

МОСКОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ПУТЕЙ СООБЩЕНИЯ ИМПЕРАТОРА НИКОЛАЯ II

ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ

В. Е. СУДЕНКО

УГОЛОВНОЕ ПРАВО. ОБЩАЯ ЧАСТЬ

Лекции

*Под редакцией
доктора юридических наук,
профессора Н. А. Духно*

МОСКВА — 2016

ББК 67.408
УДК 343.2
С-89

Суденко, В. Е. Уголовное право. Общая часть : лекции / В. Е. Суденко ; под ред. Н. А. Духно. — М. : Юридический институт МИИТа, 2016. — 197 с.

Лекции подготовлены на основе программы дисциплины «Уголовное право. Общая часть» и соответствуют Федеральному образовательному стандарту высшего образования. Лекции разработаны с учетом изменений и дополнений, внесенных в Уголовный кодекс Российской Федерации по состоянию на 1 октября 2016 г.

Предназначены студентам, обучающимся в юридических вузах и на юридических факультетах, а также тем, кто интересуется уголовным правом.

Пособие одобрено на заседании кафедры «Уголовное право, уголовный процесс и криминалистика» Юридического института МИИТ (протокол от 22 сентября 2015 г. № 1) и рекомендуется учебно-методическим советом института в качестве учебного пособия (протокол от 5 ноября 2015 г. № 2).

При работе с учебным изданием использовалась справочная правовая система КонсультантПлюс.

Рецензент:

Иванцов С. В. — доктор юридических наук, профессор, профессор Московского университета МВД России.

© Суденко В. Е., 2016

© Юридический институт МИИТа, 2016

Изд. заказ 20	Бумага офсетная	Тираж 70 экз.
Подписано в печать 27.09.2016	Печать трафаретная	Цена договорная
Усл.-печ. л. 12,2	Уч.-изд. л. 9,0	Формат 60×90 ^{1/16}

127994, Москва, ул. Образцова, д. 9, стр. 9.

Содержание

Принятые сокращения.....	4
Введение	5
Лекция 1. Предмет, метод, система и задачи уголовного права. Наука уголовного права	6
Лекция 2. Принципы уголовного права	13
Лекция 3. Уголовный закон	21
Лекция 4. Преступление.....	32
Лекция 5. Уголовная ответственность. Состав преступления	39
Лекция 6. Объект преступления	50
Лекция 7. Объективная сторона преступления	56
Лекция 8. Субъективная сторона преступления	62
Лекция 9. Субъект преступления	71
Лекция 10. Неоконченное преступление	76
Лекция 11. Соучастие в преступлении.....	83
Лекция 12. Множественность преступлений	92
Лекция 13. Обстоятельства, исключающие преступность деяния	98
Лекция 14. Понятие, признаки и цели наказания.....	106
Лекция 15. Система и виды наказаний	109
Лекция 16. Общие начала назначения наказаний	121
Лекция 17. Обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание	126
Лекция 18. Назначение наказания	138
Лекция 19. Условное осуждение	144
Лекция 20. Освобождение от уголовной ответственности	148
Лекция 21. Освобождение от наказания	157
Лекция 22. Амнистия. Помилование. Судимость	170
Лекция 23. Уголовная ответственность несовершеннолетних	175
Лекция 24. Принудительные меры медицинского характера	182
Лекция 25. Конфискация имущества	189
Литература.....	194

Принятые сокращения

Конституция РФ — Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ 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)

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

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

гл. — глава (-ы)

п. — пункт (-ы)

разд. — раздел (-ы)

РСФСР — Российская Советская Федеративная Социалистическая Республика

РФ — Российская Федерация

СССР — Союз Советских Социалистических Республик

ст. — статья (-и)

ч. — часть (-и)

Введение

В России уже два десятка лет действует первый для постсоциалистической России Уголовный кодекс (раньше были Уголовные кодексы РСФСР). За это время в стране произошли коренные изменения в политике, экономике, праве. В соответствии с ними в Уголовный кодекс РФ законодателем постоянно, к месту и, нередко, не к месту, вносятся соответствующие изменения. Конечно, нельзя отрицать динамичность нашей жизни и то, что любой закон не может оставаться неизменным тогда, когда изменяется жизнь. Но имеют место случаи, когда законодатель поспешно, можно сказать лихорадочно, отменяет ту или иную статью УК, а уже через несколько месяцев вводит ее несколько измененный вариант под другим номером. К примеру, статья 129 УК, устанавливающая ответственность за клевету, утратила силу 7 декабря 2011 г., однако уже 28 июля 2012 г. введена в несколько измененной редакции. Это относится и к такому наказанию, как конфискация имущества.

Несмотря на относительную насыщенность современного литературного рынка юридической, научно-правовой литературой, потребность в ней не становится меньшей. Не вдаваясь в подробный анализ всего имеющегося объема юридической литературы, следует отметить, что среди добротных учебников по уголовному праву встречаются и такие, которые довольно сложно и трудно излагают материал для незнакомого с юриспруденцией читателя.

В данных лекциях учтены отмеченные недостатки, а также все изменения УК по состоянию на 1 октября 2016 г.

В работе освещены основные положения уголовного закона, приведены некоторые литературные источники и нормативные правовые акты применительно к соответствующим темам. Для проверки прочности усвоения учебного материала и выработки практических навыков в применении тех или иных уголовно-правовых норм по рассматриваемым темам автором сформулированы контрольные вопросы, что облегчает усвоение материала и соответствует требованиям, предъявляемым к учебным изданиям.

Не претендуя на исключительно полное освещение институтов и положений Общей части уголовного права, считаем, что данные лекции в определенной степени помогут студентам и тем, кто интересуется этой дисциплиной. Их использование предполагает, вместе с тем, как прослушивание лекций, так и самостоятельную работу с другой учебной и монографической литературой.

Лекция 1. ПОНЯТИЕ, ПРЕДМЕТ, СИСТЕМА И ЗАДАЧИ УГОЛОВНОГО ПРАВА. НАУКА УГОЛОВНОГО ПРАВА

1.1. Понятие, предмет и метод уголовного права

Уголовное право изучает, систематизирует и объясняет социальную обусловленность уголовного закона, его существо, принципы действия, понятие преступления, категории преступлений, признаки отдельных составов преступления. Оно исследует различные стороны преступного поведения, виды уголовных наказаний и других мер уголовно-правового характера, правила и пределы их применения, рассматривает понятие и признаки субъекта преступления. Уголовное право разрабатывает научно-обоснованные рекомендации, направленные на совершенствование уголовного законодательства и практики его применения.

УГОЛОВНОЕ ПРАВО — это отрасль права, объединяющая правовые нормы, которые устанавливают, какие деяния являются преступлениями и определяют основания и пределы уголовной ответственности, меры уголовно-правового воздействия, применяемые к лицам, совершившим преступления, и условия освобождения от уголовной ответственности и наказания.

Уголовное право определяет границы допустимого законом поведения, нарушение которых считается преступлением.

С позиций социального предназначения, социальной роли уголовного права выделяют три его основные функции: охранительную, регулятивную и обеспечения справедливости. Главной функцией уголовного права является обеспечение справедливости, т.е. это функция уголовного права, из которой вытекают охранительная, регулятивная, предупредительная и другие функции уголовного законодательства.

Охранительная функция заключается в определении ответственности за нарушение установленных законом правил поведения. Охранительными функциями обладают и другие отрасли права: административное, гражданское, финансовое, однако уголовное право

охраняет наиболее значимые для личности, общества и государства интересы, блага, ценности и предполагает самую строгую из всех видов юридической ответственности — уголовную ответственность.

Охранительная функция уголовного права осуществляется путем установления уголовно-правовых запретов на совершение деяний, признанных опасными и вредными для личности, общества и государства.

Регулятивная функция уголовного права заключается в том, что уголовный закон запрещает посягательство на те или иные интересы, блага и ценности под угрозой наказания. Несмотря на то, что основное регулирование общественных, политических, экономических процессов осуществляется другими отраслями отечественного права (конституционным, административным, гражданским и т.д.), уголовное право содействует им, препятствуя появлению и существованию нежелательных для общества явлений и процессов. К данной функции относится и наделение граждан правами на причинение вреда при защите от опасных посягательств - при необходимой обороне, крайней необходимости, при иных обстоятельствах, исключающих преступность деяния.

Кроме того, уголовное право осуществляет и **предупредительную функцию**, содействуя развитию правосознания населения. Издание уголовного закона дает возможность гражданам знать о том, какие деяния являются опасными и вредными для общества, иначе, общественно опасными. Применение уголовного закона воздействует на сознание не только правонарушителя, но и других людей, воспитывая тем самым правопослушание, т.е. осознанное соблюдение правовых предписаний государства. Предупредительная функция направлена на решение задач по недопущению совершения преступлений посредством общей превенции уголовного закона, общей и специальной превенции наказания, а также посредством норм о добровольном отказе от преступления и деятельном раскаянии.

Предметом уголовного права являются отношения, возникающие по поводу совершения общественно опасных деяний, которые признаны преступными, а также в связи с применением наказания, предусмотренного за совершение таких деяний, т.е. уголовно-правовые отношения. Эти отношения, регулируемые данной отраслью права, возникают между государством в лице уполномоченных

на то органов, и лицом, виновно совершившим общественно опасное деяние, которое запрещено уголовным законом под страхом наказания. Предмет уголовного права образует совокупность названных выше основных регулируемых отношений: охранительных, предупредительных, а также регулятивных.

Метод уголовно-правового регулирования (применение норм) состоит в установлении и использовании уголовно-правовых средств (самых норм) борьбы с определенными формами правонарушающего поведения и привлечения виновного в совершении преступления к уголовной ответственности. Такими средствами являются уголовно-правовые нормы, применение которых к виновным в совершении преступления лицам влечет за собой определенные юридические последствия.

Уголовное право устанавливает те или иные запреты под угрозой наказания, возлагает на людей определенные обязанности и в то же время провозглашает дозволения. Этим уголовное право регулирует либо организует желаемое поведение людей.

Уголовное право отличается от других отраслей отечественного права своими задачами: охрана от преступных посягательств прав человека и гражданина, собственности, общественной безопасности, общественного порядка, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации, а также обеспечение мира и безопасности человечества и, помимо сказанного, предупреждение преступлений. Указанные задачи закреплены в ч. 1 ст. 2 Уголовного кодекса РФ.

1.2. Система уголовного права

Система уголовного права представлена двумя его частями: Общей и Особенной.

Общая часть включает нормы уголовного права, предусматривающие его общие принципы, институты и понятия, которые определяют задачи уголовного законодательства, принципы и основание уголовной ответственности; принципы действия уголовного закона во времени и пространстве, обратную силу уголовного закона; дают понятие наказания и его цели; закрепляют основные положения о наказании, о порядке и условиях освобождения от уголовной ответственности и наказания.

Общая часть уголовного права определяет формы множественности преступлений, понятие и виды совокупности преступлений и их рецидива. В Общей части определены виды и признаки неоконченного преступления; понятие и правовые последствия добровольного отказа от преступления; положения о соучастниках в преступлении, их видах, формах соучастия, пределах уголовной ответственности соучастников; виды и признаки обстоятельств, исключающих преступность деяния.

Общая часть уголовного права регулирует особенности уголовной ответственности несовершеннолетних; применение принудительных мер медицинского характера к лицам, совершившим общественно опасные деяния в состоянии невменяемости или заболевших после совершения преступления душевной болезнью; понятие и основание конфискации имущества как иной меры уголовно-правового характера.

Кроме этого, Общая часть регламентирует своими нормами наиболее важные вопросы основных понятий уголовного права: уголовного закона, преступления, наказания, иных мер уголовно-правового характера.

Особенная часть уголовного права состоит из норм, определяющих конкретные преступления по родам и видам, а также объем и содержание уголовной ответственности применительно к каждому составу преступления.

Общая и Особенная части уголовного права неразрывно связаны. Только в их единстве уголовное право представляет собой систему уголовно-правовых норм. Уголовно-правовая норма — это общеобязательное запрещенное правило поведения, сформулированное в соответствующей статье или части статьи уголовного закона, и рассчитанное на неопределенный круг лиц.

Отметим, что в настоящее время положения Общей части уголовного права переплетаются и нередко включаются в Особенную часть этой отрасли права. Примерами этого могут служить предусмотренные примечаниями к статьям Особенной части УК основания и условиями освобождения от уголовной ответственности при совершении некоторых преступных деяний (ст. 126, 127.1, 134, 198, 199, 205, 206 и др.).

1.3. Задачи уголовного права

Задачи уголовного права вытекают из исторической предопределенности этой отрасли права. Исходя из того, как законодатель сформулировал и закрепил задачи УК, можно сделать вывод, что это не только помогает правоприменителям и гражданам уяснить социальный смысл и предназначение уголовного закона, но и эффективно его применять и соотносить свои поступки с его требованиями.

Задачи уголовного права четко сформулированы в ч. 1 ст. 2 УК РФ и к ним относятся: охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений.

Для целей решения этих задач УК устанавливает основания и границы уголовной ответственности и определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, устанавливает виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений.

Решение названных задач достигается посредством реализации функций уголовного права, среди которых охранительная функция направлена на охрану наиболее важных и ценных интересов и благ, указанных в уголовном законе. Отметим положение о взаимосвязи и взаимообусловленности охранительной и регулятивной функций, исполняемых уголовно-правовыми нормами. Охранительная функция реализуется через решение названных выше задач уголовного права.

Статья 2 УК в системе норм уголовного законодательства РФ играет чрезвычайно важную роль, раскрывая основное предназначение уголовного права и его роль в охране наиболее значимых интересов и ценностей личности, общества, государства. Несмотря на то, что статья говорит о задачах уголовного права, а не о его функциях, это не говорит о противопоставлении или принципиальном различии между этими терминами. Философское понимание функции означает внешнее проявление свойств какого-либо объекта в конкретной системе, в данном случае в правовой системе России. Уголовное право внешне и проявляется через реализацию его функций, прежде всего охранительной, посредством фактического решения поставленных в ст. 2 УК

задач. В то же время решение стоящих перед уголовным законодательством задач и есть реализация его функций. Функции и задачи уголовного права, как и любой отрасли права, соотносительны и неразрывно связаны друг с другом, а потому мы вправе, хотя и с оговорками, рассматривать их как совпадающие понятия, ибо основное предназначение функции максимально полно обеспечить реализацию задач.

1.4. Наука уголовного права

Уголовное право как наука имеет существенные отличия от уголовного права как отрасли права, что проявляется в задачах, стоящих перед ними, предмете и методе. К задачам уголовного права как науки относятся изучение всей совокупности социальных, экономических явлений и их взаимосвязей с развитием уголовного права.

НАУКА УГОЛОВНОГО ПРАВА — это составная часть юридической науки, которая представляет собой совокупность научных положений и взглядов относительно оснований и пределов уголовной ответственности и возможностей уголовного права в борьбе с преступностью. Это господствующие в обществе уголовно-правовые идеи и представления об уголовном праве, о борьбе с преступностью.

Наука уголовного права использует такие методы научного исследования, как догматический, социологический, сравнительно-правовой, историко-правовой, философский и др. Отметим, что в уголовно-правовой науке имеют место не совсем удачные попытки использования диалектического метода, что, однако, не означает его бесперспективности¹. Наоборот, обращение к основным законам диалектики во всем многообразии их содержания, несомненно, будет способствовать успеху непосредственно уголовно-правовых исследований.

Уголовно-правовая наука исследует социально-правовую природу преступлений и их признаки, основание уголовной ответственности

¹ Наумов А. В. Уголовное право. Общая часть : курс лекций. М. : БЕК, 1996. С. 38.

сти, формы и виды вины, вопросы вменяемости лица, совершившего общественно опасное деяние, обстоятельства, исключают преступность деяния, неоконченное преступление, формы соучастия и виды соучастников, формы множественности преступлений и их виды, понятие и цели наказания, виды наказаний, основания освобождения от уголовной ответственности и наказания, особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних, принудительные меры медицинского характера и конфискацию имущества как иные меры уголовно-правового характера.

Наука уголовного права тесно связана с другими правовыми (уголовно процессуальное право, криминология) и иными науками (судебная медицина, судебная психиатрия, психология, педагогика), использует их достижения в процессе изучения уголовного закона, его социальной обусловленности, эффективности и практики борьбы с отдельными видами преступлений и преступностью в целом. Наука уголовного права широко использует достижения педагогики, психологии, социологии и других гуманитарных наук. Уголовно-правовая наука наиболее активно содействует правовому воспитанию населения, изучает опыт борьбы с преступностью зарубежных государств.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Назовите характерные черты уголовного права.
2. Какова система уголовного права?
3. В чем заключается связь Общей и Особенной частей уголовного права?
4. Что относится к предмету уголовного права?
5. Каковы задачи и функции уголовного права?

Лекция 2. ПРИНЦИПЫ УГОЛОВНОГО ПРАВА

2.1. Понятие принципов уголовного права

Принципы уголовного права как его основные, исходные положения, отражены в законодательстве в нормах Особенной части УК, непосредственно в нормах, посвященных специально им, а также в понятиях и институтах Общей части УК. Принципы уголовного права обусловлены социальным укладом общества, исходят из общественно опасного поведения людей и необходимости охраны от такого поведения наиболее важных интересов личности, общества, государства.

ПРИНЦИПЫ УГОЛОВНОГО ПРАВА — это основополагающие нормативно-правовые положения, на которые должны опираться в своей деятельности как правоприменители, так и законодатели.

Общественно опасное поведение, будучи выраженным через составы конкретных преступлений, формирует конкретно-юридическое содержание принципов уголовного права. Со своей стороны, принципы уголовного права непосредственно воздействуют на юридическое отображение общественно опасного поведения в уголовном праве.

Принципы обеспечивают проведение единой уголовной политики и способствуют предупреждению нарушений прав граждан в ходе борьбы с преступностью. Совокупность различных принципов уголовного права образует систему принципов, на которых основано уголовное законодательство РФ.

Известно, что для целесообразного функционирования уголовно-правового механизма он всегда должен быть основан на соответствующих принципах. Процесс реализации уголовно-правовых норм, осуществление охранительной и иных функций уголовного права объективно требуют, чтобы весь уголовно-правовой механизм также был подчинен наиболее общим положениям, которые направляли бы правотворческую (со стороны законодателя) и правоприменительную (со стороны правоохранительных органов) деятельность государственных органов на осуществление стоящих перед уголовным правом задач.

Принципы имеют важное теоретическое и практическое значение. Это обусловлено тем, что они позволяют представлять как политическую, так и юридическую природу правовых норм и правовых институтов, и являются руководящими идеями в правотворческой и правоприменительной деятельности.

Отражаясь в уголовном праве, принципы связаны с множественностью установленных законодателем разновидностей конкретных преступлений. Они оказывают существенное влияние на формирование диспозиций и санкций любой уголовно-правовой нормы. Особенной частью уголовного закона.

Принципы уголовного права, основанные на общесоциальных ценностях, непосредственно воздействуют на процесс юридического отображения общественно опасного поведения в уголовном праве и уголовном законодательстве, а потому составляют основу борьбы с преступлениями.

Значимость нормативного закрепления принципов в уголовном законе состоит в том, что они не только декларированы как таковые, но и воздействуют на практику, в максимально полном соответствии правоохранительной деятельности руководящим идеям и началам, олицетворенным в принципах. Именно в области правореализации (соблюдения, исполнения, применения норм права) наиболее отчетливо воплощаются руководящие идеи в жизнь, в практику борьбы с преступностью.

Образуя определенную единую и целостную систему, принципы уголовного права не только тесно связаны, но и взаимодействуют друг с другом, проявляют себя в правоприменительном и правоисполнительном процессах как неделимое руководящее начало.

Различают принципы, зафиксированные в нормативных актах, и принципы — идеи в качестве категорий правового сознания, которые хотя и не сформулированы в виде правовых норм, но являются исходными идеями, проявляются и учитываются в правотворческой и правоприменительной деятельности.

2.2. Содержание принципов уголовного права

Принципы уголовного права закреплены в ст. 3—7 УК. Рассмотрим понятие и содержание данных принципов.

Принцип законности (ст. 3 УК) — конституционный принцип уголовного права. Принцип законности означает, что *преступность деяния и его наказуемость, а также иные уголовно-правовые последствия, устанавливаются УК*. Только уголовный закон определяет, какие деяния являются преступными и какие уголовно-правовые последствия может повлечь совершение лицом преступления.

Правоприменитель не может ни дополнить, ни домыслить уголовный закон такими положениями, которые в нем не содержатся. Уголовный закон и только он определяет преступность и наказуемость того или иного деяния. Любой открытый либо завуалированный выход правоприменителя за пределы этого императива — грубейшее нарушение принципа законности.

Второе правило данного принципа заключается в том, что *аналогия преступлений и наказаний не допускается*. Это означает, что нельзя привлекать к уголовной ответственности за деяния, прямо не предусмотренные (не запрещенные) уголовным законом. Российскому уголовному законодательству чуждо правило о применении закона по аналогии, хотя, скажем, Гражданский кодекс РФ аналогию допускает.

Применение законодателем термина *«не допускается»*, по нашему мнению, вряд ли оправдано, поскольку он не является императивным, прямо запрещающим применение аналогии закона, требующим безусловного исполнения. Вследствие этого возможно и допущение аналогии. Законодателю следовало бы в данном случае употребить термин *«запрещается»*, имеющий императивный характер.

В то же время необходимо отметить, что в истории отечественного уголовного законодательства содержались нормы, прямо указывающие на возможность применения аналогии закона. К примеру, Основные начала уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республик от 31 октября 1924 г. в ст. 3 указывали: «Если общественно-опасные деяния прямо не предусмотрены уголовным законодательством, то основания и пределы ответственности, а также меры социальной защиты определяются судом по аналогии с теми статьями уголовных кодексов, которые предусматривают наиболее сходные по важности и роду преступления». Аналогия была предусмотрена и в ст. 16 Уголовного кодекса РСФСР 1926 г.

Законность выражается в безупречно точном и неуклонном соблюдении и применении правовых норм их адресатами. Можно ска-

зять, что чем совершеннее уголовный закон по своей социальной определенности, содержанию и юридической форме, тем он правильнее и точнее исполняется и применяется. Это и есть один из важнейших гарантов укрепления режима законности в сфере уголовно-правового регулирования. Безупречно точное применение уголовного закона на основе законности — один из атрибутов правового государства и необходимая предпосылка обеспечения принципа справедливости в разрешении конфликта между государством, обществом и гражданином, совершившим преступление. *Если уголовное дело во всех отношениях разрешено в полном соответствии с принципом законности, то оно решено справедливо.* И наоборот, отступление от законности неизбежно девальвирует принцип справедливости.

Принцип равенства граждан перед законом (ст. 4 УК) означает, что *все граждане*, независимо от социального положения, национальности, вероисповедания, пола и т.п., *равны перед законом.* Этот принцип развивает и конкретизирует положения ст. 19 Конституции РФ, в которой говорится о равенстве всех перед законом и судом.

Равенство граждан перед законом, в том числе и лиц, в отношении которых установлен особый порядок привлечения к уголовной ответственности, означает, что иммунитет этих лиц распространяется только на их служебную деятельность. А за общеуголовные преступления все граждане независимо от занимаемого положения должны привлекаться к уголовной ответственности на равных со всеми основаниях.

К сожалению законодатель не довел до логического конца определение принципа равенства, поскольку в ст. 91, 98, 122 Конституции РФ предусмотрены изъятия из принципа равенства в виде объявления неприкосновенности Президента РФ, членов Совета Федерации и депутатов Государственной Думы, судей, что не нашло своего отражения в УК.

Кроме того, уголовный закон, и в этом его специфика, в определенной мере корректирует действие принципа равенства граждан перед законом нормами трех институтов уголовного права: назначения наказания (ст. 60—70, 73 УК), освобождения от уголовной ответственности (ст. 75—78 и ряд статей Особенной части УК) и освобождение от наказания (ст. 79—83 УК). За рамками предписаний правовых институтов, обязывающих учитывать личность и иные обстоя-

тельства совершения преступления, уголовный закон к любому лицу предъявляет абсолютно одинаковые требования, которые predeterminedены принципом равенства граждан перед законом.

Принцип вины (ст. 5 УК) означает, что лицо может быть привлечено к уголовной ответственности *только за те общественно опасные деяния* и наступившие в результате их совершения общественно опасные последствия, *в отношении которых установлена его вина*. Лицо может нести ответственность, если его общественно опасные и противоправные деяния и их последствия опосредовались сознанием и волей этого лица, т.е. совершены виновно — умышленно либо по неосторожности.

Объективное вменение, т.е. уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, *не допускается*. Поэтому принцип вины нередко называют принципом субъективного вменения. Применительно к ч. 2 ст. 5 УК законодатель опять употребил тот же термин «*не допускается*», хотя более целесообразно было бы использовать термин «*запрещается*».

Принцип вины носит универсальный характер как по отношению к совершенному деянию и его общественно опасным последствиям, так и к иным юридически значимым обстоятельствам, влияющим на квалификацию содеянного, т.е. лицо должно проявлять к ним психическое отношение в форме умысла или неосторожности.

Невиновное причинение вреда (казус) в соответствии со ст. 5 и 8 УК исключает уголовную ответственность. В соответствии с ч. 2 ст. 28 УК деяние признается совершенным невиновно, если лицо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий от своих действий, и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть, а также если оно хотя и предвидело возможность их наступления, но не могло их предотвратить в силу несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам.

Принцип вины исходит из международного правила: «нет вины — нет преступления — нет уголовной ответственности». Это правило носит универсальный характер и не знает исключений.

Принцип справедливости (ст. 6 УК). *Применяемые к виновному в совершении преступления лицу наказание и иные меры уголовно-правового характера должны быть справедливыми*, т.е. соответство-

вать характеру деяния, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

Никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление, что вытекает из ст. 50 Конституции РФ.

Справедливость наказания обуславливается реализацией судами специальных принципов уголовного права: дифференциации ответственности и строгой индивидуализации наказания.

Принцип справедливости является «принципом всех принципов», поскольку нарушение любого из принципов с неизбежностью влечет нарушение справедливости.

Принцип гуманизма (ст. 7 УК) отражает положения ст. 21 Конституции РФ, провозглашающей, что *никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию*.

В соответствии с этим принципом уголовное законодательство РФ обеспечивает безопасность человека, а наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к виновному в совершении преступления лицу, не могут иметь целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства. То есть наказание не имеет своей целью возмездие.

Проявлением гуманизма является приоритетная уголовно-правовая защита личности в уголовном праве и уголовном законодательстве России. Гуманизм в уголовном праве имеет широкое и глубокое значение. Что особенно важно, гуманизм предполагает отношение к личности человека и как к объекту уголовно-правового воздействия, и как к объекту уголовно-правовой охраны.

Принцип гуманизма имеет два аспекта. Согласно первому он предполагает охрану прав и законных интересов личности, собственности, государственного строя и правопорядка от преступных посягательств. Второй аспект обращен к совершившему преступление, т.е. направлен на охрану законных интересов лица, привлекаемого к уголовной ответственности. При этом гуманизм к преступнику немислим без гуманизма к потерпевшему и другим лицам, так или иначе причастным к уголовному процессу.

Гуманизм проявляется и в том, что лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, может понести наказание, не связанное с лишением свободы. В то же время лица, совер-

шающие преступления неоднократно и тяжкие преступления, подлежат более строгим видам и более длительным срокам наказания.

Помимо перечисленных принципов уголовного права, ряд авторов называют принципы, не сформулированные в уголовно-правовых нормах, относя к ним принцип неотвратимости ответственности и принцип индивидуализации ответственности и наказания.

Принцип неотвратимости уголовной ответственности включает в себя следующие требования:

- полнота и своевременность раскрытия каждого преступления;
- справедливое и своевременное применение наказания каждому виновному в совершении преступления в целях предупреждения новых преступлений как со стороны совершивших преступление, так и со стороны других лиц;
- предупредительное значение уголовной ответственности и наказания обуславливается не их жестокостью, а их неотвратимостью.

Принцип индивидуализации уголовной ответственности является одним из основополагающих принципов уголовного права. Принцип неотвратимости уголовной ответственности с необходимостью ведет к вопросу об *индивидуализации уголовной ответственности и наказания*.

В действительности нет одинаковых преступлений, как нет и одинаковых личностей, совершивших преступления, поэтому важное значение имеет индивидуализация уголовной ответственности и наказания. Индивидуализация наказания предполагает необходимость учета характера и степени общественной опасности совершенного преступления, отягчающих и смягчающих обстоятельств.

Наказание является типичной формой уголовной ответственности, что лишает научной основы попыток отрицания принципа неотвратимости наказания. Это обстоятельство является предпосылкой для закрепления в нормах уголовного права данного принципа. На это указывает и ч. 1 ст. 6 УК: 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. Так законодатель, по сути, закрепил принцип неотвратимости уголовной ответственности и ее инди-

видуализации. Наказание неразрывно связано с уголовной ответственностью и вытекает из нее. В то же время неразрывность между преступлением и наказанием заключается в том, что они и в уголовном законе, и в правосознании людей одновременно или в близкой последовательности взаимно предполагают друг друга. Совершение лицом преступления с необходимостью сразу же предполагает наступление уголовной ответственности и далее, как правило, уголовного наказания.

Принципы права не только отражают господствующие в данном обществе взгляды по вопросам права, но и формируют требования, направленные участникам правовых отношений: судьям, прокурорам, адвокатам, потерпевшим, обвиняемым, истцам, ответчикам, лицам, проводящим предварительное расследование уголовного дела. Принципы уголовного права имеют важное практическое значение, они помогают находить оптимальные и правильные решения в затруднительных ситуациях применения права. Исследование принципов уголовного права и уголовной ответственности играет важную роль в законодательной деятельности, так как предупреждает появление норм и институтов, не соответствующих этим принципам и не соответствующих демократическим началам.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Как вы понимаете принципы уголовного права?
2. Объясните содержание принципа законности.
3. Что означает «применение закона по аналогии»?
4. В чем заключается содержание принципа равенства граждан перед законом?
5. Не нарушается ли принцип равенства неприкосновенностью депутатов, судей и других должностных лиц?
6. Не противоречит ли Конституции РФ название принципа «равенство граждан перед законом», в то время как в статье 19 Конституции РФ этот принцип называется «равенство граждан перед законом и судом»?
7. Не противоречит ли принцип равенства граждан перед законом принципу индивидуализации наказания?
8. Что такое принцип вины в уголовном праве?
9. Что означает термин «объективное вменение» и почему оно «не допускается»?
10. Раскройте содержание принципа справедливости и определите его значение для других принципов.

Лекция 3. УГОЛОВНЫЙ ЗАКОН

3.1. Понятие уголовного закона

Единственным источником уголовного права в Российской Федерации является уголовный закон, представленный в кодифицированной форме – Уголовным кодексом Российской Федерации.

УГОЛОВНЫЙ ЗАКОН — это нормативный правовой акт, принятый высшим правомочным законодательным органом власти страны, который состоит из взаимосвязанных юридических норм, закрепляющих основания и принципы уголовной ответственности и содержащих положения уголовного законодательства, определяющие общественно опасные деяния, являющиеся преступлениями, и устанавливающие наказания, применяемые к виновным в преступлении лицам, или указывающие на условия освобождения от уголовной ответственности и наказания.

Признаки уголовного закона:

— *принимается высшим законодательным органом государственной власти страны* — парламентом;

— *обладает нормативностью* — уголовное законодательство образуют только законы, содержащие правовые нормы, определяющие общеобязательное запрещенное поведение людей и уголовную ответственность за их нарушение;

— *обладает высшей юридической силой*, другие нормативные акты не должны противоречить уголовному закону;

— *это федеральный закон*, имеющий юридическую силу на всей территории РФ. Органы власти субъектов РФ не вправе принимать законы, содержащие уголовно-правовые нормы.

Уголовное законодательство РФ содержится в УК, который представляет систематизированный законодательный акт, содержащий всю совокупность уголовно-правовых норм. Новые нормы уголовного законодательства обязательно должны быть включены в УК (ч. 1 ст. 1).

Уголовный кодекс УК включает Общую и Особенную части, которые делятся на разделы, главы, статьи. Большинство статей УК содержит несколько уголовно-правовых норм.

Общая часть включает уголовно-правовые институты и нормы, устанавливающие и закрепляющие основания и принципы уголовной ответственности и содержащие общие положения уголовного законодательства. В Общей части описаны признаки уголовного закона, понятие и признаки преступления, понятие и виды неоконченного преступления, соучастия в преступлении, формы и виды множественности преступлений, обстоятельства, исключающие преступность деяния, наказание и его назначение, освобождение от уголовной ответственности и наказания, раскрыты особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних, описаны принудительные меры медицинского характера, конфискация имущества.

Нормы Общей части УК раскрывают следующие основополагающие положения уголовного права: понятие преступления (ст. 14—18), вина (ст. 24—28), неоконченное преступление (ст. 29—31), соучастие в преступлении (ст. 32—36), обстоятельства, исключающие преступность деяния (ст. 37—42); понятие, цели и виды наказания (ст. 43—59), назначение наказания (ст. 60—72), освобождение от уголовной ответственности и наказания (ст. 75—83); амнистия, помилование, судимость (ст. 84—86), ответственность несовершеннолетних (ст. 87—96); иные меры уголовно-правового характера, в том числе — медицинского характера (ст. 97—104) и конфискация имущества (ст. 104.1—104.3).

Положения Общей части УК относятся ко всем предусмотренным Особенной частью преступлениям.

Нормы Особенной части УК содержат описание признаков конкретных составов преступлений и предусматривают виды и меры наказания, назначаемого при их совершении.

Уголовное законодательство подлежит обязательному и неуклонному исполнению всеми гражданами России, должностными лицами, иностранцами и лицами без гражданства, находящимися на территории РФ.

Все составы преступлений, включенные в УК, сконструированы таким образом, чтобы исключить их расширительно-произвольное толкование. УК закрепляет общечеловеческий и конституционный *принцип приоритетной защиты интересов личности*, что подтверждается постановкой главы о преступлениях против личности на первое место в структуре Особенной части УК.

Подтверждая равенство всех видов собственности, УК содержит единую главу о преступлениях против собственности, не разделяя их на преступления против личной собственности, против общественной и государственной собственности, как это имело место в прежних Кодексах.

Появилась глава об ответственности за служебные преступления как должностных лиц государственных и муниципальных организаций, так и негосударственных служащих, что обеспечивает равенство всех перед законом.

В уголовном законе заложена суровая ответственность за тяжкие преступления, с одной стороны, и либерализация ответственности за нетяжкие преступления и случайных преступников, с другой, хотя это не всегда оправдано.

Общая и Особенная части УК тесно взаимосвязаны между собой, они взаимообусловлены и составляют единое целое. Невозможно применить норму закона, содержащуюся в Особенной части УК, не обратившись к нормам его Общей части.

3.2. Структура уголовно-правовой нормы

По своему строению нормы Особенной части разделены на две части: в одной описываются признаки конкретного преступления, в другой указано наказание, которое может быть применено при совершении данного преступления. В теории уголовного права первую часть нормы Особенной части именуется диспозицией, а вторая – санкцией.

УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ НОРМА — это запрещенное общеобязательное правило поведения, сформулированное в соответствующей статье или части статьи уголовного закона.

ДИСПОЗИЦИЯ — это структурный элемент уголовно-правовой нормы Особенной части УК, который называет преступление и может содержать описание признаков данного преступного деяния.

Диспозиции бывают простые, описательные, бланкетные и ссылочные (отсылочные). Большинство норм Особенной части УК имеют описательные или описательно-бланкетные диспозиции.

Простая диспозиция только называет преступное деяние, не раскрывая его признаков (ст. 126 УК «Похищение человека»). Это довольно неэффективное законодательное решение, поскольку требует толкования содержания такой диспозиции. Так, диспозиция ст. 126 УК только повторяет название статьи — «похищение человека», что приводит к многочисленным спорам ученых и практиков при определении момента окончания данного преступления.

Описательная диспозиция называет определенное преступление и раскрывает его признаки (ч. 1 ст. 105 РФ «Убийство», ч. 1 ст. 158 УК «Кража», ч. 1 ст. 161 УК «Грабеж», ч. 1 ст. 162 УК «Разбой» и др.). Описательные диспозиции — наиболее эффективное решение законодателя при определении того или иного преступления, поскольку в них не только названо преступление, но и раскрыты его основные признаки. Например, ч. 1 ст. 105 УК гласит: «Убийство, то есть умышленное причинение смерти другому человеку...». В этой диспозиции названо преступление — убийство, указано последствие и деяние — смерть и ее причинение, указан потерпевший — другой человек, названа форма вины — умысел.

Бланкетная диспозиция называет преступление, некоторые его признаки, но для полного уяснения содержания преступного деяния отсылает к другим законам или нормативным актам иных отраслей права (ст. 143, 263, 264 УК). Так, диспозиция ч. 1 ст. 264 УК «Нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств» называет преступление — нарушение лицом, управляющим автомобилем, трамваем либо другим механическим транспортным средством, правил дорожного движения или эксплуатации транспортных средств; указывает на его субъекта — лицо, управляющее транспортным средством; называет деяние и последствия — причинение тяжкого вреда здоровью; указывает на форму вины по отношению к последствиям — неосторожность. Но для уточнения того, что же это за нарушение, необходимо обратиться к Правилам дорожного движения.

Бланкетные диспозиции направлены на сокращение объемов описания тех или иных преступлений, это, к примеру, при нарушении каких-

то определенных правил. Иначе необходимо было бы включать в диспозицию весьма объемные нормативные правовые акты. Например, в диспозицию ст. 264 УК требовалось бы включить почти все правила дорожного движения, что, конечно же, вряд ли будет оправдано.

Отсылочная диспозиция называет преступление, некоторые его признаки, однако для полного уяснения содержания преступного деяния отсылает к другой статье УК (ч. 1 ст. 112, ст. 116, 117 УК). Диспозиция части 1 ст. 112 УК «Умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью» называет преступление, аналогичное наименованию статьи, некоторые признаки средней тяжести вреда здоровью, указывает некоторые последствия, но добавляет, что последствия, названные в ст. 111 УК «Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью», не наступили.

САНКЦИЯ — это структурный элемент уголовно-правовой нормы, который устанавливает вид и размер наказания за совершение деяния, предусмотренного диспозицией данной нормы.

По строгости санкции можно сделать вывод о степени общественной опасности того или иного преступления. Санкции бывают абсолютно-определенные, относительно-определенные, альтернативные. Для УК характерны лишь относительно-определенные и альтернативные санкции.

Относительно-определенная санкция называет высший и низший пределы определенного вида наказания. Нередко низший предел наказания не указывается. Например, санкции всех частей ст. 111 УК называют только верхний предел наказания, не указывая его нижней границы — лишение свободы на срок до 8 лет по ч. 1, до 10 лет по ч. 2, до 12 лет по ч. 3 и до 15 лет ч. 4 данной статьи.

