и возрасту наступления ответственности за их квалифицированные виды преступлений, а также по особому общепопасному способу совершения преступления, который в ст.187.1 является криминалообразующим элементом основного состава, а в ст.186.2 – квалифицирующим признаком.

Непосредственным объектом в обоих видах преступлений (ст.186 и 187) являются общественные отношения, направленные на защиту чужой собственности.

Предметом преступлений может быть любое чужое имущество, имеющее определенную экономическую ценность в размере свыше пяти тысяч манатов – как движимое, так и недвижимое, как изъятое из гражданского оборота, так и не изъятое из него, кроме тех предметов, уничтожение или повреждение которых образует самостоятельный вид преступления. К последним относятся:

- памятники истории и культуры (ст.246 УК);
- места захоронения, надмогильные сооружения (ст.245 УК);
- транспортные средства и пути сообщения (ст.266 УК);
- официальные документы, штампы, печати (ст. 326 УК);
- военное имущество (ст. 347 УК) и др.

Умышленное повреждение или уничтожение имущества, имеющего особую ценность, влечет ответственность по ст.183.2.3 УК. В случае же уничтожения или повреждения указанного имущества из-за неосторожного обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности виновные несут ответственность в зависимости от размера ущерба по ст.187.2 или 187.4 УК.

Объективная сторона в ст.186.1 и 187.1 состоит из следующих обязательных признаков:

- 1) действий (бездействия) в виде:
 - уничтожения или повреждения чужого имущества (ст.186.1),
 - уничтожения или повреждения чужого имущества в результате неосторожного обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности (ст.187.1);
- 2) причинение потерпевшему ущерба в значительном размере;
- 3) причинно-следственная связь между указанными действиями (бездействием) и наступившим последствием.

Под уничтожением имущества понимается приведение его в такое состояние, когда оно навсегда утрачивает свою хозяйственную ценность и не может быть использовано по своему назначению.

Повреждением имущества считается причинение такого вреда вещи, который существенно понижает ее хозяйственную ценность, но при этом вещь может быть пригодной к использованию по своему назначению при условии ее восстановления и исправления. При повреждении качественное ухудшение предмета может быть устранено посредством ремонта или реставрации.

Несмотря на идентичность объективной стороны в ст.186.1 и 187.1, состоящей в уничтожении или повреждении чужого имущества, главным объективным критерием дифференциации их выступает способ совершения преступления. В ст.187 способ совершения преступления является криминалообразующим признаком объективной стороны, а в ст.186 – квалифицирующим признаком.

Так, после внесенных Законом Азербайджанской Республики от 20 октября 2017 года изменений в ст.187 способ совершения деяния, связанный с неосторожным обращением с огнем или иными источниками повышенной опасности, выступает обязательным элементом составов преступлений в ст.187.1, 187.2, 187.3 и 187.4 УК.

Неосторожное обращение с огнем может выразиться в нарушении как специальных правил безопасности, так и общих мер предосторожности. Иными источниками повышенной опасности применительно к ст.187.1 могут быть транспортные средства, механизмы, электрооборудование, взрывчатые вещества, горючие жидкости, огнестрельное оружие, высокое напряжение и т.п. В качестве примера можно привести, например, оставление без присмотра непогашенных печей, костров либо невыключенных электроприборов, газовых горелок.

Деяние в ст.186 и 187 выражается в форме действия или бездействия. При этом, как правило, объективная сторона в ст.186 выполняется больше действием, а в ст.187 – бездействием.

По конструкции объективной стороны деяния, ответственность за которые предусмотрена в ст.186.1 и 187.1, – материальные составы, т.е. соответствующее деяние будет считаться оконченным с момента причинения собственнику или иному владельцу имущества ущерба в значительном размере. При этом в соответствии с примечанием к ст.177 УК, значительный ущерб определяется в размере свыше 5 тысяч, но не более 50 тысяч манатов включительно.

Субъект преступления в ст.186 и ст.187 – общий. В ст.186.1 и ст.187 им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет, а в ст.186.2 и 186.3 – достигшее 14-ти лет.

Субъективная сторона характеризуется прямым или косвенным умыслом в ст.186 и неосторожной формой вины в виде преступной небрежности или преступной самонадеянности в ст.187 УК.

При умышленном совершении преступления (ст.186) мотивы и цели для квалификации значения не имеют. Однако их установление важно с точки зрения разграничения от смежных преступлений (терроризма – ст.214, массовых беспорядков – ст.220, хулиганства – ст.221 и др.).

Рассматриваемые статьи предусматривают ответственность за квалифицированные (ст.186.2, 187.2), особо квалифицированные (ст.186.3, 187.3) и супер квалифицированный (ст.187.4) виды уничтожения или повреждения чужого имущества.

Ответственность за квалифицированный вид умышленного уничтожения или повреждения чужого имущества наступает по ст.186.2 УК. Квалифицирующими признаками при этом выступают совершение деяния: с причинением потерпевшему ущерба в крупном размере (ст.186.2.1); путем поджога, взрыва или иным общеопасным способом (ст.186.2.2); повлекшее тяжкие последствия (ст.186.2.3).

Законодатель в ст.186.2.2. конкретно указывает только на два способа умышленного уничтожения или повреждения чужого имущества: поджог, взрыв. К иным общеопасным способам могут быть отнесены также такие, как затопление, обвал и др. Все указанные способы представляют опасность для жизни и здоровья окружающих людей и могут привести к уничтожению различных материальных ценностей. Общеопасный характер выбранного способа уничтожения или повреждения чужого имущества должен охватываться умыслом виновного.

Следует отметить, что умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества путем поджога влечет уголовную ответственность по ст.186.2 УК только в случае реального причинения потерпевшему значительного ущерба. Если в результате указанных действий, непосредственно направленных на поджог чужого имущества, предусмотренные законом последствия не наступили по причинам, не зависящим от воли виновного, то содеянное при наличии у него умысла на причинение значительного ущерба должно рассматриваться как покушение на умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества путем поджога.

Умышленное уничтожение или повреждение отдельных

предметов с применением огня в условиях, исключаящих его распространение на другие объекты и возникновение угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, а также чужому имуществу, надлежит квалифицировать по ст.186.1 УК, если потерпевшему причинен значительный ущерб.

К иным тяжким последствиям, указанным в ст.186.2.2 относится причинение тяжкого вреда здоровью хотя бы одному человеку или менее тяжкого вреда здоровью двум или более лицам, оставление людей без жилья или средств к существованию; длительная приостановка или дезорганизация работы предприятия, учреждения, организации и т.п.

В ст.187.2 в качестве квалифицирующего признака указано на причинение ущерба в крупном размере. Крупный размер ущерба как в ст.186.2, так и в ст.187.2 определен законодательно в сумме свыше 50 тысячи, но не более 500 тысяч включительно.

В ст.187.3 УК особо квалифицирующим признаком уничтожения или повреждения имущества, совершенных путем неосторожного обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности, является наступление тяжких последствий. «Тяжкие последствия» являются оценочным понятием и совпадают с аналогичными в ст.186.2.2, но отношение к ним выражено в форме неосторожной вины.

Причинение ущерба в особо крупном размере является критерием дифференциации уголовной ответственности в ст.186.3 и ст.187.4 и определяется законодательно в сумме свыше 500 тысяч манатов.

Уничтожение или повреждение собственного имущества не образует состава преступления ни по ст.186, ни по ст.187 УК. Если же в результате уничтожения собственного имущества путем поджога, взрыва или иным общеопасным способом причинен вред чужому имуществу, ответственность за причинение этих последствий наступает с учетом формы вины и размера причиненного вреда. Следует учесть, что

уничтожение или повреждение собственного имущества в целях последующего получения страхового возмещения может являться приготовлением к мошенничеству.

Если при уничтожении или повреждении чужого имущества путем поджога или иным общеопасным способом виновный предвидел и желал, либо не желал, но сознательно допускал наступление таких последствий своего деяния, как смерть человека либо причинение вреда здоровью потерпевшего, деяние следует квалифицировать по совокупности преступлений по ст.186.2.2 и соответственно ст.120.2.4, 126.2.4, 127.2.3 или 128 УК Азербайджанской Республики.

Если в результате неосторожного обращения с огнем, повлекшего уничтожение или повреждение чужого имущества, наступила смерть человека, деяние следует квалифицировать по совокупности преступлений по ст.187.3 и ст.124 УК Азербайджанской Республики. Причинение тяжкого вреда здоровью человека в результате неосторожного обращения с огнем будет охватываться ст.187.3 УК и дополнительной квалификации по ст.131.2 не требуется.

Если в результате поджога собственного имущества причинен значительный ущерб чужому имуществу, либо имуществу, которое являлось совместной собственностью виновника пожара и иных лиц, действия такого лица, желавшего наступления указанных последствий или не желавшего, но сознательно допускавшего их либо относившегося к ним безразлично, надлежит квалифицировать по ст.186.2 УК Азербайджанской Республики.

Нормативно-правовые акты и их судебное толкование:

Гражданский Кодекс Азербайджанской Республики 1999г.
Земельный Кодекс Азербайджанской Республики 1999г.
Закон Азербайджанской Республики о рынке земли от 7 мая 1999 года.

Закон Азербайджанской Республики о газоснабжении от 30 июня 1998 года.

Постановление Конституционного суда Азербайджанской Республики о толковании п.3 примечания к ст.177 УК Азербайджанской Республики от 4 марта 2013 года.

Постановление Конституционного суда Азербайджанской Республики о толковании ст.177.2.3-1 УК Азербайджанской Республики от 22 июня 2015 года.

Постановление Конституционного суда Азербайджанской Республики о толковании п.1 и 3 примечания к ст.177, ст.16 и ст.177.2.2 УК Азербайджанской Республики от 14 марта 2018 года.

Постановление Конституционного суда Азербайджанской Республики о толковании ст.182.2.4 УК Азербайджанской Республики от 21 октября 2011 года.

Постановление Конституционного суда Азербайджанской Республики о толковании ст.188 УК Азербайджанской Республики от 30 марта 2015 года.

Постановление Конституционного суда Азербайджанской Республики о толковании ст.177.2.3 УК Азербайджанской Республики от 9 июня 2011 года.

Постановление Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики о судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое от 3 марта 2005 года.

Постановление Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики о судебной практике по делам о мошенничестве от 11 июня 2015 года.

Постановление Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики о судебной практике по делам о вымогательстве от 25 декабря 1998 года.

Литература:

Безверхов А.Г. Имущественные преступления. Самара: изд. Самарский универ., 2002, 359 с.

Бойцов А.И. Преступления против собственности. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2002, 775 с.

Векленко В.В. Квалификация хищений. Омск: Омская академия МВД России, 2001, 375 с.

Верин В.П. Преступления в сфере экономики. М.: Дело, 2003, 192 с.

Волженкин Б.В. Мошенничество. СПб.: Современные стандарты в

уголовном праве и уголовном процессе, 1998, 25 с.

Ларичев В.Д. Мошенничество в сфере страхования. М.: ФБК-ПРЕСС, 1998, 160 с.

Лопашенко Н.А. Преступления против собственности: теоретико-прикладное исследование. М.: Волтерс-Клувер, 2005, 538 с.

Миненок М.Г., Миненок Д.М. Корысть. Криминологические и уголовно-правовые проблемы. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2001, 367 с.

Мингазова И.В. Право собственности в международном праве. М.: Волтерс Клувер, 2007, 295 с.

Плохова В.И. Ненасильственные преступления против собственности. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2003, 295 с.

Резван А.П., Сенцов А.С. Уголовно-правовые меры борьбы с хищениями предметов, имеющих особую ценность. Волгоград: ВЮИ МВД, 1999, 298 с.

Яни П.С. Мошенничество и иные преступления против собственности. М.: ЗАО "Бизнес- школа "Интел-Синтез", 2002, 136 с.

Вопросы к семинарскому занятию:

1. Понятие и место преступлений в сфере экономики в УК 1999г.
2. Международно-правовые и конституционные основания уголовной ответственности за преступления в сфере экономики.
3. Понятие и виды преступлений против собственности.
4. История развития законодательства о преступлениях против собственности.
5. Характер основных изменений, внесенных Законом Азербайджанской Республики от 17 октября 2017 года, в вопросах ответственности за преступления против собственности.
6. Общая характеристика составов и виды преступлений против собственности.
7. Понятие хищения в уголовном праве.
8. Понятие и признаки предмета хищения.
9. Понятие и виды кражи. Отличие кражи от других форм хищения.
10. Содержание квалифицирующих, особо квалифицирующих и суперквалифицирующих признаков кражи.
11. Понятие грабежа. Отличие грабежа от других форм хищения.
12. Разбой как наиболее опасная форма хищения.
13. Понятие мошенничества и его отличие от других преступлений против собственности.
14. Вопросы ответственности за присвоение или растрату.

15. Понятие и виды корыстных преступлений против собственности без признаков хищения.

16. Понятие и вопросы ответственности за вымогательство.

17. Сходство и отличие вымогательства от разбоя.

18. Уголовно-правовой анализ неправомерного завладения автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения.

19. Понятие некорыстных преступлений против собственности, их отличие от хищений и корыстных преступлений, не имеющих признаков хищения.

20. Уголовная ответственность за умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества.

21. Уголовная ответственность за уничтожение или повреждение чужого имущества по неосторожности.

Глава 11 ПРЕСТУПЛЕНИЯ В СФЕРЕ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

§ 1. Понятие, общая характеристика и виды преступлений в сфере экономической деятельности

Уголовная ответственность за преступления в сфере экономической деятельности предусмотрена в главе 24 УК Азербайджанской Республики 1999г., в которую входят статьи с 190 по 213-3 включительно.

По состоянию на 15 февраля 2020 года в главе 24 УК установлена ответственность за 98 составов преступлений, из которых:

- преступлений, не представляющих большой общественной опасности, – 44,
- менее тяжких преступлений – 42,
- тяжких преступлений – 12 составов.

Особо тяжких преступлений в главе 24 УК нет.

Если проследить динамику преступности по преступлениям в сфере экономической деятельности за годы действия УК Азербайджанской Республики 1999г., то, безусловно, надо будет отметить рост абсолютного числа совершенных преступлений. Так, если в 2000 году было зарегистрировано 623 преступления в сфере экономической деятельности, в 2010 году – 982, то в 2015 году – уже 2553. Начиная с 2015 года, наблюдается тенденция снижения количества этих преступлений.

В структуре преступности Азербайджанской Республики, в сравнении с преступлениями против собственности, преступления в сфере экономической деятельности не столь распространены. Так, в 2016 году они составляли 3,4%, в

2017 году – 4,1%, в 2018 – 2,2%, в 2019 году – 1,3% всех зарегистрированных преступлений за соответствующие годы.

В Азербайджане наиболее распространенными преступлениями в сфере экономической деятельности являются уклонение от уплаты налогов, взносов по страхованию от безработицы или по обязательному государственному социальному страхованию (ст.213), контрабанда (ст.206), незаконное предпринимательство (ст.192) и изготовление, приобретение или сбыт поддельных денег или ценных бумаг (ст.204). Среди указанных деяний только контрабанда сохраняют тенденцию к росту. Так, если в 2005 году было зарегистрировано 102 случаев уголовно-наказуемой контрабанды, то в 2010 году – 250, в 2016 году – 285, в 2017 году – 374, в 2018 году – 374, в 2019 году – 517.

Уклонение от налогов, взносов по страхованию от безработицы или по обязательному государственному социальному страхованию как преступное деяние также скачкообразно увеличилось. Пик их пришелся на 2015 год, когда было зарегистрировано 2013 налоговых преступлений. Сейчас преступность по указанной категории преступлений снизилась почти в 10 раз. Так, в 2018 году была зарегистрировано всего 246 преступлений по ст.213 УК.

Преступления в сфере экономической деятельности – это общественно-опасные деяния, посягающие на общественные отношения, складывающиеся по поводу производства, распределения, обмена и потребления материальных благ и услуг.

Как видно из вышеприведенного определения, нормы главы 24 УК охватывают широкий спектр общественных отношений, связанных с экономической деятельностью, которая осуществляется в различных сферах: предпринимательской, денежно-кредитной, финансовой, торговли, оказания услуг населению и т.д.

Конституция Азербайджанской Республики в ст.39 провозглашает, что «каждый может в установленном законом

порядке, свободно используя свои возможности, способности и имущество, самостоятельно или совместно с другими заниматься предпринимательской деятельностью или не запрещенным законом другим видом экономической деятельности». Но признание свободы экономических отношений не означает отказа от их государственного регулирования, поэтому в ч.2 ст.15 Конституции наряду с тем, что государство «на основе рыночных отношений создает условия для развития экономики, гарантирует свободу предпринимательства», в то же время не допускает деятельность, направленную на монополизацию и недобросовестную конкуренцию в экономических отношениях.

Указанные конституционные принципы явились основой и получили закрепление в различных законах, регулирующих экономику в сфере гражданских, финансовых, валютных отношений, а также позволили определить круг общественных отношений, которые должны быть защищены при помощи норм уголовного права от преступных посягательств. В регламентации экономической деятельности большое значение имеют нормы гражданского законодательства, которые являются юридическими гарантиями конституционного права граждан свободно распоряжаться своими способностями и использовать свое имущество для предпринимательской и иной не запрещенной законом деятельности. Задача же уголовного закона заключается в том, чтобы охранять предпринимательскую и иную экономическую деятельность, основанную на законе.

Все предыдущие уголовные законодательства Азербайджанской Республики советского периода (УК 1922, 1927 и 1960 годов) обособляли самостоятельную главу, предусматривающую ответственность за преступления в сфере предпринимательской деятельности. При этом соответствующая глава УК именовалась как «хозяйственные преступления» и в зависимости от периода истории криминализировала такие

деяния как трудовое дезертирство, уклонение от обязательных работ после окончания учебного заведения и т.п.

Существенные изменения в систему имущественных преступлений УК 1960г. были внесены в результате реформы 80-90 годов XX века, а также в последние годы действия УК 1960г. некоторые виды хозяйственных преступлений были декриминализованы или приведены в соответствие с положениями принятой 12 ноября 1995 года Конституции Азербайджанской Республики.

В действующем УК 1999г., в соответствии с Конституцией 1995г. и экономической политикой государства, законодатель существенно изменил как содержание, так и название рассматриваемой группы преступлений, впервые объединив ее наряду с преступлениями против собственности в один и тот же раздел под общим названием «Преступления в сфере экономики».

Законом Азербайджанской Республики от 17 октября 2017 года Общая часть действующего УК 1999г. была дополнена ст.73-2 (освобождение от уголовной ответственности за преступления в сфере экономической деятельности), в которой в соответствии с гуманизацией политики наказания, не связанной с изоляцией от общества, предусмотрены специальные условия освобождения от уголовной ответственности за ряд преступлений главы 24 УК.

Родовым объектом деяний главы 24 УК являются общественные отношения в сфере экономики, видовым – общественные отношения, направленные на осуществление экономической деятельности по производству, распределению, обмену и потреблению материальных благ и услуг.

Непосредственным объектом этих деяний выступают конкретные общественные отношения, складывающиеся в процессе функционирования определенной сферы экономической деятельности (предпринимательской деятельности, торговли и т.п.). В некоторых нормах указывается дополни-

тельный непосредственный объект – права и свободы граждан как участников экономических отношений.

В главе 24 содержится также много деяний, предмет преступления в которых выступает в качестве обязательного признака состава. Например, земля (ст.191), денежные средства, имущество (ст.193-1, 194), кредит (ст.195), товарный знак (ст.197), лекарственные средства (ст.200-1) и др.

Объективная сторона преступлений в сфере экономической деятельности обладает рядом особенностей.

Так, абсолютное большинство диспозиций норм главы 24 УК являются бланкетными. Поэтому для их уяснения и установления признаков объективной стороны нужно обратиться к гражданскому, налоговому, валютному законодательству и другим нормативным актам, регулирующим экономическую деятельность, в которых даются понятия, используемые в нормах главы 24 УК 1999г.

Объективная сторона большинства деяний, входящих в главу 24 УК, характеризуется активными действиями. Однако некоторые деяния могут быть выполнены только бездействием. Например, умышленное уклонение от погашения кредиторской задолженности (ст.196), невозвращение на территорию Азербайджанской Республики предметов художественного, исторического и археологического достояния Азербайджанской Республики и зарубежных стран (ст.207), невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте (ст.208), уклонение от уплаты таможенных платежей (ст.209).

Объективная сторона отдельных преступлений может быть выполнена как действием, так и бездействием. Например, воспрепятствование законной предпринимательской деятельности (ст.190), неправомерные действия при банкротстве (ст.210) или уклонение от уплаты налогов, взносов по страхованию от безработицы или по обязательному государственному социальному страхованию (ст.213).

Квалификация преступлений в сфере экономической дея-

тельности, объективная сторона которых выражается бездействием, представляет определенную сложность. Так, в этих случаях требуется установка следующих трёх факторов:

- 1) наличие обязанности субъекта действовать соответствующим образом;
- 2) осведомленность субъекта о такой обязанности;
- 3) наличие возможности субъекта выполнить эту обязанность.

По конструкции объективной стороны часть основных видов деяний главы 24 УК сформулирована как формальные (ст.190, 191, 193-1, 194, 199, 201, 202, 204, 205, 206, 207, 208, 209, 213, 213-1); часть – материальные (ст.192, 193, 195-198 и др.); а ст.197 – формально-материальный составы.

Общественно опасные последствия, указанные как обязательные признаки объективной стороны материальных составов, определены в виде материального ущерба в значительном, крупном или особо крупном размере (ст.190, 192, 193, 206 и др.). При этом следует заметить, что в отличие от преступлений против собственности (глава 23), в которых значительный, крупный и особо крупный размеры определяются одинаково для всех деяний в примечании к ст.177, в главе 24 размеры значительного и крупного ущерба определены в зависимости от вида преступления. При этом Законом от 20 октября 2017 года в некоторых преступлениях особо крупный размер причиненного ущерба является критерием дифференциации уголовной ответственности. Особо крупный размер причиненного ущерба в сфере экономической деятельности определен во всех соответствующих составах одинаково в сумме свыше 500 тысяч манатов (ст.192.3, 193.3).

При описании признаков объективной стороны некоторых составов законодатель указывает на способ совершения преступления как на обязательный признак. Например, в ст.206 УК перечисляются в альтернативном порядке несколько способов совершения контрабанды.

Субъектами преступлений в сфере экономической деятельности могут быть физические вменяемые лица, достигшие возраста 16-ти лет. При этом субъектом значительного числа преступлений могут быть только лица, обладающие специальными признаками. Например, в ст.190; 191; 195; 200-2; 208 и др.

Субъективная сторона всех преступлений в сфере экономической деятельности до принятия Закона Азербайджанской Республики от 20 октября 2017 года характеризовалась только умышленной формой вины. Однако указанным Законом было внесено изменение в ст.200 (обман потребителей либо производство и сбыт некачественной продукции), в частности, в диспозиции ст.200.3 (основной состав), сформулированной как материальный состав, отношение к наступившим последствиям было определено в форме неосторожной вины. Поэтому субъективная сторона деяния, предусмотренного ст.200.3, и его квалифицированного вида (ст.200.4) характеризуется неосторожной формой вины. Мотив и цель в некоторых составах преступлений в сфере экономической деятельности также являются обязательными признаками субъективной стороны (ст.191, 193-1, 198, 202 и др.).

В теории уголовного права существует множество классификаций преступлений в сфере экономической деятельности. Так, в зависимости от выбранных критериев эти преступления классифицируются в различное число групп (от 2 до 9). Например, наиболее часто предлагается классифицировать преступления в сфере экономической деятельности по трем обобщающим группам:

- 1) преступления в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности;
- 2) преступления в финансово-кредитной сфере;
- 3) преступления в сфере внешнеэкономической деятельности и таможенного контроля.

Мы бы предложили более дробную классификацию рассматриваемых преступлений:

1) преступления, совершенные должностными лицами в сфере экономической деятельности (ст.190, 191, 202-2, 208);

2) преступления, связанные с незаконным использованием права на экономическую деятельность (ст.192, 192-1, 192-2, 193, 200-2, 201-1);

3) преступления в сфере экономической деятельности, связанные с использованием имущества, приобретенного незаконным путем (ст.193-1, 194, 195);

4) преступления в сфере экономической деятельности, совершенные путем обмана или злоупотребления доверием (ст.195-1, 197, 198, 200, 200-1, 202, 202-1, 205-1, 205-2, 210, 211, 212, 213-2, 213-3);

5) преступления, связанные с проявлением монополизма или принуждением в сфере экономической деятельности (ст.199, 201);

6) преступления, нарушающие установленный порядок обращения денег и ценных бумаг (ст.196, 203, 203-1, 204, 205);

7) преступления против установленного порядка внешне-экономической деятельности (таможенные преступления) (ст.206, 207, 209);

8) преступления против установленного порядка уплаты налогов (налоговые преступления) (ст.213, 213-1).

Следует учесть, что все предлагаемые классификации носят условный характер и применимы лишь в научном исследовании или в учебном процессе.

§ 2. Преступления, совершенные должностными лицами в сфере экономической деятельности

К группе преступлений в сфере экономической деятельности отнесены:

– воспрепятствование законной предпринимательской деятельности (ст.190);

- регистрация незаконных сделок с землей (ст.191);
- незаконное использование инсайдерской информации инсайдером (ст.202-2);
- невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте (ст.208).

Статья 190. Воспрепятствование законной предпринимательской деятельности

190.1. Неправомерный отказ в регистрации индивидуального предпринимателя или коммерческой организации либо уклонение от их регистрации, неправомерный отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности либо уклонение от его выдачи, ограничение прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или коммерческой организации независимо от организационно-правовой формы или формы собственности, а равно ограничение самостоятельности либо иное незаконное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или коммерческой организации, если эти деяния совершены должностным лицом со злоупотреблением им своего служебного положения, —

наказываются штрафом в размере от двух тысяч до четырех тысяч манатов либо исправительными работами на срок до одного года.

190.2. Те же деяния, причинившие ущерб в крупном размере, —

наказываются штрафом от двукратного до четырехкратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет, либо исправительными работами на срок до двух лет.

Примечание: Под «значительным размером» в статьях 192.1, 192-1.1, 192-1.2, 193.1, 194.1-1, 195.1, 195-1.1, 195-1.2, 195-2.1, 196.1, 197.1, 198.1, 200-2.1, 201-1.1, 203.1, 204.2, 205-2.1, 210.1, 211.1 и 212.1 настоящего Кодекса признается сумма свыше двадцати тысяч, но не более ста тысяч манатов; под «крупным размером» в статьях 190.2, 192-1.3.2, 194.2.4, 195.2, 195-1.3, 195-2.2, 196.2, 197.2, 198.2, 200-2.3, 201-1.2, 202.2, 202-1.2, 202-2.1, 203.2, 203-1.1, 204.3.2, 205.2.3, 205-2.2.3, 210.2, 211.2 и 212.2 — свыше ста тысяч манатов, а в статьях 192.2.1, 192.2.2, 193.2.1 и 193.2.2 — свыше ста тысяч, но не более пятисот тысяч манатов; под «особо крупным размером» в статьях 192.3.1, 192.3.2, 193.3.1 и 193.3.2 — свыше пятисот тысяч манатов.

Непосредственным объектом данного деяния выступают общественные отношения, направленные на обеспечение свободы предпринимательства. Дополнительным непосредственным объектом выступают интересы службы в органах государственной власти и местного самоуправления.

Предпринимательство, как и другие формы экономической деятельности, имеет важное значение в системе рыночной экономики. Понятие предпринимательской деятельности раскрывается в ГК Азербайджанской Республики и в Законе о предпринимательской деятельности от 15 декабря 1992 года. Так, в соответствии со ст.13 ГК под предпринимательской деятельностью признается «самостоятельно осуществляемая деятельность лица на свой риск, главная цель которой состоит в извлечении прибыли от использования имущества, реализации товара, выполнения работ и оказания услуг». Предпринимательская деятельность – это деятельность, направленная на получение систематической прибыли, она считается законной, если осуществляется лицами, зарегистрированными для осуществления предпринимательской деятельности в установленном законе порядке.

Право на предпринимательскую деятельность возникает с момента регистрации физического или юридического лица. Участниками отношений в сфере предпринимательства являются граждане и юридические лица. Гражданин имеет право заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, но может также заниматься предпринимательской деятельностью совместно с другими гражданами, образуя юридическое лицо (ст.43 ГК). Юридические лица бывают коммерческими и некоммерческими.

Потерпевшими в ст.190.1 выступают только индивидуальные предприниматели (физическое лицо) и коммерческие юридические лица. Статус их определяется соответственно

ст.10 (п.2) Закона о предпринимательской деятельности и главой IV (§2) ГК Азербайджанской Республики. Вмешательство (воспрепятствование) в законную деятельность некоммерческого юридического лица, при наличии необходимых признаков состава преступления, будет влечь ответственность по ст.308 (злоупотребление должностными полномочиями) или ст.309 (превышение должностных полномочий) УК.

Объективная сторона деяния характеризуется воспрепятствованием законной предпринимательской деятельности. Воспрепятствование означает создание каких-либо препятствий, помех или создание таких условий, при которых предпринимательская деятельность становится невозможной или она существенно ограничивается.

Воспрепятствование может совершаться как действием, так и бездействием, и проявляться в пяти основных формах преступной деятельности, указанных в диспозиции ст.190.1 УК:

– неправомерный отказ в регистрации индивидуального предпринимателя или коммерческой организации или уклонение от их регистрации;

1) неправомерный отказ в выдаче специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности или уклонение от его выдачи;

2) ограничение прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или коммерческой организации независимо от организационно-правовой формы или формы собственности;

3) незаконное ограничение самостоятельности индивидуального предпринимателя или коммерческой организации;

4) иное незаконное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или коммерческой организации.

Первые две формы преступного поведения могут быть выражены как действием (неправомерный отказ), так и без-

действием (уклонение). Неправомерный отказ означает отказ в регистрации или в выдаче лицензии по надуманным основаниям или без объяснения причин такого отказа, несмотря на предъявление предусмотренных документов и выполнения всех иных законных требований. Уклонение – это неисполнение должностным лицом своих обязанностей по регистрации или по выдаче специального разрешения в течение определенного законом периода.

В соответствии с Указом Президента Азербайджанской Республики о мерах по обеспечению организации деятельности субъектов предпринимательской деятельности по принципу «одного окна» от 25 октября 2007 года, единым органом регистрации индивидуального предпринимателя или коммерческого юридического лица выступает Министерство налогов Азербайджанской Республики. Правила государственной регистрации юридических лиц определены Законом Азербайджанской Республики о государственной регистрации и государственном реестре юридических лиц от 12 декабря 2003 года.

Выдача специального разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности проводится на основании Закона Азербайджанской Республики о лицензиях и разрешениях от 15 марта 2016 года соответствующими органами государственной власти и местного самоуправления. Условия отказа в выдаче разрешения (лицензии) на осуществление определенной деятельности строго очерчены в Законе о предпринимательской деятельности (ст.11, п. 4).

Под ограничением прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или коммерческой организации независимо от организационно-правовой формы или формы собственности следует понимать без достаточных оснований указания о невозможности выполнять какие-либо действия или заниматься некоторыми видами деятельности, совершение действий, направленных на устранение конкуренции, и

т.п. Ограничение прав и законных интересов лиц, занимающихся на законных основаниях предпринимательской деятельностью, возможно только на основании условий, перечисленных в ст.44.3 ГК, ст.5 Закона о предпринимательской деятельности.

Незаконное ограничение самостоятельности индивидуального предпринимателя или коммерческой организации может проявляться в различных воздействиях (давлениях): например, на установление завышенных или, наоборот, заниженных прејскурантов, на прием в коммерческую организацию каких-либо лиц, на вынужденное согласование своих действий и т.п.

Под иным незаконным вмешательством в деятельность индивидуального предпринимателя или коммерческой организации следует понимать совершение действий, направленных на создание препятствий при осуществлении предпринимательской деятельности. Например, противоправное изъятие документов, проведение необоснованных проверок и т.д.

Способ совершения преступления при всех формах воспрепятствования предпринимательской деятельности – использование должностным лицом своего служебного положения, является обязательным признаком объективной стороны преступления. Использование служебного положения – это злоупотребление правами и полномочиями, предоставленными должностному лицу, или превышение последним таких прав и полномочий, осуществленные в качестве средства воспрепятствования законной предпринимательской деятельности. Каждый из них является самостоятельным видом коррупционного преступления (ст.308, 309), но в данном случае совокупности не образуют, т.к. выступают в качестве способа совершения преступления по ст.190 УК.

По конструкции объективной стороны деяние в ст.190.1 УК – формальный состав. Преступление признается окон-

ченным с момента выполнения деяния хотя бы в одной из перечисленных форм преступной деятельности.

Субъект преступления – специальный, им может быть только должностное лицо. Понятие должностного лица дается в примечании к ст. 308 УК. Вместе с тем в ст.190 в качестве субъекта преступления имеется в виду такое должностное лицо, в служебные обязанности которого входит проведение регистрации субъекта предпринимательства или выдача ему лицензии на занятие отдельными видами предпринимательской деятельности. Вмешательство в предпринимательскую деятельность может осуществляться и другими должностными лицами, которые в силу своих служебных обязанностей могут воспрепятствовать законной предпринимательской деятельности. Ими могут быть должностные лица, выполняющие контрольные функции (налоговые инспекторы, пожарные инспекторы, санитарные врачи и др.).

Субъективная сторона преступления по ст.190 УК характеризуется прямым умыслом. Мотивы на квалификацию не влияют и могут быть различными: желание продемонстрировать власть, месть, но чаще всего в качестве мотива выступает корысть, а именно вымогательство взятки. В последнем случае возникает совокупность со ст.311 (получение взятки) УК.

В ст.190.2 УК устанавливается ответственность за квалифицированный вид данного преступления.

До 1 декабря 2017 года в качестве одного из квалифицирующих признаков предусматривалась судебная преюдиция – воспрепятствование законной предпринимательской деятельности, совершенное в нарушение вступившего в законную силу судебного решения по гражданскому делу, определившего неправомерность действий должностного лица, отказавшего в регистрации индивидуальному предпринимателю или юридическому лицу или совершившего другие действия, предусмотренные ст.190 УК.

В действующей редакции определен лишь один квалифицирующий признак в ст.190.2 – причинение крупного ущерба. Понятие крупного ущерба раскрывается в примечании к ст.190 УК. После принятия Закона от 20 октября 2017 года это сумма увеличена более чем в 12,5 раз: вместо суммы свыше 7 тысяч манатов крупный размер определяется суммой в размере свыше 100 тысяч манатов. При этом ущерб может быть реальным или в виде упущенной выгоды.

Статья 191. Регистрация незаконных сделок с землей

Регистрация заведомо незаконных сделок с землей, искажение учетных данных Государственного земельного кадастра, а равно умышленное занижение размеров платежей за землю, совершенные должностным лицом с использованием своего служебного положения из корыстной или иной личной заинтересованности, —

наказываются штрафом в размере от двух тысяч до четырех тысяч манатов либо лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до двух лет, либо исправительными работами на срок до двух лет.

Этот вид экономического преступления является новеллой уголовного законодательства, впервые уголовная ответственность за него предусмотрена в действующем УК 1999г. В СССР земля находилась в исключительной собственности государства и была исключена из гражданского оборота. Конституция Азербайджанской Республики, переход на рыночную экономику провозгласили также право собственности на землю, обусловив заключение сделок в отношении нее как предмета рыночных отношений. Земля как недвижимое имущество признаётся объектом гражданского права и может находиться в частной, муниципальной или государственной собственности.

