Бадло Марина Сергеевна. Уголовно-правовая охрана личности в условиях вооруженного конфликта (сравнительно-правовое исследование): диссертация ... кандидата Юридических наук: 12.00.08 / Бадло Марина Сергеевна;[Место защиты: ФГБОУ ВО «Кубанский государственный аграрный университет имени И.Т. Трубилина»], 2018

**Введение к работе**

**Актуальность темы исследования*.*** Вооруженные конфликты представляют собой большую опасность для всего человечества. В XXI в. мировое сообщество столкнулось с проблемой все возрастающего их числа, как внутригосударственного, так и международного уровней, которые охватили все континенты и не один десяток государств. Сложившаяся обстановка выдвигает на первый план вопрос о правовом урегулировании охраны прав граждан в период вооруженных конфликтов, в том числе и посредством уголовно-правовых норм. Неоспоримым является факт, что в условиях вооруженных конфликтов наблюдается беспрецедентное нарушение прав и законных интересов мирного населения. Так, только в Африке за послеколониальный период, т. е. с начала 1960-х гг., в ходе вооруженных конфликтов погибло более 10 млн. африканцев1. Представители правозащитной организации «The Syrian Observatory for Human Rights» сообщают, что присутствие боевиков Исламского государства на территории Сирии обозначилось 3207 казнями. Что касается жертв ИГИЛ на территории Ирака, то общее количество мужчин, женщин и детей, казненных боевиками Исламского государства, составило 7700 чел. При этом речь идет только о казненных военнослужащих и мирных жителях (исключая тех, кто погиб во время боевых столкновений)2.

Согласно данным Стокгольмского международного института исследований проблем мира (СИПРИ), в 1994 г. происходил 31 вооруженный конфликт в 27 точках земного шара3. В 2011 г. в мире было отмечено 20 войн, что является рекордом, начиная с 1945 г.4 Кроме того, в этот период произошло 338 военных конфликтов, 38 из которых были причислены к категории

1 URL: (дата обращения: 2 февраля 2017 г.).

2 Правозащитники сосчитали количество жертв ИГИЛ // URL:  
(дата обращения: 12 февраля 2017 г.).

3Смирнов М. Г. Защита жертв вооруженных конфликтов немеждународного характера: международно-правовое регулирование: дис. … канд. юрид. наук. М., 2007 // URL: (дата обращения: 11 февраля 2015 г.).

4 Военный Обозреватель // URL: (дата обращения: 21 января 2017 г.).

особо жестоких5. Особенно неблагоприятные тенденции роста вооруженных конфликтов проявились в 2014 г. Среди наиболее масштабных вооруженных конфликтов современного периода следует назвать гражданскую войну на Украине против населения ДНР и ЛНР, войну ИГИЛ и правительственных войск Сирии и Ирака, обострение затяжного противостояния Израиля и Палестины, конфликт в Центральноафриканской республике между правительством и исламскими повстанцами, вооруженное противостояние в Южном Судане, противостояние правительства Сомали и исламистов движения «Аш-Шабаб», религиозный конфликт между христианами и мусульманами в Нигерии, конфликт в нагорном Карабахе.

Негативные тенденции в развитии вооруженных конфликтов проявляются также и в том, что появилась новая категория внутреннего вооруженного конфликта – интернационализированный конфликт немеждународного характера6. Его особенность проявляется в том, что военные действия, происходящие на территории одного государства, приобретают международный характер в связи с поддержкой участников конфликта иностранным государством, принимающим, таким образом, опосредованное активное участие в данном противостоянии (например, конфликты в Ливии, Сирии, Йемене).

Несмотря на то, что на территории Российской Федерации вооруженные конфликты отсутствуют, опыт первой и второй чеченской компаний отчетливо свидетельствует о важности правовой регламентации уголовно-правовой охраны прав личности в условиях вооруженного конфликта и для нашего государства. Помимо этого, являясь полноправным членом мирового сообщества, Россия принимает активное участие в установлении мира, как на территории Украины, так и на территории Сирии и выступает последовательным гарантом защиты прав мирного населения.

Отечественное уголовное законодательство вводит полный запрет на насилие, человеческие жертвы и причинение страданий мирному населению

5 Там же.

