

В. Б. Боровиков, А. А. Смердов

УГОЛОВНОЕ ПРАВО

ОБЩАЯ ЧАСТЬ

УЧЕБНИК ДЛЯ СПО

Под редакцией В. Б. Боровикова

4 -е издание, переработанное и дополненное

*Рекомендовано Учебно–методическим отделом
среднего профессионального образования в качестве учебника
для студентов образовательных учреждений
среднего профессионального образования*

**Книга доступна в электронной библиотечной системе
biblio-online.ru**

Москва • Юрайт • 2019

УДК 343.2/.7(075.32)

ББК 67.408я723

Б83

Авторы:

Боровиков Валерий Борисович – доцент, кандидат юридических наук, профессор кафедры уголовного права Московского университета МВД России имени В. Я. Кикотя, заслуженный сотрудник органов внутренних дел Российской Федерации (предисловие; гл. 1–8);

Смердов Анатолий Алексеевич – доцент, кандидат юридических наук, профессор кафедры криминального права юридического факультета Российского нового университета (гл. 9–21).

Рецензенты:

Цоколова О. И. – доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист Российской Федерации, временно исполняющий обязанности начальника Федерального государственного казенного учреждения Всероссийского научно-исследовательского института МВД России;

Махтаев М. Ш. – доктор юридических наук, профессор Академии ФСБ России.

Боровиков, В. Б.

Б83 Уголовное право. Общая часть : учебник для СПО / В. Б. Боровиков, А. А. Смердов ; под ред. В. Б. Боровикова. — 3-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2019. — 225 с. — (Серия : Профессиональное образование).

ISBN 978-5-534-05892-5

Издание является частью обучающего комплекса по курсу уголовного права, в состав которого также входят учебник В. Б. Боровикова и А. А. Смердова «Уголовное право. Особенная часть» и учебное пособие В. Б. Боровикова «Сборник задач по уголовному праву».

В учебнике с учетом последних изменений в уголовном законодательстве и судебной практике в лаконичной и доступной для читателя форме изложены основные понятия, положения и институты, относящиеся к Общей части российского уголовного права учебного курса «Уголовное право».

Для студентов образовательных учреждений среднего профессионального образования юридического профиля, сотрудников правоохранительных органов и лиц, интересующихся вопросами уголовного права.

УДК 343.2/.7(075.32)

ББК 67.408я723



Все права защищены. Никакая часть данной книги не может быть воспроизведена в какой бы то ни было форме без письменного разрешения владельцев авторских прав.
Правовую поддержку издательства обеспечивает юридическая компания «Дельфи».

ISBN 978-5-534-05892-5

© Боровиков В. Б., Смердов А. А., 2015

© Боровиков В. Б., Смердов А. А., 2017,

с изменениями

© ООО «Издательство Юрайт», 2019

Оглавление

Принятые сокращения	7
Предисловие	8
Глава 1. Понятие, система, задачи и принципы уголовного права	10
1.1. Понятие уголовного права.....	10
1.2. Предмет и метод уголовного права.....	11
1.3. Система уголовного права	12
1.4. Задачи и функции уголовного права	13
1.5. Принципы уголовного права	14
<i>Вопросы для самоконтроля</i>	16
Глава 2. Уголовный закон	17
2.1. Понятие уголовного закона.....	17
2.2. Основные этапы развития отечественного уголовного законодательства	18
2.3. Структура уголовно-правовой нормы.....	22
2.4. Действие уголовного закона во времени	23
2.5. Действие уголовного закона в пространстве.....	24
2.6. Толкование уголовного закона	29
<i>Вопросы для самоконтроля</i>	29
Глава 3. Понятие преступления. Классификация (категоризация) преступлений	31
3.1. Понятие и признаки преступления	31
3.2. Отличие преступления от иных правонарушений.....	33
3.3. Классификация (категоризация) преступлений	34
3.4. Преступление и преступность.....	37
<i>Вопросы для самоконтроля</i>	38
Глава 4. Уголовная ответственность и состав преступления как юридическое основание	39
4.1. Понятие уголовной ответственности	39
4.2. Формы реализации уголовной ответственности.....	41
4.3. Основание уголовной ответственности	42
4.4. Понятие состава преступления.....	43
4.5. Виды составов преступлений	44
4.6. Значение состава преступления	46
<i>Вопросы для самоконтроля</i>	47
Глава 5. Объект преступления	48
5.1. Понятие объекта преступления	48
5.2. Виды объектов преступления.....	49

5.3. Предмет преступления. Потерпевший	51
<i>Вопросы для самоконтроля</i>	53
Глава 6. Объективная сторона преступления	54
6.1. Понятие и значение объективной стороны преступления.....	54
6.2. Общественно опасное деяние.....	55
6.3. Общественно опасные последствия	58
6.4. Причинная связь между общественно опасным деянием и наступившими общественно опасными последствиями.....	60
6.5. Факультативные признаки объективной стороны преступления и их значение.....	62
<i>Вопросы для самоконтроля</i>	65
Глава 7. Субъект преступления.....	66
7.1. Понятие и признаки субъекта преступления.....	66
7.2. Возрастные признаки субъекта преступления.....	69
7.3. Невменяемость и ее критерии.....	72
7.4. Уголовная ответственность лиц с психическим расстройством, не исключающим вменяемости	74
7.5. Специальный субъект преступления.....	74
<i>Вопросы для самоконтроля</i>	76
Глава 8. Субъективная сторона преступления.....	77
8.1. Понятие и значение субъективной стороны преступления.....	77
8.2. Вина и ее формы.....	78
8.3. Умысел и его виды.....	79
8.4. Неосторожность и ее виды	83
8.5. Ответственность за преступление, совершенное с двумя формами вины....	86
8.6. Невиновное причинение вреда.....	86
8.7. Факультативные признаки субъективной стороны преступления.....	88
8.8. Ошибка в уголовном праве и ее значение	89
<i>Вопросы для самоконтроля</i>	93
Глава 9. Стадии совершения преступления	95
9.1. Понятие и виды стадий совершения преступления	95
9.2. Оконченное преступление.....	97
9.3. Добровольный отказ от преступления	98
<i>Вопросы для самоконтроля</i>	99
Глава 10. Соучастие в преступлении.....	100
10.1. Понятие и признаки соучастия в преступлении	100
10.2. Виды соучастников преступления	103
10.3. Формы соучастия в преступлении	106
10.4. Ответственность соучастников преступления.....	109
<i>Вопросы для самоконтроля</i>	113
Глава 11. Множественность преступлений.....	114
11.1. Понятие множественности преступлений.....	114
11.2. Совокупность преступлений	117
11.3. Рецидив преступлений	119
11.4. Конкуренция уголовно-правовых норм	120
<i>Вопросы для самоконтроля</i>	122

Глава 12. Обстоятельства, исключающие преступность деяния.....	123
12.1. Понятие обстоятельств, исключающих преступность деяния.....	123
12.2. Необходимая оборона.....	124
12.3. Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление	127
12.4. Крайняя необходимость	130
12.5. Физическое и психическое принуждение	132
12.6. Обоснованный риск	133
12.7. Исполнение приказа или распоряжения	134
Вопросы для самоконтроля	136
Глава 13. Понятие наказания. Признаки и цели наказания.....	137
13.1. Понятие наказания	137
13.2. Цели наказания	138
Вопросы для самоконтроля	140
Глава 14. Система наказаний и их виды	141
14.1. Понятие системы наказаний	141
14.2. Штраф	143
14.3. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью	145
14.4. Исправительные работы	149
14.5. Обязательные работы	151
14.6. Ограничение по военной службе	152
14.7. Ограничение свободы	153
14.8. Принудительные работы	155
14.9. Арест	156
14.10. Содержание в дисциплинарной воинской части	156
14.11. Лишение свободы на определенный срок	157
14.12. Пожизненное лишение свободы	159
14.13. Смертная казнь	160
Вопросы для самоконтроля	162
Глава 15. Назначение наказания.....	163
15.1. Общие начала назначения наказания	163
15.2. Смягчающие и отягчающие наказание обстоятельства.....	167
15.3. Специальные случаи назначения наказания	171
15.4. Назначение наказания по совокупности преступлений и приговоров	175
Вопросы для самоконтроля	177
Глава 16. Условное осуждение	178
16.1. Понятие условного осуждения и основания его назначения.....	178
Вопросы для самоконтроля	181
Глава 17. Освобождение от уголовной ответственности.....	183
17.1. Понятие и основания освобождения от уголовной ответственности	183
17.2. Виды освобождения от уголовной ответственности.....	184
Вопросы для самоконтроля	190

Глава 18. Освобождение от наказания	191
18.1. Понятие и виды освобождения от наказания.....	191
18.2. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания	193
18.3. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания	195
18.4. Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки.....	197
18.5. Освобождение от наказания в связи с болезнью	197
18.6. Отсрочка отбывания наказания	199
18.7. Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда.....	201
Вопросы для самоконтроля	202
Глава 19. Амнистия. Помилование. Погашение судимости.....	203
19.1. Амнистия.....	203
19.2. Помилование.....	204
19.3. Судимость	206
Вопросы для самоконтроля	207
Глава 20. Особенности уголовной ответственности и наказания нессовершеннолетних	208
20.1. Общие положения уголовной ответственности несовершеннолетних....	208
20.2. Особенности назначения и применения наказания в отношении нессовершеннолетних	209
20.3. Особенности освобождения несовершеннолетних от уголовной ответственности.....	212
20.4. Особенности освобождения несовершеннолетних от наказания	214
20.5. Применение положений главы 14 УК РФ к лицам в возрасте от 18 до 20 лет	216
Вопросы для самоконтроля	217
Глава 21. Иные меры уголовно-правового характера.....	218
21.1. Принудительные меры медицинского характера.....	218
21.2. Конфискация имущества.....	222
21.3. Судебный штраф	223
Вопросы для самоконтроля	224
Рекомендуемая литература	225

Принятые сокращения

1. Нормативные правовые акты

Конституция РФ — Конституция Российской Федерации, принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции Российской Федерации от 30 декабря 2008 г. № 6-ФКЗ, от 30 декабря 2008 г. № 7-ФКЗ, от 5 февраля 2014 г. № 2-ФКЗ, от 21 июля 2014 г. № 11-ФКЗ)

БК РФ — Бюджетный кодекс Российской Федерации от 31 июля 1998 г. № 145-ФЗ

ГК РФ — Гражданский кодекс Российской Федерации:

часть первая — Федеральный закон от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ

часть вторая — Федеральный закон от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ

часть третья — Федеральный закон от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ

часть четвертая — Федеральный закон от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ

КоАП РФ — Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ

ЛК РФ — Лесной кодекс Российской Федерации от 4 декабря 2006 г. № 200-ФЗ

НК РФ — Налоговый кодекс Российской Федерации:

часть первая — Федеральный закон от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ

часть вторая — Федеральный закон от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ

СК РФ — Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ

ТК РФ — Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2012 г. № 197-ФЗ

УИК РФ — Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации от 8 января 1997 г. № 1-ФЗ

УК РФ — Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ

УПК РФ — Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ

2. Прочие сокращения

абз. — абзац(-ы)

гл. — глава(-ы)

ООН — Организация Объединенных Наций

п. — пункт(-ы)

подп. — подпункт(-ы)

разд. — раздел(-ы)

РСФСР — Российская Советская Федеративная Социалистическая Республика

РФ — Российская Федерация

СССР — Союз Советских Социалистических Республик

ст. — статья(-и)

ч. — часть(-и)

Предисловие

Уголовное право – это отрасль российского права, являющаяся важнейшей основой борьбы с преступностью. Без знания уголовно-правовых норм невозможно решать вопросы, связанные с определением преступности и наказуемости деяния, привлечением лиц к уголовной ответственности, подвергать их справедливому наказанию, а в случае необходимости освобождать от применения мер уголовно-правового воздействия. Уголовное право наряду с другими отраслями права способствует закреплению и развитию прогрессивных отношений в Российской Федерации, укреплению правопорядка, улучшению нравственной атмосферы в обществе, вносит определенный вклад в воспитание населения, повышает уровень его информированности о юридических явлениях. Нормы уголовного права, устанавливая ответственность за наиболее опасные формы негативного человеческого поведения, тем самым предупреждают их совершение в будущем. Знание уголовного права – необходимый компонент качественной подготовки современного юриста.

В результате изучения дисциплины «Уголовное право» обучающийся должен освоить:

трудовые действия

- владение юридической, в том числе уголовно-правовой, терминологией;
- навыками работы с уголовно-правовыми актами;
- навыками анализа и исследования преступных форм поведения и мер уголовно-правового воздействия;
- методикой квалификации преступлений, их разграничения со смежными деяниями;
- навыками реализации уголовно-правовых норм;
- приемами анализа правоприменительной практики в области борьбы с преступностью;

необходимые умения

- пользоваться уголовно-правовыми понятиями и категориями;
- анализировать, толковать и правильно применять уголовно-правовые нормы;
- совершать юридические действия в точном соответствии с уголовным законом;
- правильно квалифицировать преступление, отграничивать преступное поведение от непреступного и разграничивать смежные преступления;

необходимые знания

- основные положения, сущность и содержание важнейших понятий, категорий, институтов уголовного права;

- содержание, систему, структуру, задачи российского уголовного законодательства;

- практика применения уголовно-правовых норм;

Студент научится быть компетентным

- в анализе социальных негативных явлений и процессов;
- в использовании основных положений и методов социальных, гуманистических и экономических наук при решении служебных и профессиональных задач в процессе применения уголовно-правовых норм;

- при осуществлении профессиональной деятельности с использованием норм уголовного права;

- при производстве правильной квалификации содеянного (в части, касающейся уголовного права);

- в правильном и полном отражении результатов профессиональной деятельности в юридической и иной документации;

- в толковании различных правовых актов, в том числе уголовно-правового содержания.

Данный учебник с учетом последних изменений в уголовном законодательстве и судебной практике в лаконичной и доступной для читателя форме содержит изложение основных понятий, положений и институтов, относящихся к Общей и Особенной частям российского уголовного права, указанного учебного курса. Материал изложен в соответствии со структурой УК РФ. Принимая во внимание большой объем информационного материала, входящего в курс уголовного права, авторы не посчитали необходимым рассматривать некоторые статьи Особенной части УК РФ, не нашедшие широкого применения в практике правоохранительных органов.

Учебник позволяет получить достаточно полное представление о деятельности органов судебной власти (Верховного Суда РФ), правоохранительных органов по применению уголовного закона.

Глава 1

ПОНЯТИЕ, СИСТЕМА, ЗАДАЧИ И ПРИНЦИПЫ УГОЛОВНОГО ПРАВА

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

знатъ

- понятие уголовного права как отрасль права, его предмет, метод и систему;
- соотношение уголовного права с другими отраслями права;
- задачи, функции, принципы уголовного права;
- его место в системе мер борьбы с преступностью;
- особенности уголовно-правовых норм по сравнению с нормами других отраслей права;

• положения постановлений Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» и от 29 ноября 2016 г. № 55 «О судебном приговоре»;

уметь

- пользоваться уголовно-правовой терминологией;
- правильно оценивать роль уголовного права в реализации уголовной политики государства;
- показать специфику применения принципов уголовного права при решении различных уголовно-правовых вопросов;
- анализировать круг общественных отношений, составляющих предмет уголовно-правового регулирования;

владеть

- юридической терминологией, в том числе уголовно-правовой;
 - навыками анализа системы уголовного права;
 - приемами оценки функций уголовного права в современных условиях.
-

1.1. Понятие уголовного права

Уголовное право как отрасль права представляет собой совокупность юридических норм, установленных высшими органами государственной власти, которые определяют преступность и наказуемость общественно опасных деяний, основание и пределы уголовной ответственности, основания освобождения от уголовной ответственности и наказания, а также применения принудительных мер воспитательного воздействия и медицинского характера.

Уголовное право России основывается на Конституции РФ и общепризнанных принципах и нормах международного права.

Нормы уголовного права являются преимущественно нормами-запретами, т.е. они формулируют признаки тех общественно опасных деяний, которые не должны совершаться гражданами, и устанавливают конкретные меры ответственности за эти деяния. Однако в уголовном праве имеются и другие виды норм — нормы-декларации (например, ст. 2 УК РФ), нормы-определения (например, ст. 15, 32, 43 УК РФ), нормы, регламентирующие порядок назначения наказания и освобождения от него (гл. 9—11 УК РФ). Имеются в уголовном праве и управомочивающие нормы, которые устанавливают признаки общественно полезного поведения (необходимая оборона — ст. 37 УК РФ; причинение вреда лицу, совершившему преступление, при его задержании (ст. 38; крайняя необходимость — ст. 39; обоснованный риск — ст. 41; исполнение приказа или распоряжения — ст. 42 УК РФ и др.).

Уголовное право взаимодействует с другими отраслями права (конституционным, административным, гражданским, международным и др.), образуя систему российского права. Наиболее тесно уголовное право связано с уголовно-процессуальным, уголовно-исполнительным правом, вместе с которыми оно обеспечивает законодательную основу для осуществления уголовной политики — деятельности государства в области борьбы с преступностью, реализуемой путем правотворчества и правоприменения.

Для познания норм уголовного права полезно знание положений криминологии, судебной медицины, судебной психиатрии, психологии, политологии, теории государства и права.

Наука уголовного права — совокупность идей, взглядов, представлений об уголовном праве как отрасли права, о его истории, тенденциях развития, об эффективности применения уголовно-правовых норм, о зарубежном и международном уголовном праве и т.п. Особое внимание эта наука обращает на изучение уголовного закона, практики его применения, совершенствование уголовного законодательства, ознакомление с зарубежным опытом борьбы с преступностью.

Основные методы науки уголовного права: *диалектический* (основан на использовании в уголовно-правовых исследованиях основных законов и категорий диалектики); *сравнительно-правовой* (заключается в анализе уголовно-правовых институтов путем сравнения российского уголовного права с уголовным правом зарубежных стран); *социологический* (основан на анализе уголовно-правовых норм, преступления и наказания как социальных явлений, например, анкетирование, наблюдение, интервьюирование, наблюдение, экспертные оценки, опросы); *исторический* (базирующийся на изучении уголовно-правовых институтов в их историческом развитии).

Учебная дисциплина «Уголовное право» представляет собой курс, изучаемый в образовательных учреждениях, который построен на систематизированном анализе уголовного законодательства, практики его применения, усвоении основных положений науки уголовного права.

1.2. Предмет и метод уголовного права

Предмет уголовного права как отрасли права — это общественные отношения, возникающие в связи с совершением преступления.

Уголовно-правовые отношения имеют следующие разновидности, составляющие предмет уголовного права:

- 1) охранительные уголовно-правовые отношения, возникающие в связи с совершением преступления;
- 2) охранительные уголовно-правовые отношения, возникающие в связи с совершением общественно опасного деяния невменяемыми лицами;
- 3) общепревентивные (общепредупредительные) уголовно-правовые отношения, возникающие из самого факта существования уголовного закона;
- 4) регулятивные уголовно-правовые отношения, возникающие в связи с причинением вреда при реализации норм, регламентирующих обстоятельства, исключающие преступность деяния.

Содержание уголовно-правового отношения образует система прав и обязанностей его участников — субъектов. *Субъектами* этих отношений являются лицо, совершившее преступление, и государство. Так, лицо, совершившее преступление, обязано понести за это уголовную ответственность, а государство имеет право возложить на него данную обязанность. Вместе с тем лицо, совершившее преступление, имеет право, чтобы к нему применяли меры уголовно-правового воздействия на основании закона. В свою очередь, государство обязано строго соблюдать требования уголовного закона при решении вопроса об уголовной ответственности лица, совершившего преступление.

Методы уголовно-правового регулирования — совокупность правовых средств воздействия на уголовно-правовые отношения. Эти методы зависят от характера уголовно-правовых отношений, составляющих предмет уголовного права.

Для отношений, возникающих в связи с совершением преступления, методами правового регулирования являются применение санкций уголовно-правовых норм, а также освобождение от уголовной ответственности и наказания.

Для отношений, возникающих в связи с совершением общественно опасного деяния невменяемым лицом, методом правового регулирования выступает применение принудительных мер медицинского характера (гл. 15 УК РФ).

Методом правового регулирования отношений, возникающих из самого факта существования уголовного закона, служит установление уголовно-правового запрета. Наделение граждан, организаций правом на активную борьбу с общественно опасными посягательствами составляет суть метода правового регулирования отношений, возникающих в связи с причинением вреда при реализации норм, которые регламентируют обстоятельства, исключающие преступность деяния.

1.3. Система уголовного права

Система уголовного права включает в себя Общую и Особенную части, находящиеся между собой в неразрывной связи.

Общая часть состоит из норм уголовного права, в которых предусматриваются его общие принципы, институты и понятия, закрепляются основные положения, определяющие основания и пределы уголовной ответственности, видов наказаний, порядок назначения наказания, порядок и условия освобождения от уголовной ответственности и наказания, применения иных мер уголовно-правового характера.

Особенная часть включает в себя нормы, в которых определяются признаки конкретных преступлений по родам и видам, а также наказания, установленные за их совершение.

Нормы Общей и Особенной частей уголовного права находятся в тесной взаимосвязи: применение норм Особенной части, предусматривающих ответственность за отдельные преступления, немыслимо без учета положений Общей части о понятии преступления, вине, возрасте наступления уголовной ответственности, вменяемости, стадиях совершения преступления, соучастия в нем и др.

1.4. Задачи и функции уголовного права

Задачи уголовного права определены в ч. 1 ст. 2 УК РФ. Это охрана от преступных посягательств на права и свободы человека и гражданина, собственность, общественный порядок и общественную безопасность, окружающую среду, конституционный строй Российской Федерации, а также обеспечение мира и безопасности человечества и предупреждение преступлений.

Для решения этих задач уголовное право устанавливает основание и принципы уголовной ответственности, определяет, какие опасные для личности, общества и государства деяния признаются преступлениями, и предусматривает виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений.

Под *функциями* уголовного права понимаются основные направления уголовно-правового воздействия на преступность и другие связанные с ней социальные явления.

Традиционно в юридической литературе выделяют охранительную, регулятивную, предупредительную (профилактическую), воспитательную функции уголовного права.

Охранительная функция, непосредственно связанная с решением однотипной задачи уголовного права, состоит в том, что уголовное право, устанавливая и реализуя при помощи государства запреты на совершение общественно опасных форм поведения, создает определенный заслон от преступных посягательств, тем самым обеспечивает защиту законных интересов граждан и общества, способствует созданию необходимых условий для развития прав и свобод личности, охраны собственности, нормальной деятельности и жизнеобеспечения социальных институтов.

Предупредительная (профилактическая) функция, также непосредственно связана с аналогичной задачей уголовного права, заключается в том, что уголовное право самим своим существованием, имеющимися

средствами воздействия в известной мере предупреждает преступные деяния, которые могут быть совершены как лицами, уже осужденными за совершение преступлений, так и иными лицами, которых останавливает от совершения рокового шага перед наказанием.

Регулятивная функция уголовного права проявляется прежде всего в регулировании правоотношений, возникающих в связи с совершением преступления между лицом, его совершившим, и государством. Кроме того, уголовное право, защищая от преступных посягательств важнейшие ценности общества и государства (права и свободы человека и гражданина, собственность, конституционный строй, экологию, общественный порядок и общественную безопасность и др.), помогает им сохраниться, стабилизироваться, укрепиться, развиваться. Таким образом, уголовное право наряду с другими отраслями российского законодательства принимает участие, пусть и косвенным путем, в регулировании позитивных общественных отношений.

Воспитательная функция уголовного права проявляется в том, что наличие в государстве уголовно-правовых запретов вносит вклад в дело воспитания граждан в духе уважения к закону, нетерпимости к фактам его нарушения, формирования правосознания членов общества.

Помимо названных выше функций уголовного права, можно выделить и другие, в частности политическую и информационную.

Политическая функция заключается в том, что уголовное право является нормативной основой деятельности российского государства в области уголовной политики. Успех или неудачи в борьбе с преступностью соответственно повышают или снижают авторитет государственной власти в целом. Велик и ущерб обществу, причиненный преступностью, в частности, в сфере экономики, обеспечения личной безопасности граждан, семейных отношений, общественной безопасности и общественного порядка, здоровья населения и общественной нравственности. Поэтому преступность оказывает негативное влияние и на реализацию различных направлений внутренней и внешней политики российского государства (экономической, семейной, культурной, образовательной, в области здравоохранения, укрепления обороноспособности и т.д.). Следовательно, эффективность уголовной политики, нормативную основу которой составляет уголовное законодательство, благоприятствует осуществлению внутренней и внешней политики государства.

Информационная функция уголовного права состоит в том, что знание уголовного закона, практики его применения расширяет кругозор людей (речь идет прежде всего о законопослушных гражданах), повышает их интеллект, позволяет им лучше ориентироваться в жизни, правильно строить свои отношения с окружающими лицами, обществом и государством в соответствии с правовыми требованиями, принимать необходимые меры по обеспечению личной безопасности.

1.5. Принципы уголовного права

Принципы уголовного права — основные, исходные положения, определяющие его содержание и применение.

Принципы уголовного права разработаны наукой уголовного права на основе анализа и обобщения теоретических изысканий и практики применения уголовно-правовых норм, выявления закономерностей, присущих данной отрасли права. Ряд этих принципов нашли отражение в УК РФ. К ним относятся принципы законности (ст. 3), равенства граждан перед законом (ст. 4), вины (ст. 5), справедливости (ст. 6) и гуманизма (ст. 7 УК РФ).

Принцип законности состоит в том, что преступность деяния, а также его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия определяются только УК РФ. Применение уголовного закона по аналогии (т.е. в жизненных ситуациях, прямо не указанных в законе, но похожих на таковые) не допускается.

Принцип равенства граждан перед уголовным законом означает, что все лица, совершившие преступление, равны перед уголовным законом и подлежат уголовной ответственности независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств.

Вместе с тем из этого принципа законодательством предусмотрены определенные изъятия. Так, Конституцией РФ, иными федеральными законами, нормами международного права установлен особый порядок привлечения к уголовной ответственности отдельных категорий лиц (например, Президента РФ, членов Совета Федерации и депутатов Государственной Думы Федерального Собрания РФ, судей, прокуроров, дипломатов, консулов и пр.). Подобное отступление от принципа равенства граждан перед законом обусловлено исключительностью правового статуса этих лиц. Но и в этих случаях уголовная ответственность может наступить при преодолении предусмотренных законом препятствий (например, при даче согласия соответствующей палатой Федерального Собрания на привлечение к уголовной ответственности депутата, лишении лица главой представляемого им государства дипломатического или консульского иммунитета).

Принцип вины проявляется в том, что лицо подлежит уголовной ответственности лишь за те общественно опасные деяния (действия или бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина (в форме умысла или неосторожности). Таким образом, в российском уголовном праве господствует принцип субъективного вменения, т.е. уголовной ответственности только за виновное причинение вреда. Объективное вменение (уголовная ответственность за невиновное причинение вреда) не допускается.

Принцип справедливости заключается в том, что наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, т.е. соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

Итак, применение наказания и иных мер уголовно-правового характера в отношении лица, совершившего преступление, не должно быть ни неоправданно суровым, ни необоснованно мягким. Всегда должна присутство-

вать соразмерность между этими мерами государственного принуждения, с одной стороны, и характером, степенью общественной опасности совершенного деяния, а также личностью виновного — с другой. Выражением принципа справедливости служит также запрет на повторное несение уголовной ответственности за одно и то же преступление (ч. 2 ст. 6 УК РФ).

Принцип гуманизма состоит прежде всего в том, что уголовное законодательство РФ призвано обеспечить безопасность человека (как преступника, так и потерпевшего). Кроме того, наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, не могут иметь целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства.

Кроме рассматриваемых принципов, специально закрепленных в ст. 3—7 УК РФ, в теории и практике уголовного права выделяют и другие, в частности принцип личной ответственности, неотвратимости ответственности, экономии уголовно-правовой репрессии.

Принцип личной ответственности означает, что лицо может нести уголовную ответственность лишь за то преступление, что было совершено им лично.

Принцип неотвратимости ответственности заключается в том, что всякое лицо, совершившее преступление, должно нести за него уголовную ответственность. Из этого принципа уголовное законодательство делает некоторые исключения. Так, при наличии соответствующих условий, указанных в законе (например, сравнительно небольшой тяжести преступления и неглубокой нравственной испорченности личности лица, его совершившего, тяжелой болезни осужденного, мешающей отбыванию им наказания), допускается освобождение от уголовной ответственности и наказания (гл. 11 и 12 УК РФ).

Принцип экономии уголовно-правовой репрессии проявляется в том, что суд обязан назначить виновному лицу наказание с наименьшим объемом кары, достаточным для достижения целей восстановления социальной справедливости, а также исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений.

Вопросы для самоконтроля

1. В чем заключается специфика уголовно-правовых норм по сравнению с нормами других отраслей права?
2. Какие общественные отношения регулирует уголовное право?
3. С какими отраслями права взаимодействует уголовное право?
4. Что представляет собой наука уголовного права?
5. Что понимается под методом уголовно-правового регулирования?
6. Что образует систему уголовного права?
7. Какие задачи решает уголовное право?
8. Что понимается под функциями уголовного права?
9. Какое место занимает уголовное право в борьбе с преступностью?
10. Какие принципы уголовного права сформулированы в УК РФ?
11. Какими принципами, не указанными в УК РФ, руководствуется теория и практика уголовного права? В чем проявляется их содержание?

Глава 2

УГОЛОВНЫЙ ЗАКОН

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

знатъ

- понятие и признаки уголовного закона;
- социальную обусловленность уголовного закона;
- основные этапы развития российского уголовного законодательства;
- структуру уголовно-правовой нормы;
- особенности действия уголовного закона во времени;
- время совершения преступления;
- обратную силу уголовного закона;
- принципы действия уголовного закона в пространстве;
- понятие выдачи лиц, совершивших преступление (экстрадиции);
- виды толкования уголовного закона;

уметь

- анализировать факторы, обуславливающие принятие нового уголовного закона;
- сравнивать определенные этапы развития уголовного законодательства, формулировать выводы и оценки, относящиеся к этим историческим периодам функционирования российской уголовно-правовой системы;
- анализировать структуру той или иной уголовно-правовой нормы;
- определять момент совершения преступления в зависимости от различных форм преступного поведения;
- определять время вступления уголовного закона в силу;
- пользоваться материалами, изложенными в постановлениях Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации» и от 14 июня 2012 г. № 11 «О практике рассмотрения судами вопросов, связанных с выдачей лиц для уголовного преследования или исполнения приговора, а также передачей лиц для отбывания наказания»;

владеть

- необходимой юридической терминологией, имеющей отношение к этой теме;
- навыками нахождения соответствующего бланкетного материала, без изучения которого нельзя уяснить смысл принципов действия уголовного закона в пространстве;
- навыками механизма реализации в Российской Федерации экстрадиции;
- навыками толкования уголовного закона;
- приемами анализа правоохранительной практики в случаях обратной силы уголовного закона.

2.1. Понятие уголовного закона

Уголовный закон — нормативный правовой акт высшего законодательного органа государственной власти России, определяющий преступность и наказуемость общественно опасных деяний.

Уголовный закон действует по всей территории РФ и обладает *высшей юридической силой*. Другие акты государственных и иных органов не должны противоречить уголовному закону. В случае подобного противоречия должен применяться уголовный закон. В свою очередь, уголовный закон основывается на Конституции РФ, и его положения не могут находиться в противоречии с ней и должны конкретизировать положения Конституции, относящиеся к уголовной ответственности. В качестве источника ряда положений об уголовной ответственности уголовный закон использует также общепризнанные принципы и нормы международного права.

Уголовный закон является *единственным источником уголовного права*. Только уголовный закон устанавливает основание и принципы уголовной ответственности, определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, и устанавливает виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений. Уголовным законом в Российской Федерации является УК РФ. Новые законы, предусматривающие уголовную ответственность, подлежат включению в данный Кодекс.

Уголовный закон должен быть *социально обусловлен*, т.е. прежде чем он будет принят высшим органом государственной власти, должна существовать жизненная потребность в подобном решении. Факторами, которые учитываются при установлении уголовно-правового запрета, являются, в частности: общественная опасность запрещаемого деяния, относительная его распространенность; соответствие уголовно-правового запрета нравственным представлениям общества; невозможность борьбы с запрещаемым деянием иными правовыми средствами; реальные возможности государства обеспечить неотвратимость уголовной ответственности за запрещаемое деяние; отсутствие излишних трудностей для правопримениеля в квалификации (юридической оценке) этого деяния.

2.2. Основные этапы развития отечественного уголовного законодательства

Российское уголовное право прошло определенные этапы своего исторического развития. Основными актами, определившими его становление, являются:

- 1) Русская Правда (XI–XIII вв.);
- 2) Двинская уставная грамота (1397 г.);
- 3) Новгородская и Псковская судные грамоты (середина XV в.).

Общие положения уголовного права в то время еще специально не выделялись. Однако в некоторых нормах была предпринята попытка провести различие между покушением на преступление и оконченным деянием, выделить элементы соучастия в преступлении (совершение преступления «скопом»); субъектами преступлений признавались физические лица, за исключением холопов, за которых нес ответственность их хозяин; в качестве наказания допускались кровная месть (Русская Правда), штраф,

поток (вид наказания за разбой, конохрадство и поджог, заключавшийся в изгнании преступника (позднее в обращении в рабство) и конфискации его имущества), разграбление, а также смертная казнь (Двинская уставная грамота); различались виновное и невиновное причинение вреда (Псковская судная грамота);

4) Судебник 1497 г., предусматривавший в качестве безальтернативного наказания смертную казнь за государственные преступления, кражу из церкви, поджог, убийство (душегубство); телесные наказания, в частности битье кнутом;

5) Судебник 1550 г., который предусматривал ответственность за мошенничество, сдачу города неприятелю; впервые ввел наказание в виде тюремного заключения; допускал широкое применение штрафа как вида наказания;

6) Соборное уложение 1649 г. Этот акт разграничили церковные и светские уголовно-правовые нормы; ввел строгое наказание (вплоть до смертной казни) за недонесение; закрепил понятие преступного сообщества в форме «скопа» и заговора; допускал широкое применение смертной казни (даже за курение табака), которая приводилась в исполнение путем колесования, четвертования, сожжения, залывания горла металлом (за фальшивомонетничество), закапывание живым в землю (в отношении женщин, убивших своих мужей или детей), отсечения головы, повешения; предусматривал членовредительские телесные наказания: отсечение руки и ноги, урезание носа, уха, губы, вырывание глаза, ноздрей;

7) Артикул Воинский 1715 г., который впервые в русском уголовном законодательстве ввел термин «преступление»; провел различие между деянием умышленным, неосторожным и случайным; дал более развернутое понятие необходимой обороны; возраста уголовной ответственности; ввел чрезмерно суровые наказания за различные деяния (например, смертную казнь за сон во время несения караульной службы; битье шпицрутенами, отсечение руки, пальцев, носа, ушей, клеймение, каторжные работы);

8) Уложение о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г. — первый кодифицированный уголовный закон в российской истории. Этим актом было введено деление уголовного законодательства на Общую и Особенную части; разграничивались умышленные и неумышленные преступления; обозначались категории преступников в зависимости от возраста; различалось соучастие в преступлении: а) по предварительному соглашению участников и б) без предварительного соглашения; соучастники делились на зчинщиков, сообщников, подговорщиков, подстрекателей, пособников, попустителей, укрывателей; предусматривались основания, по которым содеянное не должно быть вменяено в вину (в том числе при крайней необходимости и необходимой обороне); устанавливалась градация наказаний на уголовные (например, лишение всех прав состояния и смертная казнь, лишение всех прав состояния и ссылка на каторгу, лишение всех прав состояния и ссылка на поселение в Сибирь, лишение всех прав состояния и ссылка на поселение на Кавказ) и исправительные (лишение всех особых прав и преимуществ и ссылка в Сибирь, отдача в исправительные арестантские отделения, ссылка в другие губернии,

заключение в тюрьмы, крепости, арест, выговор в присутствии суда, замечания и внушения, сделанные судом или должностным лицом, денежные взыскания и др.); подробно оговаривались условия уголовной ответственности соучастников, в частности членов шайки;

9) Уголовное уложение 1903 г. В действие были введены лишь некоторые его главы, в которых было проведено деление преступлений на три категории: тяжкие преступления (деяния, за совершение которых предусматривались наказания в виде смертной казни, каторги или ссылки на поселение), преступления (деяния, совершение которых влекло наказание в виде заключения в исправительный дом, крепость или тюрьму); проступки (деяния, за которые предусматривались арест или взыскание «денежной пени»). Кроме того, было сокращено число случаев применения смертной казни и телесных наказаний; даны четкие определения умышленной и неосторожной вины, установлен возраст, с которого наступала уголовная ответственность;

10) Руководящие начала по уголовному праву РСФСР 1919 г. — первый документ, обобщивший опыт советского уголовного законодательства первых лет Советской власти, принятый постановлением Народного комиссариата юстиции РСФСР. Он содержал только нормы Общей части уголовного права. В данном акте была сформулирована задача уголовного права: «посредством репрессии охранять систему общественных отношений, соответствующих интересам трудящихся масс, организовавшихся в господствующий класс в переходный от капитализма к коммунизму период диктатуры пролетариата»; предусматривались такие специфические виды уголовного наказания, как выражение общественного презрения, объявление бойкота, объявление врагом революции или народа; объявление вне закона;

11) Уголовный кодекс РСФСР 1922 г., который определял преступление как общественно опасное действие или бездействие, опасное для рабоче-крестьянского правопорядка; ввел специальную норму об умысле и неосторожности; указал, что наказуемость соучастников определяется степенью их участия в преступлении; среди видов уголовного наказания предусмотрел изгнание из пределов РСФСР на срок или бессрочно; ввел норму об аналогии уголовного закона. Помимо наказания, Кодекс допускал применение мер социальной защиты: а) помещение в учреждение для умственно и морально дефективных и принудительное лечение — за деяния, не являвшиеся преступлениями; б) запрещение занимать ту или иную должность или заниматься той или иной деятельностью, а также удаление из определенного места (высылка), применявшееся к «социально опасным элементам». Данным актом была также введена норма об аналогии уголовного закона;

12) Уголовный кодекс РСФСР 1926 г. разграничил преступления и малозначительные деяния; ввел норму о добровольном отказе от преступления; содержал перечень смягчающих и отягчающих обстоятельств при назначении наказания; заменил термин «наказание» на термин «меры социальной защиты»; сохранил норму об аналогии уголовного закона; среди мер социальной защиты выделял объявление врагом трудящихся с лишением

гражданства, лишение свободы в исправительно-трудовых лагерях в отдаленных местностях, лишение свободы в общих местах заключения; предусматривал неоправданно жесткие меры наказания за контрреволюционные преступления и преступления против государственной собственности;

13) Основы уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик 1958 г. Эти актом была отменена норма об аналогии уголовного закона. Кроме того, в нем более четко сформулированы нормы о предварительной преступной деятельности, соучастии в преступлении, формах вины; невменяемости, обстоятельствах, исключающих преступность деяния; исключены такие виды наказаний, как лишение прав в виде изгнания из пределов СССР, объявление врагом народа, поражение прав. Одновременно с Основами уголовного законодательства в 1958 г. были принятые законы СССР об уголовной ответственности за государственные преступления и об уголовной ответственности за воинские преступления;

14) Уголовный кодекс РСФСР 1960 г., который конкретизировал положения, сформулированные в Основах уголовного законодательства 1958 г.; предусмотрел широкие возможности для применения освобождения от уголовной ответственности, в том числе в связи с передачей дела в товарищеский суд (ст. 51), комиссию по делам несовершеннолетних (ст. 10), передачей на поруки трудовому коллективу (ст. 52); впоследствии ввел в действие условное осуждение с обязательным привлечением осужденного к труду (ст. 24.2), условное освобождение из мест лишения свободы с обязательным привлечением осужденного к труду (ст. 53.2); отсрочку исполнения приговора (ст. 46.1);

15) Основы уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик 1991 г. Данный документ не вступил в действие в связи с распадом СССР, однако он содержал ряд прогрессивных положений, например нормы о классификации преступлений, формах вины (с учетом психического отношения не только к общественно опасным последствиям, но и к деянию); об обстоятельствах, исключающих преступность деяния; об ответственности несовершеннолетних; о соучастии в преступлении (в частности, ввел понятие организованных форм преступных проявлений);

16) УК РФ 1996 г. (вступил в силу с 1 января 1997 г.).

Уголовный кодекс РФ является систематизированным законодательным актом, отличающимся внутренним единством и согласованностью составляющих его уголовно-правовых норм и институтов. Он состоит из двух частей – Общей и Особенной, которые являются его наиболее крупными структурными элементами. Общая часть включает нормы, устанавливающие важнейшие институты уголовного права: понятия преступления, вины, неоконченного преступления, соучастия в преступлении и др.

В Особенной части помещены нормы, которые определяют, какие общественно опасные деяния являются преступлениями, и устанавливают наказания, подлежащие применению к лицам, совершившим преступления.

Общая часть УК РФ состоит из шести разделов: I – «Уголовный закон»; II – «Преступление»; III – «Наказание»; IV – «Освобождение от уголовной ответственности и от наказания»; V – «Уголовная ответственность несовершеннолетних»; VI – «Иные меры уголовно-правового харак-

тера» — и семнадцати глав, в которых содержатся нормы, определяющие задачи и принципы уголовного права, действие уголовного закона во времени и пространстве, понятие преступления и категории преступлений; лиц, подлежащих уголовной ответственности, формы и виды вины, признаки неоконченного преступления и соучастия в преступлении, наказание и его виды, а также другие институты уголовного права (ст. 1–104.5).

Особенная часть УК РФ также состоит из шести разделов (VII — «Преступления против личности»; VIII — «Преступления в сфере экономики»; IX — «Преступления против общественной безопасности и общественного порядка»; X — «Преступления против государственной власти»; XI — «Преступления против воинской службы»; XII — «Преступления против мира и безопасности человечества») и девятнадцати глав (ст. 105–361).

Статьи УК РФ нумеруются арабскими цифрами по порядку, часто состоят из частей, могут включать пункты, обозначаемые буквами.

2.3. Структура уголовно-правовой нормы

Структура уголовно-правовой нормы Особенной части включает в себя диспозицию и санкцию (нормы Общей части уголовного права, по сути, представляют собой гипотезу для норм Особенной части, т.е. в первых описываются условия, при которых применяются вторые).

Диспозиция — часть уголовно-правовой нормы, в которой указываются признаки общественно опасного деяния, являющегося преступлением.

Виды диспозиций:

— **простая**, в которой содержится лишь наименование преступления, но не указываются его признаки (например, похищение человека — ч. 1 ст. 126 УК РФ; привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности — ч. 1 ст. 299 УК РФ);

— **описательная**, которая не только называет определенное преступление, но и раскрывает его признаки (например, убийство, т.е. умышленное причинение смерти другому человеку, — ч. 1 ст. 105 УК РФ);

— **ссылочная**, которая не указывает признаки преступления, а отсылает для этого к другой статье УК РФ (например, ч. 1 ст. 112 УК РФ — «умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью не опасного для жизни человека и не повлекшего последствий, указанных в статье 111 настоящего Кодекса»);

— **бланкетная**, которая не указывает признаки преступления, а отсылает для этого к законам или нормативным актам другой отрасли права (например, нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств — ч. 1 ст. 264 УК РФ).

Санкция — часть уголовно-правовой нормы, в которой предусматриваются вид и размер наказания.

Виды санкций:

— **относительно-определенная**, в которой устанавливается вид наказания и его минимальный и максимальный (либо только максимальный) пределы, например, лишение свободы на срок от 6 до 15 лет (ч. 1 ст. 105 УК РФ); лишение свободы на срок до 5 лет (ст. 106 УК РФ);

— *альтернативная*, в которой содержится указание на два и более вида наказания (например, санкция ч. 1 ст. 119 УК РФ (угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью) предусматривает обязательные работы на срок до 480 часов либо ограничение свободы на срок до двух лет, либо принудительные работы на срок до двух лет, либо арест на срок до шести месяцев, либо лишение свободы на срок до двух лет).

2.4. Действие уголовного закона во времени

Действие уголовного закона во времени регламентируется ст. 9 и 10 УК РФ. В соответствии с ч. 1 ст. 9 УК РФ преступность и наказуемость деяния определяются уголовным законом, действовавшим во время совершения этого деяния. Действовавшим во время совершения преступления признается уголовный закон, уже вступивший в установленном порядке в силу и еще не утратившей ее. В соответствии с Федеральным законом от 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания» новые законы, устанавливающие уголовную ответственность, применяются только в том случае, если они официально опубликованы. Эти федеральные законы вступают в силу одновременно на всей территории России по истечении десяти дней после дня их официального опубликования, если самими законами или актами палат не установлен другой порядок вступления их в силу.

Официальным опубликованием федерального закона считается первая публикация его полного текста в «Парламентской газете», «Российской газете» или «Собрании законодательства Российской Федерации».

Уголовный закон прекращает действие в связи с его отменой, заменой другим законом, истечением срока, указанного в самом законе, изменением условий и обстоятельств, вызвавших принятие данного закона.

Временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствий (ч. 2 ст. 9 УК РФ). При этом надо учитывать специфику момента окончания того или иного преступления.

Так, *дляющееся преступление*, которое характеризуется непрерывным осуществлением общественно опасного поведения (например, побег из места лишения свободы, дезертирство, незаконное хранение огнестрельного оружия), начинается с какого-либо общественно опасного действия или с акта общественно опасного бездействия и заканчивается действиями самого виновного, направленными на прекращение продолжения преступления (например, явка с повинной), или наступлением событий, препятствующих дальнейшему совершению преступления (например, задержание лица, совершившего преступление).

Продолжаемое преступление, состоящее из ряда тождественных общественно опасных деяний, объединенных единым умыслом и направленных к достижению одной преступной цели (например, лицо на протяжении нескольких дней совершает кражи материальных ценностей из одного храмилища), считается оконченным в момент совершения последнего из тождественных общественно опасных деяний.

Преступление может быть совершено не только одним лицом, но и в соучастии. В отношении времени совершения преступления в соучастии в юридической литературе существуют две основные точки зрения. Согласно первой временем совершения преступления в подобной ситуации надо признавать время совершения преступления исполнителем независимо от времени осуществления действий другими соучастниками (организатором, подстрекателем, пособником). В соответствии со второй для каждого из соучастников действует закон времени исполнения им своей юридической роли. Вторая точка зрения представляется более предпочтительной, поскольку позволяет оценить самостоятельную роль каждого соучастника. Это особенно важно, когда деятельность исполнителя была прервана по ряду причин еще на ранней стадии его преступного поведения, либо он вообще отказался от совершения преступления, либо отошел от согласованного с соучастниками плана его совершения.

При *неоконченном преступлении* (когда преступление было прервано на стадии приготовления к преступлению или покушения на преступление) временем его совершения признается время прерывания преступления по причинам, не зависящим от воли виновного.

Обратная сила уголовного закона — это применение норм действующего уголовного закона к преступлениям, совершенным до его вступления в силу.

По общему правилу уголовный закон обратной силы не имеет. Однако из него согласно ст. 10 УК РФ делается исключение. Обратная сила уголовного закона применяется, если:

- а) устраняется преступность деяния (т.е. происходит его декриминализация);
- б) смягчается наказание (снижается максимальный срок наказания за преступление, совершенное до вступления в силу нового уголовного закона);
- в) иным образом улучшается положение лица, совершившего преступление (например, сокращаются сроки давности привлечения к уголовной ответственности или сроки погашения судимости).

Таким образом, новый уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

Новый, более мягкий уголовный закон имеет обратную силу в отношении всех деяний, совершенных до его вступления в законную силу, независимо от того, был вынесен приговор или нет, а также в отношении лиц, находящихся под следствием, отбывающих наказание, и лиц, отбывших наказание, но имеющих судимости.

2.5. Действие уголовного закона в пространстве

Российское уголовное законодательство закрепляет следующие принципы действия уголовного закона в пространстве:

- территориальный принцип;
- принцип гражданства;

- реальный принцип;
- универсальный принцип.

Территориальный принцип означает, что любое лицо (гражданин Российской Федерации, иностранный гражданин (подданный), лицо без гражданства), совершившее преступление на территории России, подлежит ответственности по российскому уголовному закону. Территориальный принцип закреплен в ч. 1 ст. 11 УК РФ.

В соответствии с Законом РФ от 1 апреля 1993 г. № 4730-І «О Государственной границе Российской Федерации» территорией России признается пространственный предел внутри государственной границы РФ (суша, воды, недра и воздушное пространство), на который распространяется государственный суверенитет.

Сухопутная территория РФ включает в себя всю земную поверхность, находящуюся в пределах государственных границ России (материковую часть государства, острова и анклавы — участки территории, не имеющие выхода к морю и окруженные со всех сторон другими государствами).

К *водной территории РФ* принадлежат внутренние и территориальные виды, а также пограничные реки и озера до разграничительной линии, устанавливаемой в соответствии с законодательством РФ. *Внутренние воды* — это водоемы (реки, каналы, озера, моря, заливы, проливы, бухты, лиманы и т.п.), которые целиком расположены на территории РФ.

К *территориальным водам* относятся прибрежные морские воды шириной 12 морских миль, отсчитываемых от линии наибольшего отлива как на материке, так и на островах, принадлежащих Российской Федерации, или от прямых исходных линий, соединяющих точки, географические координаты которых утверждаются Правительством РФ и объявляются в «Извещениях мореплавателям».

Под *воздушной территорией РФ* понимается воздушное пространство над сухопутной и водной территорией России. Преступления, совершенные в пределах территориальных вод или воздушного пространства Российской Федерации, признаются совершенными на территории РФ (ч. 2 ст. 11 УК РФ).

В *подземную территорию РФ* входят недра, расположенные под сухопутной и водной территориями России.

Недра — пространство под поверхностью сухопутной и водной территории, очерченной государственной границей РФ. Каких-либо ограничений глубины недр, являющихся территорией РФ, не существует.

Действие УК РФ распространяется также на преступления, совершенные на континентальном шельфе или в исключительной экономической зоне РФ (ч. 2 ст. 11 УК РФ).

Континентальный шельф включает в себя морское дно и недра подводных районов, находящиеся за пределами территориального моря РФ на всем протяжении естественного продолжения ее сухопутной территории до внешней границы подводной окраины материка (т.е. продолжения континентального массива РФ, включающего в себя поверхность и недра континентального шельфа, склона и подъема). Определение континенталь-

ногого шельфа применяется также ко всем островам Российской Федерации (Федеральный закон от 30 ноября 1995 г. № 187-ФЗ «О континентальном шельфе Российской Федерации»).

Внутренней границей континентального шельфа является внешняя граница территориального моря. Внешняя граница континентального шельфа находится на расстоянии 200 морских миль от исходных линий, от которых отмеряется ширина территориального моря, при условии, что внешняя граница подводной окраины материка не простирается на расстояние более чем 200 морских миль.

Исключительная экономическая зона РФ согласно Федеральному закону от 17 декабря 1998 г. № 191-ФЗ «Об исключительной экономической зоне Российской Федерации» — это морской район, находящийся за пределами территориального моря РФ и прилегающий к нему, с особым правовым режимом, установленныменным названным выше Федеральным законом, международными договорами РФ и нормами международного права. Определение исключительной экономической зоны применяется также ко всем островам Российской Федерации, за исключением скал, которые не пригодны для поддержания жизни человека или для осуществления самостоятельной хозяйственной деятельности.

Внутренней границей исключительной экономической зоны является внешняя граница территориального моря. Внешняя граница исключительной экономической зоны находится на расстоянии 200 морских миль от исходных линий, от которых отмеряется ширина территориального моря, если иное не предусмотрено международными договорами РФ.

Территорией РФ признаются и некоторые объекты: военные корабли и военные воздушные суда Российской Федерации вне зависимости от места их нахождения; гражданские суда и самолеты, приписанные к порту Российской Федерации, при нахождении их в открытом водном и воздушном пространстве вне пределов Российской Федерации. Совершение на этих объектах преступления при наличии названных условий влечет уголовную ответственность согласно ч. 3 ст. 11 УК РФ.

Территория, занимаемая посольством РФ в другой стране, не является территорией РФ; территория, занимаемая посольствами иностранных государств в России, — это территория РФ, а не другого государства. Однако здания посольств в соответствии с международными договорами пользуются дипломатическим иммунитетом. Поэтому, если, например, будет совершено преступление на территории посольства иностранного государства в Москве, виновное лицо будет привлекаться к уголовной ответственности по УК РФ.

При уяснении территориального принципа большое значение имеет *место совершения преступления*. Как правило, это место его окончания. Если же преступление было пресечено, местом его совершения признается место пресечения этого преступления. При этом уголовная юрисдикция Российской Федерации имеет место, если преступление было начато, закончено или пресечено на территории России либо начато на территории иностранного государства, а закончено или пресечено на территории России.

Из территориального принципа существует следующее исключение. Согласно ч. 4 ст. 11 УК РФ вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые пользуются иммунитетом (например, посла, посланника, поверенного в делах, советников, торговых представителей и их заместителей, военных, военно-морских и военно-воздушных атташе, секретарей-архивариусов, а также членов их семей, не являющихся гражданами Российской Федерации и проживающих совместно с ними), в случае совершения этими лицами преступления на территории РФ разрешается в соответствии с нормами международного права. Обычно они объявляются персонами *non grata* и выдворяются с территории России.

Принцип гражданства означает, что граждане Российской Федерации и постоянно проживающие в Российской Федерации лица без гражданства подлежат уголовной ответственности по УК РФ в случае совершения ими преступления вне ее пределов. При этом необходимо соблюдение следующих условий: а) совершенное ими деяние должно признаваться преступлением против интересов, охраняемых УК РФ; б) в отношении этих лиц не имеется решения суда иностранного государства.

Специальный порядок действия российского уголовного закона установлен в отношении военнослужащих воинских частей Российской Федерации, совершивших преступления на территории иностранного государства. Они несут уголовную ответственность по УК РФ, если иное не предусмотрено международным договором РФ. По общему правилу за так называемые общеуголовные преступления (например, убийство, кражу, изнасилование) военнослужащие несут ответственность по уголовному законодательству стран пребывания; за преступления, направленные против интересов Российской Федерации либо ее граждан, а также за совершенные преступления против военной службы — по УК РФ.

Реальный принцип нашел свое отражение в ч. 3 ст. 12 УК РФ, согласно которой иностранные граждане и лица без гражданства, не проживающие постоянно на территории РФ, совершившие преступление вне ее пределов, подлежат уголовной ответственности по УК РФ в случаях, если преступление направлено против интересов Российской Федерации либо гражданина Российской Федерации или постоянно проживающего в Российской Федерации лица без гражданства.

Необходимо учитывать, что законодательства большинства государств содержат запрет на выдачу своих граждан, совершивших преступления, другим государствам. (В российском законодательстве это положение закреплено в ст. 61 Конституции РФ, а также в ст. 13 УК РФ.) Поэтому практическая реализация этого принципа возможна только в том случае, если указанные выше лица оказались на российской территории или были выданы Российской Федерации третьими государствами в соответствии с международными договорами.

Универсальный принцип действия уголовного закона в пространстве заключается в том, что к уголовной ответственности по уголовному законодательству государства привлекается любое лицо вне зависимости от его гражданства и места совершения преступления. Наличие этого принципа

обусловлено необходимостью борьбы с международными преступлениями (см. гл. 34 УК РФ) и преступлениями международного характера (например, террористическим актом, захватом и угоном воздушных судов, фальшивомонетничеством, захватом заложников и др.). В соответствии с ч. 3 ст. 12 УК РФ иностранные граждане и лица без гражданства, не проживающие постоянно в Российской Федерации, совершившие преступления вне пределов Российской Федерации, подлежат уголовной ответственности по УК РФ в случаях, предусмотренных международным договором РФ или иным документом международного характера, содержащим обязательства, признаваемые Российской Федерацией в сфере отношений, регулируемых УК РФ, если они не были осуждены в иностранном государстве и привлекаются к уголовной ответственности на территории РФ.

Статья 13 УК РФ регламентирует *выдачу (экстрадицию)* лиц иностранному государству, если преступление было совершено на его территории, а лицо находится на территории РФ: а) граждане РФ не подлежат экстрадиции (это положение основано на ч. 1 ст. 61 Конституции РФ, согласно которой гражданин Российской Федерации не может быть выслан за пределы Российской Федерации или выдан другому государству); б) иностранные граждане и лица без гражданства могут быть выданы, если это предусмотрено международным договором (для осуществления уголовного преследования и для исполнения наказания).

Кроме того, согласно ч. 1 ст. 63 Конституции РФ Российская Федерация предоставляет политическое убежище иностранным гражданам и лицам без гражданства в соответствии с общепризнанными нормами международного права. В соответствии с ч. 2 этой же статьи в Российской Федерации не допускается выдача другим государствам лиц, преследуемых за политические убеждения, а также за действия (или бездействие), не признаваемые в Российской Федерации преступлением.

Согласно ст. 5 Положения о порядке предоставления Российской Федерацией политического убежища (утв. Указом Президента РФ от 21 июля 1997 г. № 746) политическое убежище Российской Федерации не предоставляется, если:

- лицо преследуется за действия (бездействие), признаваемые в Российской Федерации преступлением, или виновно в совершении действий, противоречащих целям и принципам ООН;
- привлечено в качестве обвиняемого по уголовному делу либо в отношении него имеется вступивший в законную силу и подлежащий исполнению обвинительный приговор суда на территории РФ;
- прибыло из третьей страны, где ему не грозило преследование;
- прибыло из страны с развитыми и устоявшимися демократическими институтами в области защиты прав человека;
- прибыло из страны, с которой Российской Федерации имеет соглашение о безвизовом пересечении границ, без ущерба для права данного лица на убежище в соответствии с Законом РФ от 19 февраля 1993 г. № 4528-1 «О беженцах»;
- представило заведомо ложные сведения;
- имеет гражданство третьей страны, где оно не преследуется.

2.6. Толкование уголовного закона

Толкование – уяснение смысла и содержания уголовного закона в целях его точного и единообразного применения. Виды толкования различаются в зависимости от субъекта, объема и приемов толкования.

По субъекту толкование может быть:

а) *легальным*, или *аутентичным*, т.е. осуществляемым органом государственной власти, уполномоченным на то законом (Государственной Думой Федерального Собрания РФ);

б) *судебным*, или *казуальным* (толкование любого суда по конкретному уголовному делу; обязательную силу для правоприменителя имеют и постановления Пленума Верховного Суда РФ, разъясняющие содержание уголовного закона);

в) *доктринальным*, или *научным* (осуществляемым специальными специалистами в области уголовного права в научных публикациях и не являющимся официальным).

По объему толкование может быть:

а) *буквальным*, т.е. точно соответствовать тексту уголовного закона;

б) *ограничительным*, когда смысл текста уголовного закона применяется к более узкому кругу случаев (например, хотя в тексте ч. 1 ст. 227 УК РФ, определяющим понятие пиратства, ничего не сказано о месте совершения этого преступления, данное преступление в соответствии с разъяснениями международно-правовых документов может совершаться только в открытом море);

в) *распространительным*, когда уголовному закону придается более широкий смысл по сравнению с его буквальным текстом (например, субъектами неуплаты средств на содержание несовершеннолетних детей (ч. 1 ст. 157 УК РФ) могут быть не только родители, указанные в тексте закона, но и лица, их заменяющие (усыновители)).

По приемам толкование может быть:

а) *грамматическим*, состоящим в анализе текста закона, употребляемых им терминов и словосочетаний с позиций грамматики, синтаксиса, этимологии;

б) *систематическим* – уяснение содержания закона посредством его сопоставления с другими статьями УК РФ или другими законами. Например, признак причинения тяжкого вреда здоровью при совершении особо квалифицированного изнасилования (п. «б» ч. 3 ст. 131 УК РФ) можно уяснить лишь при обращении к тексту ст. 111 УК РФ, где дается его характеристика;

в) *историческим* – когда для выяснения содержания уголовного закона необходимо проанализировать историю развития соответствующих уголовно-правовых понятий и институтов, выяснить причины, обусловившие принятие уголовно-правовой нормы, иные обстоятельства, предшествующие ее принятию.

Вопросы для самоконтроля

1. Что понимается под уголовным законом?
2. В чем заключается социальная обусловленность уголовного закона?

3. Какие основные этапы развития российского уголовного законодательства можно выделить?
4. Какова структура УК РФ?
5. Из чего состоит норма Особенной части УК РФ?
6. Что понимается под бланкетной диспозицией уголовно-правовой нормы?
7. Как определяется по УК РФ время совершения преступления?
8. В каких случаях уголовный закон имеет обратную силу?
9. Какие существуют принципы действия уголовного закона в пространстве?
10. Что понимается под экстрадицией?
11. По каким критериям различаются виды толкования уголовного закона?

Глава 3

ПОНЯТИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ. КЛАССИФИКАЦИЯ (КАТЕГОРИЗАЦИЯ) ПРЕСТУПЛЕНИЙ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

знатъ

- понятие и признаки преступления;
- понятие характера и степени общественной опасности деяния;
- критерии отличия преступления от иных правонарушений;
- классификацию (категоризацию) преступлений;
- соотношение преступления и преступности;

уметь

- проводить разграничение преступления с иными правонарушениями;
- определять юридические последствия категоризации преступлений;

владеть

- навыками установления признаков преступления;
 - приемами определения малозначительности деяния.
-

3.1. Понятие и признаки преступления

Преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное уголовным законом под угрозой наказания (ч. 1 ст. 14 УК РФ).

Из данного определения вытекает, что преступление представляет собой всегда форму конкретного поведения человека — деяние, выражющееся в действии или бездействии. Следовательно, мысли лица, выражющие желание нарушить уголовный закон, но не воплотившиеся в поступке, не могут признаваться преступлением.

Признаками преступления являются: общественная опасность, противоправность, виновность и наказуемость.

Общественная опасность — это свойство деяния причинять существенный вред охраняемым уголовным законом общественным отношениям. Данный признак раскрывает социальную природу преступления: это социально опасное поведение человека, причиняющее вред ценностям общества или создающее угрозу причинения такого вреда. Указание в определении на социальную сущность преступления объясняет, почему то или иное деяние признается преступным (это обстоятельство дало основание российским юристам утверждать, что в ст. 14 УК РФ дается материальное определение преступления в противовес так называемым формальным определениям, обращающим внимание только на такой признак, как запрещенность уголовным законом).

Общественная опасность обладает следующими признаками: характером и степенью.

