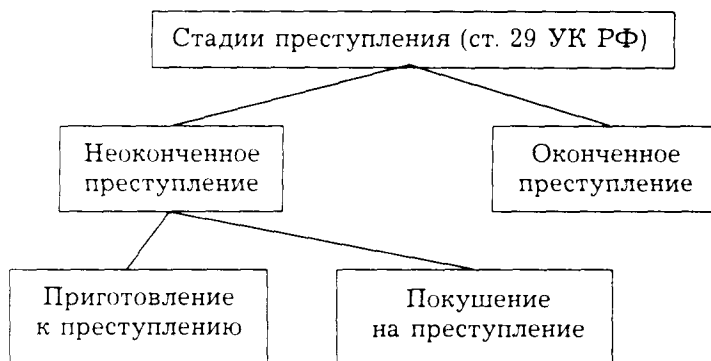


ТЕМА 4: СТАДИИ СОВЕРШЕНИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЯ. ВОПРОСЫ

1. Понятие стадий.
2. Приготовление к преступлению.
3. Покушение на преступление и его виды.
4. Оконченное преступление.
5. Добровольный отказ от совершения преступления.

Теория уголовного права и судебная практика, опираясь на уголовный закон, различают так называемые **стадии совершения преступления**. Под ними понимаются **определенные этапы развития преступления, которые отличаются друг от друга развитием осуществления объективной стороны соответствующего преступления и степенью реализации умысла виновного**. Установление указанных стадий необходимо для решения вопроса об уголовной ответственности и наказании лица, совершившего те или иные действия (бездействие), не образующие окончательного состава преступления. Во-первых, поскольку единственным основанием уголовной ответственности является установление в деянии состава преступления, предусмотренного уголовным законом, определение стадий совершения преступления позволяет отличить преступное поведение от не преступного. Во-вторых, деяния, образующие стадии, характеризуются различной степенью общественной опасности. Чем ближе та или иная стадия к окончанию преступления, тем опаснее является совершенное лицом деяние (действие или бездействие), что конечно же должно учитываться при назначении наказания. В УК РФ (ст. 29) *выделяются* три стадии совершения преступления: **1) *приготовление к преступлению***; **2) *покушение на преступление*** и **3) *оконченное преступление***. Приготовление к преступлению образует любая разновидность умышленного создания условий для совершения преступления. Покушение на преступление - это уже непосредственное осуществление, хотя и незавершенное, объективной стороны задуманного преступления. Оконченное преступление характеризуется тем, что совершенное лицом деяние (включая и его последствия) содержит все признаки определенного состава преступления. Первые две стадии объединяются понятием неоконченного преступления, в теории уголовного права они обычно именуется стадиями предварительной преступной деятельности.



Уголовный закон не признает стадией совершения преступления, а следовательно, не считает преступным и наказуемым обнаружение умысла. Это связано с тем, что, как уже отмечалось, в основу уголовной ответственности кладется только деяние, опасное во внешнем выражении, т. е. опасное для интересов личности, общества и государства (разумеется, с учетом необходимого виновного отношения). Все, что не выражено в деянии (действии или бездействии), находится вне сферы уголовно-правового регулирования, является безразличным для уголовного права и не может влечь уголовной

Таким образом, обнаружение умысла, не получившее физического воплощения в общественно опасном деянии (ставшее известным, например, из дневниковых записей или частной переписки), не должно влечь за собой уголовной ответственности.

Выделение трех стадий совершения преступления вовсе не означает, что каждое преступление обязательно проходит в своем развитии все указанные стадии. Например, нередки случаи, когда преступление совершается без подготовительных действий, т.е. минуя первую стадию. Но даже и тогда, когда преступление проходит все три (или две) стадии, самостоятельное уголовно-правовое значение приобретает лишь последняя стадия. В этом отношении судебная практика исходит из того, что каждая предыдущая стадия охватывается (поглощается) последующей. Таким образом, стадия покушения на преступление поглощает подготовительную стадию, а оконченное преступление - обе предварительные стадии (и приготовление и покушение). В соответствии с этим стадии приготовления к преступлению и покушения на преступление приобретают самостоятельное уголовно-правовое значение только лишь в случае, когда преступное деяние ограничивается первой или второй стадией. В связи с этим статьи УК РФ о наказуемости не только оконченного преступления, но и стадий предварительной преступной деятельности определяют основание уголовной ответственности за неоконченное преступление. Им является установление в деянии лица состава неоконченного преступления, т.е. состава приготовления к преступлению или состава покушения на преступление.

С субъективной стороны стадии неоконченного преступления возможны лишь в умышленных преступлениях, так как и приготовление к преступлению (ч. 1 ст. 30 УК РФ), и покушение на преступление (ч. 3 ст. 30 УК РФ) определяются как умышленные деяния.