Однако учитывая специфику предмета, т.е. особую значимость земли как природного богатства, законодатель строго регламентировал весь этот процесс, устанавливая более жё-

сткие специальные условия учёта земельных участков и правила регистрации сделок с землёй. Право собственности на землю возникает только с момента регистрации сделки в государственном реестре недвижимого имущества.

Диспозиция ст.191, как и всех других преступлений данной группы преступлений против экономической деятельности, носит бланкетный характер, поэтому в процессе квалификации преступления требуется ссылка на соответствующие нормативно-правовые акты в данной сфере. Это, прежде всего, ЗК, ГК, Законы Азербайджанской Республики о рынке земли от 7 мая 1999 года; о земельном кадастре, мониторинге и землеустройстве от 22 декабря 1998 года; об аренде земли от 11 декабря 1998 года и некоторые др. нормативные акты.

Общественная опасность данного деяния заключается в нарушении интересов государства, муниципалитетов, физических лиц и других субъектов в сфере земельных отношений. Незаконные действия в сфере земельных отношений приводят к изменению предназначения земли, уменьшению плодородных земель, монополизации значительной части земли со стороны отдельных лиц, установлению права собственности на земли, находящиеся в общем пользовании, и т.п., всё это в целом оказывает негативное воздействие на развитие сельского хозяйства, увеличивает уровень коррупции, приводит к общественным протестам.

Основной непосредственный объект рассматриваемого преступления – общественные отношения по поводу рационального использования и оборота земли, установленного порядка регистрации сделок с землей и платы за неё. Дополнительным непосредственным объектом выступают интересы государственной службы в сфере регламентации земельных отношений.

Объективная сторона деяния состоит из следующих альтернативных действий в виде:

- регистрации заведомо незаконных сделок с землей;

– искажения учетных данных Государственного земельного кадастра;

– умышленного занижения размеров платежей за землю.

Незаконными признаются сделки в отношении земель, исключенных из гражданского оборота или имеющих особые ограничения в правовом обороте. Незаконными признаются также сделки, совершенные по иным основаниям, перечисленным в ГК Азербайджанской Республики (ничтожные сделки). Виды разрешенных сделок в отношении земли указаны в ст.5 Закона Азербайджанской Республики о земельном рынке. Определенные виды сделок с землей регламентированы также в нормах ГК: об аренде, безвозмездном пользовании, ренте, страховании и т.п.

Под искажением учётных данных в Государственный земельный кадастр понимается внесение заведомо ложных сведений о правовом статусе, количественной или качественной характеристике, экономической значимости того или иного земельного участка. Например, занижается размер участка, сельские угодья указываются как городские земли и т.п. В соответствии со ст.5 Закона Азербайджанской Республики о земельном кадастре, мониторинге и землеустройстве, учет государственного земельного кадастра ведется Государственным комитетом Азербайджанской Республики по вопросам имущества.

Размеры обязательных платежей за землю устанавливаются в зависимости от того, в чьей собственности находятся эти земли. Их устанавливают органы государственной власти или местного самоуправления. Умышленное занижение размеров платежей за землю означает занижение оценки стоимости земельного участка или платы аренды по сравнению со средними ценами, существующими в данном административно-территориальном районе или конкретной местности. Следует отметить, что законодатель в Законе Азербайджанской Республики о земельном рынке устанавливает мини-

мальные нормативные цены при заключении земельных сделок. Несмотря на то, что при заключении сделок с землей цена сделки формируется на основании соглашения сторон, ее сумма не может быть ниже установленной минимальной нормативной цены земли.

Обязательным элементом объективной стороны является способ совершения деяния – использование должностным лицом своего служебного положения при совершении указанных действий.

При этом объективная сторона сконструирована как формальный состав и преступление окончено с момента совершения действий, перечисленных в диспозиции ст.191 УК 1999г.

Субъект преступления – специальный. Им является должностное лицо, наделенное полномочиями по исполнению законов и иных нормативных актов, регистрирующих земельные отношения, по внесению учётных данных в Государственный земельный кадастр, по определению платежей за землю.

Субъективная сторона выражается в виде прямого умысла. Мотив преступления – совершение деяния из корыстной или иной личной заинтересованности, является обязательным признаком состава преступления и при отсутствии указанного мотива деяние должно квалифицироваться не как преступление, а как служебный проступок.

Статья 202-2. Незаконное использование инсайд сведений инсайдером

202-2.1. Незаконное использование инсайдером из корыстной или иной личной заинтересованности инсайд сведений, доверенных ему либо ставших ему известными в силу его служебных обязанностей или работы, либо передача их третьим лицам для заключения сделок, причинившие ущерб в крупном размере или сопряженные с извлечением дохода в крупном размере, —

наказываются штрафом от трехкратного до пятикратного размера

причиненного в результате преступления ущерба (приобретенного дохода) либо ограничением свободы на срок от двух до пяти лет, либо лишением свободы на срок до шести лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до двух лет или без такового.

202-2.2. Те же деяния, совершенные:

202-2.2.1. повторно;

202-2.2.2. группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, —

наказываются лишением свободы на срок от четырех до восьми лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Примечание: В статье 202-2.1 настоящего Кодекса под понятиями «инсайд сведения» и «инсайдер» понимаются сведения и лица, соответственно указанные в статьях 78.2 и 79.1 Закона Азербайджанской Республики «О рынке ценных бумаг».

Законом Азербайджанской Республики от 5 марта 2010 года УК 1999г. был дополнен ст.202-1, впервые устанавливающей ответственность за незаконное использование инсайд сведений инсайдером.

Общественная опасность рассматриваемого преступления заключается в нарушении законодательства, регламентирующего рынок ценных бумаг, а также в нарушении прав и законных интересов лиц, участвующих на рынке ценных бумаг.

Непосредственный объект преступления – общественные отношения в области защиты конфиденциальной (закрытой для доступа посторонних лиц) информации в деятельности эмитента.

Эмитент (англ. *issuer*) — юридическое лицо или организация, которая разрабатывает, регистрирует и продает ценные бумаги с целью финансирования своей операционной деятельности. Эмитентами могут быть правительства, корпорации или инвестиционные трасты.

Предмет преступления – инсайд сведения.

Инсайд сведения – это конфиденциальная информация, доступная ограниченному кругу лиц в силу их служебных

обязанностей или рода работы на рынке ценных бумаг. Инсайдеры обязаны сохранять тайность инсайд сведений.

Объективная сторона состоит из следующих обязательных признаков:

1) альтернативные действия в виде:

– незаконного использования инсайдером сведений, доверенных ему либо ставших ему известными в силу его служебных обязанностей или работы;

– передаче инсайдером сведений, доверенных ему либо ставших ему известными в силу его служебных обязанностей или работы, третьим лицам для заключения сделок;

2) причинение ущерба в крупном размере или извлечение дохода в крупном размере;

3) причинно-следственная связь между одним из указанных действий и наступившим последствием.

Объективная сторона сконструирована как материальный состав и преступление окончено в момент причинения ущерба в крупном размере или получения дохода в крупном размере. Для определения размера крупного ущерба (дохода) мы ссылаемся к примечанию к ст.190 УК 1999г., в котором он определяется в сумме свыше 100 тысяч манатов. Причинение ущерба или получение дохода в сумме до 100 тысяч манатов включительно влечёт административную ответственность по ст.420 КоАП Азербайджанской Республики.

Субъект преступления – специальный. Им является инсайдер, обладающий общими признаками субъекта преступления (вменяемость, достижение 16-ти лет).

По общему определению, инсайдер (англ. *insider*) – член какой-либо группы людей, имеющей доступ к информации, недоступной широкой публике. Термин используется в контексте, связанном с секретной, скрытой или какой-либо другой закрытой информацией или знаниями. Однако, в примечании к ст.202-2 уточняется, что понятие инсайдера, как субъекта преступления в ст.202-2 УК 1999г., дается в 79.1

Закона Азербайджанской Республики «О рынке ценных бумаг». В ст.1078-47 §18 (Служебная информация на рынке ценных бумаг) Главы LIV (Ценные бумаги) ГК Азербайджанской Республики уточняется, что субъектом данного преступления могут быть только следующие категории инсайдеров:

– ст.1078-47.1.1. члены (наблюдательного) совета директоров (если эти органы учреждены) и члены исполнительных органов эмитента;

– ст.1078-47.1.2. лица, контролирующие деятельность эмитента;

– ст.1078-47.1.3. лица, имеющие возможность получения служебной информации вследствие занимаемой должности, договора или в результате предоставленного соответствующего права со стороны другого инсайдера;

– ст.1078-47.1.4. лица, прямо или косвенным путем владеющие частью больше 10 процентов уставного капитала эмитента;

– ст.1078-47.1.5. лица, которые в течение последних 6 месяцев соответствовали признакам, указанным в ст.1078-47.1.1-1078-47.1.4 ГК Азербайджанской Республики.

В соответствии со ст.79.1.9 Закона Азербайджанской Республики о рынке ценных бумаг, субъектами преступления могут быть также близкие родственники лиц, указанных в вышеприведенном перечне.

Субъективная сторона выражается в виде прямого умысла. Мотив преступления – совершение деяния из корыстной или иной личной заинтересованности является обязательным признаком состава и при отсутствии указанного мотива и отсутствии указанных в диспозиции ст.202-2 последствий, деяние должно квалифицироваться не как преступление, а как служебный проступок, и может влечь дисциплинарную или гражданско-правовую ответственность.

Законодатель дифференцирует ответственность за данное

преступление в ст.202-2.2. В качестве квалифицирующих признаков указывается на совершение деяния: повторно (ст.202-2.2.1); группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (ст.202-2.2.2). Содержание их совпадает с аналогичными признаками в других статьях раздела IX УК 1999г.

В случаях незаконного использования инсайдером из корыстной или иной личной заинтересованности инсайд сведений для манипуляции ценами на рынке ценных бумаг при наличии соответствующих признаков возникает совокупность преступлений по ст.202-2 и ст.203-1 (манипуляции на рынке ценных бумаг) УК.

Статья 208. Невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте

208.1. Невозвращение руководителями организации из-за границы средств в иностранной валюте в значительном размере, полученных в результате осуществления внешнеэкономической деятельности и подлежащих в соответствии с законодательством Азербайджанской Республики обязательному перечислению на счета в уполномоченный банк Азербайджанской Республики, —

наказывается ограничением свободы на срок до трех лет либо лишением свободы на срок до трех лет.

208.2. Те же деяния, совершенные:

208.2.1. в крупном размере;

208.2.2. группой лиц по предварительному сговору, —

наказываются лишением свободы на срок от трех до пяти лет.

Примечание: В настоящей статье под «значительным размером» признается сумма невозвращенных средств в иностранной валюте свыше двадцати тысяч, но не более тридцати тысяч манатов, а под «крупным размером» — свыше тридцати тысяч манатов.

Общественная опасность рассматриваемого деяния выражается в том, что этот вид экономического преступления представляет опасность для государственной валютной системы, ведет к уменьшению валютных запасов государства,

что может привести к девальвации национальной денежной валюты – маната, а также к оттоку материальных ценностей из страны.

Непосредственным объектом преступления, предусмотренного ст.208 УК, являются общественные отношения, обеспечивающие внешнеэкономическую деятельность государства в области обращения валютных ценностей (валютный режим).

Предмет преступления – средства в иностранной валюте. Это понятие раскрывается в Законе Азербайджанской Республики о валютном регулировании от 21 июня 1994 года. Так, к иностранной валюте относятся:

– денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов и монет, находящиеся в обращении и считающиеся законным платежным средством на территории соответствующего иностранного государства или группы государств, а также изъятые или изымаемые из обращения, но подлежащие обмену на находящиеся в обращении на данной территории денежные знаки;

– средства на счетах в денежных единицах иностранных государств, в международных денежных или расчетных единицах.

Криминалообразующим является значительный размер невозвращенных средств иностранной валюты, который определяется в примечании к ст.208 в сумме свыше 20 тысяч, но не более 30 тысяч манатов, т.е. значительный размер иностранной валюты должен быть эквивалентен указанной сумме маната по действующему официальному курсу в Азербайджане. Например, при курсе 1 манат = 0,59 доллара, значительный размер невозвращенной валюты в долларах будет равен сумме свыше 11 тысяч 750 долларов, но не более 17 тысяч 620 долларов.

Объективная сторона преступления характеризуется бездействием – невозвращением из-за границы средств в ино-

странной валюте. В диспозиции ст.208 указывается на два обязательных условия:

1) наличие иностранной валюты в значительном размере, полученной в результате осуществления внешнеэкономической деятельности;

2) обязанность в соответствии с законодательством перечислить эти средства на счета в уполномоченный банк Азербайджанской Республики.

Порядок и процесс перечисления иностранной валюты определяются Законом о валютном регулировании от 21 июня 1994 года, Правилами о режиме валютных операций резидентов и нерезидентов в Азербайджанской Республике, принятыми Правлением Центрального Банка Азербайджанской Республики 27 мая 2002 года.

В соответствии с п.5 ст.1 Закона о валютном регулировании, резиденты – это:

а) физические лица, имеющие постоянное местожительство в Азербайджанской Республике, в том числе временно находящиеся за пределами Азербайджанской Республики;

б) юридические лица, созданные в соответствии с законодательством Азербайджанской Республики;

в) предприятия и организации, не являющиеся юридическими лицами, созданные в соответствии с законодательством Азербайджанской Республики, с местонахождением в Азербайджанской Республике;

г) дипломатические и иные официальные представительства Азербайджанской Республики, находящиеся за пределами Азербайджанской Республики;

д) филиалы и представительства указанных в подпунктах «б» и «в» настоящего пункта резидентов, расположенные за пределами Азербайджанской Республики.

В соответствии с п.6 ст.1 Закона о валютном регулировании, нерезиденты – это:

а) физические лица, имеющие постоянное местожительство

во за пределами Азербайджанской Республики, в том числе временно находящиеся в Азербайджанской Республике;

б) юридические лица, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств, и предприятия и организации, не являющиеся юридическими лицами, с местонахождением за пределами Азербайджанской Республики;

в) находящиеся в Азербайджанской Республике иностранные дипломатические и иные официальные представительства, а также международные организации, их филиалы и представительства;

г) находящиеся в Азербайджанской Республике филиалы и представительства (бюро и агентства) нерезидентов, указанных в подпункте «б» настоящего пункта.

Иностранная валюта, получаемая предприятиями и организациями-резидентами, подлежит обязательному зачислению на их счет в уполномоченных банках, если иное не установлено Центральным банком Азербайджанской Республики (п.2 ст.7 Закона о валютном регулировании). Уполномоченные банки – это банки и иные кредитные учреждения, получившие лицензии Центрального Банка Азербайджанской Республики на проведение валютных операций (п.11 ст.1 Закона о валютном регулировании).

Состав преступления по конструкции объективной стороны – формальный. Преступление признается оконченным с момента истечения срока, в течение которого иностранная валюта должна быть перечислена в уполномоченный банк, если срок не был пропущен по объективной причине.

Субъект преступления – специальный. Им может быть достигший 16-ти лет руководитель или другое лицо, которое уполномочено на подписание финансовых и банковских документов. Следует отметить, что субъектами данного преступления могут быть только руководящие или уполномоченные лица предприятий или организаций-резидентов.

Субъективная сторона преступления характеризуется пря-

мым умыслом. Лицо осознает, что не возвращает иностранную валюту в значительном размере на территорию Азербайджанской Республики, которые обязано перечислить в уполномоченный банк в определенные законом сроки, и желает этого. Мотивы и цели могут быть различными, они не влияют на квалификацию. Чаще всего это корыстные мотивы.

Законодатель дифференцирует уголовную ответственность, указывая в ст.208.2 УК 1999г. на следующие квалифицирующие признаки совершения преступления: в крупном размере (ст.208.2.1); группой лиц по предварительному сговору (ст.208.2.2).

Невозвращение иностранной валюты в эквиваленте суммы свыше 30 тысяч манатов (по действующему курсу свыше 17 тысяч 620 долларов) будет влечь уголовную ответственность по ст.208.2 УК 1999г.

Понятие совершения преступления группой лиц по предварительному сговору раскрывается в ст.34.2 УК 1999г.

§ 3. Преступления, связанные с незаконным использованием права на экономическую деятельность

К этой группе преступлений отнесены:

- незаконное предпринимательство (ст.192);
- незаконная организация или проведение лотерей и спортивных прогнозов (ст.192-1);
- манипуляция спортивными состязаниями (ст.192-2);
- лжепредпринимательство (ст.193)
- незаконный оборот генетически модифицированных растений, либо материалов сельскохозяйственных растений, созданных современными биотехнологическими методами и методами геной инженерии, или продуктов питания, произведенных с использованием генетических материалов гене-

тически модифицированных растений (ст.200-2);

– нарушение правил заключения сделок с лицами, представляющими юридические лица, или непредставление сведений по этим сделками в определенном законе порядке (ст.201-1).

Статья 192. Незаконное предпринимательство

192.1. Осуществление предпринимательской деятельности без государственной регистрации (налогового учета) в установленном законодательством Азербайджанской Республики порядке, либо без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно, или с нарушением условий лицензирования, или используя без специального разрешения предметы, гражданский оборот которых ограничен, причинившее гражданам, организациям или государству ущерб в значительном размере, а равно совершенное с получением дохода в значительном размере, —

наказывается штрафом от двукратного до четырехкратного размера причиненного в результате преступления ущерба (полученного дохода) либо ограничением свободы на срок до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до шести месяцев.

192.2. Те же деяния, совершенные:

192.2.1. с причинением ущерба в крупном размере;

192.2.2. с получением дохода в крупном размере;

192.2.3. организованной группой, —

наказываются штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба (полученного дохода) либо ограничением свободы на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок от одного до пяти лет.

192.3. Деяния, предусмотренные статьями 192.1 и 192.2 настоящего Кодекса, совершенные:

192.3.1. с причинением ущерба в особо крупном размере;

192.3.2. с получением дохода в особо крупном размере, —

наказываются штрафом в четырехкратном размере причиненного в результате преступления ущерба (полученного дохода) либо лишением свободы на срок от пяти до семи лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Это деяние по объективным признакам и субъекту преступления является как бы «зеркальным» по отношению к

воспрепятствованию законной предпринимательской деятельности (ст.190).

Основной непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие порядок осуществления законной предпринимательской деятельности. Дополнительный непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие имущественные интересы граждан, организаций, государства.

Объективная сторона заключается в осуществлении незаконной предпринимательской деятельности.

Понятие предпринимательской деятельности даётся в ст.13 ГК Азербайджанской Республики: деятельность, осуществляемая лицом независимым образом, основная цель которой заключается в извлечении прибыли (дохода со стороны частных предпринимателей) от пользования имуществом, реализации товаров, выполнения работ или оказания услуг. Предпринимательская деятельность направлена на систематическое извлечение прибыли, действует на постоянной основе и бывает адресована неопределённому кругу потребителей.

Законной считается предпринимательская деятельность, если она осуществляется индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом в соответствии с положениями гражданского, административного, финансового, таможенного, налогового права. Однако не всякое нарушение норм указанных актов влечёт уголовную ответственность.

В диспозиции ст.192.1 УК в альтернативном порядке указаны формы незаконной предпринимательской деятельности, попадающие под уголовную ответственность. Это незаконная предпринимательская деятельность, совершенная:

- без государственной регистрации в порядке, установленном законодательством Азербайджанской Республики;
- без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда такое разрешение (лицензия) обязательно;

– с нарушением условий лицензирования;
– с использованием без специального разрешения предметов, гражданский оборот которых ограничен.

Объективная сторона преступления в ст.192.1 состоит из следующих обязательных признаков:

1) совершение незаконных действий (или бездействия) по любой из четырех определенных в диспозиции ст.192.1 форм незаконной предпринимательской деятельности;

2) причинение гражданам, организациям или государству ущерба в значительном размере, или получение дохода в значительном размере;

3) причинно-следственная связь между незаконной предпринимательской деятельностью в любой форме и указанными последствиями.

Порядок государственной регистрации предпринимательской деятельности, получение специального разрешения (лицензии), условия лицензирования регламентируются ГК, а также другими нормативными актами: Законами Азербайджанской Республики о предпринимательской деятельности от 15 декабря 1992 года; о лицензиях и разрешениях от 15 марта 2016 года; Указом Президента Азербайджанской Республики о некоторых мерах в сфере лицензирования от 21 декабря 2015 года и некоторыми др.

Законом Азербайджанской Республики о перечне предметов, которые могут принадлежать определенным участникам гражданского оборота и включение которых в гражданский оборот допускается по специальному разрешению от 23 декабря 2003 года определяются предметы, гражданский оборот которых ограничен, и на использование которых в предпринимательской деятельности требуется специальное разрешение. К ним, например, отнесены такие предметы, как оборудование для производства военного оружия и припасов; служебное и гражданское оружие; средства добычи и переработки драгоценных камней, золота и других драгоцен-

ных металлов, нефти; средства космическо-спутниковой связи и др.

По конструкции объективной стороны – материальный состав. Преступление считается оконченным с момента причинения гражданам, организациям или государству ущерба в значительном размере, или получения дохода в значительном размере.

Под доходом понимается выручка от реализации товаров или оказания услуг за период осуществления незаконной предпринимательской деятельности. При этом расходы, связанные с осуществлением незаконной предпринимательской деятельности, в расчёт не принимаются.

В действующей редакции УК 1999г. законодатель значительным размером в ст.192.1 определяет сумму свыше 20 тысяч, но не более 100 тысяч манатов включительно.

Субъект преступления – индивидуальный предприниматель, а также руководитель юридического лица или собственник коммерческой организации, достигший 16-ти лет.

Лица, осуществляющие в частном порядке или по трудовому договору профессиональную деятельность (частнопрактикующие врачи, репетиторы, учителя музыки, танцев, домашняя прислуга и т.п.), субъектами данного деяния не являются. При определенных условиях они могут привлекаться к гражданско-правовой или административной ответственности за нарушение налогового законодательства. Следует отметить, что в доктрине уголовного права встречается мнение, что если лицо занималось медицинской или фармацевтической деятельностью без регистрации или лицензии и при этом был причинен крупный ущерб гражданам, организациям или государству, содеянное должно квалифицироваться как незаконное предпринимательство по ст.192 УК. На наш взгляд, в зависимости от конкретных обстоятельств дела признание той или иной деятельности предпринимательской является прерогативой суда.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым или косвенным умыслом. Мотивы чаще всего корыстные, но на квалификацию не влияют.

Законодатель в ст.192 дифференцирует ответственность за данное деяние на трех уровнях.

В ст.192.2 устанавливается уголовная ответственность за совершение деяния при следующих квалифицирующих признаках: причинение ущерба в крупном размере (ст.192.2.1); получение дохода в крупном размере (ст.192.2.2); совершение деяния организованной группой (ст.192.2.3).

В действующей редакции УК 1999г. законодатель крупным размером причиненного ущерба или полученного дохода в ст.192.2 считает сумму свыше 100 тысяч, но не более 500 тысяч манатов включительно. Понятие организованной группы дается в ст.34.3 УК и идентично содержанию этого определения в других статьях Особенной части УК 1999г. При исчислении дохода, полученного организованной группой, следует исходить из общей суммы, извлеченной всеми лицами организованной группы.

Ст.192.3 УК была дополнена Законом от 20 октября 2017 года и в качестве особо квалифицирующих признаков в ней указаны: причинение ущерба (ст.192.3.1) или получение дохода в особо крупном размере (ст.192.3.2) в особо крупном размере. Особо крупный размер причиненного ущерба или извлечения незаконного дохода определен в размере свыше 500 тысяч манатов.

Следует отметить, что занятие незаконными видами деятельности, ответственность за которые предусмотрена в других нормах УК Азербайджанской Республики (например, производство или сбыт наркотических средств или психотропных веществ – ст.234; незаконное изготовление оружия – ст.229; незаконное изготовление предметов, исключенных из гражданского оборота – ст.233-1 и др.), не попадает под уголовную ответственность по ст.192 УК 1999г.

Учитывая, что лица, осознанно занимающиеся незаконной предпринимательской деятельностью, чаще всего при этом руководствуются желанием уклониться от уплаты налогов, их деяния должны быть квалифицированы по совокупности ст.192 и ст.213 (уклонение от уплаты налогов, взносов по страхованию от безработицы или по обязательному государственному социальному страхованию) УК 1999г.

Статья 192-1. Незаконная организация или проведение лотерей и спортивных тотализаторов

192-1.1. Организация или проведение лотерей (за исключением стимулирующих лотерей) неуправомоченными лицами, причинившие гражданам, организациям или государству ущерб в значительном размере, либо совершенные с получением дохода в значительном размере, —

наказываются штрафом от двукратного до четырехкратного размера причиненного в результате преступления ущерба (полученного дохода) либо лишением свободы на срок до одного года.

192-1.2. Организация или проведение спортивных тотализаторов без аккредитации в установленном законом порядке, причинившие гражданам, организациям или государству ущерб в значительном размере, либо совершенные с получением дохода в значительном размере, —

наказываются штрафом от двукратного до четырехкратного размера причиненного в результате преступления ущерба (полученного дохода) либо лишением свободы на срок до одного года.

192-1.3. Деяния, предусмотренные статьями 192-1.1 или 192-1.2 настоящего Кодекса, совершенные:

192-1.3.1. повторно;

192-1.3.2. с причинением ущерба в крупном размере или с получением дохода в крупном размере;

192-1.3.3. организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией), —

наказываются штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба (полученного дохода) либо лишением свободы на срок от одного года до пяти лет.

Законом Азербайджанской Республики от 6 мая 2016 года УК 1999г. был дополнен ст.192-1, впервые устанавливающей ответственность за незаконную организацию или проведение

лотерей и спортивных тотализаторов.

Ст.192-1.1 и 192-1.2 являются основными видами преступлений.

Основной непосредственный объект в ст.192-1.1 – общественные отношения, обеспечивающие в соответствии с законом организацию и проведение лотерей, дополнительный – интересы граждан, организаций, государства.

Диспозиция ст.192-1.1 является бланкетной, определение лотереи, а также условий организации и проведения её наряду с ГК, регламентированы также Законом Азербайджанской Республики о лотереях от 5 марта 2004 года.

В соответствии со ст. 2.0.1 Закона о лотереях, лотерея – это массовая игра, проводящаяся путем распространения организатором лотереи лотерейных билетов (других носителей информации, приравниваемых к ним), розыгрыша призового фонда между участниками лотереи и выдаче (выплате) выигрышей владельцам выигрышных лотерейных билетов (других носителей информации, приравниваемых к ним).

В указанном Законе различают следующие виды лотереи:

1) стимулирующая лотерея – форма лотереи, проводящейся с целью стимулирования продажи товара (работы, услуги) между лицами, купившими указанный товар (работу, услугу);

2) тиражная лотерея – форма проведения лотереи, разыгрывающейся при заранее установленном призовом фонде;

3) мгновенная лотерея – форма проведения лотереи, выигрыш которой определяется независимо от других участников лотереи сразу после приобретения участником лотереи лотерейного билета, закрепляющего право участия в лотерее;

4) целевая лотерея – форма лотереи, проводящаяся с целью финансирования проекта государственной важности по решению органа надзора за финансовыми рынками.

Как следует из диспозиции ст.192-1 УК, стимулирующие лотереи не могут быть предметом данного преступления.

Объективная сторона преступления в ст.192-1.1 состоит из следующих обязательных признаков:

1) организация или проведение лотерей неуправомоченными лицами;

2) причинение гражданам, организациям или государству ущерба в значительном размере, либо получение дохода в значительном размере;

3) причинно-следственная связь между указанными действиями и наступившими последствиями.

Организация или проведение лотереи – являются альтернативными действиями. И совершение каждого из них в отдельности, при условии наступления указанных последствий, влечет уголовную ответственность по ст.192-1 УК.

Организатором лотереи может выступать только юридическое лицо, организующее и проводящее лотерею от своего имени или по поручению иного лица. В круг его обязанностей входит совершение определенных законом действий: регистрация, определение условий проведения, составление билетов лотереи, формирование призового фонда и т.п.

Проведение лотереи означает совершение действий по розыгрышу призового фонда, когда часть его переходит в собственность участников, обладающих выигравшими лотерейными билетами по условиям проведения игры.

Значительный размер в ст.192-1.1 и ст.192-1.2 определен в сумме свыше 20 тысяч, но не более 100 тысяч манатов включительно (примечание к ст.190 УК).

По конструкции объективной стороны – материальный состав. Преступление считается оконченным с момента причинения ущерба или получения дохода в значительном размере.

Субъект преступления в ст.192-1.1 – это достигшие 16-ти лет лица, неуполномоченные организовывать или проводить лотереи. Лицами, неуполномоченными организовывать или проводить лотереи, являются физические лица, не представ-

ляющие юридическое лицо, т.е. субъектами преступления могут быть лица, занимающиеся индивидуальной предпринимательской деятельностью, или др. частные лица.

Субъективная сторона преступления в ст.192-1.1 характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что не является уполномоченным организовывать или проводить лотерею, предвидит причинение ущерба гражданам, организациям, государству в значительном размере, и желает получить доход в этом же размере.

Диспозиция ст.192-1.2 УК также является бланкетной. Организация и проведение спортивных тотализаторов регламентируются наряду с нормами ГК также Законом Азербайджанской Республики о физической культуре и спорте от 30 июня 2009 года, Правилами организации и проведения спортивных тотализаторов, утвержденными КМ Азербайджанской Республики от 20 августа 2010 года и некоторыми др. нормативными актами.

Основной непосредственный объект деяния в ст.192-1.2 – общественные отношения, обеспечивающие в соответствии с законом организацию и проведение спортивных тотализаторов, дополнительный – имущественные интересы граждан, организаций, государства.

Спортивные тотализаторы организуются и проводятся в соответствии с законом с целью привлечения дополнительных финансовых средств для дальнейшего развития физической культуры и спорта.

Спортивный тотализатор может организовываться и проводиться по различным видам спорта: Формуле 1, футболу, баскетболу, водному полу и т.д.

В соответствии со ст.1.0.27 Закона Азербайджанской Республики о физической культуре и спорте, спортивный тотализатор – это игры, которые проводятся оператором спортивного тотализатора на основе прогнозирования результатов спортивных соревнований или событий в соревнованиях

и приносят правильно угадавшим участникам денежные вознаграждения (выигрыш) на основе заранее объявленных критериев.

Объективная сторона преступления в ст.192-1.2 состоит из следующих обязательных признаков:

1) организация или проведение спортивных тотализаторов без аккредитации в установленном законом порядке;

2) причинение гражданам, организациям или государству ущерба в значительном размере, либо получение дохода в значительном размере;

3) причинно-следственная связь между указанными действиями и наступившими последствиями.

Организацию или проведение спортивных тотализаторов может проводить только юридическое лицо, прошедшее аккредитацию со стороны Министерства молодежи и спорта Азербайджанской Республики.

Рассматриваемый вид преступления в ст.192-1.2 – материальный состав и преступление считается оконченным с момента причинения ущерба или получения дохода в значительном размере.

Признаки субъекта и субъективной стороны в ст.192-1.1 и 192-1.2 совпадают.

Законодатель предусмотрел в ст.192-1.3 общий для выше-рассмотренных двух видов преступлений квалифицированный вид. В качестве квалифицирующих признаков в ст.192-1.3 указаны совершение деяния: повторно (ст.192-1.3.1); с причинением ущерба в крупном размере или с получением дохода в крупном размере (ст.192-1.3.2); организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией) (ст.192-1.3.3).

Понятие повторности дается в ст.16 и идентично содержанию этого определения в других статьях Особенной части УК 1999г. Крупный размер в ст.192-1.3 определен в сумме свыше 100 тысячи манатов (примечание к ст.190 УК). Поня-

тие организованной группы дается в ст.34.3 УК и идентично содержанию этого определения в других статьях Особенной части УК 1999г.

Статья 192-2. Манипуляция спортивными состязаниями

192-2.1. Предложение, заверение или передача спортсмену, спортивному судье, врачу, тренеру, спонсору или другому лицу для них либо для третьих лиц прямо или косвенно, лично или через посредника материальных или иных благ, льгот или привилегий с целью манипуляции спортивными состязаниями, —

наказываются штрафом в размере от трех тысяч до пяти тысяч манатов либо лишением свободы на срок от трех до шести лет.

192-2.2. Требование или получение, либо принятие предложения или заверения спортсменом, спортивным судьей, врачом, тренером, спонсором или другим лицом для себя либо третьих лиц прямо или косвенно, лично или через посредника материальных или иных благ, льгот или привилегий с целью манипуляции спортивными состязаниями, —

наказываются штрафом в размере от трех тысяч до пяти тысяч манатов либо лишением свободы на срок от трех до шести лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

192-2.3. Деяния, предусмотренные статьями 192-2.1 и 192-2.2 настоящего Кодекса, совершенные:

192-2.3.1. повторно;

192-2.3.2. организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией), —

наказываются лишением свободы на срок от шести до восьми лет.

192-2.4. С целью манипуляции спортивными состязаниями требование выполнения или невыполнения каких-либо действий, предъявляемых к спортсмену, спортивному судье, врачу, тренеру, спонсору или другому лицу, либо их близким родственникам, совершенные с применением насилия, либо под угрозой применения насилия или распространения позорящих сведений о них или их близких родственниках, либо с угрозой уничтожения их имущества, —

наказываются лишением свободы на срок до трех лет.

192-2.5. Деяния, предусмотренные статьей 192-2.4 настоящего Кодекса, совершенные с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, —

наказываются лишением свободы на срок от трех до шести лет.

Примечание:

1. Под «манипуляцией спортивными состязаниями» в статьях 192-2.1, 192-2.2 и 192-2.4 настоящего Кодекса понимается деяние (действие или бездействие), направленное на умышленное изменение хода игры или результата спортивных соревнований для получения незаконного имущества для себя или других лиц.

2. Лицо, совершившее деяние, предусмотренное в статье 192-2.1 настоящего Кодекса, освобождается от уголовной ответственности, если добровольно сообщило соответствующему государственному органу о содеянном или если совершение деяния имело место вследствие угроз в отношении него.

3. Должностное лицо, совершившее деяние, предусмотренное статьей 192-2.2 настоящего Кодекса, с использованием своего служебного положения (полномочий), подлежит уголовной ответственности по статье 311 настоящего Кодекса.

Ответственность за данное деяние впервые была установлена в ст.192-2, дополненной в УК Законом Азербайджанской Республики от 11 ноября 2016 года.

Манипуляция спортивными состязаниями является преступлением международного характера. Ст.15 Конвенции СЕ о манипуляции спортивных соревнований (Маглингенская Конвенция) от 18 сентября 2014 года гласит, что каждое государство, выполняя свои обязательства по Конвенции, должно криминализировать манипуляции спортивными соревнованиями, если они сопряжены с коррупцией, мошенничеством или сопровождались применением насилия. Азербайджан, являющийся в тот период государством-организатором I Европейских олимпийских игр, стал первым среди участвующих на конференции государств, подписавшим эту конвенцию в г.Маглинген (Швейцария), и в наиболее полной форме трансформировал соответствующие международно-правовые нормы в ст.192-2 УК.

Аналогичность предмета преступления, действий, составляющих объективную сторону преступления, специальных условий освобождения от уголовной ответственности и наказания со взяточничеством (ст.311, 312, 312-1), позволяет

причислять рассматриваемое деяние к преступлениям коррупционной направленности. Ст.192-2 можно было бы считать специальной нормой по отношению к общим нормам – ст.311, 312, 312-1 УК Азербайджанской Республики, но соотношение санкций указанных статей и ст.192-2 не позволяет нам этого сделать.