Характер общественной опасности — это ее качественная сторона, определяемая в первую очередь свойствами объекта преступного посягательства, т.е. тех общественных отношений, которые охраняются уголовным законом. Одно дело, когда вред причиняется здоровью человека (например, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью — ст. 111 УК РФ), другое — собственности (в частности, кража — ст. 158 УК РФ). Именно по данной причине (разнородности причиняемого вреда) характер общественной опасности преступлений, предусмотренных ст. 111 и 158 УК РФ, различен.

Степень общественной опасности — количественная характеристика вредоносности преступления, зависящая от ряда обстоятельств (тяжести последствий, стадий, способа совершения преступления, формы вины и т.д.). По степени общественной опасности проводится разграничение между однородными преступлениями (например, в зависимости от такого признака характера общественной опасности, как размер причиненного вреда (стоимость похищенного имущества), отличаются друг от друга кража без отягчающих обстоятельств (ч. 1 ст. 158 УК РФ) и кража, совершенная в крупном или особо крупном размере (ч. 3 и п. «б» ч. 4 ст. 158 УК РФ соответственно)). Типовая характеристика степени общественной опасности деяния выражается в санкции, установленной в уголовном законе за преступление данного вида. Конкретная оценка степени общественной опасности отдельно совершенного преступления дается судом с учетом совокупности обстоятельств его совершения и выражается в конкретной мере наказания.

Для раскрытия содержания общественной опасности как признака преступления важное значение имеет положение, сформулированное в ч. 2 ст. 14 УК РФ. Согласно данной норме не является преступлением действие (бездействие), хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного УК РФ, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности, т.е. не причинившее с точки зрения уголовного закона вреда и не создавшее угрозы его причинения законным интересам (например, нельзя усматривать признаки преступления при краже карандаша, скрепки, листа бумаги).

Противоправность — второй признак преступления, смысл которого сводится к запрещенности общественно опасного деяния уголовным законом. Противоправность является формальным признаком преступления, его отсутствие исключает уголовную ответственность (принцип «nullum crimen sine lege» — «нет преступления без указания на то в законе»). В этой связи УК РФ не допускает применение уголовного закона по аналогии, что способствует воплощению в жизнь принципа законности.

Виновность означает, что предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние должно совершаться с определенным психическим отношением к этому деянию и его последствиям (в форме умысла или неосторожности). Объективного вменения, т.е. ответственности без вины только за факт причинения вреда, УК РФ не допускает (ч. 2 ст. 5 УК РФ).

Нельзя поэтому признавать преступлением общественно опасные действия невменяемых, ибо эти лица не способны отдавать отчет в своих действиях или руководить своим поведением.

Наказуемость как признак преступления проявляется в том, что совершение каждого виновного общественно опасного деяния, запрещенного уголовным законом, влечет за собой угрозу уголовного наказания. Таким образом, совершение преступления автоматически не влечет обязательное применение наказания. При наличии соответствующих условий уголовный закон допускает возможность неприменения уголовного наказания к лицу, совершившему преступление (например, в гл. 11 УК РФ предусмотрены нормы, разрешающие освобождение от уголовной ответственности, а в гл. 12 УК РФ – освобождение от наказания).

3.2. Отличие преступления от иных правонарушений

Преступление отличается от иных правонарушений (граждано-правовых нарушений (деликтов), дисциплинарных проступков, административных правонарушений) *характером противоправности*. Оно нарушает требования уголовного закона, тогда как иные правонарушения противоречат нормам, закрепленным другими отраслями права (зачастую не только законами, но и подзаконными нормативными актами).

В некоторых случаях в качестве критерия разграничения выступает сам *характер общественной опасности*, показывающий круг общественных отношений, которым может быть причинен вред только в результате преступления, а не проступка. Например, только преступления могут посягать на такие ценности, как жизнь (при совершении убийства – ст. 105 УК РФ), безопасность Российской Федерации (при государственной измене – ст. 275 УК РФ).

Чаще всего критерием, отличающим преступление от иных правонарушений, выступает *степень общественной опасности*. Обычно подобная ситуация возникает, когда преступление и иное правонарушение посягают на одни и те же общественные отношения, охраняемые различными отраслями права. Например, ответственность родителей за неисполнение обязанностей по воспитанию детей предусмотрена как уголовным (ст. 156 УК РФ), так и административным (ст. 5.35 КоАП РФ) законодательством. Более высокая степень общественной опасности, отличающая преступление от иных правонарушений, определяется различными обстоятельствами:

- размером причиненного вреда. Например, самоуправство, не причинившее существенного вреда гражданам или юридическим лицам, составляет административное правонарушение, но то же самое деяние, причинившее существенный вред, образует состав преступления, предусмотренный ст. 330 УК РФ;

- субъективными обстоятельствами, к числу которых относятся форма вины, мотив и цель. В частности, умышленное причинение легкого вреда здоровью является преступлением (ст. 115 УК РФ), но причинение аналогичного вреда здоровью по неосторожности нарушает только требова-

ния административного законодательства; отсутствие корыстной или иной личной заинтересованности превращает злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК РФ), даже при наличии существенного вреда законным интересам, в дисциплинарный проступок;

— систематическим характером совершаемых действий. Так, преступлением признается только вовлечение несовершеннолетнего в систематическое употребление (распитие) алкогольной или спиртосодержащей продукции, одурманивающих веществ (ст. 151 УК РФ), а единичный случай аналогичных действий представляет собой административное правонарушение (ст. 6.10 КоАП РФ);

— признаками субъекта преступления. Например, производство аборта лицом, имеющим высшее медицинское образование (соответствующего профиля), но с нарушением правил лечебного учреждения, влечет дисциплинарную ответственность. Аналогичное действие со стороны лица, не имеющего такого образования, влечет уголовную ответственность по ст. 123 УК РФ.

Преступление отличается от иных правонарушений и юридическими последствиями. Совершение преступления предполагает назначение судом от имени государства самой строгой меры государственного принуждения — уголовного наказания с последующей судимостью. Санкции за другие правонарушения значительно менее суровы, и применяют их различные государственные органы и должностные лица от своего имени. Ни одно иное правонарушение, кроме преступления, не влечет за собой судимости.

3.3. Классификация (категоризация) преступлений

Классификация (категоризация) преступлений — это деление их на определенные группы в зависимости от характера и степени общественной опасности деяния. Согласно ст. 15 УК РФ все преступления подразделяются на четыре группы: преступления небольшой тяжести, преступления средней тяжести, тяжкие преступления и особо тяжкие преступления.

Преступлениями небольшой тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, не превышает трех лет лишения свободы (ч. 2 ст. 15 УК РФ).

Преступлениями средней тяжести признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, не превышает пяти лет лишения свободы, и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, превышает три года лишения свободы.

Тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, не превышает десяти лет лишения свободы.

Особо тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых УК РФ предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание (ч. 5 ст. 15 УК РФ).

Данная классификация (категоризация) преступлений основана на таком важном их признаке, как общественная опасность, что находит отражение в размере наказания, предусмотренном в санкции статьи УК РФ. Кроме того, учитывается форма вины, с которой совершается преступление. По смыслу ст. 15 УК РФ, преступления небольшой и средней тяжести могут быть как умышленными, так и неосторожными; тяжкие и особо тяжкие преступления могут совершаться только с умышленной формой вины.

Законодательная классификация преступлений имеет значение для решения ряда юридических вопросов.

1. Категории преступлений учитываются при определении опасного и особо опасного рецидива преступлений (ст. 18 УК РФ).

2. Уголовная ответственность возможна только за приготовление к тяжкому и особо тяжкому преступлению (ч. 2 ст. 30 УК РФ).

3. Преступным сообществом (преступной организацией) признается структурированная организованная группа (организация) или объединение организованных групп, действующих под единым руководством, члены которых объединены в целях совместного совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений для получения прямо или косвенно финансовой или иной материальной выгоды (ч. 4 ст. 35 УК РФ).

4. Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград как дополнительный вид наказания может назначаться судом с учетом личности виновного только при осуждении его за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления (ст. 48 УК РФ).

5. Пожизненное лишение свободы устанавливается только за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, а также за совершение особо тяжких преступлений против здоровья населения и общественной нравственности, общественной безопасности, половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших 14-летнего возраста (ч. 1 ст. 57 УК РФ).

6. Смертная казнь как исключительная мера наказания может быть установлена только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь (ч. 1 ст. 59 УК РФ).

7. При осуждении к лишению свободы вид исправительного учреждения и режим исправительной колонии назначаются с учетом категории преступления, за совершение которого назначено наказание (ст. 58 УК РФ).

8. Совершение впервые преступления небольшой или средней тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств смягчает наказание только при его назначении за преступление небольшой или средней тяжести (п. «а» ч. 1 ст. 61 УК РФ).

9. Категории совершенных преступлений непосредственно влияют на порядок назначения наказания по совокупности преступлений (ст. 69 УК РФ).

10. Отмена условного осуждения зависит от категории преступления, совершенного условно осужденным в течение испытательного срока (ч. 4 и 5 ст. 74 УК РФ).

11. Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием и с примирением с потерпевшим может применяться только

к лицам, впервые совершившим преступления небольшой или средней тяжести (ст. 75, 76 УК РФ).

12. Сроки давности привлечения к уголовной ответственности (ст. 78 УК РФ) и давности исполнения обвинительного приговора (ст. 83 УК РФ) зависят от категории совершенного преступления.

13. Часть наказания, по отбытии которой возможно применение условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, обусловливается категорией преступления, за которое осужденный отбывает наказание (ч. 3 ст. 79 УК РФ).

14. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания производится в зависимости от категории преступления, за которое осужденный отбывает наказание (ч. 2 ст. 80 УК РФ).

15. Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки имеет место, если лицо впервые совершило преступление небольшой или средней тяжести (ст. 80.1 УК РФ).

16. Отсрочка отбывания наказания беременной женщине, женщине, имеющей детей в возрасте до 14 лет, мужчине, имеющему ребенка в возрасте до 14 лет и являющемуся единственным родителем, не распространяется на осужденных к лишению свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности (ч. 1 ст. 82 УК РФ).

17. Срок погашения судимости лиц, осужденных к лишению свободы, определяется категорией совершенного преступления (п. «в»—«д» ч. 3 ст. 86 УК РФ).

18. К лишению свободы на срок не свыше 10 лет (максимальный срок лишения свободы для несовершеннолетних преступников) могут приговариваться несовершеннолетние, совершившие в возрасте до 16 лет только особо тяжкие преступления (ч. 6 ст. 88 УК РФ).

19. Наказание в виде лишения свободы не может быть назначено несовершеннолетнему осужденному, совершившему в возрасте до 16 лет преступление небольшой или средней тяжести впервые, а также остальным несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления небольшой тяжести впервые (ч. 6 ст. 88 УК РФ).

20. При назначении несовершеннолетнему осужденному наказания в виде лишения свободы за совершение тяжкого либо особо тяжкого преступления низший предел наказания, предусмотренный соответствующей статьей Особенной части УК РФ, сокращается наполовину (ч. 6.1 ст. 88 УК РФ).

21. Закон позволяет суду повторно принять решение об условном осуждении в отношении несовершеннолетнего, осужденного условно, если он в течение испытательного срока совершил новое преступление, не являющееся особо тяжким (ч. 6.2 ст. 88 УК РФ).

22. Освобождение от уголовной ответственности с применением принудительных мер воспитательного воздействия возможно только, если несовершеннолетний совершил преступление небольшой или средней тяжести (ст. 90 УК РФ).

23. Освобождение от наказания несовершеннолетних (ст. 92 УК РФ) зависит от категории преступления, за которое был осужден несовершен-

нолетний (как правило, это возможно при осуждении его за совершение преступления небольшой или средней тяжести, а также тяжкого — при освобождении несовершеннолетнего от наказания и помещении в социальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа).

24. От категории совершенного преступления, за которое было осуждено лицо, совершившее преступление в несовершеннолетнем возрасте, зависит применение к нему условно-досрочного освобождения от отбывания наказания (ст. 93 УК РФ), а также сроки погашения судимости (ст. 95 УК РФ).

25. В ряде случаев категория преступления учитывается законодателем при конструировании квалифицированного вида состава преступления. Так, повышенная ответственность наступает за привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности, соединенное с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления (ч. 2 ст. 299 УК РФ); заведомо ложный донос, соединенный с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления (ч. 2 ст. 306 УК РФ) и ряд других преступлений против правосудия (ч. 3 ст. 303, ч. 2 ст. 307 УК РФ).

26. В отдельных ситуациях категория преступления учитывается законодателем при определении необходимых признаков состава преступления. В частности, согласно ст. 316 УК РФ уголовная ответственность за укрывательство преступлений наступает только за заранее не обещанное укрывательство особо тяжких преступлений. Цель совершения тяжких и особо тяжких преступлений — необходимый признак субъективной стороны состава организации преступного сообщества (преступной организации) или участия в нем (ней) (ст. 210 УК РФ).

В соответствии с ч. 6 ст. 15 УК РФ с учетом фактических обстоятельств преступления и степени его общественной опасности суд вправе при наличии смягчающих наказание обстоятельств и при отсутствии отягчающих наказание обстоятельств изменить категорию преступления на менее тяжкую, но не более чем на одну категорию преступления при условии, что за совершение преступления, указанного в ч. 3 ст. 15 УК РФ, осужденному назначено наказание, не превышающее трех лет лишения свободы, или другое более мягкое наказание; за совершение преступления, указанного в ч. 4 настоящей статьи, осужденному назначено наказание, не превышающее пяти лет лишения свободы, или другое более мягкое наказание; за совершение преступления, указанного в ч. 5 этой статьи, осужденному назначено наказание, не превышающее семи лет лишения свободы.

3.4. Преступление и преступность

Соотношение преступности и конкретных преступлений есть соотношение целого и части, общего и единичного. Преступление является необходимым «строительным» элементом преступности, которая складывается из всей совокупности совершаемых в тот или иной период в государстве (регионе, мире) преступлений, имеющих количественные (состояние, динамика) и качественные (структура и характер преступности) показатели. Таким образом, преступность представляет собой негативное соци-

альное массовое явление, имеющее исторически изменчивый характер (она меняется количественно и качественно в зависимости от изменений в обществе, его экономических, политических и других условий), свои тенденции и закономерности, круг лиц, совершивших преступления. Но какие бы многообразные формы ни приобретала преступность (организованная, насилиственная, профессиональная, рецидивная, коррупционная, экономическая, экологическая и др.), во всех случаях она образуется из конкретных преступлений, предусмотренных уголовным законом. Являясь разновидностью отклоняющегося от нормы поведения, преступность становится относительно определенным и правовым явлением только после криминализации наиболее опасных форм этого поведения (т.е. их отражения в уголовном законе). Кроме того, понятие преступления и исчерпывающий перечень преступлений, закрепленные в УК РФ, являются исходным материалом для уголовной статистики, призванной исследовать количественную сторону преступности в целях выяснения ее качественного своеобразия, тенденций и закономерностей в конкретных условиях места и времени и разработки мер по предупреждению преступлений.

Вопросы для самоконтроля

1. В чем заключается смысл материального и формального определений преступления?
2. Какие в уголовном законе названы признаки преступления?
3. Что понимается под характером и степенью общественной опасности преступления?
4. Во всех ли случаях совершение преступления обязательно влечет применение наказания?
5. Какое положение, важное для уяснения сущности преступного поведения, сформулировано в ч. 2 ст. 14 УК РФ?
6. По каким критериям происходит ограничение преступлений от иных правонарушений?
7. Какие обстоятельства учитываются законодателем при определении классификации (категоризации) преступлений?
8. В чем заключается юридическое значение классификации (категоризации) преступлений?
9. В каких случаях суд при назначении наказания может изменить категорию преступления на менее тяжкую?
10. Каково соотношение преступности и преступления?

Глава 4

УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ И СОСТАВ ПРЕСТУПЛЕНИЯ КАК ЕЕ ЮРИДИЧЕСКОЕ ОСНОВАНИЕ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

знатъ

- понятие, виды, формы реализации уголовной ответственности;
- отличие уголовной ответственности от иных видов юридической ответственности;
- основание уголовной ответственности;
- понятие и признаки состава преступления;
- виды составов преступлений;
- юридическое значение состава преступления;

уметь

- оценивать место уголовной ответственности в системе мер борьбы с преступностью;
- проводить соотношение между уголовной ответственностью и наказанием;
- показать значение состава преступления для решения вопросов практики применения уголовно-правовых норм;
- пользоваться материалами, изложенными в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27 июня 2013 г. № 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»;
- владеть
 - навыками установления основания уголовной ответственности того или иного преступления;
 - основными приемами анализа объективных и субъективных признаков составов различных преступлений;
 - подходами к определению момента окончания преступления в зависимости от конструкции его состава.

4.1. Понятие уголовной ответственности

Ответственность — сложная социальная категория, имеющая два основных аспекта: ответственность за прошлое (ретроспективный аспект) и ответственность наперед, за будущее (активный аспект).

Юридическая ответственность определяется природой социальной ответственности. С точки зрения права, поступать ответственно — значит действовать в соответствии с требованиями правовых норм. И наоборот, совершение правонарушения есть акт социальной безответственности. Итак, должное (ответственное) поведение и его нарушение (безответственность) являются звеньями одной цепи, естественным завершением

которой является применение со стороны государства к нарушителю правового запрета соответствующих мер воздействия. Отмеченная выше взаимосвязь ответственного и безответственного поведения привела российских (советских) юристов к рассмотрению уголовной ответственности в двух аспектах:

- а) позитивном: ответственность означает соблюдение уголовно-правовых запретов — если оно имеет место, то лицо ведет себя ответственно, не нарушая уголовный закон, и государство поощряет такое поведение;
- б) ретроспективном (негативном): ответственность представляет собой реакцию государства в отношении лица, нарушившего уголовный закон.

Очевидно, что в уголовном праве основное значение имеет ретроспективный аспект уголовной ответственности. В противном случае мы неизбежно приходим к выводу, что все законопослушные лица несут ответственность (пусть и позитивную). Наконец, идея позитивной уголовной ответственности входит в противоречие с УК РФ. В ч. 1 ст. 5 УК РФ достаточно четко сказано: «Лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена вина». Следовательно, закон связывает существование уголовной ответственности только с конкретным и общественно опасным (преступным), а не с позитивным (законопослушным) поведением.

Само понятие уголовной ответственности в законе не раскрывается. В юридической науке высказаны различные точки зрения относительно понимания уголовной ответственности, в частности, как:

- а) обязанности лица, совершившего преступление, понести в связи с этим неблагоприятные последствия (Я. М. Брайнин, А. А. Игнатов, А. С. Молодцов и др.);
- б) предусмотренных законом неблагоприятных для лица, совершившего преступление, последствий, выраженных в осуждении, сопряженных с наказанием или судимостью или не сопряженных с ними (А. И. Санталов, С. Н. Сабанин, Ю. М. Ткачевский, Г. Г. Криволапов и др.);
- в) собственно самого уголовно-правового отношения, возникающего с момента совершения преступления, субъектами которого являются государство и виновный (М. П. Журавлев, С. Е. Вицин, Ю. Б. Мельникова, А. А. Магомедов и др.).

По нашему мнению, уголовная ответственность состоит в том, что лицо, совершившее преступление, фактически претерпевает в соответствии с требованиями уголовного закона определенные тяготы, лишения, ограничения со стороны государства в лице его уполномоченных органов.

Уголовная ответственность осуществляется в рамках уголовно-правового отношения (регулируемого уголовным законом общественного отношения между лицом, совершившим преступление, и государством). Однако они не совпадают по времени возникновения: уголовное правоотношение возникает с момента совершения преступления, а уголовная ответственность — с момента вступления вынесенного судом обвинительного приговора в законную силу. Поэтому уголовное правоотношение по объему и содержанию значительно шире уголовной ответственности. Последняя

хотя и существует в рамках охранительного уголовного правоотношения, но возникает лишь на определенной его стадии.

Уголовная ответственность и наказание — понятия несовпадающие. Наказание составляет основное содержание уголовной ответственности, которая, однако, им не исчерпывается. Уголовная ответственность включает в себя и другие меры уголовно-правового воздействия, например, принудительные меры воспитательного воздействия, применяемые к несовершеннолетним, освобожденным от наказания (ст. 92 УК РФ); условное осуждение (ст. 73 УК РФ), конфискация имущества (ст. 104.1 УК РФ). Следовательно, понятие уголовной ответственности шире понятия наказания, хотя и включает его.

Итак, уголовная ответственность представляет собой меру государственного воздействия в отношении лица, совершившего преступление, которая: а) предусмотрена в уголовном законе; б) характеризуется принуждением со стороны государства; в) наступает после вступления в силу обвинительного приговора суда; г) предполагает установление особой процедуры привлечения к уголовной ответственности, предусмотренной уголовно-процессуальным законом; д) носит исключительно личный характер.

Уголовная ответственность имеет следующие временные пределы: возникает с момента вступления обвинительного приговора в силу и заканчивается (если речь идет о полной форме ее реализации) с момента погашения и снятия судимости.

4.2. Формы реализации уголовной ответственности

Наиболее полной формой реализации уголовной ответственности является осуждение виновного с назначением наказания, реальным его отбытием и последующим состоянием судимости.

Разновидностью указанной формы реализации уголовной ответственности является осуждение виновного с назначением наказания, его частичным отбытием и последующим условно-досрочным освобождением от наказания (ст. 79, 93 УК РФ) или заменой неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 80 УК РФ).

Кроме того, эта форма реализации уголовной ответственности возможна и при осуждении с последующим освобождением от наказания в связи с болезнью (при освобождении осужденного, заболевшего в процессе отбывания наказания тяжкой болезнью, не являющейся психическим расстройством — ч. 2 ст. 81 УК РФ), а также освобождением от дальнейшего отбывания наказания военнослужащих, отбывавших арест либо содержание в дисциплинарной воинской части, в случае заболевания, делающего их негодными к военной службе (ч. 3 ст. 81 УК РФ).

К данной форме реализации уголовной ответственности можно отнести и осуждение с отсрочкой от отбывания наказания беременной женщине, женщине, имеющей ребенка в возрасте до 14 лет, мужчине, имеющему ребенка в возрасте до 14 лет и являющемуся единственным родителем (в случае если решение об отсрочке было принято судом уже в процессе исполнения наказания в отношении подобной категории осужденных) (ч. 1

ст. 82 УК РФ), осуждение с освобождением от дальнейшего отбывания наказания на основании акта амнистии или акта помилования (ч. 2 ст. 84 и ч. 2 ст. 85 УК РФ).

Специфической разновидностью названной выше формы реализации уголовной ответственности является осуждение с назначением наряду с наказанием принудительной меры медицинского характера в виде амбулаторного принудительного наблюдения и лечения у психиатра к осужденным за преступления, совершенные в состоянии вменяемости, но нуждающимся в лечении психических расстройств, не исключающих вменяемости (ч. 2 ст. 99 УК РФ).

Самостоятельной формой реализации уголовной ответственности является осуждение с назначением наказания, но без его реального отбывания — условное осуждение (ст. 73 УК РФ); осуждение с отсрочкой от отбывания наказания (в случае если решение об отсрочке было принято судом при вынесении обвинительного приговора (ст. 82 УК РФ); осуждение с отсрочкой отбывания наказания больным наркоманией (ст. 82.1 УК РФ); осуждение с назначением наказания и последующим освобождением от него на основании акта об амнистии или акта помилования (ч. 2 ст. 84 и ч. 2 ст. 85 УК РФ); осуждение с назначением в качестве основного вида наказания штрафа, лишения права заниматься определенной деятельностью в случае полного освобождения от отбывания наказания осужденного, содержавшегося под стражей до судебного разбирательства (ч. 5 ст. 72 УК РФ).

Наконец, допустима и форма реализации уголовной ответственности с осуждением виновного без назначения наказания. К ней можно отнести осуждение с освобождением от наказания несовершеннолетних с применением принудительных мер воспитательного воздействия (ст. 92 УК РФ), а также осуждение лица, впервые совершившего преступление небольшой или средней тяжести, с освобождением его от наказания в связи с изменением обстановки (ст. 80.1 УК РФ).

4.3. Основание уголовной ответственности

При рассмотрении проблемы оснований уголовной ответственности принимаются во внимание два аспекта: философский и юридический.

Философский аспект состоит в ответе на вопрос, почему лицо за совершенное им общественно опасное деяние должно нести уголовную ответственность. Здесь есть три подхода:

а) *индивидуализм* — сторонники этого подхода считают, что поведение человека есть результат злой воли, абсолютно не определяемый внешними обстоятельствами. Если придерживаться этой концепции, то даже в случаях, когда лицо причинило вред законным интересам в результате физического принуждения, лишившего его способности руководить своими действиями (бездействием), оно должно нести ответственность;

б) *механический детерминизм (фатализм)* — суть этого подхода заключается в том, что человек является игрушкой внешних обстоятельств, его судьба, поведение заранее предопределены. Таким образом, внешняя среда

полностью обуславливает поведение. Если придерживаться данной точки зрения, то неизбежно приходишь к выводу, что лицо не может нести ответственность за свои поступки, ведь оно — жертва внешних неблагоприятных обстоятельств;

в) *материалистический детерминизм* — признает детерминирующую роль внешней среды на поведение человека, а также активную роль его сознания. Конечно, окружающая среда влияет на поведение человека, но по общему правилу у него есть свобода воли, позволяющая выбрать несколько вариантов поведения. При этом речь не идет о лицах, страдающих тяжким психическим заболеванием, лишающем их возможности адекватно воспринимать мир и руководить своим поведением, а также о лицах, причинивших вред под влиянием непреодолимой силы или непреодолимого физического принуждения. Если же человек, имея несколько вариантов поведения, выбрал преступный — это и является обоснованием уголовной ответственности. Последний подход представляется правильным.

Юридический аспект проблемы основания уголовной ответственности означает решение вопроса, за что, за какое именно поведение может наступить уголовная ответственность. Согласно ст. 8 УК РФ основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего признаки состава преступления, предусмотренного данным Кодексом.

Из этого определения можно сделать ряд выводов.

1. Уголовная ответственность наступает только за совершение общественно опасного деяния (а не за мысли, нереализованное желание его совершить).

2. Совершенное общественно опасное деяние должно содержать все признаки состава преступления, являющегося единственным юридическим основанием уголовной ответственности.

3. Не может быть основанием уголовной ответственности общественно опасное деяние, состав которого не указан в уголовном законе.

4. Никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же общественно опасное деяние, содержащее все признаки состава преступления.

4.4. Понятие состава преступления

Преступление как сложное негативное социальное явление имеет свою внутреннюю структуру, включающую в себя четыре элемента: объект преступления, объективную сторону преступления, субъект преступления и субъективную сторону преступления.

Объект преступления — то, на что направлено общественно опасное посягательство, те блага, охраняемые уголовным законом, которым причиняется или может быть причинен вред.

Объективная сторона преступления — внешняя характеристика преступления, состоящая из ряда признаков: деяния (действия или бездействия), общественно опасных последствий, причинной связи между деянием и последствиями, времени, места, обстановки, способа, орудий, средств совершения преступления.

Субъект преступления — совершившее преступление физическое вменяемое лицо, достигшее возраста уголовной ответственности.

Субъективная сторона преступления — внутренняя характеристика преступного поведения, психическое отношение лица к совершенному общественно опасному деянию и его последствиям. Признаками субъективной стороны являются: вина (умысел или неосторожность), мотив и цель совершения преступления, эмоциональное состояние личности.

Состав преступления — совокупность объективных и субъективных признаков, указанных в уголовном законе, которые характеризуют общественно опасное деяние в качестве преступления.

Соответственно состав преступления включает в себя четыре группы признаков, характеризующих взаимосвязанные элементы преступления: объект, объективную сторону, субъект, субъективную сторону преступления.

Признаки составов преступлений указываются или определяются в диспозициях статей Особенной части УК РФ, а также в ряде статей Общей части УК РФ (ст. 20, 24, 25, 26, 30, 33 и др.). Кроме того, некоторые признаки состава, особенно в статьях с бланкетными диспозициями, могут содержаться в других правовых актах, а не в УК РФ. Например, понятие государственной тайны, которая является предметом государственной измены и шпионажа,дается не в ст. 275 и 276 УК РФ, предусматривающих ответственность за эти преступления, а в Законе РФ от 21 июля 1993 г. № 5485-1 «О государственной тайне».

Обязательные признаки присущи всем составам преступлений. Например, к обязательным признакам объективной стороны преступления относится общественно опасное деяние. Обязательным признаком субъективной стороны преступления является вина, т.е. психическое отношение лица к совершенству им деянию и наступлению общественно опасных последствий.

Факультативные признаки присущи не всем составам, а лишь отдельным из них. К таким признакам относятся: место, время, обстановка, орудия, средства, способ совершения преступления (факультативные признаки объективной стороны); мотив, цель и эмоциональное состояние личности (факультативные признаки субъективной стороны преступления).

Состав преступления следует отличать от самого преступления. Если преступление представляет собой конкретный акт человеческого поведения, явление социальной действительности, то состав преступления — это, по сути, юридическое понятие о преступлении, законодательная модель преступления, содержащая систему взаимосвязанных юридических признаков, которые характеризуют отдельные элементы преступления.

4.5. Виды составов преступлений

Классификация составов преступлений может быть произведена по различным основаниям: степени общественной опасности, структуре (способу описания в статье Особенной части УК РФ), законодательной конструкции объективной стороны преступления.

По степени общественной опасности выделяют:

а) *основной состав*, т.е. без смягчающих и отягчающих обстоятельств, который обычно изложен в ч. 1 статьи Особенной части УК РФ (например, в ч. 1 ст. 105 УК РФ – основной состав убийства);

б) *привилегированный* – состав со смягчающими обстоятельствами. Например, в ст. 106–108 УК РФ содержатся составы со смягчающими обстоятельствами по отношению к основному составу, предусмотренному ч. 1 ст. 105 УК РФ;

в) *квалифицированный* – состав с отягчающими обстоятельствами (например, состав убийства с отягчающими обстоятельствами – ч. 2 ст. 105 УК РФ);

г) *особо квалифицированный*, содержащий особо отягчающие ответственность обстоятельства (например, состав грабежа, совершенного в особо крупном размере (п. «б» ч. 3 ст. 161 УК РФ) по отношению к составам грабежа, предусмотренным ч. 1 и 2 этой же статьи).

По структуре (способу описания в статье Особенной части УК РФ) различают:

а) *простой состав* – с одним объектом, одним общественно опасным деянием, одним последствием и одной формой вины (например, состав кражи, предусмотренной ч. 1 ст. 158 УК РФ);

б) *сложный состав*, который имеет место, когда хотя бы один из признаков состава характеризуется многомерно. Например, разбой (ст. 162 УК РФ) посягает на два объекта: собственность и здоровье потерпевшего; насильственные действия сексуального характера (ст. 132 УК РФ) включают два действия: применение или угрозу применения насилия и действия сексуального характера в отношении потерпевшего (потерпевшей) вопреки его (ее) воле;

в) *альтернативный состав* (специфическая разновидность сложного состава) имеет место, когда преступлением признается совершение хотя бы одного из указанных в диспозиции статьи УК РФ действий (например, ч. 1 ст. 228 УК РФ) или деяние, характеризующееся наступлением хотя бы одного из перечисленных общественно опасных последствий (например, ч. 1 ст. 111 УК РФ).

По законодательной конструкции объективной стороны преступления выделяют:

а) *материальный состав* – когда объективная сторона преступления включает в качестве обязательных признаков деяние (действие или бездействие), общественно опасные последствия и причинную связь между деянием и названными последствиями. Следовательно, преступление с материальным составом признается оконченным только с момента наступления указанных в уголовном законе последствий (например, убийство – ст. 105 УК РФ, кража – ст. 158 УК РФ);

б) *формальный состав* – имеет место, когда объективная сторона преступления характеризуется с точки зрения уголовного закона наличием лишь деяния (действия или бездействия) без включения в нее общественно опасных последствий. В этом случае преступление считается оконченным с момента совершения самих действий или бездействия (например,

оскорблении представителя власти (ст. 319 УК РФ), дача взятки — ст. 291 УК РФ);

в) *усеченный состав* — имеет объективную сторону, при которой деяние признается оконченным преступлением на стадии приготовительных действий либо с начала общественно опасного деяния независимо от его завершения, а также наступления вредных последствий. Так, бандитизм (ч. 1 ст. 209 УК РФ) признается оконченным преступлением уже с момента создания банды; разбой (ст. 162 УК РФ) считается оконченным деянием с начала нападения независимо от того, было нападение завершено или оно было прервано.

4.6. Значение состава преступления

Состав преступления имеет значение для решения различных юридических вопросов:

- 1) он является единственным юридическим необходимым и достаточным основанием уголовной ответственности;
- 2) установление признаков состава преступления дает возможность правильно квалифицировать преступление, т.е. дать соответствующую правовую оценку общественно опасного деяния, запрещенного уголовным законом;
- 3) в свою очередь от квалификации преступления, основанной на установлении признаков состава, зависит определение судом вида и размера наказания и иных мер уголовно-правового воздействия;
- 4) четкое описание в уголовном законе признаков конкретных составов преступления является гарантией законности при применении уголовно-правовых норм;
- 5) по признакам состава преступления производится разграничение преступного и непреступного поведения, а также разграничение смежных преступлений;
- 6) признаки составов преступлений в значительной мере определяют предмет доказывания по уголовному делу (см. ст. 73 УПК РФ);
- 7) определяя круг преступных деяний и их составы, уголовный закон тем самым определяет задачи правоохранительных органов по борьбе с преступностью в Российской Федерации;
- 8) состав преступления имеет и уголовно-процессуальное значение, так как его признаки учитываются при определении видов уголовного преследования (см. ст. 20 УПК РФ), оснований отказа в возбуждении уголовного дела (ст. 24 УПК РФ), оснований прекращения уголовного преследования (ст. 27 УПК РФ); оснований задержания подозреваемого (ст. 91 УПК РФ); подсудности уголовных дел (ст. 31 УПК РФ); при возбуждении уголовного дела (гл. 19, 20 УПК РФ); при определении форм предварительного расследования (ст. 150 УПК РФ), подследственности (ст. 151 УПК РФ) и при решении других уголовно-процессуальных вопросов;

9) обобщенные данные о составах преступлений учитываются в профилактической деятельности правоохранительных органов и влияют на формирование направлений уголовной политики российского государства.

Вопросы для самоконтроля

1. Что понимается под уголовной ответственностью?
2. Каково соотношение уголовной ответственности и наказания?
3. В каких временных пределах существует уголовная ответственность?
4. В каких формах реализуется уголовная ответственность?
5. Как уголовный закон определяет основание уголовной ответственности?
6. Что такое состав преступления?
7. Что относится к обязательным и факультативным признакам состава преступления?
8. Какие существуют классификации составов преступления?
9. В чем проявляется значение состава преступления?

Глава 5

ОБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

занять

- понятие объекта преступления и его виды;
- уголовно-правовое значение объекта преступления;
- понятие и юридическое значение предмета преступления и потерпевшего от преступления;

уметь

- правильно оценивать общественную опасность содеянного с учетом непосредственного объекта этого преступления;
- показать значение объекта преступления для решения различных вопросов уголовного права;
- разграничивать объект и предмет преступления;

владеть

- навыками установления объекта преступления во время анализа признаков состава того или иного преступления;
 - навыками поиска уголовно-правовой нормы в УК РФ, исходя из особенностей родового, видового и непосредственного объектов преступления.
-

5.1. Понятие объекта преступления

Объект преступления — это то благо, которому преступлением причиняется вред, ущерб, или по отношению к которому существует непосредственная угроза причинением вреда. В российской уголовно-правовой теории традиционно объект преступления рассматривают как охраняемые уголовным законом общественные отношения. Обобщенный перечень объектов уголовно-правовой охраныдается в ч. 1 ст. 2 УК РФ — это права и свободы человека и гражданина, общественный порядок и общественная безопасность, окружающая среда, конституционный строй Российской Федерации, а также мир и безопасность человечества.

Нормами уголовного права охраняются не все общественные отношения, а только те, посягательство на которые причиняет существенные вредные последствия. Другие общественные отношения охраняются иными отраслями права (административным, гражданским правом и др.). Общественные отношения, подлежащие уголовно-правовой охране, обладают рядом признаков. Это наиболее важные и ценные отношения, в существовании которых заинтересовано государство и общество. В связи с этим они нуждаются именно в защите со стороны уголовного закона. Указанные отношения выступают в виде различных социальных связей между людьми, госу-

дарством (обществом) и его гражданами, государством и общественными организациями, самими общественными организациями и др. В структурном плане они включают в себя:

1) *субъекты отношений* – носителей определенных интересов (отдельные люди, группы, объединения, государство, его органы, общество в целом);

2) *объект (предмет) отношений* – то, по поводу чего возникает это отношение (какое-либо явление внешнего мира, способное удовлетворить определенные потребности отдельных членов общества, объединений, государства, общества в целом – различные ценности материального и духовного мира);

3) *саму взаимосвязь между определенными субъектами отношения* (деятельность, направленную на удовлетворение потребностей, интересов отдельных членов общества, объединений, государства, общества в целом).

Вред общественному отношению причиняется путем воздействия на какой-либо его структурный элемент. Например, при посягательстве на жизнь (убийство) происходит уничтожение субъекта общественного отношения; при получении взятки вред причиняется самой деятельности государственного аппарата или органов местного самоуправления; при незаконной охоте страдает объект (предмет) экологического отношения (обитатели дикой фауны).

Значение объекта преступления заключается в следующем.

1. Объект преступления, являясь необходимым элементом преступления, одновременно выступает и в качестве одного из элементов основания уголовной ответственности.

2. Объект преступления определяет характер общественной опасности преступления, т.е. качественную сторону преступления (специфику причиненного вреда).

3. Объект преступления служит системообразующим критерием классификации (категоризации) преступлений.

4. Объект преступления определенным образом указывает на иерархию охраняемых уголовным законом ценностей и влияет тем самым на конструирование уголовно-правовых санкций.

5. Специфика объектов преступления учитывается при построении структуры Особенной части уголовного законодательства.

6. Объект преступления является одним из критериев разграничения преступного и непреступного поведения (преступления и иных правонарушений).

7. Установление объекта преступления имеет значение для правильной квалификации преступлений, разграничения смежных преступлений.

8. Особенности объекта позволяют лучше уяснить и содержание других элементов преступления (например, специфика объекта посягательства обуславливает форму преступного поведения, способ преступления).

5.2. Виды объектов преступления

В российском уголовном праве принято классифицировать объекты преступления по двум основаниям: «по вертикали» – общий, родовой, видо-

вой и непосредственный и «по горизонтали» (на уровне непосредственного объекта) — основной, дополнительный и факультативный.

Общий объект преступления — вся совокупность общественных отношений, охраняемых уголовным законом от преступных посягательств (см. ч. 1 ст. 2 УК РФ). Значение выделения общего объекта заключается в том, что он объединяет систему общественных отношений, которые нуждаются в уголовно-правовой защите. Общий объект позволяет провести разграничение преступлений от иных правонарушений, указывая на то, что не все отношения в обществе охраняются уголовным законом, а только наиболее важные (права и свободы человека и гражданина, собственность, общественный порядок и общественная безопасность, окружающая среда, конституционный строй Российской Федерации и др.). Таким образом, можно сделать вывод, что любое преступление посягает лишь на те общественные отношения, которые входят в общий объект.

Родовой объект — группа однородных общественных отношений, охраняемых уголовным законом. Однородность проявляется в их социально-политической, экономической близости, совпадении объектов (предметов) отношений.

Так, родовыми объектами являются общественные отношения, складывающиеся в сфере создания условий для нормального развития, функционирования личности, экономики, общественной безопасности и общественного порядка, государственной власти. По родовому объекту Особенная часть УК РФ делится на разделы (VII—XII), наименование каждого из которых соответствует определенному родовому объекту. Например, родовым объектом преступлений, ответственность за совершение которых предусмотрена нормами разд. VI УК РФ, является личность; а разд. VIII — отношения в сфере экономики.

Видовой объект — это более узкая группа взаимосвязанных однородных общественных отношений одного вида внутри родового объекта. По признакам видового объекта Особенная часть УК РФ делится на главы, как правило, содержащие указание на эти объекты. Так, разд. VII УК РФ включает в себя гл. 16—20, в наименовании каждой из которых содержится указание на следующие видовые объекты: жизнь и здоровье (гл. 16); свободу, честь и достоинство личности (гл. 17); половую неприкосновенность и интимную жизнь (гл. 18); конституционные права и свободы человека и гражданина (гл. 19); интересы семьи и несовершеннолетних (гл. 20).

Непосредственный объект — конкретное общественное отношение, которому причиняется вред или создается угроза причинения вреда. Именно непосредственный объект позволяет выяснить природу, характер и степень общественной опасности конкретного вида преступного поведения. С учетом непосредственного объекта в целях его охраны от причинения вреда законодатель издает соответствующие уголовно-правовые нормы, конструирует составы преступлений, посягающих на него, устанавливает виды и размеры наказания за совершение деяний, запрещенных уголовным законом.

В большинстве случаев преступление посягает на какой-либо один объект, но бывают случаи, когда преступление одновременно причиняет вред сразу нескольким общественным отношениям. В связи с этим на уровне

непосредственного объекта проводится следующая классификация по горизонтали.

Основной непосредственный объект – то общественное отношение, ради защиты которого и создана соответствующая уголовно-правовая норма. Основной непосредственный объект входит в качестве отдельного элемента в родовой и видовой объекты либо в один из видовых объектов, названных в соответствующей главе УК РФ. Так, разбой определяется в законе как нападение в целях хищения чужого имущества, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия (ч. 1 ст. 162 УК РФ). Из этого следует, что разбой всегда посягает на два непосредственных объекта – собственность и здоровье потерпевшего. Однако основным непосредственным объектом этого преступления будут отношения собственности, поскольку именно ради ее защиты прежде всего и был установлен уголовно-правовой запрет. Подтверждением этому служит то обстоятельство, что ст. 162 находится в гл. 21 УК РФ «Преступления против собственности», а не в гл. 16 «Преступления против жизни и здоровья».

Дополнительный непосредственный объект – общественное отношение, которое всегда ставится в опасность причинения вреда при посягательстве на основной объект, но защищается уголовным законом во вторую очередь после основного объекта. Таким объектом является, например, здоровье потерпевшего при совершении разбоя. Наличие дополнительного объекта значительно повышает степень общественной опасности преступления, что учитывается законодателем при конструировании квалифицированных составов преступления. Так, при изнасиловании (ч. 1 ст. 131 УК РФ) основным непосредственным объектом преступления является половая свобода или половая неприкосновенность женщин, а дополнительным объектом особо квалифицированного состава изнасилования, повлекшего по неосторожности смерть потерпевшей (п. «а» ч. 4 ст. 131 УК РФ), – жизнь женщины.

Факультативный непосредственный объект – такое охраняемое уголовным законом общественное отношение, которому не всегда причиняется вред при совершении конкретного преступления. Например, при совершении изнасилования здоровью потерпевшей может быть причинен вред легкий или средней тяжести, а может и не быть причинен. Таким образом, здоровье потерпевшей является в данном случае факультативным объектом.

5.3. Предмет преступления. Потерпевший

Предмет преступления – вещи, иные материальные объекты, воздействуя на которые виновный нарушает общественные отношения, охраняемые уголовным законом. Например, предметом кражи (ст. 158 УК РФ) является чужое имущество, предметом незаконной охоты (ст. 258 УК РФ) – дикие животные, находящиеся в естественной среде их обитания; предметом незаконного изготовления оружия (ст. 223 УК РФ) – огнестрельное оружие, комплектующие детали к нему, а равно боеприпасы.

В определенных случаях предмет преступления могут составлять интеллектуальные ценности (например, сведения, составляющие государственную тайну, как зафиксированные в определенных материальных носителях (документах, чертежах, фотографиях и т.п.), так и в форме устной информации — ст. 275, 276, 283, 283.1, 284 УК РФ).

Следует отметить, что в большинстве преступлений предмет отсутствует. Так, нельзя говорить о наличии предмета преступления при совершении таких преступлений, как оскорбление представителя власти (ст. 319 УК РФ); воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них (ст. 149 УК РФ); неуважение к суду (ст. 297 УК РФ).

Предмет преступления надо отличать от *потерпевшего* — физического лица, которому преступлением причиняется физический, имущественный, моральный вред. О потерпевшем от преступления можно говорить, например, при совершении таких деяний, как убийство (ст. 105 УК РФ), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 111 УК РФ), похищение человека (ст. 126 УК РФ), подмена ребенка (ст. 153 УК РФ). Свойства потерпевшего учитываются уголовным законом при решении различных уголовно-правовых вопросов: квалификации содеянного, разграничении смежных преступлений, назначении наказания, определении вины и т.д.

Вместе с тем предметом преступления может быть тело умершего человека, например, при надругательстве над телами умерших и местами их захоронения (ст. 244 УК РФ).

Кроме того, предмет преступления надо отличать от орудий и средств совершения преступления, т.е. предметов материального мира, используемых для совершения преступления. Главное отличие между ними заключается в их предназначении при совершении преступления. Так, пистолет как разновидность огнестрельного оружия может выступать в качестве орудия совершения различных преступлений, в частности убийства (ст. 105 УК РФ), посягательства на жизнь государственного или общественного деятеля (ст. 277 УК РФ), посягательства на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование (ст. 295 УК РФ). В свою очередь, если указанный пистолет будет похищен, он признается предметом преступления — хищения огнестрельного оружия (ст. 226 УК РФ). Наконец, возможна ситуация, когда при помощи пистолета была сорвана скоба, на которой висел замок, чтобы проникнуть внутрь складского помещения с целью совершения кражи (п. «б» ч. 2 ст. 158 УК РФ). В подобном случае пистолет выступает уже в качестве средства совершения преступления.

Предмет преступления нельзя смешивать с объектом преступления. *Объект преступления* — общественные отношения, являющиеся необходимым элементом любого общественно опасного посягательства, содержащего признаки состава. При совершении преступления объекту всегда причиняется вред или возникает реальная угроза причинения ему такого вреда.

Предмет преступления — это либо материальное выражение одного из структурных элементов общественного отношения (его объекта (предмета)), либо предпосылка (повод, основание) возникновения этого отношения. В отличие от объекта предмет имеется не во всех деяниях, содер-

жащих признаки состава преступления. При совершении преступления предмету, как правило, вред не причиняется.

Юридическое значение предмета преступления состоит в следующем.

1. В тех случаях, когда он назван в статье Особенной части УК РФ, раскрывающей признаки основного состава преступления, предмет является необходимым его признаком. Отсутствие предмета означает и отсутствие состава преступления. Так, нет состава кражи, когда лицо тайно завладевает на городской свалке предметами, не представляющими какой-либо ценности для собственника.

2. Предмет преступления приобретает значение квалифицирующего (т.е. повышающего ответственность) обстоятельства, если указан в квалифицированном составе преступления.

3. Свойства предмета преступления имеют значение для разграничения преступления и иного правонарушения. Например, приобретение без цели сбыта наркотических средств в значительном размере влечет за собой уголовную ответственность по ч. 1 ст. 228 УК РФ, а те же деяния, совершенные в отношении этих же средств, но не в значительном размере, влекут применение мер административного взыскания (см ст. 6.8 КоАП РФ).

4. Особенности предмета в отдельных случаях выступают в качестве критерия разграничения смежных преступлений (например, кража холодного оружия влечет уголовную ответственность по ст. 158 УК РФ, но аналогичное деяние, совершенное в отношении огнестрельного оружия, оценивается уже в соответствии со ст. 226 УК РФ).

5. Установление предмета преступления помогает правильно определить и объект преступления, особенно когда совпадают признаки объективной стороны смежных преступлений.

Вопросы для самоконтроля

1. Какое уголовно-правовое значение имеет установление объекта преступления?
2. Какие виды объектов преступления выделяются в теории уголовного права?
3. Чем отличается предмет преступления от объекта преступления?
4. Кто признается потерпевшим от преступления?
5. Каково юридическое значение предмета преступления?

Глава 6

ОБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА ПРЕСТУПЛЕНИЯ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

занять

- понятие и значение объективной стороны преступления;
- обязательные и факультативные признаки объективной стороны преступления;
- понятие общественно опасных последствий;
- понятие причинной связи в уголовном праве;

уметь

- анализировать признаки объективной стороны преступления;
- проводить разграничение между смежными преступлениями по признакам объективной стороны преступления;
- определять момент окончания преступления в зависимости от описания в законе признаков объективной стороны преступления;
- определять условия поступления уголовной ответственности за бездействие;

владеть

- навыками предварительной квалификации содеянного по признакам объективной стороны преступления;
 - навыками установления признаков объективной стороны в преступном поведении;
 - приемами и подходами оценки общественно опасных последствий по уголовным делам;
 - навыками установления обстоятельств, имеющих значение для формулирования вывода о наличии причинной связи между деянием и общественно опасными последствиями.
-

6.1. Понятие и значение объективной стороны преступления

Объективная сторона преступления – внешняя сторона преступного деяния, протекающего в определенных условиях места, времени и обстановки. До тех пор пока лицо не проявит намерение совершить преступление в конкретных внешних формах общественно опасного поведения (действии или бездействии), не возникает вопрос о наступлении уголовной ответственности. Российское уголовное законодательство исключает привлечение к ней лица за так называемое «опасное состояние»: «вредные» мысли, настроения, убеждения, родственные, дружеские связи с лицами, нарушившими уголовный закон. Объективности ради надо отметить, что в истории советского уголовного законодательства был период, когда эта теория «опасного состояния» находила свое реальное воплощение. Так, в соответствии с ч. 2 ст. 58.1 УК РСФСР 1926 г. допускалось лишение избирательных прав и ссылка в отдаленные районы Сибири на пять лет

в отношении совершеннолетних членов семьи изменника родины, которые совместно с ним проживали или находились на его иждивении к моменту совершения преступления.

Объективная сторона находит отражение в диспозициях статей Особенной части УК РФ и характеризуется следующими признаками:

- а) общественно опасным деянием (действием или бездействием);
- б) общественно опасными последствиями;
- в) причинной связью между общественно опасным деянием и наступившими общественно опасными последствиями;
- г) местом, временем, обстановкой, орудиями, средствами, способом совершения общественно опасного деяния.

Обязательным (т.е. всегда присутствующим) признаком объективной стороны любого преступления является *общественно опасное деяние*. Если речь идет о преступлениях с материальным составом, то для них обязательными признаками объективной стороны преступления признаются также *общественно опасные последствия* и *причинная связь* между общественно опасным деянием и этими последствиями.

Место, время, обстановка, орудия, средства, способ совершения преступления относятся к факультативным (т.е. необязательным, не всегда указываемым законодателем при описании отдельных составов преступлений) признакам объективной стороны преступления.

Значение объективной стороны преступления заключается в том, что она:

- 1) позволяет установить наличие состава преступления как юридического основания уголовной ответственности (см. ст. 8 УК РФ);
- 2) очерчивает границы преступного посягательства;
- 3) влияет на квалификацию преступлений;
- 4) используется для разграничения преступлений и иных правонарушений, а также смежных преступлений;
- 5) помогает правильно раскрыть содержание других признаков состава преступления (например, объекта, субъективной стороны);
- 6) учитывается при определении характера и степени общественной опасности преступления;
- 7) определяет конструкцию составов преступлений (материальных, формальных, усеченных);
- 8) учитывается при решении таких вопросов, как назначение наказания, освобождение от уголовной ответственности и наказания;
- 9) позволяет определенным образом судить об особенностях личности преступника, что важно как для назначения наказания, так и проведении мероприятий по предупреждению преступлений.

6.2. Общественно опасное деяние

Деяние – общественно опасное, противоправное, сознательное, волевое поведение лица.

Общественная опасность деяния заключается в том, что оно причиняет вред охраняемым уголовным законом общественным отношениям или

угрожает причинением такого вреда. Противоправность означает запрещенность деяния уголовным законом под угрозой наказания. Осознанность деяния предполагает сознательное поведение лица при совершении преступления (поэтому нет преступления, если в результате телодвижений, не контролируемых сознанием, были причинены общественно опасные последствия). Волевой характер деяния означает способность лица самостоятельно выбирать по своему желанию вариант поведения. В этой связи нельзя говорить о деянии в уголовно-правовом смысле, если имеются обстоятельства, «подавляющие» эту волимость. К таким обстоятельствам можно отнести непреодолимую силу, непреодолимое физическое принуждение (насилие); психическое принуждение (угрозу), соответствующее требованиям крайней необходимости.

Непреодолимая сила — воздействие сил природы, техногенных катализмов, животных, людей, а также иных объективных факторов, при которых человек лишается возможности активно действовать надлежащим образом. В качестве примера можно привести падение в гололед, связанное с причинением вреда здоровью другому человеку, уклонение от призыва на военную службу при отсутствии законных оснований для освобождения от этой службы вследствие невозможности своевременного прибытия на призывной пункт, вызванной наводнением, тяжелой болезнью лица. В этих случаях нет уголовно-правового деяния, что исключает уголовную ответственность.

Непреодолимое физическое принуждение (в юридической литературе его зачастую рассматривают как разновидность непреодолимой силы) — означает насильственное воздействие одного лица на организм другого человека, лишающего последнего проявить свою волю, вследствие чего он вынужденно причиняет вред охраняемым законом ценностям общества (например, избиение и связывание сторожа магазина, что позволило в дальнейшем совершить хищение; насильственное вложение в руку лица пистолета и нажатие на его палец, находившийся на спусковом крючке таким образом, чтобы был произведен выстрел, приведший к гибели потерпевшего). Физическое принуждение исключает уголовную ответственность при условии, если оно было непреодолимым (см. ч. 1 ст. 40 УК РФ). В противном случае оно учитывается лишь как обстоятельство, смягчающее наказание, а в отдельных ситуациях рассматривается по правилам крайней необходимости (ст. 39 УК РФ).

Психическое принуждение — угроза, запугивание как способ заставить человека действовать или бездействовать в нужном для угрожающего лица направлении. Например, кассир сбербанка отдает преступникам крупную сумму денег под угрозой направленного на него пистолета. При таких обстоятельствах уголовная ответственность кассира исключается, так как жизнь человека (в данной ситуации кассира) ценится больше, чем собственность. Особой формой психического принуждения является гипноз, когда в результате гипнотического внушения воля лица парализуется. Совершаемые в таком состоянии действия человека, нарушающие уголовный закон, не могут признаваться волевыми, следовательно, уголовная ответственность этого лица не наступает.

Таким образом, уголовная ответственность за поведение в состоянии психического принуждения исключается, когда воля лица полностью подавлена (как это имеет место в состоянии гипноза) либо имеет место ситуация крайней необходимости (когда для устранения грозящей опасности лицу приходится причинять вред законным интересам, который является меньшим, чем тот, который исходит от проживающего). В остальных случаях психическое принуждение расценивается как смягчающее наказание обстоятельство.

Деяние проявляется в двух формах общественно опасного, противоправного, осознанного и волевого поведения — действия или бездействие.

Действие — активное поведение человека, запрещенное уголовным законом. Именно посредством действия совершаются большинство преступлений (похищение человека, изнасилование, кража, грабеж, разбой, хулиганство, получение взятки и др.).

Действие может проявляться в различных формах, в частности в виде непосредственного физического воздействия на потерпевшего — при убийстве путем удушения (ст. 105 УК РФ), изнасиловании (ст. 131 УК РФ), причинении вреда здоровью потерпевшего путем нанесения ударов кулаками, ногами (ст. 111–115 УК РФ); с использованием различных орудий, средств совершения преступления (например, при совершении кражи (ст. 158 УК РФ) с применением отмычек, подборкой ключей). В отдельных случаях допускается словесная форма преступного действия, например, при угрозе убийством или причинением тяжкого вреда здоровью (ст. 119 УК РФ); оскорблении представителя власти (ст. 319 УК РФ), вымогательстве (ст. 163 УК РФ). Значительно реже встречаются случаи, когда преступное действие выражается в форме жеста, например в непристойных телодвижениях при оскорблении представителя власти (ст. 319 УК РФ). Некоторые преступления с объективной стороны проявляются в форме комплекса (системы) действий. В качестве иллюстрации можно привести легализацию (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем (ст. 174 УК РФ), изготовление, хранение, перевозку или сбыт поддельных денег или ценных бумаг (ст. 186 УК РФ).

Бездействие — это пассивное общественно опасное, противоправное поведение человека, заключающееся в несовершении тех действий, которые он согласно закону должен был и мог совершить (неоказание помощи больному (ст. 124 УК РФ); оставление в опасности (ст. 125 УК РФ) и др.).

Некоторые преступления могут совершаться путем как действия, так и бездействия (различные преступления против жизни и здоровья (гл. 16 УК РФ); нарушение требований охраны труда (ст. 143 УК РФ) и т.д.).

Уголовная ответственность за действие ничем не ограничена. Главное, чтобы это действие было предусмотрено в диспозиции статьи Особенной части УК РФ. Для наступления уголовной ответственности за бездействие, как правило, требуется соблюдение следующих условий:

1) наличие у лица правовой обязанности совершать действия в определенной обстановке (эта обязанность может возникнуть вследствие прямого указания закона или иного нормативного акта; обязательств, принятых

по договору; должностного положения лица либо в силу осуществляющей профессии; родственных, семейных отношений; нравственных норм и правил поведения; из предшествующего поведения);

- 2) наличие объективной необходимости действовать;
- 3) наличие возможности действовать;
- 4) наличие возможности предотвратить вред;
- 5) невыполнение обязанности действовать;
- 6) причинение внешними силами вредных последствий.

Подобные условия соответствуют так называемому «смешанному» бездействию, которое признается уголовным законом оконченным преступлением только при наступлении определенных вредных последствий (например, при халатности — ст. 293 УК РФ)¹. Кроме того, в юридической теории выделяют и «чистое» бездействие, когда невыполнение действий, которые лицо должно и могло совершить, независимо от наступления вредных последствий образует оконченное преступление (в частности, неуплата средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей — ст. 157 УК РФ).

6.3. Общественно опасные последствия

Преступные последствия — предусмотренный уголовно-правовой нормой материальный или нематериальный вред, причиняемый общественно опасным деянием объекту посягательства.

Уголовный закон по-разному описывает последствия совершенного преступления. Как уже отмечалось, в зависимости от законодательной конструкции объективной стороны преступления (точнее, описания именно последствий преступного поведения) выделяются три состава преступлений: материальный, формальный и усеченный (см. параграф 4.5 данного учебника). Законодатель использует такой прием конструирования составов преступления не потому, что есть преступления, не причиняющие вред объекту посягательства. Это делается для того, чтобы облегчить работу правоохранительным органам при определении предмета доказывания по уголовному делу, когда вредные последствия носят разнообразный характер и их установление представляет немалую сложность и требует значительного объема времени. Как, например, точно оценить последствия заведомо ложного доноса (ст. 306 УК РФ)? При совершении этого преступления вред причиняется чести, достоинству, репутации человека. А как определить степень унижения достоинства лица, пострадавшего от заведомо ложного доноса? Разве не могут быть ситуации, когда потерпевший перенесет вследствие этого тяжелую болезнь, наступит его смерть? Разве ложные обвинения в совершении преступления не могут привести к рас-

¹ В юридической литературе под смешанным бездействием иногда понимают ситуацию, когда лицо в процессе уклонения от возложенных на него обязанностей совершает какие-либо активные действия, способствующие такому уклонению (например, лицо, уклоняясь от исполнения обязанностей военной службы (ст. 329 УК РФ), симулирует болезнь, подделывает документы).

паду семьи, разрыву дружеских отношений, потере работы, необоснованному осуждению? Очевидно, что установление вышеназванных обстоятельств значительно усложнило бы деятельность, например, судьи при рассмотрении конкретного уголовного дела.

В других случаях законодатель, конструируя формальные и усеченные составы, учитывает повышенную общественную опасность отдельных преступлений и интересы борьбы с ними (лучше установить уголовную ответственность на ранней стадии развития преступной деятельности, чем ждать последствий, которые она может вызвать).

Следует отметить, что в некоторых случаях законодатель допускает существование *материально-формальных составов преступлений*. Например, квалифицированный состав, ограничения конкуренции (п. «б» ч. 2 ст. 178 УК РФ) имеет место, когда названные выше деяния были сопряжены с уничтожением или повреждением чужого имущества либо угрозой его уничтожения или повреждения, при отсутствии признаков вымогательства.

Иногда законодатель момент окончания преступления связывает не с наступлением реального вреда, а с созданием одной лишь угрозы причинением вреда. Так, нарушение правил безопасности при размещении, проектировании, строительстве и эксплуатации объектов атомной энергетики влечет уголовную ответственность, если это нарушение могло повлечь смерть человека или радиоактивное заражение окружающей среды (ч. 1 ст. 215 УК РФ).

Общественно опасные последствия делятся на две группы: *материальные*, т.е. связанные с воздействием на человека или материальные предметы внешнего мира, — смерть человека при убийстве (ст. 105 УК РФ), имущественный ущерб при краже (ст. 158 УК РФ), и *нематериальные*, т.е. не сопряженные с физическим воздействием на человека или материальные предметы внешнего мира, — вред, причиненный правам и законным интересам граждан при превышении должностных полномочий (ст. 286 УК РФ), снижение уровня сохранности государственной тайны при утрате документов, содержащих эту тайну (ст. 284 УК РФ).

Материальные последствия подразделяются на два вида — имущественный и физический вред.

Имущественный вред — вред собственности, который может быть оценен в денежном выражении (например, имущественный ущерб, причиненный при краже, мошенничестве, грабеже, уничтожении или повреждении имущества). В свою очередь, имущественный вред делится на *прямой (реальный) имущественный ущерб*, который выражается в уменьшении, уничтожении, недостаче материальных ценностей (при краже, растрате, уничтожении имущества и т.п.), и *упущенную выгоду*, т.е. неполучение потерпевшим имущественных благ, которые он должен получить на законных основаниях (в частности, при причинении имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием — ст. 165 УК РФ).

Физический вред — вред, причиняемый жизни или здоровью личности. Это смерть потерпевшего вследствие убийства (ст. 105 УК РФ), посягательства на жизнь сотрудника правоохранительного органа (ст. 317 УК РФ); причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 111 и 118 УК РФ) и др.

