

УГОЛОВНО-ПРАВОВЫЕ ИССЛЕДОВАНИЯ

УДК 343.195
ББК 67.410.213.5

ЭВОЛЮЦИЯ СУДА ПРИСЯЖНЫХ ЗАСЕДАТЕЛЕЙ В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ АФРИКАНСКИХ СТРАН В ПЕРИОД КОЛОНИЗАЦИИ: ОПЫТ И АКТУАЛЬНОСТЬ

Б. С. Батырбаев, Б. Т. Токтобаев

Кыргызский национальный университет им. Ж. Баласагына (Бишкек, Кыргызстан)

В данной статье исследуется эволюция суда присяжных в уголовном процессе африканских стран в период колонизации. Колониальные территории классифицируются на четыре группы в зависимости от особенностей функционирования суда присяжных. Анализируются исторические данные о Сьерра-Леоне, Гамбии, Гане и Нигерии, которые представляют первую группу; а также о Кении и Южной Родезии, которые составляют вторую группу, где участие в суде с присяжными заседателями было ограничено европейцами. Третья группа включает Занзибар и Аден, где существовало сильное влияние правовых систем Индии и Кении. Четвертая группа — Южная Африка, в том числе Трансвааль, Капская колония, Оранжевое Свободное Государство и Наталь, где система суда с участием присяжных заседателей была трансплантирована из существующей правовой системы. Исследование функционирования суда присяжных в этих странах позволяет понять, какие проблемы с формированием, размером коллегии присяжных и процессом принятия вердикта возникали и решались в прошлом. Полученные уроки из африканского опыта позволят рассмотреть актуальные вызовы в современной системе судопроизводства африканских стран.

Ключевые слова: суд присяжных, уголовное судопроизводство, колониальный период, вердикт, Южная Африка, Центральная Африка, Восточная Африка.

EVOLUTION OF JURY TRIALS IN AFRICAN CRIMINAL PROCEEDINGS DURING THE COLONIZATION PERIOD: EXPERIENCE AND RELEVANCE

B. S. Batyrbaev, B. T. Toktobaev

Kyrgyz National University named after Zh. Balasagyna (Bishkek, Kyrgyzstan)

This article examines the evolution of the jury system in criminal proceedings in African countries during the period of colonization. Colonial territories are classified into four groups depending on the characteristics of the functioning of the jury. Historical data is analyzed for Sierra Leone, Gambia, Ghana and Nigeria, which represent the first group, and Kenya and Southern Rhodesia, the second group, where jury service was limited to Europeans. The third group includes Zanzibar and Aden, where there was a strong influence of the legal systems of India and Kenya. The fourth group is South Africa, including the Transvaal, Cape Colony, Orange Free State and Natal, where the jury system was transplanted from the existing legal system. A study of the functioning of juries in these countries provides insight into what problems with jury size and

the verdict process have arisen and been resolved in the past. Lessons learned from the African experience will allow us to consider current challenges in the modern justice system.

Keywords: jury trial, criminal proceedings, colonial period, verdict, South Africa, Central Africa, East Africa.

Doi: [https://doi.org/10.14258/ralj\(2024\)1.7](https://doi.org/10.14258/ralj(2024)1.7)

Введение суда с участием присяжных заседателей в Кыргызской Республике в соответствии с Законом Кыргызской Республики «О присяжных заседателях в судах Кыргызской Республики» от 15 июля 2009 г. [1] планируется в 2025 г. Для успешного введения суда присяжных в Кыргызской Республике большое значение приобретает Государственная целевая программа «Развитие системы правосудия Кыргызской Республики на 2023–2026 годы», разработанная и утвержденная во исполнение Национальной программы развития Кыргызской Республики до 2026 г. В настоящее время в Жогорку Кенеше Кыргызской Республики обсуждается проект Закона КР «О внесении изменений в некоторые законодательные акты», направленный на успешное внедрение суда с участием присяжных заседателей в правоприменительную деятельность [2]. Это событие является значимым этапом в эволюции судебной системы Кыргызстана, вписываясь в глобальный контекст, где возрос интерес к внедрению суда присяжных как демократического института и средства борьбы с коррупцией.