Ст.192-2.1, 192-2.2 и 192-2.4 являются основными, а ст.192-2.3 и 192-2.5 – квалифицированными видами преступлений.

Непосредственные объекты во всех составах ст.192-2 УК совпадают: общественные отношения, возникающие по поводу организации, проведения, определения результатов международных, региональных и национальных спортивных соревнований.

Следует отметить, что уголовная ответственность по ст.192-2 УК возникает за манипуляции не любыми спортивными соревнованиями, а только теми из них, которые организованы спортивной организацией (в соответствии с правилами спортивной организации), входящей в список, составленный Комитетом по соблюдению Маглингенской Конвенции, и признанной со стороны международной спортивной организации (или при необходимости, другой правомочной спортивной организации).

Предмет преступления в ст.192-2.1 и 192-2.2 – материальные и иные блага, льготы или привилегии. Предметы преступления в данных статьях и в ст.311 (получение взятки) и 312 (дача взятки) аналогичны.¹

Объективная сторона преступления по ст.193-2.1 включает следующие альтернативные действия, совершенные с целью манипуляции спортивными состязаниями:

– предложение спортсмену, спортивному судье, врачу, тренеру, спонсору или другому лицу для них либо для третьих лиц прямо или косвенно, лично или через посредника материальных или иных благ, льгот или привилегий;

¹ См.: § 4 главы 20 в томе 2 настоящего учебника.

– заверение спортсмену, спортивному судье, врачу, тренеру, спонсору или другому лицу для них либо для третьих лиц прямо или косвенно, лично или через посредника материальных или иных благ, льгот или привилегий;

– передача спортсмену, спортивному судье, врачу, тренеру, спонсору или другому лицу для них либо для третьих лиц прямо или косвенно, лично или через посредника материальных или иных благ, льгот или привилегий с целью манипуляции спортивными состязаниями.

Предложение, заверение или передача – действия, идентичные по содержанию действиям, составляющим объективную сторону дачи взятки (ст.312 УК). Идентичны также их способы – прямо или косвенно, лично или через посредника.

Адресаты предложения, заверения или передачи конкретно перечислены в ст.192-2.1 – спортсмен, спортивный судья, врач, тренер, спонсор или другое лицо. Понятие этих лиц также дается в Маглингенской Конвенции.

Объективная сторона преступления в ст.192-2.1 и 192-2.2 сформулированы как формальные составы. Преступление считается оконченным с момента совершения любого из действий, указанных в соответствующих диспозициях.

Субъектом преступления в ст.192-2.1 может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет. Им могут быть, в том числе спортсмен, тренер, врач и т.п. лица, заинтересованные в определенном исходе спортивных состязаний.

Субъективная сторона преступлений в ст.192-2.1 и ст.192-2.2 характеризуется прямым умыслом. Цель преступления – манипуляция спортивными состязаниями. Законодатель дает понятие «манипуляция спортивными состязаниями» в примечании к ст.192-2, определяя его как деяние (действие или бездействие), что входит в противоречие с диспозицией ст.192-2.1 и 192-2.2. Поэтому под манипуляцией спортивными состязаниями как целью совершения преступления в рассматриваемой статье следует понимать направленность умысла (а не

действие или бездействие) на умышленное изменение хода игры или результата спортивных соревнований для получения незаконного преимущества для себя или других лиц.

Следует отметить, что как и в ст.312 (дача взятки), законодатель предусмотрел идентичные условия освобождения от уголовной ответственности лиц, совершивших деяние, предусмотренное ст.192-2.1 УК.

Объективная сторона деяния в ст.192-2.2 включает следующие действия, совершенные с целью манипуляции спортивными состязаниями:

- требование спортсменом, спортивным судьей, врачом, тренером, спонсором или другим лицом для себя либо третьих лиц прямо или косвенно, лично или через посредника материальных или иных благ, льгот или привилегий;

- получение спортсменом, спортивным судьей, врачом, тренером, спонсором или другим лицом для себя либо третьих лиц прямо или косвенно, лично или через посредника материальных или иных благ, льгот или привилегий;

- принятие предложения или заверения спортсменом, спортивным судьей, врачом, тренером, спонсором или другим лицом для себя либо третьих лиц прямо или косвенно, лично или через посредника материальных или иных благ, льгот или привилегий.

Требование, получение, принятие предложения или заверения – действия, идентичные по содержанию действиям, составляющим объективную сторону получения взятки (ст.311 УК). Идентичны также способы их совершения – прямо или косвенно, лично или через посредника.

Субъекты преступления в ст.192-2.2 перечислены в диспозиции и полностью совпадают с перечнем адресатов действий, указанных в ст.192-2.1 УК. В примечании к ст.192-2 указывается, что если субъектом преступления, предусмотренного ст.192-2.2, является должностное лицо, его действия подлежат квалификации по ст.311 УК.

Законодатель в ст.192-1.3 предусмотрел квалифицирующие признаки за деяния, предусмотренные в ст.192-1.1 и 192-2.2. Это совершение деяния повторно (ст.192-2.3.1) или организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией) (ст.192-2.3.2), понятие которых раскрываются соответственно в ст.16 и ст.34.3 УК, и совпадают с аналогичными в других статьях.

Несмотря на сходство большинства элементов и признаков состава преступления с деянием, ответственность за которое предусмотрена в ст.192-2.1 УК, в ст.192-2.4 представлен основной, а в ст.192-2.5 – квалифицированный вид деяния, ответственность за которое предусмотрена в ст.192.2.4 УК.

Непосредственный объект, субъект и субъективная сторона в ст.192-2.4 совпадают с аналогичными в ст.192-2.1 УК.

Дополнительный непосредственный объект в ст.192-2.4 – общественные отношения, обеспечивающие безопасность здоровья (или жизни – в ст.192-2.5), честь и достоинство, имущество спортсмена, спортивного судьи, врача, тренера, спонсора или другого лица, а также их близких родственников.

Объективная сторона деяний в ст.192-2.4 и 192-2.5 УК характеризуется предъявлением с целью манипуляции спортивными состязаниями требований выполнения или невыполнения каких-либо действий, предъявляемых к спортсмену, спортивному судье, врачу, тренеру, спонсору или другому лицу, либо их близким родственникам. В зависимости от адресата предъявляемых требований это могут быть, например: требования отказаться от игры, не выходить на поле, предъявлять предвзятость к игре какой-то команды или конкретного спортсмена, и.т.п.

Основным элементом объективной стороны в ст.192-2.4 и 192-2.5 УК являются способы совершения преступления. Так, предъявление требований выполнения или невыполнения каких-либо действий могут в альтернативном порядке сопровождаться:

- применением насилия;
- угрозой применения насилия;
- распространением позорящих сведений;
- угрозой уничтожения их имущества.

Примененное в ст.192-2.4 насилие, которое может быть как физическим, так и психическим, характеризуется тем, что это насилие, не опасное для жизни или здоровья, а в ст.192-2.5 - насилие, опасное для жизни или здоровья. Именно характер примененного насилия является критерием дифференциации основного (ст.192-2.4) и квалифицированного (ст.192-2.5) видов рассматриваемого деяния.

Следует отметить, что если деяния, ответственность за которые предусматривается в ст.192-2.1, 192-2.2 и 192-2.3, по объективной стороне деяния совпадают с дачей или получением взятки (ст.311 и 312), то ст.192-2.4 и 192-2.5 по объективной стороне совпадают с вымогательством (ст.182). Поэтому и момент окончания деяния в ст.192-2.4 и 192-2.5 аналогичен моменту окончания деяния в ст.182 УК: преступление окончено с момента предъявления требований, когда они дошли до адресата. В случаях же совершения деяния с применением физического насилия – с момента применения насилия.

И в заключение анализа ст.192-2 обратим внимание, что в соответствии со ст.99-4 субъектом уголовной ответственности за данное деяние может выступать и юридическое лицо.

Статья 193. Лжепредпринимательство

193.1. Лжепредпринимательство, то есть создание предприятия или другого юридического лица без намерения осуществлять предпринимательскую деятельность с целью получения кредитов, освобождения от пошлин, либо извлечения иной имущественной выгоды или прикрытия запрещенной деятельности, причинившее ущерб в значительном размере, либо совершенное с получением дохода в значительном размере, —

наказывается штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба (полученного дохода) либо

ограничением свободы на срок до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до шести месяцев.

193.2. Те же деяния, совершенные:

193.2.1. с причинением ущерба в крупном размере;

193.2.2. с получением дохода в крупном размере;

193.2.3. организованной группой, —

наказываются штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба (полученного дохода) либо ограничением свободы на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок от одного года до пяти лет.

193.3. Деяния, предусмотренные статьями 193.1 и 193.2 настоящего Кодекса, совершенные:

193.3.1. с причинением ущерба в особо крупном размере;

193.3.2. с получением дохода в особо крупном размере, —

наказываются штрафом в четырехкратном размере причиненного в результате преступления ущерба (полученного дохода) либо лишением свободы на срок от пяти до семи лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Норма, устанавливающая уголовную ответственность за лжепредпринимательство, является новеллой действующего уголовного законодательства. Предыдущие УК советского периода не выделяли лжепредпринимательство как самостоятельный вид преступления.

Основной непосредственный объект лжепредпринимательства – общественные отношения, направленные на порядок обеспечения законной предпринимательской и иной экономической деятельности, дополнительный – права и законные интересы граждан, организаций, государства.

Объективная сторона лжепредпринимательства состоит из следующих обязательных признаков:

1) создание предприятия или другого юридического лица без намерения осуществлять предпринимательскую деятельность;

2) причинение ущерба либо получение дохода в значительном размере;

3) причинно-следственная связь между указанным дейст-

вием и наступившим последствием.

Любое предприятие является юридическим лицом. Понятие юридического лица дается в ст.43 ГК Азербайджанской Республики:

Юридическим лицом признаётся специально созданная и в установленном порядке прошедшая государственную регистрацию организация, которая имеет в собственности обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Юридические лица должны иметь самостоятельный баланс. По смыслу ст.193 УК речь в ней идет о создании коммерческих юридических лиц, которые преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности.

Объективная сторона лжепредпринимательства состоит в создании законного по форме, но фиктивного по содержанию предприятия или другого юридического лица. Создание юридических лиц регламентируется ст.44-48 ГК 1999г., Законом Азербайджанской Республики о государственной регистрации и государственном реестре юридических лиц от 12 декабря 2003 года и некоторыми др. нормативными актами.

Создание – это совершение на первом этапе законных действий организационного характера (подготовка необходимых документов, регистрация, получение лицензии и т.п.). Созданное предприятие или организация может сразу или же после непродолжительного времени занятий законной деятельностью поступить к реализации своих преступных замыслов, причиняющих ущерб гражданам, организации или государству. Предприятие или другое юридическое лицо могут создаваться для осуществления мнимой деятельности в любых сферах экономики (например, в сфере оказания услуг населению, банковской деятельности и т.д.).

По конструкции объективной стороны лжепредпринима-

тельство – материальный состав. Преступление считается оконченным в момент причинения ущерба либо получения дохода в значительном размере. Значительный размер определен в примечании к ст.190 УК в сумме свыше 20 тысяч, но не более 100 тысяч манатов.

Субъект преступления – специальный, им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет, являющееся учредителем предприятия или другого юридического лица.

Субъективная сторона выражается в форме прямого умысла, а также характеризуется специальной целью, которая альтернативно описана в диспозиции ст.193, а именно целью:

- получения кредитов;
- освобождения от пошлин;
- извлечения иной имущественной выгоды;
- прикрытия запрещенной деятельности.

При лжепредпринимательстве законная форма, присущая коммерческим предприятиям или другим организациям, прикрывает запрещенную, незаконную деятельность (например, открытие формально массажных салонов или саун для фактического занятия проституцией), иногда даже преступную деятельность (например, открытие аптеки для осуществления фактической продажи наркотических средств или психотропных веществ).

Учитывая что специальная цель является обязательным элементом лжепредпринимательства, для того, чтобы возникла ответственность за данное деяние, нужно доказать наличие одной из перечисленных в ст.193.1 целей при создании данного предприятия или другого юридического лица.

Законодатель дифференцировал уголовную ответственность за лжепредпринимательство в ст.193.2, предусмотрев в качестве квалифицирующих признаков причинение ущерба в крупном размере (ст.193.2.1) или получение дохода в крупном размере (ст.193.2.2), а также совершение деяния организован-

ной группой (ст.193.2.3). Крупный размер причиненного ущерба или полученного дохода определен в примечании к ст.190 УК в сумме свыше 100 тысяч, но не более 500 тысяч манатов. Понятие организованной группы дается в ст.34.3 УК.

Закон Азербайджанской Республики от 20 октября 2017 года, внесший множество изменений и дополнений в действующий УК, также повысил уровень дифференциации уголовной ответственности за лжепредпринимательство. Ст.193 была дополнена новой ст.193.3, в которой предусматривается ответственность уже за особо квалифицированный вид лжепредпринимательства, а в качестве особо квалифицирующего признака выступает тяжесть последствий совершенного деяния. А именно, совершение деяния с причинением ущерба в особо крупном размере (ст.193.3.1) или с получением дохода в особо крупном размере (ст.193.3.2). Особо крупный размер причиненного ущерба (или получения дохода) определяется в сумме свыше 500 тысяч манатов (по примечанию к ст.190 УК).

И в заключение отметим, что законодатель РФ в 2010 году декриминализировал ст.173 УК 1996г., предусматривающую ответственность за лжепредпринимательство, дополнив УК РФ в 2011 году вместо неё ст.173.1, предусматривающей ответственность за незаконное образование (создание, реорганизация) юридического лица.

Статья 200-2. Незаконный оборот генетически модифицированных растений либо материалов сельскохозяйственных растений, созданных современными биотехнологическими методами и методами геномной инженерии, или продуктов питания, произведенных с использованием генетических материалов генетически модифицированных растений

200-2.1. Преднамеренный ввоз или сбыт не предусмотренных для научных исследований, испытаний и демонстрации на выставках генетически модифицированных растений или материалов сельскохозяйственных растений, созданных современными биотехнологическими методами и методами геномной инженерии, либо продуктов питания, произведенных с

использованием генетических материалов генетически модифицированных растений, совершенные в значительном размере, —

наказываются штрафом от двукратного до четырехкратного размера причиненного в результате преступления ущерба (полученного дохода) либо лишением свободы на срок до двух лет.

200-2.2. Производство не предусмотренных для научных исследований, испытаний и демонстрации на выставках генетически модифицированных растений или материалов сельскохозяйственных растений, созданных современными биотехнологическими методами и методами генной инженерии, либо продуктов питания, произведенных с использованием генетических материалов генетически модифицированных растений, —

наказывается штрафом в размере от десяти тысяч до пятнадцати тысяч манатов либо лишением свободы на срок до трех лет.

200-2.3. Деяния, предусмотренные статьями 200-2.1 и 200-2.2 настоящего Кодекса, совершенные в крупном размере, —

наказываются штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба (полученного дохода) либо лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

Закон Азербайджанской Республики от 28 апреля 2015 года дополнил действующий УК ст.200-2, впервые предусмотрев ответственность за незаконный оборот генетически модифицированных растений или материалов сельскохозяйственных растений, либо продуктов питания.

Общественная опасность незаконного оборота генетически модифицированных растений либо материалов сельскохозяйственных растений, созданных современными биотехнологическими методами и методами генной инженерии, или продуктов питания, произведенных с использованием генетических материалов генетически модифицированных растений, заключается в том, что их потребление может нанести вред или может создавать опасность причинения вреда здоровью населения, а также их выращивание может оказать пагубное воздействие на окружающую природную среду, флору и фауну.

В ст.200-2 установлена ответственность за два основных (ст.200-2.1 и ст.200-2.2) и один общий квалифицированный

(ст.200-2.3) виды преступлений.

Основной непосредственный объект преступления – общественные отношения, направленные на охрану генофонда и рационального использования культурных растений (агрокультуры), дополнительный – общественные отношения, охраняющие здоровье населения, нормальное развитие растительного и животного мира.

Предметы преступления:

- генетически модифицированные растения;
- материалы сельскохозяйственных растений, созданных современными биотехнологическими методами и методами генной инженерии;
- продукты питания, произведенные с использованием генетических материалов генетически модифицированных растений.

Все перечисленные предметы можно объединить под более общим и распространенным термином «генетически модифицированные организмы» (ГМО).

Под генетически модифицированными растениями и материалами сельскохозяйственных растений, созданных современными биотехнологическими методами и методами генной инженерии, понимаются организмы, генотип которых был искусственно изменён при помощи методов генной инженерии. Понятия «растения» и «материалы сельскохозяйственных растений» включают в том числе их семена, ростки, побеги, корни.

Под продуктами питания, произведенными с использованием генетических материалов генетически модифицированных растений, понимаются продовольственное сырье (растительного, животного, микробиологического или минерального происхождения), пищевые продукты (употребляемые людьми в сыром или обработанном виде) и добавки (ингредиенты), произведенные из семян, плодов и других частей генетически модифицированных растений.

Следует отметить, что как следует и из наименования ст.200-2, под уголовную ответственность попадает лишь незаконный оборот вышеуказанных предметов. Использование их в целях научных исследований, испытаний и демонстрации на выставках не является незаконным и в этих случаях оборот их (ввоз, производство и т.п.) в Азербайджанской Республике регламентирован Правилами КМ о ввозе генетически модифицированных растений и материалов сельскохозяйственных растений, созданных современными биотехнологическими методами и методами генной инженерии от 13 ноября 2012 года.

Объективная сторона деяния в ст.200-2.1 УК, заключается в незаконном обороте генетически модифицированных растений либо материалов сельскохозяйственных растений, созданных современными биотехнологическими методами и методами генной инженерии, или продуктов питания, произведенных с использованием генетических материалов генетически модифицированных растений.

В ст.200-2.1 незаконный оборот включает следующие два действия:

– ввоз генетически модифицированных растений либо материалов сельскохозяйственных растений, созданных современными биотехнологическими методами и методами генной инженерии, или продуктов питания, произведенных с использованием генетических материалов генетически модифицированных растений в значительном размере;

– сбыт генетически модифицированных растений либо материалов сельскохозяйственных растений, созданных современными биотехнологическими методами и методами генной инженерии, или продуктов питания, произведенных с использованием генетических материалов генетически модифицированных растений в значительном размере.

Под ввозом понимается доставка указанных предметов любым путем через государственную границу в Азербайджан-

скую Республику. Любой их ввоз на территорию нашего государства запрещен, за исключением в целях научных исследований, испытаний и демонстрации на выставках (Закон Азербайджанской Республики об охране и рациональном использовании культурных растений от 13 декабря 2011 года).

Под сбытом понимается любая форма возмездного или безвозмездного отчуждения генетически модифицированных растений либо материалов сельскохозяйственных растений, созданных современными биотехнологическими методами и методами геной инженерии, или продуктов питания, произведенных с использованием генетических материалов генетически модифицированных растений. Это может быть их продажа, бартер (обмен), дарение и т.п.

Необходимым признаком объективной стороны преступления в ст.200-2.1 является ввоз или сбыт предметов преступления в значительном размере. Значительный размер определен законодателем в сумме свыше 20 тысяч, но не более 100 тысяч манатов. При сумме 20 тысяч манатов и менее возникает административная ответственность по ст.449 КоАП Азербайджанской Республики.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. При ввозе указанных в ст.200-2.1 предметов преступление окончено с момента пересечения государственной границы Азербайджанской Республики, а при сбыте – с момента отчуждения и перехода указанных предметов преступления во владение других лиц.

Субъект преступления в ст.200-2.1 – общий. Им может быть любое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. При этом законодатель сформулировал субъективную сторону преступления методом исключения наличия специальной цели («без цели»). Так, ввоз, сбыт или производство генетически модифицированных растений либо материалов сельскохозяйственных растений, созданных современными био-

технологическими методами и методами генной инженерии, или продуктов питания, произведенных с использованием генетических материалов генетически модифицированных растений в целях научных исследований, испытаний и демонстрации на выставках, не влечет уголовной ответственности.

В ст.200-2.2 предусматривается ответственность также за основной состав. При совпадении объекта, предмета и субъективных признаков со ст.200-2.1, объективная сторона деяния в ст.200-2.2 характеризуется таким действием как:

– производство не предусмотренных для научных исследований, испытаний и демонстрации на выставках генетически модифицированных растений или материалов сельскохозяйственных растений, созданных современными биотехнологическими методами и методами генной инженерии, либо продуктов питания, произведенных с использованием генетических материалов генетически модифицированных растений.

Законодатель при производстве указанных предметов ГМО, в отличие от предыдущей ст.200-2.1, не указывает на определенный размер как на условие возникновения уголовной ответственности. Учитывая, что ответственность за производство в крупном размере будет попадать под ответственность по ст.200-2.3 (квалифицированный вид), то производство ГМО в размере до 100 тысяч манатов включительно будет влечь ответственность по ст.200-2.2 УК.

Учитывая, что любое производство представляет собой процесс, протяженный во времени и состоящий из определенных этапов, моментом окончания преступления в ст.200-2.2 следует признать момент производства уже готового ГМО. Пресечение преступления на других стадиях производства следует квалифицировать как покушение по ст.29, 200-2.2 УК.

Производство с последующим сбытом указанных предметов преступления совокупности преступлений не образует, деяние должно быть квалифицировано по ст.200-2.2 УК.

Законодатель дифференцировал уголовную ответственность, предусмотрев в ст.200-2.3 общий квалифицированный вид преступлений, ответственность за которые предусмотрена в ст.200-2.1 и 200-2.2 УК. В качестве квалифицирующего признака предусматривается совершение деяния в крупном размере, под которым следует понимать сумму свыше 100 тысяч манатов.

И в заключение анализа ст.200-2 отметим, что в соответствии со ст.99-4.6 УК 1999г. субъектом уголовной ответственности за данное деяние может выступать и юридическое лицо, к которому могут быть применены уголовно-правовые меры, указанные в ст.99-5.

Статья 201-1. Нарушение правил заключения сделок с лицами, представляющими юридические лица, или непредставление сведений по этим сделкам в определенном законом порядке

201-1.1. Нарушение правил заключения сделок с лицами, представляющими юридические лица, или непредставление сведений по этим сделкам в определенном законом порядке, причинившее ущерб в значительном размере или совершенное с получением дохода в значительном размере, —

наказывается штрафом от двукратного до четырехкратного размера причиненного в результате преступления ущерба (полученного дохода) либо лишением свободы на срок до одного года.

201-1.2. Те же действия, причинившие ущерб в крупном размере или совершенные с получением дохода в крупном размере, —

наказываются штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба (полученного дохода) либо лишением свободы на срок от одного года до трех лет.

Уголовная ответственность за данное деяние впервые была установлена в ст.201-1, дополненной в УК Азербайджанской Республики Законом Азербайджанской Республики от 25 апреля 2017 года.

Общественная опасность деяния заключается в том, что нарушение правил заключения сделок с лицами, представ-

ляющими юридические лица, или непредставление сведений по этим сделкам в определенном законом порядке, способствуют коррупционным проявлениям, препятствуют поступлению выплат в государственный бюджет.

Непосредственный объект – общественные отношения, регулирующие порядок заключения сделок с лицами, представляющими юридические лица.

Предмет преступления:

– сделки, заключаемые с лицами, представляющими юридические лица;

– сведения по указанным сделкам.

Понятие сделки дается в ст.324 ГК Азербайджанской Республики: сделкой является одностороннее, двустороннее или многостороннее выражение воли, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских правоотношений.

Следует отметить, что порядок заключения сделок с лицами, представляющими юридические лица, регламентирован ст.49-1 (порядок заключения юридическим лицом сделок с аффилированными лицами) ГК Азербайджанской Республики.

В гражданском праве «аффилированными лицами» называют лиц, представляющих юридические лица.

Аффилированные лица – это физические и юридические лица, способные оказывать влияние на деятельность юридических и (или) физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность.

В соответствии со ст.49-1 ГК аффилированными лицами являются:

– руководитель и члены совета директоров (наблюдательного совета) и исполнительного органа юридического лица, а также их близкие родственники;

– руководитель структурного подразделения (филиала, представительства, управления и пр.) юридического лица, а также их близкие родственники;

– любое лицо, которое прямым или косвенным путем владеет долей в размере 10 и более процентов в уставном капитале юридического лица;

– юридические лица, в которых прямо или косвенно участвуют вышеуказанные лица (кроме их близких родственников);

– юридическое лицо, в уставном капитале которого юридическое лицо участвует с долей в размере не менее 20 процентов;

– любое лицо, которое обладает долей (акциями) в размере не менее 20 процентов в вышеуказанных юридических лицах;

– руководители совета директоров (наблюдательного совета) и исполнительных органов вышеуказанных юридических лиц.

Объективная сторона преступления в ст.201-1.1 УК состоит из следующих обязательных признаков:

1) действие или бездействие, которые в альтернативном порядке представляют собой:

– нарушение правил заключения сделок с лицами, представляющими юридические лица (действие);

– непредставление сведений по этим сделкам в определенном законе порядке (бездействием).

2) причинение ущерба или получение дохода в значительном размере;

3) причинно-следственная связь между указанными действием (или бездействием) и наступившими последствиями.

Порядок заключения сделок с аффилированными лицами регламентирован в ст.49-1.2 и 49-1.3, а предоставления сведений по этим сделкам – в ст.49-1.5 и 49-1.6 ГК Азербайджанской Республики 1999г.

По конструкции объективной стороны – материальный состав. Преступление считается оконченным, когда в результате нарушения правил заключения сделок с лицами, представляющими юридические лица, или непредставления сведений по этим сделкам в определенном законом порядке,

причиняется ущерб или приобретает доход в значительном размере. Значительный размер ущерба в ст.201-1.1 определен в сумме свыше 20 тысяч, но не более 100 тысяч манатов включительно.

Субъект преступления в ст.201-1.1 – специальный. Им могут быть только обладающие общими признаками субъекта (физические вменяемые лица, достигшие 16-ти лет) аффилированные лица (т.е. лица, представляющие юридические лица), список которых дан в ст.49-1 ГК 1999г.

Субъективная сторона деяния характеризуется прямым или косвенным умыслом.

Законодатель дифференцировал ответственность за рассматриваемое преступление в ст.201-1.2, предусмотрев в качестве квалифицирующего признака крупный размер причиненного ущерба или полученного дохода. В соответствии с примечанием к ст.190 УК под крупным размером понимается сумма свыше 100 тысяч манатов.

§ 4. Преступления в сфере экономической деятельности, связанные с использованием имущества, приобретенного незаконным путем

К этой группе преступлений отнесены:

- легализация денежных средств либо иного имущества, добытого преступным путем (ст.193-1);
- приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем (ст.194);
- незаконное получение кредита или использование его не по назначению (ст.195).

Статья 193-1. Легализация денежных средств либо иного имущества, приобретенного преступным путем

193-1.1. Легализация денежных средств или иного имущества, приобретенного преступным путем, то есть:

193-1.1.1. конверсия или перевод денежных средств или другого иму-

щества, заведомо приобретенного преступным путем, в целях сокрытия действительного источника получения данных денежных средств или другого имущества либо оказания помощи совершившему преступление лицу для уклонения его от ответственности, либо в тех же целях осуществление финансовых операций или других сделок с использованием денежных средств или другого имущества, приобретенного преступным путем;

193-1.1.2. укрывательство или сокрытие истинного характера, источника, места нахождения, распоряжения, перемещения денежных средств или иного имущества, заведомо приобретенного преступным путем, а также укрывательство или сокрытие принадлежности прав на них или тех лиц, кому они принадлежат, —

наказываются штрафом в размере от четырех тысяч до восьми тысяч манатов либо лишением свободы на срок от двух до пяти лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

193-1.2. Те же деяния, совершенные:

193-1.2.1. группой лиц по предварительному сговору;

193-1.2.2. повторно;

193-1.2.3. лицом с использованием своего служебного положения, —

наказываются лишением свободы на срок от пяти до восьми лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

193-1.3. Деяния, предусмотренные статьями 193-1.1 или 193-1.2 настоящего Кодекса, совершенные:

193-1.3.1. организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией);

193-1.3.2. в крупном размере, —

наказываются лишением свободы на срок от семи до двенадцати лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Примечание: Под «крупным размером» в статье 193-1.3.2 настоящего Кодекса признается сумма свыше сорока пяти тысяч манатов.

Легализация денежных средств либо иного имущества, приобретенного преступным путем,¹ является преступлением международного характера. Данное преступление относится, в том числе, к преступлениям коррупционной направленности.

Международно-правовые основания ответственности за

¹ Для обозначения этого преступления наиболее часто используется переведенный с английского общепринятый термин «отмывание денег» (*money library*).

него устанавливаются нормами Европейской Конвенции об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности от 8 ноября 1990 года, Европейской Конвенции об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности и о финансировании терроризма от 16 мая 2005 года, Конвенции ООН против коррупции от 30 сентября 2003 года и в некоторых др. международных актах. Впервые же на международном уровне на проблему отмывания грязных денег было обращено внимание в Конвенции ООН о борьбе с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ от 20 декабря 1988 года.

10 февраля 2009 года был принят Закон Азербайджанской Республики о противодействии легализации денежных средств или другого имущества, полученного преступным путем, и финансированию терроризма, в котором представлен правовой механизм для выявления и предотвращения деяний, связанных с легализацией денежных средств или другого имущества, полученного преступным путем, или финансированием терроризма.

Общественная опасность легализации денежных средств либо иного имущества, добытого преступным путем, заключается в том, что это деяние тесно связано с организованной преступностью, которая подобным образом отмывает грязные деньги, полученные от незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ, торговли людьми, огнестрельного оружия, коррупционных преступлений и другой преступной деятельности. Далее огромные добытые преступным путем средства вкладываются (легализуются) в различные экономические или финансовые проекты, подрывая этим здоровую конкуренцию, ставя в неравное положение различных субъектов хозяйственной деятельности при помощи нового витка коррупционных проявлений. Следует учесть, что легализация денежных средств или иного имуще-

ства, приобретенных преступным путем, не просто распоряжение ими по своему желанию, а совершение действий, направленных на придание им легального (правомерного) вида.

Легализация денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем, существенно нарушает установленный законами порядок предпринимательской и иной экономической деятельности (видовой объект).

Законодатель Азербайджанской Республики впервые установил ответственность за данное преступление в полном объеме¹ уже после вступления действующего УК в силу, дополнив его Законом от 7 апреля 2006 года ст.193-1. Учитывая видовой объект посягательства, норма, предусматривающая ответственность за легализацию денежных средств и иного имущества, приобретенного преступным путем, обоснованно была помещена в систему преступлений в сфере экономической деятельности.

Непосредственным объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения в сфере правомерного владения, пользования и распоряжения денежными средствами и иным имуществом, а также экономические интересы государства, связанные с финансовыми операциями или другими сделками с деньгами или иным имуществом.

Предмет преступления – деньги и иное имущество, приобретенные заведомо преступным путем. Их понятие дается в ст.1 указанного Закона Азербайджанской Республики 2009г.:

Денежные средства или другое имущество, полученное преступным путем, – полученные прямо или косвенно в результате совершения преступлений, закрепленных УК Азербайджанской Республики, какие-либо денежные средства,

¹ В первоначальной редакции УК Азербайджанской Республики в ст.241 была установлена ответственность лишь за легализацию денежных средств или иного имущества, добытого в результате незаконного оборота наркотических средств или психотропных веществ. Впоследствии в 2006 году при дополнении УК ст.193-1, ст.241 была исключена.

движимое или недвижимое, материальное или нематериальное имущество, правовые документы, подтверждающие право собственности.

Сходное понятие содержится и в п. «б» ст.1 Европейской Конвенции 1990г.: «имущество» означает имущество любого рода, вещественное или невещественное, движимое или недвижимое, а также юридические акты или документы, дающие право на имущество или на долю в этом имуществе. Так, имущество может включать ценные вещи, земельные участки, транспортные средства, здания и сооружения и др. объекты.

Денежные средства (наличные и безналичные) могут быть выражены в любой валюте (национальной или иностранных государств), а также в виде ценных бумаг, чеков, акций и т.п.

Главное, что характеризует предметы преступления в ст.193-1 – это то, что у них криминальный характер, т.е. они приобретены в результате противоправных действий (хищений, коррупции, незаконной предпринимательской деятельности, торговли людьми, незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ и т.п. преступных действий).

Объективная сторона преступления выражается в действиях, характеризующих понятие легализации доходов, полученных преступным путем, т.е. придание правомерного вида владению, пользованию и распоряжению денежными средствами или иным имуществом, приобретенным преступным путем.

Следует отметить, что законодатель Азербайджанской Республики не раз менял редакцию ст.193-1. В действующей редакции диспозиции ст.193-1.1 в наиболее полной мере осуществлена трансформация международных норм: ст.6 Конвенции об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности 1990г., п.1 ст.6 Конвенции ООН против транснациональной организованной

преступности 2000г., п.1 ст.23 Конвенции ООН против коррупции 2003г., п.1 ст.9 Конвенции СЕ об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности и о финансировании терроризма 2005г.

Так, действия, указанные в пунктах «а» и «б» ст.6 Конвенции об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности 1990г., отражены в ст.193-1, а указанные в пункте «с» – в ст.194 УК 1999г.

В ст.193-1.1 УК указывается на две формы легализации денежных средств или иного имущества, приобретенного преступным путём, каждая из которых последовательно соответствует пунктам «1» и «б» ст.6 Конвенции 1990 года:

1) Первая форма включает следующие альтернативные действия (ст.193-1.1.1):

- конверсия денежных средств или иного имущества;
- перевод денежных средств или иного имущества;
- осуществление финансовых операций с использованием денежных средств или другого имущества;
- осуществление других сделок с использованием денежных средств или иного имущества.

2) Вторая форма включает следующие альтернативные действия (ст.193-1.1.2):

- укрывательство или сокрытие истинного характера, источника, места нахождения, распоряжения, перемещения денежных средств или иного имущества;
- укрывательство или сокрытие принадлежности прав на денежные средства или иное имущество, или тех лиц, кому они принадлежат.

Конверсия (от лат. *conversio* – обращение, превращение, изменение) – это обмен (превращение) денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем, на другое имущество, превращение их в ценные бумаги или обмен на другую валюту.

Под переводом понимаются действия, совершенные в це-

лях перехода денежных средств или иного имущества на имя другого лица или лиц, денежных средств со счета одного банка на счет другого банка (банков).

Под совершением финансовых операций понимается деятельность по открытию банковского счета, проведению операций по управлению, кредитованию вложенных средств и т.п. Это наиболее распространенный способ легализации денежных средств, т.к. при этом манипулируют различными видами вкладов, осуществляя последующий их уже легальный переход из одного банка в другой.

Под другими сделками с денежными средствами или иным имуществом, приобретенным преступным путем, понимаются все виды гражданско-правовых сделок (купля-продажа, кредит дарение, аренда, заем, мена и т.д.), регламентированных в ГК Азербайджанской Республики. Эти сделки осуществляются, как правило, для приобретения дорогостоящего недвижимого имущества и носят многовариантный характер: оформляются на подставных лиц, перепродаются и т.п.

Для анализа действий, входящих в объективную сторону второй формы (ст.193-1.1.2) легализации денежных средств и иного имущества, приобретенных преступным путем, следует дать разъяснение некоторых понятий.

Несмотря на то, что понятия «укрывательство» и «сокрытие» являются очень близкими понятиями, тем не менее, в соответствующих нормах международного права и законодательства Азербайджанской Республики используются оба этих понятия. При выполнении объективной стороны данного преступления укрывательство характеризуется выполнением активных действий по утаиванию тех или иных сведений, связанных с денежными средствами или иным имуществом, приобретенным преступным путем, а сокрытие – бездействием.

