Ахмед Абдикарим Али. Формы реализации уголовной ответственности в федеративной республике Сомали: диссертация ... кандидата Юридических наук: 12.00.08 / Ахмед Абдикарим Али;[Место защиты: ФГАОУВО Российский университет дружбы народов], 2016.- 180 с.

**Содержание к диссертации**

Введение

**ГЛАВА 1. Понятие и основание уголовной ответственности по уголовному праву Сомали .**

1. Определение уголовной ответственности в теории уголовного права. 14

2. Элементы преступления как основание реализации форм уголовной ответственности 31

**ГЛАВА 2. Наказание, как форма реализации уголовной ответственности. 71**

1. Понятие наказания и значение его целей в реализации уголовной ответственности в Сомали . 71

2. Система и виды наказаний 97

**ГЛАВА 3. Иные формы реализации уголовной ответственности в Сомали 128**

1. Меры безопасности 128

2. Условное приостановление исполнения наказания и условно досрочное освобождение от отбывания наказания .. 144

Заключение 155

Список использованных источников 161

**Введение к работе**

**Актуальность темы диссертации** обусловлена тем, что в Сомали
теоретические вопросы уголовного права в целом и уголовной

ответственности, в частности не разработаны. Учение об уголовной ответственности, её основании и формах реализации занимает центральное место в науке уголовного права, именно с этим учением связано применение всех других его институтов. В рамках настоящего исследования будут рассмотрены вопросы о формах реализации уголовной ответственности в Сомали в аспекте их взаимосвязи с её основанием, элементы которого отражены в специальной II главе УК Сомали. Реализация уголовной ответственности «по общему правилу находит свое воплощение в тех или иных мерах государственного принуждения, назначаемых судом. Эти меры называются формами реализации уголовной ответственности»1, и, хотя основной мерой принуждения в уголовном праве является наказание, в Сомали, как и в Италии, России, других странах предусмотрены и иные меры реагирования на лиц, совершивших уголовно-наказуемые деяния, изучение которых актуально для Сомали и для перспектив развития сравнительного правоведения в целом.

Сомали получила независимость в 1960 г., когда формально объединились две бывшие колонии – Итальянское Сомали и Британское Сомали. На протяжении долгих лет в южной части, или как иначе называли («Итальянское Сомали») в то время действовал УК Италии 1930, а в регионах севера («Британском Сомали») – УК Индии 1860 г. Наряду с ними, в Сомали, действовали нормы шариата и обычного права. Такое положение не способствовало решению задач борьбы с преступностью.

Важно понимать, что Сомали – мусульманская страна, сомалийцы связаны друг с другом своей религией, и это сказывается на судебной

1 Рарог А.И. 2 Главы IV в учебнике: российское уголовное право. Общая часть. Т.1. 4-е издание. Под ред. д.ю.н., профессора Л.В. Иногамовой-Хегай, д.ю.н., профессора В.С. Комиссарова, д.ю.н., профессора А.И. Рарога. М. «Проспект». 2015. С. 91.

практике. Суды до настоящего времени при принятии решений не оставляют без внимания нормы шариата и обычного права. В целом право Сомали относится к континентальной правовой семье романской группы.

Социальная структура сомалийского общества имеет своеобразную иерархию, состоящую из определенных групп людей (клановых). На протяжении более чем двадцати пяти лет гражданской войны страна не имела центрального правительства, которое могло бы обеспечить законность, правопорядок и безопасность лиц, находящихся в Сомали, из-за постоянных вооруженных конфликтов. В настоящее время Сомали является международно-признанным Федеративным государством, в состав которого входят: Джубаленд, Галмудуг, Пунтленд, Юго-запад.

УК Сомали был создан по модели УК Италии 1930 г. и стал основным источником уголовного права. Его главным достоинством является то, что он отменил и заменил ранее действовавшие законодательные акты, а его действие распространяется на всю территорию Сомали, включая Сомалиленд2 (бывшее Британское Сомали, объявившее о своей независимости). С момента принятия в него не вносились изменения.

Сомалийский вопрос долгое время остается одним из важнейших для ООН, по которому эта организация занимает однозначную позицию, заключающуюся в необходимости прекращения любых боевых действий, восстановления государственных институтов и целостности страны.3

Действующий Уголовный кодекс Сомали (далее УК Сомали) был принят декретом № 6 от 16 декабря 1962 года, и вступил в силу 3 апреля 1964 года. Возможности и времени для его тщательной подготовки у представителей законодательных органов Сомали не было, не было и собственной теоретической основы для создания уголовного законодательства. Правовая база государства создавалась по подобию других стран.

