



## РЕГУЛИРОВАНИЕ ДЕЙСТВИЯ УГОЛОВНОГО ЗАКОНА ВО ВРЕМЕНИ В МЕЖДУНАРОДНОМ ПРАВЕ И ПРАВОВОЙ СИСТЕМЕ ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН: СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ С ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

**ИСБЕНДИЯРОВ Галандар Кочари Оглу - Старший научный сотрудник  
отдела уголовного права и уголовного процесса Институт права и прав человека  
Национальной Академии Наук Азербайджана (Баку)**

**УДК 343.213.5  
DOI 10.32782/NP.2021.3.12**

*Представленная статья в целом посвящена сравнению норм, регулирующих действие законов во времени, и в частности действие уголовных законов во времени в правовой системе Азербайджанской Республики, делается это через рассмотрение аналогичных норм соответствующих международных актов и различных стран мира. Целью исследования является определение в этом отношении уровня соответствия республиканского законодательства цивилизованным мировым стандартам, использование опыта, который накопили страны мира для дальнейшего совершенствования в этой сфере уголовного законодательства. Начиная с 1813 года посредством российского права, правовая система Азербайджана интенсивным образом проводила рецепцию романо-германской правовой системы. Действующий в стране Уголовный кодекс 1999 года был подготовлен по образцу УК РФ 1996 года, в связи с чем нормы, регулирующие действие уголовного закона во времени, также соответствуют надлежащим нормам УК РФ, за исключением того, что норма, предусмотренная пунктом 2 статьи 10 УК РФ, в статье 10 УК АР не была отражена. В ходе проведенного нами диссертационного исследования, связанного с действием во времени уголовного закона, были выявлены общие проблемы в правотворчестве и правоприменительной практике Азербайджана и России, а также сделана оценка*

*предложений и рекомендаций, выдвинутых российскими коллегами для решения указанных проблем.*

*Ключевые слова: Конституция, преступления, статья, кодекс, закон.*

В соответствии с пунктом 2 статьи 11 Всеобщей декларации прав человека (1948), никто не может быть осужден за преступление на основании совершения какого-либо деяния или за бездействие, которые во время их совершения не составляли преступления по национальным законам или по международному праву. Не может также налагаться наказание более тяжкое, нежели то, которое могло быть применено в то время, когда преступление было совершено (1). Аналогичная норма нашла отражение в Европейской конвенции о защите прав и свобод человека 1950 года, в Пакте о гражданских и политических правах, и других соответствующих международных документах (2; 8). Мы можем обобщить требования и рекомендации, вытекающие из международно-правовых актов относительно действия во времени уголовного закона, по трем пунктам:

1. Недопустимость преследования за деяния, не квалифицируемые как преступление в соответствии с международным правом и (или) национальным законодательством.
2. Отсутствие обратной силы у законов, отягчающих уголовную ответственность в любой форме.

3. Обратное применение смягчающих законов, принятых после совершения деяния.

Отмечаемое первое требование отражено в части VIII статьи 71 Конституции Азербайджанской Республики; согласно этой статье, никто не может нести ответственность за деяние, которое в момент совершения не признавалось правонарушением (5). Эта норма конкретизируется в статье 10.1 УК АР в связи с уголовной ответственностью.

Аналогичная норма содержится в Основных законах рассматриваемых стран Европейского и Американского континентов, бывших советских союзных республиках, ряда стран Востока (например, статья 27 Конституции Афганистана, статья 20 Конституции Бахрейна).

Второе требование закреплено частью VII статьи 149 Конституции Азербайджанской Республики: «Нормативные правовые акты, улучшающие правовое положение физических и юридических лиц, устраняющие или смягчающие их правовую ответственность, имеют обратную силу. Другие нормативные правовые акты обратной силы не имеют» (5).

Если законом, принятым после совершения правонарушения, ответственность за такие действия устранена или смягчена, то применяется новый закон. Эта норма находит свое отражение в статье 10.1 УК АР в связи с уголовной ответственностью.

Отсюда возникают две основные проблемы:

1) недопустимость обратного применения новых законов, криминализирующих деяния, не являющиеся преступлениями, или отягчающих ответственность за них в любой форме;

2) необходимость обратного применения новых законов, декриминализирующих конкретные деяния, принятые после совершения преступления, или смягчающих ответственность за них в любой форме. Поскольку в законодательстве четко прописаны даты вступления в силу и утраты силы уголовных законов, решить вопрос о том, какой закон действует на конкретную дату времени или какой закон должен применяться в соответствии с принципом действия во времени, не составляет труда.