Под укрывательством или сокрытием истинного характера

денежных средств или иного имущества понимается совершение действий по утаиванию сведений о приобретении их именно в результате криминальной деятельности, о методах и способах их приобретения, об их размере и т.п.

Под укрывательством или сокрытием источников денежных средств или иного имущества понимается совершение действий по утаиванию конкретных преступных действий, в результате которых были приобретены денежные средства или иное имущество, сведений о том, у каких конкретно лиц (физических или юридических) они были приобретены.

Под укрывательством или сокрытием места денежных средств или иного имущества понимается совершение действий по утаиванию фактического местонахождения денежных средств или иного имущества, приобретенных преступным путем (в том числе, конкретного банковского счета).

Под укрывательством или сокрытием сведений по распоряжению денежными средствами или иным имуществом понимаются действия по утаиванию сведений о передаче их другим лицам, а также о любых действиях по их дальнейшей судьбе.

Под укрывательством или сокрытием перемещения денежных средств или иного имущества понимаются действия по утаиванию сведений о перемещении их с места их нахождения в другое место, в том числе, о переводе их из одного банка в другой.

Под укрывательством или сокрытием принадлежности прав на денежные средства или иное имущество понимается утаивание сведений как об официально зарегистрированном в документах, так и о фактическом праве собственности (владения) на указанные предметы. Под укрывательством или сокрытием лиц, кому принадлежат денежные средства или иное имущество, приобретенные преступным путем, понимаются действия по утаиванию сведений как о лицах, кому принадлежат права на эти предметы в официальном

порядке, так и о лицах, которые являются фактическими собственниками или владельцами этих предметов.

Состав преступления, вне зависимости от форм и вида совершенных действий, сконструирован как формальный. Поэтому преступление признается оконченным с момента выполнения указанных в ст.193-1.1 действий.

Отметим, что обе формы легализации денежных средств или иного имущества, приобретенного преступным путем, отличаются друг от друга не только действиями, образующими объективную сторону, но и некоторыми субъективными признаками.

Субъект данного преступления – как общий, так и специальный. При совершении действий, указанных в ст.193-1.1.1 (первая форма легализации), в качестве субъекта преступления могут выступать руководитель или иное лицо коммерческой организации, уполномоченное осуществлять операции с денежными средствами или иным имуществом, руководители или уполномоченные лица банков, их филиалов, и т.п. В отличие от УК РФ, законодатель Азербайджанской Республики не дифференцирует ответственность за рассматриваемое преступление в зависимости от того, приобретены ли преступным путем денежные средства или иное имущество самим лицом, которое совершает действия по их легализации, или другим лицом.

Субъективная сторона преступления при всех формах его совершения характеризуется прямым умыслом. Указание в диспозиции ст.193-1.1 на «заведомость» означает, что субъекту достоверно известно, что он легализирует денежные средства или иное имущество, приобретенные преступным путём. Лицо осознает, что легализирует денежные средства или иное имущество, приобретенное преступным путем, и желает совершить эти действия. Придание правомерного вида денежным средствам или иному имуществу, приобретенным преступным путем, является общей целью, фактиче-

ски сущностной характеристикой рассматриваемого преступления.

Кроме того, при совершении действий, перечисленных в ст.193-1.1.1 (первая форма), в уголовном законе в альтернативном порядке указываются на следующие специальные цели:

- сокрытие действительного источника получения данных денежных средств или другого имущества;
- оказание помощи совершившему преступление лицу для уклонения его от ответственности.

Таким образом, действия, совершенные при первой форме легализации, а именно – конверсия, перевод, осуществление финансовых операций или осуществление других сделок с использованием денежных средств или другого имущества, приобретенных преступным путем, влекут уголовную ответственность, если они совершаются в вышеуказанных целях.

Законодатель дифференцирует уголовную ответственность за легализацию денежных средств или другого имущества, приобретенного преступным путем, на трех уровнях. Кроме основного (ст.193-1.1), предусмотрены также квалифицированный (ст.193-1.2) и особо квалифицированный (ст.193-1.3) виды данного преступления.

В ст.193-1.2 УК установлены следующие квалифицирующие признаки совершения деяния: группой лиц по предварительному сговору (ст.193-1.2.1); повторно (ст.193-1.2.2); лицом с использованием своего служебного положения (ст.193-1.2.3).

Понятие группы лиц по предварительному сговору и повторности совершенного деяния дается соответственно в ст.34.3 и ст.16 УК 1999г.

Под лицом, совершающим данное преступление с использованием своего служебного положения, понимается должностное лицо или лицо, которое в силу выполняемой работы может использовать свое служебное положение для совер-

шения действий по легализации денежных средств или иного имущества приобретенного преступным путем как ими самими, так и другими людьми. Такими лицами могут быть банковские служащие, государственные служащие, служащие муниципальных органов, работники правоохранительных органов, исполнительной власти и т.п. В случае совершения ими преступных действий по легализации денежных средств или иного имущества, приобретенного преступным путем, за вознаграждение, возникает совокупность преступлений по ст.193-1 и ст.311 (получение взятки) УК 1999г.

В ст.193-1.3 УК установлены следующие особо квалифицирующие признаки совершения деяния: организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией) (ст.193-1.3.1); в крупном размере (ст.193-1.3.2).

Понятие организованной группы либо преступного сообщества (преступной организацией) дается в ст.34.4 УК 1999г. В соответствии с примечанием к ст.193-1 УК, крупным размером легализованных денежных средств или иного имущества признается сумма свыше сорока пяти тысяч манатов.

Учитывая, что легализация денежных средств либо иного имущества, приобретенного преступным путем, (ст.193-1) и приобретение, владение, пользование или распоряжение денежными средствами или другим имуществом, заведомо добытым преступным путем (ст.194), являются смежными деяниями, определение крупного размера предмета преступления в обоих составах должно было совпадать или хотя бы быть соизмеримыми. Так, крупный размер в ст.194, в соответствии с примечанием к ст.190, определяется свыше 100 тысяч манатов, а в примечании к ст.193-1 – свыше 45 тысяч манатов. Очевидно, подобная несогласованность объясняется тем, что эти суммы определяются в различных нормах-примечаниях: примечание к ст.190 было дано в новой редакции Законом от 20 октября 2017 года, которая изменила определения значительного и крупного размеров, и выделила

особо крупный размер, однако определение крупного размера в примечании к ст.193-1 осталось без изменений.¹

И в заключение анализа ст.193-1 обратим внимание, что в соответствии со ст.99-4.6 субъектом уголовной ответственности за данное деяние может выступать и юридическое лицо, к которому могут быть применены уголовно-правовые меры, указанные в ст.99-5 УК Азербайджанской Республики.

Статья 194. Приобретение, владение, пользование или распоряжение денежными средствами или другим имуществом, заведомо добытым преступным путем

194.1. Заранее не обещанное приобретение денежных средств или другого имущества, заведомо добытого преступным путем, а также владение или пользование ими, либо распоряжение ими без сокрытия действительного источника их приобретения —

наказываются штрафом в размере от трех тысяч до шести тысяч манатов либо ограничением свободы на срок до трех лет.

194.1-1. Те же деяния, совершенные в значительном размере, — наказываются штрафом от двукратного до четырехкратного размера причиненного в результате преступления ущерба (полученного дохода) либо лишением свободы на срок до трех лет.

194.2. Деяния, предусмотренные статьями 194.1 или 194.1-1 настоящего Кодекса, совершенные:

194.2.1. группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

194.2.2. должностным лицом с использованием своего служебного положения;

194.2.3. исключена Законом от 20 октября 2017 года;

194.2.4. в крупном размере, —

наказываются лишением свободы на срок от трех до семи лет.

Ст.6 Конвенции об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности 1990г. к

¹ Это еще раз подтверждает наше мнение, что учитывая системный характер уголовного законодательства, при внесении в него изменений и дополнений должны заново пересматриваться и согласовываться все нормы единой системы, тем более смежные.

числу действий, характеризующихся как легализация денежных средств или иного имущества, полученного преступным путем, причисляет и приобретение, владение, пользование или распоряжение ими. Однако в уголовном праве Азербайджанской Республики традиционно это преступление определяется в уголовном законе самостоятельно в отдельной статье УК.

В отличие от легализации денежных средств или иного имущества, приобретенного преступным путем, ответственность за приобретение, владение, пользование или распоряжение денежными средствами или другим имуществом, заведомо добытым преступным путем, предусматривалась и в прежних УК Азербайджанской Республики советского периода.

Непосредственный объект преступления в ст.194.1 – общественные отношения, регламентирующие установленный порядок приобретения или сбыта имущества, обеспечивающий законные экономические интересы граждан, общества и государства.

Предмет преступления – денежные средства или иное имущество, добытое в результате совершения другим лицом преступления.

Объективная сторона характеризуется следующими альтернативными действиями:

- заранее не обещанное приобретение денежных средств или иного имущества, заведомо добытого преступным путем;
- владение, пользование или распоряжение денежных средств или иного имущества, заведомо добытого преступным путем без сокрытия действительного источника их приобретения.

Приобретение – возмездное или безвозмездное получение этого имущества в любой форме (покупка, дарение, обмен и т.д.)

Приобретение заведомо добытого преступным путем денежных средств или иного имущества, может быть признано

соучастием, если эти действия были обещаны исполнителю до или во время совершения преступления.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с момента выполнения любого из указанных в диспозиции ст.194.1 УК действий.

Субъект преступления – общий, т.е. им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Указание на «заведомость» означает очевидность (достоверность) для лица, приобретающего, владеющего, пользующегося или распоряжающегося денежными средствами или иным имуществом, добытым преступным путем, о преступности своих действий.

Законом Азербайджанской Республики от 28 апреля 2015 года был изменен уровень дифференциации уголовной ответственности за рассматриваемое преступление. В действующей редакции УК 1999г.: ст.194.1 – основной, ст.194.1-1 – квалифицированный и ст.194.2 – особо квалифицированный виды преступлений.

Так, законодатель в ст.194.1-1 впервые выделил такой квалифицирующий признак как приобретение, владение, пользование или распоряжение денежными средствами или другим имуществом, заведомо добытым преступным путем, совершенные в значительном размере. Значительный размер определяется в примечании к ст.190 УК в сумме свыше двадцати тысяч, но не более ста тысяч манатов.

В ст.194.2 УК предусмотрены следующие особо квалифицирующие признаки: совершение преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (ст.194.2.1); совершение преступления лицом с использованием своего служебного положения (ст.194.2.2); совершение преступления в крупном размере (ст.194.2.4).

Содержание первых двух особо квалифицирующих при-

знаков совпадает по содержанию с аналогичными в других преступлениях в сфере экономической деятельности. Крупный размер определяется в примечании к ст.190 УК в сумме свыше ста тысяч манатов.

И в заключение анализа ст.194 отметим, что в соответствии со ст.99-4.6 УК 1999г. субъектом уголовной ответственности за данное деяние может выступать и юридическое лицо, к которому могут быть применены уголовно-правовые меры, указанные в ст.99-5.

Статья 195. Незаконное получение кредита или использование его не по назначению

195.1. Получение руководителем организации или индивидуальным предпринимателем кредита, кредита на льготных условиях или целевого государственного кредита путем представления заведомо ложных сведений о хозяйственном положении или финансовом состоянии организации или индивидуального предпринимателя, а равно использование кредита не по назначению, причинившие ущерб в значительном размере, —

наказываются штрафом от двукратного до четырехкратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до двух лет.

195.2. Те же деяния, причинившие ущерб в крупном размере, —

наказываются штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо ограничением свободы на срок от одного года до трех лет, либо лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

Данный вид преступления является новеллой действующего уголовного законодательства.

Непосредственным объектом преступления являются общественные отношения, регламентирующие интересы кредиторов и порядок кредитования индивидуальных предпринимателей и юридических лиц.

Предмет деяния – кредит, кредит на льготных условиях, целевой государственный кредит.

Под кредитом понимается предоставление под определенный процент в долг товаров или денежной ссуды на условиях их возвратности в определенные сроки.

Условия и виды кредитования определяются в гражданском законодательстве. Выделяют более 30-ти различных видов кредита, которые выдаются на основании кредитного договора. По кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) берут на себя обязательство дать денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму с заранее оговоренным процентом на нее.

Объективная сторона преступления в ст.195.1 состоит из следующих обязательных признаков:

1) альтернативные действия:

– получение руководителем организации или индивидуальным предпринимателем кредита, кредита на льготных условиях или целевого государственного кредита путем представления заведомо ложных сведений о хозяйственном положении или финансовом состоянии организации или индивидуального предпринимателя;

– использование кредита не по назначению;

2) причинение ущерба в значительном размере;

3) причинно-следственная связь между одним из указанных действий и причиненным ущербом.

Способ совершения преступления является обязательным признаком объективной стороны и заключается в представлении кредитору заведомо ложных сведений о хозяйственном положении или финансовом состоянии организации или индивидуального предпринимателя. Это могут быть ложные сведения о финансовом состоянии организации или индивидуального предпринимателя, представление фиктивного поручительства, представление договора залога на не принадлежащее заемщику имущество и т.п.

Использование кредита не по назначению представляет собой действия по распоряжению кредитными средствами в противоречии с условиями получения кредита. Например, внесение средств на депозит и получение процентов по нему, приобретение недвижимости и иных материальных ценностей, не имеющих отношения к целям программы, иные нецелевые платежи.

По конструкции объективной стороны – материальный состав, деяние считается оконченным с момента причинения ущерба в значительном размере, который в соответствии с примечанием к ст.190 УК определяется в сумме более двадцати тысяч, но не свыше ста тысяч манатов.

Субъект преступления – специальный. Кроме общих признаков (вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет), субъект должен обладать и специальными признаками, т.е. им может быть только руководитель организации или индивидуальный предприниматель.

Субъективная сторона преступления характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом. По отношению к ущербу, причиненному невозвратом кредита, умысел может быть только косвенным (при прямом умысле деяние должно быть квалифицировано как мошенничество), а по отношению к неисполнению обязательств в части процентов по кредиту – прямым.¹

Как и в предыдущих преступлениях, законодатель дифференцирует уголовную ответственность за рассматриваемое деяние в зависимости от тяжести причиненного ущерба. Так, в случае причинения ущерба в крупном размере, который определяется в размере свыше 100 тысяч манатов, ответственность наступает по ст.195.2 УК.

И в заключение отметим, что незаконное получение кредита может одновременно быть завуалированным способом

¹ Гельдибаев М.Х., Рахманова Е.Н. Уголовное право в схемах и определениях. СПб., 2017, с.263.

хищения. При незаконном получении кредита цель обращения денежных средств в свою собственность не преследуется, так как виновный рассчитывает на временное пользование полученными обманным путем деньгами. В случае же доказанности преступного умысла заемщика на присвоение чужого имущества, его действия должны быть квалифицированы как хищение, при этом дополнительной квалификации по ст.195 УК 1999г. не требуется.

§ 5. Преступления в сфере экономической деятельности, совершенные путем обмана или злоупотребления доверием

К этой группе преступлений отнесены:

- нарушение правил использования государственного долга или долга, полученного под государственную гарантию (ст.195-1);
- нарушение правил получения внутреннего и внешнего займа (ст.195-2);
- незаконное использование товарного знака (ст.197);
- заведомо ложная реклама (ст.198);
- обман потребителей или производство и сбыт некачественной продукции (ст.200);
- незаконный оборот лекарственных средств (ст.200-1);
- незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну (ст.202);
- распространение документов и сведений по экспортному контролю (ст.202-1);
- оборот поддельных акцизных марок (ст.205-1);
- преднамеренное уничтожение, подделка, изготовление незаконным путем, использование и продажа контрольных марок (ст.205-2);
- неправомерные действия при банкротстве (ст.210);

- преднамеренное банкротство (ст.211);
- фиктивное банкротство (ст.212).
- уклонение от продажи драгоценных металлов и драгоценных камней государству (ст.213-2);
- подделка государственных пробирных клейм (ст.213-3).

Статья 195-1. Нарушение правил использования государственно-го долга или долга, полученного под государственную гарантию

195-1.1. Несвоевременное представление основными и повторными заемщиками сведений об использовании и возвращении (не распространяется на пользователя) средств, привлеченных путем государственных займов или государственной гарантии, сведений о состоянии своих банковских счетов в установленном законодательством порядке или представление искаженных сведений, причинившие государству ущерб в значительном размере, —

наказываются штрафом от двукратного до четырехкратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо лишением свободы на срок до шести месяцев.

195-1.2. Неиспользование по назначению средств, предоставленных по государственным займам или гарантированным государством обязательствам, причинившее государству ущерб в значительном размере, —

наказывается штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо лишением свободы на срок от одного года до двух лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

195-1.3. Деяния, предусмотренные статьями 195-1.1 и 195-1.2 настоящего Кодекса, причинившие государству ущерб в крупном размере, —

наказываются штрафом от четырехкратного до шестикратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо лишением свободы на срок от двух до трех лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

Рассматриваемое деяние впервые было криминализовано как самостоятельный вид преступления Законом Азербайджанской Республики от 28 октября 2008 года. Норма, предусматривающая уголовную ответственность за нарушение правил использования государственного долга или долга,

полученного под государственную гарантию (ст.195-1) является специальной по отношению к норме, устанавливающей уголовную ответственность за незаконное получение кредита или использование его не по назначению (ст.195).

Общественная опасность нарушения правил использования государственного долга или долга, полученного под государственную гарантию, заключается в том, что данное деяние наносит ущерб не только отношениям различных субъектов в сфере экономической деятельности, но и причиняет непосредственный вред экономическим интересам государства, нарушает его нормальную финансово-кредитную деятельность и этим наносит урон имиджу государства на международной арене.

В ст.195-1 предусматривается ответственность за два основных (195-1.1, 195-1.2) вида и один общий квалифицированный (195-1.3) вид рассматриваемого деяния.

Основной непосредственный объект – общественные отношения в области использования государственного долга или долга, полученного под государственную гарантию, дополнительный – общественные отношения, обеспечивающие экономические интересы государства и сохранность государственной собственности.

Объективная сторона преступления в ст.195-1.1 состоит из следующих обязательных признаков:

1) альтернативные действия:

– несвоевременное представление основными и повторными заемщиками сведений об использовании и возвращении (не распространяется на пользователя) средств, привлеченных путем государственных займов или государственной гарантии, сведений о состоянии своих банковских счетов в установленном законодательством порядке;

– представление искаженных сведений;

2) причинение государству ущерба в значительном размере;

3) причинно-следственная связь между одним из указан-

ных действий и причиненным ущербом государству.

Понятие государственного долга дается в ст.1.1 Закона Азербайджанской Республики о государственном долге от 22 мая 2007 года: государственный долг - долг, подлежащий оплате по обязательствам из договоров, заключенных от имени Азербайджанской Республики.

Различают два вида государственного долга: внутренний государственный долг и внешний государственный долг.

Внутренний государственный долг – долг, подлежащий оплате по обязательствам из договоров, заключенных от имени Азербайджанской Республики с резидентами Азербайджанской Республики (ст.1.2 Закона 2007г.).

Внешний государственный долг – долг, подлежащий оплате по обязательствам из договоров, заключенных от имени Азербайджанской Республики с нерезидентами Азербайджанской Республики (ст.1.3 Закона 2007г.).

По конструкции объективной стороны – материальный состав, деяние считается оконченным с момента причинения государству ущерба в значительном размере, который в соответствии с примечанием к ст.190 УК определяется в размере более 20 тысяч, но не свыше 100 тысяч манатов.

Субъект преступления – специальный, им могут быть руководящие лица организаций, выступающих основными или повторными заёмщиками.

Субъективная сторона преступления характеризуется как прямым, так и косвенным умыслом.

Непосредственный объект, субъект и субъективная сторона деяния, ответственность за которое предусмотрена в ст.195-1.2, совпадают с предыдущим составом преступления в ст.195-1.1 УК.

Объективная сторона деяния в ст.195-1.2 характеризуется следующими обязательными признаками:

1) бездействие, которое заключается в неиспользовании по назначению средств, предоставленных по государствен-

ным займам или гарантированным государством обязательствам;

2) причинение государству ущерба в значительном размере;

3) причинно-следственная связь между бездействием и причиненным ущербом.

По конструкции объективной стороны – материальный состав, преступление считается оконченным с момента причинения ущерба в размере более 20 тысяч, но не свыше 100 тысяч манатов (по примечанию к ст.190).

В ст.195-1.3 устанавливается ответственность за квалифицированный вид деяний, ответственность за которые наступает по ст.195-1.1 или 195-1.2 УК. Общим квалифицирующим признаком является наступление более тяжких последствий, а именно причинение ущерба в крупном размере, который определяется в примечании к ст.190 в сумме свыше 100 тысяч манатов.

Статья 195-2. Нарушение правил получения внутреннего и внешнего займа

195-2.1. Получение внутреннего и внешнего займа принадлежащими государству юридическими лицами без разрешения соответствующего органа исполнительной власти, причинившие государству ущерб в значительном размере, —

наказывается штрафом от однократного до трехкратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью.

195-2.2. Те же деяния, причинившие государству ущерб в крупном размере, —

наказываются штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо ограничением свободы на срок от двух до четырех лет, либо лишением свободы на срок от двух до четырех лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью.

Примечание: В настоящей статье под «принадлежащими государству

юридическими лицами» подразумеваются коммерческие юридические лица, 51 и более процентов долей (акций) которых прямо или косвенно принадлежат государству, некоммерческие юридические лица, созданные государством, и юридические лица публичного права, а также созданные отмеченными юридическими лицами дочерние хозяйственные общества, 51 и более процентов долей (акций) которых прямо или косвенно принадлежат этим юридическим лицам, некоммерческие юридические лица и юридические лица публичного права.

Ст.195-2, предусматривающая уголовную ответственность за нарушение правил получения внутреннего и внешнего займа, была дополнена в действующий УК Законом Азербайджанской Республики от 17 ноября 2017 года.

Как и предыдущее деяние, нарушение правил получения внутреннего и внешнего займа непосредственно посягает на экономическую безопасность государства, нарушает его нормальную финансово-кредитную деятельность.

Основной непосредственный объект – общественные отношения в финансово-кредитной области, регламентирующие получение внутреннего и внешнего займа принадлежащими государству юридическими лицами, дополнительный – отношения собственности.

Объективная сторона преступления состоит из следующих обязательных признаков:

- 1) получение внутреннего и внешнего займа принадлежащими государству юридическими лицами без разрешения соответствующего органа исполнительной власти;
- 2) причинение ущерба государству в значительном размере;
- 3) причинно-следственная связь между указанным действием и причиненным государству ущербом.

Под «соответствующим органом исполнительной власти» понимается Министерство финансов Азербайджанской Республики, понятие «принадлежащие государству юридические лица» законодательно определяется в примечании к ст.195-2 УК.

По конструкции объективной стороны – материальный

состав. Преступление считается оконченным с момента причинения ущерба государству в значительном размере, который определяется в размере более 20 тысяч, но не свыше 100 тысяч манатов (по примечанию к ст.190 УК).

Субъект преступления – специальный, им могут быть должностные лица принадлежащих государству юридических лиц, которые в силу занимаемого служебного положения уполномочены на получение внутренних и внешних займов.

Учитывая, что по конструкции объективной стороны состав материальный, то субъективная сторона преступления может характеризоваться только косвенным умыслом. Виновный осознает общественную опасность получения внутреннего и внешнего займа без соответствующего разрешения Министерства финансов Азербайджанской Республики, при этом не желает, но предвидит и допускает причинение ущерба государству в значительном размере. Наличие прямого умысла, в зависимости от его направленности, допускает квалификацию деяния как присвоение или растрату (ст.179) или мошенничество (ст.178).

В ст.195-2.2 устанавливается ответственность за квалифицированный вид рассматриваемого деяния. В качестве единственного квалифицирующего признака определена степень тяжести наступившего последствия, а именно причинение государству ущерба в крупном размере. В соответствии с примечанием к ст.190 крупный размер определяется в сумме свыше 100 тысяч манатов.

Статья 197. Незаконное использование товарного знака

197.1. Незаконное использование чужого товарного знака или знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров, причинившее ущерб в значительном размере, —

наказывается штрафом от двукратного до четырехкратного размера причиненного в результате преступления ущерба (приобретенного дохода) либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограниче-

нием свободы на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до одного года.

197.2. Те же деяния, причинившие ущерб в крупном размере, — наказываются штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба (приобретенного дохода) либо ограничением свободы на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Основной непосредственный объект — общественные отношения по поводу реализации принципов добросовестной конкуренции и равенства всех производителей при осуществлении экономической деятельности. Дополнительным непосредственным объектом выступают общественные отношения, направленные на защиту деловой репутации, имущественных интересов субъектов экономической деятельности и потребителей.

Предметы преступления:

- товарный знак или знак обслуживания,
- наименование места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров.

Понятия товарного знака и знака обслуживания даются в ст.1 Закона Азербайджанской Республики о товарных знаках и географических указателях от 12 июня 1998 года:

Товарный знак (знак обслуживания) — графически изображаемый знак или любое сочетание (комбинация) знаков, отличающий товары или услуги одного предпринимателя от товаров или услуг другого предпринимателя;

Географическое указание — указание, означающее наличие связи по происхождению товара с территорией страны или региона, или местностью (географическим объектом) на этой территории, особые качества, известность и другие особенности товара.

Объективная сторона преступления характеризуется следующими обязательными признаками:

- 1) незаконное использование чужого товарного знака или знака обслуживания, наименования места происхождения то-

вара или сходных с ними обозначений для однородных товаров;

2) причинение ущерба в значительном размере;

3) причинно-следственная связь между указанным действием и причиненным ущербом.

Указание в диспозиции ст.197.1 на «незаконное использование» указывает на бланкетную норму и отсылает правоприменителя к соответствующим нормативно-правовым актам.

Под незаконным использованием чужого товарного знака товарного знака или знака обслуживания, наименования места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров, понимается применение их без разрешения правообладателя (ст.32 Закона 1998г.).

Так, товарный знак или знак обслуживания, наименование места происхождения товара или сходных с ними обозначений для однородных товаров в установленном порядке должны пройти регистрацию в Государственном агентстве контроля антимонопольного и потребительского рынка и быть внесены в Государственный реестр (ст.17 Закона 1998г.).

Срок действия регистрации товарного знака и географического указания составляет 10 лет. На основании заявления владельца знака, при условии выплаты государственной пошлины, этот срок может быть продлён каждый раз по 10 лет. В течение срока действия товарного знака владелец знака обладает исключительным правом распоряжаться этим знаком и пользоваться им на территории Азербайджанской Республики.

Вместе с тем, удостоверение о географическом указании не даёт его владельцу исключительное право на пользование зарегистрированным географическим указанием. Удостоверение даёт его владельцу право на предъявление требования о запрещении неправомерного пользования данным указанием (ст.19, 21, 25, 26 и др. Закона 1998г.).

Товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно используется товарный знак (знак обслуживания) или сходное с ним до степени смешения обозначение, считаются контрафактными. Сходные с товарными знаками, знаками обслуживания, наименованием места происхождения товара обозначения для однородных товаров представляют собой обозначения, тождественные или сходные с чужими знаками и наименованиями до степени их смешения (например, Panasonic вместо Panasonic – для бытовой техники).¹

По конструкции объективной стороны – материальный состав. Преступление считается оконченным с момента причинения ущерба в значительном размере, который определяется в соответствии с примечанием к ст.190 УК в размере более 20 тысяч, но не свыше 100 тысяч манатов.

Субъект преступления – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла.

В ст.197.2 устанавливается ответственность за квалифицированный вид рассматриваемого деяния. В качестве единственного квалифицирующего признака определена степень тяжести наступившего последствия, а именно причинение ущерба в крупном размере. В соответствии с примечанием к ст.190 крупный размер определяется в сумме свыше 100 тысяч манатов.

И в заключение отметим, что в случаях, когда незаконное использование товарного знака сопряжено с незаконным использованием объектов авторского или смежных прав, возникает совокупность преступлений по ст.197 и ст.165 (нарушение авторских или смежных прав) УК Азербайджанской Республики.

¹ Гладких В.И., Курчев В.С. Уголовное право России. Общая и Особенная части: Учебник. М., 2015, с.333.

Статья 198. Заведомо ложная реклама

198.1. Использование в рекламе заведомо ложной информации относительно товаров, работ или услуг, а также их изготовителей (исполнителей, продавцов) с корыстной целью, причинившее ущерб в значительном размере, —

наказывается штрафом от двукратного до четырехкратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы до одного года.

198.2. Те же деяния, причинившие ущерб в крупном размере, —

наказываются штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Заведомо ложная реклама впервые была криминализована во многих новых уголовных законодательствах государств постсоветского пространства. Но впоследствии в некоторых УК это деяние было декриминализовано. Например, законодатель РФ декриминализовал заведомо ложную рекламу еще в 2003 году, исключив соответствующую ст.182 из УК РФ 1996г.

Понятие рекламы дается в ст.2.0.1 вновь принятого 15 мая 2015 года Закона Азербайджанской Республики о рекламе: информация, распространяющаяся для привлечения внимания потребителя рекламы к объекту рекламирования, формирования и поддержания интереса, обеспечения узнаваемости товара на рынке и стимулирования его продаж, используя различные средства и методы.

Основной непосредственный объект рассматриваемого деяния – общественные отношения, обеспечивающие порядок рекламы товаров, работ и услуг, дополнительный – общественные отношения, охраняющие имущественные права потребителей рекламы и добросовестную конкуренцию.

Предмет преступления – рекламная информация о физическом или юридическом лице, товарах, идеях и начинаниях, предназначенная для неопределенного круга лиц и призванная формировать или поддерживать интерес к рекламируе-

тому. Распространение рекламной информации возможно посредством любого материального носителя (газета, щит, ролик и т.п.).

Объективная сторона состава заведомо ложной рекламы в ст.198.1 УК состоит из следующих обязательных признаков:

1) использование в рекламе заведомо ложной информации относительно товаров, работ или услуг, а также их изготовителей (исполнителей, продавцов);

2) причинение ущерба в значительном размере;

3) причинно-следственная связь между указанным действием и причиненным ущербом.

Под заведомо ложной информацией относительно товаров, работ или услуг, а также их изготовителей (исполнителей, продавцов) следует понимать любые ложные, т.е. не соответствующие действительности, сведения о названных объектах, характер которых был известен рекламодателю, рекламопроизводителю или рекламораспространителю до момента окончания выполнения ими соответствующих действий.

Ложной может быть признана любая информация о качестве, количестве, цене, порядке приобретения (выполнения, оказания), гарантийном сроке, сроке годности и иных значимых свойствах рекламируемых товаров, работ или услуг, а также о наименовании, товарном знаке, организационно-правовой форме, юридическом адресе, финансовом состоянии или хозяйственном положении и иных значимых признаках изготовителей, исполнителей или продавцов.

По конструкции объективной стороны – материальный состав. Преступление считается оконченным с момента причинения значительного ущерба, который законодательно определен в примечании к ст.190 УК в сумме свыше 20 тысяч, но не более 100 тысяч манатов включительно.

Субъект преступления – специальный, им может быть лицо, достигшее 16-ти лет и являвшееся на момент совершения

преступления рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем.

Нормативные определения понятий рекламодателя, рекламопроизводителя и рекламораспространителя, предназначенных для характеристики субъекта рассматриваемого преступления, даны в указанном Законе Азербайджанской Республики о рекламе 2015г.:

реklamодатель – лицо, заказывающее, финансирующее создание, производство, распространение рекламы объекта рекламирования и определяющее содержание рекламы (ст.2.0.5);

рекламопроизводитель – лицо, осуществляющее полностью или частично приведение информации в готовую для распространения в виде рекламы форму (ст.2.0.7);

рекламораспространитель – лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств в порядке, установленном законом (ст.2.0.9).

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в форме прямого умысла с законодательно определенной корыстной целью. Наличие иной, не корыстной цели при использовании в рекламе заведомо ложной информации исключает ответственность по ст.198 УК 1999г.

Единственным квалифицирующим признаком, позволяющим квалифицировать данное деяние по ст.198.2, является заведомо ложная реклама, причинившая ущерб в крупном размере, который законодательно определен в примечании к ст.190 УК в сумме свыше 100 тысяч манатов.

Статья 200. Обман потребителей или производство и сбыт некачественной продукции

200.1. Обман потребителей, то есть обмеривание, обвешивание, обсчет, введение в заблуждение относительно потребительских свойств или качества товара (услуги) в организациях, осуществляющих реализацию

товаров или оказывающих услуги населению, а равно гражданами, зарегистрированными в качестве индивидуальных предпринимателей в сфере торговли (услуг), совершенные в значительном размере, —

наказываются штрафом в размере от трех тысяч до пяти тысяч манатов либо общественными работами на срок от трехсот шестидесяти до четырехсот восьмидесяти часов.

200.2. Те же деяния, совершенные:

200.2.1. повторно;

200.2.2. группой лиц по предварительному сговору;

200.2.3. с причинением ущерба в крупном размере, —

наказываются штрафом в размере от пяти тысяч до семи тысяч манатов либо лишением свободы на срок до шести месяцев с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

200.3. Производство, выпуск в продажу или сбыт заведомо некачественной продукции, сокрытие их некачественности, по неосторожности причинившие менее тяжкий или тяжкий вред здоровью потерпевшего, —

наказываются штрафом в размере от десяти тысяч до пятнадцати тысяч манатов либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

200.4. Деяния, предусмотренные статьей 200.3 настоящего Кодекса, по неосторожности причинившие смерть потерпевшему или иные тяжкие последствия, —

наказываются лишением свободы на срок от трех до семи лет.

Примечание: Под «значительным размером» в данной статье признается сумма свыше трехсот манатов, но не более трех тысяч манатов, а под «крупным размером» — свыше трех тысяч манатов.

Основной непосредственный объект рассматриваемого преступления – общественные отношения, обеспечивающие интересы экономической деятельности в сфере потребления материальных благ, связанные с торговлей и бытовым обслуживанием населения. Дополнительный непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие имущественные интересы, а также здоровье или жизнь потребителей.

Предмет преступления – товары (услуги).

Товары могут быть продовольственными, промышленными, могут иметь государственную (зафиксированную) или

свободную цену. При оказании услуг в качестве предмета преступления выступают деньги или иное имущество.

Потерпевший – потребитель, понятие которого дается в Законе Азербайджанской Республики о защите прав потребителей от 19 сентября 1995 года: «лицо, использующее, приобретающее, заказывающее, либо имеющее намерение приобрести или заказать товары, работы и услуги для удовлетворения личных нужд» (ст.1).

В ст.200 УК установлена ответственность за два самостоятельных вида преступлений: ст.200.1 и 200.3 являются основными, ст.200.2 и 200.4 – квалифицированными видами соответствующих основных видов преступлений.

Объективная сторона преступления в ст.200.1 характеризуется следующими обязательными признаками:

- 1) альтернативно одним из следующих действий:
 - обмеривание,
 - обвешивание,
 - обсчет,
 - введение в заблуждение относительно потребительских свойств или качества товара (услуги),
 - иной обман;
- 2) причинение ущерба в значительном размере;
- 3) причинно-следственная связь между одним из указанных действий и причиненным ущербом.

Обмеривание, обвешивание – это отпуск товара потребителю в меньшем количестве, чем то, которое оплачено.

Обсчет – это завышение обусловленной продавцом или подрядчиком, с одной стороны, и потребителем – с другой, цены товара или стоимости услуги, предусмотренных сделкой, то есть обман в цене товара или стоимости услуги.

Введение в заблуждение относительно потребительских свойств, качества товара представляет собой обман потребителя в свойствах или качестве товара, состоящий в указании более высоких свойств или качества по сравнению с действ-

вительными.