2 Никем непризнанное самопровозглашённое правительство в северной части Сомали.

3 Коновалов И.П. Распад государства и гражданская война в Сомали / Под ред. В.Г. Шубина. М.:
Социально-политическая мысль, 2010. С. 7.

Вопросы о формах реализации уголовной ответственности, как наиболее строгих мерах борьбы с преступностью, средств защиты государственного строя Сомали, охраны прав и законных интересов граждан в сложных социально-экономических условиях не прекращающейся гражданской войны приобретают особую актуальность.

Уголовное законодательство Сомали не было предметом специальных исследований на монографическом уровне ни в Сомали, ни в России. В Сомали не разработана правовая доктрина, на основе которой можно было бы вносить изменения и дополнения в действующий УК Сомали, или готовить новый УК. Не подвергались специальному исследованию и проблемы уголовной ответственности, форм её реализации, соотношения с нормами шариата.

В рамках настоящего исследования проведен анализ норм УК Сомали о формах реализации уголовной ответственности и их эффективности в борьбе с преступностью в условиях неспокойной и нестабильной обстановки в стране, в мировом масштабе относящейся к особой категории наименее развитых стран с предельно низким уровнем бедности, очень слабой экономикой, подверженном стихийному воздействию населением и ресурсами.4 Этим объясняется выбор темы настоящего исследования, актуальность которой не утратится долгое время и будет перспективным направлением развития науки уголовного права в Сомали.

**Степень научной разработанности темы исследования.** Российские ученые традиционно уделяют значительное внимание исследованию уголовного права развивающихся стран. При всей своей значимости все опубликованные на русском языке труды не освещают тех проблем, изучению которых посвящена данная работа. Они, за редким исключением, освещают информацию носящую ограниченный характер. В Сомали мало работ, посвященных уголовному праву и нет работ о реализации уголовной

4 Типология стран: экономически развитые и развивающиеся страны. [электронный ресурс]–Режим
доступа, URL

(дата обращения 2.01 2016 г.).

ответственности, поэтому приходилось прибегать к источникам, освещающим эту тему в России, Италии, Германии, Норвегии и других странах.

Различные аспекты форм реализации уголовной ответственности в развивающихся странах нашли отражение в работах таких ученых как В.А. Лихачев, В.Н Додонов, И.Д. Козочкин, В.А Пантелеев., Ф.М. Решетников. Из числа сомалийских и зарубежных авторов можно выделить таких как Абдурахман А. Османа «Шуке», Арраба Е. Ф., Ахмед Шейх Али Ахмад., Бурале Ахмед Шейх Али Ахмед., Ван Ноттен Майкл., Г. Ланнароне., Ибрагим Хаши Джама., Мартин Р. Гангзгласс., Махамед Ахмед Омар., Махамед Хассан Саид., Мухамуд Ахмед Фарах., Хаджи Н. Нур Мухаммад., Юсуф Илми Робле., и др.

В России вопросы реализации уголовной ответственности освещены в работах А.Н. Игнатова, Л.В. Иногамовой-Хегай, М.А. Игнатовой, В. Н Додонова, В.К. Дуюнова, И.И. Карпеца, А. А Малиновского, Т.Ф. Минязевой, Г.А. Есакова, Т.Г. Понятовской, А.И. Рарога, А.И. Чучаева, и др.

**Объектом диссертационного исследования** являются общественные
отношения, складывающиеся в процессе реализации уголовной

ответственности в соответствии с положениями УК Сомали и, по необходимости, в соответствии с аналогичными положениями уголовного законодательства стран континентальной системы права, таких как Российская Федерация, Италия, Германия, Норвегия и др.

**Предметом диссертационного исследования** выступают уголовно-правовые нормы, регламентирующие вопросы уголовной ответственности и формы её реализации в Сомали, Росси и других странах.

**Цель и задачи диссертационного исследования**. **Цель** работы состоит в том, чтобы на основе всестороннего изучения проблем уголовной ответственности, форм её реализации, практики их применения в Сомали выработать теоретические рекомендации по совершенствованию механизма правового регулирования форм реализации уголовной ответственности и повышению эффективности правоприменения в Сомали.

Сформулированная цель конкретизируется в следующих задачах:

– выявить социально-правовое назначение и своеобразие форм реализации уголовной ответственности в Сомали;

– дать системное описание форм реализации уголовной ответственности в Сомали с учетом их структурных и содержательных характеристик;

– определить степень влияния уголовной политики Сомали и норм шариата на практику применения наказания и иных форм реализации уголовной ответственности;

– изучить зарубежный опыт правовой регламентации форм реализации уголовной ответственности;

– сформулировать практические рекомендации по совершенствованию Уголовного Кодекса Сомали.