6 Pictet J. Le Droit humanitaire et la protection des victimes de la guerre. Leiden, 1973.  
P. l1; Les dimension internationals du droit humanitaire. P., 1986.

в условиях вооруженных конфликтов. Выступая участницей большинства международных договоров, регламентирующих ведение вооруженных конфликтов внутригосударственного и международного характера, РФ импле-ментировала нормы этих договоров в отечественное уголовное законодательство. Вместе с тем, остается еще целый ряд дискуссионных вопросов, требующих научного осмысления. Прежде всего, это проблемы квалификации деяний, совершенных в отношении мирного населения в условиях вооруженного конфликта, дифференциации уголовной ответственности и отграничения от смежных составов преступлений. Вместе с тем, научный анализ указанных вопросов в отечественной уголовно-правовой доктрине не получил должного развития, и в целом носит фрагментарный характер.

Вышеприведенные доводы подчеркивают не только актуальность исследования уголовно-правовых основ защиты мирного населения в условиях вооруженных конфликтов, но и практическую необходимость научного изучения теоретических и практических аспектов квалификации преступных деяний, посягающих на личность, в условиях вооруженного конфликта.

**Степень научной разработанности темы диссертационного исследования.** Международным аспектам уголовно-правовой защиты личности были посвящены труды Р.А. Адельханяна, А.И. Бойко, П.В. Волосюка, Н.В. Генрих, Л.В. Иногамовой-Хегай, А.Г. Кибальника, И.Я. Козаченко, В.П. Ко-няхина, Н.А. Лопашенко, И.И. Лукашука, А.В. Наумова, В.Н. Орлова, А.Н. Трайнина, Е.Н. Трикоз, И.В. Фисенко и др.

В последние годы в РФ были осуществлены монографические исследования в сфере международно-правовых аспектов защиты личности в условиях вооруженных конфликтов: М. Бисмиллах «Международно-правовые механизмы урегулирования внутригосударственных конфликтов как юридическая основа политики национального примирения в Афганистане»; В.В. Алешина «Правовое регулирование вооруженных конфликтов и его роль в обеспечении безопасности Российской Федерации»; Н.И. Сафи «Правовая защита жертв вооруженных конфликтов»; Т.В. Кувырченковой «Кон-5

ституционно-правовая защита прав человека в условиях вооруженного конфликта немеждународного характера»; А.В. Лелькова «Внутренний вооруженный конфликт и проблемы его урегулирования: политико-правовой аспект»; М.А. Рыльской «Внутренний вооруженный конфликт - проблемы урегулирования: организационно-правовой аспект»; В.А. Боженко «Международно-правовые основы участия России в урегулировании вооруженных конфликтов на территории Содружества Независимых Государств»; М.Г. Янаевой «Применение запрещенных средств и методов ведения войны» и др.

Непосредственно уголовно-правовой анализ указанной проблематики нашел отражение в диссертациях Ф.В. Короткого «Наемничество: уголовно-правовые и криминологические аспекты»; А.Д. Изъянова «Наемничество по российскому уголовному праву»; А.Г. Новикова «Уголовно-правовые средства борьбы с преступлениями в условиях внутренних вооруженных конфликтов» и др.

Труды перечисленных и иных отечественных ученых создали теоретическую базу диссертации.

Вместе с тем названные авторы не осуществляли специального полномасштабного исследования преступлений, посягающих на личность в условиях вооруженных конфликтов. В этой связи возникла насущная потребность в комплексном анализе указанных вопросов в рамках отдельной монографической работы.

**Объектом диссертационного исследования** выступают общественные отношения, складывающиеся в сфере формирования уголовно-правовых основ противодействия преступлениям, посягающим на неприкосновенность личности в условиях вооруженных конфликтов, а также в процессе практической реализации соответствующих законодательных установлений.

**Предметом исследования** являются: правовые основы уголовно-правовой охраны личности в условиях вооруженных конфликтов; совокупность действующих нормативных предписаний, регламентирующих уголов-6

ную ответственность за преступления, посягающие на неприкосновенность личности в условиях вооруженных конфликтов; нормативные установления международного законодательства о противодействии насилию в отношении мирного населения в условиях вооруженного конфликта; теоретические положения уголовно-правовой доктрины, относительно правовой охраны личности, ее прав и свобод; обобщенные результаты социологического опроса практических работников по различным аспектам исследуемой темы; результаты исследований уголовно-правовых проблем противодействия насилию в условиях вооруженного конфликта, полученные в ходе исследований других отечественных и зарубежных авторов.