Нематериальные последствия (вред) подразделяются на *личный и неличный* вред. Личный вред может быть *нравственным (моральным)*, а также проявляется в виде вреда, причиняемого законным *правам и свободам человека и гражданина* (избирательным, трудовым, жилищным, свободе вероисповедания и т.д.). Неличный вред можно подразделить на вред *политический* (при публичных призывах к развертыванию агрессивной войны (ст. 354 УК РФ) и т.п.), *идеологический* (при публичных призывах к осуществлению экстремистской деятельности (ст. 280 УК РФ) и т.д.), *управленческий* (например, при злоупотреблении должностными полномочиями — ст. 285 УК РФ) и др.

Некоторые преступления влекут не одно, а несколько общественно опасных последствий. Так, при неисполнении обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего (ст. 156 УК РФ) вред может быть причинен отношениям по развитию нормальной личности несовершеннолетнего, функционированию семейных отношений, чести и достоинству, здоровью личности несовершеннолетнего.

Значение установления общественно опасных последствий состоит в следующем:

1) указание в диспозиции статьи Особенной части УК РФ на определенные последствия или, напротив, отсутствие такого указания является основанием деления преступлений на преступления с материальным, формальным и усеченым составами, что имеет важное значение для определения момента окончания содеянного;

2) общественно опасные последствия позволяют ограничить преступления от иных правонарушений (например, отсутствие при использовании должностным лицом своих служебных полномочий наступления существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества и государства исключают наличие состава преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 285 УК РФ);

3) законодатель с помощью указания в статьях Особенной части на общественно опасные последствия конструирует квалифицированные составы преступлений (с отягчающими обстоятельствами);

4) тяжесть последствий учитывается при назначении наказания. Так, отягчающим наказание обстоятельством признается наступление тяжких последствий в результате совершения преступления (п. «б» ч. 1 ст. 63 УК РФ).

6.4. Причинная связь между общественно опасным деянием и наступившими общественно опасными последствиями

Причинная связь — один из необходимых признаков объективной стороны преступлений с материальными составами.

Уголовное право при определении требований, предъявляемых к деянию, которое признается в качестве причин наступления общественно опасных последствий, руководствуется методологическими основами решения этой проблемы в философии. Среди них, в частности, можно выделить такие положения:

- 1) причинная связь рассматривается как одна из форм всеобщего взаимодействия явлений природы и общества;
- 2) чтобы понять отдельное явление, надо мысленно «вырвать» его из всеобщей связи и рассматривать изолированно причину и следствие;
- 3) причинная связь — такое отношение между явлениями, при котором одно явление (причина) закономерно порождает другое (следствие);
- 4) связь эта не только закономерная (при определенных условиях повторяемая), но также объективная и познаваемая;
- 5) деяние, признаваемое причиной, должно являться условием, без которого не может быть следствия;
- 6) деяние, чтобы быть причиной, должно создавать реальную возможность наступления последствия.

Указанные выше исходные положения взяты на вооружение наукой и практикой уголовного права. Вместе с тем до сих пор в различных странах исследование причинной связи остается предметом острых дискуссий. Среди известных зарубежных теорий причинной связи следует выделить *теорию условий* («conditio sine qua non»), согласно которой действие человека тогда является причиной данного события, когда оно было одним из условий его наступления. Согласно этой концепции равноценными признаются все предшествующие условия наступившего последствия независимо от того, являлись они близкими или отдаленными. Несомненно, в этой теории есть рациональное зерно, так как очевидно, что причина — всегда условие, без которого не может быть следствия. Но как быть, если в обоюдной драке кто-либо нанес другому легкий вред здоровью, после чего тот обратился за перевязкой в медпункт, а медсестра перевязала его рану нестерильным бинтом, что привело к общему заражению крови, вызвавшему впоследствии смерть потерпевшего?

Если руководствоваться теорией условий, то в смерти потерпевшего виновны два человека: лицо, нанесшее ранение, и сама медсестра. Таким образом, указанная теория не различает необходимых (главных) и случайных (второстепенных) связей между деянием и последствием, что лишает ее универсальности.

Другая известная зарубежная теория причинной связи — *адекватная теория* (*теория адекватной причинности*, или *теория соответствия*). Согласно этой теории причиной общественно опасного последствия являются лишь типичные действия лица, т.е. такие, которые вообще, а не только в данном конкретном случае способны повлечь наступление данных преступных последствий. Конечно, по общему правилу основная мысль, составляющая суть этой теории, представляется правильной. Очевидно, что использование огнестрельного оружия в отношении любого человека всегда создает угрозу для его жизни, что позволяет достаточно точно, если был произведен выстрел, определить причину смерти потерпевшего. Однако пощечина, легкий удар по лицу по общему правилу не могут вызвать причинения серьезного вреда здоровью человека, что также важно для решения вопроса о причинной связи. Но эта теория не «срабатывает», когда, например, виновное лицо, зная о том, что потерпевший недавно перенес тяжелое заболевание головного мозга (инфаркт), наносит относи-

тельно легкий удар по его голове, приведший к наступлению смерти человека. Если взять за основу адекватную теорию, то в этом случае в поведении лица, нанесшего удар, отсутствует необходимая причинная связь.

Таким образом, отдавая должное отмеченной выше теории, нельзя и ее считать универсальной.

Подводя итог, можно предложить следующие условия, при наличии которых общественно опасное деяние признается причиной наступления вредных последствий:

1) причиной может быть только деяние, соответствующее признакам объективной стороны состава преступления;

2) деяние должно предшествовать наступлению общественно опасных последствий;

3) деяние должно быть необходимым условием наступления этих последствий;

4) деяние должно по своему характеру заключать реальную возможность наступления преступного результата, т.е. обладать таким свойством, качеством, которое способно закономерно, с внутренней необходимостью привести к наступлению этих последствий.

Причинная связь существует и при бездействии, но в этом случае она имеет некоторые особенности. Если при общественно опасном действии лицо само непосредственно вызывает наступление вредных последствий (своими силами или при помощи орудий и средств преступления), то в случае бездействия лицо само действий не осуществляет, но позволяет другим лицам, внешним силам природы, техногенным процессам и т.п. вызвать вредные последствия. Однако лицо в этой ситуации в силу возложенных на него обязанностей должно было действовать, чтобы предотвратить наступление вредных последствий. Поскольку оно этого не сделало, произошло наступление общественно опасных последствий, обуславливающее уголовную ответственность за подобное поведение.

6.5. Факультативные признаки объективной стороны преступления и их значение

К факультативным признакам объективной стороны преступления относятся место, время, обстановка, орудия, средства и способ совершения преступления. Факультативными они являются только потому, что не всегда указываются в диспозиции статьи Особенной части УК РФ и, следовательно, не во всех случаях учитываются при квалификации того или иного преступления. Вместе с тем любое преступление совершается в определенное время и определенном месте, конкретным способом и в конкретной обстановке. При совершении многих преступлений используются орудия и средства совершения общественно опасного деяния. Но в этих ситуациях рассматриваемые признаки объективной стороны принимаются во внимание при назначении наказания в качестве обстоятельств, смягчающих или отягчающих наказание.

Место совершения преступления — определенная территория, на которой произошло преступление. Так, обязательным признаком основного

состава нарушения неприкосновенности жилища (ч. 1 ст. 139 УК РФ) является само жилище; вандализма — общественный транспорт или иные общественные места; квалифицирующим признаком состава загрязнения вод (ч. 2 ст. 250 УК РФ) выступает место совершения этого преступления — территория заповедника или заказника или в зоне чрезвычайной экологической ситуации.

Время совершения преступления — определенный временной период, в течение которого совершающееся деяние соответствует признакам данного состава преступления. Например, обязательным признаком состава одной из форм убийства матерью новорожденного ребенка (ст. 106 УК РФ) является время совершения этого преступления — во время или сразу же после родов; квалифицирующим признаком состава самовольного оставления части или места службы (ч. 3 ст. 337 УК РФ) служит то обстоятельство, что военнослужащий самовольно оставил часть или место службы, а равно не явился в срок без уважительных причин на службу продолжительностью свыше 10 суток, но не более одного месяца.

Обстановка совершения преступления — совокупность определенных условий, в которых совершается конкретное преступление. Так, все преступления против военной службы (ст. 332–352 УК РФ) совершаются при прохождении военной службы (военных сборов); состав оставления в опасности (ст. 125 УК РФ) имеет место лишь при наличии специфической обстановки — когда потерпевший находился в опасном для его жизни и здоровья состоянии.

Орудия совершения преступления — предметы и процессы материального мира, которые определены преступной целью лица и дают ему возможность осуществить общественно опасное деяние. Особенность орудий преступления проявляется в том, что с их помощью непосредственно причиняется вред или создается угроза причинения вреда объекту преступления, например, пистолет, из которого был произведен выстрел, приведший к гибели потерпевшего; отрезок металлической трубы, использованной в процессе хулиганских действий (п. «а» ч. 1 ст. 213 УК РФ) (в последнем случае орудие преступления выступает в качестве необходимого признака основного состава преступления).

Средства совершения преступления — предметы материального мира, используемые виновным для совершения преступления, а также приспособления, облегчающие его совершение или способствующие этому. Так, при совершении такого преступления, как кража, в качестве средств совершения преступления могут выступать разнообразные отмычки, связки ключей (ст. 158 УК РФ); обязательным признаком квалифицированного состава торговли людьми (п. «д» ч. 2 ст. 127.1 УК РФ) является использование поддельных документов, а равно изъятие, сокрытие либо уничтожение документов, удостоверяющих личность потерпевшего, т.е. указанные предметы признаются средствами совершения преступления. Средства преступления, в отличие от орудий, непосредственно не причиняют вред и не создают угрозу причинения вреда объекту посягательства.

Способ совершения преступления — форма, в которой выражались преступные действия, приемы, методы или их совокупность, примененные

преступником. Например, обязательным признаком состава кражи (ст. 158 УК РФ) является тайный способ хищения чужого имущества, а состава грабежа (ст. 161 УК РФ) — наоборот, открытый; наличие общеопасного способа выступает в качестве квалифицирующего обстоятельства при совершении убийства (п. «е» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

Значение факультативных признаков объективной стороны преступления заключается в следующем:

1) в ряде случаев они выступают в качестве необходимых признаков основного состава преступления, если указаны в диспозиции статей Особенной части УК РФ;

2) в аналогичных ситуациях они могут быть квалифицирующими обстоятельствами, повышающими ответственность за совершение преступления (т.е. являются необходимыми признаками уже квалифицированных составов преступлений);

3) в случаях, когда они не указаны в диспозициях статей Особенной части УК РФ, данные признаки играют роль смягчающих (см. п. «а», «д», «ж», «к» ч. 1 ст. 61 УК РФ) или отягчающих (см. п. «и»—«н» ч. 1 ст. 63 УК РФ) наказание обстоятельств;

4) в ряде случаев они учитываются при разграничении преступного и непреступного поведения (например, неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего влечет уголовную ответственность только в том случае, если деяние было соединено с жестоким обращением с несовершеннолетним (ст. 156 УК РФ));

5) факультативные признаки объективной стороны преступления учитываются при разграничении смежных преступлений. Так, кража (ст. 158 УК РФ) отличается от грабежа (ст. 161 УК РФ) прежде всего способом совершения преступления (при краже — тайный способ завладения чужим имуществом; при грабеже — открытый);

6) факультативные признаки объективной стороны принимаются во внимание при решении ряда уголовно-процессуальных вопросов. Например, место производства предварительного расследования по общему правилу определяется по месту совершения деяния, содержащего признаки преступления (ч. 1 ст. 152 УПК РФ); основанием возбуждения уголовного дела является наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления (ч. 2 ст. 140 УПК РФ) (зачастую на признаки преступления указывают способ, орудия, средства совершения преступления); орудия преступлений признаются вещественными доказательствами по уголовному делу (п. 3 ч. 1 ст. 81 УПК РФ); в обвинительном заключении следователь и соответственно в обвинительном акте или обвинительном постановлении дознаватель должны указать место и время совершения преступления, его способы (п. 3 ч. 1 ст. 220; п. 4 ч. 1 ст. 225; ч. 1 ст. 226.7 УПК РФ);

7) такие факультативные признаки объективной стороны преступления, как время и место совершения преступления, принимаются во внимание при решении вопросов, относящихся к действию уголовного закона во времени и в пространстве (см. гл. 2 данного учебника);

8) указанные признаки (прежде всего время и место) учитываются при применении актов об амнистии, а также освобождении от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности (ст. 78 УК РФ);

9) факультативные признаки объективной стороны преступления могут стать источниками информации при раскрытии и расследовании преступлений, изобличении лиц, виновных в совершении этих деяний, запрещенных уголовным законом.

Вопросы для самоконтроля

1. Какие признаки характеризуют объективную сторону преступления?
2. Что понимается под непреодолимой силой?
3. Что следует понимать под общественно опасным деянием?
4. Что понимается в уголовном праве под действием? В каких формах оно проявляется?
5. Каковы условия наступления уголовной ответственности за преступное бездействие?
6. Что следует понимать под общественно опасными последствиями?
7. Какие существуют виды общественно опасных последствий?
8. Каковы условия признания деяния в качестве причины наступления общественно опасных последствий?
9. Какие признаки объективной стороны признаются факультативными и каково их уголовно-правовое значение?
10. Чем отличаются орудия совершения преступления от средств совершения преступления?

Глава 7

СУБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

знать

- понятие и признаки субъекта преступления;
- основные положения, характеризующие возраст наступления уголовной ответственности;
- юридический (психологический) и медицинский (биологический) критерии невменяемости;
- особенности уголовной ответственности лиц с психическим расстройством, не исключающим вменяемости;
- понятие и признаки специального субъекта преступления;
- положения постановления Пленума Верховного Суда РФ от 1 февраля 2011 г. № 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних» в части определения возраста уголовной ответственности;

уметь

- анализировать признаки субъекта преступления;
- понимать смысл ч. 3 ст. 20 УК РФ, разграничивать юридическую ситуацию, изложенную в ней, со случаями, названными в ст. 22 УК РФ, когда вменяемое лицо во время совершения преступления в силу психического расстройства не могло в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими;
- определять признаки специального субъекта преступления и юридические последствия совершения им деяния;

владеть

- навыками толкования ч. 2 ст. 20 УК РФ;
 - навыками принятия процессуальных решений по уголовному делу, если во время совершения общественно опасного действия лицо не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики;
 - подходами к разграничению смежных преступлений по признакам специального субъекта.
-

7.1. Понятие и признаки субъекта преступления

Субъект преступления — физическое вменяемое лицо, достигшее возраста, установленного уголовным законом (см. ст. 19 УК РФ).

Из этого определения вытекает, что субъектом преступления может быть только *физическое лицо* (гражданин Российской Федерации, ино-

странный гражданин или подданный, лицо без гражданства). В отличие от ряда стран (например, США, Франции, Англии) в Российской Федерации нет уголовной ответственности юридических лиц: хозяйственных товариществ и обществ, производственных и потребительских кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий, финансируемых собственником учреждений, общественных и религиозных организаций — объединений, благотворительных и иных фондов, объединений юридических лиц (ассоциаций и союзов). В случае совершения преступления в сфере деятельности юридических лиц уголовную ответственность несут в персональном порядке должностные лица, выполняющие соответствующие функции, например, в государственных органах, органах местного самоуправления (см. примечание 1 к ст. 285 УК РФ), и лица, выполняющие управленческие функции в коммерческих и иных организациях (см. примечание 1 к ст. 201 УК РФ).

Не существует и коллективной уголовной ответственности за совершение преступления в составе группы людей, толпы, объединения. Так, в случае совершения массовых беспорядков (ст. 212 УК РФ) уголовной ответственности подлежат организаторы и активные участники этого преступления. Исключается по УК РФ и уголовная ответственность животных и каких-либо неодушевленных предметов. Из зарубежной и отечественной истории уголовного права известны случаи применения к ним мер уголовно-правового воздействия. В 1474 г. в швейцарском городе Базеле был осужден на сожжение петух, который якобы снес яйцо и тем вызвал подозрение, что он вошел в связь с дьяволом (яйцо тоже сожгли). Уголовные процессы с участием «нечистых» животных происходили в Канаде в отношении аистов, в Германии — воробьев. В г. Угличе был наказан набатный колокол, в который в 1591 г. звонили по случаю внезапной гибели царевича Димитрия, что привело к возмущению населения. Колокол был сброшен с колокольни, ему принародно вырвали «язык», отрубили «ухо», нанесли 12 ударов плетьми и сослали в г. Тобольск за измену.

Вторым признаком субъекта преступления является его *вменяемость* — способность физического лица осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими во время совершения общественно опасного деяния. Преступное поведение людей детерминировано их антиобщественными взглядами и привычками, воспринятыми под воздействием социальной среды, а также условиями и поводом совершения преступления. Детерминированность преступного поведения людей не исключает их ответственности за содеянное. Она основана на наличии у виновных свободы воли, выражющейся, как минимум, в способности отдавать себе отчет в своих действиях и руководить ими, а следовательно, в возможности избрать иной, непреступный вариант поведения.

Таким образом, вменяемость есть предпосылка (обязательное условие) вины, а та, в свою очередь, — обязательное условие уголовной ответственности.

Третиым признаком субъекта преступления является *возраст наступления уголовной ответственности*. Уголовный закон устанавливает мини-

мальный возраст, по достижении которого лицо может быть привлечено к уголовной ответственности (ст. 20 УК РФ). Следовательно, даже если общественно опасное деяние было совершено малолетним (т.е. не достигшим указанного минимального возраста) лицом, опережающим сверстников по уровню физического и психического развития, оснований для привлечения его к уголовной ответственности нет.

Итак, обязательными признаками субъекта любого преступления являются: физическое лицо, вменяемость, достижение возраста уголовной ответственности. Вместе с тем за совершение некоторых преступлений уголовная ответственность наступает, если лицо обладает не только названными выше общими признаками субъекта, но и дополнительными, специальными признаками. В частности, субъектом получения взятки (ст. 290 УК РФ) может быть только должностное лицо; субъектом дезертирства (ст. 338 УК РФ) — военнослужащий.

Понятие «субъект преступления» более узкое, чем встречающееся в уголовном, уголовно-исполнительном праве и особенно в криминологии понятие «личность преступника».

Личность преступника — система социальных и психических составов, образующих общественную опасность поступков человека, которая детерминирует совершение преступления. В криминологии изучение личности преступника осуществляется главным образом для выявления и оценки тех ее свойств и черт, которые порождают преступное поведение, в целях его профилактики. В уголовном праве, помимо признаков субъекта преступления, интерес представляют признаки личности, имеющие социальное значение. Так, при решении ряда уголовно-правовых вопросов (назначении наказания, освобождении от уголовной ответственности и наказания, применении норм об обстоятельствах, исключающих преступность деяния) непосредственное значение имеет установление, например, таких качеств, как глубина нравственной испорченности преступника, его способность к исправлению, состояние здоровья, поведение до совершения и после совершения преступления, семейное, социальное положение, нахождение на иждивении малолетних детей.

Значение установления признаков субъекта преступления проявляется в следующем:

1) отсутствие этих признаков означает отсутствие в общественно опасном поведении состава преступления, что исключает уголовную ответственность;

2) возрастные признаки субъектов преступлений обуславливают специфику применения отдельных видов наказаний (см. ст. 53, 54 УК РФ), особенности уголовной ответственности несовершеннолетних (см. гл. 14 УК РФ), лиц в возрасте от 18 до 20 лет (см. ст. 96 УК РФ), лиц преклонного возраста (в частности, согласно ст. 57 и 59 УК РФ нельзя назначать такие виды наказаний, как пожизненное лишение свободы и смертная казнь, мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора 65-летнего возраста);

3) половые признаки субъектов преступлений учитываются при назначении отдельных видов наказаний (например, пожизненное лишение сво-

боды, смертную казнь нельзя назначать женщинам — ст. 57 и 59 УК РФ; осужденным к лишению свободы женщинам запрещено отбывать этот вид наказания в исправительных колониях строгого и особого режима, а также в тюрьме — ст. 58 УК РФ);

4) по признакам, характеризующим специальных субъектов преступлений, можно провести разграничение между преступным и непреступным поведением. Например, состав присвоения полномочий должностного лица (ст. 288 УК РФ) имеет место, если субъектом содеянного является государственный служащий или служащий органа местного самоуправления; аналогичные действия, совершенные частным лицом вообще не влекут уголовную ответственность;

5) признаки специальных субъектов в отдельных случаях служат основой разграничения смежных преступлений. Так, по субъекту преступления проводится разграничение между получением взятки (ст. 290 УК РФ) и коммерческим подкупом (ч. 3 и 4 ст. 204 УК РФ);

6) признаки субъектов преступлений учитываются при решении уголовно-процессуальных вопросов: подсудности уголовных дел (ч. 5–8 ст. 31 УПК РФ), подследственности (ст. 151 УПК РФ); при производстве по уголовным делам в отношении несовершеннолетних (гл. 50 УПК РФ), особенностях производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц (гл. 52 УПК РФ) и др.;

7) признаки субъектов преступлений принимаются во внимание при особенностях исполнения наказания, например, в отношении осужденных несовершеннолетних (гл. 17 УИК РФ) и осужденных военнослужащих (гл. 18–20 УИК РФ);

8) обобщенные данные о субъектах преступлений за определенный период времени и на определенной территории учитываются в уголовной статистике и при разработке мер по предупреждению преступлений.

7.2. Возрастные признаки субъекта преступления

Достижение возраста уголовной ответственности, как уже отмечалось, является одним из признаков субъекта преступления и, следовательно, необходимым условием привлечения лица к уголовной ответственности.

При установлении минимальных возрастных пределов законодатель учитывает ряд факторов: соответствующий психофизический, социальный уровень развития личности несовершеннолетнего, его способность адекватно воспринимать окружающую действительность, ценности общества и государства, осознавать характер своих действий, понимать вредоносную сущность наиболее распространенных видов преступного поведения.

В соответствии с ч. 1 ст. 20 УК РФ уголовной ответственности по общему правилу подлежит лицо, достигшее ко времени совершения преступления 16-летнего возраста.

В ч. 2 ст. 20 УК РФ содержится перечень преступлений, за совершение которых уголовная ответственность наступает в отношении лиц, достигших ко времени их совершения 14 лет. Это убийство (ст. 105 УК РФ), умыш-

ленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 111 УК РФ), умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью (ст. 112 УК РФ), похищение человека (ст. 126 УК РФ), изнасилование (ст. 131 УК РФ), насильственные действия сексуального характера (ст. 132 УК РФ), кража (ст. 158 УК РФ), грабеж (ст. 161 УК РФ), разбой (ст. 162 УК РФ), вымогательство (ст. 163 УК РФ), неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (ст. 166 УК РФ), умышленное уничтожение или повреждение имущества при отягчающих обстоятельствах (ч. 2 ст. 167 УК РФ), террористический акт (ст. 205 УК РФ), прохождение обучения в целях осуществления террористической деятельности (ст. 205.3 УК РФ); участие в террористическом сообществе (ч. 2 ст. 205.4 УК РФ); участие в деятельности террористической организации (ч. 2 ст. 205.5 УК РФ); несообщение о преступлении (ст. 205.6 УК РФ); захват заложника (ст. 206 УК РФ), заведомо ложное сообщение об акте терроризма (ст. 207 УК РФ), участие в незаконном вооруженном формировании (ч. 2 ст. 208 УК РФ); угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава (ст. 211 УК РФ), участие в массовых беспорядках (ч. 2 ст. 212 УК РФ); хулиганство при отягчающих обстоятельствах (ч. 2 и 3 ст. 213 УК РФ), вандализм (ст. 214 УК РФ), незаконные приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка или ношение взрывчатых веществ или взрывных устройств (ст. 222.1 УК РФ); незаконное изготовление взрывчатых веществ или взрывных устройств (ст. 223.1 УК РФ), хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 226 УК РФ), хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (ст. 229 УК РФ), приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения (ст. 267 УК РФ); посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (ст. 277 УК РФ); нападение на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой (ст. 360 УК РФ); акт международного терроризма (ст. 361 УК РФ).

Таким образом, недостижение лицом 14-летнего возраста в момент совершения общественно опасного деяния во всех случаях исключает уголовную ответственность (даже если к моменту обнаружения факта совершения этого деяния ему исполнилось 14 лет). Если же несовершеннолетний в возрасте 14–15 лет совершил общественно опасное деяние, ответственность за которое наступает с 16 лет, то он либо вообще не несет уголовную ответственность, либо привлекается к ней за те деяния, которые влекут ответственность с 14 лет. Например, 14-летний участник бандитского нападения (за это преступление ответственность наступает с 16 лет — ст. 209 УК РФ), принимавший участие в завладении чужого имущества, будет привлекаться к уголовной ответственности, например, за разбой (ст. 162 УК РФ).

Необходимо отметить, что хотя ст. 20 УК РФ содержит указание только на два возрастных предела наступления уголовной ответственности — 14 и 16 лет, в действительности УК РФ содержит нормы, предусматривающие возможность привлечения к уголовной ответственности лишь совершенолетних, т.е. лиц, достигших 18 лет. Так, в силу прямого указания закона

только совершеннолетние лица могут нести уголовную ответственность за половое сношение или иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим 16-летнего возраста (ст. 134 УК РФ), развратные действия (ст. 135 УК РФ), вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления (ст. 150 УК РФ), вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий (ст. 151 УК РФ), злостное уклонение трудоспособных детей от уплаты по решению суда средств на содержание нетрудоспособных родителей (ч. 2 ст. 157 УК РФ); получение сексуальных услуг несовершеннолетнего (ст. 240.1 УК РФ); использование несовершеннолетнего в целях изготовления порнографических материалов или предметов (ч. 1 ст. 242.2 УК РФ). Субъектом распространения, публичной демонстрации или рекламирования порнографических материалов или предметов среди несовершеннолетних либо вовлечения несовершеннолетнего в оборот порнографической продукции является также лицо, достигшее 18-летнего возраста (ч. 2 ст. 242 УК РФ). Повышенная уголовная ответственность наступает за незаконное производство, сбыт или пересылку наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, а также незаконные сбыт или пересылку растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, совершенные лицом, достигшим 18-летнего возраста, в отношении несовершеннолетнего (п. «в» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ).

Фактически же таких случаев значительно больше, хотя об этом не всегда говорится в уголовном законе. Например, в подавляющем большинстве случаев субъектами преступлений против военной службы могут быть лица, достигшие 18 лет; трудно представить несовершеннолетнего в качестве субъекта получения взятки, злоупотребления должностными полномочиями и других преступлений против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления, субъектами которых по общему правилу являются должностные лица.

По каждому уголовному делу должен быть точно установлен возраст лица, совершившего общественно опасное деяние (число, месяц, год рождения). Лицо считается достигшим возраста уголовной ответственности не в день рождения, а по его истечении, т.е. с нуля часов следующих суток. Поэтому нельзя привлекать к уголовной ответственности подростка, совершившего в день своего 14-летия кражу, поскольку с позиций отечественных уголовного права и уголовного процесса 14 лет (возраст наступления ответственности за кражу) ему исполнилось лишь на следующий день после дня рождения. В тех же случаях, когда отсутствуют соответствующие документы (свидетельство о рождении, паспорт), возраст устанавливается путем проведения судебно-медицинской экспертизы. За основу принимается возраст, исходя из минимального числа лет, указанного экспертами. Если экспертизой определен год рождения, то днем рождения признается последний день этого года (см. п. 5 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 1 февраля 2011 г. № 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних»).

Согласно ч. 3 ст. 20 УК РФ, если несовершеннолетний достиг возраста уголовной ответственности, предусмотренного ч. 1 или 2 этой статьи, но вследствие отставания в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, во время совершения общественно опасного деяния не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, он не подлежит уголовной ответственности.

Из данного положения закона вытекает, что речь идет только о лицах, которым в момент совершения деяния не исполнилось 18 лет. На совершеннолетних лиц правила ч. 3 ст. 20 УК РФ не распространяются. Они подлежат в подобной ситуации уголовной ответственности на общих основаниях (суд может учесть их отставание в психическом развитии в качестве обстоятельства, смягчающего наказание).

7.3. Невменяемость и ее критерии

Вменяемость, т.е. способность физического лица осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими во время совершения общественно опасного деяния, является признаком субъекта преступления и необходимым условием наступления уголовной ответственности.

В свою очередь, невменяемость — это антипод вменяемости. Если лицо совершает общественно опасное деяние в состоянии невменяемости, оно не подлежит уголовной ответственности (ч. 1 ст. 21 УК РФ).

Итак, *невменяемость* — это неспособность лица во время совершения общественно опасного деяния осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики.

Понятие невменяемости характеризуется двумя критериями, наличие которых является обязательным: юридическим (психологическим) и медицинским (биологическим).

Юридический критерий невменяемости предполагает два момента:
а) неспособность лица осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) — интеллектуальный момент либо
б) неспособность лица руководить своими действиями (бездействием) — волевой момент.

Медицинский критерий невменяемости включает в себя четыре вида болезненного состояния психики:

1) хроническое психическое расстройство (шизофрения, эпилепсия, прогрессивный паралич, маниакально-депрессивный психоз и другие психические заболевания, продолжающиеся длительное время и практически не поддающиеся лечению);

2) временное психическое расстройство (патологический аффект, белая горячка, реактивные состояния, некоторые виды острых психических расстройств, таких как алкогольный галлюцинализм, алкогольный делирий и дру-

гие психические расстройства, характеризующиеся относительной кратковременностью — от нескольких минут до нескольких месяцев, реже лет);

3) слабоумие — стойкое расстройство психической деятельности с поражением памяти и интеллекта личности, как врожденное, так и приобретенное (деменция): дебильность, имbecильность, идиотия (легкая, средняя и глубокая степень поражения умственной деятельности соответственно);

4) иное болезненное состояние психики, например тяжелые формы психопатии, психические расстройства, вызванные инфекционными, общесоматическими заболеваниями.

Для признания лица невменяемым требуется наличие хотя бы одного признака, относящегося к медицинскому критерию, и хотя бы одного признака, характеризующего юридический критерий. Чтобы установить состояние невменяемости, необходимо проведение судебно-медицинской экспертизы, выводы (заключение) которой принимает во внимание суд для решения вопроса о психическом состоянии лица, совершившего общественно опасное деяние.

Лицу, совершившему предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние в состоянии невменяемости, судом могут быть назначены принудительные меры медицинского характера, предусмотренные гл. 15 УК РФ.

В соответствии со ст. 23 УК РФ лицо, совершившее преступление в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, новых потенциально опасных психоактивных веществ, либо других одурманивающих веществ, подлежит уголовной ответственности. Под алкоголем в данном случае понимаются не только алкогольные напитки (произведенные на основе этилового спирта или с его добавлением), но и различные спиртосодержащие жидкости (одеколоны, лосьоны, эликсиры и т.п.), а также «суррогаты» алкоголя (технический спирт, полировочные жидкости и т.п.). Наркотическое опьянение наступает после употребления наркотических средств и психотропных веществ, к которым относятся вещества синтетического или естественного происхождения, растения, препараты и природные материалы, включенные в перечень наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, подлежащих контролю в Российской Федерации, утвержденный постановлением Правительства РФ от 30 июня 1998 г. № 681. К ним можно отнести гашиш, героин, каннабис (марихуану), маковую солому, метадон, опий и т.д.

Опьянение наступает и после употребления других одурманивающих веществ, например снотворных препаратов (барбитала, барбитала натрия), различных средств бытовой химии (ацетона, клея, нитрокраски, пятновыводителей).

В ст. 23 УК РФ речь идет о *простом опьянении*. Однако это не относится к случаям белой горячки, патологического опьянения, признаваемых разновидностями временного психического расстройства, наличие которого характеризует медицинский критерий невменяемости (если лицо в подобном состоянии во время совершения общественно опасного дея-

ния не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий либо бездействия).

7.4. Уголовная ответственность лиц с психическим расстройством, не исключающим вменяемости

Согласно ст. 22 УК РФ вменяемое лицо, которое во время совершения преступления в силу психического расстройства не могло в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, подлежит уголовной ответственности.

В специальной литературе случаи, описанные в ст. 22 УК РФ, получили название «уменьшенной», или «ограниченной», вменяемости. Поэтому, как и состояние невменяемости, их можно охарактеризовать при помощи медицинского и юридического критериев.

Медицинский критерий в данной ситуации предполагает, что лицо страдает психическим расстройством, снижающим его способности к осознанному и волевому поведению, но не достигающим тяжести, которая могла бы обусловить невменяемость. Речь может идти, например, о легких формах дебильности, последствиях черепно-мозговых травм и органических заболеваний головного мозга, неврозах.

Юридический критерий «уменьшенной» вменяемости заключается в том, что лицо в момент совершения преступления не могло в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими. Вместе с тем сочетание двух этих критериев не исключает уголовной ответственности лица, совершившего преступление в подобном состоянии.

К такому лицу суд может вместе с наказанием назначить принудительные меры медицинского характера в виде принудительного наблюдения и лечения у врача-психиатра в амбулаторных условиях (ч. 2 ст. 99 УК РФ).

7.5. Специальный субъект преступления

Специальный субъект преступления — лицо, которое, кроме общих признаков субъекта, обладает еще дополнительными признаками, указанными в статьях Особенной части УК РФ.

Признаки специального субъекта могут быть классифицированы в зависимости:

— от *государственно-правового положения*. Так, субъектом государственной измены (ст. 275 УК РФ) может быть только гражданин Российской Федерации; субъектом шпионажа (ст. 276 УК РФ) — лишь иностранный гражданин (подданный) или лицо без гражданства;

— *демографических признаков (пола, возраста)*. Например, непосредственным исполнителем изнасилования (ст. 131 УК РФ) может быть только мужчина, субъектом вовлечения несовершеннолетнего в совершение преступления (ст. 150 УК РФ) — совершенолетнее лицо;

— *семейных, родственных отношений*. В частности, ответственность за неуплату средств на содержание несовершеннолетних детей, а равно нетрудоспособных детей, достигших 18-летнего возраста (ч. 1 ст. 157 УК РФ), могут нести лишь родители;

— *должностного или служебного положения*. Например, только должностное лицо может нести уголовную ответственность за получение взятки (ст. 290 УК РФ), отказ в предоставлении гражданину информации (ст. 140 УК РФ);

— *отношения к военной обязанности*. Так, субъектом уклонения от призыва на военную службу (ч. 1 ст. 328 УК РФ) может быть лишь призывник, субъектом дезертирства (ст. 338 УК РФ) — только военнослужащий;

— *отношения к профессиональным обязанностям* (субъектом нарушения требований охраны труда (ст. 143 УК РФ) может быть только лицо, на которое возложены обязанности по их соблюдению);

— *характера выполняемой работы*. В частности, субъектом разглашения государственной тайны (ст. 283 УК РФ) является лишь лицо, которому она была доверена или стала известна по службе, работе, учебе или в иных случаях, предусмотренных законодательством;

— *особого положения к потерпевшему*. Так, субъектом оставления в опасности (ст. 125 УК РФ) может быть лишь лицо, имевшее возможность оказать помощь лицу, находящемуся в опасном для жизни или здоровья состоянии и лишенному возможности принять меры к самосохранению, и обязанное иметь о нем заботу либо само поставившее его в такое состояние.

Признаки специального субъекта могут быть классифицированы и по другим основаниям. К ним относятся, например, особое положение, связанное с совершением преступления (за побег из мест лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи (ст. 313 УК РФ) несет ответственность лишь лицо, отбывающее наказание в виде лишения свободы или лицо, находящееся в предварительном заключении); обязанности в отношении государства (в частности, субъектами заведомо ложных показания, заключения эксперта, специалиста или неправильного перевода (ст. 307 УК РФ) могут быть лишь свидетель, потерпевший, эксперт, переводчик, специалист).

Значение установления признаков специального субъекта преступления заключается в следующем:

1) они являются необходимыми признаками основного состава преступления (т.е. их отсутствие исключает уголовную ответственность за это преступление);

2) в ряде случаев они учитываются при разграничении преступного и непреступного поведения, а также смежных преступлений;

3) признаки специального субъекта могут играть роль квалифицирующих обстоятельств, повышающих уголовную ответственность за преступление;

4) эти признаки влияют на решение вопросов соучастия в преступлении. В частности, согласно ч. 4 ст. 34 УК РФ лица, не являющиеся специальными субъектами, участвовавшими в совершении преступления, несут

уголовную ответственность за данное преступление только в качестве его организатора, подстрекателя либо пособника, но не исполнителя.

Вопросы для самоконтроля

1. Кто признается субъектом преступления по российскому уголовному праву?
2. Каково соотношение понятий «субъект преступления» и «личность преступника»?
3. Можно ли привлечь к уголовной ответственности лицо, совершившее общественно опасное деяние в день, когда ему исполнилось 14 или 16 лет, если она по закону наступает соответственно с 14 или 16 лет?
4. Как устанавливается возраст лица, совершившего преступление, если неизвестен год его рождения?
5. Что понимается под вменяемостью?
6. Каковы критерии невменяемости?
7. Каковы правовые последствия совершения несовершеннолетним общественно опасного деяния при наличии условий, указанных в ч. 3 ст. 20 УК РФ?
8. В чем заключаются особенности уголовной ответственности лиц с психическим расстройством, не исключающим вменяемости (ст. 22 УК РФ)?
9. Кто признается специальным субъектом преступления?
10. Какое уголовно-правовое значение имеет факт совершения преступления специальным субъектом?
11. Какое юридическое значение имеет установление признаков субъекта преступления?
12. Какое уголовно-правовое значение имеет совершение преступления в состоянии опьянения?

Глава 8

СУБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА ПРЕСТУПЛЕНИЯ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

знать

- понятие, признаки и значение субъективной стороны преступления;
- понятие умышленной и неосторожной формы вины и их виды;
- положения об ответственности за преступление, совершенное с двумя формами вины;
 - понятие невиновного причинения вреда;
 - факультативные признаки субъективной стороны преступления и их юридическое значение;
 - основные положения об ошибке в уголовном праве;

уметь

- на основании фактических обстоятельств уголовного дела анализировать признаки субъективной стороны преступления;
- разграничивать умышленные и неосторожные преступления;
- разграничивать неосторожное преступление и невиновное причинение вреда;
- правильно оценивать ситуации при наличии юридической и фактической ошибок;

владеть

- навыками установления по материалам уголовного дела форм вины, мотивов и целей совершения преступления;
- навыками определения форм вины на основании анализа статей Особенной части УК РФ;
- приемами предварительной квалификации преступлений с учетом признаков их субъективной стороны.

8.1. Понятие и значение субъективной стороны преступления

Субъективная сторона преступления — внутренняя сторона преступления, характеризующая психическую деятельность лица, связанную с совершением общественно опасного деяния.

Психическая деятельность — совокупность представлений, мыслей, ощущений, чувств как отражение в сознании человека объективной действительности.

Обязательным признаком субъективной стороны любого преступления является вина — психическое отношение лица к совершенному им деянию и его последствиям. Без вины не может быть субъективной стороны преступления.

Факультативными, т.е. не подлежащим обязательному установлению с точки зрения уголовного закона признаками субъективной стороны пре-

ступления, признаются мотив, цель и эмоциональное состояние личности (эмоции)¹.

Значение субъективной стороны преступления заключается в следующем:

1) она влияет на квалификацию преступлений (например, такие ее признаки, как мотив и цель, указанные в УК РФ, нередко выступают в качестве квалифицирующих ответственность обстоятельств);

2) в ряде случаев признаки субъективной стороны преступления учитываются при разграничении преступного и непреступного поведения. Так, в настоящее время УК РФ предусматривает ответственность только за *умышленное* причинение легкого или средней тяжести вреда здоровью; *неосторожное* причинение подобного вреда здоровью потерпевшего не является преступлением;

3) в отдельных случаях по признакам субъективной стороны преступления проводится разграничение смежных преступлений, например убийство (ч. 1 ст. 105 УК РФ) и причинение смерти по неосторожности (ст. 109 УК РФ);

4) ее признаки учитываются при назначении наказания, его исполнении, освобождении от уголовной ответственности и наказания;

5) субъективная сторона преступления влияет на решение различных уголовно-процессуальных вопросов. Например, отсутствие в деянии признаков состава, характеризующих субъективную сторону, является основанием отказа в возбуждении уголовного дела или прекращения уголовного дела (ст. 24 УПК РФ); виновность лица в совершении преступления, форма его вины и мотивы признаются обстоятельствами, подлежащими доказыванию (п. 2 ч. 1 ст. 73 УПК РФ); признаки субъективной стороны учитываются при избрании меры пресечения (гл. 13 УПК РФ) и др.;

6) обобщенные данные о признаках субъективной стороны преступлений (формах вины, мотивации преступного поведения) учитываются в уголовной статистике и работе по предупреждению преступлений.

8.2. Вина и ее формы

Вина — психическое отношение лица к совершенному им общественно опасному деянию и наступившим последствием, в котором проявляется его отрицательное отношение к ценностям общества, охраняемым уголовным законом.

Содержание вины включает в себя определенное состояние сознания и воли у лица, совершившего преступление (определенную совокупность интеллектуального и волевых моментов). В конечном итоге это сводится к решению вопроса, каким образом отражаются в сознании лица объективные, а в ряде случаев и субъективные (относящиеся к субъекту преступления) признаки состава преступления.

¹ Объективности ради надо отметить, что не все специалисты выделяют эмоции в качестве факультативных признаков субъективной стороны преступления.

Социальная сущность вины заключается в том, что лицо, совершившее преступление, проявляет отрицательное отношение к тем ценностям, благам, которые охраняются нормами права.

Степень вины — ее количественная характеристика, показывающая глубину отрицательного отношения лица, совершившего преступление, к охраняемым нормами права социальным ценностям. Например, при прочих равных условиях умышленное преступление является более опасным, чем неосторожное. В свою очередь, неосторожное деяние, совершенное с преступным легкомыслием при аналогичных условиях, более опасно, чем деяние, совершенное с преступной небрежностью. Наличие определенных так называемых «низменных» мотивов (корысти, садизма и т.п.) обуславливает также повышение степени вины подобного преступления перед преступлением, в котором не проявились такие мотивы.

Под *формой вины* понимается определенное соотношение, сочетание интеллектуального (т.е. осознания признаков состава преступления) и волевого (т.е. отношения виновного к деянию и последствиям общественно опасного поведения) элементов (моментов) вины, предусмотренное уголовным законом. Уголовный кодекс РФ предусматривает две формы вины: умысел и неосторожность.

Значение установления форм вины заключается в следующем:

- 1) форма вины, как уже ранее отмечалось, влияет на разграничение преступного и непреступного поведения, а также смежных преступлений;
- 2) форма вина входит в содержание предмета доказывания по каждому уголовному делу;
- 3) она влияет на назначение, исполнение наказания, решение вопросов об освобождении от уголовной ответственности и наказания;
- 4) форма вины влияет на определение рецидива преступлений, который признается лишь в случае совершения умышленных преступлений (ст. 18 УК РФ);
- 5) без установления формы вины нельзя правильно квалифицировать содеянное;
- 6) форма вины является одним из критериев законодательной категоризации (классификации) преступлений (ст. 15 УК РФ);
- 7) обобщенные данные о форме вины совершенных преступлений, как уже отмечалось, учитываются в уголовной статистике, проведении мероприятий по предупреждению преступлений.

8.3. Умысел и его виды

В соответствии с ч. 1 ст. 25 УК РФ преступлением, совершенным умышленно, признается деяние, совершенное с прямым или косвенным (эвентуальным) умыслом.

Преступление признается совершенным с *прямым умыслом*, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их наступления (ч. 2 ст. 25 УК РФ).

Из этого определения вытекает, что прямой умысел состоит из интеллектуального и волевого признаков (моментов).

Интеллектуальный момент прямого умысла заключается:

- в осознании лицом общественной опасности своих действий (бездействия);
- предвидении возможности или неизбежности наступления общественно опасных последствий.

Осознание лицом общественной опасности своих действий (бездействия) означает прежде всего понимание им фактических признаков объективной стороны преступления (т.е. особенностей деяния, способа, орудий, средств, места совершения преступления). В необходимых случаях виновный должен осознавать также признаки объекта и предмета преступления. При бездействии лицо осознает, что на нем лежит обязанность действовать, а также что имеется реальная возможность совершения правомерных действий. Закон требует, чтобы виновное лицо осознавало общественную опасность деяния, т.е. вредность его для ценностей, благ, охраняемых законом. По общему правилу это очевидно, но в отдельных случаях (например, когда преступление категории небольшой тяжести приближается по своей общественной опасности к административному правонарушению) субъект в большей степени осознает противоправность деяния (хотя закон и не содержит прямого указания на то, что сознание противоправности входит в интеллектуальный момент прямого умысла).

Предвидение общественной опасности последствий составляет суть второго элемента интеллектуального момента прямого умысла. Причем предвидение (представление о будущем) включает в себя предвидение как возможности, так и неизбежности наступления общественно опасных последствий. Так, при производстве выстрела из огнестрельного оружия в потерпевшего на большом расстоянии лицо предвидит лишь возможность (пусть и реальную) наступления смерти этого человека. Если же выстрел был произведен в упор, то виновный предвидит уже неизбежность наступления подобных последствий.

Волевой признак (момент) прямого умысла характеризуется желанием наступления общественно опасных последствий. Это означает, что лицо стремится к достижению какой-либо единственной цели своего преступного поведения (например, совершают карманную кражу, чтобы завладеть чужим имуществом потерпевшего, совершают убийство, чтобы отомстить недругу, и т.д.) либо стремится к конечной преступной цели путем достижения промежуточной цели (например, причиняет в процессе разбойного нападения вред здоровью потерпевшего, чтобы облегчить тем самым последующее завладение его имуществом).

К сожалению, законодатель не учел в ст. 25 УК РФ особенности субъективной стороны преступлений с формальным и усеченным составами, определив конструкцию прямого умысла лишь применительно к преступлениям с материальными составами. Поэтому при совершении преступлений с формальным или усеченным составом прямой умысел (а иной вид умысла невозможен при совершении подобных преступлений)

состоит в осознании общественной опасности действия или бездействия (интеллектуальный момент) и желании совершить это деяние (волевой момент).

Преступление признается совершенным с *косвенным умыслом*, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, не желало, но сознательно допускало эти последствия либо относилось к ним безразлично (ч. 3 ст. 25 УК РФ).

Интеллектуальный момент косвенного умысла выражается в двух элементах: а) осознании лицом общественной опасности своих действий (бездействия); б) предвидении возможности наступления общественно опасных последствий.

Первый элемент интеллектуального момента при косвенном умысле тот же, что и при прямом. Второй элемент интеллектуального момента косвенного умысла совпадает с аналогичным элементом прямого умысла лишь наполовину (лицо как при прямом, так и косвенном умысле может предвидеть возможность наступления общественно опасных последствий). Однако по мысли законодателя предвидение *неизбежности* наступления общественно опасных последствий характеризует лишь прямой умысел.

Главное отличие косвенного умысла от прямого заключается в *волевом* моменте. При косвенном умысле он состоит в отсутствии желания наступления последствий, но в сознательном его допущении либо безразличном отношении к наступлению этих последствий. Например, лицо, находясь в нетрезвом состоянии, из хулиганских побуждений сталкивает с высокого моста в воду незнакомого прохожего, сделавшего ему замечание, что привело к смерти последнего, так как он не умел плавать.

Юридическое значение деления умысла на прямой и косвенный заключается в следующем:

1) подобное деление учитывается при квалификации преступлений, так как многие преступления могут совершаться лишь с прямым умыслом;

2) приготовление к преступлению, а также покушение на преступление возможны только с прямым умыслом;

3) действия таких соучастников преступления, как организатор, подстрекатель, пособник, возможны также лишь с прямым умыслом;

4) такое деление учитывается при назначении наказания, освобождении от уголовной ответственности и наказания. При прочих равных условиях преступление, совершаемое с косвенным умыслом, свидетельствует о менее глубокой нравственной испорченности личности, что и принимается во внимание при решении указанных выше вопросов;

5) выделение в законе косвенного умысла позволяет в ряде случаев провести разграничение между умышленным и неосторожным преступлениями.

В теории и практике уголовного права в рамках прямого и косвенного умысла выделяют в зависимости от особенностей его психологического содержания и иные виды умысла.

В зависимости от степени определенности (характера направленности) умысел подразделяется на определенный (конкретизированный), неопределенный (неконкретизированный) и альтернативный¹.

Определенный (конкретизированный) умысел характеризуется стремлением виновного к достижению какого-либо определенного преступного результата. Виновный при этом имеет конкретное представление об общественно опасном последствии своего деяния. Практическое значение определенного умысла, в частности, заключается в том, что, если лицу не удалось достичь определенного преступного результата по независящим от него обстоятельствам, содеянное квалифицируется как покушение на причинение данного вреда.

Неопределенный (неконкретизированный) умысел имеет место, когда виновный допускает наступление любых общественно опасных последствий своего преступного поведения, точно не представляя, в чем они конкретно выражаются. Например, виновный наносит руками и ногами удары в различные, в том числе жизненно важные, органы (голову, шею, живот) потерпевшего, понимая, что его действия могут причинить вред здоровью этого лица, но не сознавая четко размер данного вреда. При наличии неопределенного умысла уголовная ответственность наступает в зависимости от фактически наступивших вредных последствий. Так, если в приведенном выше примере наступает смерть потерпевшего, виновный будет нести ответственность за убийство (ст. 105 УК РФ); при наличии причинения тяжкого вреда здоровью потерпевшего — по ст. 111 УК РФ; при причинении средней тяжести вреда здоровью — по ст. 112 УК РФ.

Альтернативный умысел характеризуется тем, что виновный предвидит реальную возможность наступления двух или более определенных общественно опасных последствий. При альтернативном умысле содеянное следует квалифицировать в зависимости от фактически наступивших вредных последствий. Например, лицо, нанося потерпевшему проникающее ножевое ранение в живот, в равной степени предвидит наступление любого из двух реально возможных последствий: смерти либо причинения тяжкого вреда здоровью. Если наступает смерть потерпевшего, содеянное оценивается как убийство; в случае причинения тяжкого вреда здоровью потерпевшего квалификация будет производиться на основании ст. 111 УК РФ.

В зависимости от момента формирования (возникновения) умысел подразделяется на заранее обдуманный, внезапно возникший и аффективированный (последний вид умысла в юридической литературе нередко рассматривают как специфическую разновидность внезапно возникшего умысла).

Заранее обдуманный умысел характеризуется тем, что момент возникновения умысла отделен более или менее значительным промежутком времени от его воплощения в общественно опасном деянии. Преступлениями с заранее обдуманным умыслом являются, например, изготовление, хранение, перевозка или сбыт поддельных денег или ценных бумаг (ст. 186 УК РФ), шпионаж (ст. 276 УК РФ). Практическое значение выделения

¹ Нередко в юридической литературе альтернативный умысел рассматривают как разновидность определенного умысла.

заранее обдуманного умысла заключается в том, что некоторые преступления могут совершаться лишь с такой разновидностью умысла. Кроме того, наличие заранее обдуманного умысла свидетельствует об особых качествах личности преступника (стойкой нравственной ее испорченности, особом коварстве виновного), что имеет значение для назначения наказания. Заранее обдуманный умысел нередко обуславливает специфический способ совершения преступления, подготовку орудий и средств совершения преступления, что имеет криминалистическое значение.

Внезапно возникший умысел характеризуется тем, что реализация преступного намерения происходит сразу после его возникновения. Данная разновидность умысла нередко встречается при совершении преступлений против жизни и здоровья, хулиганстве, вандализме. Юридическое значение внезапно возникшего умысла состоит в том, что позволяет определить круг преступлений, для которых характерно именно его наличие. Определенным образом внезапно возникший умысел характеризует и личность виновного, что учитывается при назначении наказания, освобождении от уголовной ответственности и наказания.

Аффектированный умысел – это всегда внезапно возникший умысел, но сопровождаемый состоянием сильного душевного волнения (физиологического аффекта) виновного лица.

В отличие от патологического аффекта (болезненного состояния психики, при наличии которого лицо признается невменяемым) способность лица, действующего в состоянии сильного душевного волнения (физиологического аффекта), отдавать отчет в своих действиях и руководить ими не утрачивается полностью, а лишь ослабляется. Поэтому такие лица признаются вменяемыми и подлежащими уголовной ответственности. Кроме того, важно, чтобы аффект был вызван каким-либо из противоправных или аморальных действий (бездействием) потерпевшего (например, насилием, издевательством, тяжким оскорблением со стороны потерпевшего). Значение аффектированного умысла связано с тем, что ряд преступлений (предусмотренных ст. 107 и 113 УК РФ), могут совершаться только с ним. В других случаях наличие аффектированного умысла при совершении преступления учитывается в качестве смягчающего наказание обстоятельства.

8.4. Неосторожность и ее виды

Согласно ч. 1 ст. 26 УК РФ преступлением, совершенным по неосторожности, признается деяние, совершенное по легкомыслию или небрежности.

Преступление признается совершенным *по легкомыслию*, если лицо предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение этих последствий (ч. 2 ст. 26 УК РФ).

Из приведенного выше определения можно выделить специфику интеллектуального и волевого моментов преступного легкомыслия.

Интеллектуальный момент легкомыслия характеризуется предвидением лицом возможности наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия).

По этому признаку легкомыслие имеет сходство с косвенным умыслом, однако между ними есть и отличие. Если при косвенном умысле лицо всегда предвидит реальную возможность наступления общественно опасных последствий, то при легкомыслии это предвидение носит абстрактный характер. Абстрактная возможность предвидения общественно опасных последствий означает понимание лицом, что в принципе подобное поведение у других людей может привести к наступлению вредного результата. Однако в отношении самого себя оно эту возможность не допускает, полагая, что ему удастся избежать такой опасной ситуации.

Волевой момент легкомыслия характеризуется расчетом на предотвращение общественно опасных последствий. В отличие от косвенного умысла при легкомыслии виновный не относится безразлично к наступлению вредных последствий, не допускает их ни при каких обстоятельствах. Он рассчитывает на объективные (безотказную работу каких-либо механизмов, благоприятные внешние условия, правильное поведение потерпевшего и т.д.) и субъективные (личный опыт, высокую квалификацию, хорошую реакцию, ловкость, хладнокровие) обстоятельства, которые позволяют лицу предотвратить данные последствия. Но расчет оказывается самонадеянным, без достаточных к тому оснований, что и определяет наличие вины в случае наступления вреда. Например, водитель, превышая скорость движения, полагал, что его значительный опыт работы на транспорте, мастерство вождения, уверенность в собственных силах, острое зрение и т.п. помогут предотвратить дорожно-транспортное происшествие, однако не рассчитал тормозной путь, престарелый возраст пешехода, слабую реакцию последнего на окружающие факторы и сбил его на проезжей части улицы.

Важно отметить, что при легкомыслии расчет на предотвращение последствий строится на обоснованных факторах объективного и субъективного характера. Если же этот расчет ни на чем не основан («авось пронесет!»), то говорить о легкомыслии нельзя. Например, водитель, который, находясь в тяжелой степени опьянения, совершил наезд на пешехода, причинив последнему тяжкий вред здоровью, будет нести ответственность за умышленное (с косвенным умыслом) преступление (ст. 111 УК РФ).

Преступление признается совершенным *по небрежности*, если лицо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия (ч. 3 ст. 26 УК РФ).

Интеллектуальный момент небрежности заключается в отсутствии предвидения лицом возможности наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия). Обычно это бывает, когда лицо, обращаясь с какими-либо техническими устройствами, проявляет рассеянность, невнимательность, забывчивость, растерянность, что приводит к нарушению специальных правил работы с этой техникой и причинению вреда законным интересам. Например, при чистке оружия военнослужащий, не проверив, заряжено оно или нет, нажал на спусковой крючок и совершил выстрел, который привел к ранению сослуживца.

Волевой момент небрежности раскрывается в законе с помощью двух критериев: объективного и субъективного.

Объективный критерий волевого момента небрежности состоит в том, что при необходимой внимательности и предусмотрительности лицо должно было предвидеть эти последствия, т.е. по роду своей профессиональной деятельности, занимаемому положению, жизненному опыту и др. обстоятельствам было обязано соблюдать определенные требования, позволяющие ему своевременно предвидеть, а следовательно, и предотвратить вредные последствия своего виновного с точки зрения уголовного закона поведения.

Субъективный критерий волевого момента небрежности означает, что лицо при необходимой внимательности и предусмотрительности могло предвидеть эти последствия и, естественно, их предотвратить. В данном случае закон исходит из такого постулата — лицо виновно в совершении преступления вследствие того, что по своему состоянию здоровья, опыту, квалификации и другим личностным качествам способно не допускать ситуации, чреватой наступлением вредных последствий.

Сочетание этих двух критериев, характеризующих волевой момент небрежности, позволяет с учетом ее интеллектуального момента решить вопрос об уголовной ответственности лица, которое совершило деяние, причинившее общественно опасные последствия. Так, вина медицинской сестры, которая перепутала во время своего дежурства ампулы с лекарствами и сделала больному инъекцию, приведшую к его смерти, определяется следующим образом: медицинский работник по своим служебным функциям обязан быть внимательным в обращении с различными препаратами. Кроме того, он по своим личностным качествам (состоянию здоровья, приобретенной специальности, опыту работы) мог проявить эту внимательность и не допустить тем самым роковой ошибки.

Следует отметить, что согласно ч. 2 ст. 24 УК РФ деяние, совершенное только по неосторожности, признается преступлением лишь в случае, когда это специально предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК РФ. Такие указания содержатся, например, в ст. 109, 118, 124, 143, 168, 216, 218, 219 УК РФ.

Как правило, ответственность за неосторожные преступления наступает при совершении деяний, содержащих признаки материальных составов. В редких случаях УК РФ допускает наступление уголовной ответственности за неосторожные преступления, даже при наличии реальной угрозы причинения общественно опасных последствий. Так, за нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах и во взрывоопасных цехах ответственность наступает, если это нарушение могло повлечь смерть человека (ч. 1 ст. 217 УК РФ).

Деление неосторожной формы вины на два вида (легкомыслie и небрежность) имеет практическое значение для разграничения преступного и непреступного поведения (например, преступления, совершенного при небрежности, и невиновного причинения вреда); умышленных и неосторожных преступлений; квалификации преступлений, назначения и исполнения наказания; освобождения от уголовной ответственности и наказа-

ния, решения ряда уголовно-процессуальных, уголовно-исполнительных и криминологических вопросов.

8.5. Ответственность за преступление, совершенное с двумя формами вины

В ст. 27 УК РФ содержится следующее положение: «Если в результате совершения умышленного преступления причиняются тяжкие последствия, которые по закону влекут более строгое наказание и которые не охватывались умыслом лица, уголовная ответственность за такие последствия наступает только в случае, если лицо предвидело возможность их наступления, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на их предотвращение, или в случае, если лицо не предвидело, но должно было и могло предвидеть возможность наступления этих последствий. В целом такое преступление признается совершенным умышленно».

Что вытекает из этого положения? О какой юридической ситуации идет речь?

1. Речь идет в целом о совершении умышленного преступления.
2. Это умышленное преступление вызывает нежелательные и не допускаемые (т.е. не охватываемые умыслом) лицом побочные тяжкие последствия, влекущие более строгое наказание.
3. По отношению к этим побочным тяжким последствиям вина может быть только неосторожной в виде легкомыслия или небрежности.
4. Подобное сочетание двух форм вины возможно только в квалифицированных составах преступлений: умысел (прямой или косвенный) является признаком субъективной стороны основного состава преступления, естественно, имеет место и при совершении деяния, содержащего квалифицированный состав, но по отношению к побочным тяжким последствиям психическое отношение лица характеризуется неосторожностью.

В действующем УК РФ подобная конструкция уголовно-правовых норм, которые предусматривают ответственность за преступления, совершенные с двумя формами вины, достаточно распространена (см., в частности ч. 4 ст. 111, ч. 3 ст. 123, п. «в» ч. 3 ст. 126, ч. 3 ст. 127, п. «а» ч. 3 ст. 127.1, ч. 3 ст. 127.2, ч. 2 ст. 128, п. «б» ч. 3 ст. 131, п. «б» ч. 3 ст. 132 УК РФ). Например, лицо с целью мести умышленно наносит ножом удар в ягодицу недруга, полагая, что его действия, учитывая специфику организма человека, приведут лишь к ранению потерпевшего. Однако данное ранение привело к обширному кровотечению, что вызвало смерть потерпевшего. В данном случае имеет место умышленное преступление, но по отношению к смерти потерпевшего — неосторожная вина. Содеянное в этом случае квалифицируется по ч. 4 ст. 111 УК РФ.

8.6. Невиновное причинение вреда

Уголовный кодекс РФ предусматривает специальную норму (ст. 28 УК РФ), раскрывающую содержание *невиновного причинения вреда*. В тео-

рии уголовного права подобная ситуация называется также казусом, или случаем.

Невиновное причинение вреда предполагает две разновидности.

Первая из них имеет место, когда лицо, совершившее деяние, не осознавало и по обстоятельствам дела не могло осознавать общественной опасности своих действий (бездействия) либо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть (ч. 1 ст. 28 УК РФ). По сути, здесь речь идет о двух вариантах признания наличия невиновного причинения вреда в поведении лица. Во-первых, казус (случай) будет налицо, когда лицо, совершившее деяние, не осознавало и по обстоятельствам дела не могло осознавать общественной опасности своих действий (бездействия). Такая ситуация, в частности, может возникнуть, когда лицо используется кем-либо «вслепую» для достижения преступных целей. Например, распространитель наркотических средств под видом посылки передает упаковку с этими веществами неосведомленному о ее содержимом знакомому, чтобы тот доставил данный груз адресату. Естественно, в подобном случае нельзя вести речь об осознании нарочным общественной опасности указанной просьбы, что исключает его вину.

Во-вторых, казусом (случаем) признается вариант поведения, когда лицо, причинившее вред, не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть. Эта ситуация чем-то схожа с совершением преступления при небрежности. Однако в отличие от небрежности здесь отсутствуют объективный и субъективный критерии ее волевого момента. Например, поскользнувшись на льду, скрытом снежным покровом, лицо при падении сбивает с ног пожилую женщину, что привело к тяжелой травме ее головы. В этом случае лицо, причинившее своими действиями физический вред здоровью женщины, и не должно было предвидеть то обстоятельство, что под снегом скрывается «коварный» лед, и не могло субъективно в такой ситуации что-то предпринять, чтобы разглядеть его наличие и, следовательно, предотвратить свое падение. Поэтому вина при наличии таких обстоятельств исключается.