**Методологическую** **основу** **диссертационного** **исследования**

составляет диалектический подход к научному познанию проблем уголовной ответственности и форм её реализации.

В ходе исследования применялись: формально-логический, системный, исторический, сравнительно-правовой методы познания, а также приемы конкретно-социологического сбора и анализа полученной информации (интервьюирование, опрос, наблюдение, систематизация статистических данных).

**Нормативную базу исследования** образуют: Конституции Сомали 1960, 2012 гг., принципы и нормы международного права, Уголовный кодекс Сомали 1962 г, Уголовно-процессуальный кодекс Сомали 1963 г., Военный уголовный кодекс Сомали 1963, Закон о ювенальной юстиции и реформаториях для несовершеннолетних 1970 г., Закон о тюрьмах Сомали 1971 г., Закон об общественном порядке Сомали 1963 г., региональное законодательство Сомали, а также нормы зарубежного уголовного законодательства в части рассматриваемых в диссертации вопросов.

**Эмпирическая база исследования.** Достоверность и обоснованность результатов исследования определяется репрезентативными эмпирическими

данными, полученными при изучении: материалов практики Верховного суда
Сомали. Изучено 66 приговоров, вынесенных судами Бенадира областного
суда, Гарове, Харгейса; результатов экспертного опроса по специально
разработанной анкете 18 судей, 23 сотрудников прокуратуры и полиции, 9
кандидатов на выборные должности, 13 руководителей государственных и
иных органов и организаций, а также анкетирования 36 сомалийских студентов
и землячеств Сомали, проживающих в РФ. Опросы проводились в таких
городах как Волгоград, Воронеж, Казань, Москва, Нальчик, Ростов, Самара,
Тула, Ульяновск, и Уфа в период 2013 – 2016 годы; данные, полученные в
результате контент-анализа средств массовой информации (прессы,

телевидения, сети Интернет).

**Теоретическую основу диссертационного исследования** составили научные работы ученых, российских и зарубежных в области уголовного права. В процессе работы были использованы труды итальянских и российских юристов по проблемам уголовного права, таких как Габриэле Вито, Джанни Джордано, Паоло Контини, Ренато Ангелони, Сантиапиджи Аппути, А.Н Игнатов, Л.В. Иногамова-Хегай, М. А Игнатова, Б.С Волков, И.Д Козочкин, В.А. Лихачев, А.А. Малиновский, Т.Ф. Минязева, А.В. Серебренникова, Ф.М. Решетников, и др.

**Научная новизна исследования** состоит в том, что оно является первым в Сомали комплексным монографическим исследованием базового для науки уголовного права понятия уголовной ответственности, её основания и форм реализации. В работе, на основе изучения действующего уголовного законодательства Сомали и зарубежного опыта определены формы уголовной ответственности и особенности их реализации в современных условиях развития Сомали.

Работа отличается и информационной новизной, как для Сомали, так и для России, других стран.

В диссертации предпринята попытка доказать, что существующая в УК Сомали система форм реализации уголовной ответственности, позволяющая

широкое судейское усмотрение (санкции ряда статей Особенной части УК Сомали устанавливают наказание в виде лишения свободы на срок от 5 дней до 15 лет (например, ст. ст. 329, 455, 456 УК Сомали) требует существенных изменений. Меры безопасности, в соответствии с положениями УК Сомали могут быть применены и к лицам, не совершавшим деяния, предусмотренные уголовным законом), что не способствуют борьбе с преступностью в Сомали в условиях непрекращающейся последние двадцать пять лет гражданской войны, отрицательно сказывается на авторитете закона и правосудия. Это также нуждается в пересмотре.

Отличаются новизной ряд предложенных авторских дефиниций, (понятие уголовной ответственности, наказания, мер безопасности и их цели, и др.), которые могут быть положены в основу теоретической базы развития уголовного права Сомали, совершенствования и реформирования уголовного законодательства Сомали и практики его применения

**Основные положения, выносимые на защиту:**

**1.** Теоретической основой учения об уголовной ответственности в
уголовном праве Сомали должен служить её негативный аспект, то есть
реализация обязанности понести ответственность. В этом аспекте под
уголовной ответственностью следует понимать основанное на нормах
уголовного закона, вытекающее из факта совершения нарушения или
преступления, претерпевание лицом, признанным в нем виновным лишений
или ограничений прав и свобод, свойственных назначенной ему форме
ответственности, выраженное в обвинительном приговоре суда.