**Целями настоящего диссертационного исследования** выступают разработка концептуальных основ уголовно-правовой охраны личности в условиях вооруженных конфликтов внутригосударственного и международного характера, а также формирование новых подходов, предложений и рекомендаций по совершенствованию уголовного законодательства Российской Федерации.

Основные **задачи диссертационного исследования**, вытекающие из указанных целей, могут быть сформулированы следующим образом:

- осуществить комплексный анализ действующих многосторонних  
международных договоров и соглашений, проектов международных конвен  
ций, рабочих материалов дипломатических конференций;

определить основные тенденции в становлении уголовно-правовых основ защиты личности в условиях вооруженного конфликта;

установить отличительные черты и систему преступлений против личности, совершаемых в условиях вооруженных конфликтов;

определить содержание объективных и субъективных признаков преступлений, посягающих на личность в условиях вооруженных конфликтов;

провести анализ отечественного законодательства с целью выявления коллизий и пробелов в сфере регламентации уголовной ответственности за названные преступления;

- определить основные проблемы имплементации международных  
норм в отечественное законодательство;

обобщить опыт уголовно-правовой регламентации ответственности за преступления, посягающие на личность в условиях вооруженных конфликтов, в зарубежных государствах;

изучить материалы судебной практики по делам, связанным с посягательством на личность в условиях вооруженного конфликта.

**Методологической основой исследования** выступили универсальный диалектический метод познания, совокупность известных общенаучных и частнонаучных (формально-юридический, сравнительно-правовой, конкретно-социологический, лингвистический, статистико-математический и др.) методов исследования.

**Научная новизна исследования** заключается в том, что на монографическом уровне был впервые проведен комплексный анализ международного, зарубежного и российского законодательства в сфере уголовно-правовой охраны личности в условиях вооруженного конфликта внутригосударственного и международного характера, с учетом изменений, осуществленных в УК РФ за период 2003-2017 гг. Автором предпринята попытка системного исследования проблем, касающихся целого ряда вопросов урегулирования уголовно-правовой охраны личности в период вооруженных конфликтов внутригосударственного и международного характера. Проведен компаративистский анализ уголовного законодательства Российской Федерации, норм международного гуманитарного права и зарубежного уголовного законодательства в области охраны личности от преступных посягательств в период вооруженного конфликта.

В диссертационной работе представлена уголовно-правовая характеристика посягательств на личность в условиях вооруженного конфликта внутригосударственного и международного характера.

Полученные результаты исследования позволили обосновать комплекс предложений по оптимизации содержания ст. 356 УК РФ и выработать новые

подходы к толкованию объективных и субъективных признаков этого состава преступления:

- обоснована необходимость унифицированного подхода к криминали  
зации посягательств на личность в условиях вооруженного конфликта как  
внутреннего, так и международного характера в нормах гуманитарного меж  
дународного права и в УК РФ;

выработана дефиниция преступления, посягающего на личность, в условиях вооруженного конфликта;

обоснована недопустимость отождествления таких категорий как «война» и «вооруженный конфликт»;

сформулированы критерии описания в диспозиции ч. 1 ст. 356 УК РФ объективной стороны преступления;

уточнено содержание субъективной стороны указанного состава преступления;

предложены направления дифференциации ответственности за посягательства на личность в условиях вооруженного конфликта;

систематизирован международный и зарубежный опыт криминализации посягательств на личность в условиях вооруженного конфликта;

- разработана новая редакция ст. 356 УК РФ.  
Научная новизна находит отражение и в положениях, выносимых на

защиту.