2. Приготовление к преступлению

Часть 1 ст. 30 УК РФ определяет **приготовление к преступлению как «приискание, изготовление или приспособление лицом средств или орудий, приискание соучастников преступления, сговор на совершение преступления либо иное умышленное создание условий для совершения преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по независящим от лица обстоятельствам».**

В отличие от обнаружения умысла на совершение преступления, когда лицо еще не выполняет каких-либо общественно опасных действий, приготовление характеризуется определенными конкретными действиями, создающими условия для совершения преступления (например, лицо изготавливает подложные документы для совершения мошенничества).

Средствами или орудиями совершения преступления признаются любые предметы или приспособления, облегчающие совершение задуманного. Так, орудиями могут быть отмычки для открытия замка, фомки для взлома двери, ножи для имущественных насильственных преступлений и т.д. Другими словами, под орудиями преступления следует понимать предметы, непосредственно используемые в процессе его совершения. Средствами же совершения преступления являются предметы и приспособления, необходимые для совершения преступления (снотворное для усыпления потерпевшего, владельца дома, которого собираются ограбить; оставление печати учреждения с намерением подделать документы и т.д.).

Под приисканием следует понимать приобретение, независимо от способа, средств или орудий совершения преступления. Это может быть покупка, и обмен, и приобретение во временное пользование, и кража, и др.

Изготовление отличается от приискания тем, что орудия и средства, необходимые для совершения преступления, создаются заново. Например, изготавливается кастет, финский нож, форма и др.

Под приисканием соучастников понимается вербовка людей для совершения преступления, для создания преступной группы. Если лицу по не зависящим от него обстоятельствам не удалось склонить других лиц к совершению преступления, то он отвечает за неудавшееся подстрекательство, квалифицируемое как приготовление к совершению преступления.

(6) Под сговором понимается организация группы лиц для совершения преступления. И если эта группа обезвреживается правоохранительными органами, не успев совершить ни одного преступления, то содеянное надлежит квалифицировать как приготовление к соответствующему преступлению.

Под иным умышленным созданием условий понимается устранение препятствий, изучение места совершения предполагаемого преступления и иная деятельность.

Особенностью приготовления является то, что при нем посягательство на объект еще не осуществляется, а действия, образующие приготовление, не входят в объективную сторону подготавливаемого преступления.

Основанием привлечения лица за приготовление к преступлению является наличие в содеянном признаков состава неоконченного преступления. Квалификация действия виновного осуществляется по статье, предусматривающей ответственность за то преступление, к совершению которого он готовился. и покупка, и обмен, и приобретение во временное пользование, и кража, и др.

Изготовление отличается от приискания тем, что орудия и средства, необходимые для совершения преступления, создаются заново. Например, изготавливается кастет, финский нож, форма и др.

Под приисканием соучастников понимается вербовка людей для совершения преступления, для создания преступной группы. Если лицу по не зависящим от него обстоятельствам не удалось склонить других лиц к совершению преступления, то он отвечает за неудавшееся подстрекательство, квалифицируемое как приготовление к совершению преступления.

Под сговором понимается организация группы лиц для совершения преступления. И если эта группа обезвреживается правоохранительными органами, не успев совершить ни одного преступления, то содеянное надлежит квалифицировать как приготовление к соответствующему преступлению.

Под иным умышленным созданием условий понимается устранение препятствий, изучение места совершения предполагаемого преступления и иная деятельность.

Особенностью приготовления является то, что при нем посягательство на объект еще не осуществляется, а действия, образующие приготовление, не входят в объективную сторону подготавливаемого преступления.

Основанием привлечения лица за приготовление к преступлению является наличие в содеянном признаков состава неоконченного преступления. Квалификация действия виновного осуществляется по статье, предусматривающей ответственность за то преступление, к совершению которого он готовился.

Состав приготовления к преступлению имеет свои особенности по сравнению как с составом оконченного преступления, так и с составом покушения на преступление. Эта специфика относится к объективным признакам и субъективной стороне приготовительных действий. Во-первых, при приготовлении к преступлению еще отсутствует непосредственное воздействие на объект задуманного преступления. Например, лицо приобрело автогенный аппарат, которым намеревалось вскрыть сейф в учреждении, где, по его убеждению, находилась значительная сумма денег (допустим, для выдачи заработной платы сотрудникам этого учреждения). Объектом

будущей кражи является собственность, однако приобретение орудия преступления еще не означает непосредственного воздействия на такой охраняемый уголовным законом объект (интерес), как собственность. Во-вторых, любые приговорительные к преступлению действия образуют объективную сторону приготовления к преступлению, однако они не входят в объективную сторону готовящегося преступления. Например, лицо готовится совершить убийство. В этих целях оно приобретает нож. Объективную сторону убийства составляет насильственное лишение жизни другого человека. Приобретение же ножа еще не образует объективной стороны убийства. Таким образом, состав приготовления к преступлению характеризуется собственной (самостоятельной) объективной стороной.