**2.** Считаем необходимым включить в Общую часть УК Сомали норму,
устанавливающую основание уголовной ответственности. В этой связи
целесообразно дополнить статью 5 УК Сомали частью 2 следующего
содержания: «Основанием уголовной ответственности является совершение
опасного для сомалийского государства и общества деяния, содержащего
признаки предусмотренных настоящим Кодексом его легального,
материального и морального элементов».

1. Ввиду значительной роли норм обычного права при применении УК Сомали и во избежание применения аналогии права предлагаем дополнить статью 1 УК Сомали частью 2 следующего содержания: «Применение уголовного закона по аналогии не допускается». Для того, чтобы такая норма прижилась и вошла в практику работы правоохранительных органов Сомали необходимо по специально разработанной программе внедрять в правосознание сомалийцев преимущество решения вопросов об уголовной ответственности только на основании светского закона. В этой связи предложенную норму следует ввести в действие с 1 января 2021 г.
2. Формами реализации уголовной ответственности в Сомали являются наказания, установленные за преступления и нарушения; меры безопасности, применяемые к вменяемому лицу, совершившему предусмотренное уголовным законом деяние, условное приостановление исполнения наказания и условно-досрочное освобождение от отбывания наказания. Положения части 2 статьи 163 и статей 164, 166 УК Сомали о возможности применении мер безопасности лицам, не совершавшим предусмотренное уголовным законом деяния, но по усмотрению суда склонным к его совершению, предлагается исключить.

**5.** С учетом авторского мнения о сущности и целях наказания
предлагается дополнить УК Сомали статьей 901 «Понятие и цели наказания»
следующего содержания:

«1. Наказание есть предусмотренная уголовным законом и установленная в санкциях статей его Особенной части ответная мера государства на причиненное ему или членам общества зло, применяемая к лицу, признанному в нем виновным и заключающаяся в лишении ограничении прав и свобод этого лица».

2. Целями наказания являются предупреждение совершения новых преступлений, исправление осужденного и его социальная реабилитация».

**6.** Количественные показатели лишения свободы в УК Сомали
установлены с неоправданными целями его применения сроками: слишком
низким минимальным сроком – 5 дней и слишком большим разрывом между

минимальным и максимальным его пределами в санкциях ряда статей Особенной части УК Сомали – от 5 дней до 15 лет (например, в статьях 329, 455, 456 и др. УК Сомали). Предлагается дифференцировать минимальный предел санкций, устанавливаемых за преступления и нарушения.

В этой связи предлагается в статье 96 УК Сомали слова «5 дней» заменить словами – «шесть месяцев», дополнить статью 96 частью второй следующего содержания: «разрыв между минимальным и максимальным пределами сроков лишения свободы, установленных в санкциях статей особенной части настоящего Кодекса не должен превышать семь лет».

**7.** В настоящее время в УК Сомали содержится 21 статья, в санкциях которых, предусмотрено наказание в виде смертной казни. Поскольку, по результатам проведенного нами опроса 80% практических работников и 93% сомалийцев считают это наказание справедливым за тяжкие преступления, связанные с убийством людей при отягчающих обстоятельствах, постольку предлагается исключить эту меру наказания из санкций статей 184, 185, 186, 190, 196, 198, 199, 200, 201, 205, 206, 211, 221, 224, не связанных с умышленным лишением жизни людей. А также целесообразно ограничить её применение в отношении несовершеннолетних и лиц старше 80 лет, в связи с чем предлагается дополнить статью 94 УК Сомали частями 1, 2, 3 в следующей редакции:

«1. Смертная казнь может быть установлена только как альтернатива пожизненному лишению свободы и лишению свободы на определенный срок за преступления, связанные с умышленным лишением жизни человека при особо отягчающих обстоятельствах.

1. Смертная казнь не назначается несовершеннолетним, беременным женщинам и лицам, достигшим восьмидесятилетнего возраста.
2. Смертная казнь не назначается лицу, выданному Федеративной Республике Сомали иностранным государством для уголовного преследования в соответствии с международным договором Федеративной Республики Сомали или на основе принципа взаимности, если в соответствии с

законодательством иностранного государства, выдавшего лицо, смертная казнь за совершенное этим лицом преступление не предусмотрена или неприменение смертной казни является условием выдачи либо смертная казнь не может быть ему назначена по иным основаниям».

Часть 1 статьи 94 УК Сомали в действующей редакции считать частью 4.

**Теоретическая** **и** **практическая** **значимость** **исследования**

заключается в том, что выводы и предложения, сделанные в работе,
дополняют, конкретизируют теоретические основы законодательной

регламентации форм уголовной ответственности в Сомали, они вносят значительный вклад в развитие теории сомалийского уголовного права об уголовной ответственности и формах её реализации.