Иной обман – это введение потребителя в заблуждение относительно истинной цены товара или стоимости услуги, срока гарантии и т.д., связанное с причинением потребителю имущественного вреда.

Одним из обязательных признаков совершения деяния по ст.200.1 является законодательно определенное место совершения преступления, определяемое как «организация, осуществляющая реализацию товаров или оказывающая услуги», под которым понимается магазин или любой другой объект торговли, места оказания услуг или приема и оформления заказов на них (офис, киоск, павильон и т.п.), место регистрации индивидуального предпринимателя.

По конструкции объективной стороны деяние в ст.200.1 – материальный состав. Преступление считается оконченным с момента совершения деяния в значительном размере, который определяется в соответствии с примечанием к ст.200 УК в размере свыше 300 манатов, но не более 3 тысяч манатов. При исчислении суммы значительного ущерба при едином преступном умысле может учитываться совокупный размер причиненного ущерба двум и более потребителям.

Субъект преступления – специальный, это лицо, достигшее 16-ти лет и являющееся постоянным или временным работником организации, осуществляющей реализацию товаров или оказывающей услуги населению, либо физическое лицо, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя в сфере торговли (услуг).

При наличии только общих признаков субъекта преступления, т.е. если вменяемое достигшее 16-ти лет лицо, не являющееся постоянным или временным работником указанной в ст.200.1 организации и не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя в сфере торговли (услуг), совершает обман потребителей, то при наличии других необходимых признаков это лицо будет нести ответст-

венность за мошенничество (ст.178 УК).

Субъективная сторона деяния в ст.200.1 характеризуется умышленной формой вины в виде прямого умысла.

Как мы уже отмечали, законодатель в ст.200.2 дифференцировал ответственность за рассматриваемое деяние по ст.200.1 УК. В качестве квалифицирующих признаков предусмотрены совершение деяния: повторно (ст.200.2.1); группой лиц по предварительному сговору (ст.200.2.2); с причинением ущерба в крупном размере (ст.200.2.3).

Понятие повторности дается в ст.16 УК и совпадает с аналогичным признаком в других деяниях.

При вменении деяния с таким квалифицирующим признаком как совершение его «группой лиц по предварительному сговору», каждый из участников группы должен обладать признаками специального субъекта, иначе это не соисполнительство в групповом преступлении (ст.200.2.2), а соучастие в форме подстрекателя, пособника и т.д. (ст.200.1 и 34).

Крупный размер причиненного ущерба определен в примечании к ст.200 в сумме свыше 3 тысяч манатов. При единстве умысла крупный размер ущерба может определяться путем суммирования ущерба, причиненного нескольким потребителям.

В ст.200.3 предусмотрена ответственность за основной вид преступления.

Основной и дополнительный непосредственные объекты, понятие потерпевшего совпадают с аналогичными признаками состава преступления в ст.200.1 УК.

Предмет преступления в ст.200.3 отличается. В качестве предмета преступления выступает некачественная продукция.

Требования, предъявляемые к качеству продукции, содержатся в ряде нормативных актов: Законах Азербайджанской Республики о защите прав потребителей от 19 сентября 1995 года; о стандартизации от 16 апреля 1996 года и некоторых др.

Объективная сторона характеризуется следующими обязательными признаками:

- 1) альтернативно одним из следующих действий:
 - производство некачественной продукции,
 - выпуск в продажу некачественной продукции,
 - сбыт некачественной продукции,
 - сокрытие некачественности продукции;
- 2) причинение менее тяжкого или тяжкого вреда здоровью потерпевшего;
- 3) причинно-следственная связь между одним из указанных действий и наступившим последствием.

Признаки менее тяжкого и тяжкого вреда здоровью рассмотрены при анализе ст.127 и 126 УК. В любом случае, обязательным является установление причинной связи с одним из указанных в ст.200.3 действий и наступившим последствием в виде причинения менее тяжкого или тяжкого вреда здоровью потребителя.

Субъект преступления – специальный, им может быть вменяемое достигшее 16-ти лет лицо, ответственное за производство, выпуск, сбыт заведомо некачественной продукции, в том числе совершающий одно из указанных действий индивидуальный предприниматель. А при сокрытии некачественности продукции – должностное лицо, осуществляющее сертификацию продукции.

Субъективная сторона преступления в ст.200.3 характеризуется неосторожной формой вины в виде преступной небрежности или преступной самонадеянности.

Несмотря на то, что все указанные в ст.200.3 действия виновным совершаются заведомо незаконно, т.е. он достоверно знает, что производит, выпускает, сбывает некачественную продукцию или покрывает ее некачественность, тем не менее, из-за материальной конструкции объективной стороны в целом форма вины определяется по отношению к наступившим последствиям. Поэтому считаем неправильным предлагаемую некоторыми авторами квалификацию субъективной

стороны данного преступления в виде смешанной формы вины.¹ Кроме того, субъективная сторона основных видов преступления не может характеризоваться двумя формами вины. Указание в диспозиции ст.200.3, являющейся основным видом преступления, на неосторожную форму вины, в соответствии со ст.24.2 позволяет нам утверждать, что субъективная сторона деяния в ст.200.3, также как и субъективная сторона его квалифицированного состава в ст.200.4, будут характеризоваться в целом неосторожной формой вины.

В качестве квалифицирующих признаков состава преступления в ст.200.4 предусмотрены причинение по неосторожности смерти потерпевшему или иных тяжких последствий. Под иными тяжкими последствиями понимаются наступление таких последствий как причинение менее тяжкого или тяжкого вреда здоровью нескольких лиц, причинение крупного материального ущерба, вреда окружающей среде и т.п.

Статья 200-1. Незаконный оборот лекарственных средств

200-1.1. Продажа, хранение с целью сбыта или ввоз заведомо некачественных лекарственных средств, не отвечающих требованиям нормативно-технических документов, с неизвестным происхождением, с истекшим сроком годности, подлежащих государственной регистрации по закону, но не прошедших государственную регистрацию, а также производство, продажа, хранение с целью сбыта или ввоз фальсифицированных лекарственных средств, совершенные в значительном размере, —

наказываются штрафом в размере от трех тысяч до пяти тысяч манатов либо лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до двух лет или без такового.

200-1.2. Те же деяния, совершенные:

200-1.2.1. повторно;

¹ Следует отметить, что авторы Комментария к УК довольно «оригинально» характеризуют субъективную сторону данного деяния как смешанную форму вины и одновременно считают его в целом неосторожным преступлением. В теории уголовного права преступления с двумя формами вины (смешанная форма вины) считаются в целом совершенными по умыслу / Azərbaycan Respublikasının Cinayət Məcəlləsinin Kommentariyası. Bakı, 2018, II hissə, s.88.

200-1.2.2. группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

200-1.2.3. в крупном размере, —

наказываются ограничением свободы на срок до трех лет либо лишением свободы на срок от двух до трех лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

200-1.3. Продажа, хранение с целью сбыта или ввоз заведомо некачественных лекарственных средств, не отвечающих требованиям нормативно-технических документов, с неизвестным происхождением, с истекшим сроком годности, подлежащих государственной регистрации по закону, но не прошедших государственную регистрацию, а также производство, продажа, хранение с целью сбыта или ввоз фальсифицированных лекарственных средств, приведших к причинению менее тяжкого или тяжкого вреда здоровью потерпевшего, —

наказываются лишением свободы на срок от трех до пяти лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

200-1.4. Деяния, предусмотренные статьей 200-1.3 настоящего Кодекса, по неосторожности повлекшие смерть потерпевшего или другие тяжкие последствия, —

наказываются лишением свободы на срок от пяти до десяти лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

Примечание: В статье 200-1.1 настоящего Кодекса под «значительным размером» признается сумма от тысячи до двух тысяч манатов, а в статье 200-1.2.3 под «крупным размером» — свыше двух тысяч манатов.

28 октября 2011 года была принята Конвенция СЕ по фальсификации медицинской продукции и сходным преступлениям, связанным с угрозой для здоровья населения (в широких кругах получила название «Конвенция медикрим»). Следует заметить, что Азербайджан задолго до официального принятия указанной Конвенции ещё в 2007 году дополнил УК нормой, предусматривающей ответственность за незаконный оборот лекарственных средств.¹

¹ Подробнее о месте указанной нормы в системе Особенной части УК Азербайджанской Республики см.: Самедова Ш.Т. Проблемы уголовного права: классификация преступлений, дифференциация уголовной ответственности и по-

В ст.200-1.1 и 200-1.3 УК устанавливается уголовная ответственность за основные виды, в которых совпадают объект, предмет, субъект, частично субъективная и объективная стороны. Отличаются каждый из основных составов характером наступивших последствий: в ст.200-1.1 – материальный ущерб, а в ст.200-1.3 – физический ущерб, а также видом умысла.

Основной непосредственный объект рассматриваемых преступлений – общественные отношения, регламентирующие оборот лекарственных средств, дополнительный – общественные отношения, обеспечивающие безопасность жизни и здоровья населения.

Предмет преступления – лекарственные средства и медицинские средства.

В ст.1.0.1 Закона Азербайджанской Республики о лекарственных средствах от 22 декабря 2006 года дается следующее определение: «лекарственные средства — лекарственные вещества натурального (растительного, животного происхождения, минеральные и т.п.), синтетического и биотехнологического происхождения, обладающие биологической и фармакологической активностью, или их смесь, в том числе иммунобиологические лекарственные препараты, используемые для диагностики, профилактики и лечения заболеваний, предотвращения беременности, реабилитации больных, для изменения состояния и физиологических функций человеческого организма».

Медицинские средства (медицинские приборы, изделия, предметы и материалы, инструменты, оборудование, медицинские реактивы и оптические принадлежности) в Законе 2006г. приравниваются к лекарственным средствам.

В диспозиции ст.201-1.1 и 200-1.3 УК указываются необходимые признаки лекарственных и медицинских средств, при наличии которых они могут выступать в качестве предмета данных преступлений. Ими могут быть:

строение санкций. Баку, 2017, с.569; Azərbaycan Respublikasının Cinayət Məcəlləsinin Kommentariyası. Bakı, II hissə, 2018, s.89-90.

- 1) заведомо некачественные лекарственные препараты;
- 2) фальсифицированные лекарственные средства.

Лекарства признаются заведомо некачественными, если они:

- не отвечают требованиям нормативно-технических документов,

- с неизвестным происхождением,
- с истекшим сроком годности,
- подлежат государственной регистрации по закону, но не прошли государственную регистрацию.

Сфальсифицированными лекарственными средствами (медицинскими средствами) считаются те, названия, состав, фармакологические показатели, происхождение, назначение, сроки годности и т.п. качества которых подделаны.

В отношении заведомо некачественных лекарственных препаратов объективная сторона преступления состоит из следующих действий:

- продажа,
- хранение с целью сбыта,
- ввоз.

В отношении фальсифицированных лекарственных средств объективная сторона преступления состоит из следующих действий:

- производство,
- продажа,
- хранение с целью сбыта,
- ввоз.

Другим обязательным признаком объективной стороны является совершение указанных действий в значительном размере.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Преступление будет считаться оконченным с момента совершения какого-либо из действий, перечисленных в диспозиции ст.200-1.1, в значительном размере. В соответствии с примечанием к ст.200-1 УК, ущерб в значительном размере

определен в сумме от одной тысячи до двух тысяч манатов включительно.

Субъект преступления в ст.200-1 – общий. Им может быть любое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона деяния характеризуется прямым умыслом. При хранении заведомо некачественных лекарственных средств или фальсифицированных лекарственных средств уголовная ответственность по ст.200-1 УК наступает только при наличии специальной цели их сбыта.

Законодатель предусмотрел также квалифицированный вид преступления в ст.200-1.2 УК.

В качестве квалифицирующих признаков в ст.200-1.2 указывается на совершение деяния: повторно (ст.200-1.2.1); группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (ст.200-1.2.2); с причинением ущерба в крупном размере (ст.200-1.2.3).

Понятия повторности и группы лиц по предварительному сговору или организованной группой даются в ст.16 и соответственно ст.34.2 или 34.3 УК. Крупный размер ущерба в соответствии с примечанием к ст.200-1 определяется в сумме свыше двух тысяч манатов.

Непосредственный объект, предметы, действия, составляющие объективную сторону преступления, а также признаки субъекта в ст.200-1.3 совпадают с аналогичными в ст.200-1.1 УК.

Объективная сторона основного состава преступления в ст.200-1.3 состоит из следующих обязательных признаков:

- 1) действия, указанные при анализе ст.200-1.1 с учетом особенностей предмета преступления;
- 2) причинение менее тяжкого или тяжкого вреда здоровью потерпевшего;
- 3) причинно-следственная связь между одним из действий, входящих в объективную сторону преступления, и указанным последствием.

По конструкции объективной стороны – материальный состав. Преступление будет считаться оконченным с момента причинения менее тяжкого или тяжкого вреда здоровью потерпевшего. Понятия тяжкого и менее тяжкого вреда раскрываются при анализе ст.126 и 127 УК 1999г.

Субъект преступления – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона деяния характеризуется умышленной формой вины. Учитывая, что законодатель сформулировал данный состав в ст.200-1.3 УК как материальный, психическое отношение к наступившим последствиям может характеризоваться только косвенным видом умысла. При наличии прямого умысла ответственность должна наступить по ст.127 или 128 УК.

Следует отметить, что для квалификации деяния по ст.200-1.3, в отличие от ст.200-1.1, размер незаконного оборота лекарственных средств значения не имеет.

В ст.200-1.4 установлена ответственность за квалифицированный вид деяния. В качестве квалифицирующего признака выступает тяжесть последствия: причинение по неосторожности смерти или иных тяжких последствий.

Под иными тяжкими последствиями в ст.200-1.4 понимаются причинение по неосторожности тяжкого или менее тяжкого вреда здоровью нескольких лиц, распространение инфекционных болезней и т.д.

Субъективная сторона квалифицированного вида деяния по ст.200-1.4 характеризуется двумя формами вины, но в целом преступление считается совершенным по умыслу.

И в заключение анализа ст.200-1 обратим внимание, что в соответствии со ст.99-4.6 УК субъектом уголовной ответственности за данное деяние может выступать и юридическое лицо, к которому могут быть применены уголовно-правовые меры, указанные в ст.99-5 УК 1999г.

Статья 202. Незаконное получение или разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну

202.1. Собираение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, путем похищения документов, подкупа или угроз, а равно совершенные иным незаконным способом в целях разглашения или незаконного использования этих сведений, —

наказывается штрафом в размере от тысячи пятисот до двух тысяч пятисот манатов либо исправительными работами на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до двух лет.

202.2. Из корыстной или иной личной заинтересованности незаконное использование или разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, без согласия их владельца, причинившие ущерб в крупном размере, —

наказываются штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до шести месяцев.

В ст.202 УК устанавливается уголовная ответственность за два основных состава (ст.202.1 и 202.2) преступлений, в которых совпадают непосредственные объекты, предмет и признаки субъекта.

Непосредственным объектом выступают общественные отношения, регулирующие охрану коммерческой или банковской тайны, а также информационную безопасность в сфере экономической деятельности.

Предмет преступления – сведения, составляющие коммерческую или банковскую тайну.

Понятие коммерческой тайны дается в ст.2.0.1 Закона Азербайджанской Республики о коммерческой тайне от 4 декабря 2001 года: коммерческая тайна – это сведения, связанные с производственной, технологической, управленческой, финансовой и другой деятельностью юридических и физических лиц, разглашение которых без согласия владельца может причинить ущерб их законным интересам.

Владелец коммерческой тайны – юридическое или физическое лицо, владеющее на законных основаниях коммерче-

ской тайной.

Носители коммерческой тайны – материальные и нематериальные объекты, выражающие коммерческую тайну в виде знаков, изображений, формул, технологических процессов, сигналов и в другой форме (ст.2.0.5 Закона 2001г.).

Не являются коммерческой тайной: сведения, составляющие государственную тайну; сведения, отраженные в учредительных документах; сведения о лицензиях, дающих право заниматься некоторыми видами предпринимательской деятельности и некоторые др. сведения, полный перечень которых дается в ст.4 Закона о коммерческой тайне 2001г.

Банковская тайна является видом коммерческой тайны. Понятие банковской тайны дается в ст.41 Закона Азербайджанской Республики о банках от 16 января 2004 года.

К сведениям, составляющим коммерческую тайну, относится информация об операциях, счетах и вкладах клиентов и корреспондентов, их личные данные (имена, фамилии, место работы, должности и т.п.). Сведения, составляющие банковскую тайну, могут быть переданы только самому вкладчику, а также в специально оговоренных случаях могут предоставляться соответствующим государственным органам и их уполномоченным представителям.

Объективная сторона преступления в ст.202.1 состоит всего из одного действия. Это – собирание сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, которое может быть совершено следующими способами:

- путем похищения документов,
- подкупа,
- угроз,
- иным незаконным способом.

Собирание сведений заключается в их незаконном получении из собственности или законного владения юридических, должностных или физических лиц. Под собиранием следует понимать любые действия в виде поиска, выборочного

отбирания, обработки, хранения. Эти действия могут быть совершены как одним из конкретно перечисленных незаконных способов, так и любым другим незаконным способом.

Собирание сведений путем похищения документов возможно любым способом хищения, которое подразумевает противоправное изъятие из документооборота либо владения и (или) обращение в свою пользу или пользу другого лица сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну. Похищаемые сведения могут находиться на любом материальном носителе: бумажных документах, видео пленке, лазерном диске, магнитной ленте и т.д. В этих случаях совокупности по ст.326 (похищение или уничтожение официальных документов, штампов, печатей) не наступает.

Собирание сведений путем подкупа состоит в передаче или обещании передачи лицу, обладающему сведениями, составляющими коммерческую или банковскую тайну, либо имеющему доступ к таким сведениям, вознаграждения за передачу данных сведений. Вознаграждение может быть в виде денег или иного имущества, либо услуг имущественного характера.

Собирание сведений путем угроз предполагает применение психического насилия любого содержания: от угрозы применения насилия любого характера вплоть до убийства, угрозы уничтожения или повреждения имущества, угрозы распространения позорящих сведений. При реальности угрозы убийством или причинением тяжкого вреда здоровью возникает совокупность преступлений по ст.202.1 и ст.134 УК 1999г.

Под понятием иного незаконного способа понимается любой способ, совершаемый в нарушении установленных законом правил. В качестве одного из способов может быть использование высоких технологий. Так, собирание сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, сопряженное с неправомерным доступом в компьютерную систе-

му, с неправомерным завладением компьютерной информацией, будет влечь ответственность по совокупности преступлений по ст.202.1 и соответственно ст.272 или 273 УК.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Преступление будет считаться оконченным с момента собирания сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, любым из указанных в ст.202.1 УК способов.

При этом следует особо отметить, что собирание сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, любым из вышеуказанных способов, будет влечь уголовную ответственность только в случае собирания этих сведений в целях их разглашения или незаконного использования. Таким образом, специальная цель преступления является обязательным квалификационным признаком.

Субъект преступления в ст.202.1 – общий, им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона преступления в ст.202.1 УК характеризуется прямым умыслом с наличием обязательной цели разглашения или незаконного использования сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну.

Разглашение означает передачу сведений хотя бы одному другому лицу, не имеющему доступа к обладанию указанными видами тайны. При этом сам способ разглашения данных сведений может быть любым (устным, письменным, с использованием СМИ, в т.ч. компьютерных сетей) и значения для квалификации по ст.202.1 не имеет.

Незаконное использование сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, без согласия их владельца – это совершение с такой информацией любых незаконных сделок, а равно непосредственное применение ее самим виновным вопреки требованиям закона без согласия всех законных владельцев информации, связанные с извлечением ее

коммерческой пользы.¹

Объективная сторона преступления в ст.202.2 состоит из следующих обязательных признаков:

1) незаконное использование или разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну, без согласия их владельца;

2) причинение ущерба в крупном размере;

3) причинно-следственная связь между указанными действием и причиненным ущербом.

Понятия «использование и разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну», идентичны вышерассмотренным в ст.202.1 УК. Под владельцем понимается лицо, являющееся законным владельцем сведений, являющихся коммерческой или банковской тайной.

По конструкции объективной стороны – материальный состав, преступление считается оконченным с момента причинения ущерба в крупном размере, который в соответствии с примечанием к ст.190 определен в сумме свыше 100 тысяч манатов.

Субъект преступления, предусмотренного ст.202.2, в отличие от ст.202.1 – не общий, а специальный, т.е. им может быть только лицо, достигшее возраста 16-ти лет, которому тайна была доверена или стала известна по службе или выполняемой работе.

Важное значение для правильной квалификации деяния по ст.202.2 имеют субъективные признаки преступления. Субъективная сторона данного деяния характеризуется прямым умыслом, обусловленным корыстной или иной личной заинтересованностью. Таким образом, мотив преступления является обязательным признаком состава преступления в ст.202.2 УК.

¹ Уголовное право. Часть Общая. Часть Особенная. Учебник / Под общей ред. Л.Д. Гаухмана, Л.М. Колодкина, С.В. Максимова. М., 1999, с.427.

Статья 202-1. Распространение документов и сведений по экспортному контролю

202-1.1. Раскрытие или передача третьим лицам документов и сведений по экспортному контролю, полученных от юридических и физических лиц, или их содержания —

наказываются штрафом в размере от тысячи пятисот до двух тысяч пятисот манатов либо исправительными работами на срок до одного года, либо ограничением свободы на срок до одного года.

202-1.2. Те же деяния, совершенные с причинением ущерба в крупном размере, —

наказываются штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на тот же срок.

Ст.202-1 была дополнена в действующий УК Законом Азербайджанской Республики от 20 сентября 2005 года.

Непосредственный объект – общественные отношения, регулирующие охрану сведений в области экспертного контроля, в результате посягательства на которые подвергается опасности информационная безопасность в сфере экономической деятельности.

Предмет преступления – документы и сведения по экспортному контролю, а также их содержание, т.е. информация, содержащаяся в этих документах и сведениях .

В соответствии с Законом Азербайджанской Республики об экспертном контроле от 26 октября 2004 года, под экспертным контролем понимается комплекс мер, обеспечивающих осуществление в установленном законодательством Азербайджанской Республики порядке ввоза на территорию Азербайджанской Республики, вывоза с этой территории и транзита товаров (работ, услуг, результатов интеллектуальных деятельности), подпадающих под экспертный контроль (ст.1.1.1).

Под документами по экспортному контролю подразумеваются сертификаты, технические паспорта, лицензии, таможенные декларации и т.п., содержащие данные об экспертном контроле и предметах (работах, услугах, результатах интеллектуальной деятельности), подлежащих экспертному

контролю, в том числе об их происхождении, признаках, технологических особенностях, адресату доставки и т.д.

В диспозиции ст.202-1.1 специально указывается, что предмет преступления должен быть получен от юридических и физических лиц. При этом они могут быть получены виновным, в том числе, и законным путем (например, в силу выполняемой им работы или занимаемой должности). Но учитывая, что эти сведения носят конфиденциальный характер, они разглашению не подлежат, т.е. не могут быть раскрыты или переданы третьим лицам.

Объективная сторона преступления в ст.202-1 УК состоит из двух альтернативных действий:

- раскрытие третьим лицам документов и сведений по экспортному контролю или их содержания,
- передача третьим лицам документов и сведений по экспортному контролю или их содержания.

Способы распространения (т.е. непосредственно раскрытия или передачи) могут быть различными – копирование или передача подлинных документов, устное сообщение сведений, использование электронной почты и т.п., и для квалификации значения не представляют.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление будет считаться оконченным с момента, когда стали известны посторонним (т.е. третьим лицам) документы и сведения по экспортному контролю или их содержание, или же с момента, когда третьи лица завладели этими документами и сведениями, как материальными носителями конфиденциальной информации по экспортному контролю. В случаях, когда передаваемая информация содержит сведения, являющиеся государственной тайной или коммерческой тайной, то деяние должно быть квалифицировано соответственно по ст.284 (разглашение государственной тайны) или 202 (незаконное получение или разглашение сведений, составляющих коммерческую или банковскую тайну) УК.

Субъект преступления, предусмотренного ст.202-1.1 УК, – как общий, т.е. им может быть как любое лицо, достигшее 16-ти лет, так и специальный субъект – лицо, которому документы и сведения по экспортному контролю стали известны по службе.

Субъективная сторона деяния характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что раскрывает или передает третьим лицам документы и сведения по экспортному контролю, полученные от юридических и физических лиц, или их содержание, и желает, чтобы эти документы или их содержание стали известны посторонним лицам.

Законодатель дифференцировал уголовную ответственность за рассматриваемое деяние в ст.202-1.2.

Объективная сторона квалифицированного вида преступления, в отличие от основного, сконструирована как материальный состав. Причинение ущерба в крупном размере выступает в качестве квалифицирующего признака. Крупный размер ущерба в соответствии с примечанием к ст.190 УК определяется в сумме свыше 100 тысяч манатов.

Статья 205-1. Оборот поддельных акцизных марок

Изготовление, приобретение, хранение, сбыт поддельных акцизных марок или маркирование поддельными акцизными марками продукции (товаров), подлежащих маркированию, а также приобретение, хранение или сбыт маркированных поддельными акцизными марками продукции (товаров), за исключением приобретения их физическими лицами с объектов розничной торговли с целью потребления, —

наказываются штрафом в размере от двух тысяч до трех тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до трех лет.

Примечание: Лицо, приобретшее, хранящее или сбывающее продукцию (товары), маркированные поддельными акцизными марками, не привлекается к уголовной ответственности в случае предъявления бланка серьезной отчетности, электронной счёт-фактуры, подтверждающих покупку этой продукции (товаров) у другого лица.

Ст.205-1 была дополнена в действующий УК Законом Азербайджанской Республики от 31 мая 2007 года.

Непосредственный объект – общественные отношения, регулирующие установленный оборот продукции (товаров), подлежащей обязательной маркировке акцизными марками.

Предмет преступления – акцизные марки, а также продукция (товары), подлежащая обязательной маркировке акцизными марками.

Акцизные марки наклеиваются непосредственно на указанные товары или их упаковку и являются документом, подтверждающим законное появление товара. Производство и продажа акцизных марок осуществляется Министерством финансов Азербайджанской Республики. Изготовление, учет и хранение акцизных марок, регламентированы соответствующими нормативными актами указанного министерства и находятся под специальным контролем.

Поддельными акцизными марками будут считаться те, которые изготовлены в нарушение порядка, установленного Министерством финансов.

В соответствии с Правилами регулирования оборота на территории Азербайджанской Республики товаров, подлежащих маркировке акцизными марками, от 7 декабря 2015 года, к подобным товарам отнесены пищевой спирт, все виды спиртных напитков (водка, коньяк, вино и т.п.), пиво (за исключением безалкогольного пива), табачные изделия.

Объективная сторона деяния, в зависимости от конкретного предмета преступления, включает следующие альтернативные действия:

- изготовление поддельных акцизных марок,
- приобретение поддельных акцизных марок,
- хранение поддельных акцизных марок,
- сбыт поддельных акцизных марок,
- маркирование поддельными акцизными марками продукции (товаров), подлежащих маркированию,

- приобретение маркированных поддельными акцизными марками продукции (товаров),
- хранение маркированных поддельными акцизными марками продукции (товаров),
- сбыт маркированных поддельными акцизными марками продукции (товаров).

В диспозиции ст.205-1 законодатель, используя метод исключения, указывает на место, признаки субъекта и специальную цель, при которых уголовная ответственность по ст.205-1 УК не наступает. Так, такое действие как приобретение маркированных поддельными акцизными марками продукции (товаров) физическими лицами с объектов розничной торговли с целью потребления, не является преступным.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с момента совершения любого из перечисленных действий.

Субъект преступления, предусмотренного ст.205-1 – общий, т.е. им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона деяния характеризуется прямым умыслом.

Следует отметить, что из содержания диспозиции ст.205-1 вытекает, что совершение какого-либо из указанных действий в отношении даже одной поддельной акцизной марки будет влечь уголовную ответственность. Однако на практике суды в подобных случаях часто применяют ст.14.2 УК 1999г.

В примечании к ст.205-1 содержатся специальные условия освобождения виновного от уголовного ответственности. Лицо, совершившее действия, указанные в ст.205-1, не привлекается к уголовной ответственности в случае предъявления бланка серьезной отчетности, электронной счёт-фактуры, подтверждающих покупку этой продукции (товаров) у другого лица.

Статья 205-2. Преднамеренное уничтожение, подделка, изготовление незаконным путем, использование и сбыт контрольных марок

205-2.1. Преднамеренное уничтожение, подделка, изготовление незаконным путем, использование и сбыт контрольных марок, если в результате этих деяний причинен ущерб в значительном размере, —

наказываются штрафом от двукратного до четырехкратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до одного года.

205-2.2. Те же деяния, совершенные:

205-2.2.1. повторно;

205-2.2.2. группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

205-2.2.3. с причинением ущерба в крупном размере, —

наказываются штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо лишением свободы на срок от двух до четырех лет.

Ст.205-2 была дополнена в действующий УК Законом Азербайджанской Республики от 30 апреля 2013 года.

Основной непосредственный объект – общественные отношения, регулирующие применение и осуществляющие надзор над оборотом контрольных марок, дополнительный – общественные отношения, обеспечивающие защиту прав и интересов владельцев интеллектуальной собственности.

Предмет преступления – контрольные марки, понятие которых и порядок их законного оборота регламентируются Законом Азербайджанской Республики об обеспечении прав интеллектуальной собственности и борьбе против пиратства от 22 мая 2012 года, Правилами ведения государственного реестра объектов интеллектуальной собственности и смежных прав (аудиовизуальные произведения, фонограммы, компьютерные программы, информационные сборники, книги), на экземпляры которых предусматривается наклеивание контрольных марок, утвержденными КМ Азербайджанской Республики от 18 января 2013 года; Правилами о формах учета, использования и предоставления контрольных марок,

утвержденными КМ Азербайджанской Республики от 9 июня 2014 года и некоторыми др. нормативными актами.

В соответствии с Законом 2012г., контрольная марка – это являющаяся буквенно-цифровым кодом и голографическим защитным средством, предназначенным для одноразового использования, специальный знак единой формы, наносимый на экземпляры, подтверждающий соблюдение авторского права и смежных прав при изготовлении (производстве) экземпляров аудиовизуальных произведений, фонограмм, компьютерных программ, баз данных, книг и предоставляющий право на их распространение (ст.1.0.13).

Контрольные марки присваиваются объектам авторского права и смежного права (аудиовизуальное произведение, фонограмма, компьютерная программа, информационный сборник (база данных)), понятия которых даются в указанном Законе 2012г.

Объективная сторона преступления в ст.205-2.1 состоит из следующих обязательных признаков:

- 1) альтернативные преднамеренные действия:
 - уничтожение контрольных марок,
 - подделка контрольных марок,
 - изготовление незаконным путем контрольных марок,
 - использование незаконным путем контрольных марок,
 - сбыт незаконным путем контрольных марок;
- 2) причинение ущерба в крупном размере;
- 3) причинно-следственная связь между указанными действиями и причиненным ущербом.

Под уничтожением контрольных марок понимается приведение их в полную непригодность. Способы уничтожения могут быть различными (сожжение, растворение, разрывание и т.д.) и значения для квалификации не имеют.

Подделка контрольных марок может быть осуществлена путем как материальной фальсификации (подчистка, изменение истинных данных, кода), так и интеллектуальной фаль-

сификации (внесение изначально неверных данных, несоответствующего кода по существу).

Изготовление незаконным путем контрольных марок предполагает их изготовление в нарушение правил, установленных соответствующим законодательством. Эти нарушения могут касаться как формы, так и содержания контрольных марок.

Использование незаконным путем контрольных марок предполагает их наклеивание на различные объекты авторских прав или смежных прав без включения соответствующих контрольных марок в государственный реестр со стороны Агентства по авторским правам или Министерства культуры Азербайджанской Республики. Ввозимые из зарубежных государств объекты авторских прав или смежных прав предварительно должны быть зарегистрированы таможенными органами и только после этого на них могут наклеиваться контрольные марки.

Сбыт незаконным путем контрольных марок предполагает их передачу, как на возмездной, так и безвозмездной основе, другим лицам.

По конструкции объективной стороны – материальный состав. Преступление считается оконченным с момента причинения ущерба в значительном размере в результате совершения одного из указанных в ст.205-2.1 действий. В соответствии с примечанием к ст.190 УК под ущербом в значительном размере понимается сумма свыше 20 тысяч, но не более 100 тысяч манатов.

Субъект преступления – общий, т.е. им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона деяния характеризуется прямым умыслом.

Законодатель дифференцирует ответственность за рассматриваемое деяние, предусматривая в ст.205-2.2 следующие квалифицирующие признаки совершения деяния: по-

вторно (ст.205-2.2.1); группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (ст.205-2.2.2); с причинением ущерба в крупном размере (ст.205-2.2.3).

Содержание первых двух квалифицирующих признаков соответствует положениям ст.16 и ст.34 УК и совпадает с аналогичными в других преступлениях. Крупный размер ущерба в соответствии с примечанием к ст.190 УК определяется в сумме свыше 100 тысяч манатов.

Статья 210. Неправомерные действия при банкротстве

210.1. Соккрытие имущества или имущественных обязательств, сведений об имуществе, о его размере, местонахождении либо иной информации об имуществе, передача имущества в иное владение, отчуждение или уничтожение имущества, а равно соккрытие, уничтожение, фальсификация бухгалтерских и иных учетных документов, отражающих экономическую деятельность, совершенные руководителем или собственником организации-должника либо индивидуальным предпринимателем при банкротстве или в предвидении банкротства, причинившие ущерб в значительном размере, —

наказываются штрафом от двукратного до четырехкратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

210.2. Неправомерное, заведомо в ущерб другим кредиторам удовлетворение имущественных требований отдельных кредиторов руководителем или собственником организации-должника либо индивидуальным предпринимателем, знающим о своей фактической несостоятельности (банкротстве), а равно принятие такого удовлетворения кредитором, знающим об отданном ему предпочтении несостоятельным должником в ущерб другим кредиторам, причинившие ущерб в крупном размере, —

наказываются штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо лишением свободы на срок до двух лет.

Данная норма, устанавливающая ответственность за банкротство, точно также как и последующие (ст.211 и 212), являются новеллами действующего уголовного законодательства Азербайджанской Республики.

Под банкротством, в соответствии со ст.1 Закона Азербайджанской Республики о банкротстве и несостоятельности от 13 июня 1997 года, понимается отсутствие у должника способности оплатить свои долговые обязательства, которая либо утверждается самим должником, либо определяется судом или кредиторами. Процедура банкротства регламентируется нормами указанного Закона 1997г. и начинается подачей заявления должником или кредитором в коммерческий суд.¹ Коммерческим судом принимается одно из следующих решений:

- 1) об объявлении должника банкротом и назначении администратора имущества;
- 2) о назначении временного администратора имущества или о продлении назначения;
- 3) об отказе от объявления должника банкротом.

В соответствии со ст.17 Закона 1997г., с момента возбуждения процесса банкротства должник не может распоряжаться какой-либо частью своего имущества с целью осуществления хозяйственной деятельности или выполнения своих обязательств, либо с любой иной целью. Подобные распоряжения могут приниматься должником только с разрешения суда, администратора имущества или временного администратора имущества.

Момент банкротства в ст.18 Закона 1997г. определяется как:

- а) момент вступления в законную силу решения суда об объявлении о банкротстве должника;
- б) момент принятия решения на первичном собрании кредиторов об объявлении о банкротстве предприятия-должника в соответствии с требованиями Закона 1997г.