В подобных случаях для установления нижней границы санкции необходимо обратиться к статье Общей части УК, раскрывающей понятие и содержание данного вида наказания, где всегда названы верхняя и нижняя границы конкретного наказания. Применительно к наказанию в виде лишения свободы на определенный срок ст. 56 УК указывает границы — от 2 месяцев до 20 лет. Значит по всем частям ст. 111 УК нижним пределом санкции в виде лишения свободы является срок 2 месяца лишения свободы.

По нашему мнению, подобная законодательная практика применительно к тяжким и особо тяжким преступлениям вряд ли способствует повышению эффективности борьбы с ними. Так, назначение наказания в виде лишения свободы, например, за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего, на любой срок в рамках между 2 месяцами и 15 годами, будет вполне законно, поскольку не выходит за рамки санкции, определенные законодателем.

Альтернативная санкция устанавливает несколько видов наказания, предоставляя суду возможность выбора определенного вида наказания. По сути, альтернативная санкция — это несколько относительно-определенных санкций, перечисленных в статье. Например, санкция ч. 1 ст. 158 УК устанавливает уголовную ответственность за кражу и предусматривает больше половины видов наказаний, предусмотренных УК, в том числе: штраф, обязательные работы, исправительные работы, ограничение свободы, принудительные работы, арест, лишение свободы, т.е. семь видов наказания.

Большинство санкций УК - относительно-определенные, альтернативные: в них указано несколько видов наказания, содержащих низший и высший их пределы (или только высший предел).

В науке выделяют также простые (с одним видом наказания) и кумулятивные санкции, в которых наряду с основным видом наказания предусматривается обязательное (ч. 2 ст. 105 УК) или факультативное применение дополнительного наказания (ч. 1 ст. 105 УК).

3.3. Действие уголовного закона во времени и пространстве

Любой закон не может действовать до бесконечности и на любой территории. Его действие определяется как временем, так и пространством.

Уголовное законодательство России устанавливает три правила **действия уголовного закона во времени**:

- 1) преступность и наказуемость деяния определяются законом, действовавшим во время совершения преступления;
- 2) обратную силу имеет только закон, исключаящий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение виновного;

3) закон, устанавливающий преступность деяния, ужесточающий наказание или иным образом ухудшающий положение виновного, обратной силы не имеет.

Временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного деяния независимо от времени наступления последствий, на что указывает ч. 2 ст. 9 УК. Действующим признается *уголовный закон*, который вступил в силу и не отменен другим законом на момент совершения преступления. Именно в связи с этим определение времени совершения преступления имеет важное нормативное и практическое значение.

Если принят новый уголовный закон, смягчающий наказание, которое уже отбывается лицом, то данное наказание подлежит сокращению в пределах, установленных новым уголовным законом, с учетом положений Общей части уголовного закона (ч. 2 ст. 10 УК). Таким образом, если новый закон снижает максимальный срок наказания за преступление, за покушение на которое лицо отбывает назначенное ему наказание, то три четверти максимального наказания (ч. 3 ст. 66 УК) должны быть пересчитаны с учетом срока или размера наказания, установленного новым уголовным законом.

Если же новый уголовный закон отменяет преступность деяния, то лицо в безусловном порядке освобождается от уголовной ответственности и наказания. Декриминализация деяния, ранее признававшегося преступлением, прекращает уголовно-правовые отношения, возникшие ранее по поводу совершения именно такого деяния. В этом случае поступок лица выходит за пределы уголовно-правового регулирования. Лицо, совершившее указанное деяние, освобождается от уголовной ответственности на любой стадии уголовного процесса или от наказания.

Действие уголовного закона в пространстве определяется следующими принципами.

Принцип территориальности уголовного закона заключается в том, что он действует на всей территории РФ без исключения. Все лица, совершившие преступления на территории РФ, на континентальном шельфе и в исключительной экономической зоне РФ, подлежат уголовной ответственности по УК РФ (ст. 11). Имеются исключения лишь в отношении дипломатических представительств других стран.

Лицо, совершившее преступление на судне, приписанном к порту РФ, находящемся в открытом водном или воздушном пространстве вне пределов России, а также на военном корабле или военном воздушном судне РФ независимо от места их нахождения, подлежит уголовной ответственности по УК РФ.

Принцип гражданства (ст. 12 УК) устанавливает, что граждане России и лица без гражданства, постоянно проживающие на территории РФ и совершившие преступления вне пределов России против интересов, охраняемых УК, подлежат уголовной ответственности, если в отношении этих лиц нет решения суда иностранного государства по данному преступлению.

Военнослужащие воинских частей Российской Федерации, дислоцирующихся за пределами России, и совершившие преступления на территории иностранного государства, несут уголовную ответственность по УК РФ, если иное не предусмотрено международным договором России.

Универсальный принцип (ч. 3 ст. 12 УК). Иностранцы граждане и лица без гражданства, постоянно не проживающие в России и совершившие преступление вне пределов России, подлежат уголовной ответственности по УК РФ в случаях, если преступление направлено против интересов России либо гражданина России или против постоянно проживающего в России лица без гражданства. Эти же лица подлежат уголовной ответственности по УК РФ в случаях, предусмотренных международным договором РФ, если иностранные граждане и лица без гражданства, постоянно не проживающие в России, не были осуждены в иностранном государстве и привлекаются к уголовной ответственности на территории РФ.

Конституция РФ и уголовный закон (ч. 1 ст. 13 УК) указывают, что граждане России, которые совершили преступление на территории другого государства, не подлежат выдаче государству, где они совершили преступление. В то же время иностранные граждане и лица без гражданства, совершившие преступление не на территории РФ, но находясь на ее территории, могут быть выданы иностранному государству, где они совершили преступление для привлечения их к уголовной ответственности или для отбывания там назначенного наказания (ч. 2 ст. 13 УК).

3.4. Толкование уголовного закона

Условием правильного применения уголовного закона является установление его подлинного содержания и смысла, выявление юридически значимых признаков и уяснение терминов, указанных в уголовно-правовой норме. Науке известны несколько видов и способов толкования закона. В зависимости от органа толкования различают толкование по субъекту: аутентическое, легальное, судебное и неофициальное (научное, профессиональное, обыденное).

Аутентическим называется толкование, исходящее от органа, принявшего толкуемый закон. Правом аутентического толкования в России обладает только высший законодательный орган государственной власти РФ — Государственная Дума. Толкование норм УК может принимать только форму федеральных законов о внесении дополнений и изменений в действующий УК.

Легальное толкование дается органом, специально уполномоченным на то Конституцией РФ, т.е. Федеральным Собранием РФ, которое может давать и аутентическое толкование закона.

Судебное толкование дается судом в процессе применения уголовного закона к лицу, виновному в совершении преступления. Оно обязательно лишь для данного дела. Сюда же относятся и разъяснения Пленума Верховного Суда РФ по вопросам применения уголовного закона. Конституция РФ предоставляет Верховному Суду РФ право издавать такие разъяснения. Но они не имеют силы закона и не являются его источником, хотя и обязательны для всех судов, рассматривающих уголовные дела.

Неофициальное толкование не является обязательным, но имеет важное значение для правильного применения закона.

Научное толкование проводится научными учреждениями (университетами, институтами, академиями, научно-исследовательскими институтами и др.), отдельными учеными в монографиях, учебниках, статьях, научно-практических комментариях действующего уголовного законодательства. Этот вид толкования помогает уяснению содержания и смысла закона, способствует его правильному применению в соответствии с требованием правовой нормы и волей законодателя.

Профессиональное толкование дается лицами, связанными с расследованием конкретного уголовного дела (дознателями, следователями, адвокатами, прокурорами). Оно имеет значение для выработки правильного решения при предварительном расследовании преступления, но окончательное решение будет принимать суд.

Обыденное толкование осуществляется любыми лицами по поводу тех или иных особенностей применения уголовного закона (гражданами, журналистами, иными лицами).

Толкование уголовного закона может быть и по объему, в зависимости от круга деяний, на которые распространяется действие уголовного закона, т.е. буквальным, ограничительным и распространительным, т.е. расширительным.

Буквальное толкование основано на уяснении закона в точном соответствии с его текстом и «буквой», оно в силу ясности и определенности не допускает ни расширительного, ни более узкого понимания его положений. Например, ч. 2 ст. 33 УК устанавливает: «Исполнителем признается лицо, непосредственно совершившее преступление либо непосредственно участвовавшее в его совершении совместно с другими лицами (соисполнителями), а также лицо, совершившее преступление посредством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости или других обстоятельств ...». Здесь точно и ясно указано, какое лицо признается исполнителем преступления.

Ограничительным является толкование уголовного закона применительно к более узкому кругу случаев, чем оно отличается от буквального толкования. Например, примечание к ст. 126 УК предусматривает безусловное освобождение от уголовной ответственности лица, похитившего человека и добровольно освободившего его, если в действиях похитителя не содержится иной состав преступления (нет причинения вреда здоровью, иного насилия и т.п.). Данное положение уголовного закона относится исключительно к конкретным случаям, но не ко всем деяниям, запрещенным уголовным законом.

Распространительным (расширительным) называется толкование, в результате которого закон применяется к более широкому кругу случаев, чем это вытекает из его буквального текста. Так, уяснение понятия хищения чужого имущества дано в п. 1 примечания к ст. 158 УК, а применяется этот термин не только в статьях гл. 21 УК, но и

статьях других глав, например, в ст. 325 (похищение или повреждение документов, штампов, печатей...) гл. 32 УК.

Способы (приемы) толкования уголовного закона: грамматическое, систематическое, историческое толкование.

Толкование международных договоров имеет свою особенность, что вытекает из ст. 31—33 разд. 3 Венской конвенции о праве международных договоров 1969 г. При толковании международного договора наряду с его текстом должна учитываться последующая практика применения данного договора, которая устанавливает соглашение участников относительно его толкования.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что является источником уголовного права?
2. Опишите структуру УК и уголовно-правовой нормы.
3. Перечислите виды диспозиций уголовно-правовой нормы.
4. Что такое «простая диспозиция» и «диспозиция описательная»? Привести примеры.
5. Чем бланкетная диспозиция отличается от отсылочной?
6. Перечислите виды санкций уголовно-правовой нормы.
7. Сформулируйте понятие и содержание обратной силы закона.
8. Как определяется территориальный принцип действия уголовного закона?

Лекция 4. ПРЕСТУПЛЕНИЕ

4.1. Понятие и признаки преступления

Основополагающим критерием уголовного права является понятие преступления. Преступление — это социальное и правовое явление. Одной из важнейших задач уголовного законодательства и науки уголовного права является определение тех конфликтов между личностью и обществом, которые представляют повышенную общественную опасность и требуют применения мер уголовно-правового реагирования.

Часть 1 ст. 14 УК определяет **ПРЕСТУПЛЕНИЕ** как «виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное настоящим Кодексом под угрозой наказания».

Преступление — это всегда деяние, выраженное действием или бездействием, это поведение, это деятельность конкретного человека. Уголовное право исследует преступное поведение, т.е. внешнее проявление человеческой воли, выраженное в активных действиях или в воздержании от действий (бездействии). Уголовное право не регулирует бездействие, оно предписывает или запрещает те или иные действия. В уголовном праве **бездействие** — это специфический поступок, где отсутствует поведение, предусмотренное законом.

В то же время никто не несет ответственности за помыслы, убеждения, антиобщественные свойства самой личности. Основание уголовной ответственности — лишь преступное поведение, выразившееся в конкретном антиобщественном деянии лица.

Поступки человека носят осознанный, волевой характер. Лицо подлежит уголовной ответственности и наказанию только тогда, когда оно имело возможность осознавать смысл и значимость совершаемого деяния и было способно руководить своим поведением, т.е. выражало свое сознание и волю.

Поступок человека всегда выражает его волю. Поэтому нельзя привлекать лицо к уголовной ответственности, если оно действовало против своей воли, под влиянием физического принуждения или

непреодолимой силы, т.е. когда лицо лишено физической возможности выполнять лежащие на нем обязанности. Если имело место психическое принуждение, то уголовная ответственность исключается лишь в случае, когда лицо действовало в состоянии крайней необходимости, о чем будет сказано при рассмотрении обстоятельств, исключающих преступность деяния.

Преступное поведение, как указывалось выше, имеет две формы — *действие* и *бездействие*. Большую часть преступлений, предусмотренных Особенной частью УК, образуют такие, объективная сторона которых может быть выполнена только путем преступного действия. Относительно невелико количество преступлений, объективная сторона которых выражается в бездействии - *несовершении лицом того действия (или действий), которое оно должно было и могло совершить*. Есть преступления, объективная сторона которых может состоять из совокупности действия и бездействия или они выполнимы как путем действия, так и путем бездействия.

К признакам преступления относятся общественная опасность, противоправность и виновность.

Общественная опасность — основной признак преступления. Это *материальное* определение преступления. Общественная опасность — объективное свойство, способность деяния причинить вред интересам, охраняемым уголовным законом. Общественная опасность не зависит ни от воли законодателя, ни от воли правоприменителя, хотя имеет существенное значение как для законодателя, так и для правоприменителя. Общественная опасность — критерий криминализации деяния.

Статья 60 УК, определяя общие начала назначения наказания, указывает на необходимость учитывать при назначении наказания «характер и степень общественной опасности преступления». *Характер* общественной опасности называют *качественной характеристикой преступления*, это своеобразное проявление «вредности, вредоносности» преступления. Качественная характеристика зависит от содержания объекта преступного посягательства (конкретных интересов, благ, на которые посягает преступление), вида причиненного вреда (материального, морального, физического, организационного и т.п.), способа посягательства (тайное хищение или открытое), формы и вида вины, от мотива и цели преступления.

Степень общественной опасности — *количественная характеристика* сравнительной опасности деяния одного и того же характера. Она определяется конкретными проявлениями признаков преступления: величиной ущерба, обдуманностью или внезапно возникшим умыслом, стойкостью мотивов и целей, временем и обстоятельствами совершения преступления и др.

Исходя из материального признака преступления, его общественной опасности, в ч. 2 ст. 14 УК законодатель установил, что «не является преступлением действие (бездействие), хотя *формально* и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного УК, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности». *Малозначительность деяния* — это отсутствие в деянии общественной опасности — признака, характерного исключительно для преступления.

Следует обратить внимание на содержание редакции ч. 2 ст. 14 УК, где говорится о *содержании признаков какого-либо деяния, предусмотренного УК*, но в то же время сказано об отсутствии общественной опасности. По нашему мнению, если деяние содержит признаки преступления, предусмотренного Особенной частью УК, то оно содержит и общественную опасность, а если последняя отсутствует, то такое деяние не содержит признаков именно преступления. Поэтому вряд ли корректно говорить о формальном содержании признаков преступления. Здесь можно говорить об отсутствии материального признака преступления.

Противоправность как ***формальный*** признак преступления (его формальное определение) означает, что лицо, совершившее преступление, нарушило запрет, содержащийся в уголовно-правовой норме. Это исходит из того, что уголовное законодательство рассматривает преступным такое поведение человека, которое специально запрещено диспозициями статей Особенной части УК.

Обязательный признак преступления — ***виновность***, т.е. совершение деяния с умыслом или по неосторожности. Виновность характеризуется психическим отношением лица к запрещенному уголовным законом деянию, к его общественной опасности и к наступлению вредных последствий. Виновное деяние означает исключительно умышленное или неосторожное совершение общественно опасного деяния. Без мотивированной психической позиции лица, обладающе-

го свободой выбора между преступным и не преступным поведением, т.е. без вины, преступление отсутствует.

Формы психического отношения виновного лица к совершенному преступлению: умысел и неосторожность.

Виды умысла и неосторожности:

— прямой умысел означает, что лицо осознавало общественную опасность своего деяния, предвидело реальную возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их наступления;

— косвенный умысел означает осознание лицом общественной опасности своего деяния, предвидение им возможности наступления общественно опасных последствий, и сознательное допущение таких последствий или безразличное к ним отношение;

— неосторожность в виде легкомыслия — лицо осознавало общественную опасность своего деяния, предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своего деяния, и не только не желало их наступления, но самонадеянно без достаточных на то оснований рассчитывало на их предотвращение;

— неосторожность в виде небрежности — лицо не в полной мере осознавало, что совершает общественно опасное деяние, а потому не предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своего деяния, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия.

Вина основывается на способности человека *понимать* фактическую и социальную сторону своих действий, *осознавать* их правовую оценку со стороны общества и государства, *предвидеть* их непосредственный результат и *отдавать себе отчет* в их общественно опасном характере. Данное обстоятельство позволяет утверждать, что человек может совершить преступление лишь виновно, только при наличии вины поведение человека может быть признано преступлением.

Некоторые авторы считают признаком преступления **наказуемость**, т.е. обязательность назначения наказания за совершение каждого преступления, хотя данное положение весьма спорно. Другие ученые полагают, что наказуемость — не признак преступления, а его следствие¹. Думается, что наказание — действительно не признак

¹ Кузнецова Н. Ф. Новое уголовное право России. Общая часть. М., 1996. С. 38—39.

преступления, а его последствие. Если наказание является признаком преступления, то разве может кто-либо, в том числе правоприменитель, отменить такой признак? В то же время УК содержит ряд статей, в соответствии с которыми суд вправе не назначать наказание, т.е. фактически отменяет его. Однако суд вряд ли может отменить общественную опасность, запрещенность преступления, его виновность как признаки преступления. А вот наказуемость он вправе отменить. Поэтому, по нашему мнению, наказуемость не является признаком преступления.

4.2. Категоризация преступлений

Ежедневно в стране совершается свыше шести тысяч различных преступлений, имеющих наряду с общими признаками много отличий. Выделяя различия между преступлениями, законодатель дифференцированно отражает величину их опасности в диспозиции уголовно-правовой нормы через определение формы вины и в санкции по размерам и видам наказания, относя преступления к той или иной категории.

КАТЕГОРИЗАЦИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЙ (ст. 15 УК) — это отнесение преступлений к той или иной категории в зависимости от характера и степени общественной опасности деяний.

Формальные признаки категоризации — форма вины и санкция в виде лишения свободы, предусмотренные статьями Особенной части УК. Законодатель установил четыре категории преступлений:

— преступлениями *небольшой тяжести* признаются умышленные и неосторожные деяния, максимальное наказание за которые не превышает трех лет лишения свободы;

— преступлениями *средней тяжести* признаются умышленные деяния, санкции за которые не превышают пяти лет лишения свободы, и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание превышает три года лишения свободы;

— *тяжкими* преступлениями признаются умышленные деяния, наказание за которые не превышает 10 лет лишения свободы;

— *особо тяжкими* признаются умышленные деяния, максимальное наказание за которые превышает 10 лет лишения свободы или более строгое наказание (смертная казнь).

Правовые последствия отнесения преступления к определенной категории: определение рецидива преступлений (ст. 18 УК), определение режима наказания в виде лишения свободы (ст. 58 УК), влияние режима наказания при его назначении по совокупности преступлений (ст. 69 УК), условно-досрочное освобождение от отбывания наказания (ст. 79 УК), освобождение от уголовной ответственности и наказания в связи с истечением сроков давности (ст. 78, 83 УК), отсрочка отбывания наказания (ст. 82 УК), погашение судимости (ст. 86 УК).

Необходимо отметить, что указанная категоризация преступлений не является «мертвой», застывшей. Законодатель посчитал возможным, чтобы суд, с учетом фактических обстоятельств преступления и степени его общественной опасности, был вправе при наличии смягчающих наказание обстоятельств и отсутствии отягчающих обстоятельств изменить категорию преступления на менее тяжкую, однако не более чем на одну категорию. Но такое снижение категории преступления возможно только при наличии следующих условий:

— если за преступление средней тяжести осужденному назначено наказание, не превышающее трех лет лишения свободы, или другое более мягкое наказание;

— если за совершение тяжкого преступления осужденному назначено наказание, не превышающее пяти лет лишения свободы, или другое более мягкое наказание;

— если за совершение особо тяжкого преступления осужденному назначено наказание, не превышающее семи лет лишения свободы.

В данном случае возникает правовой парадокс: законодатель определяет категории преступлений, а затем передает свое право отменять категорию преступления на усмотрение суда, т.е. суд будет корректировать закон, что вряд ли правомерно.

От иных правонарушений преступления отличаются по характеру противоправности (преступление противоречит уголовному закону), по последствиям (для преступления — уголовно-правовое принуждение, судимость), по объекту посягательства (только преступления посягают на жизнь человека, государственную безопасность и т.д.).

Вопросы и задания для самоконтроля

1. В чем суть формального и материального подходов к определению понятия преступления?
2. Каковы признаки преступления?
3. Опишите содержание общественной опасности преступного деяния.
4. Какое выражение правильное: любое общественно опасное деяние — противоправно; любое противоправное деяние — общественно опасно?
5. В чем значение правила малозначительности деяния (ст. 14 УК)?
6. В чем правовое значение категоризации преступлений?
7. Найдите в УК по 10 статей, предусматривающих ответственность за преступное действие, за преступное бездействие и за деяния, совершаемые путем как действия, так бездействия.

Лекция 5. УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ. СОСТАВ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

5.1. Понятие, формы и основание уголовной ответственности

Уголовный закон может быть реализован в следующих формах: привлечение к уголовной ответственности лица, совершившего преступление, его осуждение и применение к нему наказания. Именно поэтому раскрытие понятия уголовной ответственности, определение ее основания и пределов имеет большое значение. Уголовная ответственность является одним из основных понятий уголовного права. Основания и пределы уголовной ответственности во многом обуславливают обеспечение законности уголовных репрессий, взаимных прав и обязанностей гражданина и государства.

Уголовная ответственность как один из видов юридической ответственности означает обязанность совершившего преступление лица ответить перед законом за содеянное. Уголовная ответственность, реализуясь в определенных правоотношениях и определенными формами, представляет собой реализацию определенных общественных отношений, регулируемых правовыми нормами уголовного, уголовно-процессуального и уголовно-исполнительного права при определяющей роли уголовных правоотношений.

Уголовное правоотношение возникает в момент совершения преступления. При этом объектом отношений уголовной ответственности выступают блага личного, личного имущественного и неимущественного характера, лишение которых должно претерпеть лицо, виновное в совершении преступления. Субъектом отношений уголовной ответственности являются, с одной стороны, виновное в совершении преступления лицо и, с другой стороны, государство в лице соответствующего правоохранительного органа.

Итак, **УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ** — ответственность лица за совершенное преступление, которая выражается в принудительном воздействии на него со стороны государства в соответствии с уголовным законом.

Уголовная ответственность начинается с привлечения лица, виновного в совершении преступления, к уголовной ответственности, далее следует осуждение лица, признанного судом виновным в совершении преступления, а затем — исполнение назначенного судом наказания.

Уголовная ответственность реализуется в следующих формах:

— вынесение обвинительного приговора с назначением наказания и реальным его отбыванием;

— вынесение обвинительного приговора с назначением наказания, но без реального его отбывания (при условном осуждении);

— вынесение обвинительного приговора без назначения наказания (с применением принудительных мер воспитательного воздействия к несовершеннолетним (ч. 1 ст. 92 УК), либо помещение несовершеннолетнего в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа).

Уголовная ответственность возникает в момент совершения преступления, а прекращается в связи со смертью виновного либо с момента погашения или снятия с осужденного судимости.

Основание уголовной ответственности — необходимое условие, первопричина, обосновывающая привлечение к уголовной ответственности конкретного лица.

Статья 8 УК говорит, что **ОСНОВАНИЕМ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ** является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного УК.

В приведенном определении сказано о составе преступления, правильное установление которого имеет важнейшее значение, поскольку от этого зависит правильная квалификация деяния, правильная оценка всех сторон деяния виновного лица, определение характера и степени общественной опасности содеянного, решение вопроса об освобождении от уголовной ответственности и наказания и другие вопросы, связанные с последствиями совершения преступления.

Любое общественно опасное деяние имеет много признаков как объективного, так и субъективного характера. Уголовный закон закрепляет устойчивые, типичные для всех или для большинства деяний признаки. Эти признаки описывают характерные черты деяния, а

в совокупности они определяют уровень общественной опасности деяния, влияют на степень этой опасности.

5.2. Состав преступления

Состав преступления в целом отражает общественную опасность деяния, а каждый признак состава отражает часть этой общественной опасности.

СОСТАВ ПРЕСТУПЛЕНИЯ — это единство установленных уголовным законом объективных и субъективных признаков, характеризующих общественно опасное деяние как преступление.

Описание в уголовном законе преступления выражает противоправность данного деяния, поэтому состав преступления — показатель противоправности. Преступление — это конкретный поведенческий акт человека, а состав преступления — его законодательная модель, без которой конкретное деяние невозможно признать преступным.

Состав преступления образуется из признаков, которые свойственны всем преступлениям данного вида и которые определяют тип преступления, характер и степень его общественной опасности. Без наличия всех признаков состава в их совокупности нельзя признать лицо виновным в совершении преступления и привлечь его к уголовной ответственности.

Любое преступление включает объективную и субъективную стороны, а состав преступления включает признаки, характеризующие каждую из четырех сторон преступления: признаки, характеризующие объект преступления, признаки, характеризующие объективную сторону, признаки, характеризующие субъективную сторону, и признаки, характеризующие субъекта преступления.

Объект и объективная сторона, субъективная сторона и субъект являются элементами состава преступления.

Элемент состава преступления — это составная часть преступления. Этот термин используется при проведении анализа конкретного состава преступления. *Признак* — черта, посредством которой

можно определить какой-либо предмет. Признаки характеризуют элементы состава преступления.

ОБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ — охраняемые уголовным законом интересы (блага), на которые посягает преступное деяние или которые ставятся под угрозу такого посягательства.

Объект преступления подразделяют на *общий, родовой, непосредственный*¹.

ОБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА ПРЕСТУПЛЕНИЯ — это акт внешнего проявления преступного поведения человека, которое выражается в общественно опасном деянии — действии или бездействии.

Обязательные признаки объективной стороны: *деяние* для всех видов преступлений, а для преступлений с материальным составом еще и *преступные последствия* и *причинная связь* между деянием и преступными последствиями.

Составы преступления, содержащие описание последствий или указывающие на них, либо предполагающих последствия (хищения), называют *материальными*. Для признания таких преступлений оконченными необходимо наступление указанных в законе последствий. Если составы преступлений только описывают преступное деяние и не требуют для наступления уголовной ответственности установления последствий, то они называются *формальными*. Составы, в которых преступление считается оконченным в момент начала выполнения объективной стороны, принято называть *усеченными*. К ним, как правило, относят, разбой, пиратство и некоторые другие, которые, по нашему мнению, являются материальными, но в связи с их повышенной опасностью, с тем, что они посягают не только, к примеру, на собственность, но и на жизнь и здоровье, они окончены в момент начала нападения.

¹ Иногда наряду с родовым объектом выделяют *видовой, групповой, надгрупповой* объект. Мы останавливаемся на классическом делении объекта по вертикали — общий, родовой и непосредственный объекты.

В материальных составах нужно доказать наличие *причинной связи между деянием виновного и наступившими в результате этого деяния последствиями*.

Факультативные признаки объективной стороны: время, место, орудия, средства, способ, обстановка совершения преступления.

СУБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА ПРЕСТУПЛЕНИЯ — психическое отношение лица к своему действию (бездействию) и к его последствиям, т.е. это **вина** лица в форме умысла или неосторожности.

Умысел — это осознание лицом общественной опасности совершаемого деяния, предвидение наступления преступных последствий и желание их наступления при прямом умысле, или сознательное допущение либо безразличное отношение к ним при косвенном.

Неосторожность выражается в преступном *легкомыслии* — предвидение возможности наступления опасных последствий совершения деяния, но не желание их наступления, а, наоборот, самонадеянный расчет на их предотвращение; *небрежность* — неосознание лицом опасности совершаемого деяния, непредвидение наступления общественно опасных последствий этого деяния, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности лицо должно было и могло предвидеть такие последствия.

В субъективную сторону преступления входят и факультативные признаки: *мотив, цель и эмоциональное состояние виновного*.

СУБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ — физическое, вменяемое лицо, совершившее преступление, которое достигло установленного законом возраста уголовной ответственности.

Вменяемость — способность лица осознавать фактический характер и общественную опасность своего деяния и руководить своими действиями.

Уголовной ответственности подлежит лицо, достигшее ко времени совершения преступления 16-летнего возраста (ч. 1 ст. 20 УК), а по некоторым преступлениям — 14-летнего возраста (ч. 2 ст. 20 УК).

Подробно содержание всех элементов состава преступления будут рассмотрены дальше.

5.3. Классификация составов преступления

По степени общественной опасности различают следующие составы.

Основной состав — состав, характеризующий основную форму конкретного преступления, где показаны признаки, существенные для этого конкретного типа преступления и свойственные каждому случаю совершения именно этого вида преступления. Такие составы содержатся, обычно, в части первой конкретной статьи УК.

Состав преступления со смягчающими обстоятельствами помимо признаков основного состава, содержит специальные признаки, изменяющие качество состава, уменьшающие его общественную опасность и наказуемость по сравнению с основным составом (ст. 106—108, 113 УК и др.).

Квалифицированный состав преступления содержит кроме признаков основного состава другие признаки, повышающие его общественную опасность и влекущие изменение оценки деяния, а также отягчающие наказуемость по сравнению с основным составом. Такие признаки получили название *квалифицирующих*. Как правило, квалифицированные составы содержатся в частях второй, третьей соответствующих статей УК (ч. 2 ст. 105, ч. 2 и 3 ст. 158 УК и др.).

Особо квалифицированный состав включает более серьезные по сравнению с квалифицированным составом квалифицирующие признаки, еще более усиливающие опасность и наказуемость содеянного (ч. 4 ст. 158 УК и др.).

Различие составов *по способу их описания в законе* происходит следующим образом.

Простые составы имеют все элементы состава одномерными: один объект, одно последствие, одно деяние, одна форма вины.

Сложные составы:

— имеют несколько элементов: объектов (разбой), действий (изнасилование), последствий (похищение человека, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей или иные тяжкие последствия), форм вины (умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего);

— наблюдается удлинение процесса совершения преступления (продолжаемое, длящееся преступление);

— соединены несколько самостоятельных простых составов — хулиганство, совершенное с применением взрывчатых веществ или взрывных устройств (хулиганство и незаконный оборот оружия).

По особенностям конструкции объективной стороны различаются *материальные, формальные* (рассмотрены выше) и *усеченные* составы. В усеченных составах основное деяние содержит признаки материального состава. Однако они признаются оконченными на более ранних стадиях, чем материальные ввиду их повышенной общественной опасности. Например, разбой, который считается оконченным с момента начала нападения с целью хищения.

От правильного установления состава преступления зависит правильная *квалификация содеянного*.

Термин «квалификация» имеет в отечественной литературе двойное значение: первое — им обозначают сделанный правоприменителем логический вывод, конкретную уголовно-правовую оценку содеянного, предполагающую указание соответствующих пункта, части, статьи уголовного закона; во втором значении — это сама деятельность, направленная на получение такого вывода и складывающаяся из определенных этапов (стадий). Многие авторы определяют понятие *квалификации* как установление и юридическое закрепление соответствия (тождества) признаков содеянного и признаков состава преступления, предусмотренного уголовно-правовыми нормами.

В приведенной дефиниции суть квалификации увязывается с определением соответствия чего-либо с чем-либо, т.е. предполагается наличие признаков содеянного и уголовно-правовой нормы, содержащей признаки состава преступления, с которыми производится сопоставление. Однако если вопрос об уголовно-правовой норме, которая подлежит применению, уже решен (хотя бы предположительно), то выяснение соответствия содеянного признакам этой нормы имеет своей задачей не квалификацию как таковую, потому что она уже проведена, а ее проверку. В то же время суть квалификации не должна сводиться к представлениям о той или иной разновидности квалификации (обоснованной или необоснованной, полной или неполной, первоначальной или окончательной и т.д.). Поэтому требуется уточнить основную цель квалификации, т.е. сместить акцент с установления тождества на установление правовой нормы, подлежащей применению в данном конкретном случае.

Далее, когда говорят о «квалификации преступления», то возникает вопрос, что же квалифицируется? Если преступление, то оно уже квалифицировано, коли мы говорим о «квалификации преступления», а преступлением может быть только такое деяние, которое запрещено уголовным законом путем указания на конкретную статью УК. То есть в этом случае отождествляется то, что квалифицируется, с тем, как, в каком качестве производится квалификация. В первом случае мы имеем в виду объект квалификации, во втором — одну из возможных оценок содеянного, содержащуюся в уголовно-правовой норме. При уголовно-правовой квалификации объектом является не само преступление, а отдельное деяние, которое с позиции закона должно или не должно признаваться в качестве преступления.

С учетом структурных элементов любой оценочной деятельности следует различать в действиях лица, производящего уголовно-правовую квалификацию, следующие элементы: *цель*, т.е. установление конкретных пунктов, частей, статей, подлежащих применению в каждом конкретном случае; *объект* — конкретное деяние лица; *характер уголовно-правовой оценки* — признание деяния с позиций выявленной нормы преступным или непроступным, далее, признание деяния конкретным преступлением, например, кражей, грабежом и т.д.

Поэтому **УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ КВАЛИФИКАЦИЯ** — это определение конкретного пункта, части, статьи УК, которые следует применить при решении вопросов о преступности данного деяния.

Ряд авторов предлагает считать основными этапами квалификации возбуждение уголовного дела по той или иной статье; вынесение постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого; составление обвинительного заключения; предание суду; вынесение обвинительного приговора; изменение приговора в порядке кассации или надзора. Думается, что здесь речь идет об этапах уголовного процесса, а не квалификации. Правильнее будет говорить о разных видах квалификации, проводимой первоначально органами предварительного расследования (предварительная квалификация), а затем судом (окончательная квалификация).

Кроме того, установление фактических обстоятельств дела, уголовно-правовой нормы, предусматривающей ответственность за со-

деянное, тождества признаков квалифицируемого деяния признакам определенного состава преступления вряд ли обоснованно. В этом случае отождествляются процессы квалификации и применения норм права. Установление фактических обстоятельств дела, выбор правовой нормы, принятие решения вряд ли можно считать стадиями (этапами) чего-либо. Стадии, этапы связаны с последовательностью некоего процесса развития или движения, при которых одно событие сменяется качественно другим. Правоприменительный же процесс характеризуется не ступенями единого процесса, а вычленением различных его сторон, элементов, аспектов. Устанавливать фактические обстоятельства, имеющие юридическое значение, можно только учитывая содержание норм права. Также нельзя устанавливать юридическую основу в отрыве от выявленных фактов.

Если взять за основу положение, согласно которому уголовно-правовая квалификация (именно уголовно-правовая квалификация, а не квалификация преступления), есть определение части, пункта, статьи УК, применимых в отношении конкретного деяния, то в учении о стадиях квалификации многое встанет на свои места. Станет понятным соединение последовательности действий при квалификации с решением относительно самостоятельных задач: определение уголовно-правовой нормы, с позиции которой должно рассматриваться решение о преступности деяния; установление всех необходимых признаков, которые служат основанием для вывода о фактической предусмотренности или непредусмотренности деяния данной уголовно-правовой нормой, т.е. установление признаков состава преступления. Данная точка зрения исходит из неразрывности единства названных задач. Чтобы установить тождественность признаков содеянного и признаков состава преступления, сформулированного уголовно-правовой нормой, необходимо вначале выявить такую норму. Решение этой задачи включается в понятие уголовно-правовой квалификации, поскольку ее осуществление связано с разграничением составов преступлений и уяснением возможной принадлежности содеянного к конкретному их виду, указанному в статьях Особенной части УК, и одновременно — непринадлежности к иным видам. Результат этого — вывод о наличии конкретной статьи уголовного закона, с позиций которой должен решаться вопрос о преступности деяния, либо об отсутствии такой статьи. В первом случае устанавливается примени-

мость данной статьи закона к деянию вменяемого лица. При решении вопроса о применимости или неприменимости конкретной статьи уголовного закона к содеянному, необходимо анализировать всю совокупность признаков состава преступления в том содержании и значении, в каком они сформулированы в статье Особенной части УК. Вывод о соответствии или несоответствии признаков содеянного всем признакам состава преступления свидетельствует о проведенной уголовно-правовой квалификации конкретного деяния.

Правильное установление состава преступления важно при сходстве признаков этого деяния с составами других преступлений. Составы, сходные несколькими признаками, но различающиеся хотя бы одним, такие как кража и грабеж, называют *смежными составами*. Чтобы выбрать один из смежных составов, необходимо *разграничить составы* по признакам, характеризующим элементы состава преступления по признакам, характеризующим объект преступления, по признакам, характеризующим объективную сторону преступления, по признакам, характеризующим субъективную сторону, и по признакам, характеризующим субъекта преступления. Так, например, по объективной стороне можно различить кражу и грабеж, которые сходны по всем другим элементам состава преступления (по объекту, по субъективной стороне и по субъекту). По объекту различают убийство новорожденного и незаконный аборт на поздней стадии беременности. По субъекту различают взяточничество и коммерческий подкуп.

5.4. Конкуренция уголовно-правовых норм

В практической деятельности встречаются случаи, когда одно и то же деяние может одновременно подпадать под действие нескольких уголовно-правовых норм, но применяться должна одна.

КОНКУРЕНЦИЯ УГОЛОВНО-ПРАВОВЫХ НОРМ — это ситуации, когда одно преступное деяние одновременно подпадает под действие нескольких уголовно-правовых норм УК.

Видами конкуренции уголовно-правовых норм являются следующие.

Конкуренция общей и специальной норм — это случаи, когда совершенное деяние подпадает под признаки двух норм, одна из которых общая, другая — специальная (например, ст. 285 УК — общая норма по отношению к ст. 290 УК).

Конкуренция специальных норм, если деяние одновременно подпадает под признаки двух или более норм, являющихся специальными. Например, убийство в состоянии аффекта (ст. 107 УК) и убийство с особой жестокостью (п. «д» ч. 2 ст. 105 УК), но совершенное в состоянии аффекта. Здесь обе нормы специальные. Для квалификации применяется норма, содержащая состав преступления со смягчающими обстоятельствами, т.е. ст. 107 УК.

Конкуренция части и целого имеет место, когда совершенное деяние в целом охватывается признаками одного состава, а отдельные его части — двумя и более нормами. Например, если при разбое виновный причиняет тяжкий вред здоровью потерпевшего (ч. 1 ст. 111 УК), то содеянное квалифицируется как разбойное нападение по п. «в» ч. 3 ст. 162 УК. При конкуренции обстоятельств, отягчающих наказание, деяние квалифицируется только по той части статьи УК, которая предусматривает ответственность за наиболее отягчающее обстоятельство из всех содержащихся в деянии виновного.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Каковы формы реализации уголовной ответственности?
2. С какого момента возникает обязанность лица, совершившего преступление, понести уголовную ответственность, и в какой момент уголовная ответственность «заканчивается»?
3. Что является правовым основанием уголовной ответственности?
4. Сформулируйте понятие состава преступления.
5. Что вы понимаете под «признаком» состава преступления и «элементом» состава преступления?
6. Перечислите виды составов преступления.
7. В чем уголовно-правовое значение правильного установления состава преступления?