Вторая разновидность невиновного причинения вреда описана в ч. 2 ст. 28 УК РФ. В соответствии с положением закона деяние признается также совершенным невиновно, если лицо, его совершившее, хотя и предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но не могло предотвратить эти последствия в силу несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам. Здесь, так же как и при применении ч. 1 ст. 28 УК РФ, речь идет о двух вариантах невиновного причинения вреда. Причем оба варианта предполагают, что лицо предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), и это обстоятельство сближает данный вид психического состояния с преступным легкомыслием. Однако, по мнению законодателя, присутствие в поведении лица таких дефектов воли, как неспособность предотвратить эти последствия в силу несоответствия своих

психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам, исключает его вину.

К *экстремальным условиям* можно отнести такие внешние исключительные обстоятельства, под воздействием которых лицо в силу неадекватности своих психофизиологических качеств требованиям этой ситуации оказалось неспособным предотвратить общественно опасные последствия. Например, во время пожара на заводе командир пожарного расчета, терявшись в условиях огненной стихии, допустил ошибочные решения по руководству тушением пожара, в результате чего погибли пожарные, огнем были уничтожены значительные материальные ценности.

Под *нервно-психическими* перегрузками в данном случае следует понимать сильное эмоциональное потрясение, физическое или умственное перенапряжение, переутомление, нервное истощение, которые в конкретной ситуации сделали неспособным лицо при осознании возможности наступления вредных последствий проявить волю и предотвратить причинение вреда. Такая ситуация, например, может возникнуть в работе авиационных и железнодорожных диспетчеров, допустивших вследствие переутомления, вызванного частыми сменами, дежурствами, невнимательность, которая привела к нарушению правил безопасности движения транспортных средств, повлекшего причинение тяжкого вреда здоровью людей или их гибель.

Для решения вопроса о несоответствии психофизиологических качеств лица, причинившего вред, требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам необходимо назначение судебно-психологической экспертизы.

8.7. Факультативные признаки субъективной стороны преступления

К факультативным признакам субъективной стороны преступления относятся, как уже ранее отмечалось, мотив, цель и эмоциональное состояние личности (эмоции).

Мотив преступления — осознанное побуждение к совершению преступления. Это движущая сила преступления, внутренняя причина его совершения.

Цель преступления — представление лица о ближайшем или отдаленном результате своей преступной деятельности. Цель и результат неразрывно связаны, но не совпадают. Цель — признак субъективной стороны преступления, а результат — признак объективной стороны преступления. Цель предшествует результату, который, если цель преступления не будет достигнута, может и не наступить.

Эмоциональное состояние личности (эмоции) — чувства и переживания человека. Уголовно-правовое значение эмоций в основном уже было рассмотрено в параграфе 8.3 данного учебника применительно к понятию аффектированного умысла. Именно физиологический аффект в основном принимается во внимание для решения различных уголовно-правовых вопросов: квалификации преступлений, предусмотренных ст. 107, 113

УК РФ; назначения наказания (совершение преступления в состоянии аффекта может выступать в качестве смягчающего наказания обстоятельства). Особое эмоциональное состояние матери, вызванное наличием психотравмирующей ситуации, является (хотя об этом прямо не сказано в тексте уголовного закона) необходимым признаком одной из форм убийства матерью новорожденного ребенка (ст. 106 УК РФ).

Уголовно-правовое значение мотивов и целей заключается в следующем:

1) указание в статье Особенной части УК РФ на определенные мотивы и цели означает, что они являются необходимыми признаками состава преступления; отсутствие их исключает уголовную ответственность за данное деяние (см., например, ч. 1 ст. 145.1, 153, 155 УК РФ);

2) мотивы и цели, указанные в статье Особенной части УК РФ, свидетельствуют о наличии преступления, совершенного с умышленной формой вины (при совершении неосторожных преступлений правильнее говорить о мотивах и целях поведения человека, а не преступления);

3) содержание мотивов и целей, в частности, деление их в юридической литературе на низменные (корысть, хулиганские побуждения, кровная месть, цель скрыть другое преступление или облегчить его совершение и т.п.) и лишенные низменного характера (любопытство, ревность, должно понятые интересы службы), влияет на квалификацию содеянного. Так, наличие низменных мотивов и целей в случаях, указанных в уголовном законе, повышает ответственность за совершение преступления (см., например, п. «б», «з»—«м» ч. 2 ст. 105 УК РФ) либо учитывается при назначении наказания в качестве обстоятельств смягчающих или отягчающих наказание (см. п. «д» ч. 1 ст. 61, п. «е», «е.1», «ж», «и» ч. 1 ст. 63 УК РФ);

4) мотивы и цели преступления учитываются при освобождении от уголовной ответственности и наказания;

5) установление мотивов и целей преступления имеет уголовно-процессуальное значение (например, при определении предмета доказывания, избрании мер пресечения);

6) установление мотивов и целей преступления имеет и криминологическое значение, в частности, для изучения личности преступников, причин совершения конкретных преступлений, разработки мер по их предупреждению;

7) мотивы и цели преступления характеризуют личность преступника, что необходимо учитывать в организации процесса исправления осужденных.

8.8. Ошибка в уголовном праве и ее значение

Ошибка в уголовном праве — неправильное представление (заблуждение) лица относительно юридических или фактических свойств совершенного деяния и его последствий.

Традиционно выделяют два вида ошибок: юридическую и фактическую.

Юридическая ошибка (лат. *errare juris*) — неправильное представление лица относительно сущности и правовых последствий совершаемого деяния. При ее наличии можно выделить следующие типичные ситуации.

1. Лицо ошибочно считает, что совершенное им деяние есть преступление, в то время как на самом деле оно таковым не является. В таком случае уголовная ответственность исключается.

2. Лицо ошибочно считает, что совершающееся им деяние не является преступлением, в то время как оно в действительности преступно. По общему правилу незнание уголовного закона не освобождает от уголовной ответственности. Лишь в крайне редких случаях («эффект Агафьи Лыковой»¹ или Маугли) в подобной ситуации с учетом характера и степени совершенного деяния целесообразно исключить уголовную ответственность.

3. Лицо, совершившее преступление, заблуждается в квалификации и наказуемости содеянного им. Подобного рода ошибки не влияют на наступление уголовной ответственности такого лица, поскольку решение данных юридических вопросов — прерогатива уполномоченных на это государственных органов.

Фактическая ошибка (лат. *еггот facti*) — неправильное представление лица о фактических обстоятельствах содеянного.

В случаях фактической ошибки вопрос об уголовной ответственности решается в зависимости от содержания и направленности умысла либо наличия или отсутствия неосторожной вины.

Фактическая ошибка может касаться любых объективных обстоятельств уголовного дела (объекта, предмета, последствий, средств преступления, развития причинной связи, личности потерпевшего и др.).

В юридической литературе выделяются разнообразные виды фактических ошибок. Ниже приводятся наиболее распространенные из них.

1. **Ошибка в объекте** — неправильное представление лица о характере общественных отношений, на которые осуществляется посягательство. Так, стремясь совершить убийство, лицо наносит несколько ударов ножом в сердце спящего человека, не зная, что незадолго до этого он скончался от инсульта. С учетом общественной опасности поведения подобного лица и направленности его умысла он будет нести ответственность за покушение на убийство.

2. **Ошибка в предмете преступления** — заблуждение лица относительно свойств предмета посягательства. Здесь возможны ситуации, оцениваемые по-разному. Например, вор-карманник, надеясь завладеть денежными средствами, похищает кошелек из сумки женщины, в котором не было денег, но находилось золотое кольцо с драгоценным камнем. Это кольцо он оставил у себя, а кошелек выбросил. В подобной ситуации ошибка в предмете преступления не имеет значения, так как преступник получил достойный эквивалент денежным средствам. Действия виновного будут квалифицированы по п. «г» ч. 2 ст. 158 УК РФ. Однако ситуация изменится, если тот же

¹ Агафья Лыкова — дочь староверов, которые в 20-е годы XX в., будучи несогласными с установлением в Сибири Советской власти, удалились в тайгу. В 1978 г. в таежной глухомани (Красноярский край) группа геологов случайно наткнулась на избушку, в которой проживала эта семья, много лет не имевшая никаких контактов с цивилизацией. Несмотря на просьбы властей вернуться к современной жизни, Лыковы отказались от этого предложения. До сих пор Агафья, которой в 2016 г. исполнилось 72 года, оставшись одна после смерти родителей, двух братьев и сестры, находится в тайге, где она родилась и прожила всю жизнь.

кошелек был пуст. Тогда действия злоумышленника будут оцениваться как покушение на названное выше преступление. Наконец, подобная ошибка может повлиять на изменение квалификации деяния, если вор, обнаружив в кошельке только паспорт женщины, оставляет его у себя. Тогда содеянное следует квалифицировать как покушение на кражу из одежды, сумки или другой ручной клади, находившихся при потерпевшем (ч. 3 ст. 30 и п. «г» ч. 2 ст. 158 УК РФ), и похищение у гражданина паспорта (ч. 2 ст. 325 УК РФ).

3. *Ошибка в личности потерпевшего* проявляется в том, что виновный наносит ущерб другому человеку, ошибочно принятому за того, кому этот вред предназначался. В подобной ситуации с учетом того, что уголовный закон одинаково охраняет интересы как одного, так и другого лица, квалификация содеянного не изменится.

4. *Ошибка в средствах совершения преступления* означает использование лицом иного, чем было запланировано, средства совершения преступления. В этом случае допустимы различные варианты решения:

а) если виновный использует иное, но не менее эффективное средство для достижения преступного результата, то это на квалификацию преступления не влияет;

б) если виновный использует средство, силу которого он занижает, то при наступлении более тяжких последствий, чем те, которые он предвидел, содеянное оценивается как неосторожное преступление;

в) если виновный по ошибке использует непригодное в данном случае средство для совершения преступления, содеянное квалифицируется как покушение на преступление в соответствии с направленностью умысла. Так, если лицо пытается произвести в человека выстрел из незаряженного пистолета, о чем он не знал, его действия рассматриваются как покушение на убийство;

г) если лицо в силу заблуждения, суеверия выбирает в качестве средства совершения преступления, по сути, лишь формы обнаружения умысла (молитвы, наведение порчи, гадания, заклинания, заговоры, наговоры), то судебная практика не признает такое поведение влекущим уголовную ответственность.

5. *Ошибка в общественно опасных последствиях* — заблуждение относительно качественной или количественной характеристики этих последствий.

При ошибке в качестве последствий реальные последствия могут оказаться более либо менее тяжкими по сравнению с предполагаемыми. Если виновный стремился своими действиями лишить жизни другого человека, но причинил только тяжкий вред его здоровью, то с учетом направленности умысла он будет отвечать за покушение на убийство. И наоборот — лицо стремилось к причинению лишь определенного вреда здоровью потерпевшего, но наступила его смерть. Например, во время обоюдной драки один из дерущихся нанес удар в грудь другому, вследствие чего тот упал и, ударившись головой о лежавший на дороге камень, получил смертельную травму. В этом случае виновный может нести ответственность за умышленное причинение легкого вреда здоровью, если таковое имело

место в процессе драки, или побои (дела частного обвинения, возбуждаемые по заявлению потерпевшего) и будет привлекаться к ответственности за причинение смерти по неосторожности. Таким образом, при подобной ошибке в последствиях действия виновного по отношению к более тяжким последствиям оцениваются как совершенные с неосторожной формой вины.

При ошибке в количественной характеристики общественно опасных последствий возможны следующие юридические решения. Если уголовный закон не связывает квалификацию содеянного с размерами вреда (естественно, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 14 УК РФ), то заблуждение в количестве причиненного поведением лица вреда не влияет на его квалификацию. Например, для привлечения к уголовной ответственности за вандализм (ч. 1 ст. 214 УК РФ) не имеет значения, 20 или 25 спинок сидений изрезал в электричке зарвавшийся 16-летний отрок. Но ситуация меняется, когда квалификация преступления напрямую связана с количеством общественно опасных последствий. В этом случае, если ошибочные действия виновного не привели к достижению нужного результата, поведение преступника квалифицируется как покушение на преступление, которое вызывает последствия, указанные в уголовном законе. Так, если лица, намереваясь завладеть зарплатой работников большого предприятия, ошиблись во времени доставки из банка денежных сумм и, проникнув в кассу и вскрыв сейф, обнаружили, что он пустой, содеянное будет квалифицироваться как покушение на кражу, совершенную в особо крупном размере (п. «б» ч. 4 ст. 158 УК РФ).

6. *Ошибка в развитии причинной связи* состоит в том, что лицо неправильно представляет причинный механизм между деянием и наступлением общественно опасных последствий.

По общему правилу ошибка в развитии причинной связи не влияет на квалификацию, если в результате деяния наступает общественно опасное последствие, охватываемое умыслом виновного. Например, не имеет юридического значения то обстоятельство, что виновный, желая лишить жизни другого человека, сталкивает его с высокого моста в воду, зная, что тот не умеет плавать, но смерть наступила не от утопления, а в связи с травмой головы, полученной в результате удара об опору моста при падении потерпевшего. В этом случае виновный отвечает за совершение убийства, каковое он и задумывал. Лишь в случае наступления иного, чем предвидел виновный, результата ошибка в развитии причинной связи приобретает самостоятельное уголовно-правовое значение. В частности, по мнению ряда специалистов, виновного нужно привлекать к ответственности не только за преступление, на совершение которого был направлен его умысел, но и за неосторожное наступление последствий, к которым привела ошибка в развитии причинной связи.

Ошибку в развитии причинной связи надо отличать от *отклонения действия* (хотя ряд юристов рассматривают этот вид фактической ошибки как разновидность ошибки в причинной связи). Например, лицо, желая лишить жизни потерпевшего, стреляет в него из ружья, однако промахивается и убивает внезапно появившегося прохожего. Здесь нет ошибки в лич-

ности, нет и ошибки в развитии причинной связи (так как не задействован механизм причинения вреда тому лицу, лишить жизни которого хотел виновный) — отклоняется лишь само действие, что приводит к последствию, к которому не стремился виновный. Ответственность в подобных случаях наступает по совокупности преступлений: за покушение на преступление в отношении первого потерпевшего и, как правило, за неосторожное преступление в отношении второго потерпевшего. В определенных ситуациях во втором случае может иметь место казус — например, если преступление совершается в безлюдном месте (в лесу, на развалинах давно необитаемой усадьбы в ночное время). И наоборот, речь может идти об умышленной вине в виде косвенного умысла. Например, наемный убийца, стреляя из огнестрельного оружия в потерпевшего, находившегося в толпе людей на перроне вокзала, промахнулся и убил случайного человека из числа пассажиров или встречающих их.

7. *Ошибка в квалифицирующих признаках преступления* — это заблуждение лица относительно наличия или отсутствия квалифицирующих обстоятельств в его преступном поведении. Общий подход здесь состоит в следующем: если заблуждение было основано на реальных объективных и субъективных факторах, позволявших виновному считать, что отсутствуют или присутствуют квалифицирующие обстоятельства в совершенном им преступлении, то оно имеет уголовно-правовое значение. Например, лицо совершающее изнасилование несовершеннолетней, думая, что она уже достигла 18 лет. Но это заблуждение было основано на том, что сама потерпевшая во время знакомства сообщила ему, что ей 20 лет, да и по своему физическому развитию соответствовала возрасту совершеннолетней девушки. При наличии таких обстоятельств виновный может нести ответственность только по ч. 1 ст. 131 УК РФ. Но ситуация может принять и другой оборот. Допустим, потерпевшей при этом преступлении будет являться совершеннолетняя девушка, которая во время знакомства, предшествовавшего изнасилованию, сообщила будущему насильнику, что ей еще нет 18 лет, да и по своему внешнему облику она напоминала худенькую девочку-подростка. Тогда виновный в совершении рассматриваемого преступления будет нести уже ответственность по п. «а» ч. 3 ст. 131 УК РФ за изнасилование несовершеннолетней (некоторые юристы, исходя из того, что фактически изнасилована была взрослая женщина, предлагают подобную ситуацию квалифицировать как покушение на изнасилование несовершеннолетней).

Вопросы для самоконтроля

1. Что понимается под субъективной стороной преступления? Каково юридическое значение установления ее признаков?
2. Что следует понимать под виной и ее формами?
3. В чем состоит юридическое значение деления умысла на прямой и косвенный?
4. Чем отличается прямой умысел от косвенного?
5. Какие виды умысла, кроме прямого и косвенного, известны теории и практике уголовного права?
6. Чем отличается преступное легкомыслие от косвенного умысла?

7. В чем заключается отличие преступной небрежности от невиновного причинения вреда?
8. Что понимается под преступлением, совершенным с двумя формами вины?
9. В чем заключается юридическое значение факультативных признаков субъективной стороны преступления?
10. Какие виды ошибок выделяются в теории уголовного права и каково их значение для квалификации содеянного?

Глава 9

СТАДИИ СОВЕРШЕНИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

знать

- когда преступление признается оконченным;
- характеристику приготовления к преступлению и покушения на преступление, их объективные и субъективные признаки;
- виды покушений и по каким признакам их следует различать;

уметь

- анализировать особенности признания оконченными длящихся и продолжающихся преступлений;
- различать покушение с негодными средствами и покушение на негодный (отсутствующий) объект;

владеть

- навыками оперирования основными теоретическими понятиями неоконченного преступления;
 - навыками раскрытия правового значения признания преступления оконченным или неоконченным;
 - умением рассмотреть критерии отличия добровольного отказа от деятельного раскаяния.
-

9.1. Понятие и виды стадий совершения преступления

При совершении умышленного преступления между возникновением преступного намерения и его реализацией имеют место определенные этапы развития общественно опасной деятельности. В уголовном праве их принято именовать *стадиями совершения преступления*. Согласно ст. 29 УК РФ к стадиям совершения умышленного преступления относятся приготовление к преступлению, покушение на преступление и оконченное преступление.

Не является стадией совершения умышленного преступления формирование и обнаружение умысла. Формирование умысла как определенный процесс мыслительной деятельности безразлично для уголовного права вне связи с общественно опасным деянием. Обнаружение умысла характеризуется тем, что до сведения других лиц доводится желание лица совершить преступление. Однако это желание может не воплотиться в конкретные действия, запрещенные уголовным законом (например, лицо может передумать совершить преступление). В данной связи обнаружение умысла само по себе не влечет уголовной ответственности.

К *неоконченному* преступлению законом отнесены приготовление к преступлению и покушение на него (ч. 2 ст. 29 УК РФ). Неоконченная пре-

ступная деятельность возможна только в умышленных преступлениях. В неосторожных преступлениях предварительная деятельность лишена характера и степени общественной опасности деяния и не влечет уголовной ответственности. *Приготовительные действия (бездействие)* создают условия, облегчающие совершение планируемого преступного деяния. Эти деяния находятся за пределами объективной стороны преступления. Сущность приготовления — создание условий для совершения преступления в будущем (ч. 1 ст. 30 УК РФ). Это касается орудий и средств совершения преступления, приискания соучастников преступления, а также иного умышленного создания условий для совершения преступления. Уголовный закон предусматривает возможность привлечения к уголовной ответственности за приготовление только к тяжкому и особо тяжкому преступлению (ч. 2 ст. 30 УК РФ). Преступление на стадии приготовления прерывается по не зависящим от лица обстоятельствам. Если приготовление было прекращено по воле субъекта, то налицо добровольный отказ, и уголовная ответственность исключается. Приготовление к преступлению квалифицируется по статье Особенной части УК РФ, предусматривающей ответственность за готовящееся преступление с указанием на ч. 1 ст. 30 УК РФ.

В отдельных случаях приготовительные действия могут образовать самостоятельный состав преступления, что и должно отразиться на квалификации содеянного (например, изготовление оружия для последующего убийства должно квалифицироваться по ч. 1 ст. 30, ч. 1 ст. 105 и ч. 1 ст. 223 УК РФ).

Покушением на преступление (ч. 3 ст. 30 УК РФ) признаются умышленные действия (бездействие) лица, непосредственно направленные на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам. В отличие от приготовления к преступлению покушение выражается в реальном выполнении лицом части объективной стороны преступления. В преступлениях с материальным составом общественно опасное деяние считается незавершенным, когда виновное лицо не смогло выполнить все действия, входящие в объективную сторону состава преступления. Например, лицо проникло в автомобиль с намерением его угона, но не смогло начать движение из-за наличия противоугонного устройства (блокиратора колес).

В науке уголовного права в зависимости от реализации виновным преступного умысла выделяют *два вида покушения на преступление*: неоконченное и оконченное.

При *неоконченном* покушении на преступление виновное лицо совершает не все деяния, которые, по его мнению, необходимо было совершить для доведения преступления до конца. *Оконченным* является покушение, при котором виновный полагает, что совершил все необходимое для завершения преступления, но вредный результат не достигнут по не зависящим от его воли обстоятельствам (например, промах при выстреле с намерением совершить убийство). То обстоятельство, что преступный результат не достигнут, может быть вызвано не только воздействием внешних факторов, но и в силу заблуждения виновного относительно объекта посягательства, орудия или средства совершения преступления, развития причинной связи.

При покушении на негодный объект виновный посягает на объект, которому реально не может быть причинен вред (например, выстрел в труп).

Покушение с негодными средствами выражается в том, что лицо использует орудие или средство совершения преступления, которые объективно не могут вызвать наступление общественно опасных последствий (применение неисправного оружия для убийства и т.п.).

Лицо, совершившее покушение на преступление, должно нести уголовную ответственность по статье Особенной части УК РФ, предусматривающей ответственность за оконченное преступление, со ссылкой на ч. 3 ст. 30 УК РФ. Наказание за покушение на преступление назначается с учетом общих начал назначения наказания (ст. 60 УК РФ) и дополнительных требований применительно к неоконченному преступлению (ст. 66 УК РФ). Согласно ч. 1 ст. 66 УК РФ при назначении наказания за неоконченное преступление учитываются обстоятельства, в силу которых преступление не было доведено до конца. За приготовление к преступлению срок или размер наказания не может превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ, а за покушение на преступление – не может превышать трех четвертей максимального срока наиболее строгого вида наказания (ч. 2 и 3 ст. 66 УК РФ). В соответствии с ч. 4 той же статьи смертная казнь и пожизненное лишение свободы за приготовление к преступлению и покушение на преступление не назначаются.

9.2. Оконченное преступление

Преступление признается *оконченным*, если в совершенном лицом деянии содержатся все признаки состава преступления, предусмотренного уголовным законом (ч. 1 ст. 29 УК РФ).

Преступление с материальным составом признается оконченным с момента причинения вредных последствий, являющихся необходимым признаком его объективной стороны. Когда указанные в соответствующей статье Особенной части УК РФ последствия не наступили по причинам, не зависящим от воли виновного, налицо неоконченное преступление на стадии приготовления или покушения.

Преступление с формальным составом признается оконченным с момента осуществления указанных в законе общественно опасных действий (бездействия). Преступные последствия в подобном случае находятся за пределами объективной стороны формального состава преступления, поэтому не оказывают никакого влияния на момент его окончания, но могут быть учтены при индивидуализации наказания.

В *преступлениях с усеченным составом* момент их окончания перенесен на более раннюю стадию, по сути, – на приготовление или покушение. Так, посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа (ст. 317 УК РФ) является оконченным преступлением уже в момент совершения действий, направленных на лишение жизни потерпевшего, независимо от того, удалось это сделать виновному или нет. Бандитизм считается окон-

ченным преступлением при создании банды, даже если ее участники никаких нападений еще не совершили.

9.3. Добровольный отказ от преступления

Добровольным отказом от преступления признается прекращение лицом приготовления к преступлению либо прекращение действий (бездействия), непосредственно направленных на совершение преступления, если лицо сознавало возможность доведения преступления до конца (ч. 1 ст. 31 УК РФ). В ч. 2 этой же статьи установлено, что лицо не подлежит уголовной ответственности за преступление, если оно добровольно и окончательно отказалось от доведения этого преступления до конца.

Признаками добровольного отказа от преступления являются:

1) прекращение приготовительных действий (бездействия) или действий (бездействия), непосредственно направленных на совершение преступления (покушение);

2) добровольный характер прекращения приготовления или покушения на преступление;

3) осознание реальной возможности доведения преступления до конца;

4) окончательный отказ от преступления.

Добровольный отказ от доведения преступления до конца возможен до момента окончания преступления. О добровольном отказе всегда можно говорить применительно к стадии приготовления к преступлению и этапу неоконченного покушения. На этапе оконченного покушения добровольный отказ возможен только в редких случаях, когда между совершенным преступным действием и еще не наступившими последствиями имеется промежуток времени, в течение которого лицо может прервать развитие причинной связи и не допустить наступление преступного результата (например, при поджоге дома с целью убийства находящихся в нем людей).

Лицо не подлежит уголовной ответственности за преступление, если оно добровольно и окончательно отказалось от доведения этого преступления до конца (ч. 2 ст. 31 УК РФ).

Лицо, добровольно отказавшееся от доведения преступления до конца, подлежит уголовной ответственности в том случае, если фактически совершенное им деяние содержит иной состав преступления. Например, при содействии террористической деятельности (примечание 2 ст. 205.1 УК РФ), захвате заложника (примечание к ст. 206 УК РФ) и др.

Отказ исключает уголовную ответственность лица при условии его добровольности. Добровольность отказа означает, что лицо, совершившее приготовление или приступившее к выполнению действия (бездействия), непосредственно направленного на совершение преступления, потом по собственной воле отказывается от завершения преступления. Мотивы такого отказа могут быть различными: жалость к потерпевшему, раскаяние, страх перед наказанием и др.

Добровольный отказ возможен только при осознании лицом реальной возможности довести преступление до конца. Когда виновный отказался

от доведения преступления до конца в силу непреодолимых внешних факторов либо из-за невозможности закончить преступление или потому, что его задержали в процессе осуществления преступления, такой отказ является не добровольным, а вынужденным и потому не исключает уголовной ответственности за приготовление к преступлению или покушение на преступление.

Добровольный отказ означает окончательный отказ от доведения начатого преступления до конца. Виновный отказывается от совершения преступления навсегда, а не временно с целью дождаться лучших благоприятных условий, позволяющих достичь преступного результата.

Для наличия добровольного отказа необходима совокупность всех рассмотренных его признаков. Добровольный отказ является обстоятельством, исключающим уголовную ответственность за неоконченное преступление. Однако согласно ч. 3 ст. 31 УК РФ, когда в действиях лица, добровольно отказавшегося от преступления, имеются признаки иного преступления, то за это преступление наступает уголовная ответственность (например, при содействии террористической деятельности (примечание 2 ст. 205.1 УК РФ), при захвате заложника (примечание к ст. 206 УК РФ) и др.).

Добровольный отказ от преступления необходимо ограничивать от *действенного раскаяния*. Последнее характеризуется тем, что лицо устраниет вредные последствия совершенного преступления, является с повинной, возмещает материальный ущерб, способствует раскрытию преступления. Совершается деятельное раскаяние на стадии оконченного преступления. Деятельное раскаяние признается обстоятельством, смягчающим наказание. Так, согласно п. «и» ст. 61 УК РФ явка с повинной, активное способствование раскрытию и расследованию преступления, изобличению и уголовному преследованию других соучастников преступления, розыску имущества, добытого в результате преступления, является обстоятельством, смягчающим наказание.

В предусмотренных уголовным законом случаях деятельное раскаяние является обстоятельством, освобождающим лицо от уголовной ответственности (ст. 75 УК РФ, примечания к ст. 126, 205, 206, 222, 228 УК РФ и др.).

Вопросы для самоконтроля

1. Что следует понимать под стадиями совершения преступления?
2. Каковы юридические последствия формирования и обнаружения умысла?
3. Какое преступление признается оконченным?
4. Как определяется момент окончания деяния в преступлениях с материальными и формальными составами?
5. Что понимается под приготовлением к преступлению? Каковы его признаки?
6. Что следует понимать под покушением на преступление? Каковы его признаки?
7. Какие виды покушения на преступление выделяются в теории и практике уголовного права?
8. Что понимается под добровольным отказом от преступления? Каковы его признаки?
9. Чем отличается добровольный отказ от преступления от деятельного раскаяния?

Глава 10

СОУЧАСТИЕ В ПРЕСТУПЛЕНИИ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

знать

- понятие соучастия в преступлении, его объективные и субъективные признаки;
- формы соучастия и характеристику видов соучастников;

уметь

- выделять особенности группы по предварительному сговору, организованной группы и преступного сообщества (преступной организации);
 - анализировать основания и пределы ответственности соучастников (ч. 1 ст. 34 УК РФ);
 - показать решение проблемы оснований и пределов ответственности организатора и других участников организованной группы и преступного сообщества;

владеть

- навыками разграничения форм соучастия по способу объединения усилий соучастников в процессе совершения преступления;
 - методами решения практических ситуаций при соисполнительстве, а также в случаях использования в совершении преступления лиц, заведомо не достигших возраста уголовной ответственности либо невменяемых и др.
-

10.1. Понятие и признаки соучастия в преступлении

Повышенную общественную опасность представляют преступления, которые совершаются несколькими лицами (примерно треть всех преступлений). Как правило, группе лиц легче совершить преступление и скрыться от правоохранительных органов, избежать наказания.

Статья 32 УК РФ определяет *соучастие в преступлении* как умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления.

В данной норме выражена сущность соучастия как совместной умышленной преступной деятельности, когда взаимная поддержка соучастников укрепляет решимость группы из двух и более лиц и облегчает достижение преступного результата. Повышенная общественная опасность преступлений, совершенных в соучастии, закреплена в ряде статей как Общей, так и Особенной частей УК РФ. Так, признаются отягчающими обстоятельствами совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества (преступной организации) — п. «в» ч. 1 ст. 63 УК РФ.

Основное внимание в уголовной политике обращено на борьбу с тяжкими и особо тяжкими преступлениями, которые составляют свыше

70% зарегистрированных преступлений с квалифицирующим признаком «совершение преступления организованной группой» (см., например, п. «ж» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Создание устойчивой вооруженной группы (банды), а равно руководство такой бандой либо участие в ней или в совершаемых ею нападениях образуют оконченные преступные действия независимо от того, реализованы ли преступные намерения участников этих организованных групп (ч. 1 и 2 ст. 209 УК РФ).

Будучи особой формой совершения преступления, соучастие характеризуется объективными и субъективными признаками.

Объективные признаки соучастия характеризуют внешние особенности этой формы преступного поведения и определяют:

1) участие в совершении преступления двух или более лиц. Причем каждый из соучастников должен обладать признаками субъекта преступления — достичь возраста наступления уголовной ответственности и быть вменяемым (ст. 19–23 УК РФ).

2) совместную деятельность виновных. Совместность действий выражается в том, что преступление совершается взаимосвязанными действиями участников, они добиваются единого для всех результата и, наконец, между действиями каждого соучастника и общим преступным результатом имеется *причинная связь*.

Свою специфику имеет и причинная связь при соучастии в преступлении.

Во-первых, в соучастии действия каждого из виновных выступают составной частью общей причины, вызвавшей преступные последствия.

Во-вторых, каждый из соучастников своими активными действиями должен внести «вклад» в совершение одного и того же преступления, вменяемого в ответственность всем соучастникам.

В-третьих, опасные поступки каждого соучастника оказывают воздействие на сознание исполнителя (соисполнителей) и, таким образом, становятся составной частью общей причины совершения преступления.

В-четвертых, опасные поступки любого соучастника в рамках совершенного преступления должны быть необходимым условием наступления преступного результата. Таковым является любое действие соучастников, которое использовано исполнителем при совершении преступления.

В-пятых, преступление должно быть закономерным и необходимым последствием всей совокупной деятельности соучастников. Содеянное каждым из соучастников в отдельности является необходимым звеном в цепи, приводящей к совершению преступления.

Соучастниками могут быть только вменяемые лица, достигшие установленного законом возраста, с которого возможна уголовная ответственность (ст. 20 УК РФ). В п. 42 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 1 февраля 2011 г. № 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних» содержится разъяснение, что в случае совершения преступления несовершеннолетним, не подлежащим уголовной ответственности, лицо, вовлекшее его в совершение преступления, в силу ч. 2 ст. 33 УК РФ несет уголовную ответственность за содеянное

как исполнитель путем посредственного причинения. Действия взрослого лица по подстрекательству несовершеннолетнего к совершению преступления при наличии признаков указанного преступления должны квалифицироваться по ст. 150 УК РФ, а также по закону, предусматривающему ответственность за соучастие (в виде подстрекательства) в совершении конкретного преступления. Например, действия лица, совершившего кражу посредством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости, квалифицируются только по ч. 1 ст. 158 УК РФ как действия исполнителя (так называемое «посредственное исполнение» преступления).

Субъективным признаком соучастия, закрепленным в ст. 32 УК РФ, является *умышленная деятельность* — умышленное совместное участие в совершении умышленного преступления.

Содержание субъективных признаков соучастия отражает усложненный характер совершения преступления с участием в нем нескольких лиц.

Субъективными признаками соучастия являются:

- 1) умышленный характер действий каждого соучастника;
- 2) взаимная осведомленность о совместном совершении преступления, желание или сознательное допущение своего участия в этом преступлении.

Необходимо наличие двусторонней субъективной связи между исполнителем и другими соучастниками, т.е. сознание исполнителем общественной опасности собственных действий и сознание общественной опасности действий других соучастников, предвидение наступления общественно опасного преступного результата совместной деятельности.

Волевой момент характеризуется желанием наступления последствия.

Организатор и подстрекатель действуют с прямым умыслом, а косвенный умысел может иметь место при деяниях пособника и исполнителя.

Важно отметить, что соучастие возможно только в умышленных преступлениях, поскольку при неосторожных преступлениях объединить усилия для достижения общего преступного результата невозможно. Причинение вреда в результате неосторожного преступления, вызванного действиями нескольких лиц, не образует соучастия. В подобных случаях можно говорить о *сопричинении вреда*.

Соучастники могут руководствоваться различными мотивами и целями, общность которых не является обязательным признаком соучастия.

Не образует соучастия использование одним лицом другого лица в совершении преступления, о котором данное лицо не знает. Например, для передачи взятки лицо просит другое лицо передать деньги третьему лицу, не сообщив ему, что это взятка, а говорит, что якобы возвращает долг. Будучи введенным в заблуждение, второе лицо передает эти деньги по названному адресу. В данном случае второе лицо в отличие от первого не будет нести ответственность, поскольку будет являться так называемым посредственным исполнителем.

Для правильной квалификации содеянного соучастниками, определения характера их действий, назначения каждому справедливого наказания, ограничения от смежных форм преступной деятельности большое значение имеет выделение видов соучастников и форм соучастия.

10.2. Виды соучастников преступления

Уголовное право России по характеру действий, выполняемых в процессе совершения преступления, выделяет *четыре вида* соучастников: исполнитель, организатор, подстрекатель и пособник. Возможно сочетание соучастия одного и того же лица. Например, подстрекатель может выполнять роль пособника, а организатор — выступать в роли исполнителя.

В соответствии с ч. 2 ст. 33 УК РФ *исполнителем преступления* может быть признано лицо:

- непосредственно (фактически) совершившее преступление;
- непосредственно участвовавшее в его совершении совместно с другими лицами (соисполнителями);
- совершившее преступление посредством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости и других обстоятельств, предусмотренных УК РФ.

Для признания лица исполнителем преступления следует установить, что оно, во-первых, непосредственно выполнило объективную сторону преступления или хотя бы ее часть. Например, при совершении кражи лицо, хотя и не проникло в дом, но принимало через окно похищенное, участвовало в изъятии имущества. Во-вторых, лицо может непосредственно само и не выполнять объективную сторону преступления или ее часть, а сделать это с помощью других лиц, которые не могут по закону нести уголовной ответственности. Например, взрослый может совершить кражу с помощью лица, не достигшего определенного возраста (малолетнего) и не являющегося субъектом преступления, когда малолетний по его указанию проникает в дом, похищает там имущество. В таких случаях исполнителем преступления будет взрослый, происходит так называемое «*опосредованное исполнение*», т.е. совершение преступления посредством другого — малолетнего, невменяемого и т.д. Исполнителем преступления также будет признаваться лицо, использующее для своих преступных целей живых существ (собаку при совершении разбойного нападения или змею для убийства и т.д.).

Кроме того, следует отметить, что исполнителем преступления, которое может быть совершено лишь специальным субъектом (например, должностное преступление), может быть только лицо, которое обладает признаками соответствующего специального субъекта. Другие соучастники преступления, которые не обладают такими признаками, могут нести уголовную ответственность за эти преступления только в качестве подстрекателей, пособников или организаторов.

Непосредственное совершение преступления означает фактическое выполнение действий, охватываемых составом преступления, предусмотренного статьей Особенной части УК РФ. В случаях когда объективная сторона состава соответствующего преступления выполняется совместными действиями нескольких лиц, можно говорить о соисполнительстве.

Фигура исполнителя является центральной в институте соучастия. Без него не может быть и соучастия.

В отличие от исполнителя организатор, подстрекатель и пособник не выполняют непосредственно действий, образующих объективную сто-

рону совместно совершающего преступления. Опасность их действий заключена в том, что они соответственно организуют совершение преступления, вызывают у других соучастников решимость совершить преступление либо содействуют его совершению.

Организатором преступления признается лицо, организовавшее совершение преступления или руководившее его исполнением, а равно лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими (ч. 3 ст. 33 УК РФ).

Закон определил четыре формы действий организатора:

- 1) организация совершения преступления;
- 2) руководство исполнением преступления;
- 3) создание организованной группы или преступного сообщества (преступной организации);
- 4) руководство этой группой или сообществом.

Организационные действия могут быть самыми различными — разработка плана, вербовка соучастников, распределение ролей, закрепление определенных обязанностей в преступном сообществе, объединение совместных усилий, обеспечение средствами и орудиями преступления, деньгами других соучастников, создание у них уверенности в верности выбранного ими пути и в благополучном исходе преступлений и т.д. Например, при бандитизме действия организатора могут состоять в организации организованной группы (банды) (ст. 209 УК РФ), а необходимыми признаками преступления, предусмотренного ст. 210 УК РФ, могут быть создание преступного сообщества или руководство подобными организованными преступными группировками. Среди всех соучастников организатор признается наиболее опасным лицом. Действия организаторов преступлений, совершенных организованной группой и преступным сообществом, совершаются в форме сложного соучастия с распределением ролей и подлежат квалификации по соответствующим статьям Особенной части УК РФ без ссылки на ст. 33 УК РФ.

Подстрекателем признается лицо, склонившее другое лицо к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом (ч. 4 ст. 33 УК РФ). Именно подстрекатель склоняет другое лицо к совершению преступления с помощью уговоров, угроз, подкупа, иным способом порождает у другого лица намерение совершить преступление. Подстрекательство всегда носит активный и конкретный характер. При ненасильственном способе подстрекательства в отношении подстрекаемого не осуществляется физического насилия или психического воздействия. При насильственном способе подстрекательства действия подстрекателя наряду с ответственностью за подстрекательство к совершению конкретного преступления дополнительно квалифицируются в зависимости от обстоятельств по ст. 110—112, 115, 116, 119 УК РФ.

Применение физического или психического принуждения может создавать для подстрекаемого состояние крайней необходимости (ст. 40 УК РФ). В силу этого данное лицо освобождается от уголовной ответственности.

Не признаются подстрекательством высказывания неопределенного характера (отомсти ему, разберись с ним и т.п.) и случаи, когда лицо выска-

зывает мысль о желательности совершения преступления, не обращаясь к конкретному лицу (подстрекаемому).

Если попытка подстрекателя склонить какое-то лицо к совершению преступления оказалась безуспешной, подобное неудавшееся подстрекательство, умышленно создающее условия для совершения преступления, следует квалифицировать как приготовление к преступлению.

Подстрекательство может быть осуществлено в виде приказа или устного распоряжения, адресованного подчиненным по службе. Начальник, отдавший неправомерный приказ военнослужащему, для которого он обязан был для исполнения, несет уголовную ответственность как посредственный причинитель (ст. 42 УК РФ).

Подстрекатель отличается от организатора преступления тем, что его действия ограничиваются только склонением другого лица к совершению преступления. Если подстрекательские действия лица совмещаются с его участием в непосредственном совершении преступления с другими лицами, его действия квалифицируются по соответствующей статье Особенной части УК РФ без ссылки на ст. 33 УК РФ.

Если подстрекатель не принимал непосредственного участия в совершении преступления совместно с исполнителями, его действия подлежат квалификации по соответствующей статье Особенной части УК РФ со ссылкой на ст. 33 УК РФ.

Пособником признается лицо:

- способствовавшее совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, средств и орудий совершения преступления либо устраниением препятствий;
- заранее обещавшее скрыть преступника, средства и орудия совершения преступления, следы преступления либо предметы, добывшиеся преступным путем;
- заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы.

Пособник не принимает участия в совершении преступления, а лишь создает условия для его совершения или сокрытия следов. Определенные в законе формы пособничества принято подразделять на *интеллектуальное* и *физическое* пособничество.

К первому относятся: содействие совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, заранее данное обещание скрыть преступника, следы преступления либо скрыть, приобрести или сбыть предметы, добывшиеся преступным путем. При этом советы, указания, обещания могут иметь место как до совершения преступления, так и во время его совершения.

Физическое пособничество характеризуется содействием совершению преступления предоставлением средств или устраниением препятствий для его совершения.

Характер преступления непременно должен осознаваться пособником. Волевой момент умысла пособника предполагает его желание оказать помощь исполнителю в совершении преступления.

Пособничество возможно до начала и в процессе совершения преступления, но ни в коем случае не после его совершения.

От подстрекателя пособник отличается тем, что он не возбуждает, например, у исполнителя решимости совершить преступление, а лишь укрепляет эту решимость, которая уже была у исполнителя до совершения пособнических действий.

Пособничество надлежит отграничивать от *укрывательства*, под которым понимается заранее не обещанное скрытие преступника, средств, орудий, следов преступления. Уголовно наказуемым признается укрывательство только особо тяжких преступлений (ст. 316 УК РФ). Разграничение происходит по признаку данного заранее обещания укрывательства, которое характерно для пособничества.

Приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем, если оно заранее не обещано, подлежит квалификации по ст. 175 УК РФ. В случае заранее обещанного приобретения данное лицо должно признаваться пособником совершенного преступления. Действия пособника подлежат квалификации по статье Особенной части УК РФ, предусматривающей совершенное преступление, и ч. 5 ст. 33 УК РФ.

10.3. Формы соучастия в преступлении

В теории и на практике существуют два основания для деления соучастия в преступлении на формы. Уголовный закон не дает определения формы соучастия. Под *формой соучастия* понимается тип (характер) совместной деятельности нескольких лиц в процессе совершения преступления, различающийся по способу их взаимодействия и степени согласованности. Формы соучастия классифицируются по объективному (особенности объективного взаимодействия соучастников) и субъективному (особенностям субъективной связи между соучастниками) критерию.

Различаются простое и сложное соисполнительство. При *простом соисполнительстве* все соучастники выполняют полностью или частично объективную сторону преступления, при *сложном соучастии* предполагается разделение ролей.

По степени согласованности действий соучастников различают соучастие без предварительного соглашения (ч. 1 ст. 35 УК РФ) и с предварительным соглашением (ч. 2–4 ст. 35 УК РФ).

Простое соучастие в виде соисполнительства представляет собой такую ситуацию, когда состав одного и того же преступления выполняют несколько лиц и каждый из них выступает в качестве исполнителя. Их действия квалифицируются без ссылки на ст. 33 УК РФ по соответствующей статье Особенной части Кодекса.

Сложное соучастие налицо, когда наряду с исполнителем могут участвовать организатор, подстрекатель, пособник. Каждый соучастник выполняет заранее определенную ему роль.

Соучастием без предварительного сговора выступают случаи, когда между соучастниками отсутствует предварительный сговор. В законе такое соучастие определено как совершение преступления группой лиц (п. «ж» ч. 2 ст. 105, п. «б» ч. 2 ст. 131 УК РФ и др.).

Соучастие с предварительным сговором имеет место в случаях, когда в совершении преступления участвовали лица, заранее, до совершения преступления договорившиеся о совместном его совершении.

В свою очередь различаются соучастие по предварительному сговору группой лиц; совершенное организованной группой, а также преступным сообществом (преступной организацией).

В ч. 2 ст. 35 УК РФ дано понятие совершения преступления группой лиц по предварительному сговору. Это соучастие в виде соисполнительства, когда каждый из участников группы принимает непосредственное участие в выполнении объективной стороны состава преступления.

В п. 10 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. № 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» разъясняется, что уголовная ответственность за кражу, грабеж и разбой, совершенные группой лиц по предварительному сговору, наступает и в тех случаях, когда согласно предварительной договоренности между соучастниками непосредственное изъятие имущества осуществляет один из них. Если другие участники в соответствии с распределением ролей совершили согласованные действия, направленные на оказание непосредственного содействия исполнителю в совершении преступления (участие во взломе дверей, запоров, решеток, вывозило похищенное по заранее состоявшейся договоренности, подстраховывало других соучастников от возможного обнаружения совершающего преступления), содеянное ими является соисполнительством и не требуют дополнительной квалификации по ст. 33 УК РФ.

При совершении указанных хищений посредством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости или других обстоятельств, его действия (при отсутствии иных квалифицирующих признаков) следует квалифицировать по ч. 1 ст. 158, ст. 161 или 162 УК РФ как действия *непосредственного исполнителя* преступления (ч. 2 ст. 33 УК РФ) (п. 12 постановления).

В соответствии с п. 15 постановления совершение преступлений *организованной группой* признается в случаях, когда в ней участвовала устойчивая группа лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений (ч. 3 ст. 35 УК РФ). Организованная группа характеризуется, в частности, устойчивостью, наличием в ее составе организатора (руководителя) и заранее разработанного плана совместной преступной деятельности, распределением функций между членами группы при подготовке к совершению преступления и осуществлении преступного умысла. Об устойчивости организованной группы может свидетельствовать не только большой временной промежуток ее существования, неоднократность совершения преступлений членами группы, но и их техническая оснащенность, длительность подготовки даже одного преступления, а также иные обстоятельства (например, специальная подготовка участников организованной группы к проникновению в хранилище для изъятия денег (валюты) или других материальных ценностей)

Совершение преступления организованной группой в ряде статей Особенной части УК РФ рассматривается в качестве особо отягчающего (квалифицирующего) признака.

лифицирующего) обстоятельства, например, в ст. 158, 163, 205, 206 УК РФ. Наиболее опасной формой соучастия является преступное сообщество (ч. 4 ст. 35 УК РФ).

Согласно закону преступление признается совершенным преступным сообществом (преступной организацией), если оно совершено структурированной организованной группой или объединением организованных групп, действующих под единым руководством, члены которых объединены в целях совместного совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений для получения прямо или косвенно финансовой или иной материальной выгоды.

Федеральным законом от 3 ноября 2009 г. № 245-ФЗ ст. 35 УК РФ дополнена новой ч. 5, в которой закреплено, что лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими, подлежит уголовной ответственности за их организацию и руководство ими в случаях, предусмотренных ст. 208, 209, 210 и 282.1 УК РФ, а также за все совершенные организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией) преступления, если они охватывались его умыслом. Другие участники организованной группы или преступного сообщества несут уголовную ответственность за участие в них в случаях, предусмотренных ст. 208, 209, 210 и 282.1 УК РФ, а также за преступления, в подготовке или совершении которых они участвовали.

В п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 июня 2010 г. № 12 «О судебной практике рассмотрения дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участии в нем (ней)» содержится разъяснение о том, что преступное сообщество отличается от иных видов преступных групп, в том числе от организованной группы, более сложной внутренней структурой, наличием цели совместного совершения тяжких или особо тяжких преступлений для получения прямо или косвенно финансовой или иной материальной выгоды, а также возможностью объединения двух или более организованных групп с той же целью. Кроме того, судам предписывается иметь в виду, что преступное сообщество (преступная организация) может осуществлять свою преступную деятельность либо в форме структурированной организованной группы, либо в форме объединения организованных групп, действующих под единым руководством (п. 3 указанного постановления).

Для данной формы организованной преступности характерно сочетание в различной совокупности таких признаков, как наличие организационно-управленческих структур, общей материально-финансовой базы, образованной в том числе из взносов от преступной и иной деятельности, иерархии, дисциплины, установленных ими правил взаимоотношения и поведения участников преступного сообщества и т.д. Спленченность также может характеризоваться особой структурой сообщества (например, руководители, совет руководителей, исполнители отдельных заданий), наличием руководящего состава, распределением функций между его участниками. О спленченности сообщества свидетельствует планирование преступной деятельности на длительный период, подкуп и другие корруп-

ционные действия, направленные на нейтрализацию представителей правоохранительных и иных государственных органов.

В соответствии с ч. 6 ст. 35 УК РФ признано, что создание организованной группы в случаях, не предусмотренных статьями Особенной части УК РФ, влечет уголовную ответственность за приготовление к тем преступлениям, для совершения которых она создана.

10.4. Ответственность соучастников преступления

Как уже говорилось, основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного УК РФ (ст. 8 УК РФ). Это положение закона относится как к преступлениям, совершенным одним лицом, так и к деяниям, совершенным в соучастии. Однако это не исключает особенностей применения уголовного закона к соучастникам дифференцированно, поскольку уголовное право не предусматривает коллективной ответственности. Закон (ст. 34 УК РФ) устанавливает, что ответственность соучастников преступления определяется характером и степенью фактического участия каждого из них в совершении преступления. Следовательно, необходимо учитывать вид соучастника, форму соучастия, конкретные действия каждого из соучастников. Характер участия в совершении преступления определяется ролью соучастника в совместно совершенном преступлении, т.е. тем, к какому виду соучастников он относится. Под степенью участия понимается фактическая роль, которую внес тот или иной соучастник в совершение совместного преступления. В зависимости от степени участия лица и наступления преступного результата ответственность каждого соучастника должна быть индивидуализирована (ст. 34 УК РФ).

Ответственность соучастников зависит от признаков объективной и субъективной сторон преступления. Особенность объективной стороны преступления при этом заключается в том, что ответственность каждого из соучастников, если они не являются соисполнителями, обуславливается как положениями Общей части УК РФ (ст. 33), так и содержанием соответствующей статьи Особенной части Кодекса. Субъективная сторона преступления, совершенного в соучастии, всегда характеризуется умыслом, *интеллектуальный момент* которого предполагает взаимную осведомленность соучастника об общественно опасном характере своего поведения, поведения исполнителя, об их совместных действиях, а *волевой момент* — желание достичь совместного преступного результата или сознательное допущение его путем объединения совместных действий.

Пределы ответственности соучастников определяются как общими, так и специальными условиями. *Общие условия* включают в себя такие обстоятельства, как правильное определение вида соучастника, формы соучастия, является форма соучастия основным признаком состава преступления или его квалифицирующим обстоятельством. Так, ст. 208 УК РФ признает соучастие в качестве основного признака состава преступления и предусматривает ответственность за организацию незаконного вооруженного

формирования или участие в нем, ст. 209 УК РФ аналогично предусматривает ответственность за создание устойчивой вооруженной группы (банды) в целях нападения на граждан или организации, а равно руководство такой группой (бандой). *Специальные условия*, которые влияют на пределы ответственности соучастников, представляют собой объективные и субъективные признаки (или один какой-либо признак), которые присущи всем соучастникам, а также экспресс исполнителя, добровольный отказ исполнителя или других соучастников от совершения преступления, неудавшееся соучастие.

Так, объективные признаки определяют свойства самого общественно опасного деяния и общественно опасных последствий. Эти признаки, имеющиеся у одного соучастника, вменяются в ответственность другим соучастникам, если они охватывались их умыслом. При этом квалифицирующие признаки совершенного преступления вменяются соучастнику лишь тогда, когда они охватывались его умыслом. Например, если при совершении убийства пособник осведомлен о том, что исполнитель совершает простое убийство потерпевшего из-за неприязненных отношений между ними, а впоследствии выясняется, что таких отношений не было и исполнителем было совершено квалифицированное убийство из корыстных побуждений, то пособник будет отвечать за простое, а не квалифицированное убийство, совершенное исполнителем. *Объективные признаки* могут относиться к каким-либо индивидуальным характеристикам охраняемого уголовным законом объекта. Так, если при изнасиловании малолетней исполнителю преступления не было известно о том, что потерпевшая не достигла 14-летнего возраста, об этом знал только организатор преступления, который сообщил исполнителю, что потерпевшей 16 лет, то исполнитель не может нести ответственность за изнасилование малолетней. Он будет отвечать за изнасилование несовершеннолетней, а организатор — за организацию изнасилования малолетней.

Субъективные признаки (корысть, низменные побуждения и др.) вменяются другим соучастникам в зависимости от того, характеризуют они само общественно опасное деяние или соучастника преступления. В первом случае они подлежат вменению соучастнику, если охватывались его умыслом. Например, при подстрекательстве к краже чужого имущества с проникновением в жилище и подстрекатель, и исполнитель в полной мере осведомлены о том, что кража будет совершаться именно таким способом, поэтому данный квалифицирующий признак будет вменяться обоим соучастникам. Во втором случае субъективный признак вменяется лишь тому соучастнику, которому он принадлежит, так сказать, его носителю, независимо от того, знают ли о таком признаком другие соучастники.

Каждый из соучастников несет ответственность за лично совершенные деяния с учетом его вины. При этом необходимо соблюдение ряда правил.

1. Все соучастники несут уголовную ответственность за одно и тоже преступление, поэтому все объективные и субъективные признаки состава данного преступления должны вменяться в вину любому соучастнику.

2. Объективные обстоятельства, смягчающие или отягчающие наказание, учитываются применительно ко всем соучастникам.

3. Личные или субъективные обстоятельства следует учитывать и вменять в вину только этим отдельным соучастникам.

4. Если исполнитель не довел преступления до конца по не зависящим от него обстоятельствам, остальные соучастники несут ответственность за приготовление к преступлению или покушение на преступление. Совершение преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией) влечет более строгое наказание на основании и в пределах, предусмотренных уголовным законом (ч. 7 ст. 35 УК РФ).

Квалификация действий организатора зависит от его роли в совместном преступлении. Если он выступает как организатор совершения преступления, ответственность следует по ст. 33 УК РФ и соответствующей статье Особенной части УК РФ. Если же лицо выступает в роли организатора группового преступления, то он признается членом группы, т.е. главным соисполнителем совершенных группой преступлений. В этом случае не требуется квалификации по ст. 35 УК РФ.

Квалификация действий соучастников зависит от формы соучастия. Действия исполнителя преступления или соисполнителей при простом соучастии квалифицируются по статье Особенной части УК РФ без ссылки на ст. 33 УК РФ. Аналогично квалифицируются действия организатора, подстрекателя или пособника, если при совершении преступления они выступают не только в этом виде, но и одновременно в роли исполнителя преступления. Исключение составляют лишь случаи соисполнительства при совершении преступлений со специальным субъектом. Если лицо не является субъектом преступления, специально указанным в соответствующей статье Особенной части УК РФ, то за участие в совершении преступления оно может нести ответственность в качестве организатора, подстрекателя либо пособника. В других случаях, как и в преступлениях со специальным субъектом, действия организатора, подстрекателя и пособника квалифицируются по соответствующей статье Особенной части Кодекса, вменяемой исполнителю, со ссылкой на ст. 33 УК РФ. Так, если недолжностное лицо организовало получение взятки должностным лицом, то ответственность такого недолжностного лица должна наступить по ч. 3 ст. 33 и ст. 290 УК РФ, а должностного лица — по ст. 290 УК РФ. При сложном соучастии (организованная группа, преступное сообщество) ответственность соучастников определяется в соответствии со ст. 35 УК РФ.

В тех случаях, когда исполнитель не доводит совершение преступления до конца по не зависящим от него причинам, остальные соучастники несут уголовную ответственность в зависимости от совершенной исполнителем стадии преступления (приготовление, покушение). Например, для совершения квартирной кражи соучастники подготовили необходимые средства, стали передавать их исполнителю и в это время были задержаны. В данном случае ответственность для соучастников должна наступить за приготовление к преступлению. Другой пример: с целью совершения убийства исполнитель произвел в потерпевшего выстрел из пистолета, ранил, однако принятыми мерами последнему удалось обезоружить и задержать исполнителя, самому потерпевшему была оказана медицинская помощь, благодаря

чему он остался жив, и преступление не было окончено. Все соучастники будут нести ответственность за покушение на убийство.

Если же организатор или подстрекатель не сумели склонить исполнителя к совершению преступления по не зависящим от них обстоятельствам или исполнитель добровольно отказался от совершения преступления (так называемое *неудавшееся соучастие*), то организатор и подстрекатель несут ответственность за приготовление к преступлению, а исполнитель ответственности нести не будет. Допустим, соучастники договорились совершить квартирную кражу, обеспечили исполнителя необходимыми средствами взлома гаража, транспортом для вывоза похищенного, но исполнитель добровольно и окончательно отказался от совершения преступления, так как квартира принадлежала его родственнику. В таком случае организатор, подстрекатель и пособник будут нести ответственность за приготовление к совершению квартирной кражи.

Особенности ответственности при добровольном отказе от преступления других соучастников определены в ст. 31, 34 УК РФ, где она дифференцируется в зависимости от вида соучастника. Если исполнителю достаточно отказаться от совершения преступления, чтобы он не был привлечен к уголовной ответственности, то для других соучастников этого недостаточно. Наименее строгие рамки закон установил для пособника, который не подлежит уголовной ответственности, если он принял все зависящие от него меры, чтобы предотвратить преступление.

Наиболее жесткие требования закон предъявляет к организатору и подстрекателю преступления, которые не подлежат ответственности лишь в случае предотвращения доведения преступления исполнителем до конца. Если же предпринятые меры по предотвращению совершения преступления исполнителем, указанные в законе, не дали положительного результата и преступление все же было совершено, то при назначении наказания этим соучастникам в соответствии со ст. 61 УК РФ данные обстоятельства могут быть признаны в качестве смягчающих наказание.

Наряду с приведенными выше обстоятельствами, влияющими на пределы ответственности соучастников преступления, следует различать *эксцесс исполнителя преступления*, определяемый как совершение исполнителем преступления, не охватывающегося умыслом других соучастников (ст. 36 УК РФ). За эти действия к уголовной ответственности привлекается только исполнитель преступления. Иные соучастники преступления за эксцесс исполнителя уголовной ответственности не несут.

Ответственность соучастников преступления хотя и носит самостоятельный характер, но зависит от того, какое общественно опасное деяние совершил исполнитель. Эксцесс исполнителя различается по качественному и количественному признакам в зависимости от того, в какой степени исполнитель отклонился в сторону от достигнутого сговора всех соучастников.

Качественный признак эксцесса характеризуется тем, что наряду с преступлением, согласованным с соучастниками, исполнитель совершает еще и другое, самостоятельное преступление или несколько преступлений. Например, если при сговоре на совершение грабежа один из соучастников

после похищения чужого имущества убивает потерпевшего, то за грабеж и за убийство будет привлечен только этот соучастник, а другие будут отвечать только за грабеж, поскольку они договаривались лишь о его совершении.

Количественный признак характерен тем, что исполнитель выходит за пределы действий, входящих в содержание конкретного состава преступления, по поводу которого имелсяговор, т.е. совершают преступление, охватываемое умыслом соучастников, но выходит за его пределы. Он может совершить более опасное преступление (вместо кражи чужого имущества, т.е. тайного похищения, разбой) либо менее опасное преступление (например, исполнитель преступления, причинив лишь легкий вред здоровью, из-за жалости к жертве добровольно отказался от совершения убийства, которое должен был исполнить по состоявшемусяговору с другими соучастниками). В первом случае исполнитель будет отвечать за совершенный им разбой, а остальные соучастники понесут ответственность лишь за кражу, так как совершение разбойного нападения не охватывалось их умыслом и они с исполнителем об этом не договаривались. Во втором случае исполнитель отвечает за фактически содеянное им, т.е. будет нести ответственность за умышленное причинение легкого вреда здоровью потерпевшему, другие же соучастники будут нести ответственность за совершение приготовления к убийству.

Вопросы для самоконтроля

1. Что понимается под соучасием в преступлении?
2. Каковы объективные и субъективные признаки соучастия в преступлении?
3. Какие виды соучастников указаны в законе? Какие признаки их характеризуют?
4. Какие существуют формы соучастия в преступлении? Какие отличительные признаки их характеризуют?
5. Кого следует считать «посредственным» исполнителем преступления?
6. Что является основанием ответственности соучастников преступления?
7. В каких случаях имеет место эксплесс исполнителя?

Глава 11

МНОЖЕСТВЕННОСТЬ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

знать

- какие случаи совершения преступлений охватываются понятием множественности;

уметь

- выделять и характеризовать некоторые виды единых (единичных) преступлений, из которых складывается множественность преступлений;
- анализировать два вида множественности преступлений, предусмотренные ст. 17 и 18 УК РФ;

владеть

- навыками оперирования понятиями идеальной и реальной совокупности;
- умением анализировать различные виды рецидива преступлений и раскрыть их юридическое значение в уголовном праве;
- навыками рассмотрения и оценки спорных моментов оценки конкуренции норм уголовного права.

11.1. Понятие множественности преступлений

Под *множественностью преступлений* понимается совершение лицом нескольких самостоятельных однородных или разнородных преступлений, по которым не истекли сроки давности привлечения к уголовной ответственности, не погашена или не снята судимость.

Институт множественности преступлений имеет важное социальное значение при оценке общественной опасности совершенных преступлений, лица, виновного в их совершении, индивидуализации и дифференциации уголовной ответственности с учетом количества совершенных преступлений. При этом осуществляется объективная оценка повышенной общественной опасности преступных деяний. Множественный характер преступлений указывает на устойчивость антиобщественной установки, свидетельствует о возрастании общественной опасности личности.

С юридической стороны множественность характеризуется *тремя обязательными признаками*:

- 1) совершение одним лицом двух или более преступлений, предусмотренных статьями уголовного закона;
- 2) каждое из двух или более преступлений является самостоятельным, единичным и квалифицируется по отдельной статье УК РФ;
- 3) за каждым из преступлений, образующих множественность, сохраняются уголовно-правовые последствия, вытекающие из факта его совершения.

Преступлений, образующих множественность, должно быть не менее двух. При этом не имеет значения, совершены они одним лицом или в соучастии. Каждое из преступлений, образующих множественность, может быть оконченным и неоконченным.

Множественность преступлений налицо, если хотя бы в отношении двух преступлений существуют основания для уголовного преследования. Множественность преступлений — это совершение лицом двух или более преступлений, каждое из которых сохраняет свое уголовно-правовое значение. Учитываются только те преступления, которые влекут за собой уголовно-правовые последствия (лицо не освобождено от уголовной ответственности или от наказания, судимость не погашена и др.).

Множественность преступлений необходимо отграничивать от внешне сходных с ней единичных преступлений (продолжаемых, длящихся, составных).