¹ В результате проводимых реформ судебной системы в Азербайджане, вместо ликвидированных административно-экономических судов были созданы и с 1 января 2020 года стали действовать в отдельности коммерческие суды и административные суды.

С момента объявления о банкротстве должника:

а) все судебные разбирательства и другие действия, направленные на взыскание сумм, причитающихся с должника, прекращаются;

б) претензии против должника могут предъявляться только в рамках процесса банкротства, предусмотренного Законом 1997г.;

в) в случаях, не противоречащих законодательству, приведение в исполнение решений об имуществе должника, ранее вынесенных любым судом, приостанавливается;

г) полномочия управляющего предприятия-должника прекращают действовать, за исключением полномочий, переданным ему администратором имущества;

д) полномочия предприятия-должника на любые распоряжения и действия в отношении его имущества прекращают действовать.

В ст.210 установлена ответственность за два основных состава (ст.210.1 и 210.2) неправомерного действия при банкротстве. При этом непосредственные объекты и субъективная сторона их совпадают.

Основной непосредственный объект преступления – общественные отношения, обеспечивающие законные интересы участников экономической деятельности, индивидуальных предпринимателей и коммерческих организаций, действующих при осуществлении процедуры банкротства. Дополнительный непосредственный объект – имущественные отношения физических и юридических лиц, а также государства.

Обязательным признаком состава является предмет преступления, в качестве которого выступают:

- имущество;
- имущественные обязательства;
- сведения об имуществе;
- бухгалтерские и иные учетные документы, отражающие экономическую деятельность.

В зависимости от предмета различаются действия, входящие в объективную сторону преступления.

В отношении имущества при банкротстве или в предвидении банкротства могут быть совершены в альтернативном порядке следующие преступные действия:

- сокрытие,
- передача в иное владение,
- отчуждение,
- уничтожение.

При банкротстве или в предвидении банкротства в отношении имущественных обязательств и сведений об имуществе преступным является их сокрытие. При этом законодательно частично указываются сокрытие каких именно сведений об имуществе является преступным: о его размере, местонахождении либо иной информации об имуществе.

В отношении бухгалтерских и иных учетных документов, отражающих экономическую деятельность, при банкротстве или в предвидении банкротства преступными являются совершение следующих действий:

- сокрытие,
- уничтожение,
- фальсификация.

Под сокрытием имущества, имущественных обязанностей, сведений об имуществе, о его размере, местонахождении либо иной информации об имуществе, а равно под сокрытием бухгалтерских и иных учетных документов понимается не связанное с отчуждением фактическое утаивание указанных предметов.

Передача имущества во владение иным лицам означает переход имущества как в законное, так и незаконное владение другого лица.

Под отчуждением имущества понимается прекращение права собственности на это имущество.

Уничтожение имущества – это приведение материальных ценностей в полную негодность, когда они утрачивают свою

стоимость и не могут быть использованы по своему прямому назначению.

Уничтожение бухгалтерских и иных учетных документов означает их полное разрушение, не позволяющее их дальнейшее использование.

Документы, отражающие финансовое состояние, дают представление о денежных средствах экономического субъекта. Фальсификация бухгалтерских и иных учетных документов означает преднамеренное искажение достоверности содержания и формы этих документов.

Главным признаком объективной стороны преступления является то, что все действия должны быть совершены лишь при наличии признаков банкротства в нарушение норм Закона о банкротстве и несостоятельности. Совершение их при других обстоятельствах, т.е. в отсутствии признаков банкротства, исключает ответственность по ст.210 УК 1999г.

Итак, объективная сторона состава преступления в ст.210. состоит из следующих обязательных признаков:

1) неправомерные действия при банкротстве или в предвидении банкротства,

2) причинение материального ущерба в значительном размере;

3) причинно-следственная связь между совершенными при банкротстве или в предвидении банкротства преступными действиями и причинением ущерба.

По конструкции объективной стороны – материальный состав, преступление окончено с момента причинение материального ущерба в значительном размере, в соответствии с примечанием к ст.190 УК определен в сумме свыше 20 тысяч, но не более 100 тысяч манатов включительно.

Субъект преступления в ст.210.1 УК – специальный. Им могут быть достигшие 16-ти лет руководитель или собственник организации-должника либо индивидуальный предприниматель, находящиеся при банкротстве или в предвидении банкротства.

Субъективная сторона в ст.210.1 УК характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла.

Объективная сторона преступления в ст.210.2 состоит из следующих обязательных признаков:

1) альтернативные деяния:

– неправомерное заведомо в ущерб другим кредиторам удовлетворение имущественных требований отдельных кредиторов за счет имущества должника,

– принятие такого удовлетворения кредитором, знающим об отданном ему предпочтении несостоятельным должником в ущерб другим кредиторам;

2) причинение крупного ущерба,

3) причинно-следственная связь между указанными действием (обстановкой банкротства) и причиненным ущербом.

По конструкции объективной стороны в ст.210.2 – материальный состав, преступление считается оконченным с момента причинения ущерба в крупном размере, который в соответствии с примечанием к ст.190 УК определен в сумме свыше 100 тысяч манатов.

Субъект преступления в ст.210.2 УК – специальный. Им могут быть достигшие 16-ти лет руководитель или собственник организации-должника либо индивидуальный предприниматель, а также руководитель или собственник организации-кредитора, либо индивидуальный предприниматель, выступающий в качестве кредитора.

Субъективная сторона в ст.210.2 УК характеризуется умышленной формой вины в виде прямого или косвенного умысла. Однако в большинстве случаев имеет место прямой умысел. Косвенный умысел возможен при отчуждении или уничтожении имущества (например, предприниматель, получив кредит, проиграл деньги в азартной игре).¹

¹ Российское уголовное право. Т. 2. Особенная часть / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, В.С. Комиссарова, А.И. Рагога. М., 2010, с.264.

Статья 211. Преднамеренное банкротство

211.1. Преднамеренное банкротство, то есть умышленное создание или увеличение неплатежеспособности, совершенное руководителем или собственником коммерческой организации, а равно индивидуальным предпринимателем в личных интересах или в интересах иных лиц, причинившее ущерб в значительном размере, —

наказывается штрафом от двукратного до четырехкратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до одного года.

211.2. Те же деяния, причинившие ущерб в крупном размере или иные тяжкие последствия, —

наказываются штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

Основной непосредственный объект преступления – общественные отношения и законные интересы участников экономической деятельности, индивидуальных предпринимателей и коммерческих организаций, действующих при осуществлении процедуры банкротства. Дополнительный – имущественные отношения физических и юридических лиц, а также государства.

При общности непосредственного объекта принципиальное отличие преднамеренного банкротства от неправомερных действий при банкротстве состоит в искусственном преднамеренном создании ситуации банкротства.

Объективная сторона данного преступления состоит из следующих обязательных признаков:

- 1) создание или увеличение неплатежеспособности в личных интересах или интересах иных лиц;
- 2) причинение ущерба в значительном размере;
- 3) причинно-следственная связь между указанными действиями и причиненным ущербом.

Под неплатежеспособностью понимается такая ситуация, когда индивидуальный предприниматель или коммерческая

организация (юридическое лицо) не способны в полном объеме удовлетворять требования кредиторов.

Создание или увеличение неплатежеспособности, заведомо влекущие неспособность коммерческой организации или индивидуального предпринимателя в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам, и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, должны быть совершены в личных интересах или интересах иных лиц.

Способы совершения преднамеренного банкротства могут быть различными и специально в уголовном законе не оговариваются. Например, объективная сторона может быть выполнена такими способами совершения преступления как заключение заведомо невыгодных сделок, отказ от заключения выгодной сделки, невзыскание кредиторской задолженности и др.

В любом случае действия по преднамеренному банкротству выполняются до решения коммерческого суда о несостоятельности организации или индивидуального предпринимателя либо до объявления организации (предпринимателя) о своей несостоятельности и добровольной ликвидации.

По конструкции объективной стороны – материальный состав, преступление считается оконченным с момента причинения ущерба в значительном размере, который в соответствии с примечанием к ст.190 УК определен в сумме свыше 20 тысяч, но не более 100 тысяч манатов включительно.

Субъект преступления – специальный, им могут быть руководитель или собственник коммерческой организации, а равно индивидуальный предприниматель.

Субъективная сторона преступления характеризуется только прямым умыслом и наличием личной заинтересованности, которая чаще всего носит корыстный характер, выраженный в уклонении от выполнения договорных обязательств, уплаты налогов и т.п.

Законодатель в ст.211.2 УК предусмотрел ответственность за квалифицированный вид преднамеренного банкротства, в качестве квалифицирующих признаков выступают тяжесть последствий, а именно преднамеренное банкротство, повлекшее причинение:

– ущерб в крупном размере (т.е. в сумме свыше 100 тысяч манатов);

– иных тяжких последствий.

Понятие иных тяжких последствий является оценочным и в качестве таковых могут признаваться полное банкротство кредиторов в результате преднамеренного банкротства предприятия-должника или индивидуального предпринимателя-должника; массовое увольнение сотрудников и т.п.

Статья 212. Фиктивное банкротство

212.1. Фиктивное банкротство, то есть заведомо ложное объявление руководителем или собственником коммерческой организации, а равно индивидуальным предпринимателем о своей несостоятельности в целях введения в заблуждение кредиторов для получения отсрочки или рассрочки причитающихся кредиторам платежей или скидки с долгов, а равно для неуплаты долгов, причинившее ущерб в значительном размере, —

наказывается штрафом от двукратного до четырехкратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо исправительными работами на срок до одного года, либо лишением свободы на тот же срок.

212.2. Те же деяния, причинившие ущерб в крупном размере или иные тяжкие последствия, —

наказываются штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

В отличие от преднамеренного банкротства, где виновный действительно является банкротом, при фиктивном банкротстве виновный совершает действие, которое состоит в заведомо ложном публичном объявлении руководителем или собственником коммерческой организации, а равно индивидуальным предпринимателем о своей несостоятельности, т.е.

неспособности выполнять свои финансовые обязательства. При этом причиняется вред имущественным интересам и кредиторов, и государства, т.к. из государственного бюджета выделяются средства, направленные на оздоровление финансового положения якобы обанкротившегося предприятия или индивидуального предпринимателя.

Основной непосредственный объект – общественные отношения, возникающие по поводу выполнения имущественных обязательств при осуществлении законной предпринимательской деятельности, дополнительный – имущественные интересы кредиторов.

Объективная сторона преступления состоит из следующих обязательных признаков:

1) действие в виде заведомого ложного объявления о несостоятельности коммерческой организации или индивидуального предпринимателя;

2) причинение ущерба в значительном размере;

3) причинно-следственная связь между указанными действием и причиненным ущербом.

По конструкции объективной стороны – материальный состав, преступление считается оконченным с момента причинения ущерба в значительном размере, который в соответствии с примечанием к ст.190 УК определен в сумме от 20 тысяч до 100 тысяч манатов включительно.

Субъект фиктивного банкротства – специальный, им могут быть наделенные общими признаками (вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет) руководитель или собственник коммерческой организации, а равно индивидуальный предприниматель.

С субъективной стороны преступление совершается с прямым умыслом. В диспозиции ст.212.1 прямо указываются специальные цели фиктивного банкротства, которые являются обязательными признаками состава преступления. Так, заведомо ложное объявление субъектами преступления о

своей несостоятельности совершаются в целях введения в заблуждение кредиторов:

– для получения отсрочки или рассрочки причитающихся кредиторам платежей;

– для получения скидки с долгов;

– из-за неуплаты долгов.

В ст.212.2 УК устанавливается уголовная ответственность за квалифицированный вид фиктивного банкротства. В качестве квалифицирующих признаков указываются причинение ущерба в крупном размере (т.е. свыше 100 тысяч манатов) или иных тяжких последствий. Понятие «иные тяжкие последствия» является оценочным и под ними могут пониматься, например, банкротство предприятия-партнера, сокращение большого количества рабочих мест и др.

Статья 213-2. Уклонение от продажи драгоценных металлов и драгоценных камней государству

Уклонение субъектов, добывающих, производящих драгоценные металлы и драгоценные камни, от первоначальной продажи государству добытых из недр драгоценных металлов и драгоценных камней, аффинированных в соответствии со стандартами драгоценных металлов, а также рекуперированных драгоценных камней при их продаже в отсортированном виде, совершенное в значительном размере, —

наказывается штрафом в размере от трех тысяч до шести тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Примечание: в настоящей статье под «значительным размером» признается сумма свыше семи тысяч манатов.

Ст.213-2 была дополнена в действующий УК 1999г. Законом Азербайджанской Республики от 17 апреля 2007 года.

Непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие экономические интересы государства при обороте драгоценных металлов и драгоценных камней.

Предметы преступления:

- добытые из недр драгоценные металлы,
- добытые из недр драгоценные камни,
- драгоценных металлы, аффинированные в соответствии со стандартами,
- рекуперированные драгоценные камни.

Понятие указанных предметов преступления дается в Законе Азербайджанской Республики о драгоценных металлах и драгоценных камнях от 10 июня 2005 года.

Драгоценные металлы – это золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, осмий, родий и рутений), находящиеся в любом виде и состоянии, в том числе в самородном и аффинированном (в обогащенном, очищенном) виде, а также в сырье, сплавах, полуфабрикатах, промышленных продуктах, химических соединениях, ювелирных и иных бытовых изделиях, монетах, ломе, отходах производства и потребления (ст.1.1.1).

Драгоценные камни – это обработанные и необработанные природные алмазы, изумруды, рубины, сапфиры и александриты (ст.1.1.2).

Драгоценные металлы, аффинированные в соответствии со стандартами, – это драгоценные металлы, извлеченные в процессе очистки от примесей и сопутствующих компонентов и доведенные до качества, соответствующего государственными стандартам Азербайджанской Республики, техническим условиям и международным стандартам (ст.1.1.7).

Рекуперированные драгоценные камни – это драгоценные камни, извлеченные из отработанных или выведенных из эксплуатации по определенным причинам оборудования, инструментов и других изделий технического назначения, а также из отходов, содержащих драгоценные камни, с последующим доведением (очисткой) до качества, соответствующего техническим условиям или классификатору алмазов (ст.1.1.8 Закона 2005г.).

Объективная сторона преступления является сложносоставной и заключается одновременно в бездействии и действии:

1) бездействие заключается в уклонении от первоначальной продажи государству добытых из недр драгоценных металлов и драгоценных камней, аффинированных в соответствии со стандартами драгоценных металлов, а также рекупированных драгоценных камней;

2) действие заключается в продаже указанных предметов в отсортированном виде, совершенном в значительном размере (в соответствии с примечанием к ст.213-2 УК, под значительным размером понимается сумма свыше 7 тысяч манатов).

Под продажей в отсортированном виде понимается продажа драгоценных камней, которые прошли процесс сортировки и первичной классификации драгоценных камней, когда из извлеченного минерального сырья были выделены и отсортированы драгоценные камни на основании утвержденных коллекций образцов и классификаторов (ст.1.1.6 Закона 2005г.).

Объективная сторона преступления сконструирована как формальный состав. Преступление считается оконченным с момента первоначального предложения или продажи драгоценных металлов или драгоценных камней в значительном размере не государству, а другим покупателям.

Субъект преступления – специальный. В диспозиции ст.213-2 прямо указываются на следующие его признаки: субъекты, добывающие, производящие драгоценные металлы и драгоценные камни. В случаях, когда в качестве указанных субъектов выступают юридические лица, субъектами преступления будут наделенные специальной компетенцией сотрудники или руководители юридического лица. В любом случае к уголовной ответственности по ст.213-2 могут быть привлечены только физические или юридические лица (в

лице их представителей), обладающие в законном порядке лицензией на добычу или производство драгоценных металлов и драгоценных камней. Другие лица, занимающиеся продажей драгоценных металлов и драгоценных камней, субъектами преступления по ст.213-2 УК быть не могут.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный осознает, что уклоняется от первоначальной продажи добытых из недр драгоценных металлов и драгоценных камней государству, продавая их другим покупателям в значительном размере в отсортированном виде.

Статья 213-3. Подделка государственных пробирных клейм

213-3.1. Подделка государственных пробирных клейм со стороны лиц, занимающихся изготовлением (производством) ювелирных и иных бытовых изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней, —

наказывается штрафом в размере от трех тысяч до шести тысяч манатов либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до одного года с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

213-3.2. Те же деяния, совершенные повторно, —

наказываются ограничением свободы на срок до двух лет либо лишением свободы на срок до двух лет.

Ст.213-3 была дополнена в действующий УК 1999г. Законом Азербайджанской Республики от 17 апреля 2007 года.

Основной непосредственный объект – общественные отношения в финансово-кредитной системе, а именно установленные государством правила изготовления и использования пробирных клейм, а также порядок осуществления пробирного надзора. Дополнительный непосредственный объект – имущественные отношения потребителей.

Предмет преступления – государственное пробирное клеймо драгоценного металла, которое чаще именуется как

«проба». Понятие пробирного клейма дается в Законе Азербайджанской Республики о драгоценных металлах и драгоценных камнях от 10 июня 2005 года:

Проба – государственный стандарт, определяющий ценность сплава, из которого изготавливается изделие, и подтверждающий количество драгоценного металла в тысячной весовой единице (ст.1.1.10).

Клеймению государственным пробирным клеймом подлежат изделия, изготовленные из драгоценных металлов и их сплавов с использованием различных видов художественной обработки, со вставками из драгоценных, полудрагоценных, поделочных и цветных камней, других материалов природного или искусственного происхождения или без них, применяемые в качестве различных украшений, предметов быта и культа, декоративных целей, а также изготовленные из драгоценных металлов памятные, юбилейные и другие знаки и медали, кроме памятных монет, прошедших эмиссию, и государственных наград.

Порядок клеймения различных изделий определяется Правилами пробирования и клеймения изделий из драгоценных металлов, утвержденных КМ Азербайджанской Республики 1 февраля 2001 года. Виды и структуры пробирных клейм определяются также в указанном акте КМ. Надзор над опробированием и клеймением осуществляется Государственной пробирной палатой при Министерстве финансов Азербайджанской Республики.

Ювелирные и другие бытовые изделия из драгоценных металлов представляются на опробование и клеймение их изготовителем, а ввезенные на территорию Азербайджанской Республики для продажи указанные изделия – юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, осуществляющими ввоз этих изделий.

Достоинство сплава, из которого изготовлены изделия, определяется пробой, показывающей количество массовых

частей драгоценного металла в тысяче массовых частей сплава. Например, в Азербайджане в розничной продаже наиболее распространенными являются золотые изделия, помеченные пробой «583» или «750».

Объективная сторона преступления в ст.213-3.1 выражается единственным действием – подделкой государственного пробирного клейма.

Подделка государственного пробирного клейма – это фальсификация подлинных клейм путем изменения их реквизитов.

Диспозиция ст.213-3.1 является бланкетной, поэтому любое опробирование или клеймение в нарушение указанных Правил КМ 2001г. и в обход Государственной пробирной палаты, контролирующей порядок их осуществления, будет квалифицировано как подделка. Способы подделки могут быть различными (кустарный способ изготовления самого клейма, изготовление в соответствии с техническими правилами, но без соответствующего разрешения и постановления на учет, клеймение в обход указанных Правил КМ 2001г. и др.) и для квалификации деяния по ст.213-3.1 значения не имеют.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с момента подделки государственного пробирного клейма.

Субъект преступления – специальный, им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет и занимающееся изготовлением (производством) ювелирных и иных бытовых изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней. Подобная деятельность регламентирована и осуществляется на основе полученных лицензий. Таким образом, субъектами преступления по ст.213-3 могут быть физические лица, зарегистрированные в качестве индивидуального предпринимателя, и сотрудники юридических лиц, занимающиеся изготовлением (производством) ювелирных и иных бытовых изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней, ко-

торые непосредственно совершают действия по подделке государственного пробирного клейма.

Совершение указанных действий любым другим лицом, при наличии необходимых признаков может быть квалифицировано как приготовление или покушение на мошенничество.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Мотивы совершения преступления для квалификации по ст.213-3.1 значения не имеют. Но при наличии корыстного мотива и клеймения изделия пробой, явно завышающей количество сплава драгоценных металлов, сбыт подобных изделий может квалифицироваться по совокупности преступлений по ст.213-3 и ст.178 (мошенничество) или 200 (обман потребителей или производство и сбыт некачественной продукции).

Законодатель дифференцировал ответственность за данное преступление, предусмотрев в ст.213-3.2 ответственность за подделку государственных пробирных клейм, совершенную повторно. Понятие повторности, как квалифицирующего признака, совпадает с положениями ст.16 УК. При этом одновременная подделка государственных пробирных клейм, совершенная в отношении нескольких изделий, и охваченная единым умыслом, понятие повторности не образует.

Следует отметить, что законодатель РФ, устанавливая в ст.181 УК 1996г. уголовную ответственность за аналогичное преступление, расширяет признаки объективной стороны различными альтернативными действиями, и не ограничивает понятие субъекта преступления специальными признаками. Также обязательными признаками субъективной стороны преступления в ст.181 УК РФ 1996г. являются специальные мотивы преступления (корыстная или иная личная заинтересованность).

§ 6. Преступления, связанные с проявлением монополизма или принуждением в сфере экономической деятельности

К этой группе преступлений отнесены:

- монополистические действия и ограничение конкуренции (ст.199);
- принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения (ст.201).

Статья 199. Монополистические действия и ограничение конкуренции

199.1. Заключение хозяйствующими субъектами картельного соглашения о применении средств ограничения конкуренции с целью устранения других конкурентов или недопущения на рынок новых конкурентов, участие в подобных картельных соглашениях, либо создание рыночных препятствий, которые влекут или могут повлечь прекращение, устранение или ограничение конкуренции, либо совершение других монополистических действий, —

наказываются лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до двух лет со штрафом в двукратном размере причиненного в результате преступления ущерба (полученного дохода) либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до двух лет или без такового.

199.2. Те же действия, совершенные:

199.2.1. повторно;

199.2.2. организованной группой;

199.2.3. лицом с использованием своего служебного положения;

199.2.4. с причинением ущерба или получением дохода в значительном размере, —

наказываются лишением свободы на срок от трех до семи лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или со штрафом в трехкратном размере причиненного в результате преступления ущерба (полученного дохода).

199.3. Деяния, предусмотренные статьями 199.1 или 199.2 настоящего Кодекса, совершенные:

199.3.1. преступным сообществом (преступной организацией);

199.3.2. с применением насилия или с угрозой его применения, а равно с уничтожением или повреждением чужого имущества либо с угрозой его уничтожения или повреждения, при отсутствии признаков вымогательства;

199.3.3. с причинением ущерба или с получением дохода в крупном размере, —

наказываются лишением свободы на срок от семи до двенадцати лет со штрафом в четырехкратном размере причиненного в результате преступления ущерба (полученного дохода).

Примечание:

1. Под «значительным размером» в статье 199.2.4 настоящего Кодекса признается сумма от десяти тысяч до пятидесяти тысяч манатов, а под «крупным размером» в статье 199.3.3 — свыше пятидесяти тысяч манатов.

2. Лицо, совершившее деяния, перечисленные в статье 199.1 настоящего Кодекса, своевременно сообщившее об этом органам власти или каким-либо иным образом содействовавшее раскрытию преступления и оказавшее помощь в его пресечении, освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях нет иного состава преступления.

Законом Азербайджанской Республики от 5 апреля 2016 года ст.199 УК дана в новой редакции.

Основной непосредственный объект преступления – общественные отношения в области свободной конкуренции между субъектами экономической деятельности на рынке товаров (услуг, работ), дополнительный – имущественные интересы юридических и физических лиц.

Объективная сторона преступления выражается в следующих альтернативных действиях:

– заключение хозяйствующими субъектами картельного соглашения о применении средств ограничения конкуренции с целью устранения других конкурентов или недопущения на рынок новых конкурентов;

– участие в подобных картельных соглашениях;

– создание рыночных препятствий, которые влекут или могут повлечь прекращение, устранение или ограничение конкуренции;

– совершение других монополистических действий.

Понятие монополистических действий дается в ст.4 Закона

Азербайджанской Республики об антимонопольной деятельности от 4 марта 1993 года. Под монополистическими действиями понимается деятельность субъектов хозяйства или органов исполнительной власти и государственного управления, направленная на недопущение, ограничение или устранение конкуренции.

Картельное соглашение – это устная или письменная договоренность между двумя или несколькими компаниями, направленная на ограничение рыночной конкуренции и получение дополнительной прибыли. Ограничение конкуренции может выражаться в разделе сферы деятельности, рынка товаров (услуг, работ), или в вытеснении с рынка других производителей. Ограничение конкуренции в конечном счете приводит к монополии, что деформирует рынок и ущемляет права потребителей и отдельных участников рынка.

Картельное соглашение о применении средств ограничения конкуренции заключается минимум между двумя хозяйствующими субъектами. Главным при заключении картельного соглашения является указанная в ст.199.1 УК специальная цель устранения других конкурентов или недопущения на рынок новых конкурентов.

Под участием в картельном соглашении о применении средств ограничения конкуренции понимается присоединение к уже заключенному картельному соглашению еще одного хозяйствующего субъекта. Оно может носить устную или письменную форму.

Создание рыночных препятствий, которые влекут или могут повлечь прекращение, устранение или ограничение конкуренции, может быть совершено различными способами: установлением монопольно высоких или монопольно низких цен, установлением или поддержанием единых цен, ограничением доступа на рынок, устранением с него хозяйствующих субъектов и др.

Под совершением других монополистических действий

понимаются различные действия, направленные на ограничение доступа на рынок, причинение физических препятствий для продолжения хозяйственной деятельности на рынке, проведение незаконных и необоснованных проверок и т.п.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Преступление будет считаться оконченным с момента совершения любого из указанных действий.

Субъект преступления – специальный. Им могут быть только достигшие 16-ти лет индивидуальные предприниматели, руководители хозяйствующих субъектов, должностные лица органов государственного управления, исполнительной власти или органов местного самоуправления, правомочные принимать решения на рынке товаров (услуг, работ), способные воздействовать на свободную конкуренцию.

Субъективная сторона преступления характеризуется виной в виде прямого умысла при наличии обязательной специальной цели устранения других конкурентов или недопущения на рынок новых конкурентов. При этом мотивы преступления чаще всего личные (например, из мести) или корыстные, но влияния на квалификацию они не оказывают.

Законодатель в ст.199 УК дифференцирует уголовную ответственность на трех уровнях, предусматривая наряду с основным (ст.199.1) также квалифицированный (ст.199.2) и особо квалифицированный (ст.199.3) виды преступления.

В ст.199.2 указаны следующие квалифицирующие признаки совершения деяния: повторно (ст.199.2.1); организованной группой (ст.199.2.2); лицом с использованием своего служебного положения (ст.199.2.3); с причинением ущерба или получением дохода в значительном размере (ст.199.2.4).

Понятия повторности и организованной группы даются соответственно в ст.16 и 34.3 УК.

Совершение указанных в ст.199.1 различных монополистических действий, направленных на прекращение, устранение или ограничение конкуренции лицом с использовани-

ем служебного положения, будет влечь повышенную уголовную ответственность по ст.199.2 УК. Дополнительной квалификации по ст.308 (злоупотребление служебными полномочиями) или ст.309 (превышение служебных полномочий) при этом не требуется. Однако не исключается совокупность при наличии соответствующих признаков со ст.311 (получение взятки) УК.

Под значительным размером в ст.199.2.4 понимается сумма свыше 10 тысяч, но не более 50 тысяч манатов включительно.

В ст.199.3 указаны следующие особо квалифицирующие признаки совершения деяния: преступным сообществом (преступной организацией) (ст.199.3.1); с применением насилия или с угрозой его применения, а равно с уничтожением или повреждением чужого имущества либо с угрозой его уничтожения или повреждения, при отсутствии признаков вымогательства (ст.199.3.2); с причинением ущерба или с получением дохода в крупном размере (ст.199.3.3).

Понятие преступного сообщества (преступной организацией) дается в ст.34.3 УК.

Монополистические действия и ограничение конкуренции, совершенные с применением физического или психического насилия, либо с уничтожением или повреждением чужого имущества, а также с угрозой его уничтожения или повреждения, частично совпадают с объективной стороной вымогательства (ст.182 УК). Однако законодатель ограничивает эти деяния, специально указывая при квалификации деяния по ст.199.3.2 на необходимость отсутствия признаков вымогательства (ст.182 УК).

Под крупным размером в ст.199.3.3 понимается сумма свыше 50 тысяч манатов.

Законодатель предусмотрел в примечании к ст.199 УК специальные условия освобождения от уголовной ответственности. Так, виновный в совершении деяния, подпадающе-

го под ответственность по ст.199.1 УК, освобождается от уголовной ответственности, если:

1) своевременно сообщит о совершенном деянии органам власти или каким-либо иным образом будет содействовать раскрытию преступления;

2) окажет помощь в пресечении преступления;

3) в его действиях нет иного состава преступления.

Наличие всех трех условий (в первом из них перечисляются альтернативные действия) являются обязательными для освобождения от уголовной ответственности. Следует отметить, что законодатель оговорил применение указанной поощрительной нормы только к лицам, виновным в совершении основного вида рассматриваемого преступления по ст.199.1 УК.

Статья 201. Принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения

201.1. Принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения под угрозой применения насилия, уничтожения или повреждения чужого имущества, а равно распространения сведений, которые могут причинить существенный вред интересам потерпевшего или его близких родственников, при отсутствии признаков вымогательства, —

наказывается исправительными работами на срок до двух лет или ограничением свободы на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

201.2. Те же деяния, совершенные:

201.2.1. повторно;

201.2.2. группой лиц по предварительному сговору, —

наказываются лишением свободы на срок от трех до семи лет.

В соответствии с Конституцией и законодательством Азербайджанской Республики граждане и юридические лица свободны при заключении сделок. Принуждение к заключению договора или к отказу от ее совершения не допускается. Согласно ст.339 ГК Азербайджанской Республики, сделка, совершенная вследствие злоупотребления властью, обмана,

насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечения тяжелых обстоятельств, признается недействительной.

Норма, предусматривающая уголовную ответственность за принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения, является новеллой действующего уголовного законодательства Азербайджанской Республики и является гарантом защиты со стороны государства свободы предпринимательской деятельности, прав и свобод участников гражданского оборота.

Непосредственный объект – общественные отношения, гарантирующие свободу граждан и юридических лиц на совершение различного вида сделок.

В соответствии со ст.324 ГК Азербайджанской Республики сделкой признается «одностороннее, двустороннее или многостороннее выражение воли, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских правоотношений».

Объективная сторона преступления включает в альтернативном порядке два противоположных действия:

- принуждение к совершению сделки,
- принуждение к отказу от ее совершения.

Под принуждением понимается целенаправленное, активное воздействие на потерпевшего с целью заставить его совершить ту или иную сделку или отказаться от нее.

При этом законодатель в ст.201.1 указывает на альтернативные способы совершения принуждения:

- под угрозой применения насилия,
- под угрозой уничтожения или повреждения чужого имущества,
- под угрозой распространения сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких.

Способ выражения и доведения угрозы до потерпевшего

(устно, письменно, лично или через третьих лиц) квалифицирующего значения не имеет.

Таким образом, объективная сторона включает активные действия, направленные на получение вынужденного согласия потерпевшего на заключение сделки или, наоборот, на отказ от ее заключения (т.е. принудительные действия).

Как способ принуждения выступает применение психического насилия (угрозы вышеуказанного содержания), что подчеркивает сходство данного деяния с объективной стороной вымогательства (ст.182). Поэтому законодатель в диспозиции ст.201.1 специально оговаривает важное условие для квалификации деяния по ст.201 – «при отсутствии признаков вымогательства».

Как и при вымогательстве, высказанные угрозы при принуждении к заключению сделки или отказу от нее обращены в будущее и по содержанию сходны. Но в отличие от вымогательства, данное преступление не связано с требованиями совершить действия имущественного характера. В ст.201 потерпевший принуждается не к совершению действий имущественного характера, а к совершению действий юридического характера – заключению сделки или отказу от её заключения. При этом характер сделок (имущественные или др.) значения для квалификации по ст.201 не имеет.

Однако если имеет место принуждение к совершению сделки под угрозой применения или с применением насилия, угрозой уничтожения или повреждения имущества или под угрозой распространения сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких, и при этом виновный требует от потерпевшего изменения или прекращения тех или иных его имущественных прав, то такие действия следует квалифицировать как вымогательство по ст.182 УК.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Как и при вымогательстве, преступление считается

оконченным с момента предъявления потерпевшему подкрепленного угрозой требования совершить сделку или отказаться от ее совершения.

Субъектом преступления может быть любое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Квалифицирующие признаки, указанные в ст.201.2, по содержанию идентичны аналогичным в других статьях УК 1999г. Это совершение деяния повторно или группой лиц по предварительному сговору.

§ 7. Преступления, нарушающие установленный порядок обращения денег и ценных бумаг

К этой группе преступлений отнесены:

- умышленное уклонение от погашения кредиторской задолженности (ст.196);
- нарушение правил выпуска ценных бумаг (эмиссии) (ст.203);
- манипулирование ценами на рынке ценных бумаг (ст.203-1);
- изготовление или сбыт поддельных денег или ценных бумаг (ст.204);
- изготовление или сбыт поддельных кредитных или расчетных карт или иных платежных документов (ст.205).

Статья 196. Умышленное уклонение от погашения кредиторской задолженности

196.1. Умышленное уклонение руководителя организации или гражданина от погашения кредиторской задолженности или от оплаты ценных бумаг после вступления в законную силу соответствующего судебного решения, причинившее ущерб в значительном размере, —

наказывается штрафом от двукратного до четырехкратного размера

причиненного в результате преступления ущерба на срок до трех лет или исправительными работами на срок до одного года, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью или без такового.

196.2. Те же деяния, причинившие ущерб в крупном размере, — наказываются штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба или исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на срок от одного года до трех лет, либо лишением свободы на срок от двух до пяти лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Основной непосредственный объект преступления – общественные отношения в кредитной сфере, дополнительный – общественные отношения, защищающие интересы кредиторов и регламентирующие порядок исполнения судебного решения.

Следует отметить, что кредитные отношения регулируются в основном нормами ГК Азербайджанской Республики, в том числе рассматриваются в гражданском судопроизводстве. Однако игнорирование судебного решения о возвращении кредитной задолженности значительно повышает общественную опасность и является одним из необходимых условий криминализации деяния по ст.196 УК Азербайджанской Республики 1999г.

Предмет преступления – кредиторская задолженность (кредитная ссуда) и ценные бумаги.

Кредит – это сделка между экономическими партнерами в форме ссуды, заключающаяся в предоставлении денег другому лицу в собственность на условиях срочности, возвратности и платности.

Кредиторская задолженность – это сумма всех денежных обязательств должника. Задолженность по оплате ценных бумаг является частью кредиторской задолженности. Узкое понимание кредиторской задолженности в качестве за-

долженности по кредитам банков и иных кредитных организаций не имеет оснований ни в законе, ни в правовой доктрине. Кредиторская задолженность может возникнуть при неисполнении и других обязательств.

Понятие и обязательства по ценным бумагам и их исполнение регламентированы в ст.987, 988 ГК Азербайджанской Республики.

Объективная сторона преступления выражается в уклонении от погашения кредиторской задолженности в значительном размере, которой предшествует гражданская преюдиция (вступившее в законную силу соответствующее судебное решение, подтверждающее кредиторскую задолженность и обязывающее должника ее погасить). При этом следует отметить, что уклонение от погашения задолженности, санкционированных на основании исполнительской надписи нотариуса и иных несудебных актов, не влечет уголовной ответственности по ст.196 УК 1999г.