Лекция 6. ОБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

6.1. Понятие объекта преступления и его классификация

Всякое преступление посягает на конкретный объект, причиняя ему существенный ущерб или ставя его в угрозу причинения такого вреда.

Уголовный закон охраняет наиболее важные интересы (блага), на которые совершается посягательство. Такие интересы (блага), охраняемые уголовным законом, и являются **ОБЪЕКТОМ ПРЕСТУПЛЕНИЯ**.

Установление объекта преступления имеет важнейшее значение, поскольку это один из элементов состава преступления, являющегося единственным основанием уголовной ответственности. Для привлечения лица к уголовной ответственности по конкретной статье УК нужно установить, на какой объект было направлено преступное посягательство, какому объекту данное лицо причинило или желало причинить вред.

Объект преступления — это часть объективной действительности, он имеет определенные материальные или нематериальные формы, границы, закономерности существования, ценности. Объект как часть действительности обладает характерными для уголовного закона признаками, которые характеризуют его и как фактический элемент состава преступления, и как социальную ценность. В этом смысле круг объектов преступления нормативно определен в ст. 2 УК: интересы человека и гражданина, интересы собственника имущества, интересы общественного порядка и общественной безопасности, интересы экологической безопасности, интересы конституционного строя России, интересы мира и безопасности человечества.

Объект преступления — это фундаментальная социально-правовая ценность в виде интересов или правового блага, охраняемого уголовным законом, что вытекает из строения УК — личность (преступления против личности), собственность (преступления против собственности) и т.д.

Объект преступления — это *элемент состава преступления* (второе значение объекта), он является правовым отражением фактического состава преступления.

Установление объекта преступления важно и для квалификации преступления, и для отграничения сходных между собою преступлений.

В науке уголовного права на основе соотношения между философскими категориями общего, особенного и единичного *выделяют общий, родовой и непосредственный объекты* преступления. В последнее время некоторые ученые начали выделять кроме названных, еще надгрупповой, групповой, видовой и другие виды объекты. Мы приводим классическую классификацию объектов по вертикали: общий, родовой и непосредственный объекты.

Общий объект преступления — это все интересы и блага (вся совокупность ценностей и благ), охраняемые уголовным законом. В советском уголовном праве говорилось, что общий объект — это все общественные отношения, охраняемые уголовным законом. Но как, к примеру, можно отнести жизнь человека к общественным отношениям. Это такое благо, которое дается природой человеку один раз и не более, невзирая ни на какие общественные отношения, на что указывает в своих работах профессор А. В. Наумов.

Почти столетие назад, начиная приблизительно с 1924 г., в рамках советской школы науки уголовного права без каких-либо доказательств и объяснений общим объектом всех без исключения преступлений признавались общественные отношения, которым непосредственно причинялся вред в результате преступного посягательства. Теория объекта как общественных отношений признавалась единственно верной и пользовалась правом научной монополии. В то же время, по нашему мнению, теория объекта преступления как общественного отношения нуждается в замене новой доктриной, отвечающей современным представлениям юриспруденции. Думается, что наиболее интересна концепция о том, что объект преступления — это определенный законный интерес, это благо как определенная ценность.

А что такое законный интерес? Законный интерес — это стремление субъекта пользоваться определенным социальным благом и в некоторых случаях обращаться за его защитой к компетентным орга-

нам. Все это в определенной степени гарантируется государством в виде юридической дозволенности¹.

Известно, что объекту преступления при его совершении всегда причиняется вред. Если же говорить об общественных отношениях как объекте преступления, то возникает вопрос - как преступление может причинить вред общественным отношениям? Причинить вред или ущерб чему-либо означает, что ему будут причинены какие-то изменения. Но как, например, кража автомобиля у гражданина может причинить вред общественным отношениям, как изменяться общественные отношения после такой кражи? Вряд ли можно четко ответить на этот вопрос. А вот интересам собственника украденного автомобиля безусловно будет причинен вред, поскольку несмотря на оставшееся у него право собственности на украденный автомобиль, он не может реализовать это право.

Под **родовым объектом** понимается совокупность однородных интересов (благ), на которые посягает однородная группа преступлений. К группам норм, предусматривающим ответственность за посягательства на родовой объект, можно отнести нормы, устанавливающие ответственность за преступления против личности, против собственности и т.д.

Свойства родового объекта использованы законодателем для обоснованного и четкого построения системы Особенной части УК.

Непосредственный объект преступления — охраняемый уголовным законом определенный интерес (благо), против которого совершается конкретное запрещенное уголовным законом посягательство или которое ставится под угрозу такого посягательства. Это может быть жизнь конкретного человека, интересы конкретного собственника похищаемого или уничтожаемого имущества и т.д.

Понятие непосредственного объекта конкретизирует все интересы (блага), входящие в общий и родовый объекты. В непосредственном объекте выделяются те его свойства, которые отсутствуют у других объектов.

Некоторые преступления посягают на два непосредственных объекта одновременно. Их называют **двубъектными преступлениями**.

¹ Мальков А. В., Субочев В. В., Шериев А. М. Права, свободы и законные интересы: проблемы юридического обеспечения. М., 2010. С. 18—21.

ями, где присутствуют два непосредственных объекта. Отметим, что в подавляющем большинстве учебников говорится о делении непосредственного объекта на основной и дополнительный, что, по нашему мнению, вряд ли оправдано. Так, в разбое присутствует два непосредственных объекта — жизнь и здоровье человека, и интересы собственника похищаемого имущества. Причем второй объект — не дополнительный, как пишет подавляющее большинство авторов учебников по уголовному праву, а основной, как и первый. Разбой будет окончен с момента начала действий по причинению человеку вреда, опасного для жизни, даже если интересы собственника при этом не пострадали.

В некоторых случаях деяние будет преступным только тогда, когда установлен второй объект, часто называемый «дополнительным». Например, при нарушении правил дорожного движения, повлекшем по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека (ч. 1 ст. 264 УК), непосредственный объект сложный, во-первых, это интересы человека в части неприкосновенности его здоровья, во-вторых, интересы общества относительно соблюдения правил дорожного движения. И когда говорят, что жизнь или здоровье человека — дополнительный объект, то это противоречит и Конституции РФ, и УК, где жизнь и здоровье человека — высшая охраняемая правом, в том числе уголовным, социальная ценность.

Нельзя не согласиться с профессором Н. Ф. Кузнецовой, которая считает, что в подобных случаях, когда преступление квалифицируется вторым более тяжким последствием, целесообразно говорить о сложных объектах (применительно к нарушению правил дорожного движения — тяжкий вред здоровью человека либо его смерть). Без второго последствия, т.е. при отсутствии такого объекта, как интересы человека относительно неприкосновенного его здоровья или его жизни, не будет и состава преступления, предусмотренного ст. 264 УК, хотя нарушение правил дорожного движения имело место.

6.2. Предмет преступления и его отличие от объекта преступления

Воздействуя на предмет преступления, преступник причиняет вред определенным интересам.

ПРЕДМЕТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ — это материальные предметы внешнего мира, на которые непосредственно воздействует преступник, посягая на соответствующий объект.

Предмет преступления не относится к основным, обязательным признакам состава преступления. Это *факультативный признак*, который имеется не во всех преступлениях. При квалификации содеянного предмет преступления имеет правовое значение потому, что если он указан в конкретной уголовно-правовой норме, то по уголовному делу его необходимо обязательно доказать.

Отличие объекта преступления от предмета. Предмет преступления — *то, на что непосредственно воздействует преступник* в процессе некоторых преступных посягательств на объект, это вещь материального мира. Объект преступления — охраняемые уголовным законом *интересы (блага)*, он абстрактен, в отличие от предмета преступления.

Далее, *объект всегда терпит определенный ущерб* или ставится под угрозу причинения ему вреда. *Предмет преступления*, как правило, *не нарушается*, не изменяет своих свойств.

Объект преступления имеется во всех преступных деяниях, в то время как *предмет не во всех* преступлениях.

Предмет преступления имеет существенное значение для квалификации содеянного. Например, от размера похищенного имущества при краже, грабеже, мошенничестве, вымогательстве и т.п. зависит квалификация указанных преступлений (при значительном ущербе краже, мошенничестве, присвоении, растрате — часть 2 соответствующих статей УК, при крупном размере — часть 3 и т.д.).

Предмет преступления отличается от орудий и средств, используемых при совершении преступления. Нередко предмет преступления может превратиться в средство совершения преступления. Например, при хищении оружия последнее выступает в качестве предмета преступления, но если в дальнейшем похищенное оружие используется для разбойного нападения, то в этом случае предмет преступления становится орудием совершения преступления.

От предмета преступления необходимо отличать *потерпевшего*, т.е. лицо, которому причинен материальный, моральный или физический ущерб.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Какие виды объектов названы в ст. 2 УК?
2. Что такое непосредственный объект и в чем его отличие от родового объекта и от предмета преступления?
3. Что такое сложный объект преступления?
4. Имеются ли беспредметные преступления? Если имеются, то назовите некоторые из них?
5. Опишите различие между предметом преступления и средством совершения преступления.
6. Найдите 10 статей Особенной части УК, в которых размер предмета влияет на квалификацию.

Рекомендуемые источники

Дрожжина, Е. Объект преступления и его влияние на квалификацию преступлений / Е. Дрожжина // Уголовное право. — 2015. — № 3.

Мальцев В. Виды непосредственного индивидуального объекта преступления // Уголовное право. 2012. № 1.

Мальцев В. Понятие общего объекта преступления // Уголовное право. 2012. № 4.

Лекция 7. ОБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА ПРЕСТУПЛЕНИЯ

7.1. Понятие объективной стороны преступления

Каждое преступление обладает множеством признаков, одни из которых представляют собой процессы, происходящие в сознании человека или характеризующие его как личность, другие носят внешний характер, а именно проявляются во внешнем мире. Через подобные внешние признаки человеческое поведение проявляется в объективной действительности, в объективном мире. Подобные признаки общественно опасного деяния являются признаками *объективной стороны* преступления.

Юридическое значение этих признаков заключается в том, что они формируют характер и степень общественной опасности преступления. Одни из таких признаков играют определяющую роль в формировании общественной опасности деяния, для чего закрепляются в законе в качестве признаков соответствующих составов преступлений. Другие влияют на характер и степень общественной опасности деяния, являясь смягчающими или отягчающими наказание обстоятельствами. Третьи никак не влияют на характер и степень общественной опасности, несмотря на их присутствие. К таковым относятся, например, цвет похищенной вещи, цвет волос потерпевшего или виновного лица, время совершения преступления — зимой или летом, днем или ночью, место совершения преступления — в городе или деревне и т.п. В некоторых случаях указанные признаки вполне могут быть использованы для раскрытия преступления и в качестве доказательств при расследовании уголовного дела.

Таким образом, одни из объективных признаков имеют уголовно-правовое значение, а другие не имеют.

Итак, **ОБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА ПРЕСТУПЛЕНИЯ** — это внешнее проявление общественно опасного деяния, это внешняя сторона общественно опасного поведения, которое можно воспринять через слух, зрение, обоняние и т.д., и которое характеризуется действиями или бездействием.

Для обозначения внешнего проявления общественно опасного поведения законодатель использует термин «*деяние*», обозначающий как действие, так и бездействие (уголовно-правовое значение которого будет рассмотрено ниже).

7.2. Признаки объективной стороны

Объективная сторона преступления характеризуется следующими признаками: а) общественно опасное деяние; б) общественно опасное последствие; в) причинная связь между деянием и последствиями; г) место, время, орудия, средства, способ, обстановка совершения преступления.

Для материальных составов обязательны первые три признака; для формальных составов обязательный признак — деяние; четвертая группа признаков — факультативные.

Общественно опасное деяние возможно в виде действия или бездействия. *Действие* — это сознательно направляемое человеком его телодвижения для достижения определенной цели, это система, комплекс взаимосвязанных телодвижений, образующих общественно опасное поведение субъекта. Таким образом, *уголовно-правовое действие* — это общественно опасное, активное, осознанное, волевое поведение человека, причиняющее вред интересам, охраняемым уголовным законом. Такое действие проявляется в форме физического воздействия на объект материального мира.

ОБЩЕСТВЕННО ОПАСНОЕ БЕЗДЕЙСТВИЕ — это общественно опасное, осознанное, волевое, пассивное поведение, которое заключается в несовершении лицом тех действий, которые оно должно было и могло совершить в данных конкретных условиях, вследствие чего охраняемым уголовным законом интересам и благам был причинен или мог быть причинен вред.

Обязанность совершить определенные действия может вытекать из закона, из профессиональных или служебных функций, из договора, из предшествующего поведения и т.д.

Общественно опасное деяние в уголовном праве предполагает, что лицо могло выполнить те действия (бездействие), которые оно обязано было совершить. *Поэтому нет ни действия, ни бездействия как элемента объективной стороны при воздействии непреодолимой силы, физического принуждения.* Не является деянием в уголовном правовом смысле неконтролируемое сознанием телодвижение, даже если в результате него наступили общественно опасные последствия.

НЕПРЕОДОЛИМАЯ СИЛА — ситуация, когда под воздействием стихийных сил природы, животных, механизмов, иных факторов и обстоятельств лицо не имеет возможности осуществить свое намерение и совершить определенные действия или оказывается вынужденным выполнить действие, не обусловленное его волей.

ФИЗИЧЕСКОЕ ПРИНУЖДЕНИЕ — такое воздействие одного человека на другого, когда полностью исключается возможность последнего выразить свою волю и вынуждает его совершить действие, причиняющее вред, или не совершать то, что он обязан был совершить.

ПСИХИЧЕСКОЕ ПРИНУЖДЕНИЕ — означает требование совершить деяние (действие или бездействие) под угрозой применения физического насилия, материального ущерба или морального вреда. Психическое принуждение исключает преступность деяния лишь в случаях, когда лицо действовало в состоянии крайней необходимости.

ОБЩЕСТВЕННО ОПАСНЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ — это предусмотренный уголовным законом вред (ущерб), причиненный преступным деянием интересам, охраняемым уголовным законом (объекту преступления), т.е. результат преступного поведения.

Преступные последствия могут быть материальными и нематериальными. Преступные последствия имеют значение для квалификации преступления или индивидуализации уголовной ответственности и наказания.

Объективная сторона преступлений конструируется законодателем следующим образом:

а) *материальные составы* имеют место в тех случаях, когда преступление считается оконченным с наступлением указанного в уголовно-правовой норме последствия (смерти при убийстве, ущерба

собственнику похищенного имущества при краже, грабеже, присвоении, растрате, мошенничестве и др.);

б) преступления с *формальными составами* считаются оконченными после совершения самого факта деяния независимо от наступивших последствий (клевета, вымогательство, получение предмета взятки и др.);

в) *усеченные составы* — считаются оконченными с момента начала выполнения объективной стороны (разбой, пиратство).

Деление составов преступлений на материальные, формальные и усеченные позволяет правоприменителю установить момент окончания конкретного преступления и в дальнейшем правильно его квалифицировать.

В материальных составах последствия могут носить материальный (имущественный ущерб интересам собственника, ущерб здоровью, смерть потерпевшего) и нематериальный (нарушение прав человека при превышении должностных полномочий, когда вред причиняется законным интересам граждан, организаций или интересам общества или государства) характер.

ПРИЧИННАЯ СВЯЗЬ МЕЖДУ ОБЩЕСТВЕННО ОПАСНЫМ ДЕЯНИЕМ И НАСТУПИВШИМИ ВРЕДНЫМИ ПОСЛЕДСТВИЯМИ — это объективно существующая связь между названным деянием и последствиями, наступившими в результате этого деяния.

Причинная связь имеет место, если: а) деяние предшествует по времени наступлению последствий; б) именно это деяние создает неизбежность или реальную возможность наступления данного последствия; в) последствие с неизбежностью вытекает именно из этого, а не иного деяния.

Итак, общественно опасное деяние, общественно опасные последствия и причинная связь между ними — обязательные признаки объективной стороны преступлений с материальным составом (для признания которых оконченными необходимо наступление указанных в норме последствий), только деяние — обязательный признак формальных составов (для признания их оконченными достаточно совершения самого деяния), начало деяния — обязательный признак усеченных составов.

Факультативные признаки объективной стороны — место, время, орудия, средства, способ, обстановка совершения преступления. Эти признаки нередко влияют на квалификацию преступления, а иногда они имеют значение для определения степени общественной опасности деяния. В таких случаях законодатель включает их в качестве обязательного признака конструкции основного состава либо в качестве квалифицирующего обстоятельства в квалифицированных составах, и тогда эти обстоятельства обязательно учитываются при квалификации преступления. Например, в числе признаков основного состава незаконной охоты (ч. 1 ст. 258 УК) указано место ее совершения (на особо охраняемой природной территории либо в зоне экологического бедствия или в зоне чрезвычайной экологической ситуации). А, например, такой способ совершения преступления, как незаконное проникновение в помещение или иное хранилище при краже, является квалифицирующим признаком, предусмотренным п. «б» ч. 2 ст. 158 УК.

К *обязательным факультативным признакам объективной стороны* относятся те, которые включены в диспозицию нормы Особенной части УК. Например, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, совершенное с особой жестокостью, издевательством или мучениями для потерпевшего, включено в диспозицию п. «б» ч. 2 ст. 111 УК и является обязательным квалифицирующим признаком, меняющим основной состав на квалифицированный.

Если факультативные признаки не включены в диспозицию нормы, то они учитываются как отягчающие или как смягчающие обстоятельства при определении судом вида и размера наказания.

Необходимо отметить, что время, место, орудия, средства, способ, обстановка совершения преступления имеют место всегда, в любом преступлении и вообще при совершении любого деяния (действия или бездействия), поскольку никакое деяние — преступное или непроступное — не происходит и не может происходить вне времени, вне места, без каких-либо орудий или средств, вне какой-либо обстановки, без какого-либо способа. Однако они не всегда имеют уголовно-правовое значение.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Каковы признаки объективной стороны?
2. Как решается вопрос об ответственности лица, совершившего преступление под влиянием физического или психического принуждения?

3. Каковы признаки преступного бездействия?
4. Почему возникает правовая обязанность действовать?
5. Что служит основанием ответственности за бездействие?
6. В чем заключается причинная связь в объективной стороне?
7. Каковы особенности объективной стороны продолжаемого и длящегося преступления?
8. Имеется ли причинная связь между бездействием и его последствиями?
9. Найдите по 10 статей Особенной части УК, предусматривающих преступления, объективная сторона которых выражается в действии; в бездействии; как в действии, так и в бездействии.
10. Найдите 3—5 статей Особенной части УК, в которых в качестве квалифицирующего обстоятельства указан способ совершения преступления.
11. Найдите 3—5 статей Особенной части УК, в которых факультативные признаки объективной стороны включены в число обязательных признаков преступления и являются обстоятельствами, устанавливающими преступность деяния.

Лекция 8. СУБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА ПРЕСТУПЛЕНИЯ

8.1. Понятие и признаки субъективной стороны преступления

Субъективная сторона представляет собой единство интеллектуальных и волевых процессов, неразрывно связанных между собой и выражающихся вовне посредством физического акта поведения лица, т.е. через объективную сторону преступления.

СУБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА — это психическое отношение лица к совершаемому им преступлению и к его последствиям, которое характеризуется конкретной формой вины, мотивом и целью; это внутренняя сторона преступления, отражающая внутренний мир лица, совершающего преступление, психические процессы, происходящие в его сознании и воле.

Раскрытие субъективной стороны преступления имеет важнейшее значение для обоснования уголовной ответственности и правильной квалификации преступления, а также назначения наказания за содеянное. Анализ субъективной стороны позволяет отграничивать общественно опасное деяние, влекущее уголовную ответственность, от казуса, т.е. невиновного причинения опасных последствий.

Помимо этого, субъективная сторона преступления позволяет разграничивать составы преступлений, сходные по объективным признакам. Например, умышленное причинение смерти другому человеку от причинения смерти по неосторожности (ст. 105 от ст. 109 УК).

Степень общественной опасности преступного деяния лица, его совершившего, определяется содержанием субъективной стороны. Она в значительной степени влияет на выбор судом конкретного вида и размера наказания виновному.

Содержание субъективной стороны преступления раскрывается с помощью следующих юридических признаков — вины, мотива, цели, а также эмоций. Психологические процессы, протекающие в сознании лица, виновного в совершении преступления, раскрываются в уголовном праве через названные выше *вину, мотив, цель, эмоциональное состояние* лица, в момент совершения преступления. Они

взаимосвязаны, взаимозависимы и характеризуют процессы, происходящие в психике лица, которое совершает преступление.

Общественно опасное деяние можно признать преступлением только тогда, когда оно совершено при определенном отношении лица к своему деянию, т.е. при наличии основного признака — вины в форме умысла или неосторожности, а в некоторых случаях при наличии также факультативных признаков — мотива, цели и эмоционального состояния, нередко выступающих в качестве обязательных.

Признаки субъективной стороны могут быть прямо указаны в законе (ст. 105 УК — «Убийство, т.е. *умышленное* причинение смерти другому человеку»), могут вытекать из закона (ст. 158 УК, где цель — хищение чужого имущества, предполагает наличие прямого умысла), могут определяться при помощи толкования диспозиций статей УК (нарушение правил дорожного движения ... повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека — ч. 1 ст. 264 УК).

8.2. Формы и виды вины

Вина — ядро субъективной стороны преступления, *обязательный признак любого преступления*. Но ответы на вопросы, почему и зачем виновный совершил преступление, можно получить только через раскрытие мотива его деяния, цели, а в ряде случаев и эмоционального состояния виновного.

Факультативные признаки субъективной стороны *мотив, цель и эмоциональное состояние* влияют на квалификацию лишь в случаях, когда законодатель прямо включает их в тот или иной состав преступления в качестве обязательных (корыстный мотив или иная личная заинтересованность при злоупотреблении должностными полномочиями — ст. 285 УК) либо подразумевает их (мотив корысть при любом виде хищения — примечание 1 к ст. 158 УК). В остальных случаях мотив и цель, не влияя на квалификацию, могут учитываться судом при назначении наказания.

В отдельных статьях Особенной части УК указывается на такой факультативный признак субъективной стороны, являющийся обязательным для основного состава, как эмоциональное состояние (аффект в ст. 106, 107, 113 УК).

Итак, **ВИНА** — это психическое отношение лица к совершаемому им общественно опасному деянию, предусмотренному уголовным законом, и к его последствиям, которое выражается в форме умысла или неосторожности.

Элементами вины являются сознание и воля, которые в совокупности образуют ее содержание. Вина характеризуется двумя слагаемыми: интеллектуальным — то, что происходит в сознании виновного, и волевым — направленность мыслей виновного на реализацию его действий или бездействия. Различное их сочетание образует две формы вины — умысел и неосторожность.

Форма вины — это внутренняя структура ее содержания, соотношение ее элементов, существенные связи между ними, она (вина) определяется законодателем. Формы вины — *умысел* и *неосторожность*, которые в свою очередь подразделяются на виды (*прямой* и *косвенный умысел*, *преступные легкомыслие* и *небрежность*). Их различие по степени осознанности лицом характера совершаемых действий и предвидения вредных последствий при одновременном учете содержания и направленности воли виновного.

Рассмотрим виды умысла и неосторожности.

Прямой умысел — субъект *сознает* общественную опасность своего деяния, *предвидит неизбежность или реальную возможность* наступления общественно опасных последствий от своего деяния (интеллектуальный момент) и *желает их наступления*, для чего направляет свою волю на их достижение (волевой момент).

Косвенный умысел — лицо *осознает* общественную опасность деяния, *предвидит возможность* наступления общественно опасных последствий и *сознательно допускает* эти последствия *либо безразлично относится* к их наступлению.

Осознание общественно опасного характера совершаемого деяния *предполагает понимание* фактических обстоятельств, относящихся к объекту посягательства и к объективной стороне преступления, и к их социальной значимости. Субъект осознает, что посягает на определенный объект, причиняет своим деянием вред охраняемым уголовным законом интересам и благам граждан, организации, общества, государства, осознает и иные юридически значимые обстоятельства, при которых осуществляется посягательство (время, место, способ, обстановку, используемые орудия и средства).

Предвидение — это отражение в сознании тех событий, которые произойдут или должны произойти либо могут произойти в будущем после совершения деяния, это мысленное представление лица о том вреде, который будет причинен его деянием интересам, охраняемым уголовным законом.

Желание — это стремление к осуществлению чего-либо. При прямом умысле предметом желания будет преступное последствие как цель деяния виновного. Желание как признак умысла — это стремление к определенным последствиям, которые могут выступать в качестве: конечной цели; промежуточного этапа на пути к конечной цели; средства достижения цели.

Данное определение прямого умысла относится к преступлениям с материальным составом.

В преступлениях с формальным составом предметом желания виновного является само общественно опасное деяние. Так, при хулиганстве виновный *сознает*, что его действия грубо нарушают общественный порядок, выражают явное неуважение к обществу и *желает совершить эти действия*. Поэтому в преступлениях с формальным составом в интеллектуальный момент входит лишь осознание виновным общественной опасности своего деяния, а в волевой момент — желание его совершить.

Умысел может быть заранее обдуманым и внезапно возникшим, определенным (конкретизированным) и неопределенным (например, не конкретизирована величина причиненного ущерба).

Неосторожность делится на *легкомыслие* и *небрежность*.

При **легкомыслии** виновное лицо *сознавало общественную опасность* своего деяния, *предвидело возможность наступления общественно опасных последствий* своего деяния, но *самонадеянно рассчитывало на их предотвращение* без достаточных на то оснований (ч. 2 ст. 26 УК).

В законодательной формулировке видов неосторожности не говорится об осознании виновным общественной опасности совершаемых им действий или бездействия. По нашему мнению, без осознания опасности деяния вряд ли можно предвидеть его последствия. Тем более если исходить из ч. 1 ст. 21 УК, где говорится, что если лицо не осознавало фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия), то оно признается невменяемым. Поэтому

необходимо включать в неосторожность *осознание* общественной опасности совершаемого лицом деяния, что было упущено разработчиками УК при конструировании данной формы вины.

Предвидение возможности наступления общественно опасных последствий деяния составляет *интеллектуальный момент* легкомыслия, а *самонадеянный* расчет на их предотвращение — *волевой момент*.

Интеллектуальный момент легкомыслия близок к интеллектуальному моменту умысла, хотя при умысле предвидение имеет конкретный характер, а при легкомыслии — абстрактный. *Отличие косвенного умысла от легкомыслия в волевом моменте*. При косвенном умысле виновный сознательно допускает наступление преступных последствий и одобрительно к ним относится. При легкомыслии у виновного отсутствует и желание преступных последствий, и сознательное их допущение. Наоборот виновный стремится не допустить наступления таких последствий, рассчитывая на их предотвращение.

При **небрежности** лицо *не предвидит* возможности наступления общественно опасных последствий своего деяния, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности *должно было и могло их предвидеть*. Думается, что здесь в интеллектуальный момент следует добавить слова «*не в полной мере осознает* общественную опасность своего деяния». Тогда определение небрежности в ч. 2 ст. 26 УК будет выглядеть следующим образом:

«2. Преступление признается совершенным по небрежности, если лицо *не в полной мере осознавало общественную опасность своего деяния, а потому* не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий ...» и далее по тексту статьи.

С учетом сказанного, *интеллектуальный момент* небрежности следует определять как *неполное осознание* лицом общественной опасности совершаемого деяния, а потому и *непредвидение* возможности наступления вредных последствий. *Волевой момент* небрежности — лицо при необходимой внимательности и предусмотрительности *должно было и могло осознавать* общественную опасность своего деяния и предвидеть общественно опасные последствия.

8.3. Факультативные признаки субъективной стороны преступления

В любом преступлении имеется мотив, нет без мотивных преступлений, как нет и любого деяния, совершаемого без мотива.

МОТИВ ПРЕСТУПЛЕНИЯ — это осознанное побуждение, которым руководствовалось лицо при совершении преступления, и которое обусловлено его потребностями и интересами.

Необходимо отметить, что нередко в литературе встречается выражение «низменные мотивы». Однако, по нашему мнению, любой мотив по своему содержанию *нейтрален*. Низменным может быть лишь способ реализации этого мотива. Один из корыстных побуждений совершает хищение, а другой устраивается на дополнительную работу. Но и в том, и в другом случае имеет место корыстный мотив.

Цель преступления — представление лица о желаемом результате, к достижению которого оно стремится, совершая конкретное преступление.

Преступное поведение, как любое волевое действие человека, имеет определенные мотивы и направляется на достижение определенной цели. Формирование мотива предполагает постановку цели. Мотив предшествует умыслу, конкретизирует и укрепляет его. Мотивы: месть, корысть, зависть, ненависть, страх и др. Цель определяет волю виновного, направляя ее на совершение преступления.

Мотив и цель могут быть обязательными признаками основного состава преступления; квалифицирующими признаками и изменять квалификацию содеянного с основного состава на квалифицированный; а могут, не влияя на квалификацию, но учитываться судом при выборе вида и размера наказания.

Эмоциональный (чувственный) *компонент* человеческой психики — обязательный элемент каждого поступка человека. Хотя законодатель не включил эмоции в определения форм вины, они входят в содержание психического отношения, характеризующего субъективную сторону преступления. *Эмоции* — это реакция человека на объективную обстановку, либо реакция, вызванная внезапными обстоятельствами, и влекущая изменения нервно-психического тонуса,

это выраженная избирательность эмоциональных отношений, положительных или отрицательных к тому или иному объекту.

Выделяют четыре основные формы эмоционального состояния: чувство, аффект, страсть, настроение.

Чувство представляет собою одну из форм отражения действительности, которая выражает субъективное отношение лица к удовлетворению его потребностей.

Аффект — сильное кратковременное чувство, связанное с двигательной реакцией или с полной неподвижностью.

Страсть — сильное, продолжительное чувство.

Настроение — длительное, устойчивое состояние многих чувств, служащее «фоном», на котором протекают все психические процессы.

УК предусматривает ответственность за *преступления с двумя формами вины* (ст. 27 УК). Для таких преступлений характерно сочетание умысла и неосторожности: лицо совершает общественно опасное деяние умышленно, а к последствиям относится неосторожно.

Двойная форма вины возможна в преступлениях, в которых последствия выступают в качестве самостоятельного признака объективной стороны состава преступления.

В целом подобные преступления признаются совершенными умышленно, кроме случаев, когда в уголовно-правовой норме прямо не указывается на неосторожную форму вины (ч. 2 ст. 24 УК).

8.4. Ошибка в уголовном праве

Нередко лицо, совершающее общественно опасное деяние, неправильно оценивает свои действия, их преступность или неправомерность, используемые орудия и средства, ошибается в объекте или предмете посягательства, что приводит к неожиданному им результату.

ОШИБКА В УГОЛОВНОМ ПРАВЕ — неправильное представление лица о действительном юридическом или фактическом характере совершенного им деяния и его последствий.

Различают юридическую и фактическую ошибки.

Юридическая ошибка — неправильное представление лица о преступности и наказуемости совершенного им деяния и его последствий. Если лицо полагает, что совершает преступление, но это деяние не относится к преступлениям, то оно, как правило, не может быть привлечено к уголовной ответственности вследствие отсутствия противоправности. И наоборот, если лицо полагает, что совершенное им деяние не является преступлением, а на самом деле оно преступно, уголовная ответственность не исключается.

Фактическая ошибка — неправильное представление лица относительно фактических обстоятельств деяния и его объективных признаков, в том числе:

— *ошибка в объекте посягательства* не меняет формы вины и не влияет на квалификацию содеянного;

— *ошибка в предмете посягательства* — это заблуждение лица относительно характеристик предмета: посягательство на отсутствующий предмет, заблуждение относительно качества предмета. При этом не наступают те последствия для объекта, которые охватывались сознанием виновного. Содеянное квалифицируют как покушение на совершение преступления;

— *ошибка в личности потерпевшего* — виновный, заблуждаясь, причиняет вред другому лицу, принимая его за выбранную жертву. Такая ошибка на квалификацию не влияет, кроме случаев, когда выбранная жертва имеет обязательный признак конкретного преступления (намеревался причинить смерть сотруднику полиции, а убил лицо на него похожее);

— *ошибка в средствах совершения преступления* — лицо использует не те средства, которые планировало. Такая ошибка, как правило, на квалификацию не влияет;

— *ошибка в причинной связи* — неправильное представление лица о причинной связи между деянием и последствием, что на квалификацию не влияет;

— *ошибка в квалифицирующих признаках преступления* выражается в том, что лицо ошибочно полагает об отсутствии квалифицирующих признаков в его деянии. Содеянное следует квалифицировать как оконченное преступление без таких квалифицирующих признаков потому, что у лица отсутствовало психическое отношение к ним.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что такое субъективная сторона и каковы ее признаки?
2. Что такое вина, каковы содержание и значение?
3. Перечислите виды умысла, охарактеризуйте их интеллектуальный и волевой моменты.
4. Что такое конкретизированный и не конкретизированный умысел?
5. Что отличает косвенный умысел от легкомыслия?
6. В чем различия между легкомыслием и небрежностью?
7. Что такое «мотив» и «цель» преступления, как они влияют на квалификацию содеянного?
8. Какие ошибки вы знаете и каково их содержание?
9. Найдите пять статей Особенной части УК, в которых мотив является обязательным признаком субъективной стороны преступления.
10. Найдите пять статей Особенной части УК, в которых цель является обязательным признаком субъективной стороны.

Лекция 9. СУБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

9.1. Понятие и признаки субъекта преступления

Одним из важнейших элементов состава преступления, без которого бессмысленно вести речь об уголовной ответственности, является субъект преступления.

СУБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ — это физическое, вменяемое лицо, достигшее установленного уголовным законом возраста, которое совершило запрещенное уголовным законом общественное опасное деяние.

Рассмотрим признаки субъекта преступления.

По отечественному уголовному праву субъектом преступления может быть только *физическое лицо*, т.е. отдельный человек — гражданин России, лицо без гражданства либо иностранец. Субъект преступления — это конкретное физическое лицо, наделенное определенными социально-психологическими качествами, которые в совокупности образуют индивидуальный облик человека, совершившего преступление, и определяют этого человека как личность преступника. Как сказано выше, субъектом преступления по уголовному праву России может быть только физическое лицо, хотя в настоящее время в научных и иных кругах юристов идет полемика относительно того, может ли быть по российскому уголовному праву субъектом преступления юридическое лицо. По этому вопросу имеются как его сторонники, так и противники. Данный вопрос можно рассматривать в отдельной теме, а пока законодатель установил, что субъектом преступления может быть только физическое лицо (ст. 19 УК).

В уголовном праве России принято классифицировать субъектов преступления на общие и специальные. *Общий субъект* — физическое, вменяемое лицо, достигшее установленного законом возраста уголовной ответственности и совершившее преступление. *Специальный субъект* — физическое, вменяемое лицо, достигшее установленного законом возраста уголовной ответственности, совершившее преступление и *наделенное дополнительными признаками*, предусмотренными нормами Особенной части УК. То есть специальный субъект

ект преступления обладает помимо признаков общего субъекта еще и другими признаками, вытекающим из должностного положения, гражданства, пола, отношения к воинской обязанности, семейно-родственных отношений и др.

ВМЕНЯЕМОСТЬ — это психическое состояние лица, определяющее его способность по состоянию психического здоровья, уровню социально-психологического развития и социализации, а также по возрасту осознавать фактический характер и общественную опасность своего деяния, руководить им и нести в связи с этим уголовную ответственность.

Способность руководить своими действиями свидетельствует о возможности ставить перед собой определенные цели и стремиться к их достижению, проявлять свою волю для этого или, наоборот, удерживаться от некоторых поступков. Так как уголовный закон обращен только к вменяемым лицам, то только психически здоровый человек может быть ответственным за свое общественно опасное поведение, и по отношению к нему можно говорить об уголовной ответственности.

НЕВМЕНЯЕМОСТЬ — это неспособность лица в момент совершения общественно опасного деяния осознавать его фактический характер и общественную опасность своих действий либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия, либо иного болезненного состояния психики.

Такое лицо признается судом невменяемым и не подлежит уголовной ответственности.

Критерии невменяемости определяются следующим образом (ст. 21 УК).

Юридический критерий:

— *интеллектуальный признак* — неспособность лица осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия). Лицо не отдает отчет своему деянию, не способно устанавливать объективные связи между своим поведением и его результатами;

— *волевой признак* — неспособность лица руководить своими действиями (бездействием), действовать по своей воле, в соответствии со своими желаниями и представлениями.

Медицинский критерий — хроническое психическое расстройство, временное психическое расстройство, слабоумие, иное болезненное состояние психики.

Для признания невменяемости требуется наличие совокупности юридического (хотя бы одного признака) и медицинского критериев, которые дают основания для признания лица невменяемым. Для определения невменяемости следователь и суд назначают судебно-психиатрическую экспертизу, которая устанавливает характер болезненного расстройства психики и определяет его тяжесть (ст. 79 УПК). В отношении лица, совершившего предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние и признанного судом невменяемым, судом могут быть назначены принудительные меры медицинского характера (ч. 2 ст. 21 УК).

ОГРАНИЧЕННАЯ ВМЕНЯЕМОСТЬ — это не исключающее уголовную ответственность и наказание психическое состояние лица, при котором во время совершения преступления у виновного была ограничена способность осознавать фактический характер или общественную опасность своего деяния либо руководить им в силу расстройства психической деятельности или иных психических аномалий.

Такое лицо подлежит уголовной ответственности, однако его состояние учитывается судом при назначении наказания, что установлено ст. 22 УК.

Возрастные признаки субъекта преступления. По общему правилу уголовной ответственности подлежит лицо, достигшее ко времени совершения преступления 16 лет. С 14 лет подлежат уголовной ответственности лица, совершившие преступления, исчерпывающий перечень которых дан в ч. 2 ст. 20 УК. Кроме того, ч. 3 ст. 20 УК установила, что если несовершеннолетнее лицо и достигло возраста уголовной ответственности, но вследствие отставания в психическом развитии, не связанном с психическими расстройствами, было неспособно в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своего деяния либо руководить им, то оно не подлежит уголовной ответственности. Это своего рода *возрастная невменяемость*.

Лицо считается достигшим возраста, с которого наступает уголовная ответственность, не в день рождения, а по его истечении, т.е. с начала часов следующих суток. При установлении возраста несовер-

шеннолетнего днем его рождения считается последний день того года, который определен экспертами, а при установлении возраста, исчисляемого числом лет, суду следует исходить из предлагаемого экспертами минимального возраста такого лица¹.

Уголовный закон не говорит о *максимальном возрасте* уголовной ответственности. В принципе любой престарелый человек в случае совершения им преступления подлежит уголовной ответственности. Законодатель сделал первые попытки учитывать возрастные особенности, например, мужчинам старше 65 лет смертная казнь (ст. 59 УК) и пожизненное лишение свободы (ч. 2 ст. 57 УК) не назначаются. В то же время уголовный закон не может не учитывать геронто-психические особенности престарелого, так как в таком возрасте преступления совершают в основном лица с психическими аномалиями². Думается, было бы правильным предусмотреть в качестве смягчающего обстоятельства пожилой возраст человека и сопутствующие ему моменты.