Согласно статье 10.2 УК Азербайджанской Республики, временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного деяния независимо от времени наступления последствий. В то же время, согласно статье 3-й УК, основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного только настоящим Кодексом. Как известно, в преступлениях материального состава последствие деяния понимается как необходимый признак состава преступления, и для того, чтобы такие деяния стали основанием возникновения уголовной ответственности, последствия должны наступить согласно статье 3 УК. Такое же противоречие было и в уголовном законодательстве ряда стран-членов СНГ, что привело к широкому обсуждению и разногласиям в правовой литературе этих стран. Так, некоторые авторы, исходя из законодательного решения вопроса, рассматривают время совершения общественно опасного деяния, как время совершения преступного деяния вне зависимости от последствий. Другая часть авторов не согласна с такой постановкой вопроса о преступлениях материального состава, считая необходимым условием для признания преступления окончанным, возникновение последствий. В комментарии к УК Азербайджанской Республики, толкование вопроса проводится согласно первой позиции (4, с.31). Однако в учебнике «Уголовное право: Общая часть», составленного под авторством профессора Ф.Ю.Самандарова, отмечается, что вторая позиция ближе к истине (10, с.430).

По нашему мнению, основная причина расхождения позиций в данном вопросе вытекает из разных трактовок преступления как социально-правового явления. Некоторые авторы ограничивают понятие преступления актом противоправного поведения (действия или бездействия). Другие авторы рассматривают преступление как событие, которое включает в себя все элементы состава, определенные законом. Отметим, что эти два взгляда соответствуют содержанию статей 10.2 и 3-й УК.

Уголовное право постсоветских республик разрешает этот вопрос в различном порядке. Например, в статье 13 различается время совершения преступления по его формальным и материальным составам. Согласно этой статье, временем совершения преступления признается время исполнения общественно опасного деяния, если статья настоящего Кодекса определяет момент окончания преступления моментом совершения действия или бездействия; временем совершения преступления признается время наступления преступных последствий, если статья настоящего Кодекса определяет окончание преступления моментом наступления таких последствий (23).

Такая же позиция берется за основу в уголовном законодательстве Литовской Республики. Так, согласно части I статьи 3 Уголовного кодекса Литвы, преступность деяния и наказуемость лица определяются уголовным законом, действовавшим во время совершения этого деяния. Временем совершения преступного деяния является время действия (бездействия) или время наступления последствий, предусмотренных уголовным законом, если лицо желало, чтобы последствия наступили в иное время (19).

В уголовных законах Кыргызстана, Эстонии и Латвии (22; 28; 18) нет специального указания относительно времени совершения преступления. В статье 2 УК Республики Грузия временем совершения преступления является время, когда действовал либо должен был действовать исполнитель или соучастник. Время наступления последствий значения не имеет (15).

Следует также отметить, что в уголовном законодательстве указанных стран, отсутствует норма устанавливающая уголовную ответственность в порядке, аналогичном статье 3 УК АР, поэтому подобной коллизии (между статьями 3 и 10 Уголовного кодекса) не существует.

Уголовное законодательство большинства рассмотренных зарубежных стран содержит положения, однозначно разрешающие вопрос, связанный с моментом совершения преступления. Например, согласно статье 7 Уголовного кодекса Испании, преступления и проступки считаются

совершенными с момента выполнения лицом действия или бездействия (17, с.12). В статье не дано указания на последствия преступления, а это означает, что УК Испании принимает в качестве решающего не наступление последствий, а совершение общественно опасного действия или бездействия. Либо, в соответствии с параграфом 1 статьи 6 УК Республики Польша, запрещенное деяние считается совершенным в то время, когда лицо совершило действие или не совершило действие, которое было обязано совершить (20, с. 48). Параграф 8 Уголовного кодекса Германии устанавливает точно такие же положения, что и Уголовный кодекс Польши, а именно, деяние является совершенным в то время, в которое исполнитель или соучастник действовал или в случае бездействия должен был бы действовать, при этом время наступления последствий значения не имеет (26, с.121-122). Однако, такой подход закреплен в законодательстве не всех европейских стран. Например, в соответствии с пунктом 9 УК Королевства Дания, если криминализация действия зависит от последствий, которые произошли или могут произойти, либо если эти обстоятельства влияют на криминализацию действия, деяние должно считаться совершенным (завершенным) в том месте, где соответствующие последствия произошли или ожидается, что последствия произойдут (16, с.15).