Значительный размер определяется в соответствии с примечанием к ст.190 УК в сумме свыше 20 тысяч, но не более 100 тысяч манатов включительно.

Также следует учитывать, что по международному праву (ст.8 и 11 Международного пакта о гражданских и политических правах 1966г.; ст.4 Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950г. и ст.1 Протокола № 4 к ней; и некоторые др.) неспособность исполнить имущественное обязательство ввиду отсутствия необходимых для этого материальных средств нельзя квалифицировать как преступление.

Хотя в диспозиции ст.196 УК Азербайджанской Республики в отличие от ст.177 УК РФ не указано на злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности, объективную сторону состава преступления по ст.196 УК 1999г. образует именно злостное уклонение, т.е. отказ от выполнения обязательств при наличии материальной возможности

исполнить их. Должник при этом может совершать как активные действия, так и бездействие. Например, совершаются такие активные действия, как сокрытие доходов или имущества от принудительного взыскания, попытка должника скрыться, оказание разного рода воздействия на кредитора или владельцев ценных бумаг, подкуп судебного исполнителя, отчуждение имущества и т.п. После вступления в законную силу судебного решения должник должен в определенный судом срок совершить необходимые действия по погашению кредиторской задолженности. По истечении этого срока и предупреждения, вынесенного судебным исполнителем, неисполнение (т.е. бездействие) имеющейся обязанности, при возможности ее исполнить, начинает носить злостный характер и преступление считается оконченным. Но в любом случае понятие злостности носит оценочный характер и окончательно устанавливается судом исходя из всех обстоятельств дела.

Субъект преступления – специальный, им может быть руководитель организации-должника или гражданин-должник (в том числе индивидуальный предприниматель), достигший возраста 16-ти лет, на которого судебным актом возложена обязанность погасить имеющуюся задолженность или оплатить ценные бумаги. Лица в возрасте от 16 до 18-ти лет, могут быть субъектами данного преступления, только если они в силу ст.30 ГК обладают гражданской дееспособностью.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что уклоняется от погашения кредиторской задолженности, по которому имеется судебный акт, и желает этого.

Законодатель дифференцирует ответственность за данное преступление в зависимости от размера причиненного ущерба. В качестве квалифицирующего признака в ст.196.2 указывается на умышленное уклонение от погашения кредиторской задолженности, причинившее ущерб в крупном разме-

ре, который определяется в примечании к ст.190 УК в сумме свыше 100 тысяч манатов.

И в заключение отметим, что норма, устанавливающая уголовную ответственность за умышленное уклонение от погашения кредиторской задолженности, после вступления в законную силу соответствующего судебного решения (ст.196) является специальной по отношению к общей норме, устанавливающей ответственность за неисполнение приговора, решения или иного судебного акта (ст.306).¹

Статья 203. Нарушение правил выпуска ценных бумаг (эмиссии)

203.1. Внесение в проспект эмиссии ценных бумаг (информационный меморандум) заведомо ложной или искаженной информации либо утверждение проспекта эмиссии (информационного меморандума), содержащего заведомо ложную или искаженную информацию, а равно утверждение отчета об эмиссии ценных бумаг или об итогах публичных предложений, содержащих в себе заведомо ложную или искаженную информацию, повлекшие причинение ущерба в значительном размере, —

наказываются штрафом от двукратного до четырехкратного размера причиненного в результате преступления ущерба или исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до одного года.

203.2. Те же деяния, совершенные с причинением ущерба в крупном размере, —

наказываются штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба или лишением свободы на срок до двух лет.

Эмиссия – это выпуск ценных бумаг. Выпуск ценных бумаг находится под монополией государства. В соответствии с Законом о Центральном Банке Азербайджанской Республики от 10 декабря 2004 года эмиссией (выпуском) денег занимается только Центральный Банк Азербайджана.

¹ Данное обстоятельство еще раз подтверждает нашу мысль, что исключение ст.176 (злостное уклонение от содержания детей или родителей), являющейся специальной нормой по отношению к ст.306 УК, вызывает недоумение.

Основной непосредственный объект посягательства – общественные отношения в области выпуска ценных бумаг, дополнительный – общественные отношения, защищающие имущественные интересы заинтересованных лиц, участвующих на рынке ценных бумаг. Кроме того, нарушение правил выпуска ценных бумаг причиняет вред не только интересам физических или юридических лиц (например, страховым агентствам, держателям акций), но и в целом наносит вред экономическим интересам государства.

Предмет преступления – заведомо ложная, искаженная информация, которая вносится в проспект эмиссии ценных бумаг.

Эмиссия ценных бумаг включает установленную законом определенную последовательность действий эмитента по их размещению. Проспект эмиссии ценных бумаг — это обязательный документ, который представляется для государственной регистрации выпуска ценных бумаг. В нем содержатся сведения об эмитенте, о финансовом положении и др. Отчет об итогах выпуска ценных бумаг аккумулирует данные о дате начала и окончания размещения ценных бумаг, их количестве и т.п., направляется эмитентом¹ в регистрирующий орган. К эмиссионным ценным бумагам относятся акция, облигация, опцион эмитента.

Объективная сторона состоит из следующих обязательных признаков:

1) альтернативные действия:

– внесение в проспект эмиссии ценных бумаг (информационный меморандум) заведомо ложной или искаженной информации;

– утверждение проспекта эмиссии (информационного меморандума), содержащего заведомо ложную или искаженную информацию

¹ Понятия ценных бумаг и эмитента даются в учебнике при уголовно-правовом анализе ст.204 (изготовление, приобретение или сбыт поддельных денег или ценных бумаг) УК.

– утверждение отчета об эмиссии ценных бумагах или об итогах публичных предложений, содержащих в себе заведомо ложную или искаженную информацию;

2) причинение ущерба в значительном размере;

3) причинно-следственная связь между одним из указанных действий и причинением ущерба в значительном размере.

Внесение в проспект эмиссии ценных бумаг (информационный меморандум) заведомо ложной или искаженной информации искажает истинное представление о финансово-хозяйственной деятельности эмитента и вводит в заблуждение потенциальных инвесторов.

Утверждение отчета об эмиссии ценных бумагах или об итогах публичных предложений, содержащих в себе заведомо ложную или искаженную информацию, заключается в его подписании уполномоченными лицами эмитента.

По конструкции объективной стороны – материальный состав. Преступление считается оконченным с момента причинения ущерба в сумме от 20 тысяч до 100 тысяч манатов включительно (примечание к ст.190 УК).

Субъект преступления – специальный, им могут быть достигшие 16-ти лет лица, наделенные полномочиями по внесению в проспект эмиссии ценных бумаг (информационный меморандум) информации, и его утверждению, а также лица, в чьи служебные полномочия входит принятие решения об утверждении отчета об эмиссии ценных бумагах или об итогах публичных предложений.

Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом.

Законодатель дифференцирует уголовную ответственность за данное преступление в зависимости от размера причиненного ущерба. Так, нарушение правил выпуска ценных бумаг (эмиссии), причинившее ущерб в крупном размере, будет влечь уголовную ответственность по ст.203.2 УК. В соответствии с примечанием к ст.190 УК крупный размер в данном случае определяется в сумме свыше 100 тысяч манатов.

Статья 203-1. Манипуляции на рынке ценных бумаг

203-1.1. Манипуляции на рынке ценных бумаг, причинившие ущерб в крупном размере либо сопряженные с извлечением дохода в крупном размере, —

наказываются штрафом от двукратного до четырехкратного размера причиненного в результате преступления ущерба (полученного дохода) либо ограничением свободы на срок от двух до пяти лет, либо лишением свободы на срок от двух до шести лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до двух лет или без такового.

203-1.2. Те же деяния, совершенные:

203-1.2.1. повторно;

203-1.2.2. организованной группой, —

наказываются штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба (полученного дохода) либо лишением свободы на срок от шести до десяти лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Примечание: В статье 203-1.1 настоящего Кодекса под понятием «манипуляции» понимаются действия, предусмотренные статьей 78.4 Закона Азербайджанской Республики о рынке ценных бумаг.

Ст.203-1, предусматривающая уголовную ответственность за манипуляции на рынке ценных бумаг, была дополнена в действующий УК 1999г. Законом Азербайджанской Республики от 5 марта 2010 года.

Общественная опасность рассматриваемого преступления обусловлена тем, что оно посягает на стабильность рынка ценных бумаг и инвестиционной политики государства, а также причиняет вред материальным интересам отдельных физических и юридических лиц. Кроме того, незаконные манипуляции на рынке ценных бумаг часто бывают сопряжены с совершением таких преступлений международного характера, как коррупционные преступления, легализация денежных средств и иного имущества, приобретенных преступным путем, финансирование терроризма и др.

Основным непосредственным объектом преступления являются общественные отношения в сфере оборота ценных

бумаг, обеспечивающие нормальное функционирование финансово-денежной системы Азербайджанской Республики. Дополнительный непосредственный объект – общественные отношения, защищающие имущественные интересы отдельных участников рынка ценных бумаг, собственников или владельцев ценных бумаг.

Объективная сторона деяния состоит из следующих обязательных признаков:

- 1) действие в виде манипуляции на рынке ценных бумаг;
- 2) причинение ущерба в крупном размере либо извлечения дохода в крупном размере;
- 3) причинно-следственная связь между указанным действием и наступившим последствием.

Понятие рынка ценных бумаг дается в ст.1.0.11 Закона Азербайджанской Республики о рынке ценных бумаг от 15 мая 2015 года: рынок ценных бумаг – совокупность юридических и экономических отношений между субъектами по осуществлению эмиссии, выпуска, оборота, погашения, владения, хранения, компенсации, обременению обязательствами, регулированию ценных бумаг и осуществлению других операций по ценным бумагам.

Значение слова манипуляция – проделка, махинация, введение в заблуждение.

В примечании к ст.203-1 УК указывается, что понятие манипуляции на рынке ценных бумаг дается в ст.78.4 Закона Азербайджанской Республики о рынке ценных бумаг, в которой перечислены в альтернативном порядке конкретные действия, попадающие под это понятие. Например, распространение через СМИ или любым иным способом ложных либо вводящих в заблуждение сведений, оказывающих влияние или способных оказать влияние на спрос и (или) предложение на ценную бумагу, цену ценной бумаги или объем торгов ценной бумагой, квалифицируется как манипуляция на рынке ценных бумаг и влечет уголовную ответственность по ст.203-1.1, если причиняет ущерб в крупном размере или

связано с извлечением дохода в крупном размере.

По конструкции объективной стороны – материальный состав, преступление считается оконченным с момента наступления последствий, указанных в ст.203-1.1 УК, т.е. причинения ущерба или извлечения дохода в крупном размере, который в соответствии с примечанием к ст.190 УК определяется в сумме свыше 100 тысяч манатов.

Субъект преступления – специальный, им может быть только участник рынка ценных бумаг, достигший 16-ти лет.

Субъективная сторона рассматриваемого состава преступления может характеризоваться как прямым, так и косвенным умыслом.

Законодатель дифференцирует уголовную ответственность за рассматриваемое преступление на двух уровнях, предусматривая в ст.203-1.2 ответственность за квалифицированный вид преступления.

В ст.203-1.2 указаны два квалифицирующих признака. Это совершение деяния повторно (ст. 203-1.2.1) или организованной группой (ст. 203-1.2.2). Понятия повторности и организованной группы даются соответственно в ст.16 и 34.3 УК Азербайджанской Республики.

Статья 204. Изготовление, приобретение или сбыт поддельных денег или ценных бумаг

204.1. Изготовление в целях сбыта, а также приобретение или сбыт поддельных денег, государственных ценных бумаг или иностранной валюты, либо ценных бумаг в иностранной валюте —

наказываются лишением свободы на срок от пяти до семи лет.

204.2. Те же деяния, совершенные в значительном размере, — наказываются лишением свободы на срок от семи до десяти лет.

204.3. Деяния, предусмотренные статьями 204.1 или 204.2 настоящего Кодекса, совершенные:

204.3.1. организованной группой;

204.3.2. в крупном размере, —

наказываются лишением свободы на срок от восьми до двенадцати лет.

Изготовление, приобретение или сбыт поддельных денег или ценных бумаг (фальшивомонетничество) является преступлением международного характера. Преступность данного деяния и необходимость консолидации сил государств в борьбе с этим преступлением предусмотрены в Женевской Конвенции по борьбе с незаконной подделкой денежных знаков от 20 октября 1929 года, к которой СССР присоединился в 1931 году.

Непосредственным объектом рассматриваемого преступления являются общественные отношения в сфере денежного обращения и оборота ценных бумаг, обеспечивающие нормальное функционирование финансово-денежной системы Азербайджанской Республики.

Предмет преступления в альтернативном порядке перечислен в диспозиции ст.204.1 УК:

- деньги,
- государственные ценные бумаги,
- иностранная валюта,
- ценные бумаги в иностранной валюте.

Деньги (денежные знаки) как национальная валюта – манат, так и иностранная валюта (например, наиболее часто подделываемые доллар США, евро, рубль или любая др.), в качестве предмета преступления могут быть любого достоинства. Физически они могут быть как в виде бумажных банкнот, так и металлических монет. Денежные знаки, вышедшие из обращения в результате денежных реформ, предметом данного преступления не являются.

Ценной бумагой является документ, удостоверяющий наличие договорных отношений между его собственником и эмитентом и права собственника, вытекающие из указанного договора. Эмитентом является лицо, осуществившее эмиссию, выпуск, составление или выдачу ценных бумаг (ст.987 ГК Азербайджанской Республики). Предметом преступления в ст.204.1 могут быть не любые ценные бумаги, а лишь госу-

дарственные ценные бумаги, т.е. ценные бумаги, выпущенные соответствующим органом исполнительной власти и структурой, уполномоченной на это в соответствующем порядке (ст.997-1.1 ГК). В ст.997.1 ГК указаны следующие виды ценных бумаг: облигации, акции, векселя, депозитарная квитанция, инвестиционный пай, закладная, ипотечный лист и сертификат на недвижимость.

Ценные бумаги в иностранной валюте – это чеки, векселя, акции и т.п., стоимость которых выражена в иностранной валюте.

Следует отметить, что билет денежно-вещевой лотереи не является ценной бумагой, поэтому его подделка с целью сбыта или незаконного получения выигрыша квалифицируется как приготовление к мошенничеству. Сбыт подделанного лотерейного билета или получение по нему выигрыша должно быть квалифицировано по ст.178 УК как мошенничество.

Объективная сторона состава преступления состоит из следующих альтернативных действий в отношении поддельных денег, государственных ценных бумаг или иностранной валюты, либо ценных бумаг в иностранной валют:

- изготовление;
- приобретение;
- сбыт.

Под изготовлением понимается как частичная подделка денежных купюр или ценных бумаг (чаще всего переделка номинала подлинного денежного знака или ценных бумаг), так и изготовление полностью поддельных денег и ценных бумаг. Уголовная ответственность по ст.204 возникает лишь в случае изготовления указанных предметов с целью сбыта.

Следует отметить, что явное несоответствие подделанной купюры подлинной, т.е. грубая подделка, исключая ее участие в денежном обращении, может быть квалифицировано при наличии соответствующих признаков, указанных в ст.178 УК, как мошенничество.

Под приобретением заведомо поддельных денег или ценных бумаг следует понимать возмездное или безвозмездное завладение ими с целью последующего сбыта.

Сбыт поддельных денег или ценных бумаг состоит в использовании их в качестве средства платежа при оплате товаров и услуг, размене, дарении, даче взаймы, продаже и т.п.

Уголовной ответственности за сбыт поддельных денег, государственных ценных бумаг, иностранной валюты и ценных бумаг в иностранной валюте подлежат не только лица, занимающиеся их изготовлением, приобретением или сбытом, но и лица, помимо своей воли ставшие обладателями поддельных денег или ценных бумаг, но осознающие этот факт и впоследствии использующие их как подлинные в различных сделках.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, деяние считается оконченным с момента совершения любого из трех действий, перечисленных в ст.204.1 УК.

В отличие от УК РФ 1996г. (ст.186), хранение или перевозка поддельных денег, государственных ценных бумаг или иностранной валюты, либо ценных бумаг в иностранной валюте не влекут уголовной ответственности.

Субъект преступления – общий, т.е. им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона рассматриваемого состава преступления характеризуется только прямым умыслом. Изготовление или приобретение поддельных денег и ценных бумаг влечет ответственность только при наличии специальной цели в виде их сбыта.

Законодатель дифференцирует уголовную ответственность за рассматриваемое преступление на трех уровнях, в ст.204.2 предусматривая ответственность за квалифицированный, а в ст.204.3 – особо квалифицированный виды преступления.

В ст.204.2 в качестве единственного квалифицирующего признака указывается на совершение деяния в значительном размере, который в соответствии с примечанием к ст.190 УК

определен в сумме свыше 20 тысяч до 100 тысяч манатов включительно.

В ст.204.3 в качестве особо квалифицирующих признаков указаны следующие. Это совершение деяния организованной группой или в особо крупном размере. Понятие организованной группы дается в ст.34.3 УК, а под особо крупным размером понимается сумма свыше 100 тысяч манатов.

Статья 205. Изготовление, приобретение или сбыт поддельных кредитных или расчетных карт либо иных платежных документов

205.1. Изготовление в целях сбыта, а также приобретение или сбыт поддельных кредитных либо расчетных карт, а также иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами, —

наказываются лишением свободы на срок от двух до пяти лет со штрафом в размере от двух тысяч до четырех тысяч манатов.

205.2. Те же деяния, совершенные:

205.2.1. повторно;

205.2.2. группой лиц по предварительному сговору или организованной группой;

205.2.3. в крупном размере, —

наказываются лишением свободы на срок от четырех до семи лет.

Уголовная ответственность за изготовление, приобретение или сбыт поддельных кредитных или расчетных карт либо иных платежных документов впервые была предусмотрена лишь в УК Азербайджанской Республики 1999г. Переход на рыночную экономику, развитие экономических отношений с последующей интеграцией в мировую экономику способствовали появлению новых платежных средств.

Непосредственный объект рассматриваемого преступления – общественные отношения, возникающие в сфере выпуска и обращения кредитных или расчетных карт либо иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами.

Предметом преступления могут быть:

- кредитные карты,
- расчетные карты,

– иные поддельные платежные документы, не являющиеся ценными бумагами.

Кредитные либо расчетные карты представляют собой именные, платежно-расчетные документы, выпускаемые в обращение банками и иными уполномоченными финансово-кредитными учреждениями и выдаваемые физическим или юридическим лицам, имеющим счет в банке, для осуществления безналичных расчетов. Как правило, кредитные и расчетные карты изготавливаются из пластика с магнитной полосой или со встроенной микросхемой. Эти карты не относятся к ценным бумагам и выдаются на имя конкретного индивида.

Под иными платежными документами, не являющимися ценными бумагами, понимаются различные документы, обеспечивающие безналичную форму расчета по обязательствам между клиентами, например, платежные требования, платежные требования-поручения, а также дорожные чеки. Эти документы тоже носят индивидуальный характер.

Объективная сторона преступления состоит из следующих альтернативных действий в отношении поддельных кредитных или расчетных карт, либо иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами:

- изготовление,
- приобретение,
- сбыт.

Изготовление поддельных кредитных или расчетных карт – это полное воссоздание аналога используемых для расчетов карт. Изготовление иных платежных документов – их полное воспроизведение любым способом или частичная подделка.

Под приобретением заведомо поддельных кредитных или расчетных карт либо иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами, следует понимать возмездное или безвозмездное завладение ими с целью последующего сбыта.

Под сбытом указанных предметов понимается любая форма их отчуждения: продажа, дарение, уплата в счет долга и т.д.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Преступление будет считаться оконченным с момента совершения любого из трех действий.

Субъект преступления – общий, т.е. им может быть любое вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона характеризуется только прямым умыслом и специальной целью в виде сбыта при изготовлении или приобретении поддельных кредитных или расчетных карт либо иных платежных документов, не являющихся ценными бумагами.

Законодатель дифференцирует уголовную ответственность за рассматриваемое преступление на двух уровнях, предусматривая ответственность за квалифицированный вид в ст.205.2 УК. В качестве квалифицирующих признаков указывается на совершение деяния повторно (ст. 205.2.1); группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (ст. 205.2.2); в крупном размере (ст. 205.2.3).

Понятие повторности и указанных форм соучастия в преступлении определяются соответственно в ст.16 и 34.2 или 34.3 УК. В соответствии с примечанием к ст.190 УК крупный размер в ст.205 определен в сумме свыше 100 тысяч манатов.

§ 8. Преступления против установленного порядка внешнеэкономической деятельности (таможенные преступления)

К этой группе преступлений отнесены:

- контрабанда (ст.206);
- невозвращение на территорию Азербайджанской Республики предметов художественного, исторического и археологического достояния Азербайджанской Республики и зарубежных стран (ст.207);
- уклонение от уплаты таможенных платежей (ст.209).

Статья 206. Контрабанда

206.1. Контрабанда, то есть перемещение в крупном размере через таможенную границу Азербайджанской Республики товаров или иных предметов, за исключением указанных в статье 206.2 настоящего Кодекса, совершенное помимо или с сокрытием от таможенного контроля либо с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации, либо сопряженное с недекларированием или недостоверным декларированием, —

наказывается лишением свободы на срок до пяти лет.

206.2. Перемещение через таможенную границу Азербайджанской Республики наркотических средств и психотропных веществ, а также их прекурсоров, сильнодействующих, ядовитых, отравляющих, радиоактивных, взрывчатых веществ и взрывных устройств, военного оружия и техники (за исключением гладкоствольного охотничьего оружия и боеприпасов к нему), огнестрельного оружия или боеприпасов, ядерного, химического, биологического и других видов оружия массового уничтожения, материалов и оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового уничтожения и в отношении которых установлены специальные правила перемещения через таможенную границу Азербайджанской Республики, стратегически важного сырья, предметов, представляющих культурную, историческую или археологическую ценность, в отношении которых установлены соответствующие правила перемещения через таможенную границу Азербайджанской Республики, если это деяние совершено помимо или с сокрытием от таможенного контроля либо с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации, либо сопряжено с недекларированием или недостоверным декларированием, —

наказывается лишением свободы на срок от трех до семи лет.

206.3. Деяния, предусмотренные статьями 206.1 или 206.2 настоящего Кодекса, совершенные:

206.3.1. повторно;

206.3.2. группой лиц по предварительному сговору;

206.3.3. должностным лицом с использованием своего служебного положения;

206.3.4. с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль, —

наказываются лишением свободы на срок от пяти до восьми лет.

206.4. Деяния, предусмотренные статьями 206.1—206.3 настоящего Кодекса, совершенные организованной группой, —

наказываются лишением свободы на срок от семи до двенадцати лет.

Примечание:

1. В статье 206.1 настоящего Кодекса под «крупной» признается стоимость перемещенных контрабандных предметов, превышающая четыре тысячи манатов.

2. В статье 206.2 настоящего Кодекса под «предметами, представляющими культурную, историческую или археологическую ценность» подразумеваются культурные ценности, включенные в Государственный перечень национального культурного имущества Азербайджанской Республики.

Внешнеэкономическая деятельность как государственная функция является частью экономической политики Азербайджанской Республики, которая имеет целью защиту экономического суверенитета, экономических интересов государства, создание благоприятных условий для экспортеров и импортеров, производителей и потребителей товаров и услуг, обеспечение безопасности жизни и здоровья людей, окружающей среды при ввозе и вывозе товаров или иных предметов с территории Азербайджанской Республики. Наверное, именно поэтому во всех трех предыдущих уголовных законодательствах Азербайджанской Республики (1922, 1927 и 1960 годов) контрабанда была включена в систему государственных преступлений, а не хозяйственных.

Диспозиция ст.206 является бланкетной, для раскрытия содержания некоторых объективных признаков (таможенная территория, таможенная граница, таможенная декларация и т.д.) следует обратиться за пояснениями к нормам действующего таможенного законодательства Азербайджанской Республики.

В зависимости от предмета преступления закон разграничивает два вида контрабанды в ст.206.1 и ст.206.2 УК, которые являются основными составами.

В ст.206.1 и 206.2 предусмотрена ответственность за основные виды контрабанды, которые отличаются только по предмету преступления. Так, основной непосредственный объект, действия, составляющие объективную сторону, а

также способы совершения преступления, субъект и субъективная сторона составов в ст.206.1 и 206.2 совпадают.

Непосредственным объектом преступления являются отношения в сфере внешнеэкономической деятельности и таможенного контроля, регулируемые ТМК Азербайджанской Республики, принятым 24 июня 2011 года.

Ст.206.1 не содержит исчерпывающий перечень предметов преступления. Предметом преступления в ст.206.1 УК являются товары и иные предметы, находящиеся в свободном гражданском обороте, т.е. это – любое движимое имущество, включая деньги, иностранную валюту, ценные бумаги, холодное оружие, транспортные средства, ювелирные изделия, сырье и материалы, не являющиеся стратегическими, домашние и дикие животные и т.д.

Обязательным признаком предмета в ст.206.1 является его крупный размер, определенный законом в размере свыше 4 тысяч манатов. Следует отметить, что в отличие от всех преступлений против собственности и некоторых преступлений в сфере экономической деятельности, законодатель не пересмотрел сумму, составляющую крупный размер при контрабанде, при внесении последних изменений и дополнений в УК Законом Азербайджанской Республики от 20 октября 2017 года.

Ст.206.2 УК содержит исчерпывающий перечень специальных предметов контрабанды. Это – наркотические средства и психотропные вещества, а также их прекурсоры, сильнодействующие, ядовитые, отравляющие, радиоактивные, взрывчатые вещества и взрывные устройства, военное оружие и техника и др. указанные в диспозиции ст.206.2.

Виды и конкретные признаки указанных предметов преступления раскрываются в соответствующих нормативных актах. Например, в Законе Азербайджанской Республики о борьбе с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ от 28 июня 2005 года. При этом раз-

мер и количество указанных предметов значения для квалификации по ст.206.2 не представляют ввиду особой опасности или особой ценности этих предметов.

Предмет преступления в ст.206.2 также предопределяет дополнительные непосредственные объекты контрабанды: общественную безопасность, здоровье населения (при ввозе наркотиков, оружия) и экономическую безопасность государства (при вывозе стратегического сырья).

Объективная сторона контрабанды (ст.206.1 и 206.2) характеризуется действиями, выражающимися в незаконном перемещении (ввозе или вывозе) через таможенную границу товаров и предметов.

Перемещение через таможенную границу Азербайджанской Республики – совершение действий по ввозу на таможенную территорию Азербайджанской Республики (ст.3 ТмК) или вывозу с этой территории товаров или транспортных средств способами, установленными законодательством Азербайджанской Республики, включая пересылку в международных почтовых отправлениях, использование трубопроводного транспорта и линий электропередач.

В диспозиции ст.206.1 и 206.2 законодательно определены четыре способа незаконного перемещения:

- 1) помимо таможенного контроля;
- 2) с сокрытием от таможенного контроля;
- 3) с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации;
- 4) сопряженное с недекларированием или недостоверным декларированием.

Под перемещением товаров через таможенную границу помимо таможенного контроля понимается их перемещение, осуществляемое вне определенных таможенными органами Азербайджанской Республики мест или вне установленного времени производства таможенного оформления.

Перемещение товаров с сокрытием от таможенного кон-

троля означает использование тайников либо других способов, затрудняющих обнаружение товаров, или придание одним товарам вида других.

Перемещение товаров, совершенное с обманным использованием документов или средств таможенной идентификации, – это представление таможенному органу Азербайджанской Республики в качестве документов, необходимых для таможенных целей, документов поддельных, недействительных, полученных незаконным путем, содержащих недостоверные сведения, либо документов, относящихся к другим товарам, а также использование поддельного средства идентификации либо подлинного средства идентификации, относящегося к другим товарам.

Перемещение товаров, сопряженное с недекларированием или недостоверным декларированием, означает незаявление по установленной письменной, устной или иной форме достоверных сведений либо заявление недостоверных сведений о товарах, их таможенном режиме и других сведений, необходимых для таможенных целей.

По конструкции объективной стороны контрабанда – это формальный состав. Момент окончания преступления зависит от направления перемещения (ввоз или вывоз) товаров или предметов контрабанды.

При ввозе товаров и иных предметов преступление считается оконченным при фактическом перемещении предметов через таможенную границу. В этом случае понятия таможенная граница и государственная граница совпадают. При вывозе – с подачи таможенной декларации или с совершения иных действий, непосредственно направленных на реализацию намерения соответственно вывезти предметы контрабанды с территории Азербайджанской Республики.

Субъект преступления в ст.206.1 и 206.2 – общий, им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона преступления в ст.206.1 и 206.2 ха-

рактируется прямым умыслом. Лицо осознает, что незаконно перемещает через таможенную границу товары или иные предметы путем использования одного из способов, указанных в законе, и желает совершить эти действия. Цели и мотивы могут быть различными и не влияют на квалификацию.

Ответственность за оба вида контрабанды (ст.206.1 и 206.2) дифференцирована на трех уровнях. Закон выделяет квалифицированный (206.3) и особо квалифицированные (206.4) виды контрабанды, которые являются общими для ст.206.1 и 206.2 УК.

В ст.206.3 закон в качестве квалифицирующих признаков указывает на совершение деяния: повторно (ст.206.3.1); группой лиц по предварительному сговору (ст.206.3.2); должностным лицом с использованием своего служебного положения (ст.206.3.3); с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль (ст.206.3.4).

Первые два признака совпадают с аналогичными в других преступлениях в сфере экономической деятельности. Понятие должностного лица дается в примечании к ст.308 УК. Под должностным лицом с использованием своего служебного положения следует понимать работников таможенного комитета или лиц, освобожденных от некоторых форм таможенного контроля.

Совершение преступления с применением насилия к лицу, осуществляющему таможенный контроль, выражается в применении побоев, причинении легкого или менее тяжкого вреда здоровью или угрозе применения насилия любого характера. При этом здоровье лица, осуществляющего таможенный контроль, будет выступать в качестве дополнительного объекта. Контрабанда, сопряженная с лишением жизни таможенного сотрудника или причинением тяжкого вреда его здоровью, должна квалифицироваться по совокупности ст.206 и соответственно ст.120.2.3 или ст.126.2.2 УК.

Ст.206.4 УК содержит всего один особо квалифицирующий признак – совершение контрабанды организованной группой. Понятие организованной группы дается в ст.34.3 УК.

Следует отметить, что Пленум Верховного суда Азербайджанской Республики обобщил судебную практику по делам о контрабанде в Постановлении от 2 июня 2016 года, чем внес ясность в некоторые спорные моменты квалификации контрабанды.

При перемещении через таможенную границу Азербайджанской Республики предметов, перечисленных в ст.206.2 УК (наркотических средств или психотропных веществ, огнестрельного оружия и т.п.), действия виновного при наличии к тому оснований следует квалифицировать по совокупности преступлений по ст.206 и соответствующим статьям УК 1999г. (в частности, по ст.234, 228 и др.).

Контрабанда просроченных, некачественных, не отвечающих установленным нормативам товаров, лекарственных препаратов влечет ответственность по совокупности преступлений по ст.206 и соответственно по ст.200 или ст.200-1 УК.

Интересно отметить, что в 2011 году аналогичная ст.188 (контрабанда) в УК РФ 1996г. была исключена, и в последующем УК был дополнен несколькими новыми статьями, устанавливающими ответственность за контрабанду:

– в 2011 году: ст.229.1 (контрабанда наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов, растений, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, либо их частей, содержащих наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, инструментов или оборудования, находящихся под специальным контролем и используемых для изготовления наркотических средств или психотропных веществ);

– в 2013 году: ст.200.1 (контрабанда наличных денежных средств и (или) денежных инструментов);

– в 2013 году: ст.226.1 (контрабанда сильнодействующих, ядовитых, отравляющих, взрывчатых, радиоактивных веществ, радиационных источников, ядерных материалов, огнестрельного оружия или его основных частей, взрывных устройств, боеприпасов, оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной техники, а также материалов и оборудования, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, иного вооружения, иной военной техники, а равно стратегически важных товаров и ресурсов или культурных ценностей либо особо ценных диких животных и водных биологических ресурсов);

– в 2014 году: ст.200.2 (контрабанда алкогольной продукции и (или) табачных изделий).

Статья 207. Невозвращение на территорию Азербайджанской Республики предметов художественного, исторического и археологического достояния Азербайджанской Республики и зарубежных стран

Невозвращение в установленный срок на территорию Азербайджанской Республики предметов художественного, исторического и археологического достояния Азербайджанской Республики и зарубежных стран, вывезенных за ее пределы, если такое возвращение является обязательным в соответствии с законодательством Азербайджанской Республики, — наказывается лишением свободы на срок от трех до восьми лет.

Общественная опасность данного преступления состоит в нарушении порядка вывоза и ввоза культурных ценностей, в опасности утраты предметов, признанных национальным достоянием.

Непосредственным объектом данного преступления являются регламентированные в особом порядке общественные отношения по поводу вывоза за пределы Азербайджанской Республики и возвращения на ее территорию предметов художественного, исторического и археологического достояния

Азербайджанской Республики и зарубежных стран и зарубежных стран.

Предмет преступления – предметы художественного, исторического и археологического достояния Азербайджанской Республики и зарубежных стран, т.е. предметы, отнесенные к категории культурных достояний Законом Азербайджанской Республики о культуре от 6 февраля 1998 года и др. нормативно-правовыми актами.

Ввиду особой ценности и уникальности предметов художественного, исторического и археологического достояния, вне зависимости от формы собственности в отношении их действует специальный порядок пресечения государственной границы. При выдаче разрешения на вывоз предметов, являющихся культурным достоянием, в нем оговариваются сроки возвращения, лица, ответственные за их возвращение и др. условия. Как правило, подобные разрешения выдаются на основании экспертного заключения Министерством культуры Азербайджанской Республики. Временный вывоз культурных ценностей осуществляется музеями, архивами, библиотеками, другими юридическими, а также физическими лицами: для организации выставок; для осуществления реставрационных работ и научных исследований; в связи с театральной, концертной и иной артистической деятельностью; в иных необходимых случаях.¹

Объективная сторона преступления выражается в бездействии (невозвращение), т.е. в невыполнении обязанности по возвращению предмета, имеющего статус художественного, исторического и археологического достояния Азербайджанской Республики и зарубежных стран.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Обязанность по возвращению включает заранее обговоренный срок возвращения, по истечении которого престу-

¹ В.И. Гладких, В.С. Курчеев. Уголовное право России: Общая и Особенная части. Новосибирск, 2015, с.387.

пление считается оконченным. При этом лицо, обязанное возвратить в страну указанные предметы, должно иметь возможность выполнения своего обязательства.

Субъект преступления – специальный. Им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет, на ком лежит обязанность вернуть предметы художественного, исторического и археологического достояния Азербайджанской Республики и зарубежных стран на территорию Азербайджанской Республики.

Субъективная сторона данного деяния характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает особую ценность указанных предметов, и знает, что должен в определенные сроки вернуть их в Азербайджан, но не желает делать этого, несмотря на возможность выполнения своих обязанностей. Мотивы и цели на квалификацию влияния не оказывают. Чаще всего мотив бывает корыстным.

Статья 209. Уклонение от уплаты таможенных платежей

209.1. Уклонение от уплаты таможенных платежей в значительном размере —

наказывается штрафом от двукратного до четырехкратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо исправительными работами на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до одного года.

209.2. Деяния, предусмотренные статьей 209.1 настоящего Кодекса, совершенные:

209.2.1. повторно;

209.2.2. в крупном размере, —

наказываются штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до двух лет.