Множественность преступлений состоит из нескольких единичных преступлений. *Единичное преступление* — это общественно опасное деяние, которое содержит состав одного преступления и квалифицируется по одной статье Особенной части УК РФ. Единичное преступление по законодательной конструкции своего состава может быть как простым, так и сложным.

Простое единичное преступление — это одно преступное деяние, совершенное с одной формой вины, влекущее за собой одно последствие. Наряду с этим единичным признается также деяние, которое образуется системой действий (актов бездействия), может влечь несколько последствий и совмещаться с двумя формами вины в отношении различных последствий.

Сложным единичным преступлением является деяние, посягающее на несколько объектов и характеризующееся наличием дополнительных преступных последствий. Различают следующие виды единичных сложных преступлений: продолжаемые, длящиеся, с альтернативными действиями, составные, с дополнительными тяжкими последствиями.

Продолжаемым признается такое преступление, которое слагается из ряда тождественных преступных действий, охватываемых единым умыслом и преследующих общую цель. В отличие от множественности преступлений однородные действия, составляющие продолжаемое преступление, посягают на один объект, каждый предыдущий эпизод является условием совершения последующего и направлен на достижение единого результата. Пленум Верховного Суда СССР в постановлении от 4 марта 1929 г. «Об условиях применения давности и амнистии к длящимся и продолжаемым преступлениям» раскрывает понятия продолжаемого и длящегося преступления. Началом продолжаемого преступления служит совершение первого, а окончанием — последнего преступного акта. Чаще всего продолжаемыми признаются кражи, хищения чужого имущества путем присвоения, растраты (ст. 160 УК РФ), получение взятки (ст. 290 УК РФ) и др.

Преступления, именуемые длящимися, характеризуются непрерывным осуществлением состава определенного преступного деяния. Следовательно, под *длящимся* преступлением понимается действие или без-

действие, сопряженное с последующим длительным невыполнением обязанностей, возложенных на виновного законом под угрозой уголовного преследования. Примером такого рода преступлений являются такие деяния, как злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей (ст. 157 УК РФ), незаконное хранение огнестрельного оружия, боеприпасов (ч. 1 ст. 222 УК РФ), незаконное хранение без цели сбыта наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов в значительном размере (ч. 1 ст. 228 УК РФ), уклонение от уплаты таможенных платежей (ст. 194 УК РФ), дезертирство (ст. 338 УК РФ). Длящееся преступление начинается с акта преступного действия (бездействия) и заканчивается вследствие действий виновного, направленных к прекращению продолжения преступления (явка с повинной) или с момента принудительного прекращения преступного состояния (задержание преступника).

Преступление с альтернативными действиями (бездействием) характеризуется тем, что совершение любого из названных в диспозиции Особенной части УК РФ деяний образует оконченный состав преступления. Например, каждое из упомянутых в ч. 1 ст. 222 УК РФ действий (незаконные приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка или ношение огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов (за исключением гражданского огнестрельного гладкоствольного длинноствольного оружия, его основных частей и патронов к нему, огнестрельного оружия ограниченного поражения, его основных частей и патронов к нему), взрывчатых веществ или взрывных устройств образует самостоятельное преступление.

Составное (сложное) преступление представляет собой деяние, слагаемое из двух или более действий (актов бездействия), каждое из которых, если их рассматривать изолированно, представляет собой самостоятельный простой состав преступления. Так, при разбойном нападении (ч. 1 ст. 162 УК РФ) происходит посягательство на два объекта — собственность и жизнь или здоровье личности. Поэтому иногда составное преступление называют *двубыектным преступлением*.

К *действиям, характеризующимся наличием дополнительных тяжких последствий*, относятся, например, преступления, закрепленные в ч. 4 ст. 111, ч. 2 ст. 205, ч. 3 ст. 206, ч. 2 ст. 167, ч. 3 ст. 123 УК РФ и др. Особенностью законодательной конструкции данных составов преступлений являются наличие второго, более тяжкого, чем основное, последствия, а также двойной формы вины (умысел в отношении последствия основного состава и неосторожность в отношении второго, более тяжкого последствия).

От указанных выше сложных, но единичных преступлений следует отличать множественность преступлений, когда в отличие от единичных каждое совершенное лицом преступное деяние, как правило, образует самостоятельный состав преступления и квалифицируется по самостоятельной статье (или части статьи) УК РФ.

В действующем уголовном законодательстве выделены две формы множественности: совокупность и рецидив (ст. 17 и 18 УК РФ).

11.2. Совокупность преступлений

Совокупность преступлений — совершение лицом двух или более преступлений, ни за одно из которых лицо не было осуждено, за исключением случаев, когда совершение двух или более преступлений предусмотрено статьями Особенной части УК РФ в качестве обстоятельства, влекущего более строгое наказание (ч. 1 ст. 17 УК РФ). Такую совокупность преступлений называют *реальной*. Совокупность становится реальной, когда лицо совершает несколько последовательных посягательств, каждое из которых образует самостоятельный состав преступления.

При совокупности преступлений лицо несет уголовную ответственность за каждое совершенное преступление по соответствующей статье или части статьи УК РФ.

В реальной совокупности могут находиться преступления разнородные, однородные и тождественные. *Разнородными* преступлениями называют действия, посягающие на разные объекты, с разной формой вины, совершаемые различными способами. *Однородными* признаются преступления с тождественными или сходными объектами посягательства и одной формой вины, но различающиеся по признакам объективной стороны, мотивам, целям. Например, по способу совершения различаются хищения, совершенные путем кражи, грабежа, разбоя, мошенничества, присвоения или растраты (ст. 158–162 УК РФ). *Тождественными* являются преступления, которые полностью совпадают по важным юридическим признакам основного или квалифицированного состава.

Другим видом совокупности преступлений в теории уголовного права называют идеальную совокупность. *Идеальной совокупностью преступлений* признается и одно действие (бездействие), содержащее признаки преступлений, предусмотренных двумя или более статьями уголовного закона (ч. 2 ст. 17 УК РФ), и совершение лицом одним действием двух преступлений, предусмотренных разными частями одной и той же статьи, содержащими составы самостоятельных преступлений.

Пленум Верховного Суда РФ в п. 20 постановления от 27 декабря 2002 г. № 29 разъясняет, что в случае, когда в процессе совершения хищения путем кражи, грабежа, разбоя виновным умышленно уничтожено или повреждено имущество потерпевшего, не являющееся предметом хищения (например, мебель, бытовая техника и другие вещи), то содеянное надлежит квалифицировать наряду с хищением дополнительно по ст. 167 УК РФ. Тем самым признается возможность идеальной совокупности преступлений.

Подобная же квалификация необходима, например, и в случае, когда виновный совершает убийство лица путем поджога дома, в котором он находится (ч. 2 ст. 167 УК РФ). Обязательным признаком идеальной совокупности преступлений при их квалификации по разным частям одной и той же статьи является закрепление этими частями признаков самостоятельных составов преступлений. Если частями статьи предусмотрены разновидности состава одного и того же преступления, идеальная совокупность преступлений невозможна.

Выделение двух видов совокупности преступлений в теории уголовного права и судебно-следственной практике связано с отличительными особенностями этих видов совокупности. Реальную совокупность могут образовать тождественные преступления. Идеальная совокупность тождественных преступлений, как правило, невозможна.

Главное же отличие заключается в том, что реальная совокупность преступлений образуется двумя и более различными самостоятельными действиями (актами бездействия), а в идеальной совокупности находятся преступления, совершенные одним действием (бездействием) лица.

Реальная совокупность преступлений по общему правилу представляет большую общественную опасность по сравнению с идеальной.

При реальной и идеальной совокупности преступлений лицо привлекается к уголовной ответственности за все преступления. Каждое из них квалифицируется самостоятельно по отдельной статье или части статьи Особенной части УК РФ, а наказание назначается по правилам совокупности преступлений, предусмотренным ст. 69 УК РФ.

Совокупность преступлений, особенно идеальную, следует ограничивать от составного единичного преступления. При совокупности совершенные преступления не охватываются полностью признаками одного состава преступления, предусмотренного одной статьей УК РФ. Такое положение требует квалификации содеянного по двум и более статьям Кодекса, нормы которых только в таком сочетании охватывают все признаки совершенных преступлений.

Сложным является вопрос об отличии идеальной совокупности преступлений от конкуренции уголовно-правовых норм. Конкуренция норм означает, что совершено одно преступление, признаки которого установлены в двух или более уголовно-правовых нормах, из которых применяется должна одна норма. При идеальной совокупности одним действием совершаются два или более преступления, предусмотренных двумя или более уголовно-правовыми нормами. Квалифицировать преступления, совершенные одним действием, нужно по двум или более разным статьям или частям одной и той же статьи УК РФ. В случае конкуренции уголовно-правовых норм квалифицировать общественно опасное деяние нужно по той статье, которая содержит норму, наиболее детально и полно описывающую признаки такого деяния. Согласно ч. 3 ст. 17 УК РФ при конкуренции уголовная ответственность наступает по специальной норме. В данном случае совокупность преступлений отсутствует. Например, при получении взятки должностным лицом его действия являются специальным видом злоупотребления должностными полномочиями и должны квалифицироваться по специальной норме (ст. 290 УК РФ), а не по общей (ст. 285 УК РФ).

От совокупности преступлений следует отличать продолжаемое преступление (хищение), состоящее из ряда преступных действий, совершаемых путем изъятия чужого имущества из одного и того же источника, объединенных единым умыслом и составляющим в своей совокупности единое преступление (п. 16 постановления от 27 декабря 2002 г. № 29).

11.3. Рецидив преступлений

Рецидивом преступлений признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление (ч. 1 ст. 18 УК РФ).

Рецидив преступлений как вид множественности обладает следующими признаками:

- 1) может иметь место только при совершении умышленных преступлений;
- 2) одним лицом должно быть совершено не менее двух преступлений;
- 3) налицоствует судимость за ранее совершенное преступление.

Для признания рецидива судимость за преступление не должна быть погашена или снята. Судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до 18 лет, не учитываются при признании рецидива.

Уголовный закон выделяет три вида рецидива преступлений: простой, опасный и особо опасный. Критериями подобной дифференциации являются категории преступлений и число судимостей.

Простым рецидивом признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление.

Рецидив преступлений признается *опасным* по двум основаниям:

- 1) при совершении лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо два или более раза было осуждено за умышленное преступление средней тяжести к лишению свободы;
- 2) при совершении лицом тяжкого преступления, если ранее оно было осуждено за тяжкое или особо тяжкое преступление к реальному лишению свободы.

Под осуждением виновного к лишению свободы понимается назначение наказания в виде лишения свободы по приговору суда. Нельзя признавать осуждением к лишению свободы фактическое отбывание наказания в местах лишения свободы взамен исправительных работ. В этих случаях лица считаются осужденными к исправительным работам. Осуждением к лишению свободы является как осуждение к лишению свободы на определенный срок, так и пожизненное лишение свободы;

Рецидив преступлений признается *особо опасным*:

- 1) при совершении лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо два раза было осуждено за тяжкое преступление к реальному лишению свободы;

2) при совершении лицом особо тяжкого преступления, если ранее оно два раза было осуждено за тяжкое преступление или ранее осуждалось за особо тяжкое преступление. Признание рецидива преступлений является обязанностью суда при наличии всех установленных законом признаков того или иного вида рецидива.

Рецидив преступлений имеет следующие правовые последствия:

- признание рецидива является отягчающим наказание обстоятельством (п. «а» ч. 1 ст. 63 УК РФ);

- рецидив влечет более строгое наказание на основании и в пределах, предусмотренных УК РФ (ч. 5 ст. 18, ст. 68 УК РФ);
- рецидив преступлений влияет на назначение осужденным к лишению свободы исправительного учреждения (ст. 58 УК РФ).

В отдельных случаях факт рецидива преступлений является квалифицирующим обстоятельством (см., например, ч. 5 ст. 131 УК РФ).

Установив в ходе судебного разбирательства, что в содеянном лицом имеется рецидив преступлений, суд должен определить ему срок наказания с учетом правил, предусмотренных ст. 68 УК РФ, а вид исправительного учреждения осужденному к лишению свободы — в соответствии с положениями ст. 58 УК РФ, в том числе в случае, если в обвинительном заключении (обвинительном акте) отсутствует указание на рецидив преступлений (п. 9 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 октября 2009 г. № 20 «О некоторых вопросах судебной практики назначения и исполнения уголовного наказания»).

Общим называется рецидив при совершении разнородных преступлений (например, совершение клеветы после осуждения за вандализм).

Специальный рецидив образуют однородные и тождественные преступления.

При признании рецидива преступлений *не учитываются*:

- 1) судимости за умышленные преступления небольшой тяжести;
- 2) судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до 18 лет;
- 3) судимости за преступления, осуждение за которые признавалось условным либо по которым предоставлялась отсрочка исполнения приговора, если условное осуждение или отсрочка исполнения приговора не отменялись и лицо не направлялось для отбывания наказания в места лишения свободы;
- 4) снятые или погашенные судимости в порядке, установленном ст. 86 УК РФ.

По числу судимостей выделяют *однократный* и *многократный* рецидив.

В зависимости от места совершения преступления выделяется *пенитенциарный* рецидив — в случае совершения лицом, отбывающим наказание в исправительном учреждении, нового умышленного преступления.

11.4. Конкуренция уголовно-правовых норм

Конкуренция уголовно-правовых норм означает регулирование одного и того же отношения двумя или более нормами, из которых применяяться должна только одна.

В УК РФ отсутствует понятие конкуренции норм, не содержится положений о ее видах. Вопросы конкуренции уголовно-правовых норм, ее сущности, видах, решений разрабатываются наукой уголовного права. Может быть конкуренция между нормами национального права и права зарубежного государства, между нормами отечественного права и международного права. В зависимости от отраслей российского права можно выделить межотраслевую конкуренцию. В зависимости от того, в какой период регулирования уголовного правоотношения возникает конкуренция, выделяют

конкуренцию уголовно-правовых норм при квалификации преступления, назначении наказания, освобождении от уголовной ответственности и конкуренцию норм при освобождении от наказания.

В содержательной конкуренции уголовно-правовых норм конкурирующие нормы различаются *по содержанию*. Ее видами являются:

а) конкуренция общей и специальной норм;

б) конкуренция части и целого;

в) неоднократная конкуренция общей и специальной норм, а также нормы-части и нормы-целого.

Нередко возникают трудности по разграничению совокупности преступлений и конкуренции уголовно-правовых норм. В ч. 3 ст. 17 УК РФ отмечается, что, если преступление предусмотрено общей и специальной нормами, совокупность преступлений отсутствует и уголовная ответственность наступает по специальной норме.

Конкуренция общей и специальной норм представляет собой соотношение уголовно-правовых норм, находящихся в отношении подчинения по объему. Общая норма представляет собой понятие, которое имеет большую степень обобщения, включает в себя множество случаев, а специальная норма является одним из таких случаев. В этой конкуренции всегда применяется специальная норма, которая уже по объему и является индивидуальным случаем из множества. Эта норма имеет все существенные признаки общей нормы и конкретизирует один или несколько из них. Специальная норма применяется независимо от того, более или менее сюровую ответственность она устанавливает по сравнению с общей нормой.

Виды конкуренции общей и специальной норм:

— в конкуренции могут быть основной и специальный (квалифицированный или привилегированный) составы преступления. Так, специальный состав убийства при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ч. 2 ст. 108 УК РФ), имеет преимущество перед основным составом — убийством (ч. 1 ст. 105 УК РФ);

— конкурировать как общая и специальная могут нормы, предусматривающие ответственность за самостоятельные преступления. Например, общей является норма об убийстве лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга (п. «б» ч. 2 ст. 105 УК РФ), а специальной — норма о посягательстве на жизнь лица, осуществляющего правосудие (ст. 295 УК РФ).

Часто возникают трудности по разграничению совокупности преступлений и конкуренции уголовно-правовых норм. Выше уже упоминалась норма ч. 3 ст. 17 УК РФ, согласно которой, если преступление предусмотрено общей и специальной нормами, совокупность преступлений отсутствует и уголовная ответственность наступает по специальной норме.

Конкуренция нормы-части и нормы-целого. В этом виде конкуренции уголовно-правовых норм одна из них (норма-целое) раскрывает полностью признаки общественно опасного действия, а другая (норма-часть) — только определенную часть этого действия. Приоритетной в этом виде конкуренции всегда является норма-целое.

В конкуренции целого и части состоят нормы, предусматривающие ответственность за составные преступления и преступления, вошедшие в это составное преступление. Например, норма, устанавливающая ответственность за массовые беспорядки (ст. 212 УК РФ) является целым, а нормы об ответственности за насилие, кражу, грабежи, уничтожение имущества, применение насилия в отношении представителя власти являются частями. Совершение в процессе массовых беспорядков перечисленных деяний охватывается только нормой об ответственности за составное преступление, которую и следует применять в данном случае.

Вопросы для самоконтроля

1. Что понимается под множественностью преступлений?
2. Каковы критерии выделения форм множественности преступлений?
3. Чем отличается множественность преступлений от единичных сложных преступлений?
4. Какие признаки присущи совокупности преступлений?
5. Что следует понимать под реальной и идеальной совокупностью преступлений?
6. Что следует понимать под рецидивом преступлений? Какие существуют виды рецидива преступлений?
7. Каковы правовые последствия множественности преступлений?
8. В каких случаях можно вести речь о конкуренции уголовно-правовых норм?
9. Какие существуют виды конкуренции уголовно-правовых норм?

Глава 12

ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, ИСКЛЮЧАЮЩИЕ ПРЕСТУПНОСТЬ ДЕЯНИЯ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

знать

- сущность и виды обстоятельств, исключающих преступность деяния;
- кто имеет право на необходимую оборону, чем вызывается это состояние и каковы условия ее правомерности;
- понятия превышения пределов необходимой обороны, мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление;

уметь

- анализировать институты, предусмотренные ст. 37–42 УК РФ, и условия их правомерности;
- рассматривать критерии разграничения необходимой обороны от крайней необходимости и задержания лица, совершившего преступление;
- определять условия, при которых возможна уголовная ответственность лица за свое действие или бездействие;
- показать, при каких условиях риск не признается обоснованным и как решить вопрос об ответственности за причинение вреда при исполнении незаконного приказа или распоряжения;

владеть

- навыками оценки спорных ситуаций ответственности в случае причинения вреда при так называемой мнимой, или запоздалой, обороне;
 - умением анализировать проблемные случаи применения институтов крайней необходимости и обоснованного риска в профессиональной деятельности (например, при оказании медицинской помощи);
 - методом сравнительно-правового анализа при анализе риска случайной гибели или случайного повреждения имущества по гражданскому законодательству и обоснованного риска по УК РФ;
 - умением использовать при анализе разъяснения, содержащиеся в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27 сентября 2012 г. № 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление».
-

12.1. Понятие обстоятельств, исключающих преступность деяния

Обстоятельствами, исключающими преступность деяния, признаются такие специфические условия, при наличии которых предусмотренное уголовным законом деяние утрачивает свойства преступления. По своей сути они направлены на достижение общественно полезных целей либо нейтральны по отношению к общественным интересам.

Глава 8 УК РФ включает в себя *шесть видов* указанных обстоятельств: необходимую оборону; причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление; крайнюю необходимость; физическое или психическое принуждение; обоснованный риск; исполнение приказа или распоряжения (ст. 37–42 УК РФ).

Обстоятельства, исключающие преступность деяния, внешне напоминают преступное поведение, например отдельные виды преступлений против жизни и здоровья, собственности, государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления. Однако правовая природа обстоятельств, исключающих преступность деяния, состоит в том, что они являются общественно полезными или общественно нейтральными (имеют место только тогда, когда лицо, причиняющее вред, соблюдает условия правомерности этих обстоятельств, указанные в законе). При нарушении указанных в законе условий правомерности обстоятельств, исключающих преступность деяния, правовая природа этих обстоятельств меняется, они становятся преступлениями.

Наличие обстоятельств, исключающих преступность деяния, хотя и при нарушении условий их правомерности, приобретает значение смягчающих обстоятельств (п. «е» и «ж» ст. 61 УК РФ).

12.2. Необходимая оборона

Необходимая оборона — правомерная защита от общественно опасного посягательства, которая осуществляется путем причинения вреда посягающему лицу. Необходимая оборона является субъективным правом человека. Это вытекает из закрепленного в ст. 45 Конституции РФ положения о том, что каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом. Согласно ст. 37 УК РФ не является преступлением причинение вреда посягающему лицу в состоянии необходимой обороны, т.е. при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства.

Необходимая оборона — это именно право лица, а не его обязанность. Норма, содержащаяся в ч. 3 ст. 37 УК РФ гласит, что право на необходимую оборону принадлежит лицу независимо от возможности избежать общественно опасного посягательства или обратиться за помощью к другим лицам или органам власти.

Право на необходимую оборону могут в равной мере реализовывать все граждане независимо от их профессиональной или иной специальной подготовки и служебного положения.

Для того чтобы быть правомерной, необходимая оборона должна отвечать ряду условий, которые выработаны наукой уголовного права и закреплены в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27 сентября 2012 г. № 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление».

Условия правомерности принято делить на две группы: относящиеся к посягательству и относящиеся к защите.

Условиями правомерности, относящимися к посягательству, являются его общественная опасность, действительность и наличность.

Общественная опасность посягательства означает, что оно причиняет или может причинить вред правоохраняемым интересам. Причиняемый посягательством вред должен быть существенным.

Необходимая оборона возможна только против тех посягательств, которые сопряжены с непосредственной угрозой немедленного причинения вреда объектам уголовно-правовой охраны или же с фактическим причинением вреда, когда ответное причинение вреда способно предотвратить грозящую опасность. Следует отметить, что не все преступления можно пресечь путем использования права на необходимую оборону.

Поясгательство, которое создает право на необходимую оборону, должно быть общественно опасным, но не обязательно преступным. Таким образом, лицо может осуществить право на необходимую оборону от действий малолетних или невменяемых.

Действительность нападения является вторым условием правомерности необходимости обороны.

В состоянии мнимой обороны отсутствует реальное общественно опасное посягательство, и лицо ошибочно предполагает его наличие. В п. 16 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 сентября 2012 г. № 19 содержится разъяснение, что в тех случаях, когда лицо не осознавало, но по обстоятельствам дела должно было и могло осознавать отсутствие реального общественно опасного посягательства, его действия подлежат квалификации по статьям УК РФ, предусматривающим ответственность за преступления, совершенные по неосторожности.

Если же общественно опасного посягательства не существовало в действительности и окружающая обстановка не давала лицу оснований полагать, что оно происходит, действия лица квалифицируются на общих основаниях.

Право на необходимую оборону возникает только при наличии общественно опасного посягательства, непосредственно угрожающего жизни, здоровью, иным ценностям. Третий признак правомерности — *наличность* — очерчивает границы необходимой обороны во времени. Оброняться можно только от нападения, которое началось и еще не закончилось. Состояние необходимой обороны наступает не только в момент нападения, но и тогда, когда имеется его реальная угроза. Наряду с окончанием посягательства утрачивается право лица на необходимую оборону. Если после этого причиняется вред лицу, прекратившему посягательство, то можно признать, что совершено преступление. Однако следует учитывать, что в результате нападения, связанного с насилием, у потерпевшего возникает состояние сильного душевного волнения, не позволяющее ему точно оценить момент начала и окончания посягательства. Как отмечается в указанном выше постановлении Пленума Верховного Суда РФ, в данном случае посягательство является наличным, а необходимая оборона правомерной, когда защита последовала непосредственно за актом хотя бы

и законченного посягательства, но по обстоятельствам дела для обронявшегося не был ясен момент его окончания.

В тех случаях, когда обстановка происшествия давала основания полагать, что совершается реальное посягательство, и лицо, применившее средства защиты, не сознавало и не могло сознавать ошибочность своего предположения, его действия следует расценивать как совершенные в состоянии необходимой обороны, т.е. лицо не подлежит привлечению к уголовной ответственности. Если при этом лицо превысило пределы защиты, допустимой в условиях соответствующего реального посягательства, оно подлежит ответственности как за превышение пределов необходимой обороны.

Условиями правомерности, относящимися к защите, являются:

- объекты защиты — только охраняемые законом интересы личности, общества, государства (ст. 37 УК РФ);
- осуществление защиты путем причинения вреда посягающему;
- своевременность защиты;
- отсутствие превышения пределов необходимой обороны.

Защита должна быть своевременной. Этот признак очерчивает границы защиты во времени. Защита, так же как и посягательство, имеет определенные временные границы, и она возможна именно в тот период времени, которое занимает посягательство. Таким образом, когда посягательство является наличным, защита является своевременной.

При осуществлении права на необходимую оборону не должно быть допущено превышения ее пределов. В соответствии с ч. 1 и 2 ст. 37 УК РФ не является преступлением причинение вреда посягающему лицу в состоянии необходимой обороны, если это посягательство было сопряжено с насилием опасным для жизни оброняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия. Защита от посягательства, не сопряженного с таким насилием или непосредственной угрозой его применения, правомерна, если при этом не было допущено превышения пределов необходимой обороны, т.е. умышленных действий, явно не соответствующих характеру и опасности посягательства.

При превышении пределов необходимой обороны посягающему умышленно причиняется такой вред, который со всей очевидностью не вызывается обстоятельствами дела. Следовательно, нарушение этого условия правомерности необходимой обороны возможно только в случае обороны от посягательства, не сопряженного с насилием, опасным для жизни оброняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия. В случае обороны от посягательства, сопряженного с угрозой жизни, причинение любого вреда является правомерным.

При решении вопроса о том, имело ли место превышение пределов необходимой обороны, необходимо учитывать всю совокупность обстоятельств, относящихся как к посягательству, так и к защите.

В п. 13 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 сентября 2012 г. № 19 закреплено положение, что суды должны учитывать: объект посягательства; избранный посягавшим лицом способ достижения результата, тяжесть последствий, которые могли наступить в случае доведения посягательства до конца, наличие необходимости причинения смерти пося-

гавшему лицу или тяжкого вреда его здоровью для предотвращения или пресечения посягательства; место и время посягательства, предшествующие ему события, неожиданность посягательства, число лиц, посягавших и оборонявшихся, наличие оружия или иных предметов, использованных в качестве оружия; возраст, пол, физическое и психическое состояние обронявшегося лица; иные обстоятельства, которые могли повлиять на реальное соотношение сил посягавшего и обронявшегося лиц.

Кроме того, важным фактором посягательства, влияющим на оценку действий оброняющегося лица, согласно ч. 2.1 ст. 37 УК РФ является неожиданность нападения. Действия оброняющегося лица, вызванные неожиданностью посягательства, если оно не могло объективно оценить степень и характер опасности данного нападения, не являются превышением необходимой обороны.

Состояние необходимой обороны является обстоятельством, уменьшающим степень общественной опасности деяний, совершенных с нарушением условий ее правомерности. Уголовный кодекс РФ устанавливает ответственность за убийство и причинение тяжкого вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны в статьях, содержащих привилегированные составы (ст. 108, 114). В случае нарушения других условий правомерности необходимой обороны (за исключением превышения пределов необходимой обороны) состояние необходимой обороны признается обстоятельством, смягчающим наказание в соответствии с п. «ж» ч. 1 ст. 61 УК РФ.

Правила о необходимой обороне распространяются на случаи применения не запрещенных законом автоматически срабатывающих или автоматично действующих средств или приспособлений для защиты охраняемых уголовным законом интересов от общественно опасных посягательств (п. 17 постановления).

12.3. Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление

В соответствии со ст. 38 УК РФ не является преступлением причинение вреда лицу, совершившему преступление, при его задержании для доставления органам власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений, если иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным и при этом не было допущено превышение необходимых для этого мер.

Право на задержание лица, совершившего преступление, имеют не только уполномоченные на то представители власти, но и иные лица, в том числе пострадавшие от преступления, или ставшие его непосредственными очевидцами, или лица, которым стало достоверно известно о его совершении.

К лицам, совершившим преступление, следует относить лиц, совершивших как оконченное, так и неоконченное преступление, а также соучастников соответствующего преступления (п. 19 и 20 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 сентября 2012 г. № 19).

Целями задержания являются доставление лица, совершившего преступление, в правоохранительные органы, а также пресечение тем самым возможности совершения задержанным новых преступлений. По смыслу ст. 38 УК РФ задержание возможно как в отношении лица, совершившего преступление, в отношении которого не вынесен обвинительный приговор суда, так и уже осужденного, но по каким-либо причинам не отбывающего наказание.

Задержание лица, совершившего преступление, как обстоятельство, исключающее преступность деяния, отличается от задержания как уголовно-процессуального действия (ст. 91 УПК РФ). По смыслу ст. 38 УК РФ речь идет не просто о задержании, а о причинении лицу, совершившему преступление, вреда, которое, если бы речь не шла об обстоятельстве, исключающим преступность деяния, могло повлечь уголовную ответственность задерживающего лица.

Судам необходимо выяснить обстоятельства, свидетельствующие о невозможности иными средствами (без причинения вреда) задержать такое лицо. Под обстоятельствами задержания, учитываемыми при определении размеров допустимого вреда, следует понимать все обстоятельства, которые могли повлиять на возможность задержания с минимальным причинением вреда задерживаемому (место и время преступления, непосредственно за которым следует задержание, количество, возраст и пол задерживающих и задерживаемых, их физическое развитие, вооруженность, наличие сведений об агрессивном поведении задерживаемых, их вхождение в состав банды, террористической организации и т.п.). В постановлении Пленум обращает внимание судов на то, что превышение мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, влечет за собой уголовную ответственность только в случаях умышленного причинения смерти, тяжкого или средней тяжести вреда здоровью (п. 20, 22 и 23 указанного постановления Пленума Верховного Суда РФ).

Причинение вреда считается правомерным только при соблюдении условий, которые указаны в уголовном законе.

Условия, определяющие правомерность задержания лица, совершившего преступление, принято делить на две группы: относящиеся к задерживаемому лицу и относящиеся к действиям по задержанию указанного лица.

Причинение вреда допускается только в отношении лица, совершившего преступление. Важным является определение временного промежутка, прошедшего после совершения преступления, в течение которого сохраняется возможность правомерного причинения вреда преступнику. Начальный момент определяется моментом совершения преступления (включает стадии оконченного преступления, оконченное и неоконченное покушение и даже приготовление к преступлению). Конечный момент — истечение сроков давности привлечения к уголовной ответственности или исполнения приговора (если преступник осужден, но тем или иным образом уклонился от отбывания наказания).

Условия правомерности причинения вреда при задержании преступника, относящиеся к действиям по задержанию, связаны:

- 1) с объектом причинения вреда;
- 2) характером причиненного вреда и обстановкой задержания;
- 3) целями действий, направленных на причинение вреда;
- 4) отсутствием превышения вреда, необходимого для задержания.

Вред может быть причинен только задерживаемому лицу, совершившему запрещенное уголовным законом общественно опасное действие или бездействие.

Характер причиненного преступнику вреда при его задержании зависит от степени опасности совершенного лицом преступления и обстановки задержания. Чем опаснее совершенное лицом преступление, тем больший вред может быть причинен при его задержании. Характер и размер причиненного вреда определяются также поведением самого преступника при его задержании. Причинение вреда должно иметь вынужденный характер. Если даже лицо совершило тяжкое преступление, но не оказывает сопротивления при задержании, причинение ему вреда недопустимо.

Вред может выражаться в лишении свободы лица, совершившего преступление, а также в причинении вреда его здоровью.

Целью действий лица, причиняющего вред преступнику при его задержании, является доставление его в органы власти и пресечение возможности совершения им новых преступлений.

Как и при необходимой обороне, причинение вреда преступнику будет правомерно лишь в том случае, если при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер. Согласно ч. 2 ст. 38 УК РФ превышением мер, необходимых для задержания лица, признается их явное несоответствие характеру и степени общественной опасности совершенного задерживаемым преступления и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред.

Для оценки наличия признаков превышения мер, необходимых для задержания преступника, необходимо учесть тяжесть совершенного преступления, обстановку задержания, предполагаемую опасность этого лица для окружающих, наличие у задерживаемого оружия, наличие с его стороны сопротивления и др.

Обоснованным является задержание при наличии условий, предусмотренных ст. 91 УПК РФ, а именно:

- лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения;
- потерпевшие или очевидцы укажут на данное лицо, как на совершившее преступление;
- на его лице или одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления.

При наличии иных данных, дающих основание подозревать лицо в совершении преступления, оно может быть задержано, если пытались скрыться, либо не имеет постоянного места жительства, либо не установлена его личность.

Правомерным также будет задержание лица, совершившего побег из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи.

В случае причинения смерти, тяжкого или средней тяжести вреда здоровью при превышении мер, необходимых для задержания, ответственность наступает соответственно по ч. 2 ст. 108 или ч. 2 ст. 114 УК РФ. В случае нарушения иных условий правомерности задержания лица, совершившего преступление, это обстоятельство может быть учтено в качестве смягчающего в соответствии с п. «ж» ч. 1 ст. 61 УК РФ.

В п. 18 постановления обращено внимание судов на признаки, отграничивающие необходимую оборону от причинения вреда при задержании лица, совершившего преступление. При этом отмечается, что задержание (ст. 38 УК РФ) может производиться и при отсутствии непосредственной опасности совершения задерживаемым лицом общественно опасного посягательства и осуществляется с целью доставить его в органы власти и тем самым пресечь возможность совершения им новых преступлений. Если в процессе задержания задерживаемое лицо совершает общественно опасное посягательство, в том числе сопряженное с насилием, опасным для жизни задерживающего его лица или иных лиц, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия, причинение вреда в отношении задерживаемого лица следует рассматривать по правилам о необходимой обороне (ст. 37 УК РФ).

Также обращено внимание судов, что при необходимой обороне или задержании лица, совершившего преступление, недопустимо причинение вреда третьим лицам (п. 25 постановления).

12.4. Крайняя необходимость

Статья 39 УК РФ определяет, что не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в состоянии крайней необходимости, т.е. для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранина иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости.

При крайней необходимости создается такая ситуация, когда опасность угрожает охраняемому законом благу. Предотвратить причинение ущерба этому благу или интересу возможно только путем причинения вреда другому интересу, который также является правоохраняемым. Если в таких случаях причиняется вред меньший по сравнению с предотвращенным, налицо акт крайней необходимости. При крайней необходимости имеет место коллизия двух правоохраняемых интересов. Для сохранения более значимого интереса в жертву приносится менее значимый, но тоже охраняемый уголовным правом интерес.

Такое поведение признается правомерным, поскольку в конечном счете личности, обществу и государству причиняется меньший вред, чем тот, который мог наступить, если бы субъект не вмешался в развитие событий.

Для того чтобы признать действия, совершаемые в состоянии крайней необходимости, правомерными, необходимо соблюдение некоторых усло-

вий, которые принято делить на две группы: условия правомерности, относящиеся к характеристике опасности, и условия правомерности, относящиеся к характеристике действий по устранению опасности.

К условиям, относящимся к характеристике опасности, относятся:

- 1) возможность возникновения опасности из различных источников;
- 2) наличие опасности; 3) действительность опасности.

Источники возникновения опасности, создающие состояние крайней необходимости, могут быть различными:

- а) стихийные бедствия, например наводнения, землетрясения, оползни, пожары;
- б) нападения животных, за исключением тех случаев, когда они спровоцированы человеком;
- в) опасности, вызываемые технологическими процессами, авариями, действиями различных машин и механизмов;
- г) физиологическое состояние человека, например состояние голода, болезни;
- д) действия человека — умышленные и неосторожные, а также невиновные.

Наличность как признак крайней необходимости имеет сходную трактовку с признаком наличности при необходимой обороне.

Признак действительности означает, что опасность существует реально, а не в воображении виновного.

Условия правомерности крайней необходимости, относящиеся к характеристике действий по устранению опасности, включают в себя следующее:

- защите подлежат лишь правоохраняемые интересы;
- вред, как правило, причиняется третьим лицам;
- причинение вреда является единственным средством устранения грозящей опасности;
- не должно быть превышения пределов крайней необходимости.

Актом крайней необходимости защищаются лишь законные интересы и права личности, интересы других лиц, общества и государства.

Вред при состоянии крайней необходимости причиняется третьим лицам, т.е. не связанным с созданием угрозы. Это могут быть не только интересы физических лиц, но и интересы общества и государства. Решающим является то, что состояние опасности возникло помимо их воли. Именно поэтому закон предъявляет требования причинения меньшего вреда, чем тот, который был предотвращен.

Причинение вреда при крайней необходимости является единственным средством устранения опасности. Из этого следует, что крайняя необходимость исключается, если у субъекта был выбор и он мог избежать грозящей опасности другими средствами.

Если имеется несколько способов устранения грозящей опасности, действия лица считаются правомерными и тогда, когда оно не применяет способ, причинивший минимально возможный в данных условиях вред.

В п. 13 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 г. № 19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий»

разъясняется, что в случаях когда деяние, содержащее признаки злоупотребления должностными полномочиями (ст. 285 УК РФ) или превышения должностных полномочий (ст. 286 УК РФ), совершено должностным лицом для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности, охраняемым законом интересам общества или государства, и эта опасность не могла быть устранена иными средствами, то такое деяние не может быть признано преступным при условии, что не было допущено превышения пределов крайней необходимости (ст. 39 УК РФ).

Если для предотвращения грозящей опасности лицо умышленно причиняет не минимально возможный вред, а равный или даже больший, анализируемое обстоятельство, исключающее преступность деяния, отсутствует. Лицо подлежит привлечению к уголовной ответственности за совершение преступления при нарушении условий правомерности крайней необходимости, что в соответствии с п. «ж» ч. 1 ст. 61 УК РФ признается обстоятельством, смягчающим наказание.

12.5. Физическое и психическое принуждение

Общественно опасное деяние может быть признано преступлением только в случае проявления в нем воли виновного лица.

В соответствии со ст. 40 УК РФ не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в результате физического принуждения, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими действиями (бездействием). Когда у лица, несмотря на физическое принуждение, имелась возможность выбора вариантов поведения и он решил причинить вред охраняемым законом интересам ради предотвращения вреда собственным интересам, то его действия необходимо оценить с учетом соотношения предотвращенного и причиненного вреда, а также наличия или отсутствия возможности избежать причинения вреда. Вопрос об уголовной ответственности за причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в результате психического принуждения, а также в результате физического принуждения, вследствие которого лицо сохранило возможность руководить своими действиями, решается с учетом положений УК РФ о крайней необходимости.

Под *принуждением* понимается применение к лицу незаконных методов физического или психического воздействия с целью заставить его совершить общественно опасное деяние. Принуждение может выражаться в физическом насилии либо в психическом принуждении.

Физическое принуждение – внешнее воздействие на человека, при помощи которого его заставляют совершить какие-либо действия или отказаться от их совершения. Физическим насилием могут считаться причинение вреда здоровью, причинение физической боли, пытки, связывание, нанесение побоев и др. По смыслу ст. 40 УК РФ физическое принуждение может быть как непреодолимым, т.е. таким, при котором лицо не могло руководить своими действиями, так и преодолимым, вследствие которого лицо сохраняло возможность руководить своими действиями.

Психическое принуждение — воздействие на волю лица, которое осуществляется в виде угроз любого характера и содержания с целью добиться варианта поведения, необходимого для угрожающего лица.

Психическое насилие может состоять в угрозе убийством, причинением различной степени тяжести вреда здоровья, уничтожением или повреждением имущества, разглашением сведений, которые лицо стремится сохранить в тайне, и т.д. Оно возможно и путем использования психотропных веществ, гипноза.

Психическое принуждение может быть применено как к лицу, от которого требуется совершение определенных действий (или бездействия), так и к его родственникам, знакомым. По смыслу ст. 40 УК РФ психическое принуждение не может носить непреодолимого характера.

Вопрос об уголовной ответственности лица, действовавшего под принуждением, решается по-разному, в зависимости от характера принуждения, а также от возможности лица преодолеть его.

Общественно опасное поведение лица, имевшее место под влиянием непреодолимой силы, не является деянием в уголовно-правовом смысле этого слова. Причинение вреда, подпадающего по своим объективным признакам под какое-либо из преступлений, предусмотренных Особенной частью УК РФ, лицом, действовавшим под влиянием непреодолимого физического принуждения, не является преступлением.

Если лицо причинило вред под воздействием преодолимого физического принуждения или психического принуждения, то вопрос об его ответственности решается с учетом положений о крайней необходимости (ч. 2 ст. 39 УК РФ).

Если вред, причиненный лицом под воздействием преодолимого физического принуждения или психического принуждения, был меньше того вреда, который ему причинен или может быть причинен или которым ему угрожали, при наличии других условий правомерности крайней необходимости, лицо уголовной ответственности не подлежит. Если вред был равен или больше вреда, который причинен лицу в результате физического принуждения или которым ему угрожали с целью добиться нужного воздействия, лицо подлежит уголовной ответственности за превышение пределов крайней необходимости при условии умышленного причинения вреда. При отсутствии признаков ст. 40 УК РФ физическое и психическое принуждение учитывается в качестве обстоятельства, смягчающего наказание (п. «е» ч. 1 ст. 61 УК РФ).

12.6. Обоснованный риск

Статья 41 УК РФ устанавливает, что не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам при обоснованном риске для достижения общественно полезной цели.

Риск признается обоснованным, если указанная цель не могла быть достигнута не связанными с риском действиями (бездействием) и лицо, допустившее риск, предприняло достаточные меры для предотвращения вреда охраняемым уголовным законом интересам.

Обоснованный риск связан с проблемой невиновного причинения вреда. Расширяется сфера применения источников повышенной опасности, научные открытия требуют подтверждения путем проведения экспериментов, нередко связанных с риском причинения вреда. Участники подобных экспериментов, как правило, предвидят возможность наступления неблагоприятных последствий, но обоснованно рассчитывают на их предотвращение, проводят расчеты степени риска. Если в силу неудачного проведения эксперимента ущерб будет причинен, возникает проблема уголовно-правовой оценки наступившего события с учетом положений ст. 41 УК РФ.

Риск предполагает наличие нескольких вариантов разрешения проблемы. Вред при обоснованном риске причиняется правоохраняемым интересам. К ним можно отнести интересы личности (здравье, имущественные права), интересы общества и государства (общественная безопасность, общественный порядок).

Преследование незаконных целей или действия в сугубо частных интересах других лиц даже при условии обоснованности риска не подпадают под признаки обстоятельства, исключающего преступность деяния. Причиненный вред при обоснованном риске выступает только как побочный и возможный и не является неизбежным результатом действий субъекта.

В ч. 2 ст. 41 УК РФ указаны условия, при наличии которых риск признается обоснованным: а) осуществление риска для достижения социально полезной цели; б) невозможность достижения поставленной цели без рискованных действий (бездействия); в) принятие лицом, допустившим риск, необходимых и достаточных мер для предотвращения возможного вреда интересам, охраняемым уголовным законом. Совокупность этих условий определяет правомерность рискованных действий, исключает их преступность, а нарушение одного из условий делает риск неоправданным.

Уголовный закон не содержит специальных норм об ответственности за необоснованный риск, который причинил существенный вред интересам, охраняемым законом. Такой риск могут содержать признаки преступлений против личности, общественной безопасности и т.п.

Уголовный закон относит совершение преступления при нарушении условий правомерности обоснованного риска к числу смягчающих обстоятельств (п. «ж» ч. 1 ст. 61 УК РФ).

12.7. Исполнение приказа или распоряжения

Важнейшей формой осуществления управленческой деятельности является приказ (распоряжение) руководителя, обращенный к подчиненным и требующий обязательного исполнения определенных действий. Приказ начальника — форма управления служебными действиями подчиненного, поэтому точное выполнение его требований освобождает подчиненного от ответственности за наступившие последствия. Если последствия и сама служебная деятельность начальника по исполнению приказа образуют состав преступления, ответственность должно нести лицо, давшее приказ.

Согласно ст. 42 УК РФ не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам лицом, действующим во исполн-

нение обязательных для него приказа или распоряжения. Уголовную ответственность за причинение такого вреда несет лицо, отдавшее незаконный приказ или распоряжение.

Лицо, совершившее умышленное преступление во исполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения, несет уголовную ответственность на общих основаниях.

Статья 42 УК РФ позволяет дать правовую оценку действиям лица, исполнившего приказ или распоряжение, если в результате этого причинен вред охраняемым уголовным законом интересам.

Необходимо анализировать положения подзаконных нормативных актов, регулирующих порядок исполнения приказа и ответственность за последствия неправомерного распоряжения. К примеру, согласно ст. 38 Устава внутренней службы Вооруженных Сил РФ командир (начальник) несет ответственность за отданный приказ и его последствия, а по смыслу ст. 40 того же Устава военнослужащему не могут отдаваться приказы и распоряжения, не имеющие отношения к военной службе или направленные нарушение закона.

Условия правомерности приказа принято делить на две группы: условия правомерности приказа и условия правомерности исполнения приказа.

К условиям правомерности приказа относятся следующие:

- приказ должен быть издан уполномоченным лицом в пределах своей компетенции, т.е. предоставленных ему прав и обязанностей;
- приказ должен быть отдан в той форме, которая требуется для приказа данного вида.

К условиям правомерности исполнения приказа относятся следующие:

- приказ является обязательным для лица, исполняющего его, поскольку издан уполномоченным лицом в пределах своей компетенции с соблюдением определенной формы. Такой приказ является обязательным для подчиненного;
- исполнение приказа привело к причинению вреда охраняемым уголовным законом общественным отношениям. При этом исполнитель приказа действовал в рамках полученного им приказа и не выходил за них;
- имеет место несовпадение законной формы приказа и его незаконного содержания. Приказ должен противоречить законам или подзаконным нормативным актам;
- лицо, исполняющее приказ, не осознает его незаконного характера. Исполнитель, исходя из известных ему обстоятельств, не может оценить незаконность приказа, например не осознает, что приказ противоречит закону или издан некомпетентным лицом.

При наличии указанных обстоятельств лицо, исполнившее приказ, результатом которого явилось причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам, не подлежит уголовной ответственности. Уголовную ответственность несет лицо, отдавшее незаконный приказ или распоряжение. При наличии условий, предусмотренных в ст. 285, 286 и 293 УК РФ, отдача незаконных приказов может образовать состав преступлений против интересов службы.

В п. 14 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 16 октября 2009 г. № 19 «О судебной практике по делам о злоупотреблении должностными полномочиями и о превышении должностных полномочий» закреплено положение о том, что не могут быть признаны преступными деяния должностного лица, связанные с использованием служебных полномочий, повлекшие причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам, если они были совершены во исполнение обязательного для него приказа или распоряжения (ст. 42 УК РФ). Должностное лицо, совершившее умышленное преступление, предусмотренное ст. 285 или 286 УК РФ, во исполнение заведомо для него незаконного приказа или распоряжения, несет уголовную ответственность на общих основаниях. При этом действия вышестоящего должностного лица, издавшего такой приказ или распоряжение, следует рассматривать при наличии к тому оснований как подстрекательство к совершению преступления или организацию этого преступления. Должностное лицо, издавшее заведомо незаконный приказ или распоряжение подчиненному лицу, не осознавшему незаконность такого приказа или распоряжения и исполнившему его, подлежит ответственности как исполнитель преступления.

В соответствии с требованием воинских уставов о беспрекословном и точном выполнении приказов командира (начальника) подчиненный не должен обсуждать приказ и не привлекается к ответственности даже в случаях, когда сомневался в законности выполняемого приказа и мог сознавать, что, выполняя его, совершаet общественно опасное действие.

Если подчиненный выполняет приказ, предписывающий совер什ить заведомо для него уголовно наказуемые действия, т.е. при осознании их явной преступности, он должен отвечать за содеянное наряду с начальником.

Неисполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения исключает уголовную ответственность. Совершение преступления при нарушении условий исполнения приказа или распоряжения признается смягчающим обстоятельством в соответствии с п. «ж» ч. 1 ст. 61 УК РФ.

Вопросы для самоконтроля

1. Что понимается под обстоятельствами, исключающими преступность деяния, какие их виды предусмотрены уголовным законодательством?
2. Что такое необходимая оборона и каково ее социальное назначение?
3. Каковы условия правомерности необходимой обороны?
4. Что следует понимать под мнимой обороной и каковы ее правовые последствия?
5. Что понимается под превышением пределов необходимой обороны?
6. Каковы условия правомерности причинения вреда при задержании лица, совершившего преступление?
7. Какие существуют условия правомерности крайней необходимости?
8. Чем отличается крайняя необходимость от необходимой обороны?
9. Как закон определяет физическое и психическое принуждение? Каковы виды правовых последствий за вред, причиненный при таких обстоятельствах?
10. Каковы условия правомерности обоснованного риска и правовые последствия при их нарушении?
11. В каких случаях наступает уголовная ответственность за причинение вреда правоохраняемым интересам при исполнении приказа или распоряжения начальника?

Глава 13

ПОНЯТИЕ НАКАЗАНИЯ. ПРИЗНАКИ И ЦЕЛИ НАКАЗАНИЯ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

з знать

- понятие наказания и его основные признаки;
- цели наказания;

уметь

- анализировать соотношение наказания и его целей;
- раскрывать соотношение целей наказания и задач уголовного права;

владеть

- навыками оперирования основными понятиями учения о наказании и свободным анализом его основных целей;
 - умением раскрыть характеристику наказания как меры уголовной ответственности и одну из форм ее реализации;
 - анализом общего и специального предупреждения и спорной проблемы места кары как свойства наказания, применяемой в целях восстановления социальной справедливости, а также общей и частной превенции;
 - навыками использования разъяснений постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 2015 г. № 58 «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания».
-

13.1. Понятие наказания

В ст. 43 УК РФ дано законодательное определение наказания как меры государственного принуждения, назначаемой по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренных УК РФ лишении или ограничении прав и свобод этого лица. Приведенное определение наказания позволяет выделить следующие его *признаки*.

1. Наказание представляет собой особую меру государственного принуждения, применяемого к лицу, совершившему преступление. Этим подчеркивается, что правом лишения или ограничения прав и свобод лица, совершившего преступление, обладает только государство. Данное право реализуется государством принудительно.

2. Наказание назначается только судом. Единственной процессуальной формой применения наказания является обвинительный приговор суда, который выносится от имени Российской Федерации.

3. Наказание применяется только к лицу, виновному в совершении преступления, т.е. носит строго личный характер. Наказание применяется только при наличии вины лица, совершившего преступление (гл. 5 УК РФ).

4. В отличие от других мер государственного принуждения наказание влечет за собой правовое последствие в виде судимости, которая сохраняется на определенный срок и после его отбытия (ст. 86 и 95 УК РФ). Лицо, освобожденное от наказания, считается несудимым (ч. 2 ст. 86 УК РФ).

Необходимо отметить тесную связь уголовного наказания и уголовной ответственности. Наказание представляет собой важнейший этап реализации уголовной ответственности, который воплощается в обвинительном приговоре суда.

Содержанием наказания являются предусмотренные уголовным законом ограничения прав и свобод личного, имущественного или морального характера лиц, признанных виновными в совершении преступления. Они вытекают из приговора суда и закрепленного законом порядка исполнения наказания соответствующего вида. Таким образом, по своему содержанию наказание — это кара.

13.2. Цели наказания

Под *целями наказания* понимаются предусмотренные уголовным законом социально значимые эффекты, для достижения которых оно применяется. Определение в законе целей наказания имеет правовое и социально-политическое значение. В них находит выражение политика государства в области борьбы с преступностью.

В соответствии с ч. 2 ст. 43 УК РФ целями наказания являются:

- 1) восстановление социальной справедливости;
- 2) исправление осужденного;
- 3) предупреждение совершения им новых преступлений.

В уголовно-правовом смысле *восстановление социальной справедливости* означает возмещение вреда, причиненного преступлением, осуществляется в форме непрямой компенсации причиненного преступлением физического, морального или имущественного вреда. Наказание восстанавливает прочность моральных норм, являющихся выражением социальной справедливости.

Цель восстановления социальной справедливости тесно связана с принципом справедливости, который закреплен в ст. 6 УК РФ. Можно говорить о восстановлении социальной справедливости, если лицу, совершившему преступление, назначено наказание, соответствующее характеру и степени общественной опасности совершенного преступления, а также обстоятельствам его совершения и личности виновного.

В п. 1 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 2015 г. № 58 «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания» разъясняется, что при учете характера общественной опасности преступления судам следует иметь в виду прежде всего направленность действия на охраняемые уголовным законом социальные ценности и причиненный им вред. Степень общественной опасности устанавливается судом с учетом, в частности, характера и размера наступивших последствий, способа совершения преступления, роли подсудимого в преступлении, совершенном в соучастии, от вида умысла либо неосторожно-

сти. При назначении наказания подлежат учету такие характеризующие виновного сведения, как данные о семейном и имущественном положении данного лица, состоянии его здоровья, поведении в быту, наличии у него на иждивении несовершеннолетних детей, иных нетрудоспособных лиц (супруги, родителей, других близких родственников).

Восстановление социальной справедливости также следует понимать как приведение социального статуса осужденного в соответствие с совершенным им общественно опасным деянием. Карательное содержание наказания является своеобразным уголовно-правовым способом восстановления социальной справедливости.

Понятие *исправления осужденного* закреплено в ч. 1 ст. 9 УИК РФ как формирование у него уважительного отношения к человеку, обществу, труду, нормам, правилам и традициям человеческого общежития и стимулирование правопослушного поведения. Сущность исправления — устранение готовности лица к совершению им новых преступлений. Исправление предполагает превращение преступника в законопослушного гражданина.

Достижение исправления как цели наказания предполагает стремление к такому результату, чтобы осужденный в будущем не совершал новых преступлений. Представляется, что законодатель, определяя такую цель наказания, имел в виду юридическое, а не моральное исправление виновного. Цели, стоящие перед уголовным наказанием, должны быть достижимы именно методами уголовного права. Поэтому, если лицо не совершает преступление из страха перед возможным наказанием, цель исправления можно считать достигнутой. Уголовный кодекс РФ отказался от цели перевоспитания осужденного, однако в последнее время имеются предложения юристов о закреплении подобной цели применительно к несовершеннолетним.

Важной целью наказания является также *предупреждение преступлений*.

Предупреждение (превенция) преступлений классифицируется на общее и специальное (частное) предупреждение.

Специальное предупреждение обращено к лицу, совершившему преступление. Достижение этой цели предполагает предупреждение совершения новых преступлений со стороны осужденного. Реализация этой цели наказания достигается тем, что осужденный испытывает на себе карательное воздействие наказания, состоящее в лишении и ограничении его прав и свобод. Наказание в соответствии с ч. 2 ст. 7 УК РФ не может иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства.

Общее предупреждение означает предупреждение совершения новых преступлений не осужденным, а иными лицами. Общепредупредительное влияние наказания достигается, во-первых, самим фактом существования уголовного закона, предусматривающего определенную систему уголовных наказаний, которые могут быть применены в случае совершения лицом преступления. Во-вторых, общепредупредительное влияние имеют факты конкретного применения определенного вида наказания к лицу, совершившему конкретное преступление. Для повышения общепредупредительного влияния наказания большое значение имеет широкое информирование

населения о конкретных фактах привлечения лиц, совершивших преступления, к уголовной ответственности и назначении им наказания.

Цель специального предупреждения считается достигнутой, если осужденный не совершает новых преступлений. Показателем же достижения цели общего предупреждения является общий уровень преступности в государстве. Основными условиями эффективности общепредупредительного воздействия принято считать суворость и неотвратимость наказания.

Вопросы для самоконтроля

1. Что следует понимать под наказанием?
2. Как наказание определяется в уголовном законе?
3. Каковы признаки наказания?
4. Что входит в содержание наказания и каковы его юридические последствия?
5. Какие цели наказания сформулированы в УК РФ?
6. Чем отличается наказание от иных мер государственного принуждения?

Глава 14

СИСТЕМА НАКАЗАНИЙ И ИХ ВИДЫ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

знать

- основные параметры наказания, т.е. вид, размер и характеристику системы наказаний по российскому уголовному законодательству;

уметь

- выделять характерные особенности основных и дополнительных наказаний и некоторых наказаний, которые могут быть назначены в качестве как основных, так и дополнительных;

владеть

- навыками классификации наказаний, связанных и не связанных с лишением свободы;

- умением показать практическое значение подобного деления и возможность назначения основного наказания без дополнительного и наоборот;

- навыками использования разъяснений постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 2015 г. № 58 «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания».
-

14.1. Понятие системы наказаний

Система наказаний представляет собой предусмотренный уголовным законом исчерпывающий и обязательный для судов перечень видов наказаний, расположенных в определенной последовательности в зависимости от их функционального назначения, а также характера и сравнительной тяжести.

Система наказаний строится исходя из принципов уголовного права. Принцип законности требует непосредственного включения в нормы УК РФ исчерпывающего перечня видов наказаний. Принцип гуманизма исключает возможность введения в данную систему видов наказаний, которые связаны с причинением физических страданий или унижают достоинство осужденных.

В соответствии со ст. 44 УК РФ этот перечень включает следующие виды наказаний:

- штраф;
- лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград;
- обязательные работы;

- исправительные работы;
- ограничение по военной службе;
- ограничение свободы;
- принудительные работы;
- арест;
- содержание в дисциплинарной воинской части;
- лишение свободы на определенный срок;
- пожизненное лишение свободы;
- смертную казнь.

Уголовный кодекс РФ внес изменения в систему наказаний по сравнению с УК РСФСР. Введены новые виды наказаний: обязательные работы, ограничение по военной службе, ограничение свободы, арест. В систему наказаний включено пожизненное лишение свободы.

Федеральным законом от 8 декабря 2003 г. № 162-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации» внесены существенные изменения, касающиеся видов наказаний. Так, из видов наказаний была исключена конфискация имущества (п. «ж» ст. 44 УК РФ).

Федеральным законом от 27 июля 2006 г. № 153-ФЗ УК РФ был дополнен ст. 104.1 «Конфискация имущества», помещенной в новую главу 15.1 в качестве иной меры уголовно-правового характера. С 1 января 2007 г. применяются положения данной нормы, касающиеся конфискации доходов от использования имущества, полученного в результате совершения преступления.

Федеральным законом от 7 декабря 2011 г. № 420-ФЗ перечень видов наказаний (п. «з. 1» ст. 44) был дополнен новым видом основного наказания в виде принудительных работ (не назначаются несовершеннолетним). Этим же Законом в ст. 46 УК РФ внесены изменения, касающиеся размера штрафа за совершение коммерческого подкупа или взятки и его замены иным наказанием в случае злостного уклонения от его уплаты.

Приведенный в ст. 44 УК РФ перечень наказаний является исчерпывающим, перечисление видов наказаний идет от менее строгих к более строгим. В соответствии со ст. 60 УК РФ более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершенное преступление назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания.

Различают *основные* и *дополнительные* виды наказаний. В ст. 45 УК РФ выделены следующие группы преступлений:

- первая группа — основные виды наказаний (исправительные, обязательные и принудительные работы, ограничение свободы, ограничение по военной службе, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы, смертная казнь — ч. 1 ст. 45 УК РФ);

- вторая группа — дополнительные наказания, которые не могут назначаться самостоятельно, а присоединяются к основному наказанию (лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград — ч. 3 ст. 45 УК РФ);

— третья группа — наказания, которые могут быть назначены в одних случаях в качестве основного, а в других — как дополнительное (штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью и ограничение свободы — ч. 2 ст. 45 УК РФ).

Наказания внутри системы расположены в определенной последовательности: от наказаний, имеющих наименьшее карательное воздействие (штраф), к наиболее строгому виду наказания (смертная казнь). Альтернативные санкции в статьях Особенной части УК РФ также построены по принципу расположения наказаний от менее строгих к более строгим.

Значение системы наказаний состоит, во-первых, в том, что она содержит исчерпывающий перечень видов наказаний. Во-вторых, большое значение имеет порядок расположения видов наказания (от менее строгих к более строгим). В-третьих, система наказаний является обязательной для судов при применении ими наказания. Обязательность состоит как в том, что не могут быть применены иные, помимо указанных в ст. 44 УК РФ, виды наказаний, так и в определении законодателем сравнительной степени карательного воздействия различных видов наказаний, которая может иметь значение для суда, например, при определении того, какой вид наказания является более мягким (ст. 64 УК РФ).

14.2. Штраф

Штраф как вид наказания предусмотрен ст. 46 УК РФ и представляет собой денежное взыскание, назначаемое в пределах, предусмотренных уголовным законом.

Штраф может быть как основным, так и дополнительным наказанием. В качестве дополнительного вида наказания штраф может назначаться только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ (ч. 4 ст. 46 УК РФ).

Штраф устанавливается в размере от 5 тыс. до 5 млн руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух недель до пяти лет либо исчисляется в величине, кратной стоимости предмета или сумме коммерческого подкупа, взятки или сумме незаконно перемещенных денежных средств и (или) стоимости денежных инструментов.

Штраф в размере от 500 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода за период свыше трех лет может быть определен судом только в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ, за исключением случаев исчисления размера штрафа исходя из величины, кратной сумме коммерческого подкупа, взятки или сумме незаконно перемещенных денежных средств и (или) стоимости денежных инструментов.

Штраф, исчисляемый исходя из величины, кратной сумме коммерческого подкупа, взятки или сумме незаконно перемещенных денежных средств и (или) стоимости денежных инструментов, устанавливается в размере до стократной суммы коммерческого подкупа, взятки или суммы незаконно перемещенных денежных средств и (или) стоимости денежных инструментов, но не может быть менее 25 тыс. руб. и более 500 млн руб.

К иным доходам следует относить доходы, подлежащие налогообложению в соответствии с действующим законодательством (п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 2015 г. № 58).

При определении размера штрафа суд учитывает тяжесть совершенного преступления, имущественное положение осужденного и его семьи, возможность получения осужденным заработной платы или иного дохода. В этих целях следует выяснить наличие или отсутствие места работы у осужденного, размер его заработной платы или иного дохода, возможность трудоустройства, наличие имущества, иждивенцев и т.п.

С учетом тех же обстоятельств суд может назначить штраф с рассрочкой выплаты определенными частями на срок до пяти лет.

Штраф в качестве дополнительного вида наказания может назначаться только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ (ч. 4 ст. 46 УК РФ).

При назначении штрафа в качестве основного наказания осужденному, содержащемуся под стражей, суд вправе с учетом срока содержания под стражей либо полностью освободить такое лицо от отбывания данного наказания, либо смягчить его (ч. 5 ст. 72 УК РФ).