С объективной стороны приготовление к преступлению характеризуется также тем, что оно может быть совершено только путем действия. Это вытекает и из законодательного определения приготовления к преступлению (ч. 1 ст. 30 УК РФ), так как уголовный закон перечисляет лишь активные формы данной стадии совершения преступления. Очевидно, что ни одна из этих форм преступного поведения не может быть осуществлена путем бездействия.

Специфика объективной стороны состоит в том, что преступление при этом не было доведено до конца по независящим от лица обстоятельствам (ч. 1 ст. 30 УК РФ). При этом надо учитывать два момента. Во-первых, приговорительные действия не должны образовывать самостоятельное окончательное преступление. Так, незаконное приобретение оружия (ст. 222 УК РФ), или его незаконное изготовление (ст. 223 УК РФ), или его хищение (ст. 226 УК РФ) для последующего совершения, допустим, разбоя (ст. 162 УК РФ) образует не только приготовление к соответствующему преступлению как таковое, но и самостоятельный состав преступления (незаконное приобретение, незаконное изготовление оружия или его хищение).

Во-вторых, необходимо, чтобы преступная деятельность лица по подготовке задуманного лицом преступления не была доведена до конца именно по независящим от лица обстоятельствам. Это значит, что преступная деятельность ограничилась приготовлением к преступлению, будучи прервана не по воле виновного.

С субъективной стороны приготовление к преступлению характеризуется умышленной виной, причем лишь в виде прямого умысла. Лицо, совершая приготовление к преступлению, сознает общественную опасность своих приговорительных действий, предвидит возможность или неизбежность совершения с их помощью задуманного им преступления и желает его совершения.

Приготовление к преступлению квалифицируется по статьям Особенной части УК, предусматривающим ответственность за готовящееся преступление, и статье 30 УК РФ. В случаях, если, как уже отмечалось, приговорительные действия образуют самостоятельный состав преступления, требуется их дополнительная квалификация по статье Особенной части, предусматривающей ответственность за это преступление (например, в случае незаконного приобретения оружия для того же разбоя еще и по ст. 222 УК РФ).

3. Покушение на преступление

В соответствии с ч. 3 ст. 30 УК РФ покушением на преступление признаются умышленные действия (бездействие) лица, непосредственно направленные на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по независящим от этого лица обстоятельствам. Судебная практика знает самые разнообразнейшие случаи покушения на преступление. Например, вор с целью кражи проник в квартиру, но был задержан вернувшимися жильцами. Насильник не смог осуществить своего намерения из-за решительного сопротивления потерпевшей. Преступник с целью убийства выстрелил в потерпевшего, но промахнулся либо попал, но не убил, а причинил ему телесное повреждение. Взяткодатель пытался вручить предмет взятки должностному лицу, но тот отказался принять взятку. Все эти случаи и образуют покушение на преступление.

Как и приготовление к преступлению, покушение на преступление характеризуется объективными и субъективными признаками, составляющими в своей совокупности состав этой стадии неоконченного преступления. Эти признаки позволяют отличать покушение на преступление, с одной стороны, от приготовления к преступлению, с другой — от окончательного преступления.

Если приготовление к преступлению создает лишь условия для совершения задуманного преступления, то покушение на преступление создает реальную опасность причинения вреда

объекту посягательства. В связи с этим объективная сторона покушения на преступление характеризуется следующими моментами:

1) В отличие от приготовления к преступлению при покушении субъект оказывает непосредственное воздействие на объект совершаемого преступления. Преступник выстрелил, но промахнулся. Это означает, что в момент выстрела (пусть в конечном счете и неточного) жизнь потерпевшего подверглась непосредственной и реальной опасности.

2) В отличие от приготовления к преступлению при покушении лицо совершает действие (бездействие), непосредственно направленное на совершение преступления. Это означает, что оно начинает или продолжает выполнение объективной стороны задуманного преступления. Вор попытался вскрыть сейф с деньгами, но был задержан. Попытка вскрыть сейф есть выполнение объективной стороны кражи как тайного хищения чужого имущества.

Поэтому, чтобы отграничить покушение на преступление от приготовления к нему, необходимо установить, является ли

совершенное деяние частью объективной стороны готовящегося или совершаемого преступления. Одни и те же действия в зависимости от характера преступного посягательства могут быть как покушением на преступление, так и приготовлением к преступлению. Например, проникновение в квартиру с целью кражи — покушение, а проникновение туда же с целью убийства — приготовление. В первом случае проникновение в квартиру есть часть тайного хищения чужого имущества как объективной стороны этого преступления. Во втором случае совершенное деяние не входит в объективную сторону убийства II, следовательно, «не дотягивает» до стадии покушения.

В отличие от оконченного преступления действие (бездействие), образующее покушение на преступление, не было доведено до конца по независящим от лица обстоятельствам.

Незавершенность деяния при покушении и является главным признаком, отличающим его от оконченного преступления. Определение того, завершено ли деяние, зависит от специфики объективной стороны совершаемого преступления.

покушении входят в объективную сторону совершаемого преступления. В силу этого обстоятельства покушение характеризуется большей степенью общественной опасности, чем приготовление.