209.3. Деяние, предусмотренное статьей 209.1 настоящего Кодекса, совершенное в особо крупном размере, —

наказывается штрафом от четырехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо лишением свободы на срок от двух до пяти лет.

Примечание:

В настоящей статье под «значительным размером» неуплаченных таможенных платежей признается сумма свыше двадцати тысяч, но не более ста тысяч манатов, под «крупным размером» – свыше ста тысяч, но не более пятисот тысяч манатов, а под «особо крупным размером» – свыше пятисот тысяч манатов.

Общественная опасность рассматриваемого преступления заключается в неисполнении гражданином конституционной обязанности выплачивать установленные законом налоги и другие государственные сборы (ст.73 Конституции Азербайджанской Республики), что приводит к непоступлению определенных платежных средств в государственный бюджет и в целом наносит урон экономической системе государства.

В учебной литературе нет единства относительно определения непосредственного объекта уклонения от уплаты таможенных платежей. Так, например, в Комментариях к УК Азербайджанской Республики в качестве непосредственного объекта указываются общественные отношения в области финансовой деятельности государства,¹ другие авторы – указывают на общественные отношения в сфере таможенного регулирования.² Нам кажется более правильной позиция, когда непосредственным объектом данного преступления указываются общественные отношения в сфере внешнеэкономической деятельности, а дополнительным непосредственным объектом – финансовые отношения в сфере формирования государственного бюджета.³

Предметом преступления в ст.209 УК являются таможенные платежи, которые в соответствии со ст.1.0.17 ТмК Азербайджанской Республики, определяются как таможенные

¹ Azərbaycan Respublikasının Cinayət Məcəlləsinin Kommentariyası. Bakı, II hissə, 2018, s.150.

² Уголовное право РФ. Особенная часть / Под ред. Б.В. Здравомыслова. М., 1999, с. 225.

³ Уголовное право Российской Федерации. Особенная часть / Под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, А.И. Рарога, А.И. Чучаева. М., 2004, с.317.

пошлины, налоги, таможенные сборы, государственная пошлина и плата, взимаемые таможенными органами в случаях, предусмотренных таможенным законодательством.

Раздел XIV (глава 42, ст.224-236) ТмК регламентирует общие положения, виды, исчисление и уплату таможенных платежей. При этом, например, таможенные пошлины определяются как платежи, взимаемые таможенными органами Азербайджанской Республики при импорте и экспорте товаров на таможенную территорию Азербайджанской Республики, а налоги – обязательные платежи, взимание которых возложено на таможенные органы Азербайджанской Республики.

Всего же на основании ТмК, НК, Законах Азербайджанской Республики о таможенном тарифе от 13 июня 2013 года; об антидемпинговых, компенсационных и защитных мерах от 31 мая 2016 года; о государственной пошлине от 4 декабря 2001 года, нормативно-правовых актах соответствующих органов исполнительной власти, таможенные платежи в соответствии со ст.224 ТмК могут взиматься в следующих формах:

- 1) таможенные пошлины;
- 2) налог на добавленную стоимость;
- 3) акцизы;
- 4) дорожный налог;
- 5) таможенные сборы;
- 6) плата;
- 7) государственная пошлина.

Конкретные размеры таможенных платежей, условия уменьшения или освобождения от их оплаты определяются соответствующими нормативно-правовыми актами КМ Азербайджанской Республики и Законом Азербайджанской Республики о таможенном тарифе.

Объективная сторона преступления в ст.209.1 УК характеризуется как бездействием, так и активными действиями.

Уклонение может выражаться либо в полной неуплате таможенных платежей (бездействие), либо в совершении дей-

ствий, направленных на занижение объемов перевозимых товаров, их стоимости, неправильном установлении таможенного режима для того, чтобы уменьшить размер или получить льготу по их уплате (действия).

Уплата таможенных платежей предусматривается при пересечении таможенной границы любыми способами, в том числе при пересылке в международных почтовых отправлениях, использовании трубопровода и линий электропередач. Уклонение от этой обязанности образует признаки объективной стороны рассматриваемого преступления.

Обязанность уплатить таможенные сборы наступает с момента пересечения таможенной границы при ввозе товаров, с момента подачи таможенной декларации – при вывозе товаров с таможенной территории.

Обязательный признак основного состава преступления – значительный размер неуплаченных таможенных платежей, который в примечании к ст.209 определяется в сумме свыше 20 тысяч, но не более 100 тысяч манатов.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Преступление признается оконченным с момента истечения сроков, установленных для уплаты таможенных платежей (ст.243 ТмК).

Субъект преступления – специальный, им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет, обязанное уплатить таможенные платежи. Субъект преступления определяется исходя из ст.116 ТмК: таможенные платежи уплачиваются непосредственно декларантом (т.е. лицом, которое декларирует товары при их перемещении) либо иным лицом. Под иным лицом чаще всего понимается представитель декларанта (таможенный брокер) как ответственный за уплату таможенных платежей. Кроме того, любое заинтересованное лицо вправе уплатить таможенные платежи, если иное не предусмотрено ТмК.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Лицо осознает, что уклоняется от уплаты

таможенных платежей в значительном (ст.209.1) размере, и желает этого.

Законодатель дифференцирует уголовную ответственность в ст.209 УК на трех уровнях, предусматривая в ст.209.2 ответственность за квалифицированный вид, а в ст.209.3 – за особо квалифицированный вид уклонения от уплаты таможенных платежей.

В качестве квалифицирующих признаков в ст.209.2 определены совершение преступления: повторно (ст.209.2.1); в крупном размере (ст. 209.2.2).

Понятие повторности определяется в соответствии со ст.16 УК. Под крупным размером в соответствии с примечанием к ст.209 понимается сумма свыше 100 тысяч, но не более 500 тысяч манатов.

Критерием дифференциации ответственности за особо квалифицированный вид уклонения от уплаты таможенных платежей в ст.209.3 выступает только один признак – совершение деяния в особо крупном размере. Под особо крупным размером в соответствии с примечанием к ст.209 понимается сумма свыше 500 тысяч манатов.

Также следует учесть, что Законом Азербайджанской Республики от 20 октября 2017 года глава 11 (Освобождение от уголовной ответственности) УК была дополнена ст.73-2, в которой предусмотрены условия освобождения от уголовной ответственности за совершение преступлений в сфере экономической деятельности. Так, в соответствии со ст.73-2.1 УК лицо, уклонившееся от уплаты таможенных платежей в значительном (ст.209.1) или крупном размере (ст.209.2.2), освобождаются от уголовной ответственности в случае полного возмещения ущерба (исчисляемых в размере соответствующего неуплаченного таможенного платежа), причиненного в результате преступления.

В соответствии со ст.73-2.2 УК, лица, повторно уклонившиеся от уплаты таможенных платежей (ст.209.2.1) или ук-

лонившиеся от уплаты таможенных платежей в особо крупном размере (ст.209.3), освобождаются от уголовной ответственности в случае полного возмещения ущерба, причиненного в результате преступления, а также выплаты в государственный бюджет суммы в однократном размере причиненного ущерба.

При этом в соответствии с примечанием к ст.72 УК, лицо может быть освобождено от уголовной ответственности за уклонение от уплаты таможенных платежей в порядке, предусмотренном ст.73-2 УК, только один раз.

§ 9. Преступления против установленного порядка уплаты налогов (налоговые преступления)

К этой группе преступлений отнесены:

– уклонение от уплаты налогов, взносов по страхованию от безработицы или по обязательному государственному социальному страхованию (ст.213);

– реализация, хранение с целью реализации, вывоз за пределы производственного здания или ввоз продукции (товаров), подлежащей маркировке акцизной маркой, без такой маркировки (ст.213-1).

Статья 213. Уклонение от уплаты налогов, взносов по страхованию от безработицы или по обязательному государственному социальному страхованию

213.1. Уклонение от уплаты налогов, взносов по страхованию от безработицы или по обязательному государственному социальному страхованию в значительном размере —

наказывается штрафом от двукратного до четырехкратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

213.2. Те же деяния, совершенные:

213.2.1. организованной группой;

213.2.2. в крупном размере, —

наказываются штрафом от трехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба либо лишением свободы на срок от трех до пяти лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

213.3. Деяния, предусмотренные статьей 213.1 настоящего Кодекса, совершенные в особо крупном размере, —

наказываются штрафом от четырехкратного до пятикратного размера причиненного в результате преступления ущерба (полученного дохода) либо лишением свободы на срок от пяти до семи лет с лишением права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

Примечание:

В настоящей статье под «значительным размером» признается сумма свыше двадцати тысяч манатов, но не более ста тысяч манатов, под «крупным размером» — сумма свыше ста тысяч манатов, но не более пятисот тысяч манатов, а под «особо крупным размером» — сумма свыше пятисот тысяч манатов.

Общественная опасность рассматриваемого преступления заключается в умышленном невыполнении конституционной обязанности гражданина платить законно установленные налоги и взносы в бюджетную систему Азербайджанской Республики.

Редакция ст.213, первоначально предусматривающая ответственность за неуплату только налогов, с момента вступления УК 1999г. в силу подверглась многочисленным изменениям и дополнениям, которые были обусловлены принятием НК и перманентными изменениями налоговой политики государства. Так, последним изменением, внесенным в УК Законом Азербайджанской Республики от 24 июля 2018 года, в названии и диспозиции ст.213.1 перечень предметов преступления был дополнен указанием на «взносы по страхованию по безработице».

Следует отметить, что в первоначальной редакции ст.213

УК законодатель дифференцировал уголовную ответственность в зависимости от субъекта налогообложения. Так, в ст.213.1 и 213.2 устанавливалась уголовная ответственность за уклонение налогов с физического лица, а в ст.213.3 и 213.4 – за уклонение налогов с организации (т.е. юридического лица). В последнем случае ответственность и наказание были строже.

Диспозиция ст.213 УК носит бланкетный характер.

Непосредственный объект – общественные отношения, обеспечивающие экономические и финансовые интересы государства, а также отношения, возникающие между налогоплательщиками и государством.

Предмет преступления:

- налоги,
- взносы по страхованию от безработицы,
- взносы по обязательному государственному социальному страхованию.

Понятие налога дается в ст.11 НК Азербайджанской Республики: «Налог – это обязательный, индивидуальный и безвозмездный платеж, перечисляемый в государственные и местные бюджеты, в форме отчуждения находящихся в собственности налогоплательщиков денежных средств в целях финансового обеспечения деятельности государства и муниципалитетов».

Взносы – это денежные средства, выплачиваемые организации-страховщику за страхование. Предметом преступления в ст.213 указаны два вида взносов по страхованию: от безработицы и по обязательному государственному социальному страхованию.

Взносы по страхованию от безработицы – это форма обеспечения, направленная на компенсацию потерянной заработной платы, застрахованной в случаях, предусмотренных Законом Азербайджанской Республики о страховании от безработицы от 30 июня 2017 года.

Взносы по обязательному государственному социальному страхованию – это форма обеспечения, направленная на компенсацию утраченных трудовых прав, доходов, а также дополнительных расходов граждан в случаях, предусмотренных Законом Азербайджанской Республики о социальном страховании от 18 февраля 1997 года, и на предупреждение таких утрат (ст.1 Закона). Обязательное государственное социальное страхование осуществляется работодателем в отношении всех лиц, работающих по индивидуальным трудовым договорам (контрактам).

Объективная сторона преступления может быть выполнена как действием (искажение, предоставление ложных сведений), так и бездействием (непредставление декларации или других необходимых документов). Способы уклонения от уплаты налогов и соответствующих взносов могут быть разные, на квалификацию они не влияют.

Обязательным признаком объективной стороны преступления в ст.213.1 УК является законодательно определенный значительный размер неуплаченного налога или необходимых взносов, который в примечании к данной статье определяется в сумме свыше 20 тысяч манатов, но не более 100 тысяч манатов. Следовательно, уклонение от уплаты налогов или указанных в ст.213.1 взносов в сумме менее 20 тысяч манатов включительно не влечет уголовной ответственности.

По конструкции объективной стороны – формальный состав. Моментом окончания преступления следует считать фактическую неуплату налогов (взносов) в срок, установленный налоговым законодательством или другими соответствующими Законами Азербайджанской Республики.

Субъект преступления – специальный. Им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет, на которое законом возложена обязанность по исчислению и уплате в соответствующий бюджет налогов и (или) взносов по страхованию от безработицы или по обязательному государственному соци-

альному страхованию. Это может быть индивидуальный предприниматель, зарегистрированный в установленном порядке и осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (физическое лицо), должностное лицо (руководитель, бухгалтер) юридического лица, в обязанности которых входит подписание отчетной документации, представляемой в налоговые органы, обеспечение полной и своевременной уплаты налогов и взносов, а равно иные лица, если они были специально уполномочены на совершение таких действий.

Субъективная сторона преступления характеризуется только прямым умыслом.

Законодатель дифференцирует уголовную ответственность за данное преступление на трех уровнях.

Квалифицирующими признаками являются совершение деяния организованной группой (ст.213.2.1) или в крупном размере (ст.213.2.2). Понятие организованной группой дается в ст.34.3 УК, крупный размер неуплаченных налогов или соответствующих взносов законодательно определен в сумме свыше 100 тысяч, но не более 500 тысяч манатов включительно.

Особо квалифицирующий признак в ст.213.3 – особо крупный размер суммы (свыше 500 тысяч манатов) уклонения от налогов или взносов по страхованию от безработицы или по обязательному государственному социальному страхованию.

И в заключение следует отметить, что Законом Азербайджанской Республики от 20 октября 2017 года действующий УК 1999г. был дополнен ст.73-2, в соответствии с которой лицо, совершившее преступление по ст.213 освобождается от уголовной ответственности, если оно полностью возместило ущерб, причиненный в результате преступления.

Статья 213-1. Сбыт, хранение с целью сбыта, вывоз за пределы производственного здания или ввоз продукции (товаров), подлежащей маркировке акцизной маркой, без такой маркировки, торговля этой продукцией (товарами) за наличный расчет

213-1.1. Сбыт, хранение с целью сбыта, вывоз за пределы производственного здания или ввоз в значительных размерах продукции (товаров), подлежащей маркировке акцизной маркой, без такой маркировки, —

наказываются штрафом в размере от двух тысяч до трех тысяч манатов либо исправительными работами на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до двух лет.

213-1.2. Деяния, предусмотренные статьей 213-1.1 настоящего Кодекса, совершенные:

213-1.2.1. в крупном размере;

213-1.2.2. повторно;

213-1.2.3. группой лиц по предварительному сговору, —

наказываются лишением свободы на срок до пяти лет.

213-1.3. Исключая розничную торговлю, продажа продукции (товаров), подлежащей маркировке акцизной маркой, за наличный расчет в значительном размере или покупка с целью продажи подобной продукции (товаров) за наличный расчет в значительном размере, —

наказываются штрафом в размере от тысячи до двух тысяч манатов либо исправительными работами на срок до одного года, либо лишением свободы на срок до одного года.

213-1.4. Деяния, предусмотренные статьей 213-1.3 настоящего Кодекса, совершенные в крупном размере, —

наказываются исправительными работами на срок до двух лет либо лишением свободы на срок до двух лет.

Примечание: в статье 213-1.1 настоящего Кодекса под «значительным размером» признается сумма от пятисот до двух тысяч манатов, в статье 213-1.2 под «крупным размером» — сумма свыше двух тысяч манатов, в статье 213-1.3 под «значительным размером» — сумма от пятидесяти до тысячи манатов, в статье 213-1.4 под «крупным размером» — сумма свыше тысячи манатов.

Уголовная ответственность за данное преступление впервые была предусмотрена в ст.213-1, которая была дополнена в УК 1999г. Законом Азербайджанской Республики от 20 июня 2003 года.

Общественная опасность указанного в ст.213-1 оборота продукции (товаров), подлежащей маркировке акцизной

маркой, без такой маркировки заключается в том, что не взимается налог на акциз (ст.190.1 НК), что в конечном итоге наносит вред экономической системе государства.

Ст.213-1 и 213-1.3 являются основными видами преступлений. Непосредственный основной объект и предмет преступления в них совпадают.

Основной непосредственный объект преступления в ст.213-1.1 и 213-1.3 – общественные отношения, регулирующие установленный оборот продукции (товаров), подлежащей обязательной маркировке акцизными марками, дополнительный – общественные отношения, обеспечивающие безопасность жизни и здоровья людей, а также права и интересы товаропроизводителей.

Предмет преступления в ст.213-1.1 и 213-1.3 – продукция (товары), подлежащая обязательной маркировке акцизными марками.

Перечень этой продукции (товаров) приводится в Указе Президента Азербайджанской Республики о Правилах регулирования оборота на территории Азербайджанской Республики товаров, подлежащих маркировке акцизными марками, от 7 декабря 2015 года. К ним, в частности, отнесены пищевой спирт и винно-водочные изделия всех видов, пиво (исключая безалкогольное пиво), табак и табачные изделия, укомплектованные в определенный товарный вид для массового потребления населением (т.е. в бутылки, банки, пачки и т.п.). При этом маркировке акцизными марками подлежит как продукция (товары), произведенная в Азербайджане, так и в другом государстве. Таким образом, акцизные марки подтверждают легальность производства алкогольной продукции, табака и табачных изделий.

Объективная сторона состава преступления в ст.213-1.1 УК характеризуется такими альтернативными действиями как:

- сбыт;
- хранение с целью сбыта;

- вывоз за пределы производственного здания;
- ввоз.

Под сбытом понимается отчуждение любым способом (возмездно или безвозмездно) продукции (товаров), подлежащей маркировке акцизной маркой, без такой маркировки в значительном размере.

Под хранением с целью сбыта понимается нахождение вне зависимости от времени или места (в жилом, производственном, торговом или др. помещении) продукции (товаров), подлежащей маркировке акцизной маркой, без такой маркировки в значительном размере с целью последующего отчуждения этой продукции (товаров). Хранение без цели сбыта (например, для собственного употребления или перепроизводства) исключает уголовную ответственность по ст.213-1.1 УК.

Под вывозом за пределы производственного здания понимается вывоз продукции (товаров), подлежащей маркировке акцизной маркой, без такой маркировки в значительном размере с любой целью из места, где эта продукция (товар) была произведена и укомплектована в определенный товарный вид для массового потребления населением. В соответствии с Правилами применения акцизных марок к подакцизным товарам, включая импортные товары, утвержденные КМ Азербайджанской Республики от 8 января 2001 года, продукция (товар) должна быть маркирована (т.е. закреплена) акцизными марками самим производителем в местах производства этой продукции (товаров). Понятие производственного здания дается в ст.184.2 НК Азербайджанской Республики и включает наряду с производственными цехами также места складирования готовой продукции (амбары, склады и т.п.).

Под ввозом понимается перевозка через таможенную границу в Азербайджанскую Республику продукции (товаров) продукции (товаров), подлежащей маркировке акцизной маркой, без такой маркировки в значительных размерах. Все акцизные товары, произведенные за границей (кроме пива),

должны быть маркированы на месте производства или соответствующей торговой организацией, осуществляющей их импорт в Азербайджан. Маркировка акцизной продукции (товаров) должна быть осуществлена до ее ввоза на территорию Азербайджана. Маркировка акцизными марками импортного пива должна быть произведена под контролем таможенных органов сразу при ввозе данного товара в Азербайджан субъектами, осуществляющими их импорт.

Обязательным условием привлечения лица к уголовной ответственности по ст.213-1.1 УК является значительный размер оборота продукции (товаров), подлежащей маркировке акцизной маркой. В соответствии с примечанием к данной статье значительный размер в ст.213-1.1 определяется в сумме свыше 500, но не более 2 тысяч манатов включительно. Оборот продукции (товаров), подлежащей маркировке акцизной маркой, без маркировки в сумме до 500 манатов включительно будет влечь ответственность как административный проступок по ст.450 КоАП Азербайджанской Республики.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с момента выполнения хотя бы одного из перечисленных действий в ст.213-1.1 УК.

Субъект преступления – общий, им может быть вменяемое лицо, достигшее 16-ти лет.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. При хранении обязательным признаком состава преступления является цель сбыта немаркированной продукции (товаров).

В ст.213-1.2 УК 1999г. предусмотрена ответственность за квалифицированный вид деяния, ответственность за которое предусмотрена в ст.213-1.1. Закон при этом предусмотрел следующие квалифицирующие признаки совершения деяния: в крупном размере (ст.213-1.2.1); повторно (ст.213-1.2.2); группой лиц по предварительному сговору (ст.213-1.2.3).

Содержание квалифицирующих признаков соответственно раскрывается в примечании к ст.213-1 (под крупным размером в ст.213-1.2 понимается сумма свыше 2 тысяч манатов) и в ст.16 и 34 УК.

Объективная сторона деяния в ст.213-1.3 включает следующие два альтернативных действия:

- исключая розничную торговлю, продажа продукции (товаров), подлежащей маркировке акцизной маркой, за наличный расчет в значительном размере;

- покупка с целью продажи подобной продукции (товаров) за наличный расчет в значительном размере.

Значительный размер в ст.213-1.3 определяется в сумме свыше 50 манатов до 1000 манатов включительно.

В соответствии с п.3.2 Правил регулирования оборота на территории Азербайджанской Республики товаров, подлежащих маркировке акцизными марками, их продажа или покупка разрешены только безналичным способом, исключая розничную торговлю.

По конструкции объективной стороны – формальный состав, преступление считается оконченным с момента совершения продажи или покупки с целью продажи продукции (товаров), подлежащей маркировке акцизной маркой, за наличный расчет в значительном размере.

Субъект преступления в ст.213-1.3 – общий, уголовная ответственность наступает с 16-ти лет.

Субъективная сторона преступления в ст.213-1.3 характеризуется прямым умыслом. При покупке обязательным признаком состава преступления является цель последующей продажи немаркированной продукции (товаров). При отсутствии указанной цели покупка немаркированной продукции (товаров) под уголовную ответственность не попадает.

В ст.213-1.4 установлена ответственность за квалифицированный вид деяния, предусмотренного в ст.213-1.3. В ней указан только один квалифицирующий признак: совершение деяния в

крупном размере, который определяется в соответствии с примечанием к ст.213-1 УК в сумме свыше 1000 манатов.

Следует отметить, что оборот продукции (товаров), маркированной поддельными или не соответствующими данному виду продукции акцизными марками, также будет попадать под ответственность по ст.213-1 УК. В случае изготовления и использования поддельных акцизных марок субъектом данного преступления, его действия подлежат квалификации по совокупности преступлений по ст.213-1 и ст.205-1 (оборот поддельных акцизных марок) УК 1999г.

Нормативно-правовые акты и их судебное толкование:

Конвенция ООН против коррупции от 31 октября 2003 года.

Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности от 15 ноября 2000 года.

Парижская Конвенция ООН о мерах, направленных на запрещение и предупреждение незаконного ввоза, вывоза и передачи права собственности на культурные ценности от 14 ноября 1970 года.

Конвенция СЕ об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности от 8 ноября 1990 года.

Конвенция СЕ об отмывании, выявлении, изъятии и конфискации доходов от преступной деятельности и о финансировании терроризма от 16 мая 2005 года.

Конвенция СЕ по контрафактной медицинской продукции и аналогичной преступной деятельности, представляющей угрозу для здравоохранения, от 20 октября 2011 года.

Конвенция СЕ о манипуляции спортивными соревнованиями от 18 сентября 2014 года.

Женевская конвенция по борьбе с подделкой денежных знаков от 20 апреля 1929 года.

Ниццкое Соглашение о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков от 15 июня 1957 года.

Парижская Конвенция ООН о мерах, направленных на запрещение и предупреждение незаконного ввоза, вывоза и передачи права собственности на культурные ценности, от 14 ноября 1970 года.

Римская Конвенция ЮНИДРУА по похищенным или незаконно вывезенным культурным ценностям от 24 июня 1995 года.

Кишиневское Соглашение СНГ о сотрудничестве в борьбе против оборота поддельных лекарств от 14 ноября 2008 года.

Таможенный Кодекс Азербайджанской Республики 2011 г.

Налоговый Кодекс Азербайджанской Республики 2000 г.

Гражданский Кодекс Азербайджанской Республики 1999 г.

Земельный Кодекс Азербайджанской Республики 1999 г.

Закон Азербайджанской Республики о государственной регистрации и государственном реестре юридических лиц от 12 декабря 2003 года.

Закон Азербайджанской Республики о банках от 16 января 2004 года.

Закон Азербайджанской Республики о банкротстве и несостоятельности от 13 июня 1997 года.

Закон Азербайджанской Республики о валютном регулировании от 21 июня 1994 года.

Закон Азербайджанской Республики о государственной пошлине от 4 декабря 2001 года.

Закон Азербайджанской Республики о государственной регистрации и государственном реестре юридических лиц от 12 декабря 2003 года.

Закон Азербайджанской Республики о драгоценных металлах и драгоценных камнях от 10 июня 2005 года.

Закон Азербайджанской Республики о естественных монополиях от 15 декабря 1998 года.

Закон Азербайджанской Республики о защите прав потребителей от 19 сентября 1995 года.

Закон Азербайджанской Республики о земельном кадастре, мониторинге и землеустройстве от 22 декабря 1998 года.

Закон Азербайджанской Республики о коммерческой тайне от 4 декабря 2001 года.

Закон Азербайджанской Республики о культуре от 6 февраля 1998 года.

Закон Азербайджанской Республики о лекарственных средствах от 22 декабря 2006 года.

Закон Азербайджанской Республики о лицензиях и разрешениях от 15 марта 2016 года.

Закон Азербайджанской Республики о национальном банке от 10 декабря 2004 года.

Закон Азербайджанской Республики о недобросовестной конкуренции от 30 декабря 2003 года.

Закон Азербайджанской Республики о несостоятельности и банкрот-

стве от 13 июня 1997 года.

Закон Азербайджанской Республики о перечне предметов, которые могут принадлежать определенным участникам гражданского оборота и включение которых в гражданский оборот допускается по специальному разрешению (гражданский оборот ограничен) от 23 декабря 2003 года.

Закон Азербайджанской Республики о предпринимательской деятельности от 15 декабря 1992 года.

Закон Азербайджанской Республики о противодействии легализации денежных средств или другого имущества, полученного преступным путем, и финансированию терроризма от 10 февраля 2009 года.

Закон Азербайджанской Республики о регулировании проверок, проводимых в области предпринимательства и защите прав предпринимателей от 2 июля 2013 года.

Закон Азербайджанской Республики о рекламе от 15 мая 2015 года.

Закон Азербайджанской Республики о рынке земли от 7 мая 1999 года.

Закон Азербайджанской Республики о рынке ценных бумаг от 15 мая 2015 года.

Закон Азербайджанской Республики о социальном страховании от 18 февраля 1997 года.

Закон Азербайджанской Республики о стандартизации от 16 апреля 1996 года.

Закон Азербайджанской Республики о страховании от безработицы от 30 июня 2017 года.

Закон Азербайджанской Республики о таможенном тарифе от 13 июня 2013 года.

Закон Азербайджанской Республики о товарных знаках и географических указателях от 12 июня 1998 года.

Закон Азербайджанской Республики о физкультуре и спорте от 30 июня 2009 года.

Закон Азербайджанской Республики об антидемпинговых, компенсационных и защитных мерах от 31 мая 2016 года.

Закон Азербайджанской Республики об антимонопольной деятельности от 4 марта 1993 года.

Закон Азербайджанской Республики об аренде земли от 11 декабря 1998 года.

Закон Азербайджанской Республики об обеспечении прав интеллектуальной собственности и борьбе против пиратства от 22 мая 2012 года.

Закон Азербайджанской Республики об охране и рациональном использовании культурных растений от 13 декабря 2011 года.

Закон Азербайджанской Республики об экспортном контроле от 26

октября 2004 года

Указ Президента Азербайджанской Республики о мерах по обеспечению организации деятельности субъектов предпринимательской деятельности по принципу «единого окна» от 25 октября 2007 года.

Указ Президента Азербайджанской Республики о некоторых мерах в сфере лицензирования от 21 декабря 2015 года.

Указ Президента Азербайджанской Республики о Правилах регулирования оборота на территории Азербайджанской Республики товаров, подлежащих маркировке акцизными марками, от 7 декабря 2015 года.

Правила о вывозе из Азербайджанской Республики национальных культурных ценностей, утвержденные КМ Азербайджанской Республики 15 октября 1998 года.

Правила об импорте генетически модифицированных растений и материалов сельскохозяйственных растений, созданных современными биотехнологическими методами и методами геной инженерии, утвержденные КМ Азербайджанской Республики 13 ноября 2012 года.

Правила об организации и проведения спортивных тотализаторов, утвержденные КМ Азербайджанской Республики 20 августа 2010 года.

Правила применения акцизных марок к подакцизным товарам, включая импортные товары, утвержденные КМ Азербайджанской Республики 8 января 2001 года.

Правила пробирования и клеймения изделий из драгоценных металлов в Азербайджанской Республике, утвержденные КМ Азербайджанской Республики 1 февраля 2001 года.

Постановление Конституционного суда Азербайджанской Республики о толковании ст.213.1 УК от 9 сентября 2013 года.

Постановление Пленума Верховного суда Азербайджанской Республики о судебной практике по делам о контрабанде от 2 июня 2016 года.

Литература:

Ələkbərov Ə.Ə. İstehlakçıları aldatma cinayətinin tövsifi problemləri. Bakı: Hüquq ədəbiyyatı, 1999, 132 s.

Əliyev S.O. Qanuni sahibkarlıq fəaliyyətinin həyata keçirilməsinə qarşı törədilən cinayətlərin xüsusiyyətləri: elmi nəzəri problemlər. Bakı: Şərq-Qərb, 2011, 215 s.

Mustafayev B.M. Qaçqmalçılıq cinayətləri üzrə ibtidai araşdırma. Bakı: Adiloğlu, 2006, 140 s.

Sadıqov Ə.İ. Beynəlxalq iqtisadi hüquq. Bakı: “Bakı Universiteti” nəşriy.,

2008, 395 s.

Vahabzadə A.B., Şiriyev Z.M., Əliyev K.B. Mülkiyyət və iqtisadi fəaliyyət sahəsindəki cinayətlərin istintaq metodikası. Bakı: Əbilov, Zeynalov və oğulları, 2000, 216 s.

Аистова Л.С. Незаконное предпринимательство. СПб.: СПб юрид. институт Генеральной прокуратуры РФ, 2005, 124 с.

Алиев В.М. Легализация (отмывание) доходов, полученных незаконным путем. М.: Институт современного права, 2001, 238 с.

Андреев Н.М., Завидов Б.Д., Зотов П.В., Липатенков В.Б. Новое об экономических преступлениях. М.: Приор-издат, 2003, 128 с.

Бойко А.И., Родина Л.Ю. Контрабанда. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2002, 297 с.

Болотский Б.С., Гильмутдинов А.Р., Ларичев В.Д. Фальшивые деньги (фальшивомонетничество). М.: Экзамен, 2002, 384 с.

Волженкин Б.В. Отмывание денег. СПб.: Современные стандарты в уголовном праве и уголовном процессе, 1998, 40 с.

Волженкин Б.В. Преступления в сфере экономической деятельности по уголовному праву России. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2007, 765 с.

Глебов Д.А. Налоговые преступления и налоговая преступность. СПб: Юрид. центр Пресс, 2005, 338 с.

Данилова Н.А., Серова Е.Б., Сапожков А.А. Преступления в сфере банковской деятельности. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2003, 262 с.

Евдокимов С.Г. Предмет посягательства при хищениях чужого имущества в сфере предпринимательской деятельности. СПб., 1998, 44 с.

Елинский А.В. Уголовно-правовые методы борьбы с уклонением от уплаты налогов (зарубежный опыт). М.: Приор-Издат, 2008, 176 с.

Киселев И.А. Грязные деньги: Уголовная ответственность за отмывание преступных доходов и ее применение в борьбе с преступностью и коррупцией. М.: Юриспруденция, 2009, 152 с.

Корчагин А.Г. Экономическая преступность. Владивосток: изд. Дальневосточного ун-та, 1998, 216 с.

Кучеров И.И. Уголовная ответственность за налоговые преступления. М.: Центр юринформ, 2004. 121 с.

Лопашенко Н.А. Преступления в сфере экономической деятельности. Ростов-на-Дону: Феникс, 1999, 214 с.

Михайлов В.И. Противодействие легализации доходов от преступной деятельности. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2002, 226 с.

Михайлов В.И., Трошкин Е.З., Баньковский А.Л. Противодействие легализации «грязных» доходов: правовые и организационные формы. Минск: Тесей, 2001, 400 с.

Михайлов В.И., Федоров А.В. Таможенные преступления. СПб.: СПбГУ, 1999, 100 с.

Михалев В.В., Даньков А.П. Налоги и налоговые преступления. М.: ТКЗ, 1999, 64 с.

Мурадов А.Н. Уголовная ответственность за приобретение, хранение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем. Баку: Элм, 1989, 104 с.

Никулина В.А. Отмывание «грязных» денег. Уголовно-правовая характеристика и проблемы соучастия. М.: Юрлитинформ, 2001, 157 с.

Пастухов И.Н., Яни П.С. Невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте. М.: ИПКРК ГП РФ, 1999, 49 с.

Рогатых Л.Ф. Квалификация контрабанды. СПб., 1999, 64 с.

Сапожков А.А. Кредитные преступления. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2002, 133 с.

Соловьев И.Н. Уголовная ответственность за уклонение от уплаты налогов и сборов. М.: Главбух, 2000, 318 с.

Струкова И.И. Невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2002, 322 с.

Сучков Ю.И. Преступления в сфере внешнеэкономической деятельности РФ. М.: Экономика, 2005, 422 с.

Устинова Т.Д. Уголовная ответственность за лжепредпринимательство. М.: Волтерс Клувер, 2003, 354 с.

Черкасов В.Н. Борьба с экономической преступностью в условиях применения компьютерных технологий. Саратов: СВШ МВД России, 1995, 363 с.

Яни П.С. Уголовная ответственность за незаконное предпринимательство. М.: ЗАО Бизнес-школа «Интел-Синтез», 2000, 377 с.

Яни П.С. Экономические и служебные преступления. М.: ЗАО Бизнес-школа «Интел-Синтез», 1997, 208 с.

Вопросы к семинарскому занятию:

1. Понятие и виды преступлений в сфере экономической деятельности.
2. Общая характеристика преступлений в сфере экономической деятельности.
3. Понятие предпринимательской деятельности и вопросы ответственности за воспрепятствование законной предпринимательской деятельности и незаконное предпринимательство.
4. Уголовная ответственность за приобретение или сбыт имущества,

заведомо добытого преступным путем.

5. Понятие легализации денежных средств либо иного имущества, добытого преступным путем и вопросы ответственности за это преступление.

6. Понятие таможенных преступлений и вопросы уголовной ответственности за них.

7. Уголовно-правовой анализ состава контрабанды.

8. Уголовная ответственность за уклонение от уплаты налогов, взносов по страхованию от безработицы или по обязательному государственному социальному страхованию.

9. Изготовление или сбыт поддельных денег или ценных бумаг.

10. Уголовная ответственность за монополистические действия и ограничение конкуренции.

Самедова Ш.Т.

**Уголовное право Азербайджанской Республики.
Особенная часть: в двух томах**

Учебник

Баку: “Есопринт”, 2020, том I, 824 с.

Директор издательства: Джейхун Алиев
Дизайнер: Ирада Ахмедова
Технический редактор: Натиг Пашаев
Оператор: Чимназ Исмайылова

Сдано в печать: 14.02.2020
Подписано к печати: 05.03.2020
Тираж 500; формат 60x84; заказ № 23, у.п.л. 51,5
Отпечатано в типографии “Есопринт”
Адрес: Метбуат пр., 529 кв.
Тел.: (055) 216 09 91