Наблюдаемая тенденция восстановления суда присяжных в различных регионах мира, включая Латинскую Америку, Юго-Восточную Азию и Африку, Малые островные развивающиеся государства (МОРАГ), подтверждает актуальность и перспективность данного шага Кыргызстана в контексте современных тенденций в совершенствовании судебной системы. Для успешной реализации важно изучать опыт внедрения суда присяжных в Латинской Америке, Юго-Восточной Азии и Африке, чтобы применить полученные уроки и рекомендации к успешной реализации данной инициативы в Кыргызстане. Проведение анализа исторического опыта указанных регионов позволяет извлечь ценные уроки и рекомендации, необходимые для грамотной адаптации системы суда присяжных к современным реалиям. В связи с этим в данной статье будет рассмотрен процесс внедрения суда присяжных в уголовное судопроизводство в период колонизации в Африке.

Суд присяжных был введен в Африке во время колонизации. Образование суда присяжных и регулирование уголовного судопроизводства с участием присяжных были обусловлены проводимой Британской имперской политикой и объясняются несколькими факторами. Во-первых, это было направлено на установление юридических институтов в рамках колонизации территорий. Во-вторых, на колониальных территориях существовали высокие требования европейских меньшинств, имеющих политическое значение, что привело к разделению колоний на несколько групп. В зависимости от особенностей функционирования суда присяжных колониальные территории разделяются на четыре группы: 1) Сьерра-Леоне, Гамбия, Гана и Нигерия; 2) Кения и Южная Родезия, где суды присяжных ограничивались участием только европейцев; 3) Занзибар и Аден, где сильное влияние оказывали правовые системы Индии и Кении; 4) Южная Африка (ранее до 1910 г. — Трансвааль, Капская колония, Оранжевое Свободное Государство и Наталь) как доминион Британии, где суд присяжных был трансплантирован в существующую правовую систему.

В странах первой группы (Сьерра-Леоне, Гамбия, Гана, Нигерия) суд присяжных был внедрен с учетом особенностей местных условий. Основными вопросами в этом процессе были: подсудность, количество членов коллегии присяжных и их процентное соотношение при принятии вердикта. Важно отметить, что расовая принадлежность никогда не играла роли в отборе присяжных заседателей.

Например, в Сьерра-Леоне и Гамбии, являвшихся историческими колониями Великобритании, история суда присяжных — одна из самых продолжительных и хорошо документированных среди всех африканских стран. Сьерра-Леоне, основанная в 1787 г., и Гамбия, присоединившаяся к ней в 1821 г., внедрили систему суда присяжных, отражая тенденцию привнесения общего права. Гамбия также внедрила суд присяжных в 1845 г., который был упразднен в 1867 г., в то время как Сьерра-Леоне сохраняла эту практику. Важно отметить, что в Гамбии были особые правила о количестве присяжных и принятии вердиктов, отличающиеся от Сьерра-Леоне.

В Гамбии в период с 1845 по 1867 г. был введен суд присяжных, который рассматривал дела только с участием 12 присяжных. В случае отсутствия или несогласия присяжных суд мог принимать решение при участии не менее шести присяжных. Затем закон 1866 г. № 8 предусмотрел, что вердикт должен быть единогласным, если число присяжных меньше 12 [3, с. 140]. В 1886 г. было разрешено принятие вердикта большинством в две трети голосов. Верховный суд в 1889 г. постановил, что преступления должны рассматриваться присяжными из 12 человек, за исключением случаев назначения смертной казни, когда число присяжных могло быть не менее семи.

В Гане (Золотой Берег) в 1853 г. Верховный суд предусмотрел, что присяжные должны рассматривать гражданские и уголовные дела в составе не менее шести человек, чей вердикт должен быть единогласным. С 1876 г. тяжкие преступления должны были рассматриваться присяжными в составе 12 человек, из которых семеро должны были быть специальными присяжными [3, с. 141]. В 1916 г. в Гане были внесены два важных изменения: судья первой инстанции получил право принимать решение большинством из семи присяжных и имел возможность отклонять вердикт большинства, назначая повторное судебное разбирательство. Также Верховный суд мог указывать на незаконность решения и состава жюри, отменяя приговор суда и требуя, чтобы следующий состав жюри включал не более четырех присяжных неместного населения [4, с. 7–8].