(14) Покушение на преступление с материальными составами отличается от оконченных деяний тем, что здесь не наступают предусмотренные диспозицией статьи УК последствия, на которые был направлен умысел виновного. Покушение на преступление с формальным составом отличается от оконченного деяния не доведением преступных действий до конца.

Объективная сторона покушения характеризуется тремя признаками: а) действие (бездействие) непосредственно направлено на совершение преступления; б) совершение (исполнение) преступления прервано; в) прервано по не зависящим от виновного обстоятельствам.

Субъективная сторона покушения характеризуется только прямым умыслом. На преступления с косвенным умыслом покушаться нельзя по определению (см. комментарий к ст. 25 УК), равно как и на неосторожное преступление. Содержание умысла при покушении на преступления с материальным составом: лицо сознает общественную опасность действия (бездействия), непосредственно направленного на совершение преступления, предвидит возможность или неизбежность преступных последствий и желает их наступления. При покушении на преступление с формальным составом виновный сознает общественно опасный характер совершаемых действий и желает их совершить.

По субъективной стороне следует разграничивать покушение и оконченное преступление. С этим судебная практика сталкивается в тех случаях, когда покушение на совершение одного преступления по признакам объективной стороны полностью соответствует признакам состава оконченного преступления, описанного в другой статье Уголовного кодекса. Так, при покушении на убийство причинен тяжкий вред здоровью потерпевшего, что полностью охватывается диспозицией ст. 111 УКРФ.

В этих случаях необходимо установить направленность умысла виновного; если он был направлен на убийство, а в результате был причинен тяжкий вред здоровью потерпевшего, то квалифицировать содеянное надлежит исходя не из фактически наступивших последствий, а как покушение на убийство, т.е. по ч. 3 ст. 30 и ст. 105 УК РФ.

В теории уголовного права и судебной практике покушение делится на оконченное и неоконченное. Покушение признается оконченным, когда виновный совершил все действия (бездействие), которые он считал необходимыми для доведения преступления до конца, но оно оказалось неоконченным по независящим от него обстоятельствам. При оконченном покушении на преступление с материальным составом лицо совершает все задуманные действия, но преступный результат не наступает. Например, террорист пытался взорвать помещение государственного учреждения, сделав для этого все, по его мнению, необходимое (подложил взрывное устройство, включил его часовой механизм), но взрыва не последовало, так как устройство было своевременно обнаружено охраной. Налицо оконченное покушение на терроризм (ст. 30 и 205 УК РФ).

Деление покушения на оконченное и неоконченное имеет большое практическое значение. Степень завершенности покушения учитывается при назначении наказания (оконченное покушение опаснее неоконченного, так как первое в большей степени приближается к оконченному преступлению)', а также при решении вопроса о добровольном отказе от совершения преступления.

В теории уголовного права выделяется также и негодное покушение, которое бывает двух видов: покушение на негодный объект и покушение с негодными средствами. Первый вид негодного покушения будет тогда, когда лицо направляет свои действия на определенный объект, но его действия в силу допустимой ошибки в действительности не посягают на избранный им объект и не причиняют ему вреда. На практике случаи таких покушений редки.

Под покушением с негодными средствами понимается такое покушение, когда виновный применяет средства, объективно не способные привести к доведению преступления до конца. Допустим, во время ссоры с хозяином дома лицо с целью убийства последнего хватает со стены ружье и пытается выстрелить в потерпевшего, но ружье оказывается либо незаряженным, либо непригодным для производства выстрела (например, ввиду того, что сломана какая-то деталь этого ружья). Покушение с негодными средствами, как правило, обладает общественной опасностью и влечет наказание, так как преступление Н* доводится до конца лишь вследствие ошибки виновного, т. е. по обстоятельствам, не зависящим от него. Размер наказания за покушение не может превышать трех четвертей размера наказания наиболее строгого вида, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК за оконченное преступление. За покушение на преступление нельзя назначить смертную казнь или пожизненное лишение свободы.

4. ОКОНЧЕННОЕ ПРЕСТУПЛЕНИЕ

Преступление считается оконченным, когда в совершенном лицом деянии (действии или бездействии) содержатся все признаки предусмотренного Уголовным кодексом состава соответствующего преступления (ч. 1 ст. 29 УК РФ). Момент определения окончания преступления зависит от особенностей законодательной конструкции того или иного преступления, и в первую очередь от его объективной стороны, т.е. от того, как в уголовном законе определено преступление, характеризуется ли оно материальным или формальным составом. Оконченное преступление с материальным составом характеризуется наступлением указанного в законе преступного последствия. Так, убийство считается оконченным, когда наступит смерть потерпевшего, кража и грабеж — когда преступник завладел чужим имуществом и имеет реальную возможность распорядиться им и т. д. Преступление с формальным составом признается оконченным, когда полностью выполнено общественно опасное действие (бездействие), предусмотренное уголовным законом. Так, оставление в опасности является оконченным с того момента, когда виновный заведомо оставил без помощи лицо, находящееся в опасном для жизни или здоровья состоянии и лишенное возможности принять меры к самосохранению по малолетству, старости, болезни или вследствие своей беспомощности, в случаях, если виновный

имел возможность оказать помощь этому лицу и был обязан иметь о нем заботу либо сам поставил его в опасное для жизни и здоровья состояние.