Материалы исследования могут быть использованы при

совершенствовании уголовного законодательства Сомали, в образовательном
процессе юридических образовательных учреждений при изучении курса
уголовного права, как в развивающихся странах, так и в юридических вузах
зарубежных стран. Результаты исследования, теоретические и научно-
практические предложения, рекомендации, эмпирический материал
диссертации могут быть использованы в научно-исследовательской работе при
проведении дальнейших исследований по проблемам уголовной
ответственности и форм её реализации, а также в деятельности судов Сомали.
Материалы исследования полезны и для работников правоохранительных
органов Сомали.

**Апробация и внедрение результатов исследования.** Основные положения и выводы диссертационного исследования докладывались и обсуждались на заседании кафедры уголовного права, уголовного процесса и криминалистики юридического института РУДН, международных и всероссийских научно-практических конференциях: «Актуальные проблемы уголовного права и процесса в условиях реформирования законодательства» (Москва, 2014); «Мы говорим на юридическом английском, немецком, французском, испанском, китайском: Ежегодная студенческая конференция»

(Москва, 2014, 2015); «Язык. Культура. Перевод = Language. Culture.
Translation» (Москва, 2014); «Актуальные правовые и практические вопросы».
Юридическая теория: проблемы дискуссии, размышления (Москва, 2015);
«Тенденции развития уголовного и уголовно-процессуального

законодательства» (Москва, 2015).

Основные положения, выводы и рекомендации исследования отражены в девяти научных публикациях автора, шесть из них опубликованы в изданиях, включенных в «Перечень ведущих рецензируемых научных журналов и изданий, в которых должны быть опубликованы основные научные результаты диссертаций на соискание ученой степени доктора и кандидата наук».

**Структура и объём исследования** соответствуют поставленным целям и задачам, Диссертация состоит из введения, трех глав, объединяющих шесть параграфов, заключения, списка использованных источников и приложения.

## Элементы преступления как основание реализации форм уголовной ответственности

Уголовную ответственность в теории права рассматривают в разных аспектах: как понятие; как элемент уголовно-правовых отношений, имеющий свои временные границы; и как реализация обязанности претерпеть лицом лишения и ограничения его прав за содеянное в установленной законом форме. Последний аспект является темой настоящего исследования. Реализация уголовной ответственности «по общему правилу находит свое воплощение в тех или иных мерах государственного принуждения, назначаемых судом. Эти меры называются формами реализации уголовной ответственности».

Прежде чем перейти непосредственно к формам реализации уголовной ответственности в Сомали, необходимо определиться с её понятием и основанием реализации.

Уголовная ответственность – прежде всего, категория объективная, она возникает в связи с совершением преступления. При этом, она распространяется не только на тех, кто совершает преступные деяния, но и на тех, кто помогает и подстрекает преступника путем поощрения, или каким-либо образом сознательно оказывает содействие в совершении такого акта (например, путем предоставления информации, средств и орудий совершения преступления, или практическую помощь). В юридической литературе уделяется значительное внимание понятию уголовной ответственности, как одному из видов юридической ответственности. Понятие «уголовная ответственность» относится к числу наиболее сложных и важных проблем в уголовном праве. Закон не дает её определения и не раскрывает содержания, вследствие чего в теории права существуют разные подходы к определению уголовной ответственности. В литературе дается множество определений уголовной ответственности, но нет общепринятого. В этой связи целесообразно проанализировать разные теоретические определения уголовной ответственности и сформулировать её понятие, приемлемое для развития теории уголовного права Сомали и раскрытия форм реализации уголовной ответственности.

В теории уголовного права Сомали не уделено должного внимания уяснению понятия уголовной ответственности, как это сделано, например, в Италии, России, ряде других стран. Отметим, что и сегодня существуют разные точки зрения и среди российских ученых по этому вопросу. В уголовно-правовой литературе современных западных стран касаются лишь отдельных элементов этого понятия. Между тем для развития теории уголовного права в Сомали важно – уяснение разных точек зрения на понятие уголовной ответственности, её временных границ, а для практики – выработка приемлемого определения, способного ориентировать деятельность правоохранительных органов, её реализующих. Развитие понятия уголовной ответственности связано с гуманитарными науками, в частности, оно строится на фундаментальных концепциях философии, доктринальных положениях и моральных принципах теории государства и права, знаниях об основах психологии личности и др. Для Сомали особенно необходимо различать уголовную ответственность, которая является юридическим понятием, от других видов социальной ответственности (философской, моральной ответственности), важных, как для определения уголовной ответственности, так и для воспитания и социализации человека.