В Лагосе (Нигерия) в 1864 г. был принят указ, предусматривающий участие присяжных в составе семи человек в судебных процессах о смертной казни, где решение принималось большинством (две трети голосов). В 1866 г. была расширена система суда присяжных и принят закон, обязывающий рассматривать все уголовные дела присяжными из 12 человек с возможностью при необходимости уменьшения числа присяжных до шести человек. В 1886 г. Лагос был объединен с колонией Нигерия, где согласно Первому Уголовно-процессуальному кодексу размер жюри присяжных в делах о смертной казни составлял 12 человек. Для остальных категорий преступлений число присяжных было сокращено до восьми человек при условии, что не более половины из них являлись жителями региона. В случаях преступлений, подлежащих наказанию в виде смертной казни, решение принималось «единогласно» [3, с. 144–146].

Суды присяжных в Южной Родезии и Кении ограничивались участием только европейцев, что подчеркивало проблемы институциональной адаптации к многонациональным и многокультурным обществам, где присяжные были ограничены по расовому признаку.

В Занзибаре (Танзания) и в Адене (Йемен), относящихся к третьей группе исходя из территориального расположения, введение суда присяжных осуществлялось под влиянием Британской Индии. В Адене все уголовные процессы в Верховном суде проходили с участием присяжных, что было наследием британского управления. Губернатор Адена имел полномочия назначать судебные разбирательства по любым преступлениям. В отличие от других мест в Африке, в Адене африканцам не запрещалось быть присяжными, но существовали языковые и имущественные ограничения [5, с. 161].

В Занзибаре внедрили систему присяжных, подражая Кении. Суд присяжных был обязателен для уголовных разбирательств в Высоком суде, но в Сессионном суде применялся только при назначении местного правительства. Правила присяжных были расширены в 1907 г. и включили дела о серьезных преступлениях. В 1908 г. был введен Занзибарский судебный орден, разрывающий связь с судебной системой Бомбея. Апелляция Занзибара направлялась в Апелляционный суд Восточной Африки, который был создан в 1902 г. для рассмотрения апелляционных дел Кении, Уганды и Ньясаленда [6, с. 40]. Вердикт присяжных принимался единогласно, и это продолжалось до 1934 г. Уголовно-процессуальные нормы 1908 г. требовали, чтобы все европейцы в суде были судимы только судом присяжных, включая двенадцать человек по тяжким преступлениям. Присяжные должны были быть мужчинами, европейцами и в возрасте от 21 до 60 лет. В Занзибаре после 1932 г. все европейцы, представшие перед судом, должны были судиться присяжными из 12 европейцев по делам об измене и убийствах. В Занзибаре согласно правилам 1907 г. присяжные также рассматривали дела о серьезных преступлениях. Вердикт присяжных в этих судах принимался единогласно. В 1934 г. в Занзибаре были введены новые уголовно-процессуальные нормы, определяющие судопроизводство. В 1942 г. суд присяжных был отменен в Занзибаре [3].

В Южной Африке внедрение суда присяжных началось с пересмотра уголовного правосудия и последующего законодательного регулирования. В каждой из четырех колоний — Трансвааль, Капская колония, Оранжевое Свободное Государство и Наталь — суды присяжных были введены по-разному.

В уголовно-процессуальной системе Капской колонии в 1831 г. было установлено, что уголовные дела рассматриваются девятью присяжными, выбранными из мужчин определенного возраста и имеющими определенное имущество. Этот размер жюри подтверждается постановлением 1831 г., требующим состав присяжных из девяти человек. Присяжные выносили единогласный вердикт, не получая за это вознаграждения. При этом важно отметить, что критерии отбора присяжных включали в себя знание английского языка и владение или аренду недвижимого имущества определенной стоимости.

В Натале после его аннексии в 1844 г. был введен суд присяжных, где присяжными могли быть мужчины в возрасте от 21 до 60 лет, без расовых ограничений. Процесс с присяжными позволял каждой стороне отводить до трех присяжных заседателей, а вердикт мог быть отменен по различным причинам, таким как неправомерное поведение или ошибки в принятии решения. Присяжные заседатели не получали оплаты за труд, но получали ежедневные выплаты [7, р. 28]. В Трансваале жюри состояло из двенадцати человек, которые принимали единогласное решение, а после 1858 г. присяжные должны были быть гражданами старше 30 лет. В 1877 г. после аннексии Трансваала процедура жюри была стандартизирована, с уменьшением числа присяжных до девяти, и введены судьи, прошедшие обучение в Великобритании. Суд присяжных по уголовным делам в Трансваале существовал до 1969 г. [7, с. 28–29].