В некоторых статьях Особенной части УК РФ объективная сторона отдельных преступлений сконструирована таким образом, что одно деяние (обычно действие) является этапом совершения другого деяния. Например, в ч. 2 ст. 228 УК РФ наряду с другими действиями объявляются наказуемыми как хранение наркотических средств с целью их сбыта, так и сам незаконный сбыт этих средств. В связи с этим хранение наркотических средств будет признано оконченным до их сбыта (формальный состав), а сбыт этих же средств может рассматриваться как последствие их хранения (материальный состав).

При определении преступления как оконченного или неоконченного необходимо учитывать также особенности законодательного конструирования некоторых составов преступлений, являющихся разновидностью преступлений с формальным составом. Так, в некоторых случаях уголовный закон связывает момент окончания преступления не с фактическим наступлением преступных последствий, а с реальной угрозой их наступления (причинения). Например, в соответствии с ч. 1 ст. 237 УК РФ уголовно наказуемым является сокрытие или искажение информации о событиях, фактах или явлениях, создающих опасность для жизни или здоровья людей, либо окружающей среды, совершенное лицом, обязанным обеспечивать население такой информацией. Такие составы преступлений в юридической литературе именуется составом опасности. Эти преступления признаются оконченными с момента совершения деяния (действия или бездействия), создающего угрозу наступления предусмотренных уголовным законом тяжких последствий.

В некоторых случаях законодатель, учитывая повышенную опасность тех или иных действий, их специфику и руководствуясь задачами их пресечения на возможно более ранних стадиях, момент окончания переносит на более ранние этапы преступной деятельности, которые в других случаях обычно рассматриваются как неоконченное преступление (покушение или даже приготовление). Так, например, сговор на совершение преступления (допустим, кражи) является, как уже отмечалось, разновидностью умышленного создания условий совершения преступления и квалифицируется как приготовление к краже. Однако, например, заговор с целью насильственного захвата власти в нарушение Конституции РФ будет квалифицироваться как оконченное преступление, так как согласно ст. 278 УК РФ эти действия есть разновидность действий, направленных к насильственному захвату власти. Такие составы именуется в теории усеченными составами и, как любые преступления с формальным составом, оконченными с момента совершения деяния, предусмотренного уголовным законом.

5. ДОБРОВОЛЬНЫЙ ОТКАЗ ОТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ.

Добровольным отказом от преступления признается прекращение лицом приготовительных действий либо прекращение действия или бездействия, непосредственно направленных на совершение преступления, если лицо сознавало возможность доведения преступления до конца. Согласно ч. 2 этой статьи лицо не подлежит уголовной ответственности за преступление, если оно добровольно и окончательно отказалось от доведения этого преступления до конца. В соответствии же с ч. 3 ст. 31 УК РФ лицо, добровольно отказавшееся от доведения преступления до конца, подлежит уголовной ответственности лишь в том случае, если фактически совершенное им деяние содержит состав иного преступления.

Принимая во внимание постановления уголовного закона о добровольном отказе от преступления, теория уголовного права и судебная практика исходят из того, что добровольный отказ должен характеризоваться следующими признаками: а) добровольностью и б) окончательностью.

Добровольным отказ признается тогда, когда совершается лицом по своей воле при сознании им возможности доведения до конца. Если отказ от совершения преступления был вынужденным, сохраняется опасность как уже совершенных лицом действий, так и его самого, и поэтому лицо не освобождается от уголовной ответственности. Отказ является когда он обусловлен

невозможностью довести преступление до конца. Например, виновный пытается вскрыть сейф, но последний оказывается столь сложной конструкции, что лицо технически не в состоянии выполнить намеченное. Отказ является вынужденным и тогда, когда кто-то помешал виновному довести преступление до конца.

Не признается добровольным отказом от совершения преступления отказ лица от повторного преступного посягательства в случае неудачи первого. Например, преступник с целью убийства выстрелил в потерпевшего и ранил его, но затем отказался от доведения преступления до конца. В этих случаях лицо отвечает за оконченное покушение на убийство на общих основаниях.

Добровольный отказ возможен только до окончания преступления, т. е. на стадии приготовления и покушения. На стадии приготовления он может выражаться как в активных действиях (например, лицо уничтожает орудие или средство совершения преступления), так и в пассивной форме (лицо воздерживается от последующих действий по доведению преступления до конца).

От добровольного отказа следует отличать деятельное раскаяние т.е. активное поведение лица после совершения им преступления, направленное на снижение или устранение причиненного преступлением вреда либо на оказание активной помощи правоохранительным органам в раскрытии преступления и изобличении других участников преступления.