Дать определение понятия уголовной ответственности, как одного из важнейших институтов уголовного права — значит раскрыть ее сущность, содержание и значение. Признано, что основной идеей доктрины уголовного права, пронизывающей уголовное законодательство, является идея «об обеспечении неизбежности уголовной ответственности, соответствующей характеру и степени общественной опасности совершенного преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного».8

Некоторые сомалийские юристы считают, что сам факт нарушения нормы уголовного права, установленной обществом, влечет ответственность. Согласно мнению этих авторов, в любом обществе существуют определенные правила, регулирующие взаимоотношения между людьми. Эти правила бывают разные, а причины их возникновения зависят от религии, традиций и культуры. Каждое общество имеет свои обычаи и правила регулирования прав и обязанностей его членов. Законы жизни общества исходят из постулата о том, что тот, кто нарушает установленные им права и обязанности членов общества, тот, при наличии способности отвечать за содеянное, будет признан виновным и понесет заслуженное наказание

Уголовный кодекс Сомали, как и законодательство большинства стран, не содержит определения уголовной ответственности. Однако в ст. ст. 59, 60 УК Сомали употребляется это понятие. Для его определения мы, в бльшей мере, обратились к теории итальянского уголовного права, так как УК Сомали создан по подобию УК Италии и к теории российского уголовного права, наиболее тщательно разрабатывающей это понятие.

## Понятие наказания и значение его целей в реализации уголовной ответственности в Сомали

Юридические лица в Сомали отвечают по нормам других отраслей права, что не противоречит международным конвенциям и сохраняет специфику институтов уголовного права.

Способность лица осознавать содеянное связывается с его возрастом и состоянием вменяемости. Возраст лица положен и в основу применения к нему специальных форм уголовной ответственности. Согласно нормам УК Сомали, субъектом преступления признается вменяемое лицо, достигшее 14-летнего возраста (ст. ст. 59-60 УК Сомали. Это общее правило для реализации ответственности за совершение любого преступления. Однако для несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет предусматривается обязательное смягчение наказания (ст. 60 УК Сомали).

Закон не ограничивает круг деяний, за которые, ответственность наступает с 14 лет. Считается, что с этого возраста лицо способно осознавать свои действия и отдавать отчет своему поведению, в этой связи к лицам в возрасте от 14 до 18 лет применяются особые формы реализации ответственности.

Законодатель закрепил презумпцию отсутствия способности осознанно нести ответственность за содеянное лицом в возрасте до 14 лет. Вместе с тем, в соответствии с положениями УК Сомали, если малолетнее лицо будет признано общественно опасным, оно может быть подвергнуто мерам безопасности в реформаториях для несовершеннолетних.

При выборе отдельных видов наказаний или мер безопасности, несовершеннолетним, подчеркивается законодателем, что большое значение имеет те из них, которые относятся к числу поощрительных норм. В странах Европы широко варьируются минимальный возраст уголовной ответственности. Например, в Англии и Уэльсе установлен крайне низкий возраст уголовной ответственности – 10 лет. Приведем лишь несколько примеров: в Люксембурге так же, как и в Бельгии - 18 лет, для всех преступлении, за исключением самых тяжких преступлений, в Португалии и Румынии - 16 лет. В каждой из четырех скандинавских стран, возраст уголовной ответственности установлен 15 лет, в Болгарии, Испании, Италии, Германии и Австрии - 14 лет; во Франции, Греции и Польше - 13 лет.

Преступность среди молодежи становится все более острым социальным явлением, особенно в англоязычных странах, таких как Великобритания и США. Поэтому разный возраст уголовной ответственности в разных странах затрудняет разработку международных договоров о формах реализации уголовной ответственности на разные возрастные группы. Примечательным является то, что США - единственная страна, которая наряду с Сомали не подписали наиболее важный международный договор в этой части – Конвенцию ООН о правах ребенка.60 Следует отметить, что с первой половины 90-х годов, были и продолжают существовать различные предложения о снижении нижней возрастной границы уголовной ответственности с 14 до 12 лет. Эти предложения пока не нашли отклика в Сомали. Хотя ряд африканских государств снизил этот предел до 8 лет (Кения, Уганда, Танзания, Нигерия и др.) Различия в установлении минимального возраста уголовной ответственности отчасти объясняются различием культуры и уровня правосознания разных народов. Полагаем, что в Сомали в современном социально-экономическом её состоянии, уровне культуры общества, при значительном влиянии норм шариата, снижение нижней возрастной границы уголовной ответственности с 14 до 12 лет не было бы воспринято народом. Предлагаем не только руководствоваться положениями закона о применении к несовершеннолетним так называемых поощрительных норм, но и выделить особенности применения именно форм реализации уголовной ответственности к двум категориям несовершеннолетних: совершившим уголовно-наказуемые деяния в возрасте от 14 до 16 лет и от 16 до 18 лет. Поступки детей следует отделить, от их личностных качеств. Они еще не сформировались как личность. В отношении несовершеннолетних правонарушителей для Сомали важно разработать систему поощрительных норм. Возраст уголовной ответственности, в определенном смысле связан с состоянием вменяемости. Вменяемым считается лицо, которое в момент совершения преступления имело способность осознавать опасность совершаемого деяния, предвидеть его последствия и желать совершить данное деяние (ст. 47 УК Сомали).