**Положения, выносимые на защиту:**

1. Периодизация истории становления уголовной ответственности за посягательства на личность в условиях вооруженного конфликта:

I. становление норм о правовом статусе военнопленных (XVII-XIX вв.);

II. начало криминализации насилия над гражданским населением в  
условиях военных действий (Воинский устав 1716 г. (Арт. 105, 167);

III. формирование системы воинских преступлений, как самостоятель  
ной отрасли уголовного права (Воинский устав о наказаниях 1868 г., Поло  
жение о военных преступлениях 1924 г.);

IV. криминализация посягательств на личность в условиях военных  
действий в уголовных кодексах (1926 г. РСФСР, 1960 г. РСФСР) и в воин  
ских законах (Положение о военных преступлениях 1924 г., в редакции 1927 г.,  
Закон об уголовной ответственности за воинские преступления 1958 г.);

V. становление системы преступлений против мира и безопасности че  
ловечества в уголовном законодательстве РФ, органичным элементом кото  
рых стала криминализация посягательств против личности в условиях во  
оруженных конфликтов (УК РФ 1996 г.).

1. Дефиницию преступления против личности во время вооруженного конфликта различного характера можно представить следующим образом – это общественно опасное деяние, посягающие на жизнь, здоровье, половую свободу и неприкосновенность, права и свободы человека, совершенное в условиях вооруженных конфликтов внутригосударственного и международного характера.
2. Обоснование несостоятельности применения абстрактной категории «жестокое обращение», поскольку она имеет оценочный характер и необходимости перехода к «перечневому» способу изложения диспозиции ч. 1 ст. 356 УК РФ, путем четкого указания конкретных деяний, наказуемых в рамках этой нормы.
3. Вывод о том, что положения ч. 1 ст. 356 УК РФ не применимы к внутреннему вооруженному конфликту, поскольку они употребляются в связке с такими категориями как военнопленные, оккупированные территории. И лишь в отношении применения средств и методов, запрещенных международными договорами РФ, возможно применение ч. 1 ст. 356 УК РФ в условиях внутреннего вооруженного конфликта, что требует внесения уточнения в рассматриваемую норму путем дополнения ее указанием на внутренний вооруженный конфликт.

5. Обоснование необходимости отказа от использования как равно  
значных в диспозиции ст. 356 УК РФ категорий «война» и «вооруженный

конфликт», а также необходимости изложения в новой редакции примечания к ст. 359 УК РФ:

«1. Дефиницию наемничества оставить в прежней редакции.

1. Под вооруженным конфликтом немеждународного характера следует понимать вооруженное противостояние в пределах одного государства между силами правительства и антиправительственными отрядами (повстанцами) или другими организованными вооруженными группами на территории одного государства.
2. Вооруженным конфликтом международного характера является вооруженное противостояние между вооруженными силами двух или более государств».
3. Дополнительное обоснование вывода о том, что посягательства на личность в условиях вооруженного конфликта могут быть совершены как с *прямым,* так и с *косвенным умыслом.* Лицо, посягающее на личность в условиях вооруженного конфликта, должно осознавать не только общественную опасность, противоправность совершаемого им деяния, а именно, что оно направлено на военнопленного либо гражданское лицо, на оккупированной территории. Оно также должно желать, сознательно допускать, либо безразлично относиться к противоправным последствиям в виде причинения лицу физического или психического вреда здоровью, нарушение права неприкосновенности и половой свободы личности, права на справедливое правосудие, на уважение чести и достоинства личности и т.д.
4. Результаты компаративистского исследования зарубежного законодательства свидетельствуют о том, что криминализация посягательств против личности в условиях вооруженного конфликта осуществлена в большинстве государств ближнего зарубежья и лишь в некоторых странах дальнего зарубежья (Великобритания, Польша, Финляндия, Франция). Ее рамки не имеют унифицированного характера, равно как и способ изложения признаков указанных преступлений в конкретных нормах уголовного закона. В большинстве своем криминализация осуществлена в отношении таких деяний как:

насилие, убийство, изнасилование, обращение в рабство, незаконное задержание, применение пыток, депортация, изъятие детей, геноцид.

8. Обоснование необходимости использования при оптимизации УК  
РФ положительного зарубежного опыта, а именно:

- выделение в структуре преступлений против мира и безопасности че  
ловечества группы военных преступлений (УК Беларуси, УК Эстонии);

дифференциация ответственности, за посягательства на личность в условиях вооруженного конфликта (ст. 411 УК Грузии);

конструирование диспозиции норм, криминализирующих указанные посягательства не абстрактно, а через перечень конкретных преступных деяний (УК Грузии, УК Польши).