Вопрос обратного применения смягчающих законов также по-разному рассматривается в законодательстве отдельных зарубежных стран. В уголовных законах бывших советских республик, в том числе Азербайджанской Республики, этот вопрос нашел отражение приблизительно в одинаковом порядке. Согласно статье 10.3 УК Азербайджанской Республики, уголовный закон, устраняющий преступность деяния (действия или бездействия) и его наказуемость, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, то есть распространяется на лиц, совершивших соответствующее деяние (действие или бездействие) до вступления такого закона в силу, а также на лиц, отбывающих

наказание или отбывших наказание, но судимость которых не снята или не погашена.

Аналогичная норма закреплена, например, в статье 9 УК Российской Федерации и статье 4 УК Казахстана. Поскольку существенных различий в уголовных законах постсоветских республик по данному вопросу нет, целесообразно будет обратиться к уголовному законодательству других зарубежных стран, представляющих разные правовые системы. Например:

Параграф 2 УК Германии, озаглавленный «Время действия» (в оригинале: *Zeitliche Geltung*), определяет следующие нормы и принципы:

1) Наказание и его дополнительные последствия определяются законом, действовавшим во время совершения деяния.

2) Если санкция изменяется во время совершения деяния, то применяется закон, действовавший ко времени окончания совершения деяния.

3) Если закон, действовавший ко времени окончания деяния, изменяется перед вынесением решения, то применяется наиболее мягкий закон.

4) Закон, действие которого ограничено определенным сроком, надлежит применять в отношении деяний, совершенных во время его действия, и тогда, когда он потерял силу. Это положение не действует, если в самом законе определено иное.

5) В случае конфискации, изъятия и уничтожения предметов соответственно действуют абзацы 1-4.

6) Относительно мер исправления и безопасности решение принимается по закону, действовавшему во время принятия решения, если иное не предусмотрено законом (26, с. 121-122).

Таким образом, согласно уголовному законодательству Германии применяются законы, действующие на момент завершения преступления. Обратная сила мягкого закона возможна только в том случае, если он вступил в силу в период после совершения деяния и до принятия решения по уголовному делу.

Согласно параграфу 8 УК Германии, деяние является совершенным в то время, в которое исполнитель или соучастник дей-

ствовал или в случае бездействия должен был бы действовать, при этом время наступления последствий значения не имеет.

Следует отметить, что в УК Республики Грузия (часть 2 статьи 2) время совершения преступления закреплено аналогичным образом (15).

Как видно, возможность применения смягчающих законов в уголовном законодательстве Германии ограничена по сравнению с законодательством Азербайджана. Тем не менее, она удовлетворяет требованиям статьи 11 Декларации прав человека и статьи 7 Европейской конвенции.

Положения Главы II УК Франции, регулирующие вопросы, касающиеся действия Уголовного закона во времени, можно обобщить следующим образом:

- обратная сила закона распространяется только на те деяния, которые не были осуждены;

- если преступность деяния устранена новым законом, это также относится к деяниям, которым этот закон предписал обратную силу;

- законы, связанные с исполнением и применением штрафных санкций, имеют обратную силу;

- законы, касающиеся срока уголовного преследования и срока исполнения приговора, имеют обратную силу (25).

Модельный Уголовный Кодекс США, подготовленный Американским Институтом прав человека в 1967 году, хотя не был официально принят, тем не менее многие его нормы были взяты за основу при разработке уголовных законов в различных штатах. В частности, во многих штатах для обратного применения смягчающего закона требуется согласие обвиняемого (стр. 9) (31-32). Конституция США запрещает принятие ретроспективных законов (*ex post facto law*). Томас Джефферсон отмечал несправедливость этого запрета как по уголовным, так и по гражданским делам. Тем не менее, Верховный суд США определил четыре категории ретроспективных законов и, в качестве основы, сослался на заключение судьи Сэмюэля Чейза в деле «Кальдер против Булла»; во время этого процесса, Чейз дал обоснование тому, что соответствующая норма

Конституції заперещает обратное применение закона по уголовным делам, а не по гражданским делам (3).

В отличие от США, в Великобритании нет запрета на принятие ретроактивных законов. Британский парламент даже сохраняет за собой право принимать отягчающие ретроактивные законы, хотя Великобритания присоединилась к Европейской конвенции, запрещающей принятие таких законов. Например, закон об уголовном судопроизводстве, принятый в 2003 году в Великобритании, сделал возможным повторное предъявление иска в отношении лиц, оправданных по делам об умышленном убийстве, и действие этого закона распространялось и на лиц, оправданных по делам об умышленном убийстве до его вступления в силу. Согласно закону, если по делам, рассмотренным до даты вступления в силу этого закона, будут получены «новые, убедительные, достоверные и существенные доказательства», процесс может быть возобновлен, и оправданное лицо будет вновь привлечено к суду (3).