Поскольку вина устанавливается только применительно к конкретному физическому лицу, совершившему общественно опасное деяние, постольку решение вопроса о его вменяемости, как предпосылки его вины и претерпевания бремени ответственности, связано с назначением этому лицу формы реализации уголовной ответственности.

Вменяемость является одним из необходимых признаков признания лица виновным в совершении преступления. Она, в случае сомнения в психическом состоянии лица, устанавливается проведением судебно-медицинской экспертизы.

## Система и виды наказаний

История применения наказания показывает, что его строгость не уменьшает преступность. В одной из своих работ Б.С. Волков пишет: «наказание преследует, прежде всего, общепредупредительные цели. В любом обществе оно выступает как средство защиты от нарушений условий его существования. Следовательно, данная цель должна быть поставлена на первое место в характеристике целей наказаний». Далее он пишет, что разумеется, наказание выполняет и другие цели: восстановление социальной справедливости (воспитание и возмездие), исправление осужденного, возмещение причиненного вреда и др., имеющие подчиненное значение По существу они выступают средствам достижения главной цели, которая ставится перед наказанием - предупреждение совершения преступления.107

И.И. Карпец полагал, что цель специального предупреждения реализуется лишением преступника физической возможности совершить другое уголовно-наказуемое деяние, путем психического воздействия и путем устрашения. Однако, если лицо впервые приговаривается к такому наказанию как лишение свободы, то оно не должно быть длительным, поскольку как правило, наибольший эффект имеет первоначальное впечатление от пребывания в тюрьме. Именно оно надолго запоминается и удерживает человека от совершения преступления в дальнейшем. Но самое главное - это неотвратимость ответственности за содеянное, которая, имеет как общее, так и частнопредупредительное значение. Еще Ч. Беккариа подчеркивал, что «уверенность в неизбежности хотя бы и умеренного наказания произведет всегда большее впечатление, чем страх перед другим более жестким, но сопровождаемым надеждой на безнаказанность».108 Эта мысль представляется весьма актуальной и в настоящее время, причем как в развитых, так и в развивающихся странах, в том числе и в Сомали.

Цель исправления сравнительно новая в уголовном праве. Эта цель наказания стала довольно популярной после появления теории новой социальной защиты, получившая название в уголовном праве стран континентальной системы права «ресоциализации».109

Следует отметить, что применением наказания достигаются и другие цели: например, «просветительская». Наказание демонстрирует обществу, какие социальные нормы приемлемы, а какие нет. Люди учатся, через наблюдение, читая, и слушать разные ситуации, когда люди, нарушившие закон и получившие наказание, то, что они в состоянии сделать в обществе. Наказание учит людей, какие права они имеют в своем обществе какое поведения допускается, а какие действия являются недопустимыми. В какой то мере наказание реализует цель восстановления социальной справедливости, исправления осужденного, восстановления нарушенного права, обеспечения спокойствия граждан и др. Но эти цели, имеют подчиненное значение, в конечном счете, они направлены на усиление предупредительного значения наказания. Восстановление же социальной справедливости как цель уголовного наказания впервые определено непосредственно в российском уголовном законодательстве. Признание восстановления социальной справедливости целью наказания (да еще поставленной законодателем на первое место среди других целей) требует одновременного откровенного признания в том, что эта цель не может означать ничего другого, как цели возмездия – восстановления нарушенных преступлением ценностей и прав.110 Т.Ф. Минязева четко подметила, что «в отношении виновного социальная справедливость восстанавливается действием всей исправительной системы…является принципом уголовной ответственности, закреплённым в ст.6 УК РФ, а не целью наказания».111

Вместе с тем, законодатель нередко определяет цели применения отдельных уголовно-правовых мер, в особенности тех, которые представляют собой альтернативу традиционным и повсеместно доминирующим по практике их применения видам наказания: лишению свободы и штрафу.