9.2. Субъект преступления и личность преступника

Рассмотрим соотношение понятий субъект преступления и личность преступника.

Субъект преступления — уголовно-правовое понятие. Субъект преступления характеризуется признаками и свойствами, необходимыми для его привлечения к уголовной ответственности: возраст, вменяемость, признаки специального субъекта.

Личность преступника — это личность лица, совершившего преступление. Личность — понятие социально-психологическое. Человек как биологическое существо отличается от личности тем, что у него нет способности социального общения и сосуществования.

Личность с комплексом положительных и отрицательных качеств формируется в процессе социального общения, под воздействием со-

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 1 февраля 2011 г. № 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних». Российская газета от 11 февраля 2011 г. № 29.

² *Антонян Ю. М.* Преступность пожилых людей // Сов. гос. и право. 1991. № 11. С. 71.

циальной среды. Поведение человека зависит, прежде всего, от соотношения свойств его личности. Только совокупность социально-положительных и социально-отрицательных признаков и свойств, их структура и соотношение характеризуют личность в целом.

Личность преступника — это типологическое понятие, характеризующееся совокупностью интегрированных в личности лица, совершившего преступление, социально значимых отрицательных свойств.

Личность преступника — понятие биолого-социальное и социально-психологическое, включающее в себя признаки субъекта и иные черты, свойства, характеристики, находящиеся за пределами понятия «субъект преступления». Несмотря на то, что изучением личности преступника занимается криминология, личность преступника имеет и уголовно-правовое значение для решения вопросов назначения наказания и освобождения от него. Личность преступника может обладать личностными характеристиками: несовершеннолетие виновного лица; беременность; наличие у виновного лица малолетних детей; совершение преступления впервые, по состраданию, в силу физического или психического принуждения (ст. 61 УК); а также факторами, характеризующими личность преступника с отрицательной стороны — рецидив преступлений, жестокость, садизм и другие личностные характеристики, предусмотренные в ст. 63 УК.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Кто является субъектом преступления по уголовному праву РФ?
2. Как устанавливается возраст лица, совершившего преступление, если не известно время его рождения?
3. Как вы относитесь к тому, что уголовная ответственность за убийство матерью новорожденного ребенка наступает с 16-летнего возраста (ст. 106 УК)?
4. Что такое вменяемость? Каковы критерии невменяемости?
5. Сформулируйте понятие и значение специального субъекта.
6. Каково соотношение понятий «субъект преступления» и «личность преступника»?
7. Найдите в УК 15 статей, предусматривающих ответственность специального субъекта преступления.
8. Раскройте понятие «должностное лицо».

Лекция 10. НЕОКОНЧЕННОЕ ПРЕСТУПЛЕНИЕ

10.1. Понятие стадий преступления

Всякое преступление совершается во времени и пространстве и имеет определенные этапы развития от начала до завершения. Многим преступлениям предшествует определенная подготовка в виде мотивов, возникновения намерения, формирования умысла, цели, выполнения подготовительных действий и т.п. После этого выполняется сам процесс совершения преступления. Если замысел доведен до конца — преступление считается оконченным, если же замысел не реализован по независящим от воли виновного лица обстоятельствам, налицо неоконченное преступление. Умышленное преступление принято делить на стадии, т.е. на различающиеся по характеру совершаемого деяния и степени реализации преступного намерения этапы в его развитии.

УК выделяет три *стадии совершения преступления*: 1) *приготовление* к преступлению; 2) *покушение* на преступление; 3) *оконченное* преступление. Не во всех случаях могут осуществляться эти стадии, поскольку нередко лицо сразу реализует преступный умысел, совершая оконченное преступление. Если совершено оконченное преступление, которое содержало и приготовление к нему, и покушение на него, то первые две стадии поглощаются третьей, и ответственность наступает только за оконченное преступление.

Неосторожные преступления не содержат стадий, так как стадии приготовления к преступлению и покушения на преступление уже представляют воплощение преступного умысла виновного, что в неосторожных преступлениях исключается.

Объективные признаки, характеризующие стадии совершения преступления, свидетельствуют, что *стадии могут быть почти во всех преступлениях с материальным составом*, совершаемых как путем действия, так и путем бездействия. В преступлениях с формальным составом приготовление возможно там, где оно выполняется путем действия. Покушение возможно в формальных составах, выполняемых как путем действия, так и путем бездействия.

Покушение невозможно в преступлениях с усеченным составом, в которых начало выполнения объективной стороны составляет уже

оконченное преступление (разбой, пиратство), хотя приготовление в таких преступлениях вполне возможно. В то же время в преступлениях, совершаемых в состоянии аффекта, невозможно приготовление к преступлению.

Приготовление и покушение *возможны только в преступлениях, совершаемых с прямым умыслом.*

Уголовная ответственность за неоконченное преступление наступает по соответствующей статье Особенной части УК, предусматривающей ответственность за конкретное оконченное преступление, со ссылкой на соответствующую часть ст. 30 УК.

Почему преступление является неоконченным? Чтобы дать исчерпывающий ответ на этот вопрос, необходимо обратиться к таким категориям диалектики, как «необходимость» и «случайность». Готовясь к совершению преступления или начиная его совершать (покушение на преступление), виновное лицо рассчитывает на его успешное завершение и достижение поставленной перед собой цели. Однако, в силу независимо от него привходящих обстоятельств, чаще всего случайных, преступление не завершается. Здесь имеет место вмешательство случайного. Непосредственно случайность не предопределяется сущностью развития процесса преступления, она для него нетипична, преходяща, побочна и, следовательно, никак не обязательна.

10.2. Приготовление к преступлению. Покушение на преступление

Известно, что не каждое преступление может быть доведено до конца по причинам, которые не зависят от желания и воли виновного лица. Возможно пресечение преступления на стадии приготовления или покушения.

ПРИГОТОВЛЕНИЕ К ПРЕСТУПЛЕНИЮ — это умышленное общественно опасное поведение, создающее условия для последующего совершения преступления.

К такому поведению виновного могут быть отнесены любые формы создания лицом указанных условий: приискание, изготовле-

ние, приспособление лицом средств или орудий совершения преступления, приискание соучастников преступления, сговор на совершение преступления либо иное создание условий для совершения преступления, *если преступление при этом не было доведено до конца по независящим от этого лица обстоятельствам.*

Необходимый признак приготовления к преступлению — прерванность приготовительных действий (бездействия) по независящим от данного лица обстоятельствам.

Во многих учебниках утверждается, что приготовление к преступлению может выражаться только в форме действия, но никак не бездействия. Не вдаваясь в дискуссию по этому вопросу, все же можно опровергнуть это утверждение. Так, если материально-ответственное лицо в целях облегчения кражи из данного объекта *не включает сигнализацию*, которую оно должно было и могло включить, то это является ничем иным, как *бездействием*, создающим условие для дальнейшего совершения преступления.

Уголовный закон предусматривает ответственность только за приготовление к тяжким и особо тяжким преступлениям.

Субъективная сторона приготовления характеризуется, как было сказано выше, только *прямым умыслом*.

За приготовление к преступлению размер наказания *не может превышать половины размера* наиболее строгого наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК за оконченное преступление. За приготовление к преступлению не может назначаться смертная казнь и пожизненное лишение свободы.

ПОКУШЕНИЕ НА ПРЕСТУПЛЕНИЕ — умышленное посягательство виновного на охраняемый уголовным законом объект, начало непосредственного совершения преступления, частичное выполнение объективной стороны конкретного преступления, описанного в Особенной части УК, но при этом преступление не было доведено до конца по независящим от этого лица обстоятельствам.

Объективные признаки покушения — совокупность действий (бездействия), составляющих частичное выполнение объективной стороны оконченного конкретного преступления. При этом преступление не доводится до конца, т.е. объективная сторона при покуше-

нии не получает своего полного развития. Деяние при покушении остается незавершенным по независящим от лица обстоятельствам, т.е. преступление не доводится до конца вопреки воле виновного.

Покушение возможно при совершении любых преступлений с материальным составом, совершаемых как путем действия, так и бездействия (довольно редко).

В преступлениях с формальным составом покушение возможно тогда, когда такие преступления совершаются как путем действия, так и путем бездействия, но если объективная сторона совершаемого преступления полностью не выполнена. Как было сказано выше, в усеченных составах покушение невозможно, хотя вполне возможно приготовление к преступлению либо оконченное преступление.

Субъективная сторона покушения на преступление — только прямой умысел.

В теории уголовного права покушение делится на *оконченное* и *неоконченное*.

Оконченное покушение на преступление — виновное лицо совершило все действия (бездействие), которые оно считало необходимыми для доведения преступления до конца, но преступление оказалось неоконченным по независящим от лица обстоятельствам.

Неоконченное покушение имеет место тогда, когда виновному лицу, по независящим от него обстоятельствам, не удастся совершить все действия (бездействие), которые он считал необходимыми для доведения преступления до конца.

Степень завершенности покушения учитывается судом при назначении наказания и при решении вопроса о добровольном отказе от доведения преступления до конца.

Негодное покушение — покушение на негодный объект, на негодный предмет и покушение с негодными средствами.

В первом случае лицо направляет свои усилия на определенный объект, но в силу допущенной ошибки его деяние не посягает на избранный им объект и не причиняет ему вреда. К примеру, лицо стреляет в голову человека, считая, что тот спит. Но оказывается, что предполагаемая жертва уже мертва, а пуля попадает в труп.

Во втором случае лицо покушалось на кражу денег из кармана другого человека, но там оказались листки бумаги, ошибочно принятые виновным за денежные купюры.

Покушение с негодными средствами имеет место тогда, когда виновное лицо применяет такие средства, которые объективно не способны довести преступление до конца.

Наказание за покушение на преступление *не может превышать трех четвертей* наиболее строгого наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК. Смертная казнь и пожизненное лишение свободы за покушение на преступление не назначаются.

10.3. Оконченное преступление

Достижение преступной цели виновным лицом означает, что его деяние достигло желаемого им результата и преступление считается оконченным.

ОКОНЧЕННОЕ ПРЕСТУПЛЕНИЕ — в совершенном деянии содержатся все признаки состава преступления, совершить которое лицо желало либо соглашалось с неизбежностью наступления его последствий.

В ч. 1 ст. 29 УК дана следующая формулировка оконченного преступления: «преступление признается оконченным, если в совершенном лицом деянии содержатся все признаки состава преступления, предусмотренного настоящим Кодексом». Думается, что данная формулировка не совсем удачна и требует ограничительного толкования. Например, как поступать, если лицо покушалось на убийство, а причинило только средней тяжести вред здоровью потерпевшего? Ведь в соответствии с умыслом виновного данное деяние должно квалифицироваться как покушение на убийство. Но согласно ч. 1 ст. 29 УК ответственность должна следовать за оконченное причинение средней тяжести вреда здоровью потерпевшего, так как в совершенном деянии имеются все признаки именно этого преступления.

Исходя из сказанного, можно сделать следующий вывод — в законодательном определении оконченного преступления не учитывается субъективная направленность деяния. Поэтому представляется более правильной и предпочтительной приведенная в данной работе формулировка оконченного преступления.

10.4. Добровольный отказ от преступления и его отличие от деятельного раскаяния

Добровольный отказ от преступления – это золотой мост, для лица начавшего преступление, к отступлению.

Франц фон Листа

ДОБРОВОЛЬНЫЙ ОТКАЗ ОТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ — это прекращение лицом приготовления к преступлению или прекращение деяния, непосредственно направленного на совершение преступления, если лицо осознавало возможность доведения преступления до конца (ст. 31 УК).

При добровольном отказе от преступления лицо не подлежит уголовной ответственности, если фактически совершенное им деяние не содержит состав иного преступления.

Признаками добровольного отказа являются *добровольность* и *окончателность*, независимо от мотива добровольного отказа.

Добровольность отказа заключается в том, что лицо осознавало возможность доведения преступления до конца, по своей воле отказывается от этого.

Окончателность отказа — лицо прекращает начатое преступление полностью и окончательно, а не прерывает его на время.

Отличие добровольного отказа от деятельного раскаяния заключается в следующем.

Добровольный отказ от совершения преступления выражается в *бездействии* (недоведении преступления до конца), и он возможен только до окончания преступления. При добровольном отказе лицо не выполняет объективную сторону преступления. Добровольный отказ исключает уголовную ответственность.

Деятельное раскаяние — это *активное поведение* лица после совершения им преступления, направленное на заглаживание причиненного им вреда или на оказание правоохранительным органам активной помощи в раскрытии преступления и изобличении других лиц. Раскаяние возможно только после окончания преступления; деятельное раскаяние не исключает уголовной ответственности, но учитывается в качестве смягчающего обстоятельства.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что понимается под стадиями совершения преступления?
2. Наступает ли уголовная ответственность за обнаружение умысла?
3. Что такое приготовление к преступлению, его объективные и субъективные признаки?
4. Что такое покушение на преступление, его признаки и виды?
5. Все ли преступления содержат приготовление к преступлению и покушение на него?
6. Что такое оконченное преступление, как определяется момент окончания преступления в продолжаемых и длящихся преступлениях?
7. Что такое добровольный отказ от преступления, его отличие от добровольного отказа?
8. Найдите в Особенной части УК статьи, в которых невозможно покушение на преступление.
9. Найдите все статьи Особенной части УК, устанавливающие освобождение от уголовной ответственности ввиду деятельного раскаяния виновного.

Лекция 11. СОУЧАСТИЕ В ПРЕСТУПЛЕНИИ

11.1. Понятие и признаки соучастия в преступлении

Уголовное право предусматривает совершение преступления не только одним субъектом, физическим, вменяемым лицом, достигшим возраста уголовной ответственности, но и несколькими лицами.

СОУЧАСТИЕ В ПРЕСТУПЛЕНИИ — это умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления (ст. 32 УК).

Соучастие в преступлении, как и другие деяния, имеет объективные и субъективные признаки. К объективным признакам соучастия относятся те, которые характеризуют внешнее проявление деяния со стороны соучастников. А субъективные признаки характеризуют внутреннее психическое отношение соучастников к совершаемому деянию и к его последствиям.

Объективные признаки соучастия:

— *участие* в совершении конкретного преступления *двух или более лиц*. При этом все соучастники достигли возраста уголовной ответственности, установленного уголовным законом; все должны быть вменяемыми во время совершения преступления;

— *совместность действий лиц*, участвовавших в совершении преступления. Совместность включает ряд самостоятельных объективных признаков: совместность результата, причинную связь между деянием каждого соучастника и общим преступным результатом.

Соучастие возможно как в оконченном преступлении, так и в неоконченном, т.е. в приготовлении к преступлению и в покушении на преступление.

Совместность является не только объективным, но и субъективным признаком соучастия, поскольку здесь имеет место обусловленность общности интересов соучастников, единство их психической общности.

Субъективные признаки соучастия:

— *участие* только в умышленном преступлении;

— *умысел* каждого соучастника на *совместное совершение преступления*. Каждый соучастник осознает общественную опасность деяния других лиц, предвидит наступление общих последствий, желает их наступления.

Субъективная сторона соучастия обусловлена и отношением соучастников к совершаемому совместно деянию и его последствиям. При этом мотивы и цели преступления могут и не совпадать, один совершает преступление из корыстных преступлений, другой участвует в совершении этого же преступления из мести к потерпевшему и т.д.

11.2. Виды соучастников

Статья 33 УК определяет виды соучастников преступления. К ним относятся исполнитель, организатор, подстрекатель, пособник. Такое деление произведено в зависимости от характера и степени их участия в преступлении (объективный показатель).

ИСПОЛНИТЕЛЬ ПРЕСТУПЛЕНИЯ — лицо, непосредственно совершившее преступление либо непосредственно участвовавшее в его совершении совместно с другими лицами (соисполнителями), а также лицо, совершившее преступление посредством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности (ч. 2 ст. 33 УК).

Фактически исполнитель выполняет то деяние, которое является признаком объективной стороны конкретного преступления, предусмотренного соответствующей статьей Особенной частью УК.

Исполнителем может быть только лицо, способное нести уголовную ответственность (достижение возраста, вменяемость). В некоторых случаях он должен иметь дополнительные признаки субъекта преступления (специальный субъект).

Если объективная сторона преступления выполняется несколькими лицами, то имеет место *соисполнительство*. Соисполнителями признаются и лица, которые, сами не совершая деяния, описанного в норме Особенной части УК, оказывали помощь другим соисполнителям (например, держали потерпевшую при изнасиловании).

Деяния исполнителя (соисполнителя) квалифицируются только по статье Особенной части УК без ссылки на ст. 33 УК.

Субъективная сторона преступления, совершенного исполнителем, характеризуется *прямым* или *косвенным умыслом*. Исполнитель *сознает* общественно опасный характер совершаемого совместно с другими соучастниками деяния (действий или бездействия), *предвидит* возможность или неизбежность наступления общего для них последствия и *желает* (прямой умысел) или *сознательно допускает* (косвенный умысел) его наступление.

ОРГАНИЗАТОР ПРЕСТУПЛЕНИЯ — лицо, организовавшее совершение преступления группой лиц или руководившее его исполнением, либо лицо, создавшее организованную преступную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими (ч. 3 ст. 33 УК).

Организатор преступления наиболее опасный участник совместной преступной деятельности, он инициатор преступления. Организатор несет ответственность за две формы организаторской деятельности — за организацию преступления и за руководство преступной деятельностью.

Организация преступления — это сплочение соучастников, разработка плана совершения преступления, руководство деятельностью соучастников.

Организатор несет ответственность за все преступления, совершенные членами организованной группы или преступного сообщества, если эти преступления охватываются его умыслом.

Организатор всегда действует с *прямым умыслом*: он *сознает* характер действий, которые должны быть выполнены участниками группы по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества, *предвидит* возможность, а в некоторых случаях и неизбежность совершения преступления (в формальных составах) или наступления общественно опасных последствий (в материальных составах) в результате его деятельности (и деятельности других лиц) и *желает* этого.

ПОДСТРЕКАТЕЛЬ — лицо, склонившее другое лицо к совершению преступления уговорами, подкупом, угрозами, другими способами (ч. 4 ст. 33 УК).

Подстрекательство в каждом случае имеет индивидуальные черты. Это может быть шантаж, лесть, намеки, подкуп, убеждение, просьбы, советы, уговоры, обман, угрозы и др.

Объективная сторона подстрекательства может быть выражена только *активными действиями*, направленными на возбуждение у исполнителя решимости совершить конкретное преступление. Бездействие не может склонить кого-либо к совершению преступления, оно может только содействовать совершению преступления. Подстрекательство возможно только в отношении конкретного преступления. Роль подстрекателя выражается в интеллектуальном его участии путем склонения исполнителя (исполнителей) к преступному действию (бездействию). Особым признаком объективной стороны подстрекательства является возбуждение у другого лица решимости совершить конкретное преступление.

Субъективная сторона подстрекательства — только *прямой умысел*. Подстрекатель *сознает*, что своими действиями возбуждает решимость у другого лица совершить преступление, *активно направляет его волю* к достижению этой цели, *желая* совершения подстрекаемым лицом конкретного преступления. Прямой умысел, с которым действует подстрекатель, может быть неопределенным, что вполне допускает склонение другого лица к совершению преступления. Мотивы и цели подстрекателя и исполнителя могут не совпадать, что не имеет значения при квалификации содеянного.

ПОСОБНИК ПРЕСТУПЛЕНИЯ — лицо, содействовавшее совершению преступления советом, указанием, предоставлением информации, средств и орудий совершения преступления либо устранением препятствий, а также лицо, заранее обещавшее скрыть преступника, средства или орудия совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно лицо, заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы (ч. 5 ст. 33 УК).

Пособник присоединяет свои усилия к деятельности других после возникновения у них намерения и решимости совершить определенное преступление, оказывая при этом существенную помощь в его осуществлении.

Физическое пособничество — действия, способствующие выполнению исполнителем объективной стороны преступления. К таким действиям относится предоставление исполнителю необходимых орудий, средств или устранение препятствий на пути к совершению преступления и др.

Интеллектуальное пособничество заключается в психическом воздействии на сознание и волю исполнителя, направленном на укрепление решимости исполнителя совершить преступление. Средства интеллектуального пособничества: советы, указания, обещание скрыть преступника, орудия и средства совершения преступления, следы преступления, добытое преступным путем.

Субъективная сторона пособничества характеризуется *прямым* или *косвенным умыслом*. Пособник *сознает* характер готовящегося преступления, *предвидит* возможность наступления вредных последствий, *желает* или *допускает* их наступление. У пособника и исполнителя не всегда могут совпадать мотивы и цели, что не влияет на квалификацию. Пособник привлекается к уголовной ответственности по той же статье УК, что и исполнитель, но с обязательной ссылкой на ст. 33 УК.

Пособник отличается от организатора тем, что не выступает инициатором и вдохновителем преступления, а лишь способствует его совершению.

ЭКСЦЕСС ИСПОЛНИТЕЛЯ ПРЕСТУПЛЕНИЯ — совершение более тяжкого или другого преступления, чем то, которое обговаривалось с соучастниками (ст. 36 УК).

В случае *превышения сговора* ответственность несет автор эксцесса. Другие соучастники за эксцесс не отвечают. Однако если исполнитель совершил *менее тяжкое* преступление, чем то, о котором было договорено с соучастниками, то другие участники несут ответственность за приготовление к тому преступлению, о котором был сговор, а исполнитель — за фактически содеянное им. Если исполнитель отказался от совершения преступления, он не несет ответственности, а другие соучастники отвечают за приготовление к тому преступлению, от которого отказался исполнитель.

11.3. Формы соучастия

В теории уголовного права нет единства мнений о формах соучастия. Разные авторы по-разному определяют формы соучастия. Мы сторонники определения форм соучастия, высказанного профессором Н. Г. Кадниковым¹.

По степени согласованности действий соучастников нами выделяются две *формы соучастия*: соучастие *без предварительного сговора* и соучастие *с предварительным сговором*. Видами соучастия с предварительным сговором могут быть: *простое соучастие* с предварительным сговором, *организованная группа*, *преступное сообщество* (*преступная организация*).

В теории уголовного права также выделяют и такие виды соучастия, как *простое* соисполнительство и *сложное* соисполнительство. Эти виды соучастия выделяют в зависимости от характера и степени участия отдельных соучастников в совершении преступления.

Простое соисполнительство — все соучастники выполняют непосредственно своими действиями состав преступления.

Сложное соисполнительство — функциональное, организационно-техническое разделение ролей соучастников, при котором имеют различия в их действиях. При этом виде соучастия в зависимости от особенностей преступного поведения соучастников появляются исполнитель, непосредственно выполняющий объективную сторону преступления, организатор, организовавший совершение преступления или руководившим его исполнением, пособник и подстрекатель (хотя последние возможны и не всегда).

Формы и виды соучастия могут сочетаться, поэтому их нельзя рассматривать в отрыве друг от друга. Нередко организатор не только организует преступление, но и сам непосредственно участвует в выполнении объективной стороны преступления или ее части.

СОУЧАСТИЕ БЕЗ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО СГОВОРА — наименее опасная и малораспространенная форма соучастия. Здесь характерно присоединение участников к исполнителю, начавшему выполнение объективной стороны преступления.

¹ Кадников Н. Г. Соучастие в преступлении // Уголовное право. Общая и Особенная часть : учебник. М. : Книжный мир. 2007. С. 172—177.

Для этой формы соучастия свойственна минимальная степень согласованности действий соучастников, что обусловлено отсутствием сговора между ними до момента начала совершения преступления. Здесь возможен сговор лишь во время совершения преступления, после начала выполнения объективной стороны преступления хотя бы одним соучастником.

Соучастие с предварительным сговором заключается в следующем.

ПРЕДВАРИТЕЛЬНЫЙ СГОВОР — соглашение двух или более лиц о совершении преступления до начала выполнения объективной стороны преступления хотя бы одним из них.

По степени согласованности между соучастниками в рамках этой формы выделяют ее разновидности: совершение умышленного преступления: по предварительному сговору группой лиц (ч. 2 ст. 35 УК); организованной группой (ч. 3 ст. 35 УК); преступным сообществом (преступной организацией) — ч. 4 ст. 35 УК.

ГРУППА С ПРЕДВАРИТЕЛЬНЫМ СГОВОРОМ — участники договариваются о совместном совершении преступления до начала выполнения объективной стороны преступления.

Сговор может быть словесный, письменный, невербальный (кивок, иные жесты согласия). Квалифицирующий признак посягательства по предварительному сговору — «группа лиц по предварительному сговору» (см., например, п. «а» ч. 2 ст. 158—163, 166 и других статей УК).

ОРГАНИЗОВАННАЯ ГРУППА — устойчивая группа лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений.

В соответствии с п. 15 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. № 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое» организованная группа характеризуется устойчивостью, наличием в ее составе организатора (руководителя) и зара-

нее разработанного плана совместной преступной деятельности, распределением функции между членами группы при подготовке к совершению преступления и осуществлении преступного умысла.

Об *устойчивости* организованной группы свидетельствуют планируемые или совершаемые группой преступления. Это может быть одно или неопределенно много преступлений, требующих тщательного планирования и технического оснащения. К обязательным признакам устойчивости нами относятся: относительно длительное время существования данной группы, относительное постоянство состава ее участников, наличие организатора или руководителя группы. Возможны и другие признаки, однако без названных трех невозможно существование организованной группы. Объединение выражается в функциональном распределении ролей, определенной иерархии во взаимоотношениях членов группы: организатора, исполнителей, пособников, подстрекателей и иных членов группы.

Признак организованной группы — *обстоятельство, отягчающее наказание* (п. «в» ч. 1 ст. 63 УК).

ПРЕСТУПНОЕ СООБЩЕСТВО (ПРЕСТУПНАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ) — структурированная организованная группа 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).

Преступное сообщество отличается от организованной группы *структурированностью* и *нацеленностью на совершение тяжких и особо тяжких преступлений*. В основе преступного сообщества находится как минимум одна, но, как правило, несколько организованных групп, сплоченных в сообщество.

Структурированность преступного объединения означает наличие в нем сложных организационно-иерархических связей, функционирование нескольких подразделений с единым руководством. Признак структурированности отличает преступное сообщество (преступную организацию) от более простых форм преступных групп. Признак структурированности предусмотрен в Уголовных кодексах Бельгии, Латвии, Литвы, Монголии, Парагвая, Финляндии, Эстонии, хотя формулируется он по-разному.

Определение в уголовном праве преступного сообщества необходимо для конструирования института соучастия и установления повышенной ответственности за создание преступного сообщества. Учитывая опасность преступлений, совершаемых участниками сообщества, ради которых и создается данное преступное формирование, законодатель саму организацию преступного сообщества и участие в преступном сообществе относит к самостоятельным преступлениям. Создание преступного сообщества считается окончательным преступлением с момента его создания, ответственность предусмотрена ч. 1 ст. 210 УК, а ответственность за участие в преступном сообществе — ч. 2 ст. 210 УК.

Определение преступного сообщества в отечественном уголовном законе на сегодня оптимальное. Но можно говорить с уверенностью, что привлечение к уголовной ответственности только за одно создание преступного сообщества без совершения им тяжких или особо тяжких преступлений будет весьма затруднительно.

В уголовном праве в отдельных статьях Особенной части УК выделены и *другие формы соучастия*, характеризующиеся наряду с общими признаками соучастия дополнительными специфическими признаками, хотя в ст. 35 УК о них ничего не сказано. Речь идет о таких формах соучастия, как незаконное вооруженное формирование (объединение, отряд, дружина) — ст. 208 УК, устойчивая вооруженная группа (банда) — ст. 209 УК, экстремистское сообщество — ст. 282.1 УК. Думается, что законодателю необходимо определить место и роль названных форм совместной преступной деятельности в институте соучастия и как можно полно и ясно определить их признаки.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Сформулируйте понятие соучастия, его объективные и субъективные признаки.
2. Каковы формы и виды соучастия, критерии их выделения?
3. Перечислите виды соучастников и основания их ответственности.
4. Что такое «эксцесс исполнителя»? Какова ответственность при эксцессе?
5. Приведите примеры соучастия с косвенным умыслом.
6. Что такое «неудавшееся соучастие»?
7. Что такое «прикосновение» к преступлению?
8. Имеются ли в Особенной части УК статьи, предусматривающие такой вид соучастия, как совершение преступления преступным сообществом (преступной организацией)?

Лекция 12. МНОЖЕСТВЕННОСТЬ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

12.1. Понятие единичного преступления и его виды

Институт множественности преступлений сформулирован законодателем в ст. 17 и 18 УК, что дало возможность для однотипного решения многих вопросов, возникающих в практической деятельности, и для формирования единообразной судебной практики по уголовным делам. Правильное понимание содержания и правовых последствий множественности преступлений позволяет дать правильную юридическую оценку преступлениям и обеспечить точную их квалификацию.

Противоположностью множественности преступлений является **ЕДИНИЧНОЕ ПРЕСТУПЛЕНИЕ**. Объективная сторона состава такого преступления выполняется, как правило, в виде единичного действия, вызвавшего единичное последствие (бывают случаи, когда единичное действие вызывает наступление ряда однородных последствий, например, при государственной измене).

Виды единичного преступления: продолжаемое преступление, длящееся преступление, составное преступление.

Продолжаемое преступление — это совершение ряда однородных действий, посягающих на один объект, направленных к одной цели и приведших к наступлению ряда однородных последствий в рамках единой формы вины (умысла или неосторожности). Такими преступлениями являются истязание; систематическое хищение, например, кассиром денег из кассы, халатность и т.д. При этом виновный не привлекался к уголовной ответственности ни за один из эпизодов, входящих в продолжаемое преступление, и не был освобожден от уголовной ответственности. Когда говорится, что в продолжаемом преступлении имеется общая цель, то наличие цели предполагает совершение умышленного преступления. Но возможно совершение продолжаемого преступления и по неосторожности (халатность).

Длящееся преступление — это преступление с последствием, длящимся во времени, вплоть до его пресечения. Акт преступного

деяния уже совершен лицом (незаконное приобретение оружия), а последствие этого акта длится неопределенно долгое время (хранение оружия, вплоть до его обнаружения). Лицо не принимает никаких повторных действий как в продолжаемом преступлении. Длительное преступление — это действие или бездействие, сопряженное с последующим длительным невыполнением обязанностей, возложенных на виновного законом под угрозой уголовного наказания.

Составное преступление — это разновидность единого преступления, когда в одном составе объединены деяния, предусмотренные другими статьями УК в качестве самостоятельных преступлений (например, разбой складывается из завладения чужим имуществом и насилия над личностью).

12.2. Множественность преступлений и ее формы

В науке уголовного права разработан уголовно-правовой институт множественности преступлений, предусматривающий ситуации, когда одно и то же лицо совершает не одно, а несколько общественно опасных деяний, каждое из которых признается преступлением.

МНОЖЕСТВЕННОСТЬ ПРЕСТУПЛЕНИЙ — это совершение одним лицом двух и более преступлений, каждое из которых влечет за собой уголовно-правовые последствия.

Признаки множественности преступлений:

- совершение одним лицом двух или более преступлений;
- каждое из совершенных преступлений является самостоятельным, единичным преступлением;
- за каждым совершенным преступлением сохраняются уголовно-правовые последствия в виде привлечения к уголовной ответственности, предстоящего осуждения, если уголовное дело уже возбуждено, но лицо не осуждено, либо наличия непогашенной или неснятой в законном порядке судимости (при рецидиве преступлений).

Множественность преступлений как социально-правовое явление существует в конкретных формах, определяющих фактические границы, в рамках которых функционирует множественность.

Формы множественности преступлений: совокупность преступлений и рецидив преступлений.

СОВОКУПНОСТЬ ПРЕСТУПЛЕНИЙ (ч. 1 ст. 17 УК) — совершение двух или более преступлений, за каждое из которых лицо не было осуждено или освобождено от уголовной ответственности, за исключением случаев, когда совершение двух или более преступлений предусмотрено статьями Особенной части УК в качестве обстоятельства, влекущего более строгое наказание.

Совокупностью преступлений является также совершение одного деяния, содержащего признаки преступлений, предусмотренных различными статьями УК.

Виды совокупности преступлений:

— *реальная* совокупность преступлений — совершение двух или более преступлений, за каждое из которых лицо не было осуждено или освобождено от уголовной ответственности. При этом каждое преступление, входящее в совокупность, совершается самостоятельно. Например, лицо совершило кражу, затем ограбило прохожего. При реальной совокупности преступления совершаются одновременно, одно из них всегда предшествует другому (другим);

— *идеальная* совокупность преступлений означает совершение лицом одного деяния, содержащего признаки преступлений, предусмотренных двумя и более статьями Особенной части УК. Особенность идеальной совокупности состоит в том, что одно общественно опасное деяние образует объективную сторону двух и более преступлений, оно способно вызвать несколько вредных последствий. Такое деяние квалифицируется по двум или более статьям Особенной части УК. Примером идеальной совокупности является незаконное пересечение Государственной границы военным летчиком на самолете, оборудованном секретными приборами, и сдача этого самолета властям другой страны. В данном случае в одном деянии содержатся составы нескольких преступлений: государственной измены, незаконного пересечения Государственной границы, нарушения правил полетов, разглашения государственной тайны и др.

Деление совокупности преступлений на реальную и идеальную имеет значение для оценки общественной опасности этих видов сово-

купности. Количественная характеристика действий, лежащих в основе совершенных преступлений, служит критерием оценки их опасности. *Идеальная совокупность не образует повторности совершения преступлений.* Преступное поведение более опасно при реальной совокупности, когда неоднократно совершение преступлений свидетельствует об устойчивой антиобщественной ориентации личности.

РЕЦИДИВ ПРЕСТУПЛЕНИЙ — это совершение умышленного преступления, не относящегося к преступлениям небольшой тяжести, лицом, имеющим судимость с реальным лишением свободы за ранее совершенное умышленное преступление, не относящееся к преступлениям небольшой тяжести.

Как вновь совершенное, так и ранее совершенное преступления не относятся к преступлениям небольшой тяжести. Уголовный закон различает три вида рецидива: простой, опасный и особо опасный (ст. 18 УК).

Простой рецидив — совершение лицом умышленного преступления, не относящегося к преступлениям небольшой тяжести, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если это лицо имеет судимость с реальным лишением свободы за ранее совершенное умышленное преступление, также не относящееся к преступлениям небольшой тяжести.

Опасный рецидив:

а) совершение лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если это лицо имеет две или более судимости с реальным лишением свободы за ранее совершенные умышленные преступления средней тяжести;

б) совершение лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если это лицо имеет судимость за тяжкое или особо тяжкое преступление с реальным лишением свободы.

Особо опасный рецидив:

а) совершение лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если это лицо имеет две судимости с реальным лишением свободы за тяжкое преступление;

б) совершение особо тяжкого преступления лицом, имеющим две судимости с реальным лишением свободы за тяжкие преступления или одну судимость с реальным лишением свободы за особо тяжкое преступление.

При признании рецидива преступлений не учитываются судимости:

- за преступления небольшой тяжести;
- за преступления, совершенные в возрасте до 18 лет;
- за преступления, осуждение за которые признавалось условным или по которым предоставлялась отсрочка исполнения приговора, если условное осуждение или отсрочка исполнения приговора не отменялись, и лицо не направлялось для реального отбывания лишения свободы;
- погашенные или снятые судимости (ч. 4 ст. 18 УК).

Любой вид рецидива влечет более строгое наказание на основании и в пределах, предусмотренных УК (ч. 5 ст. 18 УК). Кроме того, рецидив преступлений признается обстоятельством, отягчающим наказание (п. «а» ч. 1 ст. 63 УК).

Вместе с тем необходимо отметить имеющиеся в УК пробелы, которые выражаются в следующем.

1. Вряд ли обоснованно исключение из опасного рецидива преступлений совершение лицом преступления средней тяжести, если оно имеет две и более судимостей за преступления средней тяжести с реальным лишением свободы и вновь осуждается к реальному лишению свободы. Получается, сколько бы такое лицо не имело судимостей за преступления средней тяжести, вновь совершенные им преступления средней тяжести будет означать только простой рецидив преступлений.

2. К какому виду рецидива отнести совершение лицом особо тяжкого преступления, если оно имеет две или более судимостей с реальным лишением свободы за преступления средней тяжести? Исходя из редакции ст. 18 УК, это может быть только простой рецидив. В то же время совершение тяжкого, а не особо тяжкого преступления, за которое осуждается к реальному лишению свободы лицо, имеющее две или более судимостей за преступления средней тяжести, относится к опасному рецидиву. Таким образом, совершение тяжкого преступления при указанных условиях означает опасный рецидив, в то

время как совершение особо тяжкого преступления — только простой рецидив, что вряд ли справедливо.

3. Только к простому рецидиву будет отнесено совершение лицом особо тяжкого преступления, если данное лицо имеет одну судимость за тяжкое преступление. Это положение также вызывает недоумение.

Вряд ли указанные пробелы и недоработки можно отнести к заслугам законодателя. Они никак не отвечают целям и задачам борьбы с преступлениями уголовно-правовыми средствами.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что лежит в основе понятия множественности преступлений?
2. Сформулируйте понятие «совокупность преступлений»?
3. Что такое реальная и идеальная совокупность преступлений?
4. Какая совокупность представляет большую общественную опасность — реальная или идеальная?
5. Охарактеризуйте отличие совокупности преступлений от их рецидива.
6. Какой будет рецидив преступлений при совершении лицом, имеющим более двух судимостей за преступления средней тяжести с реальным отбыванием лишения свободы, если это лицо вновь совершает преступление средней тяжести, за которое приговаривается к реальному лишению свободы?
7. К какому виду рецидива относится совершение лицом особо тяжкого преступления, за которое виновный приговаривается к реальному лишению свободы, если это лицо имеет две и более непогашенные судимости за преступления средней тяжести с реальным отбыванием лишения свободы?

Лекция 13. ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, ИСКЛЮЧАЮЩИЕ ПРЕСТУПНОСТЬ ДЕЯНИЯ

13.1. Понятие обстоятельств, исключающих преступность деяния

В реальной жизни встречаются случаи, когда лицо умышленно причиняет вред другому физическому или юридическому лицу, когда его деяние внешне похоже на преступление, однако оно не только не преступно, но часто и общественно полезно. Подобные деяния УК объединяет в главу, именуемую «Обстоятельства, исключающие преступность деяния»

ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, ИСКЛЮЧАЮЩИЕ ПРЕСТУПНОСТЬ ДЕЯНИЯ — это такие обстоятельства, при которых деяние, формально предусмотренное Особенной частью УК, не образует преступления в силу того, что оно не противоречит закону.