ТЕМА 5. СОУЧАСТИЕ В ПРЕСТУПЛЕНИИ

1. Понятие и формы соучастия. Простое соучастие.

2. Сложное соучастие и его виды:

- а) исполнительство;
- б) организаторство;
- в) подстрекательство;
- г) пособничество.

3) Совершение преступления организованной группой. Преступная организация и ее признаки.

4) Ответственность соучастников.

5) Экссесс исполнителя преступления.

1. Понятие и формы соучастия. Простое соучастие.

Соучастием в преступлении признается умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления.

Первый объективный признак предполагает участие в преступлении двух субъектов, способных нести уголовную ответственность за совершенное преступление, т. е. вменяемых и достигших установленного законом возраста. Использование годным (в смысле уголовной ответственности) субъектом не-вменяемого или несовершеннолетнего, не достигшего возраста уголовной ответственности, не образует соучастия. Например, взрослый преступник использует двенадцатилетнего подростка для совершения кражи из квартиры (последний, допустим, проникает в квартиру через форточку). В этом случае к уголовной ответственности может быть привлечен только взрослый преступник как исполнитель совершенного преступления, использовавший несовершеннолетнего в качестве орудия совершения преступления.

Взаимодействие в свою очередь, как неотъемлемая характеристика любой кооперации, непременно требует наличия двусторонней связи между вовлеченными в процесс лицами, которая обусловлена не только сознанием общности соучастников, но и стремлением к достижению единого для них преступного результата. Поэтому взаимодействие можно определить как организацию, в какой бы форме она ни была, совместных действий, позволяющих конкретному объединению людей - субъектов преступления реализовать общую для ее членов деятельность. Совместность, помимо взаимодействия, характеризуется наличием определенной взаимосвязи - действие одного соучастника является не-обходимым условием для действий другого. Так, если подстрекатель склоняет другое лицо к преступлению, то это вовсе не означает неизбежности его совершения. Исполнитель, согласившись с подстрекателем, может впоследствии изменить свое решение. Причинная связь между действиями соучастников и наступившим результатом - необходимый элемент соучастия.

При этом установление причинной связи зависит от специфики объективной стороны совершаемого преступления, от того, совершается ли преступление с формальным или материальным составом. В первом случае, когда объективная сторона совершенного преступления выражается лишь в общественно опасном действии или бездействии, причинная связь устанавливается между действиями соучастника и действиями, совершенными исполнителем. Например, исполнитель совершил разбойное нападение. Соучастник для этих целей передал ему пистолет. Хотя, к примеру, у потерпевшего и не оказалось предполагаемых денег или имущества, преступление, с одной стороны, будет считаться оконченным с момента

нападения на потерпевшего, а с другой — совершенным в соучастии. В этом случае объективная сторона соучастия и заключается в причинной связи между действиями соучастника, давшего исполнителю огнестрельное оружие, и исполнителя, использовавшего это оружие для нападения на потерпевшего (только действиями, а не последствиями действий исполнителя).

В преступлениях с материальным составом устанавливается причинная связь между действиями соучастника и последствиями, наступившими от действий исполнителя. Допустим, соучастник передал исполнителю пистолет для того, чтобы тот совершил убийство. В этом случае объективная сторона заключается в причинной связи между передачей огнестрельного оружия и смертью потерпевшего, последовавшей от выстрела исполнителя в потерпевшего, сделанного им из этого оружия.

Преступная деятельность соучастников чаще всего выражается действием, однако соучастие возможно и путем бездействия, когда, например, лило не выполняет возложенных на него обязанностей, облегчая другим соучастникам, по взаимной договоренности, достижение преступного результата.

Субъективный признак соучастия состоит из двух частей: умышленность участия; соучастие в совершении умышленного преступления.

Умышленность соучастия означает, что все лица, совместно совершающие преступление, действуют либо с прямым, либо с косвенным умыслом (см. комментарий к ст. 25 УК). Лицо, совершая преступление в соучастии, сознает не только общественно опасный характер своего деяния (что характерно для лица, действующего в одиночку), но и тот факт, что он действует не один. Такое психическое отношение к совместной преступной деятельности присуще всем соучастникам. Если один преступник не знал о присоединившейся деятельности другого, тогда соучастие исключено, поскольку исключена двусторонняя связь, характеризующая взаимодействие, а также совместность. В этом случае ответственность, согласно принципу субъективного вменения, должна быть распределена следующим образом: исполнитель несет ответственность за фактически им содеянное, а другой субъект (например, подстрекатель), действующий скрытно, явно не обнаруживая своих намерений, т.е. не взаимодействуя с исполнителем, - как за покушение (или приготовление) на совершение того же преступления в соучастии.

Соучастие возможно лишь в преступлении, субъективная сторона которого предполагает умысел (прямой или косвенный). Если в статье Особенной части УК субъективная сторона преступного деяния предполагает как наличие умысла, так и неосторожности (например, ч. 1 ст. 215 УК РФ), оно может быть квалифицировано как совершенное в соучастии только при установлении умышленной вины.