Следует особо отметить, что в Сомали и в современное время применение наказания (при его назначении) основывается на нормах шариата, что предполагает обратиться к решению этого вопроса в исламе. Как отмечает бывший вице-президент Верховного Суда Сомали, законы шариата оказали существенное влияние на обычное право.113 Основными целями наказаний в исламе являются: возмездие, предупреждение и перевоспитание. Как, видим, эти цели схожи с ранее рассмотренными. Только, на наш взгляд, возмездие не стоит рассматривать как цель наказания, поскольку, как такового возмездия в содержании наказаний, за исключением смертной казни не наблюдается.

## Условное приостановление исполнения наказания и условно досрочное освобождение от отбывания наказания

Лишение свободы, судя по всему, было, есть и остается самой распространенной формой реализации уголовной ответственности и в будущем. Однако, на наш взгляд, необходимо включать в УК Сомали более широкий диапазон форм реализации уголовной ответственности, не связанных с изоляцией виновного от общества и направленных на социальную реабилитацию лица, особенно для людей с проблемами психического здоровья и лиц, впервые совершивших уголовно-наказуемое деяние.

Можно утверждать, что лишение свободы сегодня не способствует достижению цели исправления, как предполагалось. Несмотря на то, что тюрьмы часто дают преступникам возможность получения образования, приобретения опыта работы, пригодной в будущей жизни на свободе, общение в учреждении с себе подобными лицами, отсутствие надлежащего контроля сводит на нет все усилия персонала и зачастую способствует совершению нового преступления. Кроме того, трудно начать новую жизнь после выхода из тюрьмы, психическое напряжение сложно забыть. Ситуация гражданской войны и неразберихи в Сомали затрудняет создание в стране должной системы оказания помощи освобожденным от наказания лицам в их социальной реабилитации.

Злоупотребление властью или служебным положением является одним из наиболее часто совершаемых преступлений в Сомали. Председатель Верховного Суда Айдид Абдуллахи Илкоханаф во время встречи с адвокатами и юристами страны, резко осудил злоупотребления со стороны правоохранительных органов в частности, полиции и разведывательных служб. Он заявил, что заключение под стражу, а также содержание в местах лишения свободы в течение длительного периода времени лиц, не вступивших в конфликт с законом, является грубым нарушением закона.143

Наряду с лишением свободы на определенный срок в Сомали распространена и такая форма реализации уголовной ответственности, как денежный штраф содержащийся в санкции многих статей УК Сомали в качестве основного вида наказания, и как отмечалось выше, в отдельных ситуациях, по усмотрению суда может применяться в качестве дополнительно вида наказания.

Штраф может быть назначен в качестве альтернативы другому наказанию, как за нарушения, (ст. ст. 514, 527, 528, злоупотребление народным легковерием, опасное выставление вещей, обвал зданий или других сооружений и др.) так и за преступления, (ст. ст. 250, 258, 386, злоупотребление служебным положением в случаях, специально не предусмотренных законом, невыполнение должностных обязанностей по случаю оставления государственной должности или прекращение государственной службы, присвоение званий или наград и др.), например, лишению свободы, либо в дополнение к другому наказанию.144 В ст. 97 УК Сомали регламентировано содержание штрафа: 1. Наказание в виде штрафа заключается в уплате в доход государства денежной суммы в размере от 10 до 50,000 сомалийских шилл. 2. За преступления, мотивом которых послужила выгода, и закон предусматривает только лишение свободы, судья может наложить в дополнение штраф в размере от 10 сомалийских шилл. до 20,000 сомалийских шилл. 3. Если предписанный законом штраф оказывается недостаточным по эффективности по причине финансового состояния преступника, судья может увеличить назначенную первоначально сумму штрафа в три раза.

Особенностью УК Сомали является возможность применения штрафа в случаях, когда он не предусмотрен соответствующей статьей Особенной части УК, (ч. 2 ст. 97 УК Сомали). Аналогичное положение содержится в ч. 2 ст. 24 УК Италии. Суммы штрафа, установленные в санкциях статей УК Сомали, в настоящее время определяются в приговоре суда по сложившейся практике в размере, эквивалентном доллару США на 1990 г., чтобы соответствовать сегодняшнему уроню жизни сомалийцев.

На наш взгляд, это является пережитком старого архаичного законодательства практически не подвергшееся никаким изменениям вообще со дня его принятия. Таким образом, недостатки правоприменительной практики лишний раз указывают на необходимость внедрения рекомендаций по совершенствованию уголовного законодательства.

Как видно закон предоставляет дискреционное право судье налагать в дополнение к наказанию в виде лишения свободы штраф в определенном размере, если мотивом совершения преступления послужила выгода. При этом оно не ограничивается распространением только на преступления против собственности, оно распространяется и применяется также в отношении любого преступления, когда преступник стремился повысить свое финансовое состояние или собственность