Указанные деяния не только не представляют общественной опасности, они, наоборот, общественно полезны, социально одобряемы и целесообразны. Обстоятельства, исключающие преступность деяния, используются для решения задач по охране указанных в УК социальных интересов от преступных посягательств. Уголовный закон дополняет обстоятельства, указывающие на преступность деяния (обстоятельства, выступающие в качестве признаков состава преступления), обстоятельствами, исключающими его преступность.

Последние делятся на:

- а) обстоятельства, относящиеся к названным признакам;
- б) обстоятельства, не связанные с этими признаками, лежащие вне их, вне законодательного определения преступления и его состава.

Первая группа — обстоятельства, указывающие на малозначительность деяния; декриминализация деяния; добровольный отказ от совершения преступления; отсутствие признаков состава преступления; укрывательство преступления и недонесение о преступлении, которые совершены близкими родственниками виновного; исполнение профессиональных обязанностей.

Вторая группа образована обстоятельствами, лежащими за пределами признаков преступления, предусмотренных уголовным законом. Они правомерны, их совершение не противоречит ни уголовному, ни иному закону. К таким обстоятельствам относятся: необходимая оборона (ст. 37 УК); причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление (ст. 38 УК); крайняя необходимость (ст. 39 УК); физическое или психическое принуждение (ст. 40 УК); обоснованный риск (ст. 41 УК); исполнение приказа или распоряжения (ст. 42 УК).

13.2. Содержание обстоятельств, исключающих преступность деяния

Обстоятельства, исключающие преступность деяния, причиняющие вред охраняемым интересам, не являются общественно опасными, но признаются правомерными, общественно полезными, целесообразными или вынужденными

НЕОБХОДИМАЯ ОБОРОНА — это причинение вреда посягающему лицу, совершенное при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства, сопряженного с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия.

Если посягательство не было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой такого насилия, то защита будет правомерной лишь при условии, что не было допущено превышения пределов необходимой обороны.

Не выходят за пределы необходимой обороны действия обороняющегося лица, если оно не могло объективно оценить степень и характер опасности нападения из-за его неожиданности (ч. 2.1 ст. 37 УК).

В соответствии с ч. 3 ст. 37 УК каждый имеет право на защиту своих прав и законных интересов, прав и законных интересов других лиц, общества и государства от общественно опасного посягатель-

ства, независимо его профессиональной или иной специальной подготовки и служебного положения, а также независимо от возможности избежать посягательства или обратиться за помощью к другим лицам или органам власти.

Суть необходимой обороны заключается в том, что любое лицо может осуществлять свое право на защиту от общественно опасного посягательства путем причинения вреда посягающему.

Институт необходимой обороны — совокупность обстоятельств, позволяющих гражданам осуществить свое право на защиту от общественно опасных посягательств и обозначить пределы такой защиты, чтобы избежать причинения посягающему излишнего вреда. Но такая защита будет правомерной только при соблюдении соответствующих условий.

Условия правомерности необходимой обороны:

а) относящиеся к защищаемым интересам. Закон предоставляет каждому право защищать как свои интересы, так и интересы других лиц, организаций, государства. Такими интересами являются жизнь и здоровье, честь и достоинство граждан; собственность, общественный порядок и общественная безопасность, безопасность государства и другие охраняемые уголовным законом интересы. То, что не охраняется уголовным законом, не признается объектом защиты при необходимой обороне. Различие в степени социальной ценности защищаемых интересов не имеет определяющего значения для необходимой обороны, хотя на первом месте стоят интересы собственно личности, затем интересы общества, государства;

б) относящиеся к посягательству:

— общественная опасность посягательства, т.е. совершаемое деяние должно быть направлено на причинение вреда социально значимым ценностям;

— наличность посягательства. Начало и окончание посягательства характеризуются понятием наличности посягательства. Это означает, что посягательство уже началось или имеется реальная опасность, что оно в самое ближайшее время (вот-вот) начнется, но еще не закончилось. Посягательство считается начавшимся, если виновный приступил к выполнению объективной стороны преступления;

— реальность посягательства означает, что посягательство существует в действительности, на самом деле, а не является следствием

ошибочного мнения обороняющегося. Нельзя защищаться от посягательства, которого нет.

Действия в состоянии мнимой обороны оцениваются исходя из конкретной обстановки, насколько она позволяла обороняющемуся правильно оценить ситуацию и сделать адекватный вывод об отсутствии посягательства. При этом возможны следующие варианты оценки:

— обстановка дает все основания для признания реальности посягательства, и обороняющийся действует по правилам необходимой обороны, что исключает ответственность за причиненный вред;

— основания для признания реальности посягательства имеются, но обороняющийся превышает силы и средства защиты, что указывает на превышение пределов необходимой обороны. Ответственность наступает за причинение вреда посягающему при превышении пределов необходимой обороны;

— обороняющийся при должной внимательности и осмотрительности мог правильно оценить обстановку и сделать вывод об отсутствии посягательства, однако не сделал этого. В этих случаях ответственность определяется по правилам фактической ошибки, которая влечет ответственность за неосторожное причинение вреда;

в) относящиеся к обороне:

— вред причиняется только посягающему лицу, а не иным лицам;

— вред причиняется посягающему в связи с посягательством, но не по иным причинам;

— вред направлен на пресечение посягательства, а не в ответ на посягательство.

ПРИЧИНЕНИЕ ВРЕДА ПРИ ЗАДЕРЖАНИИ ЛИЦА, СОВЕРШИВШЕГО ПРЕСТУПЛЕНИЕ, — это правомерный акт воздействия на лицо, совершившее преступление, вынужденное причинение ему вреда с целью доставления его в органы власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений, если иными средствами задержать такое лицо невозможно и при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер.

Условия правомерности причинения вреда при задержании лица, совершившего преступление:

а) относящиеся к основаниям задержания:

— задержание может осуществляться, а вред причиняться лишь в отношении лица, которое уже совершило деяние, запрещенное уголовным законом;

— меры в отношении задерживаемого могут применяться только тогда, когда это лицо сопротивляется доставлению его в органы власти;

— цель задержания — доставка в органы власти;

б) относящиеся к действиям по задержанию:

— действия не превышают необходимых для задержания мер;

— своевременность задержания, т.е. соблюдение сроков давности привлечения к уголовной ответственности или исполнения обвинительного приговора, не истекли ли эти сроки;

— задерживаемое лицо совершило общественно опасное деяние, запрещенное уголовным законом.

Чем меньше опасность совершенного преступления, тем меньшая степень насильственного воздействия может быть применена к виновному.

КРАЙНЯЯ НЕОБХОДИМОСТЬ представляет собой особую обстановку, характеризующуюся наличием условий, которые делают необходимым причинение определенного вреда охраняемым уголовным законом интересам с целью предотвращения опасности причинения большего вреда таким же интересам.

Суть крайней необходимости состоит в том, что лицо в опасной ситуации, грозящей причинить значительный вред, совершает действия, которые предупреждают этот вред, но вынужденно причиняют ущерб меньшей степени.

Условия правомерности крайней необходимости:

а) относящиеся к источнику опасности:

— опасность порождается техническими средствами, веществами и предметами, представляющими повышенную опасность для окружающих, силами природы, физиологическими потребностями (голодом), животными и т.п.;

— наличие опасности, т.е. опасность возникла, существует, не прекратилась. Если действия направлены на устранение будущей, но с весьма низкой степенью вероятности опасности, то причинение вреда нельзя признавать совершенными при крайней необходимости;

— реальность опасности предполагает, что опасность существует в действительности, а не в воображении защищающегося. Мнимая опасность будет оправдана тогда, когда обстановка давала основания считать ее реальной. Если защищающийся мог убедиться в отсутствии опасности, но не воспользовался этим, поторопившись действовать путем причинения вреда, то ответственность наступает за неосторожное преступление;

б) относящиеся к защите:

— устраняется опасность, угрожающая социальным интересам, путем причинения вреда другим, менее значимым, но охраняемым уголовным законом интересам;

— причинение вреда должно быть вынужденным и единственно возможным способом устранения большего вреда;

— причиненный вред должен быть меньшим, чем угрожавший вред;

— вред причиняется третьим лицам, не создававшим опасности. Если вред причинен посягающему, то содеянное может рассматриваться по правилам необходимой обороны.

ФИЗИЧЕСКОЕ ИЛИ ПСИХИЧЕСКОЕ ПРИНУЖДЕНИЕ — это причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам со стороны лица, которого к этому принудили путем физического воздействия или угрозы немедленного применения физического воздействия.

Данное обстоятельство является разновидностью крайней необходимости. Уголовно-правовое последствие принуждения оценивается в зависимости от степени насилия.

Если принуждаемый в результате физического насилия оказался неспособным руководить своими поступками, то ответственность исключается (например, связанный сторож не мог оказать сопротивление грабителям).

Если принуждаемое лицо выбирает между угрожаемым последствием и тем вредом, который оно причинит для устранения угрозы, ответственность решается по правилам крайней необходимости.

Принуждение может осуществляться с помощью различных средств: физическое воздействие; физиологическое воздействие (лишение сна, пищи и т.п.); психическое воздействие (угроза причинения физического или физиологического вреда). Для принуждения могут

быть использованы психотропные вещества, гипноз, звуковые высокочастотные генераторы и т.д.

ОБОСНОВАННЫЙ РИСК — это допустимость наступления общественно опасных последствий в результате деятельности, направленной на получение социально-необходимого результата, при условии использования всех средств, предупреждающих такие последствия.

Признаки обоснованного риска:

- лицо причиняет вред охраняемым уголовным законом интересам;
- вред причиняется в связи с совершением деяния, направленного на достижение социально полезной цели;
- совершенное деяние не нарушает прямого правового запрета;
- совершенное деяние обеспечивается знаниями и умением, объективно способными в данной ситуации предупредить вредные последствия;
- выполнены все необходимые мероприятия, способные в данной ситуации предупредить вред;
- достижение поставленной полезной цели невозможно иным способом, не связанным с риском;
- возможные вредные последствия должны быть осознанными.

Риск не правомерен, если он заведомо был сопряжен с угрозой создания общественно опасного бедствия или экологической катастрофы, или с угрозой для жизни многих людей.

ИСПОЛНЕНИЕ ПРИКАЗА ИЛИ РАСПОРЯЖЕНИЯ заключается в причинении вреда охраняемым уголовным законом интересам, совершенном лицом, действовавшим во исполнение обязательного для него приказа или распоряжения.

Уголовную ответственность за причинение вреда несет лицо, отдавшее незаконный приказ или распоряжение.

Условия правомерности деяния, совершенного во исполнение приказа или распоряжения:

- приказ (распоряжение) должны быть обязательными для подчиненного;

— они должны быть отданы в установленном порядке и с соблюдением надлежащей формы;

— приказ или распоряжение должны быть законными и по форме, и по существу.

Неисполнение заведомо незаконного приказа или распоряжения не влечет уголовной ответственности лица, не выполнившего их.

Если лицо совершило умышленное преступление во исполнение заведомо незаконного приказа, оно несет уголовную ответственность на общих основаниях наравне с отдавшим такой приказ или распоряжение.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что понимается под обстоятельствами, исключающими преступность деяния?
2. Какие виды обстоятельств, исключающих преступность деяния, предусмотрены уголовным законом?
3. Допустима ли оборона от общественно опасных действий невменяемого?
4. Возможна ли необходимая оборона от общественно опасного бездействия?
5. Что такое «превышение пределов необходимой обороны»?
6. Опишите условия правомерности причинения вреда при задержании лица, совершившего преступление.
7. Что такое «обоснованный риск» и каковы условия его правомерности?
8. Назовите условия правомерности обоснованного риска.
9. Разграничьте понятия крайней необходимости и оправданного риска.
10. Как вы понимаете физическое и психическое принуждение?

Лекция 14. ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ И ЦЕЛИ НАКАЗАНИЯ

Известно, что за преступлением должно с неотвратимостью следовать наказание как юридическое последствие всякого преступления.

Наказание — это естественная реакция государства на совершенное преступление, это крайняя мера, начинающая действовать тогда, когда иные меры не предупредили преступление.

Наказание как правовое явление тесно связано с уголовной ответственностью, однако оно не тождественно уголовной ответственности. Уголовная ответственность по содержанию шире уголовного наказания, она может быть реализована и без применения наказания, в то время как наказание не может быть назначено без привлечения лица к уголовной ответственности.

НАКАЗАНИЕ — это мера государственного принуждения, применяемая судом к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и состоящая в ограничении или лишении прав и свобод этого лица (ч. 1 ст. 43 УК).

Признаки наказания:

- это особая мера государственного принуждения;
- оно может быть назначено только за деяния, предусмотренные УК;
- назначается только по приговору суда;
- влечет за собой особое правовое последствие — судимость;
- носит строго личный характер;
- связано с ограничением или лишением прав и свобод лица, совершившего преступление.

Наказание отличается от других мер государственного принуждения тем, что назначается только в связи с совершением преступления. Например, взыскание по гражданскому делу выносится по поводу споров имущественного или личного неимущественного характера и не влечет уголовно-правовых последствий (судимости). Меры административного воздействия применяются за административные правонарушения и выносятся не от имени государства, а от имени определенного государственного органа или должностного лица.

Цель наказания — это те конечные результаты, на достижение которых направлено применение уголовного наказания.

Цель — категория, обозначающая заранее мыслимый результат сознательной деятельности человека (общества, государства). Добиваясь осуществления поставленных целей, человек прибегает к выбору необходимых средств. Если действия людей способствуют достижению поставленной цели, то такие действия целесообразны.

Часть 2 ст. 43 УК перечисляет цели наказания:

— восстановление социальной справедливости, нарушенной преступным деянием;

— исправление осужденного, что предполагает превращение преступника в законопослушного гражданина. Конечно, в ходе отбывания наказания осужденный вряд ли превратится в высоконравственную личность, но убедить, заставить его хотя бы под страхом наказания не нарушать уголовный закон, не совершать в будущем новых преступлений — задача, которая реально может быть решена в ходе исправления;

— предупреждение преступлений. Предупреждение преступлений делится на специальное и общее. Специальное предупреждение — это предупреждение совершения новых преступлений со стороны осужденного, а общее предупреждение направлено на иных лиц. Примененное к осужденному лицу наказание должно воздействовать и на других лиц.

Постановка на первое место в качестве цели наказания «восстановление социальной справедливости» вряд ли оправдано, поскольку основная цель наказания — «предупреждение преступлений», поставленная на последнее место, говорит, как бы о признании ее второстепенной целью. Кроме того, сомнительно вообще включение в число целей наказания восстановления социальной справедливости, поскольку уголовное право не регулирует никакого восстановления прежнего положения вещей потому, что оно для этого не предназначено в отличие от иных отраслей права, например, от гражданского права.

Перечисленные цели наказания являются взаимосвязанными и взаимообусловленными, одна цель предполагает другие цели, достижение любой из этих целей способствует реализации других.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Перечислите основные черты наказания.

2. Является ли наказанием арест за мелкое хулиганство?
3. Является ли наказанием принудительное лечение в психиатрическом стационаре (ст. 97—99 УК)?
4. Что является целью наказания?
5. Проведите разграничение штрафа как вида уголовного наказания и как меры административного взыскания.

Лекция 15. СИСТЕМА И ВИДЫ НАКАЗАНИЙ

15.1. Система наказаний и их классификация

Виды уголовных наказаний, перечисленные в ст. 44 УК, образуют в совокупности определенную систему, представляющую установленный уголовным законом и обязательный для суда исчерпывающий перечень видов наказаний, расположенных в определенном порядке.

СИСТЕМА НАКАЗАНИЙ — установленный в уголовном законе и строго обязательный для суда исчерпывающий перечень видов наказания, расположенных в определенном порядке.

Перечень наказаний приведен в ст. 44 УК, их 13 видов, и расположены они по принципу от менее строгих (штраф) к более строгим (смертная казнь).

Современная система наказаний представляет собой результат предшествующей законотворческой деятельности нашего государства, несущий в себе практический опыт.

Наказания, входящие в систему, УК делит в зависимости от порядка назначения на три группы:

- 1) основные;
- 2) дополнительное;
- 3) наказания, которые могут назначаться как в качестве основных, так и в качестве дополнительных (смешанные).

Основные наказания назначаются только самостоятельно, их нельзя присоединять ни к какому другому наказанию. Часть 1 ст. 45 УК к ним относит: 1) обязательные работы, 2) исправительные работы, 3) ограничение по военной службе, 4) принудительные работы, 5) арест, 6) содержание в дисциплинарной воинской части, 7) лишение свободы на определенный срок, 8) пожизненное лишение свободы, 9) смертная казнь.

Дополнительное наказание назначается только совместно с основными, в дополнение к ним и не может назначаться самостоятельно (ч. 3 ст. 45 УК). К чисто дополнительному наказанию отно-

сится лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград.

Ранее существовавшее дополнительное наказание в виде *конфискации имущества* упразднено. В связи с многочисленными публикациями по этому вопросу, Пленум Верховного Суда РФ своим постановлением от 18 ноября 2004 г. № 23 «О судебной практике по делам о незаконном предпринимательстве» разъяснил следующее: «имущество, деньги и иные ценности, полученные в результате совершения преступления, предусмотренного статьей 171 УК, в соответствии с пунктами 2 и 2.1 части 1 статьи 81 УПК признаются вещественными доказательствами и в силу пункта 4 части 3 статьи 81 УПК подлежат обращению в доход государства с приведением в приговоре обоснования принятого решения».

Данное положение относится и к случаям совершения преступлений, предусмотренных ст. 174 и 174.1 УК.

Думается, что такое положение должно быть распространено и на другие корыстные преступления.

К **наказаниям**, которые могут назначаться как в качестве основных, так и в качестве дополнительных наказаний (**смешанным**) — ч. 2 ст. 45 УК, относятся: 1) штраф; 2) лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью; 3) ограничение свободы.

УК не знает иной классификации наказаний, но по продолжительности исправительного воздействия на осужденного наказания можно поделить на *срочные* и *не связанные с установлением какого-либо срока*.

К наказаниям, не связанным с установлением какого-либо срока, относятся: *штраф; лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград*. Это «одномоментные» наказания.

В срочных наказаниях установлен минимальный и максимальный или только максимальный срок, на который они могут быть назначены по приговору суда. К ним относятся: *лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью; 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*.

Особое место занимает *смертная казнь*, представляющая исключительную меру наказания. Хотя эту меру наказания и можно отнести к одномоментным видам, но в последнее время наше государство не приводит эту меру в исполнение, заменяя ее пожизненным лишением свободы.

15.2. Основные наказания

Вид обязательных работ и объекты, на которых они отбываются, определяются органами местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями.

ОБЯЗАТЕЛЬНЫЕ РАБОТЫ (ст. 49 УК) представляют собой выполнение осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно полезных работ.

Обязательные работы назначаются на срок от 60 до 480 часов и отбываются не свыше четырех часов в день.

Если осужденный *злостно* уклоняется от обязательных работ, то они заменяются принудительными работами или лишением свободы из расчета один день этих видов наказания за 8 часов обязательных работ.

Злостным уклонением являются следующие обстоятельства: невыход на обязательные работы без уважительных причин более двух раз в течение месяца; нарушение более двух раз в течение месяца трудовой дисциплины; оставление места жительства с целью уклонения от отбывания обязательных работ.

Контроль за отбыванием осужденными обязательных работ ведут уголовно-исполнительные инспекции.

Обязательные работы не назначаются инвалидам первой группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет, военнослужащим, проходящим военную службу по призыву и по контракту на воинских должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву.

ИСПРАВИТЕЛЬНЫЕ РАБОТЫ (ст. 50 УК) — это удержания из заработка осужденного в доход государства от 5 до 20% сроком от двух месяцев до двух лет.

Исправительные работы назначаются осужденным, как имеющим, так и не имеющим основного места работы, и отбываются в районе места жительства осужденного. Не имеющие места работы отбывают наказание в местах, определяемых органом местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными органами.

В случае злостного уклонения от отбывания исправительных работ, суд может заменить неотбытую часть исправительных работ принудительными работами или лишением свободы из расчета один день принудительных работ или один день лишения свободы за три дня исправительных работ.

Исправительные работы не назначаются инвалидам первой 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, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву.

ОГРАНИЧЕНИЕ ПО ВОЕННОЙ СЛУЖБЕ (ст. 51 УК) заключается в том, что из денежного довольствия военнослужащего, проходящего военную службу по контракту, производятся удержания в доход государства в размере не более 20%. Срок ограничения по военной службе от трех месяцев до двух лет.

Этот вид наказания назначается военнослужащим в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК, а также вместо исправительных работ, предусмотренных соответствующими статьями УК (например, ч. 1 ст. 158 УК), при совершении таких преступлений военнослужащими.

Во время отбывания этого наказания осужденный военнослужащий не может быть повышен в должности. Срок наказания не засчитывается в срок выслуги лет для присвоения очередного воинского звания.

АРЕСТ (ст. 54 УК) — это содержание осужденного лица в условиях строгой изоляции от общества сроком от одного до шести месяцев.

Если арест назначается взамен обязательных или исправительных работ, то срок может быть менее одного месяца.

Арест *не назначается*: лицам, не достигшим к моменту вынесения судом приговора 18 лет; беременным женщинам; женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет. Военнослужащие отбывают арест на гауптвахте.

СОДЕРЖАНИЕ В ДИСЦИПЛИНАРНОЙ ВОИНСКОЙ ЧАСТИ (ст. 55 УК) назначается военнослужащим, проходящим военную службу по призыву или по контракту на должностях рядового и сержантского состава, совершившим преступления против военной службы, на срок от трех месяцев до двух лет, а также в случае замены лишения свободы на срок не свыше двух лет содержанием осужденного в дисциплинарной воинской части на тот же срок.

В период отбывания данного наказания все военнослужащие, независимо от их воинского звания и ранее занимаемой должности, находятся на положении солдат. Если содержание в дисциплинарной воинской части назначается вместо лишения свободы, срок содержания определяется из расчета один день лишения свободы за один день содержания в дисциплинарной воинской части.

ЛИШЕНИЕ СВОБОДЫ НА ОПРЕДЕЛЕННЫЙ СРОК (ст. 56 УК) заключается в изоляции осужденного от общества путем направления его в исправительное учреждение.

Исправительными учреждениями являются: колонии-поселения; воспитательные колонии; лечебные исправительные учреждения; исправительные колонии общего, строгого и особого режима; тюрьмы; а также следственные изоляторы для осужденных, оставленных для хозяйственных работ (ч. 1 ст. 74 УИК РФ).

Лишение свободы назначается на срок от 2 месяцев до 20 лет. Менее двух месяцев лишение свободы может быть назначено в слу-

чае замены этим наказанием исправительных работ или ограничения свободы.

Лишение свободы свыше 20 лет возможно при назначении наказания по совокупности преступлений до 25 лет, и при совокупности приговоров — до 30 лет.

Законодатель предусмотрел повышение максимального срока лишения свободы до 30 лет, если в совокупность преступлений входит хотя бы одно преступление, предусмотренное ст. 205—205.5 УК (преступления террористического характера) или преступление, предусмотренное ч. 3 и 4 ст. 206, ч. 4 ст. 211, ст. 277—279 УК (преступления против основ конституционного строя и безопасности государства), ст. 353, 356—358, 360 УК (преступления против мира и человечества), и до 35 лет при совокупности приговоров.

ПОЖИЗНЕННОЕ ЛИШЕНИЕ СВОБОДЫ назначается за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, а также за совершение особо тяжких преступлений против здоровья населения и общественной безопасности (ст. 57 УК).

Пожизненное лишение свободы не назначается: женщинам; мужчинам, совершившим преступления в возрасте до 18 лет; мужчинам, достигшим к моменту вынесения приговора 65 лет.

Виды исправительных учреждений, назначаемых осужденным к лишению свободы (ст. 58 УК):

— *колонии-поселения* — осужденным за преступления, совершенные по неосторожности, а также лицам, осужденным к лишению свободы за совершение умышленных преступлений небольшой или средней тяжести, ранее не отбывавшим лишение свободы (п. «а» ч. 1 ст. 58 УК). Указанным лицам суд с учетом личности виновного и обстоятельств совершения преступления может назначить отбывание наказания в исправительной колонии общего режима;

— *исправительные колонии общего режима* — мужчинам, осужденным к лишению свободы за совершение тяжких преступлений, ранее не отбывавшим лишение свободы, и женщинам, осужденным к лишению свободы за совершение тяжких и особо тяжких преступлений, в том числе при любом виде рецидива (п. «б» ч. 1 ст. 58 УК);

— *исправительные колонии строгого режима* назначаются мужчинам, осужденным за совершение особо тяжких преступлений, которые ранее не отбывали лишения свободы, а также при рецидиве или опасном рецидиве преступлений, если осужденный ранее уже отбывал лишение свободы (п. «в» ч. 1 ст. 58 УК);

— *исправительные колонии особого режима* назначаются мужчинам, осужденным к пожизненному лишению свободы, а также при особо опасном рецидиве преступлений (п. «г» ч. 1 ст. 58 УК).

Отбывание части срока наказания в тюрьме может быть назначено мужчинам, осужденным на срок свыше пяти лет за совершение особо тяжких преступлений, а также при особо опасном рецидиве преступлений. При этом суд засчитывает время содержания осужденного под стражей до вступления обвинительного приговора в законную силу в срок отбывания наказания в тюрьме, что предусмотрено ч. 2 ст. 58 УК.

СМЕРТНАЯ КАЗНЬ как исключительная мера наказания назначается как исключительная мера наказания только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь (ст. 59 УК).

Смертная казнь не назначается: женщинам; мужчинам, совершившим преступления в возрасте до 18 лет; мужчинам, достигшим к моменту вынесения приговора 65 лет.

Не может быть назначена смертная казнь лицу, которое выдано Российской Федерации иностранным государством для целей уголовного преследования на основе международного договора РФ или на основе принципа взаимности, и если по законодательству иностранного государства, выдавшего лицо, смертная казнь за совершенное этим лицом преступление не предусмотрена, а также если неприменение смертной казни к выданному лицу явилось условием выдачи.

Смертная казнь в порядке помилования может быть заменена пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок 25 лет.

В настоящее время в Российской Федерации действует мораторий на применение смертной казни, что стало результатом подписания Россией 16 апреля 1997 г. Протокола № 6 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод относительно отмены смертной

казни (в мирное время). Несмотря на то, что 6-й протокол не был ратифицирован РФ, с этого момента смертную казнь в России запрещено применять. Конституционный Суд РФ 19 ноября 2009 г. своим Определением № 1344-О-Р «О разъяснении пункта 5 резолютивной части Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 2 февраля 1999 года № 3-П» признал невозможным назначение смертной казни.

15.3. Дополнительное наказание. Наказания, назначаемые как в качестве основных, так и в качестве дополнительных

К «чисто» *дополнительному наказанию* относится **лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград** (ст. 48 УК), которое заключается в *снятии указанных званий, чинов и государственных наград, их аннулирование по приговору суда.*

Данное наказание назначается в дополнение к основному наказанию при осуждении лица за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления. Карательное свойство этого наказания проявляется в моральном воздействии на осужденного, в лишении его определенных преимуществ и льгот, устанавливаемых для лиц, имеющих указанные звания, чины и награды.

Воинские звания — это звания от рядового до маршала. *Специальные звания* присваиваются работникам органов внутренних дел, дипломатической, таможенной, налоговой служб, сотрудникам МЧС России и др. *Почетные звания* — заслуженный или народный артист, заслуженный врач и т.д. *Классные чины* присваиваются государственным служащим, занимающим государственные должности. *Государственные награды*: звания Героя Советского Союза или Российской Федерации, ордена, медали, знаки отличия Союза ССР и Российской Федерации.

Ученые степени и звания (кандидат наук, доктор наук, профессор, доцент) не являются почетными званиями, и к ним не могут быть применены меры, указанные в ст. 48 УК.

Наказаниями, назначаемыми как в качестве основных, так и в качестве дополнительных (смешанными), являются следующие.

ШТРАФ (ст. 46 УК) — это денежное взыскание, назначаемое в пределах 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 сумме, кратной стоимости предмета или суммы взятки или коммерческого подкупа или сумме незаконно перемещенных денежных средств или денежных инструментов.

Штраф в размере от 500 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период свыше трех лет может быть назначен только в случаях, специально предусмотренных санкциями соответствующих статей Особенной части УК.

Штраф, исчисляемый исходя из величины кратной сумме взятки, коммерческого подкупа или сумме незаконно перемещенных денежных средств или денежных инструментов, устанавливается в размере до 100-кратной суммы взятки, коммерческого подкупа или стоимости денежных инструментов. При этом штраф не может быть меньше 25 тыс. руб. и больше 500 млн руб.

Как дополнительное наказание штраф может быть назначен только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК.

В случае злостного уклонения от уплаты штрафа, назначенного в качестве основного наказания, он заменяется другими наказаниями, предусмотренными санкцией соответствующей статьи Особенной части УК, в указанных в статье пределах, кроме лишения свободы. Данное правило не применяется к случаям назначения штрафа в размере, кратном стоимости предмета или суммы взятки, коммерческого подкупа, когда штраф заменяется наказанием в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части УК. То есть в данном случае возможна замена штрафа лишением свободы. В подобных случаях назначенное наказание не может быть условным.

Злостное уклонение от уплаты штрафа означает, что осужденный не уплатил штраф либо часть штрафа в течение 30 дней со дня вступления приговора в законную силу.

Однако данное положение не всегда выполнимо. Как быть в случаях, когда в санкции соответствующей статьи Особенной части УК предусмотрено только одно наказание в виде штрафа и лицо злобно уклоняется от его уплаты? Такие санкции имеются в ч. 1 ст. 174, ч. 1 ст. 174.1 УК и заменить такое наказание не на что. В этих случаях при уклонении от уплаты штрафа виновное лицо может остаться безнаказанным.

ЛИШЕНИЕ ПРАВА ЗАНИМАТЬ ОПРЕДЕЛЕННЫЕ ДОЛЖНОСТИ ИЛИ ЗАНИМАТЬСЯ ОПРЕДЕЛЕННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ (ст. 47 УК) — это запрещение занимать определенные должности на государственной службе или в органах местного самоуправления, либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью.

В приговоре суд должен конкретно назвать, какие должности осужденный лишен права занимать или какой деятельностью заниматься.

В качестве *основного вида наказания* оно назначается на срок от года до пяти лет, если это указано в санкции применяемой статьи УК.

В качестве *дополнительного* наказания оно назначается сроком от шести месяцев до трех лет, независимо от того, предусмотрено оно санкцией соответствующей статьи Особенной части УК или нет, если с учетом характера и степени общественной опасности совершенного преступления и личности виновного суд признает невозможным сохранить за ним право занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

В специально предусмотренных статьями Особенной части УК лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью как дополнительное наказание может устанавливаться на срок до 20 лет.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью как дополнительное наказание может быть назначено в случаях, не предусмотренных санкциями соответствующих статей Особенной части УК, если суд признает это целесообразным.

При назначении этого вида наказания в качестве дополнительного к обязательным, исправительным работам, ограничению свободы,

а также при условном осуждении его срок исчисляется с момента вступления приговора в законную силу. При назначении этого наказания дополнительно к ограничению свободы, аресту, содержанию в дисциплинарной воинской части, принудительным работам и лишению свободы, оно распространяется на все время отбывания названных основных видов наказаний, но его срок начинает исчисляться с момента их отбытия.

ОГРАНИЧЕНИЕ СВОБОДЫ (ст. 53 УК) заключается в установлении осужденному следующих ограничений: не уходить с места постоянного проживания или пребывания в определенное время суток, не посещать определенные места, расположенные в пределах территории соответствующего муниципального образования, не выезжать за пределы территории данного муниципального образования, не посещать места проведения массовых и иных мероприятий и не участвовать в них, не изменять места жительства или пребывания, место работы и (или) учебы без согласия специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы.

На осужденного к ограничению свободы суд возлагает обязанность являться в специализированный орган, осуществляющий надзор за отбыванием осужденными к ограничению свободы, от одного до четырех раз в месяц для регистрации.

Этот вид наказания назначается: лицам, осужденным за совершение преступлений небольшой и средней тяжести на срок от двух месяцев до четырех лет в качестве основного наказания, и на срок от шести месяцев до двух лет в качестве дополнительного наказания к лишению свободы в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК.

Ограничение свободы не назначается военнослужащим, иностранным гражданам, лицам без гражданства, лицам, не имеющим места постоянного проживания на территории РФ.

При злостном уклонении от отбывания ограничения свободы, назначенного в качестве основного вида наказания, суд по представлению специализированного органа, надзирающего за отбыванием ограничения свободы, может заменить неотбытую часть данного

наказания принудительными работами или лишением свободы из расчета один день принудительных работ или лишения свободы за два дня ограничения свободы.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. В чем единство системы видов наказания?
2. Что такое основные, дополнительное и смешанные виды наказания?
3. Может ли суд назначить дополнительное наказание, если в санкции статьи о нем не упоминается, если да, то какое?
4. Возможно ли назначение судом основного наказания, не названного в санкции статьи Особенной части УК?
5. Определите, сколько раз смертная казнь предусмотрена в санкциях статей Особенной части УК.
6. Сравните исправительные работы с ограничениями по военной службе.
7. Каков порядок замены исправительных работ в случае злостного уклонения от их отбывания лишением свободы?
8. Что такое принудительные работы и каков порядок их назначения?
9. Сформулируйте понятие ограничения свободы и ее содержание.
10. Кому не может быть назначено пожизненное лишение свободы и смертная казнь?

Лекция 16. ОБЩИЕ НАЧАЛА НАЗНАЧЕНИЯ НАКАЗАНИЯ

16.1. Понятие общих начал назначения наказания

Назначение уголовного наказания — есть выбор судом конкретного вида и размера наказания лицу, виновному в совершении преступления.

ОБЩИЕ НАЧАЛА НАЗНАЧЕНИЯ НАКАЗАНИЯ — это установленные законом правила (критерии), которыми должен руководствоваться суд при назначении наказания (ст. 60 УК).

Руководствуясь этими правилами, суд должен назначать наказание:

- а) *в пределах санкции* статьи Особенной части УК, предусматривающей ответственность за совершенное преступление;
- б) *строго соблюдая положения Общей части УК*;
- в) *учитывая характер и степень общественной опасности* совершенного преступления;
- г) *учитывая данные о личности* виновного;
- д) *учитывая смягчающие и отягчающие* обстоятельства;
- е) *учитывая влияние назначенного наказания на исправление* виновного и *условия жизни* его семьи;
- ж) *более строгое*, чем предусмотрено санкциями соответствующих статей Особенной части УК, может быть назначено по совокупности преступлений (ст. 69 УК) и по совокупности приговоров (ст. 70 УК);
- з) *более мягкое*, чем предусмотрено санкцией соответствующей статьи Особенной части УК, может быть назначено при наличии исключительных смягчающих обстоятельств, связанных с целями и мотивами преступления, ролью виновного и других обстоятельств, существенно уменьшающих степень общественной опасности преступления (ст. 64 УК).

Перечисленные правила назначения наказания объединяются принципом *справедливости* наказания. Эти правила образуют общие начала назначения наказания и обязательно должны выполняться в их совокупности. Только при соблюдении этого требования суд может

назначить действительно *справедливое* наказание, которое отвечает его целям.

16.2. Принципы назначения наказания

Справедливость наказания означает, что *назначаемое судом наказание должно соответствовать тяжести совершенного преступления, обстоятельствам его совершения, личности виновного.* Учет этих факторов при выборе вида и размера наказания конкретному подсудимому свидетельствует об индивидуализации наказания.

Назначение наказания в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части УК означает, что суд не вправе выходить за указанные в санкции статьи минимальный и максимальный размеры определенного вида наказания.

В случаях, когда минимальный размер наказания в санкции статьи не указан, необходимо обращаться к статьям Общей части УК, регламентирующим данный вид наказания.

Наказание назначается с учетом положений Общей части УК. Кроме указания на сроки или размеры того или иного вида наказания, Общая часть УК содержит:

— положения о необходимости учета при назначении наказания состояния психического расстройства, не исключающего вменяемости, в котором находилось лицо в момент совершения преступления (ст. 22 УК);

— положения, устанавливающие систему наказаний, расположенных в строгой последовательности от менее тяжких к более тяжким, что означает возможность применения более тяжкого наказания только в случае, когда менее тяжкое не обеспечит достижения целей наказания (ст. 44 УК);

— положения о назначении наказания за неоконченное преступление (ст. 66 УК), при рецидиве преступлений (ст. 68 УК), по совокупности преступлений (ст. 69 УК), по совокупности приговоров (ст. 70 УК);

— положения об особенностях уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних (гл. 14 УК).

Наказание должно назначаться с учетом характера и степени общественной опасности преступления. Формальным показателем

характера и степени общественной опасности преступления является санкция статьи, предусматривающая вид и размер наказания за его совершение. *Характер общественной опасности преступления* — его качественное своеобразие, качественная характеристика его опасности как определенной разновидности уголовно наказуемого деяния, которая зависит от характера и ценности объекта преступного посягательства.

Степень общественной опасности преступления — количественная характеристика преступных деяний одного и того же характера. В рамках одного вида преступления степень общественной опасности зависит от размера причиненного вреда, от формы вины, от способа совершения преступления, от иных признаков и обстоятельств, сопровождающих деяние.

Наказание должно назначаться с учетом личности виновного. Следует иметь в виду, что это положение не означает отступления от принципа равенства граждан перед законом. Но учет личности виновного означает, что одному лицу (неоднократно судимому) для его исправления необходим более длительный срок наказания, другому, ранее не судимому, совершившему преступление в силу случайного стечения обстоятельств и т.п. — меньший срок наказания.

Наказание назначается с учетом смягчающих и отягчающих обстоятельств. Таковыми являются фактические обстоятельства, которые относятся как в целом к характеристике преступления, совершенного виновным, так и к характеристике его личности, а в некоторых случаях и к личности потерпевшего. Они существенно повышают или понижают общественную опасность совершенного деяния. Перечень смягчающих обстоятельств установлен ч. 1 ст. 61 УК, а отягчающих — ч. 1 и 1.1 ст. 63 УК. Смягчающие и отягчающие обстоятельства могут не относиться непосредственно к совершенному преступлению, могут быть связаны с ним, но не влиять на квалификацию, а могут быть указаны в диспозиции статьи Особенной части УК, по которой квалифицированы действия виновного. В последнем случае их влияние на общественную опасность преступления уже учтено в законе.

Уголовный закон содержит 10 смягчающих обстоятельств, перечень которых не является исчерпывающим, т.е. суд может признать смягчающими наказание и другие обстоятельства, не указанные в за-

коне. В то же время перечень обстоятельств, отягчающих наказание (их 17), является исчерпывающим, и суд не вправе выходить за его пределы. В то же время законодатель установил, что суд в определенных случаях вправе применить в качестве отягчающего обстоятельства не указанное в ч. 1 ст. 63 УК состояние опьянения виновного (ч. 1.1 ст. 63 УК).