В случае смягчения наказания размер штрафа может быть ниже минимального предела, установленного санкцией соответствующей статьи Особенной части УК РФ, но не ниже минимального предела, установленного ч. 2 ст. 46 УК РФ для конкретного способа исчисления штрафа.

Одновременно с штрафом, назначенным в качестве основного наказания, допускается назначение за то же преступление дополнительного наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, а также лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград при условии соблюдения правил применения этих видов наказаний, установленных ч. 3 ст. 47 и ст. 48 УК РФ.

Исходя из положений ч. 3 ст. 46 УК РФ штраф может быть назначен как без рассрочки, так и с рассрочкой выплаты до пяти лет. При назначении штрафа с рассрочкой выплаты суду необходимо мотивировать свое решение в приговоре и определить конкретные сроки выплат частями с учетом положений ч. 3 ст. 31 УИК РФ, а также суммы (размеры) выплат в пределах установленного судом срока.

В случае назначения штрафа в качестве основного наказания за одно из преступлений при наличии совокупности преступлений или приговоров подлежат применению общие правила назначения наказания по совокупности преступлений и приговоров, а также правила, установленные для сложения наказаний ч. 2 ст. 71 УК РФ. В резолютивной части приговора в таких случаях должно быть указано на применение ст. 69 УК РФ или ст. 70 УК РФ, а также на самостоятельное исполнение штрафа.

Частями 2 и 3 ст. 32 УИК РФ предусмотрен различный порядок исполнения основного наказания и дополнительного наказания в виде штрафа. Исходя из этого при назначении наказания по совокупности преступлений не допускается сложение сумм штрафа, назначенного в качестве основного и дополнительного видов наказаний за разные преступления.

В соответствии с п. 7.1 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 2015 г. № 58 судебный штраф, назначаемый на основании ст. 76.2 УК РФ лицу, освобожденному от уголовной ответственности, относится к иным мерам уголовно-правового характера (разд. VI УК РФ, правила ст. 46 УК РФ к назначению и исполнению судебного штрафа не применяются).

14.3. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью

Наказание в виде *лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью* состоит в запрещении занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью. Оно устанавливается на срок от одного года до пяти лет в качестве основного вида наказания и на срок от шести месяцев до трех лет в качестве дополнительного вида наказания. В соответствии с Федеральным законом от 27 июля 2009 г. № 215-ФЗ с 30 июля 2009 г. вступило в силу положение о том, что в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью устанавливается на срок до 20 лет в качестве дополнительного вида наказания (ч. 2 ст. 47 УК РФ).

Элемент кары у этого вида наказания выражается в лишении осужденного по приговору суда привилегий и преимуществ, которыми он обладал, занимая ту или иную должность или осуществляя ту или иную деятельность. Сфера применения первой разновидности данного наказания определена кругом лиц, занимающих должности на государственной службе или в органах местного самоуправления. Под должностью понимается не только осуществление функций должностных лиц (представителей власти, организационно-распорядительных, административно-хозяйственных), но и выполнение обязанностей рядового работника.

В случае назначения этого вида наказания в качестве дополнительного к обязательным работам, исправительным работам, ограничению свободы, а также при условном осуждении его срок исчисляется с момента вступления приговора в законную силу. В случае назначения данного вида наказания в качестве дополнительного вида наказания к аресту, содержанию в дисциплинарной части, принудительным работам, лишению свободы оно распространяется на все время отбывания указанных основных видов наказаний, но при этом его срок исчисляется с момента их отбытия (изменения внесены Федеральным законом от 7 декабря 2011 г. № 420-ФЗ).

Вторая разновидность этого наказания связывается с лишением прав заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью.

Профессиональная деятельность связана с выполнением работы, требующей специальных знаний или подготовки (профессии врача, преподавателя, учителя, бухгалтера, адвоката и др.).

Иная деятельность — любая иная (кроме профессиональной) деятельность, например, связанная с рыбной ловлей, охотой, частным извозом и др.

В приговоре должен быть четко определен конкретный вид деятельности, которым запрещено судом заниматься осужденному.

Как основной вид наказания он может назначаться судом, когда это указано в санкции статьи Особенной части УК РФ, а также в случаях, предусмотренных ст. 64, 65, 80 УК РФ.

Как дополнительное наказание оно может назначаться и в случаях, не предусмотренных санкцией статьи Особенной части, если суд признает невозможным с учетом характера и степени общественной опасности совершенного преступления и личности виновного сохранение за ним права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью (ч. 3 ст. 47 УК РФ).

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 2015 г. № 58 по смыслу закона, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, по общему правилу, может быть назначено в качестве основного или дополнительного (в том числе в соответствии с ч. 3 ст. 47 УК РФ) наказания за преступление, которое связано с определенной должностью или деятельностью лица.

В случаях, когда статья Особенной части УК РФ предусматривает обязательное назначение такого дополнительного наказания, оно назначается и при отсутствии связи преступления с определенной должностью или деятельностью лица. При этом запрещение занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью должно быть обусловлено обстоятельствами совершенного преступления (например, лишение права заниматься деятельностью, связанной с работой с детьми, при осуждении по ч. 5 ст. 131 УК РФ).

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может быть назначено и тем лицам, которые выполняли соответствующие служебные обязанности временно, по приказу или распоряжению вышестоящего уполномоченного лица либо к моменту постановления приговора уже не занимали должности и не занимались деятельностью, с которыми были связаны совершенные преступления.

В п. 9 указанного постановления Пленума обращено внимание судов на то, что лишение права занимать определенные должности состоит в запрещении занимать должности только на государственной службе или в органах местного самоуправления. В приговоре необходимо указывать на конкретную должность (например, главы органа местного самоуправления, старшего бухгалтера) либо категорию и (или) группу должностей по соответствующему реестру должностей (например, категорию «руководители», группу «главные должности муниципальной службы»), а определенный конкретными признаками круг должностей, на который распространяется запрещение (например, должности, связанные с осуществлением функций представителя власти, организационно-распорядительных и (или) административно-хозяйственных полномочий). Лишение права заниматься определенной деятельностью может выражаться в запре-

щении заниматься как профессиональной, так и иной деятельностью. В приговоре следует конкретизировать вид такой деятельности (педагогическая, врачебная, управление транспортом и т.д.). При наличии к тому оснований и с учетом обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание,

Судам рекомендуется обсуждать вопрос о целесообразности его применения в отношении лица, для которого соответствующая деятельность связана с его единственной профессией.

Рекомендуется судам при назначении дополнительного наказания в виде лишения права заниматься определенной деятельностью при наличии к тому оснований и с учетом обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание, обсуждать вопрос о целесообразности его применения в отношении лица, для которого соответствующая деятельность связана с его единственной профессией.

Если соответствующая статья Особенной части УК РФ предусматривает лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в качестве одного из основных видов наказаний, то в случае назначения другого вида основного наказания суд вправе применить положения ч. 3 ст. 47 УК РФ (например, в случае назначения по ч. 3 ст. 160 УК РФ наказания в виде лишения свободы может быть назначено лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, хотя этот же вид наказания входит в число основных наказаний).

Для применения ч. 3 ст. 47 УК РФ не имеет значения, предусмотрен ли соответствующей статьей Особенной части УК РФ другой вид дополнительного наказания (например, в случае назначения по ч. 3 ст. 160 УК РФ наказания в виде лишения свободы со штрафом допускается назначение и лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью).

Если санкция соответствующей статьи предусматривает лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в качестве дополнительного наказания только к отдельным видам основного наказания, то в случае назначения другого вида основного наказания такое дополнительное наказание может быть применено на основании ч. 3 ст. 47 УК РФ (например, по ч. 1 ст. 264 УК РФ данное дополнительное наказание может быть назначено при назначении основного наказания не только в виде лишения свободы, но и в виде ограничения свободы).

За одно и то же преступление осужденному не может быть назначено одновременно лишение права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью. Это правило распространяется на назначение как основного, так и дополнительного наказания за одно преступление. Осужденному за одно преступление указанные наказания не могут быть назначены одновременно в качестве основного и дополнительного.

Вместе с тем при назначении наказания по совокупности преступлений или приговоров допускается одновременное назначение лишения права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью, если эти наказания назначены за разные преступления или по раз-

ным приговорам. Кроме этого, в таких случаях не исключается назначение лишения права занимать несколько определенных должностей и заниматься некоторыми видами определенной деятельности, если запреты касаются разных должностей или сфер деятельности.

В соответствии со ст. 48 УК РФ при осуждении за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления с учетом личности виновного суд может лишить виновного специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград.

При применении к осужденному данного вида наказания судам наряду с тяжестью преступления следует учитывать и другие указанные в ст. 60 УК РФ обстоятельства. При условном осуждении в приговоре должно быть указано, почему невозможно сохранение подсудимому соответствующего звания или классного чина и наград при одновременном применении к нему условного осуждения (п. 12 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 2015 г. № 58).

Специальными являются звания, которые устанавливаются в различных ведомствах, например в системе органов внутренних дел, федеральной службы исполнения наказаний, таможенной, дипломатической службы, железнодорожного, морского, воздушного транспорта.

Воинские звания устанавливаются в Вооруженных Силах РФ, в других войсках и воинских формированиях федеральных органов исполнительной власти, в которых военная служба предусмотрена в законодательном порядке (например, во внутренних войсках МВД России, в войсках Гражданской обороны, Службе внешней разведки РФ, органах федеральной службы безопасности РФ). Порядок присвоения воинских званий регламентирован Федеральным законом от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе», в котором определен полный перечень воинских званий от рядового до маршала Российской Федерации.

Почетные звания присваиваются за высокие заслуги, профессиональное мастерство в искусстве, науке, других сферах (например, Народный артист Российской Федерации, Заслуженный деятель науки Российской Федерации).

Классные чины присваиваются государственным служащим, занимающим государственные должности РФ, судьям, прокурорам, работникам органов юстиции (например, советник юстиции 2-го класса).

Государственные награды — это награды СССР, РСФСР, Российской Федерации, являющиеся высшей формой поощрения граждан за выдающиеся заслуги в науке, культуре, искусстве, воспитании, защите Отечества, иные заслуги перед государством. Исчерпывающий перечень этих наград определен Положением о государственных наградах Российской Федерации, утвержденным Указом Президента РФ от 2 марта 1994 г. № 442. К ним отнесены звание «Герой Российской Федерации», орден «За заслуги перед Отечеством», другие ордена, медали, знаки отличия Российской Федерации.

Суд не вправе лишить осужденного ученой степени, ученого звания, званий, носящих квалификационный характер (спортивный, профессиональный разряд и др.).

В соответствии с ч. 1 ст. 61 УИК РФ суд, вынесший приговор о лишении осужденного специального, воинского, почетного звания и государственных наград, после вступления приговора в законную силу направляет копию приговора должностному лицу, присвоившему осужденному звание, классный чин или наградившему его государственной наградой. Должностное лицо обязано в месячный срок сообщить суду, вынесшему приговор, о его исполнении (ч. 4 ст. 61 УИК РФ).

14.4. Исправительные работы

Исправительные работы являются основным видом наказания и назначаются осужденному, имеющему основное место работы, а равно не имеющему его (ч. 1 ст. 50 УК РФ). В соответствии с Федеральным законом от 7 декабря 2011 г. № 420-ФЗ изменена редакция ч. 1 и 4 ст. 50 УК РФ. Согласно ч. 1 ст. 50 УК РФ осужденный, имеющий основное место работы, отбывает исправительные работы по основному месту работы. Осужденный, не имеющий основного места работы, отбывает исправительные работы в местах, определяемых органами местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями, но в районе места жительства осужденного. Этот вид наказания связан с ограничением трудовых и имущественных прав осужденного и определен как принудительное привлечение осужденного к труду с обязательным удержанием от 5 до 20% его заработной платы в доход государства.

Исправительные работы применяются, как правило, за преступления, не являющиеся тяжкими и особо тяжкими, к лицам, исправление которых возможно без изоляции от общества. Данное наказание отбывается в местах, определяемых органом местного самоуправления по согласованию с органом, исполняющим этот вид наказания, но в районе места жительства осужденного. Исправительные работы устанавливаются на срок от двух месяцев до двух лет (для несовершеннолетних до одного года — ст. 88 ч. 4 УК РФ).

Исправительные работы могут быть назначены в следующих случаях:

- а) когда они предусмотрены санкцией статьи Особенной части УК РФ;
- б) при назначении более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление;
- в) при вердикте присяжных заседателей о снисхождении (ст. 65 УК РФ);
- г) при замене неотбытой части наказания в виде лишения свободы, ограничения свободы (ст. 80 УК РФ);
- д) при объявлении амнистии или при помиловании (ст. 84—85 УК РФ).

Согласно ч. 5 ст. 50 УК РФ исправительные работы *не назначаются* лицам, признанным инвалидами I группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет, военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, и военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на воинских должностях рядового и сержантского состава, не отслуживших на момент вынесения судом приговора установленного законом срока службы по призыву.

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 2015 г. № 58 закреплено, что по смыслу закона, указание в приговоре места отбы-

вания осужденным исправительных работ (по основному месту работы либо в местах, определяемых органами местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями, но в районе места жительства осужденного) не требуется, место отбывания определяется уголовно-исполнительной инспекцией при исполнении приговора в зависимости от наличия или отсутствия у лица основного места работы (п. 15).

При назначении наказания по совокупности преступлений, за каждое из которых назначены исправительные работы, при применении принципа полного или частичного сложения наказаний сложению подлежат только сроки исправительных работ. Проценты удержаний не складываются.

При назначении наказания в виде исправительных работ по совокупности приговоров могут присоединяться лишь сроки исправительных работ. В этих случаях, назначив по последнему приговору наказание в виде исправительных работ с удержанием из заработной платы определенного процента в доход государства, суд полностью или частично присоединяет к этому наказанию неотбытый срок исправительных работ по предыдущему приговору, оставляя для присоединяемого срока прежний размер удержаний.

Окончательное наказание в виде обязательных работ или исправительных работ, назначенное по совокупности преступлений или совокупности приговоров, не может превышать предельные сроки, установленные для этих видов наказаний в ч. 2 ст. 49 и ч. 2 ст. 50 УК РФ (п. 16 указанного постановления Пленума).

Порядок и условия исполнения исправительных работ закреплены в гл. 7 УИК РФ. Исполнение наказания в виде исправительных работ осуществляют *уголовно-исполнительные инспекции*. Началом срока отбывания наказания является день выхода осужденного на работу (ч. 2 ст. 42 УИК РФ). Время, в течение которого осужденный не работал по уважительным причинам, в срок отбывания исправительных работ не засчитывается (ч. 7 ст. 42 УИК РФ). Фактический календарный срок отбывания данного наказания может превышать срок, определенный приговором суда. Кроме того, в срок наказания не засчитываются время болезни, вызванное опьянением (алкогольным, наркотическим, токсическим), время отбывания административного взыскания в виде ареста, время содержания в период отбывания наказания в порядке меры пресечения под стражей или под домашним арестом.

Согласно ч. 4 ст. 42 УИК РФ уголовно-исполнительная инспекция направляет в суд на осужденного, заболевшего тяжелой болезнью, препятствующей дальнейшему отбыванию исправительных работ, представление об освобождении его от отбывания наказания. При наступлении беременности осужденной в период отбывания наказания уголовно-исполнительная инспекция направляет в суд представление об отсрочке ей отбывания наказания. Суд досрочно освобождает от отбывания наказания осужденного, признанного инвалидом I группы.

Трудовой стаж лиц, отбывших наказание в виде исправительных работ, исчисляется на общих основаниях. Осужденный имеет право на ежегодный оплачиваемый отпуск продолжительностью 18 рабочих дней, предоставляемый по согласованию с уголовно-исполнительной инспекцией.

В ч. 1 ст. 46 УИК РФ закреплен перечень нарушений порядка отбывания исправительных работ в виде неявки без уважительных причин на работу в течение пяти дней со дня получения предписания уголовно-исполнительной инспекции, неявки в уголовно-исполнительную инспекцию, прогула или появления на работе в состоянии опьянения (алкогольного, наркотического или токсического). Согласно ч. 3 ст. 46 УИК РФ злостно уклоняющимся от отбывания исправительных работ признается осужденный, допустивший повторное нарушение порядка отбывания после объявления ему уголовно-исполнительной инспекцией предупреждения в письменной форме за любое из нарушений, указанных в ч. 1 данной статьи, а также скрывшийся с места жительства осужденный, местонахождение которого неизвестно. Согласно ч. 4 ст. 50 УК РФ в случае злостного уклонения осужденного от отбывания исправительных работ суд может заменить неотбытное наказание принудительными работами или лишением свободы из расчета один день принудительных работ или один день лишения свободы за три дня исправительных работ.

14.5. Обязательные работы

Согласно ч. 1 ст. 49 УК РФ *обязательные работы* заключаются в выполнении осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно полезных работ. Вид обязательных работ и объекты, на которых они отбываются, определяются органами местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями. Обязательные работы *назначаются только в качестве основного вида наказания* за совершение преступлений небольшой тяжести. Суд должен выяснить трудоспособность данного лица, наличие или отсутствие у него основного места работы, место постоянного жительства, а также другие свидетельствующие о возможности исполнения этих видов наказаний обстоятельства, в том числе указанные в ч. 4 ст. 49 УК РФ (п. 14 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 2015 г. № 58).

В соответствии с Федеральным законом от 7 декабря 2011 г. № 420-ФЗ изменена редакция ч. 2 и 3 ст. 49 УК РФ. Срок *обязательных* работ увеличился и составляет от 60 до 480 часов с отбыванием не свыше четырех часов в день. Для несовершеннолетних согласно ч. 3 ст. 88 УК РФ этот срок составляет от 40 до 160 часов. Для несовершеннолетних обязательные работы заключаются в выполнении работ, посильных для несовершеннолетнего, и исполняются им в свободное от учебы или основной работы время. Продолжительность исполнения данного вида наказания лицами в возрасте до 15 лет не может превышать двух часов в день, а лицами от 15 до 16 лет — трех часов в день.

В соответствии с ч. 4 ст. 49 УК РФ обязательные работы не назначаются следующим лицам: признанным инвалидами I группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет, военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на воинских должностях

рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву.

Порядок исполнения обязательных работ регламентируется гл. 4 УИК РФ. Исполнение данного наказания возложено на уголовно-исполнительные инспекции по месту жительства осужденных (ч. 1 ст. 25 УИК РФ). Обязательные работы выполняются на безвозмездной основе. В течение недели время выполнения обязательных работ не может быть менее 12 ч. Время отбывания наказания не включается в общий, непрерывный или специальный трудовой стаж. В случае злостного уклонения осужденного от отбывания обязательных работ они заменяются принудительными работами или лишением свободы. При этом время, в течение которого осужденный отбывал обязательные работы, учитывается при определении срока принудительных работ или лишения свободы из расчета один день принудительных работ или один день лишения свободы за восемь часов обязательных работ (ч. 3 ст. 49 УК РФ).

14.6. Ограничение по военной службе

В соответствии с ч. 1 ст. 51 УК РФ ограничение по военной службе назначается только военнослужащим, проходящим военную службу по контракту. К военнослужащим, проходящим службу по призыву, этот вид наказания применяться не может. Ограничение по военной службе относится к основным видам наказания и назначается на срок от трех месяцев до двух лет в случаях, когда это прямо предусмотрено соответствующими статьями Особенной части УК РФ за преступления против военной службы, либо вместо исправительных работ, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ. При этом согласно ч. 2 ст. 51 УК РФ из денежного содержания осужденного производятся удержания в доход государства в размере, установленном приговором суда, но не выше 20%.

В п. 23 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 2015 г. № 58 разъясняется, что при назначении данного вида наказания по совокупности преступлений и совокупности приговоров применяются правила назначения по совокупности преступлений и совокупности приговоров наказания в виде исправительных работ.

Установленный приговором суда размер удержания из денежного содержания осужденного военнослужащего исчисляется из должностного оклада, оклада по воинскому званию, ежемесячных и иных надбавок и других дополнительных денежных выплат. Во время отбывания этого наказания осужденный не может быть повышен в должности, воинском звании, а срок наказания не засчитывается в срок выслуги лет для присвоения очередного воинского звания (ч. 2 ст. 51 УК РФ).

Согласно п. 25 постановления если преступление совершено в период прохождения военной службы, но на момент вынесения приговора данное лицо утратило статус военнослужащего, то ему не может быть назначено ограничение по военной службе или содержание в дисциплинарной воин-

ской части. При этом в случае отсутствия в санкции статьи Особенной части УК РФ другого вида наказания, ему следует назначить более мягкое наказание, чем предусмотрено санкцией соответствующей статьи. Ссылка на ст. 64 УК РФ в таких случаях не требуется.

Исполнение ограничения по военной службе регламентируется гл. 18 УИК РФ (ст. 143–148).

14.7. Ограничение свободы

В ст. 53 УК РФ не указано, где отбывается наказание в виде ограничения свободы. Согласно ст. 50 УИК РФ данный вид наказания отбывается осужденным по месту его жительства. В п. 17 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 2015 г. № 58 разъяснена суть данного наказания. Исходя из положений ч. 1 ст. 53 УК РФ в приговоре осужденному к этому виду наказания должны быть обязательно установлены ограничение на изменение места жительства или пребывания и ограничение на выезд за пределы территории соответствующего муниципального образования без согласия уголовно-исполнительной инспекции, а также должна быть возложена на него обязанность являться в уголовно-исполнительную инспекцию для регистрации.

Возлагая на осужденного обязанность являться для регистрации в уголовно-исполнительную инспекцию, суд должен указать конкретное число явок в течение месяца.

Ограничение свободы предусматривает: не уходить из дома (квартиры, иного жилища) в определенное время суток, не посещать определенные места в пределах территории соответствующего муниципального образования, не выезжать за пределы территории муниципального образования, не посещать места проведения массовых и иных мероприятий и не участвовать в них, не изменять место жительства или пребывания, место работы или учебы без согласования с уголовно-исполнительной инспекцией. При этом суд возлагает на осужденного обязанность являться для регистрации в уголовно-исполнительную инспекцию от одного до четырех раз в месяц. Ограничения на изменение места жительства или пребывания без согласия уголовно-исполнительной инспекции и выезд за пределы территории муниципального образования является обязательным.

Ограничение свободы назначается за преступления небольшой и средней тяжести в качестве основного вида наказания на срок от двух месяцев до четырех лет, а также на срок от шести месяцев до двух лет в качестве дополнительного наказания к принудительным работам или лишению свободы в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ.

Суд может отменить частично либо дополнить ранее установленные осужденному ограничения в период отбывания наказания.

В п. 19 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 2015 г. № 58 закреплено, что при установлении ограничения на посещение определенных мест суду следует указывать признаки таких мест (например, мест общественного питания, в которых разрешено потребление алко-

гольной продукции, детских учреждений). Судам разъясняется, что массовыми являются, например, общественно-политические (собрания, митинги, уличные шествия, демонстрации и др.), культурно-зрелищные (фестивали, профессиональные праздники, народные гуляния и др.) и спортивные (олимпиады, спартакиады, универсиады, соревнования по различным видам спорта и др.) мероприятия.

При назначении ограничения свободы в качестве основного или дополнительного наказания каждое или некоторые из преступлений, образующих совокупность, срок ограничения свободы необходимо указывать за каждое из этих преступлений, а соответствующие ограничения и обязанность — после назначения окончательного наказания.

В случае сложения ограничения свободы, назначенного в качестве основного наказания, с наказанием в виде обязательных работ или исправительных работ судам следует учитывать положения ч. 2 ст. 72 УК РФ (240 часов обязательных работ или три месяца исправительных работ соответствуют двум месяцам ограничения свободы). Ограничение свободы, назначенное в качестве дополнительного наказания, подлежит самостоятельному исполнению (п. 21 и 22 постановления).

Ограничение свободы не назначается военнослужащим, иностранным гражданам, лицам без гражданства, а также лицам, не имеющим постоянного проживания на территории РФ. В случае злостного уклонения осужденного от отбывания ограничения свободы, назначенного в качестве основного вида наказания, суд по представлению уголовно-исполнительной инспекции может заменить неотбытую часть наказания принудительными работами или лишением свободы из расчета один день принудительных работ за два дня ограничения свободы или один день лишения свободы за два дня ограничения свободы.

Наказание в виде ограничения свободы исполняется в соответствии с положениями гл. 8 УИК РФ. За осужденными к ограничению свободы устанавливается надзор уголовно-исполнительной инспекцией. Надзор заключается в наблюдении за поведением осужденных, соблюдении ими установленных судом ограничений и принятии в случае необходимости установленных законом мер воздействия.

14.8. Принудительные работы

Принудительные работы как самостоятельный вид наказания предусмотрены ст. 53.1 УК РФ. Этот вид наказания является итогом политики либерализации уголовного законодательства. Сокращено число приговоров к лишению свободы, а принудительные работы призваны служить альтернативой лишению свободы.

Согласно ч. 1 ст. 53.1 УК РФ принудительные работы применяются как альтернатива лишению свободы в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ за совершение преступления небольшой или средней тяжести либо за совершение тяжкого преступления впервые. Если, назначив наказание в виде лишения свободы, суд

придет к выводу о возможности исправления осужденного без реального отбывания наказания в местах лишения свободы, он постановляет заменить осужденному наказание в виде лишения свободы принудительными работами. Принудительные работы не применяются при назначении наказания в виде лишения свободы на срок более пяти лет.

Принудительные работы назначаются только как основное наказание. Их назначение представляет собой не обязанность, а лишь право суда, который вправе по собственному усмотрению, учитывая возможность исправления осужденного без реального отбывания наказания в местах лишения свободы, заменить лишение свободы (только сроком до пяти лет) на принудительные работы. Принудительные работы назначаются на срок от двух месяцев до пяти лет с удержанием из заработной платы осужденного в доход государства в размере, установленном приговором суда в пределах от 5 до 20%. Этот вид наказания отбывается в исправительных центрах. В соответствии со ст. 60.1 УИК РФ исправительные центры должны быть расположены в пределах территории субъекта РФ, в котором осужденные проживали или были осуждены. Согласно ст. 60.7 УИК РФ осужденные к принудительным работам обязаны трудиться в местах и на работах, определяемых администрацией исправительных центров.

Принудительные работы не назначаются несовершеннолетним, лицам, признанным инвалидами I или II группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет, женщинам, достигшим 55-летнего возраста, мужчинам, достигшим 60-летнего возраста, а также военнослужащим (ч. 7 ст. 53.1 УК РФ).

В случае уклонения осужденного от отбывания принудительных работ они заменяются лишением свободы из расчета один день лишения свободы за один день принудительных работ.

14.9. Арест

Суть ареста как вида уголовного наказания заключается в содержании осужденного в условиях строгой изоляции и устанавливается на срок от одного до шести месяцев (ч. 1 ст. 54 УК РФ). В случае замены обязательных работ или исправительных работ арестом он может быть назначен на срок менее одного месяца. Арест является *основным видом наказания* и назначается, когда предусмотрен санкцией статьи Особенной части УК РФ. Он представляет собой разновидность лишения свободы на краткие сроки. Осужденные к аресту отбывают наказание в *арестных домах* в условиях строгой изоляции. Согласно ч. 2 ст. 69 УИК РФ на осужденных к наказанию в виде ареста распространяются условия содержания, установленные УИК РФ для осужденных к лишению свободы, отбывающих наказание в условиях общего режима в тюрьме. Однако в отличие от режима в тюрьме осужденным к аресту не предоставляются свидания, за исключением свиданий с адвокатами, не разрешается получение посылок, передач, бандеролей, за исключением содержащих предметы первой необходимости и одежду по сезону.

Рассматриваемое наказание не назначается лицам, не достигшим к моменту вынесения судом приговора 18-летнего возраста, а также беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет. Несовершеннолетним осужденным, достигшим к моменту вынесения приговора 18 лет, арест может быть назначен на срок от одного до четырех месяцев. Военнослужащими арест отбывается на гауптвахте.

Порядок и условия отбывания наказания в виде ареста закреплены в гл. 10 УИК РФ. В соответствии со ст. 4 Федерального закона от 10 января 2002 г. № 4-ФЗ исполнение ареста должно применяться не позднее 2006 г., но до сих пор этот вид наказания не применяется.

14.10. Содержание в дисциплинарной воинской части

Содержание в дисциплинарной воинской части как вид наказания закреплен ст. 55 УК РФ. Этот вид наказания является **основным видом наказания**, которое применяется к двум категориям военнослужащих: 1) проходящим военную службу по призыву; 2) проходящим военную службу по контракту на должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву (ч. 1 ст. 55 УК РФ). Он не применяется в отношении офицеров, прaporщиков, мичманов.

В п. 24 указанного постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 2015 г. № 58 отмечено, что содержание в дисциплинарной части назначается как в случаях, прямо предусмотренных соответствующими статьями УК РФ (за совершение преступлений против военной службы), так и в случаях, когда характер преступления и личность виновного свидетельствуют о возможности замены лишения свободы на срок не свыше двух лет содержанием в дисциплинарной воинской части на тот же срок (ч. 1 ст. 55 УК РФ). При замене лишения свободы на содержание в дисциплинарной воинской части военнослужащему должно быть назначено наказание в виде лишения свободы, которое со ссылкой на ч. 1 ст. 55 УК РФ заменяется на содержание в дисциплинарной воинской части на тот же срок. Подобная замена возможна и согласно ст. 64 УК РФ. Кроме того, это наказание устанавливается в случаях, когда характер преступления и личность виновного свидетельствуют о возможности замены лишения свободы на срок не свыше двух лет содержанием осужденных в дисциплинарной воинской части на тот же срок.

Срок содержания в дисциплинарной воинской части исчисляется в днях, месяцах, годах. При содержании в дисциплинарной воинской части вместо лишения свободы срок содержания определяется из расчета один день лишения свободы за один день содержания в дисциплинарной воинской части. Военнослужащие, осужденные к данному наказанию, отбывают его в отдельных дисциплинарных батальонах или ротах в соответствии с такими нормативными актами, как Положение о дисциплинарной воинской части, утвержденное постановлением Правительства РФ от 4 июня 1997 г. № 669, и Правила отбывания уголовных наказаний осужденными

военнослужащими, утвержденные приказом Министерства обороны РФ от 20 октября 2016 г. № 680. По общему правилу время пребывания осужденного военнослужащего в дисциплинарной воинской части в общий срок военной службы не засчитывается (ст. 171 УИК РФ). Осужденным военнослужащим, овладевшим воинской специальностью, знающим и точно выполняющим требования воинских уставов и безупречно несущим службу, освобождаемым из дисциплинарной воинской части после истечения срока их призыва, время пребывания в дисциплинарной воинской части может быть зачтено в общий срок военной службы (ст. 171 УИК РФ). Содержание в дисциплинарной воинской части может быть назначено и условно (ч. 1 ст. 73 УК РФ). Лица, отбывающие наказание в дисциплинарной воинской части, остаются военнослужащими, на них распространяются требования воинских уставов. В соответствии с п. «б» ч. 3 ст. 86 УК РФ судимость лиц, отбывших наказание в виде содержания в дисциплинарной воинской части, погашается в течение одного года после отбытия наказания.

14.11. Лишение свободы на определенный срок

Статья 56 УК РФ предусматривает в качестве самостоятельного вида наказания лишение свободы на определенный срок. *Лишение свободы* заключается в изоляции осужденного от общества путем помещения его в колонию-поселение, в воспитательную колонию, лечебное исправительное учреждение, исправительную колонию общего, строгого или особого режима либо в тюрьму.

Федеральным законом от 7 декабря 2011 г. № 420-ФЗ ч. 1 ст. 56 УК РФ дополнена следующими положениями. Данный вид наказания может быть назначен осужденному, совершившему впервые преступление небольшой тяжести, только при наличии отягчающих обстоятельств (ст. 63 УК РФ), за исключением преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 228, ч. 1 ст. 231 и ст. 233 УК РФ, или только если соответствующей статьей Особенной части УК РФ лишение свободы предусмотрено как единственный вид наказания.

В постановлении Пленума закреплено, что в случае, если в санкции статьи наряду с лишением свободы предусмотрены другие виды наказаний, решение суда о назначении лишения свободы должно быть мотивировано в приговоре. При наличии обстоятельств, препятствующих в соответствии с ч. 1 ст. 56 УК РФ назначению наказания в виде лишения свободы, военнослужащим, иностранным гражданам, лицам без гражданства, а также лицам, не имеющим места постоянного проживания на территории РФ, по статьям Особенной части УК РФ, в санкциях которых предусмотрено только лишение свободы и ограничение свободы, следует назначать более мягкое наказание, чем предусмотрено соответствующей статьей, без ссылки на ст. 64 УК РФ.

Лишение свободы является основным видом наказания, заключающимся в изоляции осужденного от общества. При лишении свободы имеет

место существенное ограничение правового положения осужденного по сравнению с другими членами общества, которое состоит не только в его изоляции от общества, но и в применении к нему других правоограничений, касающихся, например, выбора места жительства, профессии, места и характера работы, бытовых условий, что определяется режимом содержания осужденных.

Осужденные к лишению свободы могут направляться согласно ч. 1 ст. 56 УК РФ в колонию-поселение, воспитательную колонию, исправительную колонию общего, строгого или особого режима, лечебное исправительное учреждение либо в тюрьму.

В соответствии с принципом раздельного содержания осужденных (ст. 80 УИК РФ), призванного исключить негативное влияние лиц, совершивших особо тяжкие преступления, и лиц, ранее отбывавших лишение свободы, на лиц, совершивших преступление меньшей степени тяжести и ранее не отбывавших лишение свободы, отбывание лишения свободы назначается в исправительных учреждениях различных видов (ст. 58 УК РФ). Лицам, осужденным к лишению свободы и не достигшим к моменту вынесения приговора 18-летнего возраста, отбывание наказания назначается *в воспитательных колониях*.

В колониях-поселениях отбывают наказание:

- 1) лица, осужденные за преступления, совершенные по неосторожности;
- 2) осужденные к лишению свободы за совершение умышленных преступлений небольшой и средней тяжести, ранее не отбывавшие лишение свободы.

В исправительных колониях общего режима отбывают наказание:

- 1) лица, совершившие умышленные преступления небольшой и средней тяжести, ранее не отбывавшие лишение свободы, которым суд с учетом обстоятельств совершения преступления и личности виновного может назначить данный вид колонии с указанием мотивов принятого решения;
- 2) мужчины, осужденные к лишению свободы за совершение тяжких преступлений, ранее не отбывавшие лишение свободы;
- 3) женщины, осужденные к лишению свободы за совершение тяжких и особо тяжких преступлений, в том числе при любом виде рецидива.

В исправительных колониях строгого режима отбывают наказание:

- 1) мужчины, осужденные к лишению свободы за совершение особо тяжких преступлений, ранее не отбывавшие лишение свободы;
- 2) при рецидиве или опасном рецидиве преступлений, если лицо ранее отбывало лишение свободы.

В исправительных колониях особого режима отбывают наказание:

- 1) мужчины, осужденные к пожизненному лишению свободы;
- 2) мужчины при особо опасном рецидиве преступлений.

В тюрьме может быть назначено отбывание части срока лишения свободы:

- 1) мужчинам, осужденным за совершение особо тяжких преступлений на срок свыше пяти лет;
- 2) мужчинам при особо опасном рецидиве преступлений.

При этом в срок отбывания наказания в тюрьме суд засчитывает время содержания под стражей до вступления в законную силу обвинительного приговора.

Изменение вида исправительного учреждения осуществляется судом.

Лишение свободы назначается на срок от двух месяцев до 20 лет.

При частичном или полном сложении сроков лишения свободы при назначении наказаний по совокупности преступлений максимальный срок лишения свободы не может быть более 25 лет, а по совокупности приговоров — более 30 лет. В соответствии с ч. 5 ст. 56 УК РФ в случае совершения хотя бы одного из преступлений, предусмотренных ст. 205, 205.1, 205.2, 205.3, 205.4, 205.5, ч. 3 и 4 ст. 206, ч. 4 ст. 211, ст. 277—279, 353, 356—358 и 360, 361 УК РФ, при частичном или полном сложении сроков лишения свободы при назначении наказаний по совокупности преступлений максимальный срок лишения свободы не может быть более 30 лет, а по совокупности приговоров — более 35 лет.

14.12. Пожизненное лишение свободы

В качестве самостоятельного вида наказания ст. 57 УК РФ предусмотрено пожизненное лишение свободы.

Федеральными законами от 29 февраля 2012 г. № 14-ФЗ и от 1 марта 2012 г. № 18-ФЗ изменена редакция ч. 1 ст. 57 УК РФ. В новой редакции закреплено, что пожизненное лишение свободы устанавливается за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, а также за совершение особо тяжких преступлений против здоровья населения и общественной нравственности, общественной безопасности, половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших 14-летнего возраста.

Пожизненное лишение свободы, так же как и лишение свободы на определенный срок, заключается в изоляции осужденного от общества в специальном учреждении (в исправительных колониях особого режима), но бессрочно (пожизненно).

Пожизненное лишение свободы *не назначается* женщинам, а также лицам, совершившим преступление в возрасте до 18 лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора 65-летнего возраста (ч. 2 ст. 57 УК РФ).

Согласно ст. 126 УИК РФ осужденные к пожизненному лишению свободы, а также осужденные, которым смертная казнь заменена пожизненным лишением свободы, отбывают наказание в колониях особого режима отдельно от других осужденных. В соответствии со ст. 127 УИК РФ осужденные к пожизненному лишению свободы размещаются в камерах, как правило, не более чем по два человека. По просьбе осужденных и в иных необходимых случаях при угрозе личной безопасности они могут содер- жаться в одиночной камере.

В соответствии с ч. 3 ст. 127 УИК РФ все осужденные к пожизненному лишению свободы по прибытии помещаются в строгие условия отбывания и по отбытии не менее 10 лет могут быть переведены на обычные условия

отбывания. По отбытии не менее 10 лет в обычных условиях отбывания наказания осужденные могут быть переведены в облегченные условия (ч. 4 ст. 127 УИК РФ).

Лицо, отбывающее пожизненное лишение свободы, согласно ч. 5 ст. 79 УК РФ может быть освобождено условно-досрочно, если судом будет признано, что оно не нуждается в дальнейшем отбывании этого наказания и фактически отбыло не менее 25 лет лишения свободы. При этом условно-досрочное освобождение применяется только при отсутствии у осужденного злостных нарушений установленного порядка отбывания наказания в течение предшествующих трех лет. Лицо, совершившее в период отбывания пожизненного лишения свободы новое тяжкое или особо тяжкое преступление, условно-досрочному освобождению не подлежит.

14.13. Смертная казнь

В соответствии со ст. 59 УК РФ *смертная казнь* как исключительная мера наказания может быть установлена только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь (ч. 2 ст. 105, ст. 277, 295, 317, 357 УК РФ). Право каждого на жизнь закреплено ч. 1 ст. 20 Конституции РФ. Согласно ч. 2 этой же статьи смертная казнь впредь до отмены может устанавливаться федеральным законом в качестве исключительной меры наказания за особо тяжкие преступления против жизни при предоставлении права обвиняемому на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей.

Смертная казнь предусмотрена в санкциях указанных выше пяти статей Особенной части УК РФ. Во всех этих нормах содержится альтернатива смертной казни – пожизненное лишение свободы.

Смертная казнь *не назначается* женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до 18 лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора 65-летнего возраста.

Кроме того, смертная казнь не может быть назначена при вердикте присяжных о снисхождении (ст. 65 УК РФ) и за приготовление и покушение на преступление (ч. 4 ст. 66 УК РФ). Ограничения применения смертной казни предусмотрены также в рамках институтов освобождения от ответственности или наказания (ст. 78, 83 УК РФ), нормами УПК РФ и УИК РФ. В соответствии с ч. 4 ст. 62 УК РФ в случае заключения досудебного соглашения о сотрудничестве не применяются пожизненное лишение свободы и смертная казнь.

Согласно ч. 2.1. ст. 59 УК РФ смертная казнь не назначается лицу, выданному Российской Федерации иностранным государством для уголовного преследования в соответствии с международным договором РФ 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.

Смертная казнь в порядке помилования может быть заменена пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок 25 лет (ч. 3 ст. 59 УК РФ).

Смертная казнь может быть назначена только при предоставлении обвиняемому права на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей.

Особо решается вопрос исчисления и применения срока давности за указанные выше преступления. Согласно п. «г» ч. 1 ст. 78 УК РФ срок давности привлечения к уголовной ответственности после совершения особо тяжкого преступления составляет 15 лет. В ч. 4 ст. 78 УК РФ указывается, что вопрос о применении сроков давности к лицу, совершившему преступление, наказуемое смертной казнью или пожизненным лишением свободы, решается судом.

Согласно ч. 1 ст. 184 УИК РФ осужденный к смертной казни содержится в одиночной камере в условиях усиленной охраны и изоляции. Исполнение смертной казни закреплено ст. 186 УИК РФ.

В связи с вхождением Российской Федерации в Совет Европы наша страна приняла на себя обязательства установить с момента вступления мораторий на исполнение смертных приговоров, а в течение трех лет вообще отказаться от его применения. 16 мая 1996 г. был издан Указ Президента РФ № 724 «О поэтапном сокращении применения смертной казни в связи с вхождением России в Совет Европы».

Смертная казнь — исключительная мера наказания, носящая временный характер. До настоящего времени Российская Федерация не ратифицировала Протокол № 6 к Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, но и не выразила своего намерения не стать его участником. Таким образом, применение смертной казни в качестве меры наказания в настоящее время приостановлено до ратификации Протокола № 6 и внесения в уголовное, уголовно-процессуальное и уголовно-исполнительное законодательство соответствующих изменений, связанных с отменой этой санкции.

Вопросы для самоконтроля

1. Что понимается под системой наказаний?
2. Какие виды наказаний предусмотрены УК РФ?
3. Что следует понимать под основными видами наказаний?
4. Чем отличаются дополнительные виды наказаний от основных?
5. Какие наказания относятся к наказаниям, не связанным с лишением свободы?
6. Какие наказания назначаются военнослужащим?
7. В чем проявляется содержание лишения свободы на определенный срок как вида наказания?
8. В каких исправительных учреждениях отбывают наказание осужденные к лишению свободы на определенный срок?
9. За совершение каких преступлений может быть назначено пожизненное лишение свободы?
10. Каким лицам не может быть назначена смертная казнь как исключительная мера наказания?

Глава 15

НАЗНАЧЕНИЕ НАКАЗАНИЯ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

знатъ

- содержание общих начал назначения наказания и их составных частей;
- отличие характера от степени общественной опасности совершенного преступления;
- значимость учета данных, характеризующих личность виновного, при индивидуализации наказания;
- характер взаимосвязи смягчающих и отягчающих обстоятельств с основными критериями назначения наказания;
- принципы назначения наказания по совокупности преступлений и по совокупности приговоров;

уметь

- учитывать влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи;
- выделять обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, как значимые составляющие общих начал назначения конкретного наказания;
- анализировать ситуацию назначения наказания в случае нарушения досудебного соглашения о сотрудничестве;
- рассматривать специальные начала назначения наказания;

владеть

- навыками оперирования основными понятиями индивидуализации наказания;
 - умением выделять исключительные обстоятельства в случае применения ст. 64 УК РФ.
-

15.1. Общие начала назначения наказания

В соответствии со ст. 118 Конституции РФ правосудие осуществляется судом. Суд принимает окончательное решение о виновности лица и при вынесении обвинительного приговора назначает наказание за совершенное конкретным лицом преступление. При назначении наказания должны соблюдаться принципы уголовной ответственности, закрепленные в ст. 3–7 УК РФ: законности, справедливости, вины, гуманизма, равенства граждан перед законом. Под принципами наказания понимают закрепленные в нормах уголовного и уголовно-процессуального права положения, устанавливающие основания, условия и порядок применения мер уголовного наказания.

Под *общими началами назначения наказания* понимаются закрепленные в уголовном законе основополагающие требования, которые должен

соблюдать суд при назначении наказания. В них преломляются и конкретизируются принципы уголовного права применительно к задаче определения вида и размера наказания за конкретное преступление. Понятие их дается в ст. 60 УК РФ.

В п. 27 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 2015 г. № 58 разъясняется, что в соответствии с общими началами назначения наказания (ч. 1 ст. 60 УК РФ) более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершенное преступление назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания.

В том случае, когда осужденному в силу положений, установленных законом, не может быть назначен ни один из предусмотренных соответствующей статьей Особенной части УК РФ вид наказания (например, обязательные работы, исправительные работы, принудительные работы и арест — в связи с их неприменением в настоящее время, лишение свободы — в силу ч. 1 ст. 56 УК РФ), ему следует назначить более мягкое наказание, чем предусмотрено санкцией соответствующей статьи. Ссылка на ст. 64 УК РФ не требуется.

Первое из требований, содержащихся в ч. 1 данной статьи, — назначение наказания в пределах, предусмотренных санкцией соответствующей статьи Особенной части УК РФ. Это относится к виду наказания и его мере — срокам, исчисляемым годами и месяцами, размерами штрафа. При применении статьи Особенной части УК РФ, содержащей альтернативную санкцию, суд может назначить только одно из основных видов наказания, указанных в ней, и только в пределах, которые установлены санкцией статьи УК РФ. Если низший размер основного наказания не указан в санкции статьи Особенной части УК РФ, необходимо учитывать минимальные размеры наказания, установленные в статье Общей части УК РФ. Так, вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления (ч. 1 ст. 150 УК РФ) наказывается лишением свободы до пяти лет. В ч. 2 ст. 56 УК РФ установлен минимальный срок лишения свободы — два месяца. Следовательно, санкция ч. 1 ст. 150 УК РФ предусматривает наказание в виде лишения свободы на срок от двух месяцев до пяти лет. Более строгий вид наказания из числа установленных альтернативными санкциями назначается, только если менее строгий его вид не может обеспечить достижение целей наказания. В ч. 2 ст. 60 УК РФ предусматривается, что в двух случаях суд вправе назначить наказание, превышающее пределы санкций, установленных статьями Особенной части УК РФ. Более строгое наказание может быть назначено за совершение двух и более преступлений: по совокупности преступлений (ст. 69 УК РФ) либо по совокупности приговоров (ст. 70 УК РФ). В этих случаях наказание назначается за каждое отдельное преступление, а выход за пределы санкций возможен только при определении общего (итогового) наказания за все совершенные лицом преступления. В ч. 4 ст. 56 УК РФ закреплено, что при частичном или полном сложении сроков лишения свободы максимальный срок не может быть более 25 лет по совокупности преступлений и не может превышать 30 лет лишения свободы — по совокупности приговоров. *Несовершеннолетним* не может быть

назначено наказание в виде лишения свободы на срок более 10 лет, а совершившим преступления до 16 лет — свыше 6 лет (ч. 6 ст. 88 УК РФ).

При наличии исключительных обстоятельств, существенно уменьшающих степень общественной опасности (ч. 1 ст. 64 УК РФ), суду предоставлено право назначить более мягкое наказание, чем предусмотрено санкцией.

Большое значение имеет правильная квалификация преступления. Ошибка в квалификации преступления может повлечь применение санкций, не соответствующей характеру и степени общественной опасности содеянного. В п. 19 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2016 г. № 55 «О судебном приговоре» закреплено, что выводы относительно квалификации преступления по той или иной статье уголовного закона, ее части или пункту должны быть мотивированы судом.

В некоторых статьях Особенной части УК РФ наряду с основными наказаниями указаны и дополнительные (см., например, ст. 162 УК РФ).

Важным требованием, вытекающим из общих начал, является учет положений Общей части уголовного законодательства при назначении наказания. Суд обязан установить признаки преступления (ст. 14 УК РФ), признаки конкретного состава преступления (ст. 8 УК РФ). Выявляются также наличие обстоятельств, исключающих преступность деяния (ст. 37—42 УК РФ), признаки невменяемости (ст. 21 УК РФ), невиновного причинения вреда (ст. 28 УК РФ). Важно учесть и степень осуществления преступного намерения, причины, по которым преступление не было доведено до конца (приготовление, покушение — ст. 30 УК РФ), а также условия добровольного отказа от преступления (ч. 2 ст. 31 УК РФ).

Немаловажно также выявить характер и степень участия в совершении преступления при назначении наказания соучастникам (ст. 34 УК РФ).

Назначение наказания должно осуществляться с учетом характера и степени общественной опасности совершенного преступления. Под *характером общественной опасности преступления* понимается качественная характеристика его общественной опасности, а *степень общественной опасности* — это количественная характеристика преступных деяний одного и того же характера.

В постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 22 декабря 2015 г. № 58 «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания» закреплено, что согласно ст. 6 УК РФ справедливость наказания заключается в его соответствии характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

Характер общественной опасности преступления определяется уголовным законом и зависит от установленных судом признаков состава преступления. При учете характера общественной опасности преступления судам следует иметь в виду прежде всего направленность действия на охраняемые уголовным законом социальные ценности и причиненный им вред.

Степень общественной опасности преступления устанавливается судом в зависимости от конкретных обстоятельств содеянного, в частности от характера и размера наступивших последствий, способа совершения преступления, роли подсудимого в преступлении, совершенном в соучастии,

от вида умысла (прямой или косвенный) либо неосторожности (легкомыслие или небрежность). Обстоятельства, смягчающие или отягчающие наказание (ст. 61 и 63 УК РФ) и относящиеся к совершенному преступлению (например, совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания, особо активная роль в совершении преступления), также учитываются при определении степени общественной опасности преступления.

К сведениям о личности, которые подлежат учету при назначении наказания, относятся характеризующие виновного сведения, которыми располагает суд при вынесении приговора. К таковым могут, в частности, относиться данные о семейном и имущественном положении совершившего преступление лица, состоянии его здоровья, поведении в быту, наличии у него на иждивении несовершеннолетних детей, иных нетрудоспособных лиц (супруги, родителей, других близких родственников). Исходя из положений ч. 6 ст. 86 УК РФ суды не должны учитывать в качестве отрицательно характеризующих личность подсудимого данные, свидетельствующие о наличии у него погашенных или снятых в установленном порядке судимостей.

В силу требований ст. 307 и 308 УПК РФ в приговоре следует указывать мотивы принятых решений по всем вопросам, относящимся к назначению уголовного наказания, освобождению от него или его отбыванию.

В характеристику личности входят социально-психологические качества личности: отношение к труду, образование, здоровье, возраст, поведение в семье, в быту и др. Кроме этого, учитываются социально-демографические, уголовно-правовые, физические признаки личности. Под личностью виновного (преступника) понимается совокупность социально-политических, психических и физических признаков лица, совершившего преступление, имеющих уголовно-правовое значение. Изучение личности подсудимого при рассмотрении уголовного дела приобретает особую значимость, поскольку это определяет наказание (его вид и размер) каждому конкретному человеку.

Надлежит учитывать и социально значимое поведение виновного до и после совершения преступления: отношение к учебе, труду, образ жизни и др. Недопустимо назначение чрезмерно мягких наказаний лицам, ранее судимым, злоупотребляющим спиртными напитками, нарушающим общественный порядок. И наоборот, основанием для смягчения наказания может служить совершение преступления лицом, ранее добросовестно выполнившим свои обязанности перед обществом, положительно характеризующимся на работе и в быту. Проявлением гуманизма является учет физических и иных данных о личности: инвалидность, беременность, состояние здоровья, наличие малолетних детей.

Федеральным законом от 8 декабря 2003 г. № 162-ФЗ в УК РФ были внесены изменения, позволяющие индивидуализировать наказания отдельным лицам. Так, наряду с деятельным раскаянием и примирением, освобождающими лицо при определенных условиях от уголовной ответственности (ст. 75–76 УК РФ) предусмотрено освобождение от наказания в связи с изменением обстановки (ст. 80.1 УК РФ).

В соответствии с ч. 1 ст. 89 УК РФ при назначении наказания несовершеннолетнему, кроме обстоятельств, предусмотренных ст. 60 УК РФ, учитываются условия его жизни, воспитания, уровень психического развития, иные особенности личности, а также влияние на него старших по возрасту лиц. Важными являются дополнения, внесенные в ч. 6 и 6.2 ст. 88 УК РФ. Судами не может быть назначено наказание в виде лишения свободы несовершеннолетнему осужденному, совершившему в возрасте до 16 лет преступления небольшой или средней тяжести впервые, а также остальным несовершеннолетним осужденным, совершившим впервые преступления небольшой тяжести (ч. 6 ст. 88 УК РФ).

Размер наказания дифференцируется с учетом возраста осужденного несовершеннолетнего. Наказание в виде лишения свободы назначается несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления в возрасте до 16 лет. Этой же категории осужденных за совершение особо тяжких преступлений и остальным несовершеннолетним осужденным лишение свободы назначается на срок не свыше 10 лет.

В соответствии с ч. 6.1 ст. 88 УК РФ при назначении несовершеннолетнему осужденному наказания в виде лишения свободы за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления низший предел наказания, предусмотренный соответствующей статьей Особенной части УК РФ, сокращается наполовину.

При назначении наказания суд учитывает обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание. Эти обстоятельства предусмотрены ст. 61 и 63 УК РФ и относятся как к характеристике совершенного виновным преступления, так и к характеристике его личности.

В число требований общих начал назначения наказания введено новое обстоятельство — влияние назначенного наказания на условия жизни семьи виновного. Это положение отражено в п. 27 указанного постановления Пленума о том, что судам надлежит учитывать, например, возможную утрату членами семьи осужденного средств к существованию в силу возраста, состояния здоровья и при этом могут быть приняты во внимание и фактические семейные отношения. Это обстоятельство может сказываться на наказании виновного как положительно, так и отрицательно.

Все указанные условия, образующие общие начала назначения наказания, должны выполняться обязательно в их совокупности. Только при соблюдении этого требования возможно назначение справедливого наказания.

15.2. Смягчающие и отягчающие наказание обстоятельства

Смягчающие или отягчающие наказание обстоятельства — обстоятельства, которые относятся к преступлению либо личности виновного и снижают или повышают степень общественной опасности преступления, а также влияют на наказание.

Если какое-либо из обстоятельств включено в состав преступления в качестве его признака, то оно само по себе не может повторно учитываться при назначении наказания за это преступление в качестве смягчающего или отягчающего обстоятельства (ч. 3 ст. 61 и ч. 2 ст. 63 УК РФ).

При назначении наказания суд может признать смягчающими и такие обстоятельства, которые не указаны в законе, т.е. их перечень в УК РФ является открытым (ч. 2 ст. 61). В п. 28 постановления Пленума отмечено, что в качестве обстоятельства, смягчающего наказание, суд вправе признать признание вины, в том числе и частичное, раскаяние в содеянном, наличие несовершеннолетних детей при условии, что виновный признает участие в их воспитании, материальном содержании и преступление не совершено в отношении их, наличие на иждивении виновного престарелых лиц, его состояние здоровья, наличие инвалидности, государственных и ведомственных наград, участие в боевых действиях по защите Отечества и др. Однако признание такого обстоятельства смягчающим следует обязательно обосновать в описательно-мотивированной части приговора.

В отличие от смягчающих перечисленных обстоятельств является исчерпывающим. Суд не вправе признать отягчающим наказание обстоятельство, прямо не предусмотренное в качестве такового уголовным законом. Так, нельзя указывать в качестве отягчающих обстоятельств такие, как непризнание осужденным своей вины, совершение преступления в состоянии опьянения, из корыстных побуждений и т.п.

Смягчающие обстоятельства перечислены в п. «а»—«к» ч. 1 ст. 61 УК РФ. К ним относятся: совершение впервые преступления небольшой или средней тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств (п. «а»); несовершеннолетие виновного (п. «б»); беременность (п. «в»); наличие у виновного малолетних детей (п. «г»); совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания (п. «д»); совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости (п. «е»); совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения (п. «ж») и др.

В п. 29 постановления Пленума разъясняется, что под явкой с повинной, которая в силу п. «и» ч. 1 ст. 61 УК РФ является обстоятельством, смягчающим наказание, следует понимать добровольное сообщение лица о совершенном им или с его участием преступлении, сделанное в письменном или устном виде. Не может признаваться добровольным заявление о преступлении, сделанное лицом в связи с задержанием по подозрению в совершении этого преступления. Признание лицом своей вины в совершении преступления в таких случаях может быть учтено судом в качестве иного смягчающего обстоятельства в порядке ч. 2 ст. 61 УК РФ или при наличии к тому оснований как активное способствование раскрытию и расследованию преступления.

Добровольное сообщение лица о совершенном им преступлении следует признавать явкой с повинной и в том случае, когда лицо в дальнейшем в ходе предварительного расследования или в судебном заседании не подтвердило сообщенные им сведения. Явкой с повинной следует признавать заявление лица, задержанного по подозрению в совершении конкретного преступления, об иных совершенных им преступлениях и учитывать при

назначении наказания за преступление, в связи с которым лицо явилось с повинной. При совокупности совершенных преступлений явка с повинной как обстоятельство, смягчающее наказание, учитывается при назначении наказания за преступление, в связи с которым лицо явилось с повинной.

Активное способствование раскрытию и расследованию преступления учитывается как смягчающее обстоятельство (п. «и» ч. 1 ст. 61 УК РФ), если лицо о совершенном с его участием преступлении либо о своей роли в преступлении представило органам дознания или следствия информацию, имеющую значение для раскрытия и расследования преступления (например, указало лиц, участвовавших в совершении преступления, сообщило их данные и место нахождения, сведения, подтверждающие их участие в совершении преступления, а также указало лиц, которые могут дать свидетельские показания лиц, которые приобрели похищенное имущество; указало место скрытия похищенного, место нахождения орудий преступления, иных предметов и документов, которые могут служить средствами обнаружения преступления и установления обстоятельств уголовного дела). Под действиями, направленными на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему (п. «к» ч. 1 ст. 61 УК РФ) согласно п. 30 постановления Пленума следует понимать оказание в ходе предварительного расследования или судебного производства по уголовному делу какой-либо помощи потерпевшему (например, оплату лечения), а также иные меры, направленные на восстановление нарушенных в результате преступления прав и законных интересов потерпевшего.

Если смягчающее обстоятельство предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК РФ в качестве признака преступления, оно само по себе не может повторно учитываться при назначении наказания (ч. 3 ст. 61 УК РФ).

Статья 62 УК РФ дополнена ч. 5, гласящей, что срок или размер наказания, назначаемого лицу, уголовное дело в отношении которого предусмотрено гл. 40 УПК РФ, не может превышать 2/3 максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершение преступления, а в случае, указанном в ст. 226.3 УПК РФ, — 1/2 максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление.

Согласно п. 39 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2016 г. № 55 при установлении обстоятельств, предусмотренных как ч. 5, так и ч. 1 ст. 62 УК РФ, применяется совокупность правил смягчения наказания: вначале применяются положения ч. 5 ст. 62 УК РФ, затем — ч. 1 ст. 62 УК РФ. Таким образом, максимально возможное наказание в этих случаях не должно превышать: 2/3 от 2/3 при рассмотрении уголовного дела в порядке, предусмотренном гл. 40 УПК РФ, и 2/3 от 1/2 — в случае, указанном в ст. 226.9 УПК РФ.

Обстоятельства, отягчающие наказание, перечислены в п. «а»—«р» ч. 1 ст. 63 УК РФ. В их числе: рецидив преступлений, совершение преступления в составе группы лиц, совершение преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или

договора; совершение преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти, совершение умышленного преступления сотрудником органа внутренних дел, совершение преступления в целях пропаганды, оправдания и поддержки терроризма и др.

Наиболее распространенными отягчающими обстоятельствами в судебной практике являются: рецидив преступлений, совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы, совершение преступления по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы, совершение преступления из мести за правомерные действия других лиц, а также с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение, совершение преступления в целях пропаганды, оправдания и поддержки терроризма и др.

Совершение преступления в состоянии опьянения УК РФ к отягчающим обстоятельствам не относит.

Статья 23 УК РФ лишь указывает, что лицо, совершившее преступление в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, новых потенциально опасных психоактивных веществ либо других одурманивающих веществ, подлежит уголовной ответственности.

В п. «к» ст. 63 УК РФ закреплены в качестве отягчающих следующие обстоятельства: совершение преступления с использованием оружия, боеприпасов, наркотических средств, психотропных веществ, а также с применением физического или психического принуждения, а п. «л» ст. 63 УК РФ предусматривает в качестве отягчающего обстоятельства совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках, в условиях вооруженного конфликта или военных действий.

Согласно ч. 1.1 ст. 63 УК РФ судья (суд), назначающий наказание, в зависимости от характера и степени общественной опасности преступления, обстоятельств его совершения и личности виновного может признать отягчающим обстоятельством совершение преступления в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, новых потенциально опасных психоактивных веществ либо других одурманивающих веществ.

В п. 31 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2016 г. № 55 содержится разъяснение, что в соответствии с ч. 1.1 ст. 63 УК РФ само по себе совершение преступления в состоянии опьянения, не является единственным и достаточным основанием для признания такого обстоятельства, отягчающим наказание. Судам следует иметь в виду, что при совершении преступлений, предусмотренных ч. 2, 4, 6 ст. 264 и ст. 264.1 УК РФ, состояние опьянения устанавливается в соответствии с примечанием 2 к ст. 264 УК РФ. В остальных случаях состояние лица может быть подтверждено как медицинскими документами, так и показаниями подсудимого, потерпевшего или иными доказательствами.

Обращено внимание судов на то, что исходя из положений ч. 2 ст. 63 УК РФ отягчающее обстоятельство, если оно предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК РФ в качестве признака преступления, само по себе *не может повторно учитываться при назначении наказания*. В п. 32 постановления указано, например, что суд не вправе учитывать судимость лица, который ранее совершил преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего в качестве отягчающего наказание обстоятельства, предусмотренного п. «б» ч. 1 ст. 63 УК РФ.

В постановлении отмечено, что по смыслу ст. 63 УК РФ, обстоятельства, отягчающие наказание, учитываются при назначении наказания за преступление с любой формой вины, если иное прямо не предусмотрено законом (например, п. «о» ч. 1 ст. 63 УК РФ) или не вытекает из него (например, из п. «н» ч. 1 ст. 63 УК РФ).

15.3. Специальные случаи назначения наказания

Правило о назначении более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление, специально предусмотрено ст. 64 УК РФ.

Руководствуясь принципом гуманизма и учитывая исключительные обстоятельства дела и личность виновного, суд может принять решение о назначении наказания ниже низшего предела, предусмотренного законом за данное преступление, или перейти к другому, более мягкому виду наказания, или не применять дополнительный вид наказания, предусмотренный в качестве обязательного.