В Оранжевом Свободном Государстве с 1854 г. функционировал суд присяжных с коллегией из шести или девяти человек, принимавших решения на основе единогласия, начиная с 1892 г. им предоставляли суточные пособия в размере 7 шиллингов 6 пенсов; жюри составляли мужчины в возрасте от 21 до 60 лет, имеющие недвижимость стоимостью не менее 100 шиллингов, или арендаторы, выплачивающие не менее 20 шиллингов в год. Секретарь суда отбирал присяжных, каждая сторона могла отводить трех присяжных. В отличие от других колоний, в Оранжевом Свободном Государстве белым представителям христианской церкви, даже если они не являлись постоянными жителями колонии, разрешалось быть присяжными. Однако присяжные заседатели не получали компенсации и не существовало гражданских или специальных присяжных [7, с. 29, 30–31].

В целом в южно-африканских колониях, включая Кейп, Наталь, Оранжевое Свободное Государство и Трансвааль, были установлены различные правила для участия в суде присяжных: только в Кейптауне неевропейцы имели право входить в состав присяжных; в Натале решения принимались большинством из семи против двух; присяжные заседатели в Оранжевом Свободном Государстве и Трансваале должны были быть белыми мужчинами. Однако ни в одной колонии не было явного расового барьера, но местные жители часто не включались в коллегию присяжных из-за ограниченного избирательного права. После принятия Конституции Союза в 1910 г. во всех провинциях установлено обязательное участие присяжных из девяти человек, которые должны были быть мужчинами в возрасте от 25 до 60 лет, обладать необходимыми квалификациями и быть зарегистрированы в качестве избирателей. Постепенно это привело к запрету суда присяжных в 1969 г., вызванному нежеланием общественности участвовать в нем и опасениями расовых предрассудков [7, с. 79]. Упадок института суда присяжных в Южной Африке объясняется ослаблением британского влияния в девятнадцатом веке и неприятием либеральным населением расистских практик, что привело к конституционным изменениям и попыткам демократизации системы уголовного правосудия.

Изучение суда присяжных на африканском континенте XIX в. позволяет сделать вывод, что суд присяжных был введен на многих территориях Африки как часть английской правовой системы. В XIX в. суд присяжных рассматривался британскими поселенцами как средство укрепления их гегемонии. Однако широкое внедрение суда присяжных произошло позднее, когда британская власть распространилась по региону. По мере введения британских форм уголовного судопроизводства они использовались европейскими сообществами как инструмент контроля над местным населением. При этом важно отметить, что в разных регионах Африки суды присяжных имели свои особенности. Однако во всех случаях функционирования суды присяжных сталкивались с рядом проблем, включая недостаток квалифицированных кандидатов, сложности согласования местных обычаев с английским правом и недостаточную однородность сообщества. Кроме того, неудачное функционирование суда присяжных может быть связано с его недостаточным соответствием африканской юридической концепции. Следует указать, что до того как Южная Африка, Намибия, Зимбабве, Кения, Южная Родезия, Занзибар и Гамбия стали независимыми, они не признавали суд присяжных, считая его неэффективным, но продолжали использовать суд присяжных в своем правосудии. После обретения неза-

висимости в бывших колониальных странах Африки суды присяжных были упразднены, в том числе в Республике Бурунди в 1976 г., Кении в 1963 г., Танзании в 1964 г., Южной Африке в 1969 г.

В настоящее время в некоторых бывших колониальных странах Африки продолжают применять суд присяжных: в Республике Сьерра-Леоне [8], Тоголезской Республике [9], Республике Гана [10], Республике Конго [11], Республике Малави [12], Бенинской Республике [13], в Республике Либерия [14], в Республике Кот-д'Ивуар [15] и Республике Чад [16]. Суд присяжных здесь продолжает действовать, однако его роль и значение в системе правосудия различна. Функционирование суда присяжных в этих африканских странах, несмотря на экономическую отсталость и сильные традиции в социокультурной среде, в уголовном судопроизводстве востребован и в целом успешно выполняет свою миссию.