(б) Соучастие возможно не только в оконченном, но и в любой стадии неоконченного преступления.

ФОРМЫ СОУЧАСТИЯ.

По первому основанию выделяются две формы соучастия в преступлении: 1) простое соучастие (оно же называется соучастием без разделения ролей или соисполнительством) и 2) сложное соучастие (соучастие с разделением ролей или соучастие в тесном смысле этого слова). Простое соучастие имеет место тогда, когда каждый из участников преступления выполняет своими действиями объективную сторону совершаемого сообщаемого преступления. Например, два лица избивают потерпевшего, причиняя его здоровью вред определенной степени тяжести. Сложное соучастие — это такая форма соучастия, когда между отдельными участниками преступления

распределяются роли: кроме исполнителя, непосредственно выполняющего объективную сторону преступления, участвуют еще и другие соучастники — организатор, подстрекатель или пособник (как все, так и любой из них).

ПРОСТОЕ СОУЧАСТИЕ.

Соучастие без предварительного соглашения есть совместное участие двух или более лиц в совершении преступления без предварительной договоренности. Такое соучастие может выражаться, например, в причинении телесных повреждений или совершении убийства в коллективной драке, в изнасиловании и т. д. В этих случаях обычно происходит присоединение соучастников к исполнителю, уже начавшему выполнять объективную сторону преступления. Другие соучастники также «успевают» полностью или частично выполнить объективную сторону совершаемого преступления.

2. СЛОЖНОЕ СОУЧАСТИЕ И ЕГО ВИДЫ:

а) Исполнительство:

Исполнителем преступления 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, предусмотренных УК (ч. 2 ст. 33 УК РФ). Непосредственное совершение преступления означает непосредственное выполнение объективной стороны соответствующего преступления.

б) Организаторство:

Организатор — это лицо, организовавшее совершение преступления или руководившее его исполнением, а также лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество либо руководившее ими (ч. 3 ст. 33 УК РФ). Организатор — это инициатор или руководитель подготовки совершения преступления. Он подбирает участников преступления, распределяет роли между соучастниками. Следует отметить, что среди всех соучастников организатор — наиболее опасный преступник, что учитывается при назначении ему наказания (содержание понятий организованной группы и преступного сообщества будет раскрыто при изложении вопроса о формах соучастия в преступлении).

в) Подстрекательство:

Подстрекатель — это лицо, склонившее другое лицо к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом (ч. 4 ст. 33 УК РФ). Склонить — значит породить у другого соучастника умысел на совершение преступления. Подстрекательская деятельность в принципе возможна по отношению к любому соучастнику, однако чаще всего подстрекатель склоняет к совершению преступления исполнителя. Способы подстрекательской деятельности могут быть самыми разнообразными: уговоры, обещания, подкуп, обман, разжигание низменных чувств (зависти, мести и т. д.).

Иногда исполнитель действует под влиянием психического воздействия на него другого лица, но сам не осознает этого.

г) Пособничество:

Пособником признается лицо, содействовавшее совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации или средств совершения преступления либо устранением препятствий, а также лицо, заранее обещавшее скрыть преступника, орудия или средства совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно лицо, заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы (ч. 5 ст. 33 УК РФ).

Объективная сторона пособничества выражается в оказании исполнителю преступления помощи в совершении преступления либо в заранее данном обещании оказать разнообразную помощь в сокрытии преступления. Пособничество может быть физическим и интеллектуальным. Физическое пособничество выражается в совершении действий, способствующих (помогающих) исполнителю выполнить объективную сторону преступления. Эти действия заключаются в предоставлении средств совершения преступления (например, предоставление огнестрельного или холодного оружия, орудий взлома, предоставление транспорта для совершения хищения в крупных размерах) или в устранении препятствий (например, отключение сигнализации). Интеллектуальное пособничество заключается в оказании помощи в совершении преступления путем дачи советов, указаний, в предоставлении информации (например, о времени отсутствия хозяев квартиры, которую намереваются обокрасть), а также в заранее данном обещании скрыть преступника, оружие или иные средства совершения преступления или предметы, добытые преступным путем, либо приобрести или сбыть такие предметы.

Интеллектуальное пособничество, выражающееся в содействии исполнителю советами и указаниями, сближает его с подстрекательством.

СОВЕРШЕНИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРЕСТУПНОЙ ОРГАНИЗОВАННОЙ ГРУППОЙ.