Перечень исключительных обстоятельств является оценочным. К таким могут быть отнесены обстоятельства, связанные с целями и мотивами преступления, ролью виновного, его поведением во время и после совершения преступления, иные обстоятельства, связанные с активным содействием участников группового преступления раскрытию этого преступления.

Исключительными могут быть признаны как отдельные смягчающие обстоятельства, так и их совокупность. Закон конкретно указывает, что исключительным может быть и одно смягчающее обстоятельство.

Исключительными могут быть признаны как отдельные смягчающие обстоятельства, так и их совокупность (ч. 2 ст. 64 УК РФ).

Закон конкретно указывает, что исключительным может быть и одно смягчающее обстоятельство.

Цели и мотивы совершения преступления должны свидетельствовать о невысокой степени общественной опасности преступления или лица, его совершившего. Как правило, они лишены низменного характера. Например, основанием для смягчения наказания может являться деятельное раскаяние лица, его явка с повинной, признание им своей вины, помочь правоохранительным органам в раскрытии преступления и т.д. Исключительные обстоятельства могут быть установлены при совершении любого, в том числе тяжкого и особо тяжкого, преступления. В ст. 64 УК РФ предусмотрены следующие виды смягчения наказания:

- а) назначение наказания ниже низшего предела;
- б) переход к другому, более мягкому виду наказания;
- в) неприменение дополнительного наказания в случаях, когда по закону оно является обязательным.

Нормы об обязательном смягчении наказания предусмотрены в ст. 62, 65 и 66 УК РФ. В юридической литературе они именуются особыми правилами назначения наказания и в отличие от правил, установленных ст. 64 УК РФ, носят обязательный характер для суда.

Статьей 62 УК РФ закреплено правило о назначении наказания при наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных п. «и» и «к» ч. 1 ст. 61 УК РФ. При наличии указанных смягчающих обстоятельств и отсутствии отягчающих срок или размер наказания не могут превышать трех четвертей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного статьей Особенной части УК РФ. Особое правило действует, когда нет отягчающих обстоятельств и установлены смягчающие обстоятельства деятельного раскаяния: явка с повинной, активное способствование раскрытию преступления, изобличению других участников преступления и розыску имущества, добытого в результате преступления, оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему.

В случае назначения на основании ст. 64 УК РФ основного наказания ниже низшего предела, предусмотренного статьей Особенной части УК РФ, срок или размер наказания не может быть ниже низшего предела, установленного для данного вида наказания в Общей части УК РФ (п. 40 постановления Пленума).

Особые правила смягчения наказания связаны с признанием присяжными заседателями лица виновным в совершении преступления, но заслуживающим снисхождения. В соответствии с ч. 1 ст. 65 УК РФ срок или размер наказания лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, но заслуживающим снисхождения, не может превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление.

Если соответствующей статьей Особенной части УК РФ предусмотрена смертная казнь или пожизненное лишение свободы, то при признании коллегией присяжных заседателей лица заслуживающим снисхождения эти виды наказаний не применяются.

Вид, срок или размер наказания по совокупности преступлений при признании лица заслуживающим снисхождения определяются по правилам, предусмотренным ст. 69 УК РФ. Назначив наказание за отдельные преступления с применением особых правил, установленных ст. 65 УК РФ, при определении окончательного наказания по совокупности преступлений суд не связан ограничениями, закрепленными этими особыми правилами. Поэтому лишение свободы может быть назначено и на максимальный срок в 25 лет в соответствии с ч. 3 ст. 69 УК РФ. При назначении наказания

лицу, заслуживающему снисхождения, обстоятельства, отягчающие наказание, не учитываются (ч. 4 ст. 65 УК РФ).

Согласно п. 42 постановления Пленума судья вправе применить правила назначения наказания, предусмотренные не только ст. 65 УК РФ, но и (с учетом обстоятельств, указанных в п. «и» и «к» ч. 1 ст. 61 УК РФ) ст. 64 УК РФ (ч. 2 ст. 349 УПК РФ). По смыслу ч. 2 ст. 349 УПК РФ, при наличии оснований, предусмотренных ст. 64 УК РФ, судья вправе назначить более мягкое наказание как лицу, которое признано заслуживающим снисхождения, так и лицу, которое не признано заслуживающим снисхождения.

При назначении наказания за неоконченное преступление суд, руководствуясь общими началами, учитывает также обстоятельства, в силу которых преступление не было доведено до конца. Согласно ч. 2 ст. 66 УК РФ за приготовление к преступлению срок и размер и наказания не может превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ за оконченное преступление. За покушение на преступление срок или размер наказания не может превышать трех четвертей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания за оконченное преступление (ч. 3 ст. 66 УК РФ). К виновному в совершении неоконченного преступления применяются одновременно две льготы: смертная казнь и пожизненное лишение свободы не могут быть назначены (ч. 4 ст. 66 УК РФ), а лишение свободы не может превышать определенной части максимального его срока.

В соответствии со ст. 67 УК РФ при назначении наказания за преступление, совершенное в соучастии, учитываются характер и степень фактического участия лица в его совершении, значение этого участия для достижения цели преступления, его влияние на характер и размер причиненного или возможного вреда. С учетом роли соучастника, например, наказание организатору и подстрекателю преступления назначают обычно более строгое, чем пособнику, который является второстепенной фигурантой по сравнению с первыми.

Смягчающие или отягчающие обстоятельства, относящиеся к личности одного из соучастников, учитываются при назначении наказания только этому соучастнику.

Особое правило обязательного усиления наказания предусмотрено при рецидиве преступлений (ст. 68 УК РФ). Рецидив преступлений, если он не предусмотрен соответствующей статьей Особенной части УК РФ в качестве признака преступления, должен быть учтен в качестве обстоятельства, отягчающего ответственность (п. «а» ч. 1 ст. 63 УК РФ). Назначая наказание при любом виде рецидива преступлений, суд обязан учесть характер и степень общественной опасности ранее совершенных преступлений, обстоятельства, в силу которых исправительное воздействие предыдущего наказания оказалось недостаточным, а также характер и степень общественной опасности вновь совершенных преступлений. В соответствии с ч. 2 ст. 68 УК РФ срок наказания при любом виде рецидива преступлений не может быть менее одной третьей части максимального срока наиболее

строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, но в пределах санкций соответствующей статьи Особенной части УК РФ.

Если судом установлены и признаны смягчающими обстоятельства, предусмотренные ст. 61 УК РФ, то назначенный срок наказания при любом виде рецидива может быть менее одной третьей части максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, но в пределах санкций соответствующей статьи Особенной части УК РФ.

При наличии исключительных обстоятельств, определенных ст. 64 УК РФ, может быть назначено более мягкое наказание, чем предусмотрено за данное преступление.

Согласно ч. 3 ст. 64 УК РФ виновным в совершении преступлений, предусмотренных ст. 205, 205.1, 205.2, 205.3, 205.4, 205.5, ч. 3–4 ст. 206, ч. 4 ст. 211, ст. 361 УК РФ, либо виновным в совершении сопряженных с осуществлением террористической деятельности преступлений, предусмотренных ст. 277–279 и 360 УК РФ, не может быть назначено наказание ниже низшего предела, предусмотренного указанными статьями, или назначен более мягкий вид наказания, чем предусмотренный соответствующей статьей, либо не применен дополнительный вид наказания, предусмотренный в качестве обязательного.

В соответствии со ст. 65 УК РФ допускается вынесение вердикта присяжными заседателями о снисхождении вне зависимости от наличия или отсутствия у виновного судимости. При таком условии правила о назначении наказания при рецидиве преступлений в части ограничения сроков наказания не применяются.

Федеральным законом от 29 июня 2009 г. № 141-ФЗ внесены существенные изменения в УК РФ, вступившие в силу с 14 июля 2009 г. Они касаются порядка назначения наказания в случае заключения досудебного соглашения о сотрудничестве и его нарушения,

Часть 2 ст. 62 УК РФ содержит положение о том, что в случае заключения досудебного соглашения о сотрудничестве при наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных п. «и» ч. 1 ст. 61 УК РФ, и отсутствии отягчающих обстоятельств срок или размер наказания не могут превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ. Согласно новой редакции ч. 4 ст. 62 УК РФ в случае заключения досудебного соглашения о сотрудничестве не применяются пожизненное лишение свободы или смертная казнь, а срок или размер наказания не могут превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания в виде лишения свободы, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ.

В соответствии со ст. 63.1 в случае, если установлено, что лицом, заключившим досудебное соглашение о сотрудничестве, были предоставлены ложные сведения или скрыты от следователя либо прокурора какие-либо иные существенные обстоятельства совершения преступления, суд назначает ему наказание в общем порядке без применения положений ч. 2–4 ст. 62 УК РФ, касающихся срока и размера наказания, и ст. 64 УК РФ.

15.4. Назначение наказания по совокупности преступлений и приговоров

Совокупностью преступлений признается совершение двух или более преступлений, предусмотренных различными статьями или частями статьи УК РФ, ни за одно из которых лицо не было осуждено, за исключением случаев, когда совершение двух или более преступлений предусмотрено статьями Особенной части УК РФ в качестве обстоятельства, влекущего более строгое наказание. При совокупности преступлений лицо несет уголовную ответственность за каждое совершенное преступление по соответствующей статье или части УК РФ (ч. 1 ст. 17 УК РФ). Учитывая повышенную общественную опасность лица, совершившего несколько преступлений, законодатель устанавливает особый порядок назначения наказания по совокупности преступлений, установленный ст. 69 УК РФ.

Процесс назначения наказания при совокупности преступлений состоит из двух стадий: 1) назначение наказания отдельно за каждое преступление, входящее в совокупность; 2) определение окончательного наказания по совокупности этих преступлений.

Назначив наказание за каждое преступление в отдельности, суд определяет окончательное наказание за всю данную совокупность. В ст. 69 УК РФ предусмотрены два варианта назначения наказания по совокупности преступлений, отличительным признаком которых является тяжесть преступлений, входящих в совокупность.

Согласно первому варианту (ч. 2 указанной статьи), если преступления, совершенные по совокупности, являются только преступлениями небольшой или средней тяжести, окончательное наказание назначается путем поглощения менее строгого наказания более строгим либо путем частичного или полного сложения наказаний. При этом окончательное наказание не может превышать более чем наполовину максимальный срок или размер наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений. Суд вправе применить следующие принципы назначения наказания:

- 1) поглощение менее строгого наказания более строгим;
- 2) частичное сложение назначенных наказаний;
- 3) полное сложение назначенных наказаний.

Суд вправе избрать любой из этих принципов назначения наказания. Назначение наказания путем поглощения предпочтительней, когда лицом совершены разные по степени общественной опасности преступления.

Принцип полного сложения наказаний заключается в том, что окончательное наказание по совокупности преступлений является суммой наказаний, назначенных за отдельные преступления. Этот принцип применим по совокупности преступлений, которые существенно не отличаются по характеру и степени общественной опасности.

Применение принципа частичного сложения состоит в том, что к наиболее строгому наказанию присоединяется часть наказания, назначенного за другое преступление, входящее в совокупность.

Второй вариант предусмотрен ч. 3 ст. 69 УК РФ. Если хотя бы одно из преступлений, совершенных по совокупности, является тяжким или

особо тяжким, то окончательное наказание назначается путем полного или частичного сложения наказаний. При этом окончательное наказание в виде лишения свободы не может превышать более чем наполовину максимальный срок наказания, предусмотренный за наиболее тяжкое из совершенных преступлений.

Таким образом, в этом случае принцип поглощения не применяется. В случае назначения разнородных наказаний суды руководствуются ст. 71 УК РФ. Суд вправе к основному наказанию присоединить дополнительное.

Такие же правила назначения наказания предусмотрены в случае, если после вынесения приговора по делу будет установлено, что осужденный виновен еще и другом преступлении, совершенном им до вынесения приговора по первому делу. В этом случае в окончательное наказание засчитывается наказание, отбытое по первому приговору (ч. 5 ст. 69 УК РФ).

По смыслу ст. 70 УК РФ правила назначения наказания по совокупности приговоров применяются в случаях, когда осужденный после вынесения приговора, но до полного отбытия наказания совершил новое преступление. В п. 34 постановления Пленума Верховного Суда РФ «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания» содержится разъяснение, что неотбытм наказанием следует считать весь срок назначенного наказания по предыдущему приговору при условном осуждении; срок, на который осужденный был фактически условно-досрочно освобожден от дальнейшего отбывания наказания; назначенное наказание, которое отсрочено в порядке ст. 82 УК РФ. Неотбытое по предыдущему приговору либо назначенное по новому приговору дополнительное наказание присоединяется к основному наказанию,енному по совокупности приговоров.

Пленум Верховного Суда РФ разъясняет, что при совершении лицом нового преступления после провозглашения приговора за предыдущее преступление судам следует исходить из того, что, поскольку вынесение приговора завершается его публичным провозглашением, правила назначения наказания по совокупности приговоров (ст. 70 УК РФ) применяются и в случае, когда на момент совершения осужденным лицом нового преступления первый приговор не вступил в законную силу (п. 36 указанного постановления).

Согласно ч. 1 ст. 70 УК РФ при назначении наказания по совокупности приговоров к наказанию,енному по последнему приговору, полностью или частично присоединяется неотбытая часть наказания по предыдущему приговору. Наказание по совокупности приговоров назначается, если новое преступление совершается осужденным после вынесения приговора за первое преступление, но до полного отбытия за него наказания.

Принцип поглощения менее строгого наказания более строгим не применяется. Окончательное наказание по совокупности приговоров в случае, если оно менее строгое, чем лишение свободы, не может превышать максимального срока или размера, предусмотренного для данного вида наказания Общей частью УК РФ. При совокупности приговоров минимальный размер окончательного наказания должен быть больше наказания, назна-

ченного за вновь совершенное преступление, а также больше не отбытой части по первому приговору. Окончательное наказание по совокупности приговоров в виде лишения свободы не может превышать 30 лет (за исключением случаев, предусмотренных ч. 5 ст. 56 УК РФ). Суд должен определить вид исправительного учреждения, в котором надлежит отбывать наказание осужденному.

Вопросы для самоконтроля

1. Что понимается под общими началами назначения наказания?
2. Каково юридическое значение смягчающих и отягчающих наказание обстоятельств?
3. Наличие каких исключительных обстоятельств позволяет назначить наказание более мягкое, чем предусмотрено за данное преступление?
4. Каковы особенности назначения наказания за неоконченное преступление?
5. Каким образом назначается наказание при вердикте присяжных заседателей о снисхождении?
6. Как назначается наказание за преступление, совершенное в соучастии?
7. Каковы специфические особенности назначения наказания по совокупности преступлений и по совокупности приговоров?

Глава 16

УСЛОВНОЕ ОСУЖДЕНИЕ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

знатъ

- правовую природу условного осуждения;
- какое значение имеет поведение виновного до и после совершения преступления;
- существует ли зависимость испытательного срока от вида и размера наказания;
- при каких условиях возможна отмена условного осуждения;

уметь

- выделять особенности иных мер уголовно-правового характера;
- анализировать случаи, при которых осужденным не назначается условное осуждение;
- анализировать судебные ошибки при решении вопроса об отмене или о сокрытии условного осуждения;

владеть

- навыками оценки случаев назначения условного осуждения за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних;
 - навыками назначения условного осуждения к лишению свободы несовершеннолетним, совершившим повторно тяжкое преступление в период течения испытательного срока за первое преступление;
 - навыками мотивировки в приговоре условного осуждения.
-

16.1. Понятие условного осуждения и основания его назначения

Порядок применения и отмены условного осуждения установлен ст. 73 и 74 УК РФ. Сущность условного осуждения выражается во взаимодействии трех правил:

- 1) смягчение назначенного судом наказания посредством определения не реального, а условного порядка его исполнения;
- 2) досрочное освобождение от его отбывания, если выполнены условия, установленные судом;
- 3) исполнение назначенного приговором суда наказания в случае отмены условного осуждения.

Условное осуждение не является самостоятельным видом наказания, но выступает важным институтом уголовного законодательства. По своей юридической природе условное осуждение может быть отнесено к иным мерам уголовно-правового характера, форме реализации уголовной ответственности как на стадии назначения наказания, так и на стадии исполнения приговора. Лицо официально признано судом виновным, ему вынесен обвинительный приговор с назначением одного из указанных в ч. 1 ст. 73

УК РФ наказаний. Условным является только порядок исполнения назначенного наказания в течение испытательного срока. Условное осуждение заключается в том, что суд, назначив виновному наказание в виде исправительных работ, ограничения по военной службе, ограничения свободы, содержания в дисциплинарной воинской части или лишения свободы на срок до 8 лет и прияя к выводу о возможности исправления осужденного без реального отбывания наказания, постановляет считать назначенное наказание условным, т.е. не применять назначенное наказание к осужденному. Условное осуждение может быть в равной мере назначено как совершеннолетнему, так и несовершеннолетнему. Его применение не зависит от категории преступления, допускается возможность применения условного наказания к лицам, совершившим тяжкие или особо тяжкие преступления. Самым важным является вывод суда о возможности исправления осужденного без реального отбывания им наказания. В п. 61 указанного постановления Пленума Верховного Суда РФ отмечается, что для достижения целей исправления условно осужденного и предупреждения совершения им новых преступлений в течение испытательного срока суд вправе возложить на осужденного исполнение как обязанностей, предусмотренных ч. 5 ст. 73 УК РФ, так и других обязанностей, например, обязанности не покидать место своего жительства в ночное время, если это не связано с выполнением трудовых обязанностей, обязанности в установленный судом срок загладить вред, причиненный преступлением. Судам следует иметь в виду, что в силу ч. 4 ст. 188 УИК РФ все условно осужденные обязаны отчитываться перед уголовно-исполнительными инспекциями или командованием воинских частей о своем поведении, исполнять возложенные на них обязанности, являться по вызову в уголовно-исполнительную инспекцию, поэтому в приговоре дополнительно возлагать на осужденных указанные обязанности не требуется.

В соответствии с ч. 3 ст. 73 УК РФ устанавливается испытательный срок, в течение которого осужденный должен своим поведением доказать, что он исправился. Продолжительность испытательного срока дифференцируется в зависимости от вида назначенного виновному наказания, которое суд постановляет считать условным. Так, в случае осуждения к наказанию не строже, чем лишение свободы на срок до одного года (включая более мягкое, чем лишение свободы), испытательный срок должен быть не менее шести месяцев и не более трех лет. В случае осуждения к лишению свободы на срок свыше одного года — не менее шести месяцев и не более пяти лет. При этом могут быть назначены и дополнительные виды наказаний.

Суд, назначая условное осуждение, может возложить на условно осужденного исполнение определенных обязанностей: не менять постоянного места жительства, работы, учебы без уведомления специализированного государственного органа, осуществляющего исправление осужденного, не посещать определенные места, пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания, трудиться (трудоустроиться) либо продолжить обучение в образовательном учреждении, а также исполнение других обязанностей, способствующих его исправлению (ч. 5 ст. 73 УК РФ).

Кроме того, закон наделяет суд правом возложить на осужденного исполнение и других обязанностей, которые будут способствовать его исправлению (например, обязать его устраниТЬ причиненный преступлением имущественный вред, уведомлять о совершаемых выездах в другие регионы в отпуск или по другим причинам и т.п.).

Контроль за поведением условно осужденного осуществляется уголовно-исполнительная инспекция, являющаяся структурным подразделением Федеральной службы исполнения наказания Министерства юстиции РФ. В контроле принимают участие сотрудники милиции общественной безопасности (участковые уполномоченные милиции). В отношении военнослужащих контроль за поведением условно осужденных осуществляется командованием воинских частей и учреждений (ч. 6 ст. 73 УК РФ).

В соответствии с ч. 7 ст. 73 УК РФ в течение испытательного срока суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, может отменить полностью или частично либо дополнить ранее установленные для условно осужденного обязанности.

По истечении испытательного срока, если осужденный выполнил предписания приговора суда, его судимость погашается (п. «а» ч. 2 ст. 86 УК РФ). Условное осуждение может быть досрочно отменено по истечении не менее половины установленного судом испытательного срока (ч. 1 ст. 74 УК РФ).

Вместе с тем, если условно осужденный уклонился от выполнения возложенных на него судом обязанностей или совершил нарушение общественного порядка, за которое на него было наложено административное взыскание, суд в соответствии с ч. 2 ст. 74 УК РФ по представлению уголовно-исполнительной инспекции может продлить испытательный срок, но не более чем на один год. В случае систематического или злостного неисполнения осужденным в течение испытательного срока возложенных на него судом обязанностей суд согласно ч. 3 ст. 74 УК РФ по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, выносит постановление об отмене условного осуждения и исполнении наказания, назначенного приговором суда.

Если в течение испытательного срока условно осужденный совершил неосторожное преступление либо умышленное преступление небольшой или средней тяжести, то суд согласно ч. 4 ст. 74 УК РФ решает вопрос об отмене или о сохранении условного осуждения.

Федеральным законом от 7 марта 2011 г. № 26-ФЗ изменена редакция ч. 5 ст. 74 УК РФ, согласно которой в случае совершения условно осужденным в течение испытательного срока умышленного тяжкого или особо тяжкого преступления суд отменяет условное осуждение и назначает ему наказание по правилам, предусмотренным ст. 70 УК РФ. По этим же правилам назначается наказание в случаях, предусмотренных ч. 4 ст. 74 УК РФ. Часть 6 ст. 74 УК РФ устанавливает, что правила, установленные ч. 4 и 5 данной статьи, применяются также, если преступления, указанные в этих частях, совершены до вступления приговора, предусматривающего условное осуждение, в законную силу. В этом случае судебное разбирательство в отношении нового преступления может состояться только после всту-

пления приговора, предусматривающего условное осуждение, в законную силу.

В соответствии с ч. 1 ст. 73 УК РФ условное осуждение не назначается:

— осужденным за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших 14-летнего возраста (п. «а»);

— осужденным за преступления, предусмотренные ч. 1 и 2 ст. 205.1, ст. 205.2, ч. 2 ст. 205.4, ч. 1—3 ст. 206, ст. 360 УК РФ (п. «а.1»);

— при совершении тяжкого или особо тяжкого преступления в течение испытательного срока при условном осуждении, назначенном за совершение умышленного преступления, либо в течение неотбытой части наказания, назначенного за совершение умышленного преступления, при условно-досрочном освобождении (п. «б»);

— при опасном или особо опасном рецидиве (п. «в»).

Примечание к статье содержит положение о том, что для целей настоящей статьи, а также ст. 79, 80, 82 и 97 УК РФ к преступлениям против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших 14-летнего возраста, относятся преступления, предусмотренные ст. 131—135, 240, 241, 242.1, 242.2 УК РФ, совершенные в отношении несовершеннолетних, не достигших 14-летнего возраста.

Испытательный срок должен быть не менее шести месяцев и не более трех лет в случае назначения лишения свободы на срок до одного года или более мягкого вида наказания, а в случае назначения лишения свободы на срок свыше одного года — не менее шести месяцев и не более пяти лет. Испытательный срок исчисляется с момента вступления приговора в законную силу и в этот срок засчитывается время, прошедшее со дня провозглашения приговора. В случае назначения наказания в виде содержания в дисциплинарной воинской части условно испытательный срок устанавливается в пределах оставшегося срока военной службы на день провозглашения приговора (ч. 3.1 ст. 73 УК РФ).

В п. 66 постановления Пленума Верховного Суда РФ «О судебном приговоре» отмечено, что вывод о возможности сохранения условного осуждения излагается в описательно-мотивированной части приговора, а в его резолютивной части указывается на то, что приговор в части условного осуждения по первому приговору исполняется самостоятельно. В случае сохранения условного осуждения по первому приговору назначение реального наказания по второму приговору не исключается. При совершении в течение испытательного срока нового умышленного тяжкого или особо тяжкого преступления условное осуждение должно быть отменено (ч. 5 ст. 74 УК РФ). При принятии судом решения об отмене условного осуждения в соответствии с ч. 4 или 5 ст. 74 УК РФ наказание назначается по правилам, предусмотренным ст. 70 УК РФ, и в любом случае должно быть реальным.

Вопросы для самоконтроля

1. Что понимается под условным осуждением? Какова его юридическая природа?
2. В каких случаях допускается применение условного осуждения?

3. Что следует понимать под испытательным сроком?
4. Какие обязанности суд может возложить на условно осужденного?
5. Кто осуществляет контроль за поведением условно осужденных?
6. Какие существуют основания отмены условного осуждения?
7. Когда допускается продление испытательного срока?

Глава 17

ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

знатъ

- основания классификации форм освобождения от уголовной ответственности;
- виды освобождения, которые можно отнести к условным;
- уголовно-правовое значение деятельного раскаяния;
- условия освобождения от уголовной ответственности по основаниям, указанным в ст. 76, 76.1, 78 УК РФ;
- условия освобождения от уголовной ответственности в силу акта амнистии (ст. 84 УК РФ);
- основания и виды освобождения несовершеннолетних от уголовной ответственности;

уметь

- выделять виды освобождения от уголовной ответственности, применение которых обязательно либо зависит от усмотрения правоприменителя;
- анализировать случаи освобождения от уголовной ответственности, закрепленные в примечании ряда статей Особенной части УК РФ;
- выделять дела частного обвинения и другие преступления, допускающие освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим;
- выделять специфические особенности освобождения от уголовной ответственности за преступления в сфере экономической деятельности;

владеть

- навыками оперирования основными понятиями уголовной ответственности;
- навыками рассмотрения ситуаций освобождения несовершеннолетних от уголовной ответственности и применения;
- теоретического анализа материалов судебной практики в сочетании с использованием положений, закрепленных в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2016 г. № 56 «О внесении изменений в некоторые постановления Пленума Верховного Суда РФ по вопросам совершенствования оснований и порядка освобождения от уголовной ответственности».

17.1. Понятие и основания освобождения от уголовной ответственности

Уголовное законодательство РФ, исходя из принципов гуманизма и справедливости, предусматривает возможность освобождения от уголовной ответственности лиц, совершивших преступление.

Освобождение от уголовной ответственности — отказ государства в лице его компетентных органов от применения мер, составляющих содержание уголовной ответственности, к лицу, совершившему преступление.

Освобождение от уголовной ответственности означает освобождение лица от официального признания его преступником, а деяния — преступле-

нием. Это освобождение осуществляется до вынесения приговора. После вынесения приговора может идти речь только об институте освобождения от наказания.

Правовые последствия освобождения от ответственности выражаются в следующем:

- лицо считается не совершившим преступления;
- новое преступление нельзя считать преступлением, совершенным лицом, ранее совершившим преступление.

Поэтому освобожденное от уголовной ответственности лицо, вновь совершившее какое-то преступление, в уголовно-правовом смысле считается совершившим его впервые.

Уголовный кодекс РФ содержит пять общих видов освобождения от уголовной ответственности:

- 1) в связи с деятельным раскаянием (ст. 75);
- 2) в связи с примирением с потерпевшим (ст. 76);
- 3) по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности (ст. 76.1);
- 4) в связи с истечением срока давности (ст. 78);
- 5) по акту амнистии (ст. 84);
- 6) в связи с применением к несовершеннолетним принудительных мер воспитательного воздействия (ч. 1 ст. 90).

Кроме того, специальные виды освобождения содержат примечания к ст. 122, 126, 127.1, 184, 198, 199, 204–206, 208, 210, 222, 223, 228, 228.3, 275, 282.1, 282.2, 291, 291.1, 307, 308, 316, 337, 338 Особенной части УК РФ.

Все виды освобождения от уголовной ответственности (кроме указанных в ст. 90 УК РФ) относятся к безусловным, т.е. применяются без установления каких-либо условий (требований) к поведению лица после освобождения, несоблюдение которых означает возможность возобновления уголовного преследования.

Применение освобождения от уголовной ответственности возможно до вынесения обвинительного приговора органом дознания, следователем, прокурором или судом.

17.2. Виды освобождения от уголовной ответственности

Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием применяется при наличии определенных условий (ч. 1 ст. 75 УК РФ):

- 1) подобное освобождение возможно только для лиц, совершивших преступление впервые;
- 2) преступление должно относиться к категории небольшой или средней тяжести (ч. 2, 3 ст. 15 УК РФ);
- 3) должны присутствовать признаки деятельного раскаяния: явка с повинной, активное способствование раскрытию и расследованию преступления, возмещение причиненного ущерба, заглаживание причиненного в результате преступления вреда иным образом.

Если лицо иным образом загладило вред, причиненный этим преступлением, и вследствие деятельного раскаяния перестало быть общественно опасным.

В п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 июня 2013 г. № 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности» отмечено, что лицо признается *впервые совершившим преступление*, если оно не имеет неснятую или непогашенную судимость за преступление, предусмотренное той же статьей, от ответственности по которой оно освобождается. Под ущербом судам следует понимать имущественный вред, который может быть возмещен в натуре (в частности, путем предоставления имущества взамен утраченного, ремонта или исправления поврежденного имущества) в денежной форме (например, возмещение стоимости утраченного или поврежденного имущества, расходов на лечение) и т.д. (п. 2.1 постановления).

Под заглаживанием вреда понимается имущественная, в том числе денежная, компенсация морального вреда, оказание какой-либо помощи потерпевшему, принесение ему извинений, а также принятие иных мер, направленных на восстановление нарушенных в результате преступления прав потерпевшего, законных интересов личности, общества и государства. Способы возмещения ущерба и заглаживания вреда должны носить законный характер и не ущемлять права третьих лиц.

В соответствии с п. 3 постановления возмещение ущерба и (или) заглаживание вреда (ст. 75–76.2 УК РФ) могут быть произведены не только лицом, совершившим преступление, но и по его просьбе (с его согласия) другими лицами. В случае совершения преступлений, предусмотренных ст. 199 и 199.1 УК РФ, возмещение ущерба допускается и организацией, уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с которой вменяется лицу (примечание 2 к ст. 199 УК РФ).

Явка с повинной — добровольное обращение лица к компетентным органам (орган дознания, следствия, прокуратуры или суд) с чистосердечным признанием о совершенном или готовящемся им преступлении.

Способствование раскрытию преступления — изобличение других соучастников преступления, выдача орудий совершения преступления, указание места совершения преступления и др.

Возмещение причиненного ущерба состоит в добровольном восстановлении причиненного имущественного вреда.

Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием (ч. 1 ст. 75 УК РФ) предполагает, что раскаяние состоялось после совершения преступления. Если раскаяние произошло в процессе совершения преступления до его окончания и привело к его прекращению, то такое раскаяние является разновидностью добровольного отказа, а не постпреступным позитивным поведением. В этом случае лицо вообще не привлекается к уголовной ответственности, а не освобождается от нее.

Часть 2 ст. 75 УК РФ закрепляет положение, согласно которому лицо, совершившее преступление иной категории, освобождается от уголовной ответственности только в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ.

Анализируемый вид освобождения от уголовной ответственности относится к освобождению по нереабилитирующим основаниям. Поэтому такое освобождение возможно только при наличии согласия лица, совершившего преступление.

Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим предусматривается при совершении впервые преступления небольшой или средней тяжести, когда лицо загладило причиненный вред (ст. 76 УК РФ). Под заглаживанием вреда понимаются любые действия, связанные с устранением вреда: извинение перед потерпевшим, возмещение морального вреда, ремонт поврежденной вещи и др.

Примирение с потерпевшим означает отказ от просьбы привлечь виновного к уголовной ответственности или просьбу прекратить уголовное дело, возбужденное по его заявлению. Факт примирения процессуально оформляется протоколом. Примирение должно быть выражено в официальном уведомлении потерпевшим лица, производящего дознание, прокурора, следователя или суда о том, что он не имеет претензий к лицу, совершившему преступление, и согласен с освобождением последнего от уголовной ответственности.

В соответствии со ст. 25 УПК РФ суд, а также следователь с согласия руководителя следственного органа или дознаватель с согласия прокурора вправе на основании заявления потерпевшего или его законного представителя прекратить уголовное дело в отношении лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления небольшой или средней тяжести, в случаях, предусмотренных ст. 76 УК РФ, если лицо примирилось с потерпевшим и загладило причиненный ему вред.

Федеральным законом от 7 декабря 2011 г. № 420-ФЗ УК РФ дополнен ст. 76.1, предусматривающей освобождение от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности. Согласно ч. 1 данной статьи лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное ст. 198–199.1 УК РФ, освобождается от уголовной ответственности, если ущерб, причиненный бюджетной системе РФ в результате преступления, возмещен в полном объеме.

В п. 14 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 июня 2013 г. № 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности» содержатся следующие разъяснения судам.

Исходя из взаимосвязанных положений ч. 1 ст. 76.1, примечания 2 к ст. 199 УК РФ и ч. 2 ст. 28.1 УПК РФ, под возмещением ущерба, причиненного бюджетной системе РФ в результате преступления, предусмотренное ст. 198–199.1 УК РФ, следует понимать уплату в полном объеме до назначения судом первой инстанции судебного заседания недоимки пеней и штрафов в размере, определяемом в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах с учетом представленного налоговыми органами расчета размера пеней и штрафов.

Для целей применения ч. 1 ст. 76.1 УК РФ полное возмещение ущерба, причиненного бюджетной системе РФ, может быть подтверждено документами, удостоверяющими факт перечисления в бюджетную систему РФ

начисленных сумм в счет задолженности налогоплательщика — организации или физического лица (например, платежным поручением или квитанией с отметкой банка). При этом суд не лишен возможности проверить указанный факт.

Согласно ч. 2 ст. 76.1 УК РФ лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное ст. 170.2, ч. 1 ст. 171, ч. 1 ст. 171.1, ч. 1 ст. 172 и других указанных в этой части статей УК РФ, освобождается от уголовной ответственности, если возместило ущерб, причиненный гражданину, организации или государству в результате совершения преступления, и перечислило в федеральный бюджет денежное возмещение в размере двукратной суммы причиненного ущерба либо перечислило в федеральный бюджет доход, полученный в результате совершения преступления, и денежное возмещение в размере двукратной суммы дохода, полученного в результате совершения преступления, либо перечислило в федеральный бюджет денежную сумму, эквивалентную размеру убытков, которых удалось избежать в результате совершения преступления, либо перечислило в федеральный бюджет денежную сумму, эквивалентную размеру совершенного деяния, предусмотренного Особенной частью УК РФ, и денежное возмещение в двукратном размере этой суммы.

В п. 15 вышеназванного постановления Пленума Верховного Суда РФ содержится положение о том, что для освобождения от уголовной ответственности за преступления, указанные в ч. 2 ст. 76.1 УК РФ, возмещение ущерба, причиненного в результате совершения преступления гражданину, организации или государству, а также перечисление в федеральный бюджет дохода и денежных возмещений должны быть произведены в полном объеме.

В соответствии с ч. 3 ст. 76.1 УК РФ лицо освобождается от уголовной ответственности при выявлении факта совершения им до 1 января 2015 г. деяний, содержащих признаки составов преступлений, предусмотренных ст. 193, ч. 1 и 2 ст. 194, ст. 198—199.2 УК РФ, при условии, если это лицо является декларантом или лицом, информация о котором содержится в специальной декларации, поданной в соответствии с Федеральным законом «О добровольном декларировании физическими лицами активов и счетов (вкладов) в банках и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», и если такие деяния связаны с приобретением (формированием источников приобретения), использованием либо распоряжением имуществом и (или) контролируемыми иностранными компаниями, информация о которых содержится в специальной декларации, и (или) с открытием и (или) зачислением денежных средств на счета (вклады), информация о которых содержится в специальной декларации. В этом случае не применяются положения ч. 1 и 2 ст. 76.1 УК РФ в части возмещения ущерба, перечисления в федеральный бюджет денежного возмещения и полученного дохода (ч. 3 ст. 76.1 УК РФ).

В п. 15 указанного постановления отмечается, что с учетом того, что ч. 3 ст. 28.1 УПК РФ не содержит требования о возмещении ущерба до назначения судебного заседания, уголовное преследование в случаях, предусмотренных ч. 2 ст. 76.1 УК РФ, подлежит прекращению судом, если все

предусмотренные данной нормой условия (возмещен ущерб и произведены денежные перечисления в федеральный бюджет) выполнены в полном объеме до удаления суда в совещательную комнату.

Размер ущерба, подлежащего возмещению, определяется на основании гражданско-правовых договоров, первичных учетных документов, выписок (справок) по расчетным счетам, информации по сделкам с использованием электронных средств платежа и т.п. При необходимости для определения размера ущерба, подлежащего возмещению, может быть назначена судебная экспертиза.

Под доходом для целей денежного возмещения признается общая сумма незаконного обогащения, полученная в результате совершения преступления (без вычета произведенных расходов), в денежной (наличные, безналичные и электронные денежные средства в рублях и (или) в иностранной валюте) и (или) натуральной форме (движимое и недвижимое имущество, имущественные права, документарные и бездокументарные ценные бумаги и др.).

Федеральным законом от 3 июля 2016 г. № 323 УК РФ дополнен новой ст. 76.1, предусматривающей освобождение от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа. Исходя из положений данной статьи освобождение от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа возможно при наличии указанных в ней условий: лицо впервые совершило преступление небольшой или средней тяжести, возместило ущерб или иным образом загладило причиненный преступлением вред. Совершение таким лицом впервые нескольких преступлений небольшой и (или) средней тяжести не препятствует освобождению его от уголовной ответственности на основании ст. 76.2 УК РФ (п. 16.1 постановления Пленума). При этом Верховный Суд РФ считает необходимым учитывать особенности, предусмотренные нормами гл. 14 УК РФ, касающиеся, в частности, исчисления сроков давности уголовного преследования, сроков погашения судимости, размера штрафа, который может быть назначен несовершеннолетнему в качестве наказания. Сроки давности исчисляются до момента вступления в законную силу приговора или иного итогового судебного решения (п. 16.2 и 18 постановления Пленума).

Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности предусмотрено ст. 78 УК РФ. Согласно данной статье лицо освобождается от уголовной ответственности, если истекли следующие сроки:

- а) два года после совершения преступления небольшой тяжести;
- б) шесть лет после совершения преступления средней тяжести;
- в) 10 лет после совершения тяжкого преступления;
- г) 15 лет после совершения особо тяжкого преступления.

Давность означает истечение установленных законом сроков после совершения преступления, вследствие чего исключается привлечение лица к уголовной ответственности. Давность распространяется только на лиц, совершивших преступления.

Основаниями освобождения от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности являются:

- утрата или значительное уменьшение общественной опасности лица, совершившего преступление;
- совершение преступления любой категории тяжести.

Сроки давности исчисляются со дня совершения преступления и до момента вступления приговора суда в законную силу. Днем совершения преступления считается время выполнения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствия (ч. 2 ст. 9 УК РФ). Днем совершения для исчисления давности признается время фактического окончания преступления. Давность за продолжаемое преступление начинает течь со дня совершения последнего действия, входящего в состав продолжаемого преступления. Истечение сроков давности до вступления приговора в законную силу является основанием для освобождения лица от уголовной ответственности по основаниям, предусмотренным ст. 78 УК РФ.

При совершении лицом нового преступления сроки давности по каждому преступлению текут самостоятельно.

Частью 3 ст. 78 УК РФ предусмотрено приостановление течения сроков давности, если лицо, совершившее преступление, уклоняется от следствия или суда либо от уплаты судебного штрафа, назначенного в соответствии со ст. 76.2 УК РФ. В этом случае течение сроков давности возобновляется с момента задержания указанного лица или его явки с повинной.

Уголовным законом предусмотрено приостановление давности, если лицо, совершившее преступление, уклоняется от следствия или суда. Уклонение означает умышленные действия, специально направленные на то, чтобы избежать уголовной ответственности (перемена места жительства, фамилии, внешности и т.п.).

Вопрос о применении сроков давности к лицу, совершившему преступление, караемое смертной казнью или пожизненным лишением свободы, решается судом. Срок давности за указанные преступления установлен в 15 лет. Это означает, что в течение этого времени не существует каких-либо ограничений в назначении виновному смертной казни или пожизненного лишения свободы. По истечении 15-летнего срока давности суд решает вопрос о возможности или невозможности применить давность к лицу, виновному в совершении преступления, наказуемого смертной казнью или пожизненным лишением свободы, в каждом конкретном случае. Если суд не сочтет возможным освободить такое лицо от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности, то смертная казнь и пожизненное лишение свободы не применяются. Таким образом, если лица, совершившие указанные особо тяжкие преступления, не были привлечены к уголовной ответственности в течение давностного срока, то возможность привлечь их к ответственности сохраняется в любое время.

В соответствии с ч. 5 ст. 78 УК РФ сроки давности не применяются к лицам, совершившим преступления, предусмотренные ст. 205, 205.1, 205.3, 205.4, 205.5, ч. 3—4 ст. 206, ч. 4 ст. 211, ст. 353, 356—358, 361 УК РФ, а также совершившим сопряженные с осуществлением террористической деятельности преступления, предусмотренные ст. 277—279 и 360 УК РФ.

Вопросы для самоконтроля

1. Что понимается под освобождением от уголовной ответственности?
2. В каких случаях применяется освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием (ст. 75 УК РФ)?
3. Что следует понимать под деятельным раскаянием (ст. 75 УК РФ)?
4. При наличии каких обстоятельств имеет место освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим (ст. 76 УК РФ)?
5. В каких случаях применяется освобождение от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности (ст. 76.1 УК РФ)?
6. Что понимается под приостановлением сроков давности (ст. 78 УК РФ)?
7. Какие специальные виды освобождения от уголовной ответственности предусмотрены нормами Особенной части УК РФ?

Глава 18

ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ НАКАЗАНИЯ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

знатъ

- какие виды освобождения от наказания предусмотрены УК РФ;
- какие признаки положены законодателем в основу дифференциации поощрительных мер;
- к какой категории лиц, совершивших преступление, может применяться льгота при условно-досрочном освобождении;
- когда применяется замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания;
- к каким категориям лиц применима отсрочка отбывания наказания;
- особенности отсрочки отбывания наказания больным наркоманией;
- значение амнистии и помилования как оснований освобождения от наказания;

уметь

- выделять основания и условия освобождения от наказания различных категорий лиц;
- различать применение условно-досрочного освобождения от института условного осуждения;
- показать, какие нормы ст. 81 УК РФ являются обязывающими, а какие упра-вомочивающими;
- анализировать условия, в силу которых отсрочка может утратить силу ввиду ее отмены;
- выделять виды освобождения от наказания несовершеннолетних;
- объяснить особенности освобождения от наказания в силу актов амнистии и помилования;

владеть

- навыками оперирования основными понятиями отсрочки отбывания наказания больным наркоманией, а также видов освобождения от наказания в связи с болезнью;
 - умением анализировать условия условно-досрочного освобождения осужденных за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего 14-летнего возраста, лиц, отбывающих пожизненное лишение свободы;
 - навыками применения положений Общей части к ситуациям освобождения от наказания, указанным в примечании к ст. 134 УК РФ.
-

18.1. Понятие и виды освобождения от наказания

Освобождение от наказания является проявлением принципа гуманизма и означает отказ государства от применения или дальнейшего применения к виновному предусмотренных уголовным законом мер государственного принуждения, составляющих содержание назначенного ему наказания.

Видами освобождения от наказания по УК РФ являются:

- условно-досрочное освобождение от отбывания наказания (ст. 79 и 93);
- замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 80);
- освобождение от наказания в связи с болезнью (ст. 81);
- освобождение от наказания в связи с изменением обстановки (ст. 80.1);
- отсрочка отбывания наказания осужденным беременной женщине, женщине, имеющей ребенка в возрасте до 14 лет, мужчине, имеющему ребенка в возрасте до 14 лет и являющемуся единственным родителем (кроме осужденных за определенные категории половых преступлений) — ст. 82;
- отсрочка отбывания наказания больным наркоманией (ст. 82.1);
- освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда (ст. 83 и 94);
- освобождение от наказания несовершеннолетних с применением принудительных мер воспитательного воздействия (ч. 1 ст. 92) либо с помещением в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием (ч. 2 ст. 92).
- освобождение судом от наказания лица, впервые совершившего преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 134 (примечание к данной статье).

Лица, осужденные за совершение преступлений, могут быть освобождены от отбывания наказания в связи с условным осуждением (ст. 73) и актами амнистии или помилования (ст. 84, 85).

Виды освобождения от наказания можно классифицировать в зависимости от наличия или отсутствия предъявления требований к поведению освобождаемого после освобождения. Выделяется условное и безусловное освобождение.

К условным видам относятся: условное осуждение, условно-досрочное освобождение от отбывания наказания, отсрочка отбывания наказания беременной женщине, женщине, имеющей ребенка до 14 лет, и мужчине, имеющему ребенка такого же возраста и являющемуся единственным родителем.

Все остальные виды считаются безусловными видами освобождения. Освобождение по болезни (ст. 81) и отсрочку отбывания больным наркоманией (ст. 82.1) можно считать условными видами освобождения.

Кроме того, целесообразно выделить виды освобождения от реального исполнения наказания, от дальнейшего его отбывания и «смешанные» виды освобождения. К освобождению от реального исполнения наказания относятся условное осуждение и освобождение от наказания несовершеннолетнего с применением принудительных мер воспитательного воздействия. При этом лица освобождаются от всего наказания.

Видами освобождения от дальнейшего отбывания наказания являются условно-досрочное освобождение и замена неотбытой части наказания более мягким (ст. 79, 80 УК РФ). В данных случаях лица освобождаются только от оставшейся неотбытой части наказания.

Все остальные виды относятся к «смешанному» освобождению. Так, применить отсрочку наказания беременной женщине суд может при вынесении приговора, а также в процессе отбывания наказания.

Основаниями освобождения от наказания является утрата или значительное уменьшение общественной опасности лица, совершившего преступление. Это общее основание конкретизируется применительно к отдельным видам освобождения от наказания.

Значение института освобождения от наказания состоит в поощрении осужденных к исправлению, исключении случаев исполнения наказания, когда оно нецелесообразно либо его применение невозможно, в экономии уголовной репрессии.

18.2. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания

Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания закреплено в ст. 79 УК РФ. Согласно ч. 1 данной статьи условно-досрочному освобождению подлежит лицо, отбывающее наказание в виде содержания в дисциплинарной воинской части или лишения свободы, если судом будет признано, что для своего исправления оно не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания. При этом оно может быть полностью или частично освобождено от отбывания дополнительного вида наказания.

Основанием для условно-досрочного освобождения от отбывания наказания является исправление осужденного, его примерное поведение, честное отношение к труду (точнее, вывод суда, что для своего исправления осужденный не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания — ч. 1 ст. 79 УК РФ).

В ч. 2 статьи закреплено, что применяя условно-досрочное освобождение, суд может возложить на осужденного обязанности, предусмотренные ч. 5 ст. 73 УК РФ, которые должны им исполняться в течение оставшейся не отбытой части наказания.

Формальным основанием условно-досрочного освобождения является фактическое отбытие определенной части срока наказания:

- не менее одной трети срока наказания, назначенного за преступления небольшой или средней тяжести (п. «а»);
- не менее половины срока наказания, назначенного за тяжкое преступление (п. «б»);
- не менее двух третей срока наказания, назначенного за особо тяжкое преступление, а также двух третей срока наказания, назначенного лицу, ранее условно-досрочно освобождавшемуся, если условно-досрочное освобождение было отменено по основаниям, предусмотренным ч. 7 ст. 79 УК РФ (п. «в»);

— не менее 3/4 срока наказания, назначенного за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, а равно за тяжкие и особо тяжкие преступления, связанные с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, а также за преступления, предусмотренные ст. 205, 205.1, 205.2, 205.3, 205.4, 205.5, 210 и 361 УК РФ (п. «г»);

— не менее 4/5 срока наказания, назначенного за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших 14-летнего возраста (п. «д»).

В ч. 4 ст. 79 УК РФ закреплено, что фактически отбытый срок лишения свободы не может быть менее шести месяцев.

В соответствии с ч. 4.1 ст. 79 УК РФ при рассмотрении ходатайства осужденного об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания суд учитывает поведение осужденного, его отношение к учебе и труду в течение всего периода отбывания наказания, в том числе имеющиеся поощрения и взыскания, отношение осужденного к совершенному деянию и то, что осужденный частично или полностью возместил причиненный ущерб или иным образом загладил вред, причиненный в результате преступления, а также заключение администрации исправительного учреждения о целесообразности его условно-досрочного освобождения. В отношении осужденного, страдающего расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости, и совершившего в возрасте старше 18 лет преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего 14-летнего возраста, суд также учитывает применение к осужденному принудительных мер медицинского характера, его отношение к лечению и результаты судебно-психиатрической экспертизы.

Лицо, отбывающее пожизненное лишение свободы, может быть освобождено условно-досрочно, если судом будет признано, что оно не нуждается в дальнейшем отбывании этого наказания и фактически отбыто не менее 25 лет лишения свободы. Оно применяется только при условии, что в течение предшествующих трех лет осужденный не имел злостных нарушений установленного порядка отбывания наказания. Не подлежит условно-досрочному освобождению лицо, которое в период отбывания пожизненного лишения свободы совершило новое тяжкое или особо тяжкое преступление (ч. 5 ст. 79 УК РФ). Согласно ч. 1 ст. 175 УИК РФ вопрос об условно-досрочном освобождении рассматривается судом по месту отбывания осужденным наказания по ходатайству осужденного либо его адвоката (законного представителя).

Условно-досрочное освобождение применяет суд, вынося определение об условно-досрочном освобождении осужденного от отбывания оставшейся части наказания. При этом неотбытая осужденным часть наказания является для него испытательным сроком. Если суд откажет в условно-досрочном освобождении, то повторное представление возможно по истечении трех лет после принятия судом решения об отказе (ч. 3 ст. 176 УИК РФ).

В течение испытательного срока осужденный согласно ч. 2 ст. 79 УК РФ должен выполнять возложенные на него судом обязанности, аналогичные тем, которые предусматриваются при условном осуждении и закреплены в ч. 5 ст. 73 УК РФ.

Контроль за поведением лица, освобожденного условно-досрочно, осуществляется уполномоченным на то специализированным государственным органом (в настоящее время это обязанность участкового инспектора

милиции), а в отношении военнослужащих — командованием воинских частей и учреждений (ч. 6 ст. 79 УК РФ).

Уголовный закон предусматривает возможность отмены условно-досрочного освобождения при определенных условиях (п. «а»—«в» ч. 7 ст. 79 УК РФ).

В п. «а» закреплено, что если в течение оставшейся неотбытой части наказания осужденный совершил нарушение общественного порядка, за которое на него было наложено административное взыскание, или злостно уклонился от исполнения обязанностей, возложенных на него судом при применении условно-досрочного освобождения, а равно от назначенных судом принудительных мер медицинского характера, суд по представлению органов, указанных в ч. 6 ст. 79 УК РФ, может постановить об отмене условно-досрочного освобождения и исполнении оставшейся не отбытой части наказания.

При совершении осужденным преступления по неосторожности либо умышленного преступления небольшой или средней тяжести вопрос об отмене либо сохранении условно-досрочного освобождения решается судом (п. «б»).

Согласно п. «в» ч. 7 ст. 79 УК РФ при совершении осужденным тяжкого или особо тяжкого преступления суд назначает наказание по правилам, предусмотренным ст. 70 УК РФ. По тем же правилам назначается наказание в случае совершения преступления по неосторожности либо умышленного преступления небольшой или средней тяжести при отмене судом условно-досрочного освобождения.

Вопрос об отмене условно-досрочного освобождения решается судьей по месту жительства осужденного по представлению специализированного органа, осуществляющего контроль за его поведением.

При совершении нового преступления вопрос о сохранении или отмене условно-досрочного освобождения решается судом, рассматривающим новое дело, при постановлении приговора.

Согласно ст. 190 УИК РФ под систематическим неисполнением возложенных на освобожденного условно-досрочно обязанностей понимается совершение запрещенных или невыполнение предписанных данному лицу действий более двух раз в течение года либо продолжительное (более 30 дней) неисполнение обязанностей, возложенных судом.

Злостное неисполнение условно-досрочно освобожденным возложенных на него обязанностей налицо, если освобожденный скрывается от контроля или не исполняет ту или иную обязанность после письменного предупреждения органом, осуществляющим контроль за его поведением.

Суд в этих случаях по представлению указанного контролирующего органа выносит постановление об отмене условно-досрочного освобождения и исполнения оставшейся неотбытой части наказания (ч. 7 ст. 79 УК РФ).

18.3. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания

Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания предусмотрена ст. 80 УК РФ. В соответствии с ч. 1 ст. 80 УК РФ лицу,

отбывающему ограничение свободы, содержание в дисциплинарной воинской части, принудительные работы или лишение свободы суд с учетом его поведения в течение всего периода отбывания наказания может заменить оставшуюся не отбытой часть наказания более мягким видом наказания. При этом лицо может быть полностью или частично освобождено от отбывания дополнительного вида наказания.

Подобная замена предусмотрена также ч. 3 ст. 81 и ч. 3 ст. 82 УК РФ.

При определении более мягкого вида наказания суды руководствуются ст. 44 УК РФ, в которой виды наказаний расположены в последовательности от менее строгого наказания к более строгому. Независимо от вида нового наказания оно не может быть продолжительнее неотбытой части наказания в виде лишения свободы.

Основанием замены неотбытой части наказания является исправление осужденного, его хорошее поведение, добросовестное отношение к труду, исполнению других обязанностей в период отбывания наказания. Применение ст. 80 УК РФ означает не освобождение от наказания вообще, а лишь замену одного наказания другим, более мягким. Общественная опасность лица еще не устранена, хотя его поведение свидетельствует о положительных изменениях в личности виновного.

Неотбытая часть наказания может быть заменена более мягким видом наказания после фактического отбытия осужденным к лишению свободы за совершение:

- преступления небольшой или средней тяжести — не менее одной трети срока наказания;
- тяжкого преступления — не менее половины срока наказания;
- особо тяжкого преступления — не менее двух третей срока наказания;
- не менее трех четвертей срока наказания, назначенного за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, а также преступлений, предусмотренных ст. 210 УК РФ;
- не менее четырех пятых срока наказания за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших 14-летнего возраста (в редакции Федерального закона от 29 февраля 2012 г. № 14-ФЗ).

В ч. 4 ст. 80 УК РФ закреплено требование учитывать поведение осужденного, его отношение к учебе и труду в течение всего периода отбывания наказания, отношение осужденного к совершенному деянию и то, что осужденный частично или полностью возместил причиненный ущерб или иным образом загладил вред, причиненный в результате преступления. В отношении осужденного, страдающего расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости, и совершившего в возрасте старше 18 лет преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего 14-летнего возраста, суд также учитывает применение к осужденному принудительных мер медицинского характера, его отношение к лечению и результаты судебно-психиатрической экспертизы.

В отличие от условно-досрочного освобождения от отбывания наказания замена неотбытой части наказания более мягким является безусловным видом освобождения от наказания, и независимо от дальнейшего

поведения освобожденного его возврат к первоначальному наказанию невозможен. Вид более мягкого наказания определяется судом с учетом степени исправления осужденного. При этом более мягкий вид наказания может назначаться только в пределах, установленных для этого вида наказания, даже если неотбытая часть превышает эти сроки (ч. 3 ст. 80 УК РФ).

В соответствии с требованиями ч. 3 ст. 175 УИК РФ учреждение или орган, исполняющие наказание, вносят представление в суд о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания.

18.4. Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки

Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки предусмотрено ст. 80.1 УК РФ. В соответствии с данной статьей лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, освобождается судом от наказания, если будет установлено, что вследствие изменения обстановки это лицо или совершенное им преступление перестали быть общественно опасными.

Освобождение от наказания вследствие изменения обстановки возможно при двух условиях:

- 1) лицо совершило преступление впервые;
- 2) совершенное им преступление относится к категории преступлений небольшой или средней тяжести (ч. 2 и 3 ст. 15 УК РФ).

Обязательным является и наличие одного из следующих обстоятельств:

- a) утрата общественной опасности совершенного деяния;
- б) отпадение общественной опасности личности виновного.

Изменением обстановки, вследствие которого деяние утрачивает общественно опасный характер, следует признавать такое изменение объективной действительности, при котором перестает быть общественно опасным как данное конкретное деяние, так и аналогичные ему деяния, совершенные при тех же обстоятельствах. Деяние признается утратившим общественную опасность, когда происходят значительные изменения в экономических, политических, социальных условиях жизни общества, региона, коллектива, семьи. Эти изменения носят объективный характер и не зависят от желания виновного. Необходимо только установить, в чем конкретно выразилось изменение обстановки и какова причина утраты общественной опасности совершенного деяния.

Утрата общественной опасности лицом, совершившим преступление, в связи с изменением обстановки касается перемен, относящихся к данной личности: призыв на военную службу, поступление на работу, рождение детей, излечение от алкоголизма и др.

Изменения, которые могут быть основанием для освобождения от наказания, должны быть установлены к моменту рассмотрения дела в суде.

18.5. Освобождение от наказания в связи с болезнью

Освобождение от наказания в связи с болезнью закреплено в ст. 81 УК РФ. В соответствии с данной нормой лицо, у которого после соверше-

ния преступления наступило психическое расстройство, лишающее его возможности осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, освобождается от наказания, а лицо, отбывающее наказание, — от дальнейшего его отбывания. Это освобождение в обоих случаях является обязательным.

Статья 81 УК РФ предусматривает три основания освобождения от наказания:

- 1) психическое расстройство;
- 2) заболевание иной тяжелой болезнью;
- 3) заболевание военнослужащих, делающее их негодными к военной службе.

Основанием освобождения от наказания лиц, у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, является невозможность их исправления, поскольку ими утрачена способность правильно воспринимать применяемые к ним меры государственного принуждения. Освобождение является обязательным и не ставится в зависимость от поведения осужденного, тяжести совершенного преступления, вида наказания и данных о личности осужденного. Предусматриваются два варианта правовых последствий, связанных с психическим расстройством лица после совершения им преступления:

- 1) если психическое расстройство наступает до вынесения приговора или до его обращения к исполнению, лицо, совершившее преступление, освобождается от назначения наказания либо его отбывания;
- 2) если психическое расстройство наступает во время отбывания осужденным наказания, лицо подлежит освобождению от дальнейшего отбывания наказания.

В обоих случаях лицу, освобожденному от наказания, судом могут быть назначены принудительные меры медицинского характера (ст. 99 УК РФ).

Согласно ч. 2 ст. 81 УК РФ лицо, заболевшее после совершения преступления иной тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания, может быть освобождено судом от отбывания наказания. Подобный вид досрочного освобождения имеет особенности, связанные с тем, что указанные лица отдают отчет в своих действиях и могут руководить ими. Поэтому вопрос о досрочном освобождении осужденного зависит в данном случае главным образом от медицинского заключения с учетом нескольких дополнительных условий.

Суд должен учесть тяжесть совершенного преступления, личность осужденного, его поведение, характер болезни и его процесс, опасность заболевания, возможность его излечения в условиях стационара в период отбывания лишения свободы и др. Освобождение в связи с болезнью должно применяться только в случаях, когда есть основания полагать, что освобожденный не совершил преступления вновь.

Перечень заболеваний, препятствующих отбыванию наказания, установлен постановлением Правительства РФ от 6 февраля 2004 г. № 54 «О медицинском освидетельствовании осужденных, представляемых к освобождению от отбывания наказания в связи с болезнью».

В случае излечения лиц, перечисленных в ч. 1 и 2 ст. 81 УК РФ, они подлежат уголовной ответственности и наказанию, если не истекли сроки давности привлечения их в уголовной ответственности или исполнения обвинительного приговора (ст. 78 и 83 УК РФ).

В соответствии с ч. 3 ст. 81 УК РФ военнослужащие, отбывающие арест либо содержание в дисциплинарной части, освобождаются от дальнейшего отбывания наказания в случае заболевания, делающего их негодными к военной службе. С учетом состояния здоровья, тяжести совершенного преступления, личности осужденного и его поведения во время отбывания наказания неотбытая часть наказания может быть заменена более мягким видом наказания, если суд признает нецелесообразным полное освобождение военнослужащего от дальнейшего отбывания наказания.

18.6. Отсрочка отбывания наказания

Специфическим видом освобождения является отсрочка отбывания наказания, предусмотренная ст. 82 УК РФ.

В соответствии с ч. 1 данной нормы суд может отсрочить реальное отбывание наказания до достижения ребенком 14-летнего возраста, беременной женщине, женщине, имеющей ребенка в возрасте до 14 лет, мужчине, имеющему ребенка в возрасте до 14 лет, являющемуся единственным родителем, кроме осужденных к ограничению свободы, к лишению свободы за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших 14-летнего возраста, к лишению свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности, к лишению свободы за преступления, предусмотренные ст. 205, 205.1, 205.2, 205.3, 205.4, 205.5, ч. 3—4 ст. 206, ч. 4 ст. 211, ст. 361 УК РФ и сопряженные с осуществлением террористической деятельности преступления, предусмотренные ст. 277—279 и 360 УК РФ.

Для предоставления отсрочки необходимо установить факт беременности женщины или наличие у нее ребенка в возрасте до 14 лет. Отсрочка может быть применена, если женщина осуждена к менее строгому наказанию, чем пять лет лишения свободы за преступления против личности.

Срок беременности, возраст женщины или мужчины для применения отсрочки наказания значения не имеет. Отсрочка может применяться при вынесении обвинительного приговора, а также во время отбывания наказания.

Прерывание беременности, рождение мертвого ребенка или смерть ребенка в период отсрочки являются основанием для отмены такой отсрочки.

Для применения отсрочки не имеет значения, находится ребенок вместе с матерью в исправительном учреждении, доме ребенка или другом детском учреждении или у родственников, есть ли у ребенка отец или другие родственники, способные ухаживать за ним.

Отсрочка, как ранее отмечалось, не применяется к осужденным к лишению свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступ-

пления против личности. Таковыми являются не только преступления, предусмотренные в разд. VII УК РФ «Преступления против личности», но и другие тяжкие и особо тяжкие преступления, связанные с посягательством на жизнь и здоровье человека (например, предусмотренные ст. 206, 277, 295, 317 УК РФ). За поведением осужденной, которой предоставлена отсрочка отбывания наказания, осуществляется контроль со стороны уголовно-исполнительной инспекции.

Уклонение осужденного от воспитания ребенка означает нарушение условий отсрочки и влечет применение взыскания в виде письменного предупреждения, осуществляемого уголовно-исполнительной инспекцией. Если осужденный отказывается от ребенка или после предупреждения продолжает уклоняться от воспитания ребенка, суд по представлению уголовно-исполнительной инспекции вправе отменить предоставленную отсрочку и направить осужденного для отбывания наказания в соответствии с приговором. Уклонением от воспитания ребенка может быть неоказание ему достаточного внимания и времени, необходимых для воспитания: длительная временная передача ребенка для ухода соседям, оставление его одного на значительный срок, совершение в присутствии ребенка аморальных действий и т.п.