Наказание должно назначаться с учетом его влияния на исправление виновного и условий жизни его семьи. Исправление виновного — одна из целей применения уголовного наказания и состоит в том, что если осужденный после отбытия наказания больше не совершит преступление, то цель исправления будет достигнута. Учет влияния наказания на условия семьи осужденного выражается в том, чтобы снизить отрицательные побочные социальные последствия назначенного наказания. В этом проявляется гуманизм российского уголовного законодательства.

Суд вправе назначить более строгое наказание, чем предусмотрено соответствующими статьями Особенной части УК за отдельное совершенное преступление, только при совокупности преступлений (ст. 69 УК) и по совокупности приговоров (ст. 70 УК).

Более мягкое наказание, чем предусмотрено санкцией соответствующей статьи Особенной части УК за совершенное преступление (ст. 64 УК), может быть назначено при наличии исключительно смягчающих обстоятельств. Исключительно смягчающие обстоятельства могут быть связаны с целями и мотивами преступления, ролью виновного до, во время или после совершения преступления, с ролью отдельного соучастника группового преступления в раскрытии и расследовании преступления, в поиске приобретенного преступным путем, изблечении других соучастников. Это существенно уменьшает степень общественной опасности не только преступления, но и лица, участвовавшего в его совершении.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что Вами понимается под общими началами назначения наказания?
2. Перечислите правила, которыми должен руководствоваться суд при назначении наказания.
3. Раскройте правило учета при назначении наказания общественной опасности совершенного преступления.

4. Что означает обязанность суда учитывать личность виновного при назначении наказания?

5. Что означает необходимость учета характера и степени общественной опасности содеянного при назначении наказания?

6. Приведите пример учета при назначении наказания смягчающих и отягчающих обстоятельств.

7. Что означает необходимость суда учитывать влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи?

8. Когда назначаемое наказание может быть более строгое или менее строгое, чем предусмотрено санкцией статьи?

Лекция 17. ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, СМЯГЧАЮЩИЕ И ОТЯГЧАЮЩИЕ НАКАЗАНИЕ

17.1. Обстоятельства, смягчающие наказание

При назначении наказания для его индивидуализации большую роль играют обстоятельства, смягчающие наказание (ст. 61 УК), которые снижают степень общественной опасности преступления, личности виновного, влияют на выбор судом вида и размера наказания, а также учитываются судом при решении вопроса об освобождении от уголовной ответственности, о применении условного осуждения и т.п. Отечественный законодатель установил следующие обстоятельства, смягчающие наказание.

Совершение впервые преступления небольшой или средней тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств (п. «а» ч. 1 ст. 61 УК). Преступлениями небольшой тяжести являются умышленные и неосторожные деяния, максимальное наказание за совершение которых не превышает трех лет лишения свободы, а к преступлениям средней тяжести относятся умышленные деяния, максимальное наказание за совершение которых не превышает пяти лет лишения свободы и неосторожные деяния, максимальное наказание за совершение которых превышает три года лишения свободы.

Данное обстоятельство будет смягчающим лишь в случае совершения таких преступлений *впервые*. Если лицо ранее совершило преступление небольшой или средней тяжести, по которому истекли сроки давности привлечения к уголовной ответственности или судимость за него погашена либо снята в законном порядке, то при совершении вновь такого преступления будет считаться, что лицо впервые совершает подобное преступление. Кроме того, необходимо, чтобы преступление было совершено вследствие случайного стечения обстоятельств.

Несовершеннолетие виновного (п. «б» ч. 1 ст. 61 УК) означает, что лицу, совершившему преступление, исполнилось 14, но не исполнилось 18 лет. Такое лицо не обладает достаточной социальной зрелостью, не всегда способно правильно осознать опасность своего деяния, более подвержено негативному влиянию со стороны других

лиц, а потому указанный возраст виновного относится к обстоятельствам, смягчающим наказание.

Беременность виновной (п. «в» ч. 1 ст. 61 УК). Беременность довольно существенно влияет на весь организм женщины, на ее психику; появляется повышенная нервозность, вспыльчивость, раздражительность и т.п. Все это сказывается на поведении беременной, в том числе и при совершении опасных для общества деяний.

Наличие малолетних детей у виновного (п. «г» ч. 1 ст. 61 УК). Малолетним признается ребенок, не достигший 14-летнего возраста. В данном случае законодатель стремится учесть интересы семьи виновного в совершении преступления, особенно интересы развития его малолетних детей. Об этом сказано и в ст. 61 УК, указывающей, что при назначении уголовного наказания суд должен учитывать и то, как то или иное наказание скажется на условиях жизни семьи осуждаемого.

Совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания (п. «д» ч. 1 ст. 61 УК). В подобной обстановке могут быть признаны смягчающими самые разнообразные обстоятельства личного, семейного, служебного, социального и т.д. характера: смерть близкого человека; болезнь виновного или его ребенка, супруга, близких ему лиц; потеря работы, потеря жилища вследствие пожара, наводнения и т.п.

Мотив сострадания означает, что преступление совершено из сострадания к потерпевшему: лишение того жизни при его тяжелой неизлечимой болезни с непереносимыми физическими страданиями (*эвтаназия*).

Совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости (п. «е» ч. 1 ст. 61 УК). Если лицо совершило преступление под влиянием физического или психического принуждения, но в состоянии *крайней необходимости* (ст. 39 УК), оно подлежит освобождению от уголовной ответственности. При отсутствии признаков крайней необходимости физическое или психическое принуждение признаются смягчающими обстоятельствами, поскольку виновное лицо в определенной степени было вынуждено совершить преступление. Без указанных видов принуждения лицо по своей воле не совершило бы преступления.

Материальная, служебная или иная зависимость признается смягчающим обстоятельством лишь тогда, когда преступление совершено по настоянию лица, от которого виновный зависел материально или по службе либо как-то иначе. Лицо, от которого был зависим виновный, могло ему отказать в материальной помощи, снизить зарплату, уволить с работы, выселить из квартиры, лишить материальной помощи и т.п.

Совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения (п. «ж» ч. 1 ст. 61 УК). Лицо несет ответственность за совершенное деяние, если нарушены условия, относящиеся к обстоятельствам, исключающим преступность деяния: превышены пределы необходимой обороны или пределы мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, или пределы крайней необходимости, либо условия обоснованного риска или исполнения приказа или распоряжения. Необходимо подчеркнуть, что наличие самой ситуации необходимой обороны, задержания преступника, крайней необходимости, обоснованного риска и исполнения приказа или распоряжения служит основанием для смягчения наказания.

Противоправность или аморальность действий потерпевшего, явившихся поводом для преступления (п. «з» ч. 1 ст. 61 УК). В подобных случаях поведение потерпевшего образует своего рода «виновное деяние», что и является основанием для смягчения наказания лицу, совершившему в отношении такого потерпевшего преступление. Но *поведение потерпевшего должно быть обязательно противоправным* или *аморальным*. Противоправность — это нарушение каких-то правовых норм, аморальность — есть нарушение норм морали, правил поведения в обществе, правил общежития и др.

Явка с повинной, активное содействие раскрытию и расследованию преступления, изобличению и уголовному преследованию других соучастников преступления, розыску имущества, добытого в результате преступления (п. «и» ч. 1 ст. 61 УК). Наличие названных обстоятельств свидетельствует о том, что виновный осознал неправильность своего поведения, а это, естественно, снижает общественную опасность совершенного преступления.

Явка с повинной — добровольная передача себя в руки правосудия со стороны лица, совершившего преступление. Не имеет значения мотив явки с повинной: страх перед наказанием, угрозы со стороны, жалость к потерпевшему и т.п. Важно лишь, чтобы явка была добровольной, но не вынужденной.

Активное содействие раскрытию преступления, изобличению других соучастников преступления, розыск похищенного означает оказание помощи правоохранительным органам в изобличении сообщников, обнаружении вещественных доказательств, сообщении о месте нахождения похищенного имущества и иных ценностей, которые необходимы для возмещения ущерба от преступления и т. п.

Оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных преступлением, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему (п. «к» ч. 1 ст. 61 УК). Названные обстоятельства относятся к разновидностям так называемого позитивного постпреступного поведения, что является основанием для смягчения наказания. Мотивы такого поведения могут быть самыми различными: жалость к потерпевшему, страх перед наказанием, раскаяние и др.

Перечисленные в ч. 1 ст. 61 УК смягчающие обстоятельства, не являются исчерпывающими. Суд при назначении наказания может учитывать в качестве смягчающих и другие обстоятельства, не указанные в статье.

Необходимо помнить, если смягчающее обстоятельство, указанное в ч. 1 ст. 61 УК, уже предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК в качестве признака преступления, оно не может повторно учитываться при назначении наказания, на что указывает ч. 3 ст. 61 УК. Например, если лицо умышленно причинило тяжкий вред здоровью другому человеку в состоянии аффекта (ст. 113 УК), то п. «з» ч. 1 ст. 61 УК — противоправность или аморальность поведения потерпевшего — не учитывается как обстоятельство, смягчающее наказание, поскольку оно уже учтено при конструировании ст. 113 УК.

При наличии смягчающих обстоятельств, указанных в п. «и» и (или) п. «к» ч. 1 ст. 61 УК, и отсутствии отягчающих обстоятельств, *срок или размер наказания не могут превышать трех четвертей*

максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК (ч. 1 ст. 62 УК). Это положение не применяется, если санкция соответствующей статьи предусматривает пожизненное лишение свободы или смертную казнь (ч. 3 ст. 62 УК).

При заключении досудебного соглашения о сотрудничестве в случае наличия обстоятельства, предусмотренного п. «и» ч. 1 ст. 61 УК, и отсутствии отягчающих обстоятельств срок или размер наказания не может быть больше половины максимального срока или размера наиболее строгого наказания, предусмотренного за совершенное преступление. В таких случаях пожизненное лишение свободы или смертная казнь не применяются, а срок или размер наказания в виде лишения свободы не может превышать двух третей максимального срока или размера, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК.

При постановлении обвинительного приговора по уголовному делу, *дознание* по которому производилось в *сокращенной форме*, наказание, назначаемое подсудимому, *не может превышать половину максимального* срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление.

17.2. Обстоятельства, отягчающие наказание

Обстоятельства, отягчающие наказание (ст. 63 УК), свидетельствуют о повышенной опасности совершенного преступления, личности виновного и позволяют суду применить более строгий вид и размер наказания в пределах санкции статьи Особенной части УК. Использование этих обстоятельств дает суду возможность индивидуализировать наказание и обеспечить соответствие наказания содеянному и личности виновного.

Рецидивом преступлений (п. «а» ч. 1 ст. 63 УК) признается совершение умышленного преступления, не являющегося преступлением небольшой тяжести, лицом, имеющим судимость с реальным лишением свободы за ранее совершенное умышленное преступление, не являющееся преступлением небольшой тяжести. Уголовный закон выделяет простой, опасный и особо опасный рецидив преступлений.

Наступление тяжких последствий в результате совершения преступления (п. «б» ч. 1 ст. 63 УК) чаще всего является следствием совершения тяжких, а также особо тяжких преступлений: изнасилований, разбоев, террористического акта, захвата заложника, незаконного лишения свободы, злоупотребления должностными и служебными полномочиями и многих других. Однако тяжкие последствия могут наступить не только в результате умышленных преступлений, но и неосторожных. Это обстоятельство является отягчающим в случаях, когда оно не входит в число признаков состава преступления. Несмотря на то что тяжкие последствия не всегда являются признаком состава преступления, они обязательно должны находиться в причинной связи с преступным деянием.

Совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества (п. «в» ч. 1 ст. 63 УК). Понятие и определение указанных форм соучастия дано в ст. 35 УК. Следует учитывать, что каждый из перечисленных признаков выступает не только как обстоятельство, отягчающее наказание, но нередко и в качестве квалифицирующего преступления признака. Там же, где диспозиция состава преступления не предусматривает названные обстоятельства в качестве признаков преступления, суд может признать их в качестве отягчающих обстоятельств.

Особо активная роль в совершении преступления (п. «г» ч. 1 ст. 63 УК) относится к организатору преступления либо к наиболее активному исполнителю преступления (ст. 33 УК), которые проявляют особую настойчивость и изобретательность при его совершении. Суды должны определять и учитывать роль каждого виновного в групповом преступлении. Данное обстоятельство имеет важное значение при определении судом виновному лицу вида и размера наказания. Активная роль в организации преступления, призывы либо подстрекательство к его совершению в некоторых случаях образует самостоятельный состав преступления (см. ст. 150, 205.1, 205.2, 212, 280, 280.1 УК).

Привлечение к совершению преступления лиц, страдающих тяжкими психическими расстройствами либо находящихся в состоянии опьянения, а также лиц, не достигших возраста уголовной ответственности (п. «д» ч. 1 ст. 63 УК) может свидетель-

ствовать о стремлении виновного лица самому избежать уголовной ответственности или об использовании состояния опьянения для облегчения вовлечения пьяного в совершение преступления. Указанная категория лиц обладает повышенной внушаемостью, они легче поддаются на уговоры, их проще склонить к совершению преступления. Такие лица могут использоваться либо в качестве прикрытия при совершении преступления, либо в качестве орудий (средств) его совершения. Повышенную опасность представляет вовлечение в совершение преступления малолетнего или несовершеннолетнего, когда само это деяние уже образует самостоятельный оконченный состав преступления (ст. 150 УК).

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 (п. «е» ч. 1 ст. 63 УК) предполагает стремление виновного показать фактом совершения преступления наличие у него определенной неприязни к лицу за его политические, идеологические, религиозные взгляды, а также из-за неприязни к какой-либо нации, расе, социальной группе и их представителям. При этом потерпевший, как правило, не причинил виновному никакого вреда, а преступление против него совершается только лишь из-за его принадлежности к той или иной партии, социальной группе, вероисповеданию и т.п.

Совершение преступления из мести за правомерные действия других лиц, а также с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение (п. «е.1» ч. 1 ст. 63 УК). *Мсть* — это акт расплаты, причинение зла за зло, причиненное человеку в прошлом. Однако применительно к данному случаю поведение потерпевшего будет злом только с точки зрения виновного в связи с тем, что поводом для мести является правомерное поведение потерпевшего.

Цель — облегчить или скрыть другое преступление — довольно часто связана с мотивом мести, однако преступление может быть совершено и из других побуждений, но решающее значение для назначения наказания имеет именно названная цель.

Совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с осуществлением этим лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга (п. «ж» ч. 1 ст. 63 УК). *Осу-*

щественные служебной деятельности — это действия лица, входящие в круг служебных обязанностей потерпевшего. Таковым может быть как должностное лицо, так и лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации, а также любой другой человек.

Выполнение общественного долга означает осуществление гражданами специально возложенных на них общественных обязанностей или совершение других действий в интересах общества или отдельных лиц (например, пресечение правонарушения). Такое преступление совершается с целью воспрепятствовать социально-полезному поведению потерпевшего или по мотиву мести этому лицу за такое поведение.

В некоторых составах данное обстоятельство является квалифицирующим признаком (ст. 105, 111, 112 УК), и оно не должно повторно учитываться в качестве отягчающего обстоятельства при назначении наказания.

Совершение преступления в отношении заведомо для виновного беременной женщины, в отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо лица, находящегося в зависимости от виновного (п. «з» ч. 1 ст. 63 УК). Беременность потерпевшей повышает опасность преступления тем, что такое преступное посягательство представляет опасность не только для матери, но и для не родившегося ребенка. *Обязательное условие — достоверность знания виновным о беременности потерпевшей.* Об особой безнравственности виновного свидетельствует совершение преступления в отношении малолетних, беззащитных и беспомощных лиц, которые ограничены в возможности противодействовать преступному посягательству в отношении них.

Совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательством, а также мучениями для потерпевшего (п. «и» ч. 1 ст. 63 УК). *Особая жестокость* может проявиться в способе действий виновного, причинивших особые мучения потерпевшему, а также в случае, когда особые страдания причиняются другим лицам, в присутствии которых совершается преступление против близкого им человека. При этом жестокость становится самоцелью виновного.

Садизм — ненормальная страсть к жестокости, наслаждение чужими страданиями. Часто садизм проявляется в виде полового извращения.

Издавательство — особо циничные деяния против личности потерпевшего, против его чести и достоинства.

Совершение преступления с использованием оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ, взрывных или имитирующих их устройств, специально изготовленных технических средств, наркотических средств, психотропных, сильнодействующих, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных и иных химико-фармакологических препаратов, а также с применением физического или психического принуждения (п. «к» ч. 1 ст. 63 УК). *Оружие* — это предметы, специально предназначенные для поражения живой цели и не имеющие иного предназначения. *Боеприпасы* — патроны к оружию, снаряды, боевые части ракет. *Взрывчатые вещества* — порох, тротил, динамит, другие вещества и смеси, способные взрываться. *Взрывные устройства* — сооружения и устройства, предназначенные для взрыва: мины, гранаты, а также самодельные устройства.

Наркотические средства и психотропные вещества — это природные и синтетические вещества, потребление которых поражает внутренние органы, приводит к неврологическим и психическим расстройствам, болезненному привыканию к ним и влечет социальную деградацию человека.

Ядовитые, радиоактивные вещества, лекарственные и иные химико-фармакологические препараты говорят за себя своими названиями.

Физическое насилие означает любую форму физического воздействия на потерпевшего при совершении преступления: избиение, связывание, незаконное лишение свободы, причинение вреда здоровью и т.п.

Психическое насилие — реальная угроза применения физического насилия к потерпевшему или к его близким, либо причинения имущественного или иного вреда (распространение сплетен, слухов, позорящих человека, и т.п.).

Совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках (п. «л» ч. 1 ст. 63 УК). *Чрезвычайное положение* — особый правовой режим деятельности органов государственной власти и местного самоуправления, предприятий, организаций и учреждений. Такое положение вводится при попытке насиль-

ственного изменения конституционного строя, при массовых беспорядках, межнациональных конфликтах, стихийных бедствиях, эпидемиях, крупных авариях, ставящих под угрозу жизнь и здоровье населения. И если подобная обстановка используется для совершения преступлений, то это существенно повышает общественную опасность не только самого деяния, но и лица, его совершающего, которое вместо оказания другим людям помощи, использует эту ситуацию для совершения преступления.

Основой *совершения преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора* (п. «м» ч. 1 ст. 63 УК), является обман виновным тех, кто доверился ему по его служебному положению или по договору, что используется виновным для совершения преступления.

Совершение преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти (п. «н» ч. 1 ст. 63 УК) не только облегчает совершение преступления, но и подрывает авторитет органов власти. Примечание к ст. 318 УК устанавливает, что представителем власти является должностное лицо правоохранительного или контролирующего органа, иное должностное лицо, наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся от него в служебной зависимости.

Использование форменной одежды или документов представителя власти при совершении преступления независимо от того, законно или незаконно они находились у него, является обстоятельством, отягчающим наказание, поскольку намного облегчает совершение преступления.

Совершение умышленного преступления сотрудником органов внутренних дел (п. «о» ч. 1 ст. 63 УК) означает, что общественно опасное деяние, запрещенное уголовным законом, совершает лицо, по своей должности обязанное бороться с такими деяниями. Однако оно не только не осуществляет такую борьбу, но само посягает на чьи-то интересы и блага, подрывая тем самым авторитет органов внутренних дел, что порождает недоверие им, существующим в принципе для борьбы с преступлениями.

Думается, что данная статья принята не потому, что такие преступления широко распространены, а лишь в силу чьих-то амбиций.

Преступления могут совершать и, к сожалению, совершают не только сотрудники органов внутренних дел, но и сотрудники прокуратуры, Следственного комитета, МЧС России, судебных органов, ФСБ России и других силовых структур. Однако лишь в отношении сотрудников органов внутренних дел принято данное отягчающее наказание обстоятельство.

Совершение преступления в отношении несовершеннолетнего (несовершеннолетней) родителем или иным лицом, на которое законом возложены обязанности по их воспитанию, а равно педагогическим работником или другим работником образовательной организации, медицинской организации, организации, оказывающей социальные услуги, либо иной организации, обязанным осуществлять надзор за несовершеннолетним (несовершеннолетней), — п. «п» ч. 1 ст. 63 УК. Повышенная общественная опасность приведенного обстоятельства в том, что на указанных лиц возложены обязанности воспитания несовершеннолетних, надзирать за их поведением, осуществлять их обучение, однако указанные лица сами посягают на интересы несовершеннолетнего и тем самым создают для них прецедент для подобных действий. У подростка формируется неприязнь по отношению к взрослым, неверие в их заботу о себе, что, в конечном итоге, может толкнуть их на преступный путь.

Совершение преступления в целях пропаганды, оправдания и поддержки терроризма (п. «р» ч. 1 ст. 63 УК). Преступления террористического характера получили довольно широкое распространение во всем мире. Не обошла эта беда и Российскую Федерацию. В то же время имеются лица, которые не только оправдывают терроризм, но и призывают других содействовать ему, помогать террористам, вступать в террористические организации, рекомендуют и призывают уезжать в другие страны, где можно пройти подготовку к совершению террористических актов. Именно в целях ужесточения борьбы с этими видами преступлений законодатель и ввел такое обстоятельство в качестве отягчающего наказания. И это не только оправдано, но и целесообразно.

Нахождение лица, совершившего преступление в состоянии опьянения, вызванного употреблением алкоголя, наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, новых потенциально опасных психоактивных веществ или других одурманиваю-

щих веществ, может быть признано судом (судьей) в качестве отягчающего наказание обстоятельства (ч. 1.1 ст. 63 УК). Часть 2 ст. 63 УК устанавливает, что, если отягчающее обстоятельство предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК в качестве признака преступления, оно повторно не учитывается при назначении наказания.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Почему обстоятельства, указанные в ч. 1 ст. 61 УК, называются смягчающими наказание и в чем суть такого «смягчения»?
2. Является ли перечень смягчающих наказание обстоятельств открытым?
3. Может ли суд учитывать в качестве смягчающих, обстоятельства не указанные в ст. 61 УК?
4. Что означает понятие «отягчающие наказание обстоятельства»?
5. Является ли перечень отягчающих обстоятельств открытым или закрытым?
6. Раскройте соотношение положений ст. 23 УК и ч. 1.1 ст. 63 УК и определите, нет ли здесь противоречий.
7. Каково соотношение смягчающих и отягчающих обстоятельств, предусмотренных соответствующими статьями особенной части УК и указанных в ч. 1 ст. 61 и ч. 1 ст. 63 УК)

Лекция 18. НАЗНАЧЕНИЕ НАКАЗАНИЯ

Назначение уголовного наказания осуществляется судом в соответствии с общими началами его назначения с учетом всех правил, определенных законодателем для достижения целей наказания.

НАЗНАЧЕНИЕ УГОЛОВНОГО НАКАЗАНИЯ представляет собой выбор судом того конкретного вида и размера наказания, которое наиболее соответствует общественной опасности совершенного деяния и личности лица, его совершившего.

При этом уголовное наказание, при наличии соответствующих условий, может быть более мягким, чем предусмотрено санкцией соответствующей статьи Особенной части УК. В других случаях наказание должно быть ниже верхнего предела санкции соответствующей статьи Особенной части УК в соответствии с требованиями положений Общей части УК, что относится к назначению наказания за неоконченное преступление, при досудебном соглашении о сотрудничестве, при вердикте присяжных заседателей о снисхождении.

Рассмотрим виды и порядок назначения уголовного наказания.

18.1. Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление

Назначение более мягкого наказания, чем установлено за данное преступление, регламентируется ст. 64 УК. Речь идет о случаях, когда наличие смягчающих обстоятельств может служить основанием для назначения более мягкого наказания, чем предусмотрено санкцией соответствующей статьи Особенной части УК за совершенное преступление. Такое смягчение может быть при наличии *исключительных обстоятельств*, связанных с целями и мотивами преступления, ролью виновного, его поведением до, во время или после совершения преступления, а также других обстоятельств, значительно уменьшающих степень общественной опасности преступления, и с активным содействием подсудимого в раскрытии группового преступления.

В таких случаях цели и мотивы преступления не характеризуют содеянное как имеющее действительно низменный характер, они свидетельствуют о том, что преступление совершено не по заранее обдуманному злему умыслу, а в силу причин, которые уголовный закон связывает с возможностью смягчения судом назначаемого наказания. При наличии таких обстоятельств суд вправе назначить наказание *ниже низшего предела*, указанного в санкции. Если суд считает возможным назначить виновному наказание ниже предела, предусмотренного Общей частью УК для данного вида наказания, то оно может применить *более мягкий вид наказания*, чем предусмотрено санкцией соответствующей статьи Особенной части УК, либо *не применять дополнительный вид наказания*, который санкция предусматривает в качестве обязательного.

Лицам, виновным в совершении преступлений террористического характера (ст. 205—205.5 УК), захвата заложника (ст. 206 УК), ряда преступлений против конституционного строя и безопасности государства (ст. 277—279 УК), преступления против мира и безопасности человечества, предусмотренного ст. 360 УК, при назначении наказания положения ст. 64 УК не применяются.

Часть 1 ст. 65 УК предусматривает ***назначение наказания лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, но заслуживающим снисхождения***. В таком случае *срок и размер наказания не может превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершение преступления*. Если санкция соответствующей статьи Особенной части УК предусматривает смертную казнь или пожизненное лишение свободы, то эти виды наказаний не применяются, а наказание назначается в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части УК без применения положения о том, что наказание не должно превышать двух третей максимального срока данного вида наказания. Последнее вытекает из того, что неприменение пожизненного лишения свободы или смертной казни уже является смягчающим для осужденного обстоятельством и не требует снижения наказания до двух третей от его максимального срока или размера.

При назначении наказания лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, но заслуживающим

снисхождения, обстоятельства, отягчающие наказание, не учитываются (ч. 4 ст. 65 УК).

При назначении наказания по совокупности преступлений или совокупности приговоров наказание назначается по правилам, предусмотренным ст. 69 и 70 УК с учетом требований ст. 65 УК.

Статья 66 УК устанавливает правила **назначения наказания за неоконченное преступление**. Срок или размер наказания за *приготовление* к преступлению не должен *превышать половины*, а за *покушение* на преступление — *трех четвертей* максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного санкцией соответствующей статьи Особенной части УК. За приготовление к преступлению и за покушение на преступление смертная казнь и пожизненное лишение свободы не назначаются.

Законодатель посчитал, что уголовное наказание возможно только за приготовление только к тяжким и особо тяжким преступлениям. По нашему мнению, уголовная наказуемость приготовления только к тяжким и особо тяжким преступлениям и исключение уголовной ответственности за приготовление к преступлениям средней тяжести не совсем оправдана. Существуют преступления средней тяжести, представляющие повышенную общественную опасность. Например, *приготовление к побегу* из мест лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи ранее судимого лица, либо лица, преступления которого составляют рецидив преступлений, опасный рецидив, а то и особо опасный рецидив, *уголовно ненаказуемы*, ибо относятся к преступлениям средней тяжести. Даже приготовление к групповому побегу, в том числе организованной группой, относится к преступлениям средней тяжести и тоже уголовно ненаказуемы. Но такие лица, как правило, совершают побег для продолжения своей преступной деятельности, нередко с целью совершить посягательство на другого человека из мести (за данные против них показания и т.п.).

В связи с этим законодателю целесообразно дополнить ч. 2 ст. 30 УК словами «кроме преступлений, предусмотренных статьями 313 настоящего Кодекса и других наиболее опасных преступлений». Подобная практика законодателя имеет место при назначении более мягкого наказания за преступление, что указано в ч. 2 ст. 64 УК.

При **назначении наказания за преступления, которые совершены в соучастии**, учитывается характер и степень фактического

участия каждого конкретного лица в его совершении, значение участия данного лица для достижения цели преступления, влияние такого участия конкретного лица на характер и размер причиненного или возможного вреда или ущерба.

Правила назначения наказания за преступления, совершенные в соучастии, установлены ст. 67 УК.

Смягчающие и отягчающие обстоятельства, относящиеся к личности одного из соучастников, учитываются при назначении наказания только этому лицу, но не другим лицам.

Статья 68 УК устанавливает, что *срок наказания при любом виде рецидива преступлений не может быть ниже одной третьей части максимального срока* наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, однако в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части УК.

Если судом установлены смягчающие обстоятельства, предусмотренные ст. 61 УК, то при любом виде рецидива срок наказания может быть назначен менее одной третьей части максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, но в пределах санкции соответствующей статьи УК. Если установлены исключительно смягчающие обстоятельства (ст. 64 УК), то может быть назначено более мягкое наказание, чем предусмотрено за данное преступление (ч. 3 ст. 68 УК).

18.2. Назначение наказания по совокупности преступлений и совокупности приговоров

В ст. 69 УК законодатель регламентирует назначение наказания по совокупности преступлений.

СОВОКУПНОСТЬ ПРЕСТУПЛЕНИЙ означает совершение лицом двух или более преступлений, каждое из которых влечет за собой привлечение виновного к уголовной ответственности или иные уголовно-правовые последствия.

Наказание при совокупности преступлений назначается отдельно за каждое совершенное преступление, а окончательное наказание за-

висит от того, к какой категории относятся преступления, образующие их совокупность.

Если преступления, входящие в совокупность, являются преступлениями *небольшой и средней тяжести*, либо *приготовлением к тяжкому или особо тяжкому преступлению*, либо *покушением на тяжкое или особо тяжкое преступление*, то окончательное наказание назначается путем *поглощения* менее строгого наказания более строгим либо путем *частичного или полного сложения* назначенных наказаний. *Окончательное наказание не должно превышать более чем наполовину максимальный срока или размер наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений.*

В то же время, если хотя бы одно из преступлений, совершенных по совокупности, является *тяжким или особо тяжким*, то окончательное наказание определяется путем *частичного или полного сложения* наказаний (ч. 3 ст. 69 УК). При этом *окончательное наказание в виде лишения свободы не может превышать более чем наполовину максимального срока наказания в виде лишения свободы, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений.*

С учетом сказанного, по совокупности преступлений может быть назначено лишение свободы на срок до 25 лет (ч. 4 ст. 56 УК). Однако если в совокупность преступлений входит хотя бы одно преступление, предусмотренное ст. 205—205.5 УК (преступления террористического характера) или преступление, предусмотренное ч. 3 и 4 ст. 206, ч. 4 ст. 211 УК (преступления против общественной безопасности), ст. 277—279 УК (преступления против основ конституционного строя и безопасности государства), ст. 353, 356—358, 360 УК (преступления против мира и человечества), то окончательное наказание в виде лишения свободы *не может превышать 30 лет.*

Эти же правила применяются и в случаях, если после вынесения судом приговора по делу будет установлено, что осужденный виновен и в другом преступлении, которое он совершил до вынесения приговора. В окончательное наказание в этом случае засчитывается наказание, отбытое по первому приговору.

В соответствии с ч. 4 ст. 69 УК при назначении наказания по совокупности преступлений к основным наказаниям могут быть присоединены дополнительные. При этом окончательное дополнительное наказание при *частичном или полном сложении* не может превышать

максимального срока или размера, предусмотренного Общей частью УК для данного вида наказания.

Статья 70 УК регламентирует *назначение наказания по совокупности приговоров*.

СОВОКУПНОСТЬ ПРИГОВОРОВ — совершение лицом после вынесения приговора, но до полного отбывания назначенного приговором наказания нового преступления.

В таком случае *к наказанию*, назначенному *по последнему приговору* суда, *частично или полностью присоединяется неотбытая часть наказания по предыдущему приговору суда*. Окончательное наказание определяется:

— если оно менее строгое, чем лишение свободы, то не должно превышать максимального срока или размера, предусмотренного Общей частью УК для данного вида наказания;

— если наказание в виде лишения свободы, то оно не должно превышать 30 лет. В случаях, когда лицо совершило хотя бы одно преступление, предусмотренное ст. 205—205.5, ч. 3 и 4 ст. 206, ч. 4 ст. 211, ст. 277—279, 353, 356—358, 360 УК, то окончательное наказание в виде лишения свободы по совокупности приговором *не может превышать 35 лет*.

Окончательное наказание по совокупности приговоров должно быть больше как вновь назначенного наказания, так и неотбытой части наказания по предыдущему приговору.

Дополнительные наказания назначаются по правилам, предусмотренным для совокупности преступлений (ч. 4 ст. 69 УК).

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Что такое «общие начала назначения наказания»?
2. Что понимается под «пределами назначения наказания»?
3. Чем продиктована необходимость учета личности виновного при назначении наказания?
4. Какова юридическая сущность обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание?
5. Укажите различия в порядке назначения наказания по совокупности преступлений и совокупности приговоров.
6. Раскройте ситуации, на которые рассчитано предписание ч. 5 ст. 69 УК.

Лекция 19. УСЛОВНОЕ ОСУЖДЕНИЕ

Институт условного осуждения направлен на реализацию таких принципов уголовного права, как принцип справедливости по отношению к осуждаемому лицу и принципа гуманизма.

УСЛОВНОЕ ОСУЖДЕНИЕ — это специфический уголовно-правовой институт, при котором суд, назначив виновному наказание в виде исправительных работ, ограничения по военной службе, содержания в дисциплинарной воинской части или лишения свободы на срок до восьми лет и придя к выводу о возможности исправления осужденного без реального отбывания наказания, постановляет считать назначенное наказание условным (ч. 1 ст. 73 УК).

Институт условного осуждения применяется в тех случаях, когда суд при назначении наказания учитывает характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного, смягчающие и отягчающие обстоятельства. Необходимо отметить, что при условном осуждении суд должен в каждом конкретном случае учитывать цели предупреждения преступлений со стороны осужденного и других лиц, цели исправления осужденного, а также исходить из общих начал назначения наказания.

Условное осуждение не назначается:

— осужденным за преступления против половой неприкосновенности малолетних (не достигших 14 лет);

— осужденным за преступления, предусмотренные ч. 1 и 2 ст. 205.1, ст. 205.2, ч. 2 ст. 205.4, ч. 2 ст. 205.5, ч. 1—3 ст. 206, ст. 360 УК;

— в отношении лиц, совершивших тяжкое или особо тяжкое преступление в период испытательного срока, назначенном за совершение умышленного преступления, либо в течение неотбытой части наказания за умышленное преступление при условно-досрочном освобождении;

— при опасном и особо опасном рецидиве преступлений.

По нашему мнению, само название данного института вряд ли отвечает замыслу законодателя. Ведь осуждение не было и быть не могло условным, оно было действительным, реальным, но отбытие назначенного наказания — да, оно условное.

Кроме того, до настоящего времени идут споры, в чем заключается юридическая природа условного осуждения: это что наказание или особый порядок назначения и реализации наказания? Если наказание — оно не предусмотрено ст. 44 УК. По нашему мнению, условное осуждение — есть вариант применения наказаний, это освобождение от реального отбывания наказания под определенными условиями, т.е. по сути это один из видов условного неприменения наказания.

Закон установил, что *условное осуждение может быть применено, если виновный осуждается к лишению свободы на срок до восьми лет*. Применение условного осуждения не зависит от категорий преступлений и лиц, совершивших тяжкое или особо тяжкое преступление. Но к таким лицам суд может применить условное осуждение лишь в виде исключения и в случаях, если установлена второстепенная роль этих лиц, а также, если данные, характеризующие личность виновного, и обстоятельства совершения преступления позволяют считать нецелесообразным изоляцию осужденного от общества.

При условном осуждении суд, назначив наказание, устанавливает испытательный срок, в течение которого осужденный должен своим поведением доказать исправление.

Часть 3 ст. 73 УК устанавливает *испытательный срок*:

— *от шести месяцев до трех лет* при назначении наказания в виде лишения свободы на срок до одного года или более мягкого вида наказания;

— *от шести месяцев до пяти лет* при назначении наказания в виде лишения свободы на срок свыше одного года.

В испытательный срок засчитывается время со дня провозглашения приговора.

При назначении военнослужащему условного осуждения в виде содержания в дисциплинарной воинской части, испытательный срок устанавливается в пределах оставшегося срока военной службы на день провозглашения приговора.

При условном осуждении могут быть назначены дополнительные виды наказаний.

Назначая условное осуждение, суд вправе возложить на осужденного исполнение следующих обязанностей: не менять постоянно-го места жительства, работы, учебы, не посещать определенные ме-

ста, пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании, венерического заболевания, если не работает — устроиться на работу, материально поддерживать семью и другие обязанности, направленные на его исправление.

Если осужденный до истечения испытательного срока докажет своим поведением свое исправление, полностью или частично возместил причиненный преступлением вред, суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, может постановить об отмене условного осуждения и о снятии судимости с осужденного. Однако при этом должно пройти не меньше половины установленного судом испытательного срока.

После истечения испытательного срока, если осужденный выполнил предписания суда, его судимость за преступление, за которое он был условно осужден, автоматически погашается, и он считается с этого момента не судимым (п. «а» ч. 3 ст. 86 УК).

При уклонении условно осужденного от исполнения возложенных на него обязанностей, от возмещения вреда, причиненного совершенным им преступлением или совершении нарушения общественного порядка, за которое на него было наложено административное взыскание, суд может продлить испытательный срок, но не более чем на один год.

В случаях если условно осужденный в течение испытательного срока систематически уклоняется от возмещения причиненного им вреда либо систематически нарушает общественный порядок, за что он привлекался к административной ответственности, либо систематически не исполняет возложенные на него обязанности, либо скрылся от контроля, суд по представлению органа, осуществляющего контроль за условно осужденным, вправе вынести решение об отмене условного осуждения и исполнения назначенного приговором суда наказания.

При совершении условно осужденным неосторожного преступления или умышленного преступления небольшой или средней тяжести вопрос об отмене или о сохранении условного осуждения решается судом, а при совершении условно осужденным тяжкого или особо тяжкого преступления суд отменяет условное осуждение и назначает ему наказание по совокупности приговоров. Эти правила применяются, если указанные преступления совершены до вступления приговора, назначившего условное осуждение, в законную силу.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. В чем заключается условное осуждение и является ли оно действительно условным?
2. Не является ли «условное осуждение» в действительности «условным отбыванием наказания»?
3. Что такое «испытательный срок» и каково его юридическое значение?
4. Каковы основания отмены условного осуждения?
5. Возможно ли применение условного осуждения к лицу, совершившему тяжкое или особо тяжкое преступление? Каково ваше мнение по этому вопросу?
6. Перечислите основания отмены условного осуждения.
7. Перечислите признаки систематического и злостного неисполнения осужденным возложенных на него судом обязанностей.

Лекция 20. ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

20.1. Понятие и виды освобождения от уголовной ответственности

В наши дни в уголовном праве стали шире защищаться не только публичные интересы, но и интересы частные, поскольку законодатель предоставил некоторые права потерпевшему участвовать в решении вопроса о привлечении к уголовной ответственности виновного в посягательстве на его интересы.

ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ — это основанный на законе отказ государства в лице уполномоченных на то органов от применения уголовной ответственности к лицу, совершившему преступление, в связи с нецелесообразностью подвергать это лицо уголовной ответственности.