Интересны также примечательные особенности обратного применения закона в ряде Европейских стран. Например, согласно УК Дании (§ 3), если уголовное законодательство, действующее во время производства по уголовному делу в отношении какого-либо деяния, отличается от уголовного законодательства, действовавшего во время совершения данного деяния, то любые вопросы, касающиеся наказуемости деяния и наказания, подлежащего применению, решаются в соответствии с новым Законом при условии, что приговор не может быть более суровым, чем мог быть по предшествующему Закону (30, с.15). Другими словами, независимо от того, когда было совершено преступление, применяется закон, действующий во время производства связанного с данным преступлением. Даже если новый закон устанавливает отягчающие нормы, это не является препятствием для его применения, однако по новому закону не применяется более строгое наказание, и уголовная ответственность может быть установлена по предыдущему закону

или правовой норме, действовавшей в период совершения преступления.

Согласно статье 2 УК Испании, преступления и проступки, которые не были предусмотрены законом до их совершения, не наказуемы (17, с.12). УК Нидерландов следует тому же принципу (14, с.103). Согласно статье 2 УК Швейцарии, озаглавленной «Действие уголовного закона во времени», по этому закону осуждается тот, кто совершает преступление или проступок после его вступления в законную силу. Если кто-либо совершает преступление или проступок до вступления в законную силу этого закона, то этот закон применяется для осуждения лица только в том случае, если он является смягчающим (27, с.20).

Аналогичные нормы закреплены и в законодательстве исследуемых нами Восточных стран. Например, статья 27 Конституции Афганистана запрещает судить за деяние, которое не считалось преступлением на момент его совершения (6).

Уголовное законодательство Аргентинской Республики в рассматриваемом вопросе по показателям, практически полностью совпадает с положениями УК Азербайджанской Республики. Так, в соответствии со статьей 2 УК Аргентины, если в момент совершения преступления действовал уголовный закон, отличный от того, который был в силе во время вынесения приговора или в период расследования, то применяется тот закон, который в наибольшей степени смягчает наказание. Если во время отбывания лицом наказания вступит в силу закон, устанавливающий более мягкое наказание за совершенное лицом деяние, то отбываемое наказание подлежит сокращению в соответствии с предписаниями нового закона. Во всех случаях, предусмотренных данной статьей, действие нового закона будет иметь обратную силу (12).

Особый интерес представляет позиция УК Украины, связанная с обратной силой законов. Так, согласно пункту 3 статьи 5 УК Украины, закон об уголовной ответственности, частично смягчающий уголовную ответственность или иным образом улучшающий положение лица, а частично усиливающий уголовную ответственность

или иным образом ухудшающий положение лица, имеет обратное действие во времени лишь в части, смягчающей уголовную ответственность или иным образом улучшающей положение лица (24). По нашему мнению, целесообразно предусмотреть эту норму и в УК Азербайджанской Республики.

Таким образом, сравнение с зарубежным опытом дает основание говорить о том, что положения УК Азербайджанской Республики относительно действия во времени, в общем соответствуют цивилизованным мировым стандартам. Тем не менее, для дальнейшего совершенствования УК в этой сфере целесообразно рассмотреть следующие вопросы:

- в случаях снижения наказания по новому закону, включение в статью 10 УК нормы о сокращении наказания осужденным в пределах, установленных новым законом (т.е. если новый уголовный закон смягчает наказание за деяние, которое отбывается лицом, то это наказание подлежит сокращению в пределах, предусмотренных новым уголовным законом);
- устранение противоречия между статьями 3 и 10 УК;
- добавление новой нормы в статью 10 УК АР об обратной силе частично смягчающих законов, например, по образцу законодательства Украины.

#### **Литература**

1. Всеобщая декларация прав человека от 1948 года // [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_120805/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_120805/)
2. Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод от 1950 года. [https://www.echr.coe.int/Documents/Convention\\_RUS.pdf](https://www.echr.coe.int/Documents/Convention_RUS.pdf)
3. Ex Post Facto Law: [https://en.wikipedia.org/wiki/Ex\\_post\\_facto\\_law](https://en.wikipedia.org/wiki/Ex_post_facto_law)
4. Комментарий к УК АР - Azərbaycan Respublikası Cinayət Məcəlləsinin kommentariyası / prof. F.Y.Səməndərovun redaktorluğu ilə. I Hissə. Bakı: Hüquq uayın evi, 2018. 704 s.
5. Конституция Азербайджанской Республики от 1995 года. [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30420395](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30420395)