В соответствии с ч. 3 ст. 82 УК РФ по достижении ребенком 14-летнего возраста суд обязан рассмотреть вопрос о последствиях истечения отсрочки. С учетом поведения осужденного во время отсрочки и его отношения к исполнению материнских обязанностей суд освобождает осужденного от отбывания наказания или оставшейся части наказания либо заменяет оставшуюся часть наказания более мягким видом наказания. Если осужденный, которому отсрочка была предоставлена при вынесении приговора, после окончания отсрочки был освобожден от отбывания назначенного наказания, то в соответствии с законом он считается не имеющей судимости (ч. 2 ст. 86 УК РФ).

Согласно ч. 4 ст. 82 УК РФ в случае совершения в период отсрочки нового преступления суд назначает женщине наказание по совокупности приговоров по правилам, предусмотренным ст. 70 УК РФ.

Отсрочка отбывания наказания больным наркоманией

Согласно ч. 1 ст. 82.1 УК РФ осужденному, которому впервые назначено наказание в виде лишения свободы за совершение преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 228, ч. 1 ст. 231 и ст. 233 УК РФ, признанному больным наркоманией и изъявившему желание добровольно пройти курс лечения от наркомании, а также медицинскую реабилитацию, социальную реабилитацию, суд может отсрочить отбывание наказания в виде лишения свободы до окончания лечения и медицинской реабилитации, социальной реабилитации, но не более чем на пять лет.

Если же осужденный, отбывание наказание которому отсрочено, отказался от прохождения курса лечения от наркомании, а также медико-социальной реабилитации или уклоняется от лечения после предупреждения, объявленного органом, осуществляющим контроль за поведением осужденного, суд по представлению этого органа отменяет отсрочку и направляет

осужденного для отбывания в место, назначенное в соответствии с приговором суда (ч. 2 ст. 82.1 УК РФ).

Согласно ч. 3 ст. 82.1 УК РФ суд освобождает осужденного, признанного больным наркоманией, от отбывания наказания или оставшейся части наказания после прохождения им курса лечения от наркомании и медико-социальной реабилитации и при объективно подтвержденной ремиссии, длительность которой после окончания лечения и медико-социальной реабилитации составляет не менее двух лет.

В случае установления судом факта совершения осужденным, признанным больным наркоманией, отбывание наказания которому отсрочено, преступления, не указанного в ч. 1 данной статьи, суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением осужденного, отменяет отсрочку отбывания наказания, назначает наказание по правилам, предусмотренным ч. 5 ст. 69 УК РФ, и направляет осужденного для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда.

Согласно ч. 4 ст. 82 УК в случае совершения в период отсрочки нового преступления суд назначает осужденному наказание по совокупности приговоров по правилам, предусмотренным ст. 70 УК РФ.

18.7. Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда

Статьей 83 УК РФ закреплено освобождение от отбывания наказания в связи с истечением срока давности приговора суда. Эффективность уголовного наказания в значительном мере может зависеть от времени его применения. Если со дня вступления обвинительного приговора в законную силу он в течение длительного времени не был приведен в исполнение по различным причинам (стихийное бедствие, утрата документов, ошибка канцелярии суда и т.п.), то применение назначенного наказания может оказаться нецелесообразным с позиций общей и частной превенции. Поэтому законом предусмотрена давность исполнения обвинительного приговора. Под давностью понимается истечение указанных в УК РФ сроков, после чего приговор не может приводиться в исполнение и осужденный освобождается от отбывания назначенного ему наказания. Сроки давности определены с учетом категории совершенного преступления.

По уголовному законодательству (ст. 83 УК РФ) обвинительный приговор не может быть приведен в исполнение, если истек указанный в законе срок, исчисляемый с момента вступления приговора в силу, и осужденный не уклоняется от отбывания наказания.

В соответствии с ч. 1 данной статьи установлены следующие сроки, по истечении которых приговор не может быть обращен к исполнению:

- 1) 2 года при осуждении за преступление небольшой тяжести;
- 2) 6 лет при осуждении за преступление средней тяжести;
- 3) 10 лет при осуждении за тяжкое преступление;
- 4) 15 лет при осуждении за особо тяжкое преступление.

Согласно ст. 94 УК РФ при освобождении от отбывания наказания несовершеннолетнего указанные выше сроки сокращаются наполовину.

Течение давности обвинительного приговора приостанавливается, если осужденный уклонится от отбывания наказания. Уклонением являются любые действия осужденного, совершенные с целью воспрепятствовать исполнению в отношении него приговора суда: побег из-под стражи или из мест лишения свободы, изменение фамилии и т.п. В этом случае течение сроков давности приостанавливается, т.е. то время, которое прошло со дня уклонения от отбывания наказания и до того дня, когда осужденный был задержан или добровольно явился с повинной, не засчитывается в срок давности. Время, истекшее со дня вступления приговора в законную силу к моменту уклонения осужденного от отбывания наказания, подлежит зачету в сроки давности.

Вопрос о применении сроков давности к лицу, осужденному к смертной казни или пожизненному лишению свободы, решается судом. Если суд не сочтет возможным применить давность, то приговор приводится в исполнение. Однако смертная казнь или пожизненное лишение свободы заменяются лишением свободы на определенный срок.

В соответствии с ч. 4 ст. 83 УК РФ сроки давности не применяются к лицам, осужденным за совершение преступлений, предусмотренных ст. 205, 205.1, 205.3, 205.4, 205.5, ч. 3—4 ст. 206, ч. 4 ст. 211, ст. 353, 356—358 и 361 УК РФ, а равно осужденным за совершение сопряженных с осуществлением террористической деятельности преступлений, предусмотренных ст. 277—279 и 360 УК РФ.

Вопросы для самоконтроля

1. Что понимается под освобождением от наказания?
2. Какие виды освобождения от наказания предусмотрены уголовным законом?
3. В чем заключается условно-досрочное освобождение от отбывания наказания и каковы основания его отмены?
4. При каких условиях наказание может быть заменено более мягким видом наказания?
5. В каких случаях применяется освобождение от наказания в связи с изменением обстановки?
6. Когда применяется освобождение от наказания в связи с болезнью?
7. При каких условиях возможно предоставление отсрочки отбывания наказания беременной женщине, женщине, имеющей ребенка в возрасте до 14 лет, и мужчине, имеющему ребенка в возрасте до 14 лет, являющемуся единственным родителем?
8. Что следует понимать под давностью исполнения обвинительного приговора?

Глава 19

АМНИСТИЯ. ПОМИЛОВАНИЕ. ПОГАШЕНИЕ СУДИМОСТИ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

знать

- правовые последствия амнистии и помилования;
- уголовно-правовое значение судимости и сроки ее погашения;

уметь

- выделять отличительные особенности акта амнистии, сочетающего в себе освобождение как от уголовной ответственности, так и от наказания;
- анализировать уголовно-правовое содержание (последствие) акта помилования;

владеть

- навыками оперирования основными понятиями о правовой природе помилования и амнистии.

19.1. Амнистия

Амнистия — акт верховного органа государственной власти, освобождающий определенную категорию лиц, совершивших преступления, от уголовной ответственности и наказания, смягчающий назначенное наказание либо снимающий с осужденных судимость. Согласно ст. 103 Конституции РФ объявление амнистии относится к ведению Государственной Думы Федерального Собрания РФ.

Амнистия объявляется в отношении индивидуально неопределенного круга лиц. Этим она отличается от помилования, которое применяется к определенному лицу. Амнистия является одним из средств реализации принципа гуманизма. Акты амнистии, как правило, принимаются в связи с какими-либо знаменательными событиями в жизни страны.

Амнистия предусматривается в нормативном акте (постановлении) и может повлечь освобождение от уголовной ответственности; освобождение от наказания на стадии его назначения; освобождение от наказания при его исполнении; сокращение наказания при его назначении или исполнении; замену наказания более мягким видом наказания; освобождение от дополнительного вида наказания; снятие судимости.

Согласно постановлению 23 Пленума Верховного Суда СССР от 4 марта 1929 г. «Об условиях применения давности и амнистии к длящимся и продолжаемым преступлениям» амнистия применяется к продолжаемым деяниям (например, истязанию, связанному с систематическим нанесением побоев) в случаях, когда они закончились до издания амнистии, и не применяется, когда хотя бы одно из преступных действий, образующих продол-

жаемое деяние, было совершено после издания акта амнистии. Применительно к длящимся преступлениям (например, дезертирству, побегу из-под стражи, незаконному хранению оружия), амнистия применима только к тем из них, которые окончились до издания акта об амнистии. К длящимся преступлениям, продолжавшимся после издания акта об амнистии, таковая не применяется.

Исполнение актов об амнистии в отношении осужденных, приговоры по делам которых вступили в законную силу, возлагаются на учреждения, исполняющие наказания, и следственные изоляторы. Постановление начальника учреждения, исполняющего наказание в виде лишения свободы, или начальника следственного изолятора утверждается прокурором. Отбывание наказания прекращается со дня утверждения прокурором решения о применении акта об амнистии.

На органы предварительного расследования возлагается исполнение актов об амнистии в отношении лиц, дела и материалы о преступлениях которых находятся в производстве этих органов.

На суды возлагается исполнение актов об амнистии:

- в отношении лиц, дела о преступлениях которых находятся в производстве этих судов и не рассмотрены до вступления в силу постановления об амнистии или рассмотрены, но приговоры не вступили в законную силу;
- в отношении осужденных, исполнение приговоров по делам которых отсрочено в случаях и порядке, предусмотренным законом, и условно осужденных;
- в отношении осужденных, к которым до вступления в силу постановления об амнистии применено условно-досрочное освобождение или неотбытая часть наказания заменена более мягким видом наказания.

Исполнение актов об амнистии в отношении военнослужащих, осужденных к содержанию в дисциплинарной воинской части, возлагается на командиров дисциплинарных воинских частей.

Освобождение об уголовной ответственности вследствие амнистии по своему правовому содержанию представляет собой освобождение по нереабилитирующему основанию, т.е. оно не устраняет факта совершения амнистируемым лицом инкриминируемого ему преступления.

19.2. Помилование

Институт помилования предусмотрен ст. 85 УК РФ. *Помилование* — акт высшего должностного лица Российской Федерации, полностью или частично освобождающий конкретное лицо от наказания или заменяющий его более мягким наказанием. Согласно п. «в» ст. 89 Конституции РФ правом применять помилование обладает Президент РФ. Помилование применяется только в отношении индивидуально определенного лица. В этом заключается одно из отличий помилования от амнистии.

Акт помилования может не только освободить осужденного от наказания, но и иным образом облегчить его положение. Президент РФ вправе освободить осужденного от дальнейшего отбывания наказания, сократить

срок назначенного ему наказания, заменить неотбытую часть наказания более мягким видом наказания, снять судимость с лица, отбывшего наказание. Однако по акту помилования лицо не может быть освобождено от уголовной ответственности.

При помиловании осужденного к смертной казни Президент РФ может заменить данное наказание только пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок 25 лет (ч. 3 ст. 59 УК РФ).

Помилование может применяться к лицам, осужденным за любые преступления, независимо от характера и степени общественной опасности, включая особо тяжкие преступления.

Вопрос о помиловании рассматривается в связи с тем, что он поставлен самим лицом, совершившим преступление, или кем-либо персонально о данном лице, чего не может быть при амнистии.

Для подготовки вопросов о помиловании осужденных на территориях субъектов РФ образуются комиссии по вопросам помилования в соответствии с Указом Президента РФ от 28 декабря 2001 г. № 1500 «О комиссиях по вопросам помилования на территориях субъектов Российской Федерации». Названным Указом утверждено Положение о порядке рассмотрения ходатайств о помиловании в Российской Федерации, в котором содержатся рекомендации о неприменении помилования в отношении осужденных:

- совершивших умышленные преступления в период назначенного испытательного срока условного осуждения;
- злостно нарушающих порядок отбывания наказания;
- ранее освобождавшихся от отбывания наказания условно-досрочно;
- ранее освобождавшихся по акту амнистии;
- ранее освобождавшихся актом помилования;
- которым ранее производилась замена назначенного судами наказания более мягким наказанием.

Помилование применяется по личным ходатайствам осужденных.

С ходатайством в поддержку просьбы осужденного могут обращаться его родные и близкие, трудовые коллективы и администрация предприятия, где он работал или работает, общественные объединения по месту жительства, органы власти, органы местного самоуправления, депутаты различных уровней, а также администрация мест отбывания наказания.

Ходатайство о помиловании направляется администрацией учреждения в территориальный орган Министерства юстиции РФ в субъекте РФ не позднее чем через 20 дней со дня его подачи. Копия представления администрации учреждения направляется прокурору, осуществляющему надзор за соблюдением законов администрацией учреждения, в котором исполняется наказание. Порядок обращения с ходатайством о помиловании регламентируется ст. 176 УИК РФ.

Если Президент РФ принимает решение о помиловании лица, издается указ, в котором указывается, в какой форме применено помилование к данному лицу. В течение двух дней указ направляется для исполнения высшему должностному лицу субъекта РФ, в Министерство внутренних дел РФ, территориальный орган юстиции, администрацию учреждения, в котором помилованное лицо отбывает наказание.

Об отклонении ходатайства осужденный уведомляется письменно высшим должностным лицом субъекта РФ либо по его поручению председателем комиссии по помилованию. Повторное рассмотрение допускается не ранее чем через год, кроме случаев возникновения новых обстоятельств, имеющих существенное значение для применения акта о помиловании.

Амнистию и помилование необходимо ограничивать от реабилитации. В уголовном праве реабилитация означает провозглашение невиновности, оправдание лиц, необоснованно репрессированных.

19.3. Судимость

Погашение и снятие судимости закреплено в ст. 86 УК РФ.

Состояние судимости является правовым основанием, позволяющим ограничить права граждан и возложить на них определенные обязанности.

Судимость — особое правовое состояние лица, связанное с его осуждением и заключающееся в ограничении его прав и свобод в течение установленного законом срока. Она возникает с момента вступления обвинительного приговора в законную силу и прекращается в момент ее погашения или снятия.

Согласно ч. 1 ст. 86 УК РФ лицо, осужденное за совершение преступления, считается судимым со дня вступления обвинительного приговора суда в законную силу до момента погашения или снятия судимости. Судимость учитывается при рецидиве преступлений, назначении наказания и влечет за собой иные правовые последствия в случаях и в порядке, которые установлены федеральными законами (в редакции Федерального закона от 6 апреля 2011 г. № 66-ФЗ).

Погашение судимости означает автоматическое признание лица не имеющим судимости по основаниям, установленным законом.

При погашении судимости не нужно решение суда или иного государственного органа. Лицо, освобожденное от наказания, считается не имеющим судимости.

В соответствии с ч. 3 ст. 86 УК РФ *судимость погашается*:

а) в отношении лиц, осужденных условно, — по истечении испытательного срока;

б) в отношении лиц, осужденных к более мягким видам наказаний, чем лишение свободы, — по истечении одного года после отбытия или исполнения наказания;

в) в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за преступления небольшой или средней тяжести, — по истечении трех лет после отбытия наказания;

г) в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за тяжкие преступления, — по истечении шести лет после отбытия наказания;

д) в отношении лиц, осужденных за особо тяжкие преступления, — по истечении восьми лет после отбытия наказания.

Если осужденный в установленном законом порядке был досрочно освобожден от отбывания наказания или неотбытая часть наказания была заменена более мягким видом наказания, то срок погашения судимости

определяется исходя из вида наказания, а при лишении свободы — еще из категории преступления, с момента освобождения от отбывания основного и дополнительного видов наказаний.

Если осужденный после отбытия наказания вел себя безупречно, то по его ходатайству суд может снять с него судимость до истечения срока погашения судимости.

Погашение или снятие судимости аннулирует все правовые последствия, предусмотренные УК РФ, связанные с судимостью.

Снятие судимости означает аннулирование правовых последствий осуждения лица до истечения установленных законом сроков погашения судимости. Судимость может быть снята судом (ст. 74 и 86 УК РФ), на основании амнистии или помилования (ст. 84 и 85 УК РФ).

Уголовно-правовыми последствиями судимости являются:

- ее учет при признании рецидива преступлений;
- влияние ее на определение вида исправительного учреждения;
- учет ее при назначении наказания;
- невозможность применения ряда видов освобождения от уголовной ответственности при наличии судимости (ст. 75–77, 90 УК РФ);
- учет ее при применении освобождения от наказания.

Вопросы для самоконтроля

1. Что представляет собой амнистия?
2. Какие правовые последствия влечет за собой принятие акта амнистии?
3. Что следует понимать под помилованием?
4. Какие правовые последствия влечет за собой принятие акта о помиловании?
5. Чем отличается амнистия от помилования?
6. Что понимается под судимостью?
7. В чем заключается отличие погашения от снятия судимости?

Глава 20

ОСОБЕННОСТИ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ И НАКАЗАНИЯ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

В результате изучения данной главы обучающийся должен:

знать

- особенности уголовной ответственности несовершеннолетних;
- характеристику наказаний, назначаемых несовершеннолетним;
- условия освобождения несовершеннолетних от уголовной ответственности и от наказания;
- сроки давности привлечения к уголовной ответственности и сроки погашения судимости;

уметь

- выделять спорные проблемы так называемой возрастной невменяемости и «ограниченной» вменяемости;
- рассматривать отличительные особенности исправительных и обязательных работ, а также специфику ограничения свободы;

владеть

- навыками оперирования основными понятиями данного раздела о целях наказания и системе мер наказания, а также о применении принудительных мер воспитательного воздействия и об основаниях условно-досрочного освобождения несовершеннолетних от наказания.
-

20.1. Общие положения уголовной ответственности несовершеннолетних

Уголовный кодекс РФ выделяет специальный разд. V «Уголовная ответственность несовершеннолетних», состоящий из гл. 14 «Особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних». В нормах этой главы закреплены особые правила применения мер уголовно-правового воздействия к несовершеннолетним. Выделение специальной главы, предусматривающей особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних, продиктовано необходимостью учета их социально-психологических особенностей. При этом законодатель руководствовался закрепленными в ст. 6 и 7 УК РФ принципами справедливости и гуманизма.

Несовершеннолетними в соответствии с ч. 1 ст. 87 УК РФ признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось 14, но не исполнилось 18 лет.

Несовершеннолетие виновного признается обстоятельством, смягчающим наказание (п. «б» ч. 1 ст. 61 УК РФ).

К несовершеннолетнему, совершившему преступление, могут быть применены следующие меры уголовно-правового воздействия:

- 1) наказание (ст. 88, 89 УК РФ);
- 2) принудительные меры воспитательного воздействия в связи с освобождением несовершеннолетнего от уголовной ответственности (ст. 90, 91 УК РФ);
- 3) принудительные меры воспитательного воздействия в связи с освобождением несовершеннолетнего от наказания (ч. 1 ст. 92 УК РФ);
- 4) помещение несовершеннолетнего в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием в связи с его освобождением от наказания (ч. 2 ст. 92 УК РФ).

20.2. Особенности назначения и применения наказания в отношении несовершеннолетних

Личность несовершеннолетних обладает такими качествами, как изменчивость, несформированность, пластичность, поэтому при правильно организованном процессе применения наказания существует больше шансов для оказания на них благоприятного исправительного воздействия. В этой связи при совершении ими впервые неосторожных преступлений, иных преступлений небольшой и средней тяжести и некоторых тяжких преступлений помимо целей предупреждения новых преступлений, восстановления социальной справедливости и исправления целью наказания является воспитание – привитие уважительного отношения к человеческой личности как наивысшей ценности в обществе, чужой собственности, результатам трудовой деятельности.

В соответствии со ст. 88 УК РФ несовершеннолетним могут быть назначены следующие виды наказаний:

- штраф;
- лишение права заниматься определенной деятельностью;
- исправительные работы;
- обязательные работы;
- ограничение свободы;
- лишение свободы на определенный срок.

Другие виды наказаний, включая пожизненное лишение свободы и смертную казнь, им не могут быть назначены.

Наказания, которые могут назначаться несовершеннолетним, отличаются от аналогичных наказаний в отношении совершеннолетних осужденных меньшим объемом кары.

Так, несовершеннолетним штраф назначается в размере от 1 тыс. до 50 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего осужденного за период от двух недель до шести месяцев. Причем штраф назначается как при наличии у несовершеннолетнего осужденного самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание, так и при отсутствии таковых. Штраф, назначенный несовершеннолетнему осужденному, по решению суда может взыскиваться с его родителей или иных законных представителей с их согласия.

Исправительные работы могут быть назначены несовершеннолетним осужденным, не имеющим основного места работы, на срок до одного года и отбываются в местах, определяемых органом местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительной инспекцией. При заключении трудового договора с лицами, достигшими 15 лет (в некоторых случаях – 14 лет), должны соблюдаться нормы ТК РФ (ст. 63). В случае злостного уклонения от отбывания исправительных работ они могут быть заменены лишением свободы из расчета один день лишения свободы за три дня исправительных работ.

Согласно ч. 3 ст. 88 УК РФ допускается применение обязательных работ, которые могут быть назначены на срок от 40 до 160 часов и заключаются в выполнении работ, посильных для несовершеннолетнего. Они исполняются в свободное от учебы или основной работы время, а продолжительность исполнения должна составлять не свыше двух часов в день для лиц до 15 лет и не более трех часов для лиц от 15 до 16 лет.

Ограничение свободы назначается несовершеннолетним осужденным в виде основного наказания на срок от двух месяцев до двух лет (ч. 5 ст. 88 УК РФ).

Лишить права заниматься определенной деятельностью состоит в запрещении заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью. Статья 88 УК РФ допускает применение данного наказания к несовершеннолетнему (например, лишение прав управления транспортным средством), если эта деятельность способствовала совершению несовершеннолетним преступления.

Свою специфику имеет и применение к несовершеннолетним наказания в виде лишения свободы. Так, согласно ст. 57 УК РФ лицам, совершившим преступления в возрасте до 18 лет, не назначается пожизненное лишение свободы, не может применяться к ним и тюремное заключение.

В соответствии с ч. 6 ст. 88 УК РФ наказание в виде лишения свободы назначается несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления в возрасте до 16 лет, на срок не свыше шести лет. Этой же категории несовершеннолетних, совершивших особо тяжкие преступления, а также остальным несовершеннолетним осужденным наказание назначается на срок не свыше 10 лет и отбывается в воспитательных колониях. Однако наказание в виде лишения свободы не может быть назначено несовершеннолетнему осужденному, совершившему в возрасте до 16 лет преступление небольшой или средней тяжести впервые, а также остальным несовершеннолетним осужденным, совершившим впервые преступления небольшой тяжести. Согласно ч. 6.1 ст. 88 УК РФ при назначении наказания в виде лишения свободы за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления низший предел наказания, предусмотренный соответствующей статьей Особенной части УК РФ, сокращается наполовину.

В ч. 6.2 ст. 88 УК РФ содержится положение, позволяющее суду повторно принять решение об условном осуждении в случае, когда несовершеннолетний осужденный в течение испытательного срока совершил новое преступление, не являющееся тяжким.

При назначении несовершеннолетнему наказания за покушение на преступление суд не может выйти за пределы семи лет и шести месяцев лишения свободы (три четверти от 10 лет) или четырех лет и шести месяцев (три четверти от шести лет). Аналогично суд не вправе выйти за пределы пяти лет и трех лет при назначении максимального наказания за приготовление к преступлению.

В воспитательных колониях отбывают наказание несовершеннолетние, осужденные к лишению свободы, а также осужденные, оставленные в воспитательных колониях до достижения ими 19 лет (ч. 9 ст. 74 УИК РФ). Согласно ч. 9 ст. 74 УИК РФ в воспитательных колониях могут создаваться изолированные участки, функционирующие как исправительные колонии общего режима, для содержания осужденных, достигших 18 лет во время отбывания наказания.

Отрицательно характеризующиеся осужденные к лишению свободы, достигшие возраста 18 лет, переводятся для дальнейшего отбывания из воспитательной колонии в изолированный участок воспитательной колонии, функционирующей как исправительная колония общего режима (при его наличии) или в исправительную колонию общего режима (ч. 1 ст. 140 УИК РФ).

Если лицо, совершившее тяжкое или особо тяжкое преступление в несовершеннолетнем возрасте, на момент постановления приговора достигло 18 лет, ему назначается отбывание наказания в исправительной колонии общего режима (ст. 140 УИК РФ).

Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 1 февраля 2011 г. № 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних» рекомендует в каждом случае обсуждать вопрос о возможности применения к несовершеннолетнему положений ст. 75–78 УК РФ и ст. 24–28 УПК РФ об освобождении от уголовной ответственности. Судам следует соблюдать правила индивидуализации наказания, имея в виду, что лишение свободы не назначается тем несовершеннолетним, которые впервые совершили преступление небольшой или средней тяжести до 16 лет, а также остальным несовершеннолетним, совершившим преступления небольшой тяжести впервые (п. 16 и 26 постановления).

Более широкие возможности закон предоставил для применения условного осуждения. Согласно ч. 7 ст. 88 УК РФ суд вправе предписать органу, исполняющему наказание, учитывать определенные особенности личности подростка, касающиеся, например, его характера, психического и физического развития.

Согласно ч. 1 ст. 89 УК РФ при назначении наказания несовершеннолетнему, кроме обстоятельств, предусмотренных ст. 60 УК РФ, учитываются условия его жизни и воспитания, особенности личности, а также влияние на него старших по возрасту лиц. Принимаются во внимание материальное положение семьи, поведение родителей, окружение подростка, уровень психического развития несовершеннолетнего (например, повышенная возбудимость, неуравновешенность, впечатлительность, наличие психических

аномалий, не исключающих вменяемости, явное отставание в психическом развитии (инфантильность) и др.).

Юридическое значение перечисленных выше обстоятельств заключается главным образом в том, что они учитываются судом в качестве обстоятельств, смягчающих наказание. Вместе с тем их установление имеет значение и при решении вопросов о дифференциации наказания, выборе вида исправительного учреждения, применении условного осуждения и т.п.

Несовершеннолетие виновного согласно п. «б» ч. 1 ст. 61 УК РФ признается обстоятельством, смягчающим наказание. На практике это означает, что суд избирает меру наказания ближе к низшему пределу санкции, а при альтернативной санкции предпочитет менее строгое из предусмотренных наказаний. Возраст должен учитываться в совокупности с другими смягчающими и отягчающими обстоятельствами (ст. 61 и 89 УК РФ).

20.3. Особенности освобождения несовершеннолетних от уголовной ответственности

Среди мер, применяемых к несовершеннолетним в связи с совершением ими преступлений, важное место занимают различные институты освобождения от уголовной ответственности, предусмотренные гл. 11 УК РФ. Определенные особенности имеет освобождение в связи с истечением сроков давности привлечения к уголовной ответственности. Согласно ст. 94 УК РФ сроки давности при освобождении несовершеннолетних по основаниям, предусмотренным ст. 78 УК РФ, сокращаются наполовину. При этом на несовершеннолетних не распространяется положение, предусмотренное ч. 4 ст. 78 УК РФ.

Статья 90 УК РФ предусматривает для несовершеннолетних особый вид освобождения от уголовной ответственности с применением принудительных мер воспитательного воздействия. Применение данного вида освобождения от уголовной ответственности осуществляется только при наличии следующих оснований:

- 1) недостижение лицом на момент назначения принудительных мер 18 лет;
- 2) совершение им преступления небольшой или средней тяжести;
- 3) возможность исправления лица без применения наказания.

Должны быть учтены и обстоятельства, закрепленные в ст. 60 и 89 УК РФ.

В п. 31 указанного постановления Пленум Верховного Суда РФ считает, что суды не должны назначать уголовное наказание несовершеннолетним, совершившим преступления небольшой или средней тяжести, если их исправление может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия, предусмотренных ст. 90 УК РФ.

Принудительные меры воспитательного воздействия по своей юридической природе являются мерами государственного принуждения, не являющимися уголовным наказанием, и заключаются в определенных правоограничениях. Главное в их содержании — воспитательная направленность в отличие от наказания, носящего карательную направленность.

Согласно ч. 2 ст. 90 УК РФ несовершеннолетнему могут быть назначены следующие принудительные меры воспитательного воздействия:

- 1) предупреждение;
- 2) передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа;
- 3) возложение обязанности загладить причиненный вред;
- 4) ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.

Несовершеннолетнему одновременно может быть назначено несколько принудительных мер воспитательного воздействия. Перечень этих видов исчерпывающий, их содержание раскрывается в ст. 91 УК РФ.

Наиболее мягкой мерой является предупреждение — разъяснение несовершеннолетнему вреда, причиненного его деянием, и последствий повторного совершения преступлений, предусмотренных законом.

Передача под надзор состоит в возложении на родителей или лиц, их заменяющих, либо на специализированный орган обязанности по воспитательному воздействию на несовершеннолетнего и контролю за его поведением. Судом должно быть получено согласие родителей или лиц, их заменяющих, на передачу им несовершеннолетнего под надзор.

Обязанность загладить причиненный вред возлагается с учетом имущественного положения несовершеннолетнего и наличия у него соответствующих трудовых навыков. Эта мера может быть применена только к несовершеннолетним, имеющим собственный доход в виде заработка, стипендии, либо иное имущество.

Ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего предусматривают запрет посещения определенных мест, использования определенных форм досуга, в том числе связанных с управлением автомобилем, ограничение выезда без разрешения специализированного государственного органа.

Срок применения принудительных мер воспитательного воздействия зависит от категории совершенного преступления: при совершении преступления небольшой тяжести — от одного месяца до двух лет; средней тяжести — от шести месяцев до трех лет.

Согласно ч. 4 ст. 427 УПК РФ суд в постановлении о применении принудительной меры воспитательного воздействия вправе возложить на специализированное учреждение для несовершеннолетних контроль за исполнением требований, предусмотренных принудительной мерой воспитательного воздействия. Эти специализированные органы и учреждения для несовершеннолетних перечислены в ст. 4 Федерального закона от 24 июня 1999 г. № 120-ФЗ «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних» (к ним, в частности, отнесены комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав). В случае систематического (более двух раз) неисполнения несовершеннолетним принудительной меры воспитательного воздействия эта мера по ходатайству специализированного органа отменяется и материалы направляются прокурору для привлечения несовершеннолетнего к уголовной ответственности (ч. 4 ст. 90 УК РФ, ч. 5 ст. 427 УПК РФ), если не истекли сроки давности.

К несовершеннолетним применимы общие основания освобождения:

- в связи с деятельным раскаянием (ст. 75 УК РФ);
- с примирением с потерпевшим (ст. 76 УК РФ);
- с истечением сроков давности (ст. 78 УК РФ). При этом в соответствии со ст. 94 УК РФ сроки давности сокращаются наполовину.

20.4. Особенности освобождения несовершеннолетних от наказания

Освобождение от наказания несовершеннолетних предусмотрено ст. 92 УК РФ.

Частью 1 данной статьи предусмотрено освобождение судом несовершеннолетнего, осужденного за совершение преступления небольшой или средней тяжести, от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия.

В ч. 2 предусмотрено освобождение от наказания и помещение в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа несовершеннолетних, осужденных к лишению свободы за совершение преступления средней тяжести, а также тяжкого преступления.

Согласно ч. 4 ст. 92 УК РФ суд вправе восстановить срок пребывания несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа, а также продлить этот срок в случае, если судом будет признано, что несовершеннолетний нуждается в дальнейшем применении данной меры. При этом общий срок пребывания не может превышать трех лет.

В соответствии с ч. 5 ст. 92 УК РФ не подлежат освобождению от наказания лица в порядке, предусмотренном ч. 2 данной статьи, если они совершили преступления, предусмотренные ч. 1—2 ст. 111, ч. 2 ст. 117, ч. 3 ст. 122, ч. 1 ст. 126, ч. 3 ст. 127, ч. 2 ст. 131, ч. 2 ст. 132, ч. 4 ст. 158, ч. 2 ст. 161, ч. 1—2 ст. 162, ч. 2 ст. 163, ч. 1 ст. 205.1, ст. 205.2, ч. 1 ст. 205.4, ч. 1 ст. 206, ч. 2 ст. 208, ч. 2 ст. 208, ч. 2 ст. 210, ч. 1 ст. 211, ч. 2, 3 ст. 223, ч. 1, 2 ст. 226, ч. 1 ст. 228.1, ч. 1, 2 ст. 229, ст. 360 УК РФ.

В отношении лиц, совершивших преступления в возрасте от 14 до 18 лет, действуют общие положения, содержащиеся в нормах об освобождении от наказания, за исключением некоторых изъятий. Так, при освобождении несовершеннолетнего от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора сокращаются наполовину сроки давности, предусмотренные ст. 83 УК РФ.

К лицам, совершившим преступления в возрасте до 18 лет и не достигшим совершеннолетия к моменту вынесения приговора, как показывает практика, достаточно широко применяется условное осуждение (ст. 73 УК РФ). Специфика заключается в том, что применение условного осуждения в отношении несовершеннолетнего возможно только в связи с назначением таких наказаний, как исправительные работы и лишение свободы. Контроль за поведением условно осужденных несовершеннолетних осуществляют уголовно-исполнительные инспекции с участием работников подразделений органов внутренних дел по делам несовершеннолетних.

Основания применения условно-досрочного освобождения несовершеннолетних от отбывания наказания в принципе такие же, как и для взрослых

(ст. 79 УК РФ). Отличие согласно ст. 93 УК РФ состоит в том, что оно может применяться только при осуждении несовершеннолетнего к лишению свободы. При этом для таких лиц установлены более льготные условия применения условно-досрочного освобождения от отбывания наказания. Оно может быть применено к лицам, совершившим преступление в несовершеннолетнем возрасте, осужденным к лишению свободы, после фактического отбытия:

1) не менее одной трети срока наказания, назначенного за преступление небольшой, средней тяжести либо за тяжкое преступление;

2) не менее двух третей срока наказания, назначенного судом за особо тяжкое преступление.

Уголовный закон предусматривает также специфические виды освобождения от наказания несовершеннолетних. Так, ч. 1 ст. 92 УК РФ допускает освобождение судом от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия (ч. 2 ст. 90 УК РФ) несовершеннолетнего, осужденного за преступления небольшой или средней тяжести. Суд обязан аргументировать свое решение и указать специализированное учреждение для несовершеннолетних, на которое возложен контроль за поведением осужденного. Несмотря на сходство оснований для применения принудительных мер воспитательного воздействия в соответствии с ч. 1 ст. 90 и ч. 1 ст. 92 УК РФ, между ними есть отличия.

Так, согласно ч. 1 ст. 92 УК РФ несовершеннолетний подвергается осуждению, чего не происходит при его освобождении от уголовной ответственности на основании ч. 1 ст. 90 УК РФ. С учетом этого применение ч. 1 ст. 92 УК РФ возможно даже при наличии прежней судимости, повторного совершения преступления.

Часть 2 ст. 92 УК РФ предусматривает возможность освобождения от наказания несовершеннолетнего осужденного с помещением его в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием. Такое освобождение применяется при осуждении несовершеннолетнего за совершение преступления средней тяжести, а также тяжкого преступления, если суд признает, что цели наказания могут быть достигнуты путем помещения его в подобное учреждение.

Вместе с тем, учитывая повышенную общественную опасность совершенных несовершеннолетними преступлений, в законе установлены ограничения в применении ч. 2 ст. 92 УК РФ. Согласно ч. 5 данной статьи несовершеннолетние, совершившие преступления, предусмотренные ч. 1 и 2 ст. 11, ч. 2 ст. 117, ч. 3 ст. 122, ст. 126, ч. 3 ст. 127, ч. 2 ст. 131, ч. 2 ст. 132, ч. 4 ст. 158, ч. 2 ст. 161, ч. 1 и 2 ст. 162, ч. 2 ст. 163, ч. 1 ст. 205, ч. 1 ст. 205.1, ч. 1 ст. 206, ст. 208, ч. 2 ст. 210, ч. 1 ст. 211, ч. 2 и 3 ст. 233, ч. 1 и 2 ст. 226, ч. 1 ст. 228.1, ч. 1 и 2 ст. 229 УК РФ, освобождению от наказания в порядке, предусмотренном ч. 2 ст. 92 УК РФ, не подлежат.

Помещение несовершеннолетнего в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием — специфическая и достаточно строгая принудительная мера, применяемая в целях исправления несовершеннолетнего, нуждающегося в особых условиях воспитания, обучения и требующего специального педагогического подхода.

Она связана с определенными ограничениями свободы передвижения, общения несовершеннолетних, необходимостью соблюдения специальных требований режима, организации воспитательного, учебного, трудового или лечебного процесса.

Специальными учебно-воспитательными учреждениями закрытого типа являются:

- 1) специальные общеобразовательные школы закрытого типа;
- 2) специальные профессиональные училища закрытого типа;
- 3) специальные (коррекционные) профессионально-технические училища для подростков с отклонениями в развитии (задержкой психического развития и легкими формами умственной отсталости), совершивших общественно опасные деяния.

Основная задача этих учреждений — обеспечение психологической, медицинской, социальной реабилитации, включая коррекцию поведения несовершеннолетних и адаптацию их в обществе, а также создание условий для получения ими начального общего, основного общего, среднего (полного) общего и начального профессионального образования.

По закону несовершеннолетний может быть помещен в указанное учреждение до достижения им возраста 18 лет, но не более чем на три года. Пребывание в нем может быть прекращено судом до истечения предусмотренного срока (ч. 3 ст. 92 УК РФ), если им будет признано, что несовершеннолетний более не нуждается в применении данной меры.

Суд по ходатайству несовершеннолетнего может принять решение о продлении его пребывания в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа после истечения испытательного срока при необходимости завершения подростком общеобразовательной или профессиональной подготовки.

Реализация принципа гуманизма находит проявление в установлении льготных сроков погашения судимости в отношении лиц, совершивших преступления до достижения 18 лет (ст. 95 УК РФ).

Сроки погашения судимости (ст. 95 УК РФ) для лиц, совершивших преступления до достижения возраста 18 лет, предусмотренные ч. 3 ст. 86 УК РФ, сокращаются и равны:

- а) шести месяцам после отбытия или исполнения наказания более мягкого, чем лишение свободы;
- б) одному году после отбытия лишения свободы за преступления небольшой или средней тяжести;
- в) трем годам после отбытия лишения свободы за тяжкое или особо тяжкое преступление.

20.5. Применение положений главы 14 УК РФ к лицам в возрасте от 18 до 20 лет

Статья 96 УК РФ предусматривает распространение положений гл. 14 на лиц, совершивших преступления в возрасте от 18 до 20 лет. Тем самым наряду с другими смягчающими и отягчающими обстоятельствами учитывается молодой возраст как обстоятельство, смягчающее наказание; воз-

можно применение положений о сокращенных сроках погашения судимости, истечения сроков давности, об уменьшении размеров наказаний, установленных для несовершеннолетних. Однако это возможно сделать только в исключительных случаях, например при наличии у лица ограниченной (уменьшенной) вменяемости (ст. 22 УК РФ) либо при отставании его в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, а также при наличии тяжелых условий жизни и воспитания. Как правило, суд рассматривает изложенные выше обстоятельства, когда анализирует преступления небольшой или средней тяжести.

В отдельных случаях для решения вопроса о целесообразности применения положений гл. 14 УК РФ к лицам от 18 до 20 лет по решению суда требуется проведение судебно-психиатрической и судебно-психологической экспертизы.

Придя к выводу о необходимости распространения положений гл. 14 УК РФ на лиц в возрасте от 18 до 20 лет, суд вправе назначить им наказание, освободить от уголовной ответственности и наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия в соответствии со ст. 88–92 УК РФ, решать вопросы, связанные с условно-досрочным освобождением от отбывания наказания этих лиц, исчислением сроков давности и погашением судимости согласно ст. 93–95 УК РФ.

Вместе с тем в силу прямого указания в законе данные лица не могут быть помещены в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием либо в воспитательную колонию.

Вопросы для самоконтроля

1. Кто признается несовершеннолетним по российскому уголовному законодательству?
2. Какие меры уголовно-правового характера могут применяться к несовершеннолетним?
3. Какие виды наказаний могут назначаться несовершеннолетним?
4. Какие обстоятельства учитываются судом при назначении наказания несовершеннолетнему?
5. В чем заключаются особенности освобождения несовершеннолетних от уголовной ответственности?
6. В каких случаях применяются принудительные меры воспитательного воздействия? В чем проявляется их содержание?
7. Каковы особенности освобождения несовершеннолетних от наказания?
8. В каких случаях положения гл. 14 УК РФ применяются к лицам в возрасте от 18 до 20 лет?

Глава 21

ИНЫЕ МЕРЫ УГОЛОВНО-ПРАВОВОГО ХАРАКТЕРА

В результате изучения данной темы обучающийся должен:

знатъ

- структуру иных мер уголовно-правового характера;
- на какие ситуации рассчитаны нормы ст. 97–104 УК РФ;
- в чем выражается принудительность мер медицинского характера и каковы цели их применения;
- как определяются сроки принудительного лечения;
- каков порядок применения, продления и прекращения принудительных мер медицинского характера, соединенных с исполнением наказания;

уметь

- выделять и обосновывать основания применения принудительных мер медицинского характера;
- раскрывать особенности каждого из видов принудительных мер медицинского характера;
- анализировать основания и порядок продления, изменения и прекращения применения принудительных мер медицинского характера;
- анализировать правовую природу конфискации имущества;

владеть

- навыками оперирования основными понятиями о критериях невменяемости, лицах, которым могут быть применены принудительные меры медицинского характера, видах этих мер, вопросах, которые ставятся при назначении судебно-психиатрической экспертизы и подлежат оценке судом;
 - умением рассмотрения проблем конфискации имущества (ст. 104.1 УК РФ).
-

21.1. Принудительные меры медицинского характера

В п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 7 апреля 2011 г. № 6 «О практике применения судами принудительных мер медицинского характера» закреплено, что принудительные меры медицинского характера являются мерами уголовно-правового характера и применяются только к лицам, совершившим предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние в состоянии невменяемости или у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение, а также к лицам, совершившим преступление и страдающими расстройствами, не исключающими вменяемости, и лишь при условии, когда психическое расстройство связано с возможностью причинения этими лицами иного существенного вреда либо с опасностью для себя или других лиц.

Цели применения принудительных мер медицинского характера отличаются от целей применения наказания и заключаются в излечении или улучшении психического состояния указанных лиц, а также предупреждения совершения ими новых предусмотренных уголовным законом общественно опасных деяний (ст. 98 УК РФ).

В соответствии с ч. 1 ст. 97 УК РФ *принудительные меры медицинского характера* могут быть назначены судом лицам:

а) совершившим деяния, предусмотренные статьями Особенной части, в состоянии невменяемости;

б) у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение или исполнение наказания;

в) совершившим преступления и страдающим психическими расстройствами, не исключающими вменяемости;

д) совершившим в возрасте старше 18 лет преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего 14-летнего возраста, и страдающим расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости (п. «в» и «д» были введены Федеральным законом от 29 февраля 2012 г.).

Общие условия применения принудительного лечения установлены Законом РФ от 2 июля 1992 г. № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании».

Согласно ст. 11 этого Закона принудительное лечение может проводиться без согласия лица, страдающего психическим расстройством, или без согласия его законного представителя только при применении принудительных мер медицинского характера по основаниям, предусмотренным УК РФ, а также при недобровольной госпитализации.

Принудительные меры медицинского характера выражаются в принудительном психиатрическом наблюдении и лечении лиц, совершивших общественно опасные деяния (или преступления) и страдающих психическими расстройствами. Принудительные меры медицинского характера не являются наказанием, но имеют с ним сходство, поскольку являются мерами государственного принуждения, назначаемыми судом (ч. 1 ст. 97 УК РФ). Принудительность этих мер состоит в том, что их применение не зависит от желания лица, которому они назначаются, однако в отличие от наказания данные меры не содержат элементов кары, не выражают от имени государства отрицательной оценки деяния и лица, совершившего преступление, и не влекут судимости.

Основанием для назначения принудительных мер медицинского характера лицам, страдающим психическими расстройствами, является совокупность трех условий:

1) совершение общественно опасного деяния, предусмотренного статьями Особенной части УК РФ (п. «а» ст. 97 УК РФ), или преступления (п. «б», «в» ч. 1 ст. 97 УК РФ);

2) наличие в момент совершения общественно опасного деяния состояния невменяемости (п. «а» ч. 1 ст. 97 УК РФ) или психического расстройства, не исключающего вменяемости в момент совершения преступления (п. «в» ч. 1 ст. 97 УК РФ) либо наступление после совершения преступле-

ния психического расстройства, исключающего возможность назначения или исполнения наказания (п. «б» ч. 1 ст. 97 УК РФ);

3) установление такого психического состояния субъекта, которое создает реальную возможность совершения им нового опасного деяния либо сопряжено с непосредственной опасностью для себя или других лиц.

К указанным лицам принудительные меры медицинского характера могут быть применены только в случаях, когда психические расстройства связаны с возможностью причинения этими лицами иного существенного вреда или с опасностью для себя или других лиц. Если указанные лица по своему психическому состоянию не представляют опасности, суд может передать необходимые материалы органам здравоохранения для решения вопроса о лечении этих лиц в порядке, предусмотренном законодательством РФ о здравоохранении.

При назначении принудительных мер медицинского характера суд не устанавливает конкретных сроков их применения, поскольку невозможно прогнозировать, в течение какого времени может наступить изменение психического состояния лица, при котором отпадет необходимость в применении назначенней ранее меры. В определении суда лишь указывается вид психиатрического стационара, где будет проводиться лечение, однако закон обеспечивает права лиц, к которым применяются принудительные меры медицинского характера, определяя порядок продления, изменения и прекращения указанных мер.

В ст. 99 УК РФ закреплен исчерпывающий перечень видов принудительных мер медицинского характера:

- 1) амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра;
- 2) принудительное лечение в психиатрическом стационаре общего типа;
- 3) принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа;
- 4) принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа с интенсивным наблюдением.

В соответствии с ч. 2 ст. 99 УК РФ лицам, осужденным за преступления, совершенные в состоянии вменяемости, но нуждающимся в лечении психических расстройств, не исключающих вменяемости, в том числе лицам, указанным в п. «д» ч. 1 ст. 97 УК РФ, суд наряду с наказанием может назначить принудительную меру медицинского характера в виде амбулаторного наблюдения и лечения у психиатра.

Основания для выбора того или иного вида принудительного лечения закреплены в ст. 100 и 101 УК РФ. Они зависят от психического состояния лица и возможности излечения либо улучшения состояния психического здоровья.

Назначение принудительного амбулаторного лечения необходимо только при наличии оснований, указанных в ч. 2 ст. 97 УК РФ.

Принудительное лечение в психиатрическом стационаре согласно ст. 101 УК РФ может назначаться, если характер психического расстройства лица требует таких условий лечения, ухода, содержания и наблюдения, которые могут быть осуществлены только в данном лечебном учреждении. Также в УК РФ регламентированы основания для выбора психиатриче-

ского стационара трех типов: общего, специализированного и с интенсивным наблюдением.

Отличие принудительных мер медицинского характера от наказания проявляется в содержании целей, в определении срока их применения, в порядке замены одного вида другим.

Продление, изменение и прекращение принудительных мер медицинского характера зависит от результатов лечения и психического состояния лица на момент принятия решения.

В соответствии с ч. 1 ст. 102 УК РФ продление, изменение и прекращение применения принудительных мер медицинского характера осуществляются судом по представлению администрации учреждения, осуществляющего принудительное лечение, уголовно-исполнительной инспекцией, контролирующей применение принудительных мер медицинского характера, на основании заключения комиссии врачей-психиатров.

В соответствии с ч. 2 ст. 102 УК РФ лицо, которому назначена принудительная мера медицинского характера, подлежит освидетельствованию комиссией врачей-психиатров не реже одного раза в шесть месяцев для решения вопроса о наличии оснований для внесения представления в суд о прекращении применения или об изменении такой меры. Освидетельствование такого лица проводится по инициативе лечащего врача, если в процессе лечения он пришел к выводу о необходимости изменения принудительной меры медицинского характера либо прекращении ее применения, а также по ходатайству самого лица, его законного представителя и (или) близкого родственника. Ходатайство подается через администрацию учреждения, осуществляющего принудительное лечение, или уголовно-исполнительную инспекцию.

Первое продление принудительного лечения может быть произведено по истечении шести месяцев с момента начала лечения, в последующем продление производится ежегодно. Согласно ч. 2.1 суд на основании ходатайства администрации учреждения, исполняющего наказание, назначает судебно-психиатрическую экспертизу в отношении лица, указанного в п. «д» ч. 1 ст. 97 УК РФ, в целях решения вопроса о необходимости применения к нему принудительных мер медицинского характера в период условно-досрочного освобождения или в период отбывания более мягкого вида наказания, а также после отбытия наказания. На основании заключения судебно-психиатрической экспертизы суд может назначить принудительную меру медицинского характера, предусмотренную п. «а» ч. 1 ст. 99 УК РФ, или прекратить ее применение. Действие этой части статьи распространяется на осужденных к лишению свободы за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших 14-летнего возраста.

Основанием изменения или прекращения применения принудительной меры медицинского характера является такое изменение психического состояния лица, при котором отпадает необходимость применения ранее назначенной меры либо возникает необходимость в назначении иной принудительной меры медицинского характера как усиленного вида режима, так и более мягкого.

В случае прекращения применения принудительного лечения в психиатрическом стационаре суд может передать необходимые материалы в отношении лица, находившегося на принудительном лечении, органам здравоохранения для решения вопроса о его лечении или направлении в психоневрологическое учреждение социального обеспечения в порядке, предусмотренном законодательством РФ о здравоохранении.

В соответствии со ст. 103 УК РФ в случае излечения лица, у которого психическое расстройство наступило после совершения преступления, при назначении наказания или возобновлении его исполнения, время, в течение которого к лицу применялось принудительное лечение в психиатрическом стационаре, засчитывается в срок наказания из расчета один день пребывания в психиатрическом стационаре за один день лишения свободы. Следовательно, такой порядок зачета срока относится только к лицам, указанным в п. «б» ч. 1 ст. 97 УК РФ.

В соответствии со ст. 104 УК РФ в случаях, предусмотренных ч. 2 ст. 99 УК РФ, принудительные меры медицинского характера исполняются по месту отбывания лишения свободы. Если психическое состояние осужденного изменилось и требует стационарного лечения, это лицо помещается в психиатрический стационар или иное лечебное учреждение в порядке, предусмотренном законодательством о здравоохранении (ч. 2 ст. 104 УК РФ). Время пребывания в указанных учреждениях засчитывается в срок отбывания наказания. Прекращение применения принудительной меры медицинского характера, соединенной с исполнением наказания, производится судом по представлению органа, исполняющего наказание, на основании заключения комиссии врачей-психиатров.

21.2. Конфискация имущества

Конфискация имущества в настоящее время признана иной мерой уголовно-правового характера.

В соответствии с ч. 1 ст. 104.1 УК РФ *конфискация имущества* — принудительное безвозмездное изъятие и обращение в собственность государства на основании обвинительного приговора следующего имущества: денег, ценностей и иного имущества, полученных в результате совершения определенных преступлений, указанных в п. «а» ч. 1 данной статьи (например, предусмотренных ч. 2 ст. 105, ч. 2—4 ст. 111, ч. 2 ст. 126, ст. 127.1, 127.2, ч. 2 ст. 141, ст. 145.1 (если преступление совершено из корыстных побуждений), ст. 146, 147, ст. 153—155 (если преступления совершены из корыстных побуждений), ст. 171.1, 171.2, 174, 174.1, 183, ч. 5—8 ст. 204, ст. 205, 205.1—205.5, 206, 208—210, 212, 222, 227, 228.1, ч. 2 ст. 228.2, ст. 228.1, 229, 231, 232, 234, 235.1, 238.1, 240, 241, 242, 242.1, 258.1, 275—279, 281, 282.1—282.3, 283.1, 285, 290, 295, 307—309, 327.2, 355, ч. 3 ст. 359, ст. 361 УК РФ) или являющихся предметом незаконного перемещения через таможенную границу ЕАЭС либо через Государственную границу РФ с государствами — членами ЕАЭС, ответственность за которые установлена ст. 200.1, 200.2, 226.1, 229.1 УК РФ, и любых доходов от этого имущества, за исключением имущества и доходов от него, подлежащих законному владельцу.

Конфискации также подлежат деньги, ценности и иное имущество, в которые имущество, полученное в результате совершения хотя бы одного из преступлений, предусмотренных статьями, указанными в п. «а» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ, и доходы от этого имущества были полностью или частично превращены или преобразованы (п «б» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ).

Кроме того, конфискации подлежат деньги, ценности и иное имущество, используемые или предназначенные для финансирования терроризма, экстремистской деятельности организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации) (п. «в» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ). Наконец, конфискуются орудия, оборудование или иные средства совершения преступления, принадлежащие обвиняемому (п. «г» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ).

Если конфискация определенного предмета, входящего в имущество, указанное в ст. 104.1 УК РФ, на момент принятия судом решения о конфискации данного предмета невозможна вследствие его использования, продажи или по другой причине, судом выносится решение о конфискации денежной суммы, которая соответствует стоимости данного предмета (ст. 104.2 УК РФ).

Согласно ч. 1 ст. 104.3 УК РФ при принятии решения о конфискации имущества в первую очередь должен быть решен вопрос о возмещении ущерба, причиненного законному владельцу. При отсутствии у виновного иного имущества, на которое может быть обращено взыскание, кроме указанного в ч. 1 и 2 ст. 104.1 УК РФ, из его стоимости возмещается вред, причиненный законному владельцу, а оставшаяся часть обращается в доход государства.

21.3. Судебный штраф

Глава 15.2 «Судебный штраф» УК РФ включает ст. 104.4 и 104.5 УК РФ.

В ч. 1 ст. 104.1 УК РФ дано понятие судебного штрафа как денежного взыскания, назначаемое судом при освобождении лица от уголовной ответственности в случаях, предусмотренных ст. 76.2 УК РФ.

В случае неуплаты судебного штрафа в установленный судом срок судебный штраф отменяется и лицо привлекается к уголовной ответственности по соответствующей статье Особенной части УК РФ (ч. 2).

В п. 19 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 ноября 2016 г № 56 содержится разъяснение, что с учетом положений ч. 2 ст. 104.4 УК РФ лицо считается уклоняющимся от уплаты судебного штрафа, назначенного в соответствии со ст. 76.2 УК РФ, если оно не уплатило такой штраф в установленный судом срок (до истечения указанной в постановлении суда конкретной даты) без уважительных причин. Уважительными причинами неуплаты могут считаться такие появившиеся после вынесения постановления о прекращении уголовного дела или уголовного преследования обстоятельства, вследствие которых лицо лишено возможности выполнить соответствующие действия (например, нахождение на лечении в стационаре, утрата заработка или имущества ввиду обстоятельств, которые не зависели от этого лица).

В ст. 104.5 УК РФ закреплен порядок определения размера судебного штрафа. Часть 1 данной статьи определяет, что размер судебного штрафа не может превышать половину максимального размера штрафа, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ. В случае если штраф не предусмотрен соответствующей статьей Особенной части УК РФ, размер судебного штрафа не может быть более 250 тыс. руб.

Размер судебного штрафа определяется судом с учетом тяжести совершенного преступления и имущественного положения лица, освобождаемого от уголовной ответственности, и его семьи, а также с учетом возможности получения указанным лицом заработной платы или иного дохода (ч. 2 ст. 104.5 УК РФ).

Вопросы для самоконтроля

1. Какие основания применения принудительных мер медицинского характера предусмотрены уголовным законом?
2. Каковы цели применения принудительных мер медицинского характера?
3. Какие существуют виды принудительных мер медицинского характера?
4. Как осуществляется продление, изменение и прекращение применения принудительных мер медицинского характера?
5. Каким образом применяются принудительные меры медицинского характера, соединенные с исполнением наказания?
6. Что представляет собой конфискация имущества?
7. Какое имущество подлежит безвозмездному изъятию и обращению в собственность государства при конфискации имущества?

Рекомендуемая литература

Основная литература

Актуальные проблемы уголовного права : учебник для магистров / отв. ред. И. А. Подвойкина. — М., 2015.

Боровиков, В. Б. Уголовное право. Общая и Особенная части. Практикум / В. Б. Боровиков. — 3-е изд., перераб. и доп. — М., 2016.

Вопросы уголовного права и уголовного процесса в практике Верховного Суда Российской Федерации : сб. материалов судебной практики. — 2-е изд. / сост. В. Б. Боровиков, А. В. Галахова, В. В. Демидов. — М., 2011.

Давыдов, В. А. Судебная практика к Уголовному кодексу Российской Федерации : научно-практ. пособие / В. А. Давыдов, И. Н. Иванова ; под общ. ред. В. М. Лебедева. — 7-е изд. перераб. и доп. — М., 2016.

Жалинский, А. Э. Уголовное право в ожидании перемен: теоретико-инструментальный анализ / А. Э. Жалинский. — М., 2009.

Иванов, Н. Г. Уголовное право. Общая часть : учебник для академического бакалавриата / Н. Г. Иванов. — М. : Издательство Юрайт, 2016.

Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) / под ред. А. В. Бриллиантова. — М., 2016.

Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) / под ред. А. И. Чучаева. — М., 2016.

Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / под ред. В. М. Лебедева. — М. : Издательство Юрайт, 2016.

Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. — 2-е изд. / отв. ред. С. В. Дьякова и Н. Г. Кадникова. — М., 2015.

Наумов, А. В. Российское уголовное право : курс лекций в 3 т. Т. 1. Общая часть / А. В. Наумов. — М., 2015.

Оценочные признаки в Уголовном кодексе Российской Федерации: научное и судебное толкование / под ред. А. В. Галаховой. — М., 2014.

Полный курс уголовного права : в 5 т. / под ред. А. И. Коробеева. — СПб., 2008. — Т. 1. Преступление и наказание.

Сборник постановлений Пленумов Верховного Суда Российской Федерации по уголовным делам / сост. А. Г. Хлебушкин. — М., 2016.

Уголовное право России. Общая и Особенная части : учебник / под ред. А. И. Чучаева. — М., 2016.

Уголовное право России. Общая часть : учебник для академического бакалавриата / под ред. О. С. Капинус. — М. : Издательство Юрайт, 2016.

Уголовное право России. Общая часть. Особенная часть : учебник для вузов / под ред. Н. Г. Кадникова. — М., 2013.

Уголовное право Российской Федерации. Часть Общая : учебник для вузов / под ред. В. С. Комиссарова, Н. Е. Крыловой, И. М. Тяжковой. — М., 2012.

Дополнительная литература

- Арутюнов, А. А. Соучастие в преступлении / А. А. Артюнов. — М., 2013.*
- Бабаев, М. М. Проблемы российской уголовной политики / М. М. Бабаев, Ю. Е. Пудовочкин. — М., 2014.*
- Бриллиантов, А. В. Освобождение от уголовной ответственности (с учетом обобщения судебной практики) / А. В. Бриллиантов. — М., 2010.*
- Гаухман, Л. Д. Квалификация преступлений: закон, теория, практика / Л. Д. Гаухман. — М., 2013.*
- Грачева, Ю. В. Судебное усмотрение в применении уголовно-правовых норм: проблемы и пути решения / Ю. В. Грачева. — М., 2014.*
- Дмитренко, А. П. Обстоятельства, исключающие преступность деяния в уголовном праве Российской Федерации / А. П. Дмитренко. — М., 2010.*
- Есаков, Г. А. Уголовно-правовое воздействие / Г. А. Есаков [и др.]. — М., 2015.*
- Жевлаков, Э. Н. Назначение наказания / Э. Н. Жевлаков. — М., 2015.*
- Кадников, Н. Г. Категории преступлений / Н. Г. Кадников. — М., 2000.*
- Кудрявцев, В. Н. Общая теория квалификации преступлений / В. Н. Кудрявцев. — М., 2007.*
- Курганов, С. И. Наказание: уголовно-правовой, уголовно-исполнительный и криминологический аспекты / С. И. Курганов. — М., 2008.*
- Лопашенко, Н. А. Уголовная политика / Н. А. Лопашенко. — М., 2009.*
- Мальцев, В. В. Учение об объекте преступления : в 2 т. / В. В. Мальцев. — Волгоград, 2010.*
- Орешкина, Т. Ю. Обстоятельства, исключающие преступность деяния / Т. Ю. Орешкина. — М., 2017.*
- Плешаков, А. М. Институт крайней необходимости в российском уголовном праве / А. М. Плешаков, Г. С. Шкабин. — М., 2006.*
- Пудовочкин Ю. Е. Действие уголовного закона во времени. Обратная сила уголовного закона. М., 2014.*
- Рарог, А. И. Квалификация преступлений по субъективным признакам / А. И. Рарог. — СПб., 2005.*
- Совокупность преступлений: проблемы теории и практики квалификации / под ред. Ю. Е. Пудовочкина. — М., 2016.*
- Толкаченко, А. А. Назначение уголовного наказания по совокупности преступлений / А. А. Толкаченко. — М., 2016.*
- Чучаев, А. П. Назначение наказания / А. П. Чучаев, Е. Г. Веселов. — М., 2008.*

Напиши книги можно приобрести:

Учебным заведениям и библиотекам:

в отделе по работе с вузами

тел.: (495) 744-00-12, e-mail: vuz@urait.ru

Частным лицам:

список магазинов смотрите на сайте [urait.ru](#)

в разделе «Частным лицам»

Магазинам и корпоративным клиентам:

в отделе продаж

тел.: (495) 744-00-12, e-mail: [sales@urait.ru](#)

Отзывы об издании присылайте в редакцию

e-mail: [red@urait.ru](#)

**Новые издания и дополнительные материалы доступны
в электронной библиотечной системе «Юрайт»
[biblio-online.ru](#)**

Учебное издание

**Боровиков Валерий Борисович,
Смердов Анатолий Алексеевич**

УГОЛОВНОЕ ПРАВО

ОБЩАЯ ЧАСТЬ

Учебник для СПО

Под редакцией *В. Б. Боровикова*

Формат 70×100¹/16.

Гарнитура «Petersburg». Печать цифровая.

Усл. печ. л. 17,46.

ООО «Издательство Юрайт»

111123, г. Москва, ул. Плеханова, д. 4а.

Тел.: (495) 744-00-12. E-mail: [izdat@urait.ru](#), [www.urait.ru](#)