9. Вывод о существовании определенных проблем имплементации  
норм международного гуманитарного права и их систематизация на две  
группы: общие проблемы и специфические. К общим относятся:

стремительное увеличение числа международных норм, регламентирующих сходные общественные отношения, в результате особое значение приобрела проблема соотношения договоров, заключенных в разное время, но касающихся одного и того же вопроса;

в отличие от международных преступлений список конвенционных преступлений достаточно обширен, поэтому назрела необходимость в их классификации и систематизации;

в законодательстве России на сегодняшний день усматривается пробел в регламентации порядка включения в Уголовный кодекс Российской Федерации ратифицированных и вступивших в силу Конвенций Организации Объединенных Наций и Совета Европы.

Среди специфических проблем имплементации преступлений, посягающих на личность в условиях вооруженного конфликта, установлены:

- в международных источниках нет четкой дефиниции «вооруженного  
конфликта», что затрудняет регламентацию указанного вопроса в нацио  
нальном законодательстве, а, следовательно, формирует неопределенность в

таком конструктивном признаке состава преступления как обстановка его совершения;

в различных международных договорах перечень запрещенных посягательств на личность, совершаемых в условиях вооруженных конфликтов, не унифицирован, что также формирует проблемы имплементации указанных установлений в национальное законодательство;

в ст. 356 УК РФ установлена защита личности в условиях международного вооруженного конфликта, тогда как население, страдающее от посягательств во внутреннем вооруженном конфликте, осталось за рамками действия этой нормы, что не соответствует международным правовым предписаниям, устанавливающим защиту гражданского населения от любых вооруженных конфликтов.

10. По итогам осуществленного исследования предложена новая редакция ст. 356 УК РФ: «*Нарушение норм международного гуманитарного права во время вооруженного конфликта*»:

«1. Нарушение норм международного гуманитарного права во время вооруженного конфликта внутригосударственного или международного характера, выразившееся в:

а) нападении на гражданское население или гражданских лиц;

б) нападении на сооружения или установки, представляющие повы  
шенную опасность, создающем угрозу наступления жертв среди гражданско  
го населения или повреждения гражданских объектов;

в) нападении на лиц, прекративших участие в военных действиях;

г) перемещении государством-оккупантом своего гражданского насе  
ления на территорию оккупированного государства;

д) необоснованном воспрепятствование репатриации военнопленных  
или гражданских лиц;

е) апартеиде или иных основанных на расовой дискриминации негу  
манных деяний, унижающих человеческое достоинство;

ж) депортации -

наказываются….

2. Нарушение норм международного гуманитарного права во время во  
оруженного конфликта внутригосударственного или международного харак  
тера, направленное против лиц, не участвующих в военных действиях, а рав  
но против раненых, больных, медицинского или духовного персонала, сани  
тарных частей, санитарных транспортных средств, военнопленных, граждан  
ских лиц, гражданского населения, находящегося в зоне военных действий,  
выразившееся в:

а) принуждении военнопленных или пользующихся защитой иных лиц  
к службе в вооруженных силах противника;

б) лишении военнопленных или пользующихся защитой иных лиц пра  
ва на беспристрастное рассмотрение дел судом;

в) захвате в качестве заложника;

г) присвоении или уничтожении имущества, не вызванное военной  
необходимостью, -

наказываются …

3. Действия, направленные против лиц, указанных в ч. 2 настоящей  
статьи, если они выразились в:

а) пытках;

б) проведении медицинских опытов, создающих опасность для жизни и  
здоровья человека;

в) совершении половых преступлений, предусмотренных ст. 131 и 132  
УК РФ;

г) причинении вреда здоровью;

д) убийстве -  
наказываются…».

Предлагается также введение в УК РФ *новой ст. 356 УК РФ «Применение запрещенных средств и методов ведения войны»*:

«1. Применением в вооруженном конфликте средств и методов, запрещенных международными договорами Российской Федерации, -

наказывается на срок от шести до десяти лет.

2. Применение оружия массового поражения, запрещенного международным договором Российской Федерации, -

наказывается лишением свободы на срок от десяти до двадцати лет».

**Теоретическое и практическое значение** диссертации заключается в том, что содержащиеся в ней положения и выводы развивают отечественную уголовно-правовую доктрину в сфере защиты личности от преступных посягательств в условиях вооруженного конфликта. Сформулированные в работе конкретные предложения по оптимизации диспозиции ч. 1 ст. 356 УК РФ, а также по дифференциации ответственности за указанные посягательства, могут быть использованы в процессе дальнейшего совершенствования отечественного уголовного законодательства.