6. Конституция Исламской Республики Афганистан / <http://constitutions.ru/?p=32>
7. Конституция Бахрейна. / <http://constitutions.ru/?p=136>
8. Международный пакт о гражданских и политических правах от 1966 года. [https://www.un.org/ru/documents/decl\\_conv/conventions/pactpol.shtml](https://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactpol.shtml)
9. Примерный Уголовный кодекс США. Оригинальный проект Института американского права / Под ред. Б.С.Никифорова. М.: 1969. 303 с.
10. Самандаров - Səməndərov F.Y. Cinayət hüququ. Ümumi hissə. Dərslik. Bakı: Hüquq uayın evi, 2015. 720 s.
11. Уголовный кодекс Азербайджанской Республики от 1999 года. [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30420353](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30420353)
12. Уголовный кодекс Аргентины. // [constitutions.ru/?p=5847](http://constitutions.ru/?p=5847)
13. Уголовный кодекс Республики Беларусь. [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30414984](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30414984)
14. Уголовный кодекс Голландии. СПб. Изд-во Юридический центр Пресс. 2001. 510 с.
15. Уголовный кодекс Грузии / <https://matsne.gov.ge/ka/document/download/16426/143/ru/pdf>
16. Уголовный кодекс Королевства Дании. СПб.: Юридический центр Пресс. 2001. 230 с.
17. Уголовный кодекс Испании / Под ред. проф. Н.Ф. Кузнецовой и проф. Ф.М. Решетникова. М.: Зерцало. 1998. 218 с.
18. Уголовный кодекс Латвии / [http://www.pravo.lv/likumi/07\\_uz.html](http://www.pravo.lv/likumi/07_uz.html)
19. Уголовный кодекс Литвы. / [http://www.pravo.vuzlib.su/book\\_z794\\_33.html](http://www.pravo.vuzlib.su/book_z794_33.html)
20. Уголовный кодекс Польши. СПб.: Юридический центр Пресс. 2001. 234 с.
21. Уголовный кодекс Республики Казахстан / Под ред. И.И. Рогова. СПб.: Юридический центр Пресс, 2001. 218 с.
22. Уголовный кодекс Кыргызской Республики. [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=34350840](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=34350840)
23. Уголовный кодекс Узбекистана / [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30421110#pos=1;-173](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30421110#pos=1;-173)

24. УК Украины // <https://meget.kiev.ua/kodeks/ugolovniy-kodeks/>

25. Уголовный кодекс Франции / <http://constitutions.ru/?p=5859>

26. Уголовный кодекс ФРГ. СПб: Юридический центр Пресс. 2003. 524 с.

27. Уголовный кодекс Швейцарии. СПб. Изд-во Юридический центр Пресс. 2002. 350 с.

28. Уголовный кодекс Эстонии/ <http://constitutions.ru/?p=446>

*Isbandiyarov Galandar Kochari Oglu - Senior scientific Researcher on the Department of Criminal Law and Criminal Procedure of Institute of Law and Human Rights of Azerbaijan National Academy of Sciences*

**REGULATION OF THE OPERATION OF CRIMINAL LAW IN TIME IN INTERNATIONAL LAW AND THE LEGAL SYSTEM OF FOREIGN COUNTRIES: A COMPARATIVE ANALYSIS WITH THE LEGISLATION OF THE REPUBLIC OF AZERBAIJAN**

The presented article is generally devoted to comparing the norms governing the operation of laws in time and in particular the operation of criminal laws in time in the legal system of the Republic of Azerbaijan, this is done through consideration of similar norms of relevant

international acts and various countries of the world.

The purpose of the study is to determine in this regard the level of compliance of the republican legislation with civilized world standards, use the experience that the countries of the world have accumulated for further improvement in this area of criminal legislation. Since 1813, through Russian law, the legal system of Azerbaijan has intensively carried out the reception of the Romano-Germanic legal system. The 1999 Criminal Code in force in the country was prepared on the model of the 1996 Criminal Code of the Russian Federation, in connection with which the norms regulating the operation of the criminal law in time also comply with the relevant norms of the Criminal Code of the Russian Federation, with the exception that the norm provided for in paragraph 2 of Article 10 of the Criminal Code of the Russian Federation, was not reflected in article 10 of the Criminal Code of the Republic of Azerbaijan. In the course of our dissertation research related to the operation of the criminal law in time, we identified common problems in lawmaking and law enforcement practice in Azerbaijan and Russia, as well as an assessment of the proposals and recommendations put forward by Russian colleagues to solve these problems.

**Keywords:** Constitution, crimes, article, code, law.