Исходя из вышеизложенного, видно, что сегодня обсуждаемые проблемы: критерий отбора, порядок формирования и размер коллегии присяжных, отход от классических 12 членов коллегии, варьирование количества голосов присяжных при принятии вердикта в зависимости от степени тяжести уголовных дел, наличие разных вердиктов мажоритарного, единогласного или большинства голосов — уже ранее имели место в африканских странах при функционировании уголовного судопроизводства с участием присяжных заседателей.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. О присяжных заседателях в судах Кыргызской Республики : Закон Кыргызской Республики от 15 июля 2009 г. № 215 (в ред. Законов Кырг. Респ. от 6 авг. 2012 г. № 150, 23 дек. 2016 г. № 217, 26 дек. 2019 г. № 146). URL: <http://cbd.minjust.gov.kg/act/view/ru-ru/203750?cl=ru-ru> (дата обращения: 10.02.2024).
2. О внесении изменений в некоторые законодательные акты по вопросам деятельности присяжных заседателей Кыргызской Республики : Справка-обоснование к проекту Закона Кыргызской Республики. URL: <http://admin-sot.sot.kg/public/sites/4/2022/08/Spravka-obosnovanie.pdf> (дата обращения: 11.11.2022).
3. Jearey J. H. Trial by Jury and Trial with the Aid of Assessors in the Superior Courts of British African Territories: I. // *J. of African Law*. 1960. Vol. 4. № 3. P. 133–146. URL: doi:10.1017/S0021855300002801 (дата обращения: 10.01.2023).
4. Ayeteey J. S. Ghana's jury crisis: implications for constitutional human rights // *Oxford University Commonwealth Law J*. 2020. Vol. 20. № 1. P. 1–26. URL: doi: 10.1080/14729342.2020.1763595 (дата обращения: 13.04.2023).
5. Knox-Mawer R. The jury system in British colonial Africa // *J. of African Law*. 1958. Vol. 2. № 3. P. 160–163. URL: doi: 10.1017/S0021855300003739/ (дата обращения: 13.04.2023).
6. Jearey J. H. Trial by Jury and Trial with the Aid of Assessors in the Superior Courts of British African Territories: III // *J. of African Law*. 1961. Vol. 5. № 2. P. 82–98. URL: doi: 10.1017/S0021855300003326 (дата обращения: 10.09.2022).
7. Parker R. The efficacy of jury trials in the South African civil justice system diss. // Faculty of Law, 2021. URL: https://open.uct.ac.za/bitstream/handle/11427/33931/thesis_law_2021_parker%20rukshana.pdf?sequence=1 (дата обращения: 24.11.2022).
8. Criminal Procedure Acts of 1965 in Sierra Leone. URL: <https://www.studocu.com/row/document/university-of-makeni/criminal-law/the-criminal-procedure-act-1965/10243865> (дата обращения: 05.02.2024).
9. Debut des audiences publiques de la Cour d'assise: 64 affaires seront jugées en 16 jours. URL: <https://www.republiquetogolaise.com/justice/1607-3368-debut-des-audiences-publiques-de-la-cour-d-assise-64-affaires-seront-jugees-en-16-jours> (дата обращения 05.02.2024).
10. Acts of the Criminal Procedure Code of the first republic of Ghana of 1960. URL: <https://wipo.int/edocs/lexdocs/laws/en/gh/gh011en.html> (дата обращения: 05.02.2024).
11. Criminal and penal law. URL: https://www.ilo.org/dyn/natlex/natlex4.detail?p_isn=64264&plang=e (дата обращения: 05.02.2024).
12. Criminal Procedure and Evidence Code. Malawilii. URL: <https://media.malawilii.org/files/legislation/akn-mw-act-1967-36-eng-2014-12-31.pdf> (дата обращения: 05.02.2024).

13 Houunkpe P. J. C. Benin: Uneloipourmodernizerlajustice. URL: <https://www.village-justice.com/articles/benin-une-loi-pour-moderniser-justice,35673.html> (дата обращения: 05.02.2024).

14. Liberia: Criminal Procedure Law. URL: <https://www.refworld.org/docid/3ae6b5410.html>. экран (дата обращения: 05.02.2024).

15. Code de procedure penale Cote d'ivoire. URL: https://www.vertic.org/media/National%20Legislation/Cote_Ivoire/CI_Code_Procedure (дата обращения: 05.02.2024).

16. Ordonnance portant Code de procedure Penale. URL: https://www.vertic.org/media/National%20Legislation/Chad/TD_Code_Procedure_Penale.pdf (дата обращения: 05.02.2024).