Речь идет о случаях, когда цели наказания могут быть достигнуты без реализации уголовной ответственности. Освобождение от уголовной ответственности означает и одновременное освобождение от наказания. Освободить от уголовной ответственности можно только лицо, в действиях которого установлен состав преступления, т.е. виновное лицо. Лицо, освобожденное от уголовной ответственности, считается не судимым. Преступление, за совершение которого лицо было освобождено от уголовной ответственности, не учитывается при определении множественности преступлений (не образует совокупности преступлений).

Освобождение от уголовной ответственности отличается от освобождения от уголовного наказания по следующим признакам:

- во-первых, от наказания лицо освобождается на основании обвинительного приговора, а освобождение от уголовной ответственности не сопряжено с вынесением виновному такого приговора;
- во-вторых, освобождение от наказания применяется только судом, а освобождение от уголовной ответственности применяется судом, прокурором, следователем и дознавателем с согласия прокурора;

— в-третьих, освобождение от уголовной ответственности возможно только на стадиях предварительного расследования и судебного разбирательства, но до вынесения судом обвинительного приговора; а освободить лицо от наказания можно лишь после вступления обвинительного приговора суда в законную силу, а в некоторых случаях после частично отбытого наказания (ст. 79—80 УК).

Общая часть УК предусматривает следующие виды освобождения от уголовной ответственности:

а) ст. 75 УК — в связи с деятельным раскаянием;

б) ст. 76 УК — в связи с примирением с потерпевшим;

в) ст. 76.1 УК — по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности;

г) ст. 78 УК — в связи с истечением сроков давности;

д) ст. 90 УК — лиц, совершивших преступление в возрасте до 18 лет;

е) ст. 84 УК — в связи с актом амнистии;

ж) специальные виды освобождения. К ним относятся виды освобождения от уголовной ответственности, предусмотренные в примечаниях к некоторым статьям Особенной части УК, устанавливающим освобождение от уголовной ответственности при наличии, как правило, положительного постпреступного поведения совершившего преступление лица в виде, прежде всего, *деятельного раскаяния* (примечания к ст. 126, 127.1, 205, 205.1, 206, 208, 210, 222, 223, 228, 275 и к другим статьям Особенной части УК).

Освобождение от уголовной ответственности не является оправданием лица, совершившего преступление. Закон считает, что данное лицо совершило общественно опасное, виновное деяние, запрещенное уголовным законом, т.е. преступление. *Освобождение от уголовной ответственности* в связи с деятельным раскаянием, с примирением с потерпевшим и с истечением сроков давности *не является прощением* лица, совершившего преступление, это лишь проявленное к нему снисхождение.

Все виды освобождения лица от уголовной ответственности, кроме совершивших преступления, за которые санкцией предусмотрено пожизненное лишение свободы и смертная казнь, по УК являются безусловными, к виновному лицу при прекращении преследования не предъявляются какие-либо требования в отношении его последующего поведения.

Вопрос о применении сроков давности к лицам, совершившим преступление, за которое предусмотрено пожизненное лишение свободы или смертная казнь, решается судом. Если суд решит не освобождать лицо от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности, то пожизненное лишение свободы и смертная казнь не применяются.

Обязательное условие для освобождения лица от уголовной ответственности в соответствии со ст. 75, 76, 90 УК — *совершение* им *впервые* преступления *небольшой или средней тяжести*. Деяние, совершенное впервые, — это действительно первое преступление лица, или преступление, по которому истекли сроки давности, либо прежняя судимость погашена или судимость снята в законном порядке.

Принятие решения об освобождении от уголовной ответственности является правом, но не обязанностью соответствующего органа, имеющего право освобождать лицо от уголовной ответственности.

20.2. Содержание видов освобождения от уголовной ответственности

Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием (ст. 75 УК) заключается в следующем.

ДЕЯТЕЛЬНОЕ РАСКАЯНИЕ — это случаи, когда лицо, совершившее общественно опасное деяние, проявляет активное добровольное поведение, направленное на предотвращение или уменьшение вредных последствий своего деяния либо на оказание помощи правоохранительным органам в его раскрытии, что свидетельствует о том, что оно перестало быть общественно опасным.

Деятельное раскаяние не следует отождествлять с чистосердечным раскаянием, т.е. внутренним, психическим состоянием лица, совершившего преступление, в результате переоценки им своего антиобщественного деяния. Деятельное раскаяние — обстоятельство, смягчающее наказание.

Условия освобождения от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием:

- совершение преступления *небольшой* или *средней тяжести*;
- совершение преступления *впервые*;
- явка с повинной, способствование раскрытию преступления, возмещение причиненного ущерба или иное заглаживание вреда, причиненного преступлением.

Явка с повинной, способствование раскрытию преступления, возмещение причиненного ущерба или иное заглаживание вреда, причиненного преступлением. Закон требует одновременного наличия всех этих трех видов деятельного раскаяния в одном постпреступном поведении лица. Таким образом, лицо должно само явиться с повинной в правоохранительный орган, а кроме того способствовать раскрытию преступления и возместить причиненный ущерб (загладить вред).

В соответствии с ч. 2 ст. 75 УК лицо, совершившее тяжкое или особо тяжкое преступление, освобождается от уголовной ответственности только в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК (например, в соответствии с примечаниями к ст. 126, 127, 205, 206, 208, 210 и др.). Это так называемое специальное освобождение от уголовной ответственности при совершении ряда преступлений, которое в большинстве случаев (кроме примечаний к ст. 337 и 338 УК) является проявлением своего рода деятельного раскаяния.

Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим (ст. 76 УК). Указанная статья УК называет следующие условия применения освобождения от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим (с потерпевшими):

- совершение преступления *небольшой* или *средней тяжести*;
- совершение преступления *впервые*;
- *примирение* с потерпевшим;
- *заглаживание* причиненного вреда.

ПРИМИРЕНИЕ С ПОТЕРПЕВШИМ означает, что состоявшееся примирение нашло свое отражение в материалах дела, т.е. потерпевший официально уведомляет орган дознания, следователя, прокурора или

суд о том, что он удовлетворен постпреступным поведением лица, совершившего преступление, и не против его освобождения от уголовной ответственности.

ЗАГЛАЖИВАНИЕ ВИНОВНЫМ ПРИЧИНЕННОГО ПОТЕРПЕВШЕМУ МАТЕРИАЛЬНОГО ИЛИ МОРАЛЬНОГО ВРЕДА выражается в возмещении материального, физического или морального вреда в виде денежной компенсации либо возмещении материального ущерба, причиненного общественно опасным деянием виновного, что должно быть официально зафиксировано.

Если преступлением причинен вред нескольким лицам, то вопрос об освобождении от уголовной ответственности по данному основанию решается после зафиксированного примирения с каждым из потерпевших, т.е. причиненный преступным деянием данного лица вред должен быть заглажен каждому, и каждый письменно должен это подтвердить.

Освобождение от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности. Лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное ст. 198—199.1 УК (налоговые преступления), освобождается от уголовной ответственности, если ущерб, причиненный бюджетной системе Российской Федерации в результате преступления, возмещен в полном объеме.

Также освобождается от уголовной ответственности лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 171, ч. 1 ст. 171.1, ч. 1 ст. 172, ч. 2 ст. 176, ст. 177, ч. 1 и 2 ст. 180, ч. 3 и 4 ст. 184, ч. 1 ст. 185, ст. 185.1, ч. 1 ст. 185.2, ст. 185.3, ч. 1 ст. 185.4, ст. 193, ч. 1 ст. 194, ст. 195—197 и 199.2 УК, при наличии следующих условий:

— лицо возместило ущерб, причиненный гражданину, организации или государству в результате совершения преступления;

— лицо перечислило в федеральный бюджет денежное возмещение в размере пятикратной суммы причиненного ущерба либо перечислило в федеральный бюджет доход, полученный в результате совершения преступления;

— лицо перечислило в федеральный бюджет денежное возмещение в размере пятикратной суммы дохода, полученного в результате совершения преступления.

Часть 3 ст. 76.1 УК предусматривает освобождение от уголовной ответственности лица, являющегося декларантом или лицом, информация о котором содержится в специальной декларации о добровольном декларировании физическими лицами активов и счетов в банках. Данное положение применяется, если лицо совершило в срок до 1 января 2015 г. деяния, содержащие признаки составов преступлений, предусмотренных ст. 193, ч. 1 и 2 ст. 194, ст. 198, 199, 199.1, 199.2 УК. Причем, указанные деяния должны быть связаны с приобретением, использованием или распоряжением имуществом, контролируемым иностранными компаниями. Вместе с тем к названным лицам не применяются положения ч. 1 и 2 ст. 76.1 УК об освобождении от уголовной ответственности.

20.3. Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности

Известно, что только своевременное назначение и исполнение уголовного наказания будет способствовать осуществлению задач борьбы с преступностью, а также общего и специального предупреждения преступлений. Позднее привлечение к уголовной ответственности, как и позднее приведение приговора в исполнение, не оказывают на других лиц необходимого воспитательного и общепредупредительного воздействия, а потому они вряд ли нецелесообразны. По истечении длительного времени после совершения преступления виновный может либо исправиться, либо перестанет быть общественно опасным и потому не нуждается в воздействии на него наказания. Чем больше времени прошло с момента совершения преступления, тем меньше значимость привлечения лица к уголовной ответственности.

В то же время необходимо отметить, что чем тяжелее преступление, тем больше времени должно пройти с момента его совершения до момента истечения сроков давности. Конечный момент течения срока давности привлечения к уголовной ответственности — момент вступления приговора в законную силу. Из этого следует, что в срок давности входит время, необходимое на раскрытие и расследование преступления, время, необходимое на осуждение виновного, на

вступление приговора в законную силу. Если за это время правоохранительные органы не успели сделать все перечисленное, то сроки давности привлечения к уголовной ответственности истекли.

Условия освобождения от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности (ст. 78 УК):

- истечение сроков давности (ч. 1 ст. 78 УК);
- лицо не уклонялось от следствия и суда (ч. 3 ст. 78 УК).

Законодатель установил следующие *сроки давности* привлечения к уголовной ответственности:

- 2 года после совершения преступления небольшой тяжести;
- 6 лет после совершения преступления средней тяжести;
- 10 лет после совершения тяжкого преступления;
- 15 лет после совершения особо тяжкого преступления.

В случае совершения лицом преступления, наказуемого смертной казнью или пожизненным лишением свободы, вопрос о применении сроков давности разрешается судом. Если суд не посчитает возможным освободить такое лицо от уголовной ответственности, то смертная казнь и пожизненное лишение свободы не применяются (ч. 4 ст. 78 УК).

Кроме того не применяются сроки давности к лицам, совершившим преступления против мира и безопасности человечества, предусмотренные ст. 353, 356—358 УК, а также к лицам, совершившим преступления, предусмотренные ст. 205—205.5, ч. 3 и 4 ст. 206, ч. 4 ст. 211, ст. 353, 356—358 УК, либо совершившим преступления, сопряженные с осуществлением террористической деятельности против основ конституционного строя и безопасности государства, предусмотренные ст. 277—279 и ст. 360 УК.

Сроки давности исчисляются со дня совершения преступления и до момента вступления приговора в законную силу, что предусмотрено ч. 2 ст. 78 УК.

При совершении лицом нового преступления сроки давности по каждому преступлению исчисляются самостоятельно, что вряд ли оправдано. Так, если лицо, ранее совершившее преступление, за которые не было привлечено к уголовной ответственности, вновь совершает преступления, то течение сроков давности за ранее совершенные преступления не прерываются. Лицо совершает все новые преступления, а сроки давности за ранее совершенные преступления,

по которым оно не было привлечено к уголовной ответственности продолжают течь и, в конце концов, погашаются, а лицо продолжает совершать все новые преступления.

Если лицо, совершившее преступление, уклоняется от следствия или суда, то *течение сроков давности приостанавливается*. Возобновляется течение сроков давности с момента задержания такого лица или его явки с повинной. Нередко возникает вопрос, когда, с какого времени считать лицо скрывшимся от следствия или суда? Хотя уголовный закон не дает на этот вопрос ответа, но считается, что скрывшимся от следствия или суда признается лицо, которое, *являясь подозреваемым или обвиняемым в совершении преступления* (подсудимым), *предпринимает действия, направленные на избежание дальнейшего задержания*.

Если лицо не было задержано в качестве подозреваемого, если ему не было предъявлено обвинение в совершении преступления, то оно не считается скрывающимся от следствия или суда, даже если это лицо меняет место жительства, фамилию, внешность в целях избежать уголовной ответственности.

20.4. Освобождение от уголовной ответственности лиц, совершивших преступление в возрасте до 18 лет

Для несовершеннолетних наполовину *сокращены сроки давности* освобождения от уголовной ответственности или от отбывания наказания (ст. 94 и 78 УК).

Сроки давности для освобождения несовершеннолетних от уголовной ответственности составляют:

- год при совершении преступления небольшой тяжести;
- три года при совершении преступления средней тяжести;
- пять лет при совершении тяжкого преступления;
- семь лет и шесть месяцев при совершении особо тяжкого преступления.

Такие же сроки установлены и при освобождении несовершеннолетних от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности исполнения обвинительного приговора.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Как вы понимаете освобождение от уголовной ответственности?
2. Что такое «деятельное раскаяние», в каких действиях виновного оно должно выразиться?
3. Что такое «примирение с потерпевшим» и как оно должно быть оформлено?
4. Можно ли добровольный отказ от преступления (ст. 31 УК) отнести к институту освобождения от уголовной ответственности?
5. Каковы особенности исчисления сроков давности по делам о продолжаемых и длящихся преступлениях?
6. Перечислите субъектов уголовного процесса, которым предоставлено право освобождения от уголовной ответственности.
7. Найдите статьи Особенной части УК, по которым вопрос об истечении сроков давности решает суд.

Лекция 21. ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ НАКАЗАНИЯ

21.1. Понятие и виды освобождения от наказания

Уголовное наказание – принудительная мера государственного принуждения, являющаяся основной формой реализации уголовной ответственности. Однако уголовный закон предусматривает при наличии определенных оснований и условий возможность освобождения лиц, совершивших преступление, от отбывания наказания, реализуя тем самым принцип гуманизма.

ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ НАКАЗАНИЯ заключается в отказе государства от применения наказания лицу, в отношении которого вынесен обвинительный приговор.

Освобождение от наказания имеет довольно существенные отличия от освобождения от уголовной ответственности, которые заключаются в следующем:

— освобождение от наказания применяется к лицу, совершившему не только преступление небольшой или средней тяжести, как при общем освобождении от уголовной ответственности, но и совершившему тяжкое или особо тяжкое преступление;

— освобождение от наказания возможно только после вынесения приговора и только судом, в то время как освобождение от уголовной ответственности осуществляется до вынесения обвинительного приговора и производится органом дознания, следователем, прокурором, судом.

Институт освобождения от наказания имеется в уголовном законодательстве большинства государств современного мира. Это связано с тем, что цели наказания не обязательно должны сопрягаться с отбыванием осужденным назначенного судом наказания вообще либо с отбыванием всего срока или размера наказания. Иногда эти цели могут быть достигнуты вообще без реального отбывания наказания или без отбывания всего срока наказания.

Данный институт стимулирует исправление осужденного, включает применение наказания тогда, когда надобность в достижении

стоящих перед ним целей отсутствует. Нецелесообразность назначения или исполнения наказания по причине того, что общественная опасность личности осужденного была утрачена либо существенно снизилась и выступает в качестве основания освобождения от наказания.

Виды освобождения от наказания:

а) условно-досрочное освобождение от отбывания наказания (ст. 79 УК);

б) замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 80 УК);

в) освобождение от наказания в связи с изменением обстановки (ст. 80.1 УК);

г) освобождение от наказания в связи с болезнью (ст. 81 УК);

д) отсрочка отбывания наказания (ст. 82 УК);

е) отсрочка отбывания наказания больным наркоманией (ст. 82.1 УК);

ж) освобождение от наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда (ст. 83 УК);

з) освобождение от наказания несовершеннолетних с применением принудительных мер воспитательного воздействия (ст. 92 УК).

Некоторые авторы относят к видам освобождения от наказания амнистию и помилование, что вряд ли оправдано¹. Амнистия и помилование — специфические формы освобождения от наказания и уголовной ответственности, их содержание определяется конституционным правом. Если бы законодатель хотел отнести их к видам освобождения от наказания, то расширил бы гл. 12 УК за счет ст. 84 и 85 УК².

Едва ли можно согласиться с мнением о включении в содержание института освобождения от наказания освобождение от наказания в силу изменения уголовного закона³. Безусловно, «уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, т.е. распространяется на лиц, совершивших

¹ Кадников Н. Г. Освобождение от наказания // Уголовное право. Общая и Особенная части / под ред. Н. Г. Кадникова. М. : Книжный мир, 2007. С. 274—275.

² См.: Суденко В. Е. Уголовное право. Общая часть : учеб. пособие / под ред. А. Г. Кибальника. Пятигорск, 2007.

³ Кадников Н. Г. Указ. соч. С. 275.

соответствующие деяния до вступления такого закона в силу, в том числе на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость ...» (ст. 10 УК). Однако декриминализация деяний как следствие изменения уголовного закона, будучи прерогативой законодателя, не относится к связанной с назначением и освобождением от наказания сфере правоприменения, в области действия которой находится институт освобождения от наказания. Распространение обратной силы уголовного закона на деяния, совершенные до его введения в действие, т.е. приведение назначенных по приговорам судов наказаний в соответствие с содержанием нового уголовного закона, и освобождение от наказания как одна из форм правоприменения реализуются в разных плоскостях юридической деятельности. Освободить от несуществующего наказания вследствие принятия декриминализирующего закона нельзя, можно только исполнить требования нового уголовного закона, устранившего саму возможность его назначения, следовательно, и освобождения от наказания. Таким образом, вряд ли можно освободить от наказания уже освобожденного от него законом, можно лишь выполнить решение об освобождении, указанном в уголовном законе.

К институту освобождения от наказания непонятно почему относят зачет времени содержания под стражей (ст. 72 УК). Ни о каком освобождении от наказания в связи с зачетом времени содержания под стражей не может быть и речи, так как лицо уже отбыло наказание, хотя, возможно, и не то, которое ему назначается. Здесь вопрос лишь об эквивалентности наказаний.

Освобождение от наказания может быть обязательным и факультативным (необязательным).

Обязательные виды освобождения от наказания (их применение не зависит от усмотрения суда):

— в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора, за исключением преступлений, наказуемых пожизненным лишением свободы или смертной казнью;

— в связи с изменением обстановки;

— в связи с заболеванием осужденного хронической душевной болезнью.

Остальные виды освобождения от наказания не являются обязательными для суда, они факультативные, и суд применяет их с уче-

том тяжести совершенного преступления, личности виновного и всех конкретных обстоятельств дела.

Освобождение от наказания в зависимости от уголовно-правовых последствий может быть *условным*, т.е. сопряженным с возложением на освобожденное лицо определенных обязанностей, и *безусловным* — освобождение, которое не сопровождается возложением на лицо тех или иных обязанностей, связанных с ограничением его прав.

21.2. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания

Условно-досрочное освобождение от наказания (ст. 79 УК) применяется к лицам, отбывающим *содержание в дисциплинарной воинской части, принудительные работы и лишение свободы*.

Сущность этого вида освобождения от отбывания наказания заключается в том, что при наличии предусмотренных в законе условий лицо, отбывающее наказание, подлежит освобождению от его отбывания до окончания указанного в обвинительном приговоре срока, если суд признает, что для своего исправления это лицо не нуждается в полном отбывании назначенного ему наказания и оно полностью или частично возместило вред, причиненный преступлением, в размере, определенном решением суда.

Одновременно с этим данное лицо может быть частично или полностью освобождено от отбывания дополнительного наказания.

Применяя условно-досрочное освобождение от отбывания наказания, суд вправе возложить на осужденного конкретные обязанности, которые должны выполняться им до окончания срока неотбытой части наказания.

Применение условно-досрочного освобождения возможно только *после фактического отбытия осужденным не менее:*

— одной трети срока наказания, назначенного за преступления небольшой или средней тяжести;

— одной второй (половины) срока наказания, назначенного за тяжкое преступление;

— 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 указанным в законе основаниям (указанным в ч. 7 ст. 79 УК);

— не менее трех четвертей 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 статьями 205, 205.1, 205.2, 205.3, 205.4, 205.5, 210 и 361 УК;

— не менее четырех пятых срока наказания, назначенного за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших 14-летнего возраста, т.е. малолетних.

При применении условно-досрочного освобождения к лицу, приговоренному к лишению свободы, *фактически отбытый срок лишения свободы должен быть не менее шести месяцев.*

Решая вопрос о применении условно-досрочного освобождения к осужденному, суд должен учитывать его отношение к учебе и труду в течение всего времени отбывания наказания, наличие у него взысканий и поощрений, его отношение к совершенному им преступлению, возместило ли это лицо полностью или частично причиненный его преступлением ущерб или загладило иным образом вред. Кроме того, учитывается заключение администрации исправительного учреждения о целесообразности применения к нему условно-досрочного освобождения.

В случае решения вопроса об условно-досрочном освобождении осужденного, страдающего педофилией (расстройством сексуального предпочтения), не исключающей вменяемости, который после достижения им 18 лет совершил преступление против несовершеннолетнего, суд учитывает результаты применения к такому лицу мер медицинского характера, его отношение к лечению, а также результаты судебно-психиатрической экспертизы, проведенной в отношении данного осужденного.

Лицо, осужденное к пожизненному лишению свободы, может быть условно-досрочно освобождено от отбывания наказания, если оно фактически отбыло не менее 25 лет лишения свободы, не нуждается в дальнейшем отбывании этого наказания, у осужденного нет злостных нарушений установленного порядка отбывания наказания за последние три года. Однако если такое лицо в период отбывания по-

жизненного лишения свободы совершило новое тяжкое или особо тяжкое преступление, то условно-досрочное освобождение к нему не применяется.

Контроль за условно-досрочно освобожденными осуществляет уполномоченный на то государственный орган, а в отношении военнослужащих — командование воинских частей и учреждений.

Если условно-досрочно освобожденное от наказания лицо в течение оставшейся части наказания:

— нарушило общественный порядок, за что на него было наложено административное взыскание, или злостно уклоняется от исполнения возложенных на него судом обязанностей (не менять места жительства, работы или учебы без уведомления органа, осуществляющего контроль за поведением условно-освобожденного; пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, венерического заболевания; материально поддерживать семью, другие обязанности), то по представлению контролирующего его поведения органа суд может постановить об отмене условно-досрочного освобождения и исполнении не отбытой части назначенного ему наказания;

— совершило преступление по неосторожности или умышленное преступление небольшой или средней тяжести, вопрос об отмене или о сохранении условно-досрочного освобождения решает суд. Если суд постановит отменить условно-досрочное освобождение, такому лицу назначается наказание по совокупности приговоров (ст. 70 УК);

— совершило тяжкое или особо тяжкое преступление, суд отменяет условно-досрочное освобождение и назначает ему наказание по совокупности приговоров.

21.3. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания. Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки и в связи с болезнью

Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания может быть применено в отношении лиц, приговоренных к содержанию в дисциплинарной воинской части, принудительным работам или лишению свободы (ст. 80 УК), возместившим полностью или частично вред, причиненный преступлением, с учетом поведения

и отношения таких лиц к труду и учебе в течение всего времени отбывания наказания. Решая вопрос об условно-досрочном освобождении лица, страдающего расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключаяющим вменяемости, которое отбывает наказание за преступление против половой неприкосновенности малолетнего (не достигшего 14 лет), суд также должен учитывать результаты применения к этому лицу принудительных мер медицинского характера, его отношение к лечению и результаты судебно-медицинской экспертизы.

При наличии названных условий суд может заменить не отбытую часть наказания более мягким видом наказания лицу, возместившему полностью или частично причинный преступлением вред. Неотбытая часть наказания может быть заменена более мягким видом наказания после фактического отбытия осужденным к лишению свободы:

— за преступления небольшой или средней тяжести, — не менее одной трети срока наказания;

— за тяжкое преступление — не менее половины срока наказания;

— за особо тяжкое преступление — не менее двух третей срока наказания;

— за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних и преступления, предусмотренные ст. 210 УК — не менее трех четвертей срока наказания;

— за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших 14-летнего возраста, — не менее четырех пятых срока наказания.

При этом суд может выбрать любой более мягкий вид наказания в соответствии с видами наказания, предусмотренными УК.

Данный вид освобождения от наказания *не отменяется* при совершении лицом нового преступления в период отбывания более мягкого вида наказания. В таком случае к наказанию, назначенному за последнее преступление, присоединяется полностью или частично не отбытая часть более мягкого вида наказания, т.е. применяется назначение наказания по совокупности приговоров (ст. 70 УК).

Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки (ст. 80.1 УК) применяется к лицу, которое впервые совершило преступление небольшой или средней тяжести, если суд установит, что

вследствие изменения обстановки данное лицо или совершенное им преступление перестали быть общественно опасными.

В данном случае рассматриваются два самостоятельных основания освобождения от уголовной ответственности:

— лицо, совершившее преступление, перестало быть общественно опасным;

— совершенное лицом деяние утратило общественную опасность.

При этом и лицо, и деяние перестают быть общественно опасными именно в связи с изменением обстановки.

Изменение обстановки — это значительные социально-политические и социально-экономические перемены как в масштабах всего общества, так и в масштабе отдельного региона. Изменение обстановки может выразиться в отпадении особых условий места и времени, лишь при наличии которых деяние признается преступлением. Например, лицо осуждено за совершение незаконной охоты на территории заповедника, что является общественно опасным противоправным деянием. Но если спустя некоторое время после осуждения за это деяние по тем или иным причинам (заповедник ликвидирован) охота в данном месте будет официально разрешена, то ранее совершенное деяние (незаконная охота) перестает быть общественно опасным.

Освобождение от наказания в связи с болезнью. Часть 1 ст. 81 УК регулирует порядок освобождения от наказания лица, у которого после совершения преступления наступило психическое расстройство, лишаящее его возможности осознавать фактический характер и общественную опасность своего деяния либо руководить им. Если такое лицо уже отбывает наказание, то оно освобождается от дальнейшего его отбывания. Суд вправе назначить такому лицу меры принудительного медицинского характера, предусмотренные ст. 99 УК.

Если лицо после совершения преступления заболело тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания, то в соответствии с ч. 2 ст. 81 УК предусматривается возможность его освобождения от отбывания наказания. Постановлением Правительства РФ от 6 февраля 2004 г. № 54 «О медицинском освидетельствовании осужденных, представляемых к освобождению от отбывания наказания в связи с

болезнью» утверждены Правила такого освидетельствования и перечень заболеваний, препятствующих отбыванию наказания.

После выздоровления освобожденное от наказания лицо может подлежать наказанию, но только при условии, что к этому моменту не истекли сроки давности (ст. 78 и 83 УК).

Освобождение от наказания вследствие *психического* заболевания является *обязательным* и производится судом *независимо* от тяжести совершенного преступления, срока наказания и размера отбытой части наказания. В то же время при наличии у лица иного заболевания суд учитывает характер болезни, тяжесть преступления, личность осужденного и другие обстоятельства дела. *Такое освобождение является лишь возможным.*

Военнослужащие освобождаются от наказания в виде ареста или содержания в дисциплинарной воинской части в случае заболевания, которое делает их негодными к воинской службе. Неотбытая военнослужащим часть наказания может заменяться на более мягкое наказание.

21.5. Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам, женщинам и мужчинам, имеющим малолетних детей

Данный вид освобождения от наказания (ст. 82 УК) введен в УК по мотиву гуманизма. Беременность осужденной и наличие у нее малолетних детей делает явно нецелесообразным отбывание женщиной наказания в виде лишения свободы. Места отбывания лишения свободы мало приспособлены для содержания беременных женщин и женщин, имеющих малолетних детей. В данном случае закон исходит из заботы как о будущем ребенке, так и о малолетних детях. Данный вид отсрочки отбывания наказания относится и к мужчинам, имеющим ребенка в возрасте до 14 лет, если они являются единственным родителем малолетнего.

В то же время данная норма об отсрочке отбывания наказания не применяется к осужденным к ограничению свободы и лишению свободы за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших 14-летнего возраста. Кроме того, отсрочка не применяется к осужденным к лишению свободы на срок свыше

пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности, а также к осужденным к лишению свободы за преступления, предусмотренные ст. 205—205.5, ч. 3 и 4 ст. 206, ч. 4 ст. 211 (преступления против общественной безопасности), ст. 361, а также сопряженные с осуществлением террористической деятельности преступления, предусмотренные ст. 277—279 (преступления против конституционного строя), ст. 360 (нападение на лиц или учреждения, пользующиеся международной защитой) УК. В этих случаях суд может отсрочить реальное отбывание наказания до достижения ребенком 14 лет.

Отсрочка отбывания наказания — это откладывание реального отбывания наказания до достижения ребенком 14-летнего возраста. Когда ребенок достигнет 14-летнего возраста, суд освобождает осужденную женщину-мать или осужденного отца, являющегося единственным родителем, от отбывания наказания или оставшейся части наказания со снятием судимости либо заменяет оставшуюся часть наказания более мягким его видом (ч. 3 ст. 82 УК).

Как быть, если до достижения ребенком 14-летнего возраста истекает срок, равный сроку наказания, отбывание которого было отсрочено? В этих случаях, если орган, контролирующий поведение такого осужденного, придет к выводу о соблюдении осужденным условий отсрочки и его исправлении, то суд вправе освободить такое лицо от отбывания наказания или его оставшейся части со снятием судимости (ч. 4 ст. 82 УК).

Если лицо, в отношении которого была применена отсрочка отбывания наказания, в период отсрочки отказалось от ребенка или уклоняется от его воспитания после предупреждения, объявленного контролирующим органом, суд может по представлению этого органа отменить отсрочку и направить осужденное лицо для отбывания наказания в место, определенное судом в соответствии с приговором.

Таким образом, суд вправе не только применить отсрочку отбывания наказания, но и рассмотреть после ее истечения возможность освобождения осужденного лица от отбывания оставшейся части наказания или заменить оставшуюся часть наказания более мягким видом наказания.

При совершении таким осужденным нового преступления в период отсрочки отбывания наказания суд назначает ему наказание по совокупности приговоров.

21.6. Отсрочка отбывания наказания больным наркоманией

Законодатель предусмотрел отсрочку отбывания наказания лицу, признанному больным наркоманией (ст. 82.1 УК), и впервые совершившему преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 228, ч. 1 ст. 231, ст. 233 УК, и осужденному к лишению свободы. Основанием такой отсрочки является желание лица добровольно пройти курс лечения от наркомании, медицинскую и социальную реабилитацию. В этом случае суд может отсрочить отбывание наказания лишения свободы до окончания не только лечения, но и медицинской и социальной реабилитации. Такая отсрочка возможна не больше, чем на пять лет.

В случае установления судом факта совершения осужденным, признанным больным наркоманией, которому предоставлена отсрочка, до его осуждения преступления, не указанного выше, суд отменяет отсрочку и назначает наказание по совокупности преступлений.

Если осужденный, признанный больным наркоманией, отбывание наказания которому отсрочено, отказался от прохождения курса лечения от наркомании, от медицинской или социальной реабилитации либо уклоняется от лечения после предупреждения, объявленного органом, осуществляющим контроль за его поведением, суд по представлению этого органа отменяет отсрочку отбывания наказания и направляет осужденного для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда.

При совершении нового преступления осужденным, признанным больным наркоманией, которому предоставлена отсрочка отбывания наказания, суд отменяет предоставленную ему отсрочку и назначает наказание по совокупности приговоров (ст. 70 УК).

21.7. Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда

Уголовный закон предусмотрел основания освобождения от наказания в связи с истечением срока давности обвинительного приговора (ст. 83 УК). Подобное освобождение от отбывания наказания не связано с причинами неисполнения приговора. Могут быть любые обстоятельства объективного и субъективного характера: нахождение

в качестве заложника, в составе воинской части за пределами страны, халатность лиц, обязанных исполнять приговор и т.п.

Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда применяется к лицам, независимо от категории (тяжести) совершенного ими преступления. В соответствии с уголовным законом имеются только два условия применения данного института освобождения от наказания: *истечение сроков давности* обвинительного приговора и *неуклонение* осужденного *от отбывания наказания*.

Длительность сроков давности обвинительного приговора зависит от тяжести совершенного преступления, за которое данное лицо осуждено. В соответствии со ст. 83 УК осужденное лицо освобождается от отбывания наказания, если обвинительный приговор суда не был приведен в исполнение по истечению следующих сроков со дня вступления его в законную силу:

- а) 2 года при осуждении за преступление небольшой тяжести;
- б) 6 лет при осуждении за преступление средней тяжести;
- в) 10 лет при осуждении за тяжкое преступление;
- г) 15 лет при осуждении за особо тяжкое преступление.

К лицу, приговоренному к *смертной казни или пожизненному лишению свободы*, применение срока давности разрешается судом, но смертная казнь и пожизненное лишение свободы в этом случае не назначаются. *Не применяются сроки давности* к лицам, осужденным за преступления террористического характера (ст. 205—205.5 УК), ч. 3 и 4 ст. 206 (захват заложника), ч. 4. ст. 211 (организация преступного сообщества), ст. 353, 356—358 (преступления против мира и безопасности человечества) УК.

Течение срока давности приостанавливается, если осужденному предоставлена отсрочка отбывания наказания. В таких случаях течение сроков давности исполнения приговора возобновляется с момента окончания срока отсрочки отбывания наказания.

Приостанавливается течение сроков давности, если осужденный уклоняется от отбывания наказания, и оно возобновляется с момента задержания осужденного или его явки с повинной. Подлежат зачету сроки давности, которые истекли к моменту уклонения осужденного от отбывания наказания.

Вопрос о применении сроков давности к лицу, осужденному к смертной казни или пожизненному лишению свободы, решается судом, который в случае неприменения к лицу сроков давности заменяет эти виды наказаний лишением свободы на определенный срок.

Сроки давности не применяются к лицам, осужденным за преступления, предусмотренные ст. ст. 205-205.5, ч. ч. 3 и 4 ст. 206, ч. 4 ст. 211, ст. ст. 353, 356-358, 361 УК, а также к осужденным за совершение преступлений, сопряженных с осуществлением террористической деятельности, предусмотренных ст. ст. 277-279, 360 УК.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Кто решает вопрос об освобождении от наказания?
2. Какие виды освобождения от наказания вам известны?
3. Каковы основания отмены условно-досрочного освобождения от отбывания наказания?
4. При каких условиях наказание может быть заменено более мягким видом наказания?
5. Опишите условия и порядок освобождения от наказания в связи с болезнью.
6. Каковы условия и порядок предоставления отсрочки отбывания наказания беременным женщинам, женщинам, имеющим малолетних детей, а также отмены такой отсрочки?
7. Опишите условия отсрочки отбывания наказания мужчинам, имеющим малолетних детей.
8. Что означает давность обвинительного приговора?
9. Как решается вопрос об истечении давности обвинительного приговора в отношении лиц, осужденных к пожизненному лишению свободы или к смертной казни, если приговор не был приведен в исполнение?

Лекция 22. АМНИСТИЯ. ПОМИЛОВАНИЕ. СУДИМОСТЬ

22.1. Понятие и условия амнистии и помилования

Амнистия и помилование — две разновидности актов, которые аннулируют юридические последствия совершенного преступления и принимаются во внесудебном порядке.

Акт об амнистии в России принимается Государственной Думой (ч. 1 ст. 84 УК), а акт о помиловании принимается Президентом РФ (ч. 2 ст. 85 УК).

АМНИСТИЯ — это акт нормативного характера, распространяющийся на лиц, совершивших определенные категории преступлений или осужденных за определенные виды преступлений к определенным видам и срокам наказания.

Амнистия распространяет свое действие на индивидуально неопределенную категорию лиц. Иногда в акте амнистии указывается на определенные признаки, характеризующие личность виновного: пол, возраст, инвалидность и т.п. Амнистия смягчает участь как осужденных, так и лиц, дела в отношении которых еще не рассмотрены судом, т.е. по амнистии лица, совершившие преступление, могут быть освобождены и от уголовной ответственности, и от наказания, а кроме того и от иных правовых последствий.

Амнистия распространяет свое действие на преступные деяния, совершенные до ее объявления. Ответы на вопросы, возникающие при применении акта об амнистии, как правило, даются в разъяснениях Верховного Суда РФ. К примеру, разъяснения по применению постановления Государственной Думы Федерального собрания РФ от 24 апреля 2015 г. № 6576-6 ГД «Об объявлении амнистии в связи с 70-летием Победы в Великой Отечественной войне 1941—1945 годов» и от 24 апреля 2015 г. № 6578-6 ГД «О порядке применения Постановления Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации “Об объявлении амнистии в связи с 70-летием Победы в Великой Отечественной войне 1941—1945 годов?» утверждены Президиумом Верховного Суда РФ 29 июля 2015 г.

Необходимо отметить, что если подпадающее под амнистию лицо настаивает на рассмотрении его дела в суде, то его нельзя освободить по амнистии. Примером этому служит рассмотрение уголовного дела в отношении генерала В. И. Варенникова по так называемому «делу ГКЧП». Генерал, участник Великой Отечественной войны В. И. Варенников настоял на рассмотрении уголовного дела в суде, где и был признан *невиновным*. По настоянию бывшего Президента РФ Б. Н. Ельцина Генеральная прокуратура РФ опротестовала оправдательный приговор в отношении В. И. Варенникова. Однако и второй суд в составе Президиума Верховного Суда СССР оставил в силе оправдательный приговор.

По акту амнистии принцип гуманизма выражается в следующих формах:

- освобождение от уголовной ответственности;
- полное освобождение от основного и дополнительного наказания;
- сокращение срока наказания;
- замена назначенного наказания более мягким видом наказания;
- освобождение от дополнительного наказания;
- снятие судимости.

Амнистия может сочетать названные льготы, применяемые по отношению к разным категориям осужденных и обвиняемых. Как правило, амнистия не распространяется на осужденных, совершивших особо тяжкие преступления, в случаях опасного и особо опасного рецидива, а также на лиц, ранее освобождавшихся от наказания по амнистии или помилованию и вновь совершивших умышленное преступление.

ПОМИЛОВАНИЕ — это акт (указ) Президента РФ, который содержит предписание об облегчении участи персонально поименованных в нем осужденных в виде освобождения их от дальнейшего отбывания наказания или сокращения назначенного наказания, либо назначенное наказание может быть заменено более мягким видом наказания (ч. 2 ст. 85 УК).

Актом о помиловании может быть снята судимость. *Помилование возможно только в отношении осужденных лиц*, что является одним из отличий его от амнистии.

Ходатайство о помиловании может исходить от самого осужденного, от его родственников, а также от администрации органа или учреждения, исполняющего наказание. Материалы о помиловании рассматривает Комиссия по вопросам помилования при Президенте РФ. Решение Комиссии носит рекомендательный характер, Президент РФ принимает окончательное решение самостоятельно.

Помилование может быть в отношении лиц, совершивших преступления любой тяжести, в случае опасного и особо опасного рецидива, в отношении осужденных к смертной казни, которая может быть заменена пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок 25 лет.