Выводы и рекомендации, сформулированные в диссертации, могут быть использованы при подготовке методических рекомендаций для практических работников по соответствующим вопросам, работниками судебно-следственных органов при квалификации посягательств на личность в условиях вооруженного конфликта.

Результаты исследования могут найти применение в правовой деятельности внешнеполитических органов Российской Федерации, международных организаций с целью совершенствования работы в сфере уголовно-правовой охраны личности в условиях вооруженных конфликтов внутригосударственного и международного характера; в учебно-педагогической деятельности, в частности, в процессе преподавания курса «Уголовное право», «Международное уголовное право», «Международное гуманитарное право» и в научных исследованиях в области российского и международного уголовного права.

**Степень достоверности и апробация результатов исследования.** Достоверность результатов диссертационного исследования обеспечена, *во-первых*, использованием совокупности общенаучных и частнонаучных методов познания. *Во-вторых*, анализом широкого круга нормативных правовых

актов (Международных конвенций и протоколов к ним, Конституции Российской Федерации; Уголовного кодекса РФ; уголовного законодательства 15 зарубежных государств: Австрии, Австралии, Аргентины, Грузии, Молдовы, Республики Беларусь, Республики Казахстан, Республики Узбекистан, Польши, Турции, Украины, Франции, ФРГ, Эстонии, Японии). *В-третьих*, изучением значительного числа научных трудов названных ранее авторов в области уголовного права, криминологии, социологии и некоторых других наук. *В-четвертых*, эмпирической базой диссертации, которую составили статистические данные о посягательствах на личность в условиях вооруженного конфликта за период с 1941 по 2017 гг.; результаты изучения опубликованной судебной практики Европейского суда по правам человека; материалов следственной практики; обобщенные результаты проведенного соискателем анкетирования.

**Апробация результатов исследования***.* Диссертация выполнена на кафедре уголовного права и криминологии Кубанского государственного университета, где проводилось ее рецензирование и обсуждение.

Теоретические положения и выводы диссертации изложены в 15 научных работах, четыре из которых опубликованы в рецензируемых журналах, включенных в перечень ВАК Министерства образования и науки Российской Федерации.

Результаты научного исследования обсуждались на международных и всероссийских научно-практических конференциях:

1) V Международной студенческой электронной научной конференции  
«Студенческий научный форум» (Москва, 15 февраля 1 апреля 2013 г.);

1. Международной научно-практической конференции «Современные проблемы уголовного права, уголовного процесса и криминалистики» (Краснодар, 29 марта 2013 г.);
2. Международной научно-практической конференции, посвященной 55-летию образования юридического факультета КубГУ «Правовая система России: традиции и модернизация» (Краснодар, 20 апреля 2013 г.);
3. XVII научной конференции «Research Journal of International Studies» (Екатеринбург, 1 июля – 1 августа 2013 г.);
4. IV Международной научно-практической конференции «Современные проблемы уголовной политики» (Краснодар, 27–28 сентября 2013 г.);
5. Всероссийской научно-практической конференции молодых ученых, аспирантов, соискателей и магистрантов «Актуальные проблемы уголовного права, уголовного процесса и криминалистики» (Краснодар, 27 февраля – 03 марта 2014 г.);
6. VI Международной студенческой электронной научной конференции «Студенческий научный форум 2014» (15 февраля – 31 марта 2014 г.);
7. V Международной научно-практической конференции «Современные проблемы уголовной политики» (Краснодар, 3 октября 2014 г.);
8. IV Международной научно-практической конференции (Белгород, 31 октября 2014 г.);

10) XXVII Международной конференции: «Актуальные проблемы в со  
временной науке и пути их решения» (Москва, 23 июня 2016 г.).

Результаты проведенного исследования внедрены в учебный процесс в ходе преподавания уголовного права РФ и производных от него спецкурсов Кубанском государственном университете и в Краснодарском университете МВД России.

**Структура работы**. Диссертация состоит из введения, восьми параграфов, объединенных в три главы, заключения, списка использованных источников и приложения.