22.2. Судимость и ее правовые последствия

Судимость – особое состояние осужденного, возникшее в связи с его осуждением за совершенное им преступление.

СУДИМОСТЬ представляет собой специфическое правовое положение лица, признанного судом виновным в совершении преступления и осужденного за это к конкретной мере наказания, с наступлением которого закон связывает наступление неблагоприятных для лица последствий социального и правового характера.

Погашение и снятие судимости регламентированы ст. 86 УК, определяющей правовые последствия, порядок погашения и снятия судимости.

Правовые последствия судимости:

— влечет за собой особый порядок назначения наказания при рецидиве преступлений (ст. 68 УК);

— служит препятствием для освобождения лица от уголовной ответственности (ст. 75, 76 УК);

— увеличивает (в отдельных случаях) размер фактически отбытого осужденным срока наказания для решения вопроса об условно-досрочном освобождении (ст. 79 УК);

— судимость за преступления определенной тяжести влияет на исчисление сроков давности обвинительного приговора (ст. 83 УК);

— влияет на выбор судом вида исправительного учреждения для отбывания лицом назначенного наказания (ст. 58 УК).

Судимость порождает общеправовые неблагоприятные для осужденного последствия:

— может препятствовать назначению на определенные должности (прокурора, следователя, судьи и т.д.);

— это основания для установления административного надзора.

Погашение судимости — это автоматическое прекращение ее действия по истечении установленного уголовным законом срока (без принятия об этом особого решения суда).

Сроки погашения судимости:

а) по истечении испытательного срока для условно осужденных;

б) по истечении одного года после отбытия наказания в отношении лиц, осужденных к более мягким видам наказания, чем лишение свободы;

в) по истечении трех лет после отбытия наказания в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за преступления небольшой или средней тяжести;

г) по истечении 8 лет после отбытия наказания в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за тяжкие преступления;

д) по истечении 10 лет после отбытия наказания в отношении лиц, осужденных за особо тяжкие преступления.

В случае, если осужденный был досрочно освобожден от отбывания наказания (ст. 79, 81, 82 УК) или неотбытая часть наказания была заменена более мягким видом наказания (ст. 80 УК), то срок погашения судимости исчисляется с момента освобождения от отбывания основного и дополнительного наказания.

Снятие судимости — это аннулирование судимости специальным решением суда по этому вопросу до истечения сроков ее погашения (ч. 5 ст. 86 УК).

Судимость может быть снята:

— на основании акта амнистии или помилования;

— под действием обратной силы уголовного закона (ч. 1 ст. 10 УК);

— при безупречном поведении осужденного после отбытия им наказания, а также возмещения причиненного преступлением вреда. В этом случае суд по ходатайству осужденного может снять с него судимость до истечения срока ее погашения.

Погашение или снятие судимости прекращает большую часть правовых последствий, связанных с судимостью.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Раскройте отличие амнистии от помилования.
2. Кто принимает акт об амнистии и помиловании?
3. Как решается вопрос о судимости лиц, освобожденных от отбывания наказания по амнистии или помилованию?
4. Следует ли учитывать мнение лица, чье деяние подпадает под акт амнистии и возражающего против прекращения дела по амнистии?
5. Что такое «судимость»?
6. Что понимается под общеправовыми и уголовно-правовыми последствиями судимости?
7. С какого момента лицо считается имеющим судимость и не имеющим судимости?
8. Каковы сроки и юридическое значение погашения судимости, способы прекращения судимости?
9. Как исчисляются сроки погашения судимости в отношении лиц, досрочно освобожденных от отбывания наказания?
10. Перечислите все формы смягчения положения лиц, совершивших преступления, при амнистии и помиловании.

Лекция 23. УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

23.1. Особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних

Несовершеннолетними в уголовном праве признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось 14, но не исполнилось 18 лет (ст. 87 УК).

Особенности уголовной ответственности несовершеннолетних решаются ст. 87—96 УК. При возникновении конкуренции норм Общей части или норм других глав Особенной части УК с нормами гл. 14 УК применяются нормы этой главы.

Несовершеннолетние далеко не всегда могут правильно, во всей полноте осознать значение совершаемого ими деяния, его последствий, степень причиняемого вреда, последствия уголовной ответственности. Поэтому одной из особенностей ответственности этих лиц является дифференциация уголовной ответственности.

К несовершеннолетним, совершившим преступления, могут применяться принудительные меры воспитательного воздействия либо им может быть назначено наказание. Если несовершеннолетний освобождается судом от наказания, то он может быть помещен в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа.

Если несовершеннолетний совершил преступление в соучастии с взрослым, но сам не достиг возраста уголовной ответственности, взрослое лицо отвечает по ст. 150 УК за вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления и за преступление, которое совершил несовершеннолетний.

В отличие от взрослых к несовершеннолетним могут быть применены только *6 видов наказания* из 13:

- 1) штраф;
- 2) лишение права заниматься определенной деятельностью;
- 3) обязательные работы;
- 4) исправительные работы;
- 5) ограничение свободы;
- 6) лишение свободы на определенный срок.

К особенностям наказаний для несовершеннолетних относится *ограничение сроков и размеров наказаний* в сравнении с теми же наказаниями для взрослых.

Рассмотрим содержание наказаний, применяемых к несовершеннолетним.

Штраф может быть назначен как при наличии у несовершеннолетнего осужденного самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание, так и при их отсутствии. По решению суда штраф, назначенный несовершеннолетнему осужденному, может быть взыскан с его родителей или иных законных представителей с их согласия (ч. 2 ст. 88 УК).

Размер штрафа для несовершеннолетних осужденных — 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.

Лишение права заниматься определенной деятельностью назначается на срок от года до пяти лет в качестве основного вида наказания и на срок от шести месяцев до трех лет в качестве дополнительного наказания.

Обязательные работы могут назначаться несовершеннолетнему на срок от 40 до 160 часов. Они заключаются в выполнении в свободное от учебы или работы время посильных для подростка работ и исполняются лицами в возрасте до 15 лет не более двух часов в день, от 15 до 16 лет — не более трех часов в день.

Исправительные работы могут назначаться несовершеннолетнему на срок до одного года с вычетом из заработка осужденного от 5 до 20%.

Ограничение свободы назначается несовершеннолетним осужденным только в виде основного наказания на срок от двух месяцев до двух лет.

Лишение свободы может быть назначено несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления в возрасте до 16 лет, на срок не свыше шести лет. Таким же несовершеннолетним, совершившим особо тяжкие преступления, а также остальным несовершеннолетним осужденным лишение свободы назначается на срок не свыше 10 лет. Нижний предел лишения свободы — два месяца. Несовершеннолетние отбывают лишение свободы в воспитательных коло-

ниях, независимо от тяжести и количества совершенных ими преступлений.

Лишение свободы не назначается несовершеннолетнему осужденному, впервые совершившему в возрасте до 16 лет преступление небольшой или средней тяжести, а остальным несовершеннолетним осужденным, — впервые совершившим преступления небольшой тяжести.

К особенностям назначения наказания несовершеннолетним относится и то, что в соответствии с ч. 6.1 ст. 88 УК несовершеннолетним осужденным, совершившим тяжкое или особо тяжкое преступление, низший предел лишения свободы, предусмотренный соответствующей статьей Особенной части УК, сокращается наполовину.

Если несовершеннолетний осужденный, которому назначено условное осуждение, совершил в течение испытательного срока новое преступление, не относящееся к особо тяжким, то суд с учетом обстоятельств дела и личности виновного вправе повторно применить к нему условное осуждение, установив новый испытательный срок и возложив на условно осужденного исполнение обязанностей, предусмотренных ч. 5 ст. 73 УК.

23.2. Принудительные меры воспитательного воздействия

Несовершеннолетний, совершивший преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобожден от уголовной ответственности, если будет признано, что его исправление может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия (ч. 1 ст. 90 УК).

Мерами воспитательного воздействия являются (ч. 2 ст. 90 УК):

- а) предупреждение;
- б) передача под надзор родителей или лиц их заменяющих, либо специализированного государственного органа;
- в) возложение обязанности загладить причиненный вред;
- г) ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.

Несовершеннолетнему лицу может быть назначено несколько принудительных мер воспитательного воздействия одновременно.

Срок применения таких мер воспитательного воздействия, как передача под надзор родителей или лиц их заменяющих, либо специализированного государственного органа и ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего, — от месяца до двух лет при совершении преступления небольшой тяжести и от шести месяцев до трех лет — при совершении преступления средней тяжести.

Содержание принудительных мер воспитательного воздействия (ст. 91 УК) заключается в следующем.

Предупреждение — это разъяснение несовершеннолетнему вреда, причиненного его деянием, и последствий повторного совершения им преступления.

Передача под надзор состоит в возложении на родителей или заменяющих их лиц, либо на специализированный орган обязанности осуществлять воспитательное воздействие на несовершеннолетнего и контролировать его поведение.

Обязанность загладить причиненный вред может быть возложена с учетом имущественного положения несовершеннолетнего и наличия у него соответствующих навыков, необходимых для загладивания вреда.

Ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего заключаются в запрете посещения определенных мест, использования определенных форм досуга, ограничение покидать квартиру или дом после определенного судом времени, выезд в другую местность без разрешения органа, контролирующего поведение осужденного, управления транспортными средствами, может быть предложено продолжить учебу, устроиться на работу и др. Перечень принудительных мер воспитательного воздействия законодателем не ограничен, суд вправе применить и иные подобные меры.

При систематическом невыполнении подростком принудительных мер воспитательного воздействия эти меры по представлению специализированного государственного органа отменяются, а материалы направляются для привлечения его к уголовной ответственности.

23.3. Освобождение несовершеннолетних от наказания

Несовершеннолетнего, осужденного за совершение преступления небольшой или средней тяжести, суд может освободить от наказания с применением выше перечисленных принудительных мер воспитательного воздействия.

Если несовершеннолетний совершил преступление средней тяжести или тяжкое преступление, то суд вправе освободить его от наказания, если признает, что цели наказания могут быть достигнуты путем помещения его в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа для несовершеннолетних, что является принудительной мерой воспитательного воздействия. Эта мера применяется для исправления несовершеннолетнего, нуждающегося в особых условиях воспитания, обучения и специального педагогического подхода. Срок помещения в такое учреждение — до достижения несовершеннолетним 18 лет, но не более чем на три года.

Пребывание в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа может быть прекращено до истечения указанного срока, если будет установлено, что несовершеннолетний больше не нуждается в дальнейшем применении данной меры, либо если он заболел болезнью, препятствующей его содержанию в этом учреждении.

Возможно восстановление срока пребывания несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа, если он уклонялся от этой меры. Суд может продлить срок пребывания в таком учреждении после истечения установленного ранее срока, если будет признано, что он и дальше нуждается в применении этой меры, но общий срок не может превышать три года.

По ходатайству несовершеннолетнего срок его пребывания в данном учреждении может быть продлен до завершения общеобразовательного или профессионального обучения.

Законодатель установил, что *не подлежит освобождению от наказания с помещением несовершеннолетнего в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа, если он совершил преступление, предусмотренное: ч. 1 и 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 и 2 ст. 162, ч. 2 ст. 163, ч. 1 ст. 205, ч. 1 ст. 205.1, ст. 205.2,*

ч.2 ст. 205.4, ч. 1 ст. 206, ч. 2 ст. 208, ч. 2 ст. 210, ч. 1 ст. 211, ч. 2 и 3 ст. 223, ч. 1 и 2 ст. 226, ч. 1 ст. 228.1, ч. 1 и 2 ст. 229, ст. 360 УК.

23.4. Иные особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних

К лицу, совершившему преступление в несовершеннолетнем возрасте и осужденному к лишению свободы, в соответствии со ст. 93 УК может быть применено условно-досрочное освобождение от отбывания наказания после фактического отбытия:

а) не менее одной трети срока наказания, назначенного судом за преступление небольшой или средней тяжести, либо за тяжкое преступление;

в) не менее двух третей срока наказания, назначенного за особо тяжкое преступление.

Уголовный закон сокращает на половину сроки давности привлечения к уголовной ответственности и исполнения обвинительного приговора для несовершеннолетних (ст. 94 УК). Эти сроки равны:

— один год при совершении преступлений небольшой тяжести;

— три года при совершении преступлений средней тяжести;

— пять лет при совершении тяжкого преступления;

— семь с половиной лет при совершении особо тяжкого преступления.

Судимость несовершеннолетних погашается по истечении следующих сроков:

— шесть месяцев после отбытия или исполнения наказания более мягкого, чем лишение свободы;

— один год после отбытия лишения свободы за преступление небольшой или средней тяжести;

— три года после отбытия лишения свободы за тяжкое или особо тяжкое преступление.

Законодатель предусмотрел, что в исключительных случаях суд, учитывая характер совершенного деяния и личность виновного, вправе применить положение гл. 14 УК об особенностях уголовной ответственности несовершеннолетних к лицам, которые совершили преступления в возрасте от 18 до 20 лет. При этом суд не вправе поме-

щать таких лиц в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа для несовершеннолетних либо в воспитательную колонию.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. В чем сущность и социальное значение выделения в УК раздела об уголовной ответственности несовершеннолетних?
2. Каковы особенности ответственности несовершеннолетних?
3. Когда допускается освобождение несовершеннолетнего от уголовной ответственности с заменой принудительными мерами воспитательного воздействия?
4. Опишите основания и порядок отмены принудительных мер воспитательного воздействия.
5. Объясните специфику назначения наказания несовершеннолетним.
6. Каковы особенности в сроках давности и погашения судимости по делам несовершеннолетних?

Лекция 24. ПРИНУДИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА

24.1. Понятие и цели принудительных мер

Уголовный закон предусматривает принудительное лечение лиц, совершивших общественно опасное деяние в состоянии невменяемости либо ставших таковыми после совершения преступления, а также тех, кто страдает психическими расстройствами, которые не исключают вменяемости.

ПРИНУДИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА — это предусмотренные уголовным законом меры государственного медицинского принуждения, применяемые к лицам, совершившим общественно опасное деяние в состоянии невменяемости или которые стали невменяемыми после совершения преступления, либо страдающим психическими расстройствами, не исключаящими вменяемости.

В соответствии со ст. 97 УК указанные принудительные меры могут быть назначены судом лицам:

а) *совершившим деяния*, предусмотренные статьями Особенной части УК, *в состоянии невменяемости*;

б) *у которых* после совершения преступления *наступило психическое расстройство*, делающее невозможным назначение или исполнение наказания;

в) *совершившим преступление и страдающим психическими расстройствами*, не исключаящими вменяемости;

д) в возрасте старше 18 лет, *совершившим преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего 14-летнего возраста, и страдающим расстройством сексуального предпочтения* (педофилией), не исключаящим вменяемости.

Принудительные меры медицинского характера назначаются перечисленным лицам только в случаях, когда психические расстройства связаны с возможностью причинения ими существенного вреда либо с опасностью для них самих либо для других лиц. В случае, если по своему психическому состоянию они не представляют такой опас-

ности, суд может передать необходимые материалы в федеральный орган исполнительной власти в сфере здравоохранения или в орган исполнительной власти субъекта РФ в сфере здравоохранения для решения вопроса о лечении этих лиц в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь, или для их направления в стационарные учреждения социального обслуживания для лиц, страдающих психическими расстройствами, в установленном законодательством в сфере охраны здоровья порядке.

Цели принудительных мер медицинского характера:

- излечение лиц, направленных на принудительное лечение,
- улучшение их психического состояния, при котором они перестают представлять общественную опасность;
- предупреждение возможного совершения такими лицами новых деяний, предусмотренных статьями Особенной части УК, как во время лечения, так и после его завершения.

В связи с тем, что принудительные меры медицинского характера назначаются судом, то они соответственно являются мерой государственного принуждения. Применение указанных принудительных мер не зависит от желания и воли лица, которому они назначаются. Вместе с тем принудительные меры медицинского характера никак нельзя трактовать как наказание или его эквивалент, что вытекает из их целей, указанных в ст. 98 УК. Поэтому *вид принудительных мер медицинского характера зависит* не от характера общественной опасности совершенного деяния, а *от особенностей психического состояния лица и его опасности* для общества и самого себя.

Принудительные меры медицинского характера не выражают отрицательной оценки содеянного со стороны государства, они *не влекут судимости*. Поэтому такие меры, как правило, назначаются не приговором суда, а его определением.

Принудительные меры медицинского характера, применяемые к лицам с психическим расстройством, не исключающим вменяемости (ст. 22 УК), создают условия для решения задач уголовного законодательства и достижения целей наказания.

Если рассматривать указанные меры с общей социальной направленности, то их можно рассматривать как своего рода меры безопасности. Именно так решается данный вопрос в Германии. Согласно параграфу 61 Уголовного кодекса ФРГ к мерам исправления и без-

опасности отнесены помещению в психиатрическую больницу и помещению в терапевтическое учреждение для алкоголиков и наркоманов. Думается, что такой подход к принудительным мерам медицинского характера заслуживает внимания и поддержки.

Основные положения оказания психиатрической помощи установлены в Законе РФ от 2 июля 1992 г. № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» (в ред. от 03.07.2016), где указано, что психиатрическая помощь лицам с психическими расстройствами гарантируется государством и осуществляется на принципах законности, гуманизма и соблюдения прав человека и гражданина. В законе закреплены положения о независимости врача-психиатра при оказании медицинской помощи, порядок оказания помощи, контроль и прокурорский надзор за деятельностью по оказанию психиатрической помощи, возможность обжалования действий по оказанию психиатрической помощи.

24.2. Виды принудительных мер медицинского характера и их применение

Законодатель определяет виды принудительных мер медицинского характера и порядок их применения к указанным выше лицам в ст. ст. 99—101 УК:

— амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у врача-психиатра (ст. 100 УК). Эта мера назначается, если лицо по своему психическому состоянию не нуждается в помещении в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях. Для этого должно быть заключение судебно-психиатрической экспертизы, а также убеждение суда, что больной в состоянии самостоятельно или с помощью родственников удовлетворять свои жизненные потребности;

— принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях (ч. 1 ст. 101 УК). Такой вид принудительного лечения может быть назначен лицу, нуждающемуся по своему психическому состоянию в стационарном лечении, уходе, содержании и наблюдении в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях;

— принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, общего типа (ч. 2 ст. 101 УК), может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию нуждается в лечении и наблюдении в стационарных условиях, но не требует интенсивного наблюдения;

— принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, специализированного типа может быть назначено лицу, требующему по своему психическому состоянию постоянного наблюдения (ч. 3 ст. 101 УК);

— принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, специализированного типа с интенсивным наблюдением. Данный вид принудительного лечения назначается лицу, которое по своему психическому состоянию представляет особую опасность для себя или для других лиц и требует постоянного и интенсивного наблюдения (ч. 4 ст. 101 УК).

При назначении принудительных мер медицинского характера суд не устанавливает их продолжительности. Продление, изменение либо прекращение принудительных мер медицинского характера осуществляется судом по представлению администрации медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, основанному на заключении врачебно-психиатрической комиссии.

Лицо, в отношении которого осуществляется принудительная мера медицинского характера, не реже одного раза в шесть месяцев подлежит освидетельствованию комиссией врачей-психиатров для решения вопроса о наличии оснований для внесения представления в суд о продолжении применения назначенной меры лечения или о прекращении ее применения, либо об изменении такой меры. Если оснований для прекращения или изменения нет, администрация медицинской организации, осуществляющей принудительное лечение, представляет в суд заключение о его продлении. Первое такое продление должно быть произведено по истечении шести месяцев с момента начала исполнения принудительной меры медицинского характера, последующие — ежегодно через каждые шесть месяцев (ч. 2 ст. 102 УК).

Изменение или прекращение принудительной меры медицинского характера судом возможно в случае такого изменения психического состояния лица, при котором отпадает необходимость в применении ранее назначенной меры либо возникает необходимость в назначении иной меры медицинского характера (ч. 3 ст. 102 УК).

Освидетельствование такого лица проводится по инициативе лечащего врача, если он придет к выводу о необходимости изменения принудительной меры медицинского характера либо о прекращении ее применения. Кроме того, освидетельствование проводится по ходатайству лица, в отношении которого применяются эти меры или его законного представителя и (или) близкого родственника. Ходатайство подается через администрацию медицинской организации, осуществляющей принудительное лечение, или в уголовно-исполнительную инспекцию, контролирующую применение рассматриваемых медицинских мер, независимо от времени последнего освидетельствования. Если нет оснований для прекращения применения или изменения принудительной меры медицинского характера администрация медицинской организации, осуществляющей принудительное лечение, или уголовно-исполнительная инспекция, контролирующая применение этих мер, представляют в суд заключение для продления принудительного лечения.

В отношении лиц, осужденных за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших 14 лет, суд на основании внесенного не позднее чем за шесть месяцев до истечения срока исполнения наказания ходатайства администрации учреждения, исполняющего наказание, назначает судебно-психиатрическую экспертизу, с целью решения вопроса о применении 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 судебно-психиатрической экспертизы суд может назначить такому лицу принудительную меру медицинского характера в виде принудительного наблюдения и лечения у врача-психиатра в амбулаторных условиях или прекратить ее применение.

Если суд принимает решение о прекращении принудительного лечения в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, то он может передать необходи-

мые материалы в отношении лица, находящегося на принудительном лечении, в федеральный орган исполнительной власти в сфере здравоохранения или орган исполнительной власти субъекта РФ в сфере здравоохранения для решения вопроса о лечении этого лица в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь, или для направления данного лица в стационарное медицинское учреждение социального обслуживания, в порядке, установленном законодательством в сфере охраны здоровья (ч. 4 ст. 102 УК).

Вопросы, связанные с реализацией принудительных мер медицинского характера, регулируются Законом РФ «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании».

Время принудительного лечения в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, засчитывается в срок наказания из расчета один день пребывания в психиатрическом стационаре за один день лишения свободы (ст. 103 УК).

24.3. Принудительные меры медицинского характера, соединенные с отбыванием наказания

Принудительное лечение, соединенное с отбыванием наказания, применяется к лицам, совершившим преступления в состоянии вменяемости, но страдающим психическими аномалиями и признанными ограниченно вменяемыми (ч. 1 ст. 104 УК). Эти лица могут быть осуждены к лишению свободы или к мерам наказания, не связанным с лишением свободы.

Если исполняется наказание в виде лишения свободы, то принудительное лечение может осуществляться как по месту нахождения исправительного учреждения амбулаторно или в больнице, так и в больнице уголовно-исправительной системы, находящейся вне данного исправительного учреждения.

При исполнении наказаний, не связанных с лишением свободы, принудительное лечение осуществляется в медицинской организации государственной системы здравоохранения, оказывающей психиатрическую помощь амбулаторно (ч. 1 ст. 104 УК).

Прекращение применения принудительных мер медицинского характера, соединенных с отбыванием наказания, производится судом по представлению органа, исполняющего наказание, основанного на заключении врачей-психиатров (ч. 4 ст. 104 УК).

Время пребывания в медицинской организации, осуществляющей принудительное лечение, засчитывается в сроки отбывания наказания из расчета 1 день пребывания в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, за один день лишения свободы.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. В чем заключается принудительность мер медицинского характера?
2. Каковы цели принудительных мер медицинского характера?
3. Совпадают ли цели принудительных мер медицинского характера и цели наказания?
4. Кто и как определяет сроки принудительного лечения?
5. Каковы условия изменения и прекращения применения принудительных мер медицинского характера?
6. К каким лицам могут быть применены принудительные меры медицинского характера, соединенные с исполнением наказания?
7. Сравните ст. 21 и 97 УК: в чем их сходство и различия.
8. Назовите вопросы, которые необходимо выяснить при наличии данных о психическом расстройстве лица, злоупотребляющего алкоголем и наркотическими средствами.

Лекция 25. КОНФИСКАЦИЯ ИМУЩЕСТВА

Реанимирование законодателем конфискации имущества в УК осуществлено путем включения в него гл. 15.1 Федеральным законом от 27 июля 2006 г. № 153-ФЗ. В связи с введением в 2006 г. в разд. VI УК данной главы этот раздел получил новое наименование «Иные меры уголовно-правового характера» вместо прежнего «Принудительные меры медицинского характера».

Таким образом, можно сказать, что реанимированная конфискация имущества в настоящее время носит не функцию уголовного наказания как это было предусмотрено ранее, а функцию иных мер уголовно-правового характера.

КОНФИСКАЦИЯ ИМУЩЕСТВА — это принудительное безвозмездное изъятие и обращение в собственность государства на основании обвинительного приговора имущества (ст. 104.1 УК).

К такому имуществу относится следующее:

а) деньги, ценности и иное имущество, полученные в результате совершения преступлений, предусмотренных ниже перечисленными статьями и частями статей УК: ч. 2 ст. 105 (квалифицированные виды убийства); ч. 2—4 ст. 111 (квалифицированные виды умышленного причинения тяжкого вреда здоровью); ч. 2 ст. 126 (похищение человека); ст. 127.1 (торговля людьми); ст. 127.2 (использование рабского труда); ч. 2 ст. 141 (воспрепятствование осуществлению избирательных прав или работе избирательных комиссий); ст. 141.1 (нарушение порядка финансирования избирательной кампании кандидата, избирательного объединения, избирательного блока, деятельности инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума); ч. 2 ст. 142 (фальсификация избирательных документов, документов референдума); ст. 145 (необоснованный отказ в приеме на работу или необоснованное увольнение беременной женщины или женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет); ст. 145.1 (невыплата заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных выплат), если преступление совершено из корыстных мотивов; ст. 146 (нарушение авторских и смежных прав); ст. 147 (нарушение изобретательских и патентных прав) и др.

Кроме того, конфискация осуществляется в отношении предметов незаконного перемещения через таможенную границу Евразийского экономического союза (ЕАЭС) либо через Государственную границу РФ с государствами — членами ЕАЭС, ответственность за которое установлена ст. 200.1, 200.2, 226.1, 229.1 УК, и любых доходов от этого имущества, за исключением имущества и доходов от него, подлежащих возвращению законному владельцу;

б) деньги, ценности и иное имущество, в которые были полностью или частично превращено или преобразовано имущество, полученное в результате совершения хотя бы одного из перечисленных преступлений;

в) деньги, ценности и иное имущество, используемые или предназначенные для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации);

г) орудий, оборудования и иных средств совершения преступления, принадлежащих обвиняемому.

В тех случаях, когда добытое преступным путем имущество и доходы от него были приобщены к законно приобретенному имуществу, то конфискуется та часть этого имущества, которая соответствует стоимости приобщенных имущества и доходов от него.

Если имущество (указанное в ч. 1 и 2 ст. 104.1 УК) передано осужденным другому лицу или организации, то оно конфискуется, если принявшее его лицо знало или должно было знать, что оно получено преступным путем.

Нововведения в уголовный закон предусматривают конфискацию по решению суда денежной суммы взамен предмета, подлежащего конфискации, если данный предмет был использован или его конфискация невозможна по иной причине. При этом денежная сумма должна соответствовать стоимости указанного предмета (ст. 104.2 УК).

Принимая решение о конфискации имущества, суд в первую очередь должен обеспечить возмещение ущерба, причиненного его законному владельцу (ч. 1 ст. 104.3 УК).

Если у виновного нет имущества, на которое может быть обращено взыскание в возмещение причиненного ущерба, тогда из стоимости имущества, указанного в ч. 1 и 2 ст. 104.1 УК, в первую очередь возмещается вред, причиненный законному владельцу, а оставшаяся часть обращается в доход государства (ч. 2 ст. 104.3 УК).

Как всякий институт права, тем более новый, конфискация имущества в ее современном понимании нуждается в толковании описанных в законе составляющих ее элементов. Согласно ч. 1 ст. 104.1 УК конфискация осуществляется по *решению суда*. Но при этом законодатель, принимая в 2006 г. данное дополнение в УК, не указал, что понимается под решением суда и можно ли отнести к таким решениям не только обвинительный приговор, но и постановления и определения суда о применении конфискации имущества.

Здесь возникал ряд вопросов относительно реализации закона о конфискации имущества. Так, ряд деяний, перечисленных в ч. 1 ст. 104.1 УК, представляет собой преступления средней и даже небольшой тяжести и по ним вполне возможно примирение сторон в суде (ст. 146 и 147 УК). Кроме того, наш законодатель вполне может принять акт амнистии в отношении лиц, совершивших экономические служебные преступления и иной категории. Как быть в подобных случаях с конфискацией имущества? Каким решением суда она может быть реализована?

В связи с возникающими проблемами применения конфискации имущества законодатель в 2008 г. внес изменения в ч. 1 ст. 104.1 УК, указав, что основанием для конфискации имущества является обвинительный приговор суда. В 2012 и 2014 гг. были внесены соответствующие изменения в п. «в» ч. 1 ст. 104.1 и ст. 104.2 и 104.3 УК.

Вопрос о конфискации имущества тесно связан с установлением уголовно-правовых оснований применения норм о конфискации имущества в случае вынесения постановлений о прекращении уголовного дела. Тогда с неизбежностью возникает следующий вопрос: являются ли иные меры уголовно-правового характера, в том числе конфискация имущества, видом уголовной ответственности? Если являются, то при прекращении уголовных дел применять статьи гл. 15.1 УК нельзя, так как подсудимые от такой ответственности освобождаются согласно ст. 75, 76, 78, 84, 90 УК.

Напрашивается вывод, что если исходить из отнесения конфискации имущества как иной меры уголовно-правового характера к видам уголовной ответственности, то освобождение от такой ответственности исключает применение соответствующей меры к подсудимому, в отношении которого дело прекращено. Из такой трактовки конфискации как вида уголовной ответственности под решением суда можно понимать только обвинительный приговор.

Но однозначно относить иные меры уголовно-правового характера к уголовной ответственности не следует, поскольку такие меры применяются к преступлению, как и наказание. Однако наказание заключается в лишении или ограничении прав и свобод осужденного лица, к примеру, ценностей, принадлежащих ему по праву. Смысл же конфискации состоит в изъятии у преступника того, что ему не должно принадлежать. Если считать иные меры уголовно-правового характера видом ответственности, то при конфискации имущества отсутствует ограничение или лишение соответствующих прав и свобод.

Уголовная ответственность и ее виды являются реакцией государства на совершенное преступление. Однако иные меры уголовно-правового характера не всегда являются реакцией на совершение деяния, запрещенного уголовным законом, они могут применяться и не за совершение преступления.

Обращаясь к конфискации имущества, отметим, что она является реакцией государства на совершенное преступление, носит принудительный характер, но относить ее к виду уголовной ответственности нельзя. Конфискация предусматривает изъятие у виновного имущества и доходов от имущества, которыми он владеет не по праву. Иначе придется признать, что конфискация преступно приобретенного имущества есть ограничение или лишение прав лица на него.

Итак, если иные меры уголовно-правового характера могут быть применены только к лицу, совершившему преступление, что основано на ч. 2 ст. 2 УК, а освобождение судом лица от уголовной ответственности означает признание совершенного им деяния преступлением, то к такому лицу иные меры уголовно-правового характера в виде конфискации имущества могут быть применены. При этом если применение мер уголовно-правового характера возможно только к преступлению, то это не позволит применять конфискацию к лицам, совершившим деяние, предусмотренное УК, в состоянии невменяемости.

Возможность конфискации имущества, указанного в ст. 104.1 УК, не только по обвинительному приговору, но и по определению или постановлению суда вытекает из ч. 3 ст. 81 Уголовно-процессуального кодекса РФ, где сказано: «При вынесении приговора, а также определения или постановления о прекращении уголовного дела должен быть решен вопрос о вещественных доказательствах.

При этом ... 4) деньги, ценности и иное имущество, полученные в результате совершения преступления, и доходы от этого имущества подлежат возвращению законному владельцу; 4.1) деньги, ценности и иное имущество, указанные в пунктах “а”—“в” части первой статьи 104.1 Уголовного кодекса Российской Федерации, подлежат конфискации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 4 настоящей статьи».

Вопросы и задания для самоконтроля

1. В чем сущность и социальное значение конфискации имущества?
2. Почему конфискация имущества отнесена к иным мерам уголовно-правового характера, а не к виду наказания?
3. На какое имущество может быть обращена конфискация?
4. Каков порядок возмещения причиненного ущерба?
5. На основании какого судебного решения производится конфискация имущества?
6. На что в первую очередь направляются конфискованные денежные средства или иное имущество?

Литература

Основная

Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / отв. ред. А. И. Рарог [и др.]. — 8-е изд., перераб. и доп. — М. : Проспект, 2012.

Российское уголовное право : учебник. Общая часть / под ред. Л. Иногамовой-Хегай. — 2-е изд. — М. : Проспект, 2013.

Суденко, В. Е. Уголовное право. Общая часть. Альбом схем / В. Е. Суденко. — М. : Юридический институт МИИТа, 2016.

Уголовное право России. Части Общая и Особенная : учебник для бакалавров / отв. ред. А. И. Рарог. — М. : Проспект, 2015.

Уголовное право. Общая часть : учебник / Е. В. Благов. — М. : Юрайт, 2013.

Уголовное право. Часть Общая : учебник / отв. ред. Л. Л. Кругликов. — М. : Проспект, 2012.

Дополнительная

Антонов, Т. Систематическое неисполнение возложенных судом обязанностей как основание для отмены условного осуждения / Т. Антонов // Уголовное право. — 2015. — № 1.

Бриллиантов, А. О некоторых аспектах назначения штрафа // Уголовное право. — 2016. — № 3.

Виноградова, П. Правовая природа моратория на смертную казнь / П. Виноградова // Уголовное право. — 2015. — № 1

Власенко, В. «Амнистия капиталов» как особый вид освобождения от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности (ч. 3 ст. 76.1 УК РФ) // Уголовное право. — 2016. — № 1.

Власенко, В. Нерешенные вопросы освобождения от уголовной ответственности за преступления в сфере экономической деятельности // Уголовное право. — 2015. — № 4.

Волков, К. Проблемы судебной практики при замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания // Уголовное право. — 2016. — № 1.

Воронин, В. Гарантии реализации принципа законности при назначении наказания // Уголовное право. — 2014. — № 3.

Габдрахманов, Ф. Обратная сила уголовного закона при погашенной или снятой судимости // Уголовное право. — 2014. — № 6.

Гарбатович, Д. Квалификация общественно опасных деяний неменяемых // Уголовное право. — 2016. — № 2.

Гарбатович, Д. Отграничение совокупности преступлений от единичных сложных преступлений / Д. Гарбатович, Д. Сумский // Уголовное право. — 2015. — № 1.

Гончаров, Д. Причинение смерти при крайней необходимости как форма легитимации насилия / Д. Гончаров, С. Гончарова // Уголовное право. — 2015. — № 4.

Дрожжина, Е. Объект преступления и его влияние на квалификацию преступлений // Уголовное право. — 2015. — № 3.

Дядькин, Д. Назначение штрафа, исчисляемого из величины, кратной стоимости предмета преступления // Уголовное право. — 2016. — № 3.

Дядькин, Д. Уголовно-правовые проблемы применения ч. 6 ст. 15 УК РФ // Уголовное право. — 2015. — № 2.

Звечаровский И. Постановление обвинительного приговора без назначения наказания (ст. 92 УК РФ) // Уголовное право. — 2016. — № 2.

Звечаровский, И. О мерах уголовно-правового характера, не предусмотренных уголовным законом / И. Звечаровский, А. Иванов // Уголовное право. — 2014. — № 4.

Звечаровский, И. Освобождение от уголовной ответственности / И. Звечаровский, А. Иванов // Уголовное право. — 2015. — № 4.

Змирева, Л. О влиянии привходящих явлений на течение причинно-следственной связи // Уголовное право. — 2015. — № 1.

Ильюк, Е. Психические расстройства у лиц, совершающих преступления против жизни и здоровья, и их учет при назначении наказания // Уголовное право. — 2015. — № 1.

Иногамова-Хегай, Л. Верховный Суд о хищении группой лиц по предварительному сговору // Уголовное право. — 2016. — № 3.

Кибальник, А. Понимание Пленумом Верховного Суда освобождения от уголовной ответственности // Уголовное право. — 2014. — № 1.

Корецкий, Д. Анализ причинно-следственной связи при разграничении неосторожности и косвенного умысла / Д. Корецкий, Е. Стешич // Уголовное право. — 2014. — № 4.

Коротких, Н. Принцип полного сложения наказаний при назначении наказания по совокупности преступлений // Уголовное право. — 2015. — № 6.

Мальцев, В. В. Принципы уголовного законодательства и общественно-опасное поведение // Государство и право. — 2015. — № 2.

Маркунцов, С. Назначение справедливого наказания за преступления, составы которых сконструированы с использованием административной преюдиции / С. Маркунцов, О. Одоев // Уголовное право. — 2016. — № 3.

Миросниченко, Н. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью // Уголовное право. — 2014. — № 1.

Непомнящая, Т. Совершение преступления в состоянии опьянения как отягчающее наказание обстоятельство / Т. Непомнящая, С. Савин // Уголовное право. — 2015. — № 6.

Ображиев, К. Действие уголовно-правовых норм во времени: проблемы теории и практики // Уголовное право. — 2016. — № 2.

Оленников, С. Применение российского уголовного законодателя на территории новых субъектов Российской Федерации // Уголовное право. — 2016. — № 16.

Орешкина, Т. Обстоятельства, исключаящие преступность деяния: дискуссионные вопросы общего характера // Уголовное право. — 2016. — № 4.

Пономаренко, Ю. Ограничение свободы / Ю. Пономаренко, Е. Новикова // Уголовное право. — 2014. — № 3.

Попаденко, Е. Выдача лиц в международном уголовном праве // Уголовное право. — 2013. — № 6.

Сабанин, С. Применение судом института деятельного раскаяния / С. Сабанин, Д. Гришин // Уголовное право. — 2014. — № 2.

Сердюкова К. Структурированность как признак преступного общества (преступной организации) // Уголовное право. — 2015. — № 6.

Скобелин, С. Соотношение сроков дополнительных видов наказаний и сроков погашения судимости // Уголовное право. — 2014. — № 2.

Сюбаев, И. О некоторых вопросах возникающих при определении вида рецидива преступлений // Уголовное право. — 2015. — № 2.

Тисен, О. Ошибки при назначении наказания субъектам досудебного соглашения о сотрудничестве, явившиеся основанием для отмены или изменения приговоров // Уголовное право. — 2015. — № 6.

Толкаченко, А. Межотраслевые аспекты современного уголовно-правового регулирования // Уголовное право. — 2015. — № 2.

Тхайшаов, З. Обстановка совершения преступления как обязательный признак неправомерных действий // Уголовное право. — 2016. — № 3.

Фаргиев, И. Чрезвычайное смягчение уголовного наказания // Уголовное право. — 2016. — № 4.

Филимонов, В. Основания уголовной ответственности // Уголовное право. — 2015. — № 1.

Шкредова, Э. Принципы назначения наказания как один из критериев его справедливости // Уголовное право. — 2016. — № 2.