В соответствии с ч. 3 ст. 35 УК РФ преступление признается совершенным организованной группой, если оно совершено устойчивой группой лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений. Данная форма соучастия отличается от предыдущей признаком устойчивости. Этот признак обычно предполагает умысел соучастников на совершение не одного, а нескольких преступлений (например, организованная группа создана для совершения квартирных краж). Однако устойчивость может выражаться и в тщательности подготовки одного преступления. Пленум Верховного Суда РСФСР в своем постановлении «О судебной практике по делам о вымогательстве» от 4 мая 1990 г. (с последующими изменениями) указал: «Под организованной группой, предусмотренной в качестве квалифицирующего признака... следует понимать устойчивую группу из двух или более лиц, объединенных умыслом на совершение одного или нескольких преступлений. Как правило, такая группа тщательно готовит и планирует преступление, распределяет роли между соучастниками, оснащается техникой и т. д.»¹. Совершение преступления организованной группой применительно к ряду составов предусматривается законодателем в качестве особо отягчающего (квалифицирующего) признака преступления, например при краже (п. «а» ч. 3 ст. 158 УК РФ), при мошенничестве (п. «а» ч. 3 ст. 159 УК РФ), при присвоении или растрате (п. «а» ч. 3 ст. 160 УК РФ), при грабеже (п. «а» ч. 3 ст. 161 УК РФ), разбое (п. «а» ч. 3 ст. 162 УК РФ), вымогательстве (п. «а» ч. 3 ст. 163 УК РФ). Согласно ч. 6 ст. 35 УК РФ создание организованной группы в случаях, специально не предусмотренных Особенной частью УК, влечет ответственность за приготовление к тем преступлениям, для совершения которых она создана.

ПРЕСТУПНАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ И ЕЕ ПРИЗНАКИ.

В соответствии с ч. 4 ст. 35 УК РФ преступление признается совершенным преступным сообществом (преступной организацией), если оно совершено сплоченной организованной группой (организацией), созданной для совершения тяжких или особо тяжких преступлений, либо объединением организованных групп, созданных в тех же целях. Преступное сообщество — наиболее опасная форма соучастия. От организованной группы оно отличается признаком сплоченности и целевой установкой на совершение определенных тяжких и особо тяжких преступлений. Сплоченность предполагает обычно наличие в преступной организации сложных организационно-иерархических связей, тщательной конспирации, наличия в обороте значительных денежных средств, установление связей с правоохранительными органами (коррупционность), наличие системы защитных мер (внутренняя контрразведка), наличие охранников, боевиков и наемных убийц'. Преступное сообщество, как правило, предполагает вооруженность соответствующей преступной организации новейшими видами оружия, в том числе и зарубежного производства.

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СОУЧАСТНИКОВ.

Во-первых, в соответствии с ч. 1 ст. 34 УК РФ «ответственность соучастников определяется характером и степенью фактического участия каждого из них в совершении преступления». Учитывая же, что объективная сторона преступления выполняется исполнителем, очевидно, что УК ставит ответственность соучастников в зависимость от ответственности исполнителя. Действия соисполнителей квалифицируются по одной статье УК, предусматривающей ответственность за совместно совершенное ими преступление без ссылки на ст. 33 (ч. 2 ст. 34 УК РФ). Действия организатора, подстрекателя и пособника квалифицируются по статье, предусматривающей наказание за совершенное преступление (имеется в виду совершенное исполнителем) со ссылкой на ст. 33 УК (ч. 3 ст. 34 УК РФ). Организатор, подстрекатель и пособник несут ответственность как соучастники и в тех случаях, когда исполнителем является лицо, специально указанное в соответствующих статьях Особенной части УК (ч. 4 ст. 34 УК РФ). В последнем случае речь идет о соучастии в преступлении, в котором в качестве исполнителя выступает специальный субъект преступления.

В соответствии с ч. 5 ст. 34 УК РФ в случае недоведения исполнителем преступления до конца по независящим от него обстоятельствам остальные соучастники несут уголовную ответственность за приготовление к совершению преступления или покушение на совершение преступления.

Таким образом, основания и пределы ответственности соучастников определяются так или иначе в соответствии с уголовно-правовой оценкой деяния, совершенного исполнителем. Это отвечает законодательному положению об общем основании уголовной ответственности, каковым является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного УК (ст. 8 УК РФ). В этом смысле соучастие не создает каких-то новых оснований уголовной ответственности.

ЭКСЦЕСС ИСПОЛНИТЕЛЯ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

Статья 36. Эксцесс исполнителя преступления

Эксцессом исполнителя признается совершение исполнителем преступления, не охватываемого умыслом других соучастников. За эксцесс исполнителя другие соучастники преступления уголовной ответственности не подлежат.

Экцесс исполнителя означает, что действия лица, непосредственно исполняющего объективную сторону преступления, входящего в планы всех соучастников, выходят за рамки договоренности. Субъект по собственной воле совершает преступление, не планируемое другими соучастниками и для них являющееся неожиданным. В данном случае нарушается признак совместности, который предполагает взаимную обусловленность всех действующих лиц. Так, соучастники договариваются совершить хищение и распределяют роли, а исполнитель, встретив неожиданное препятствие в виде хозяйки дома, убивает ее. В такого рода случаях ответственность за совершенное исполнителем, но не входящее в умысел других соучастников, несет сам исполнитель по совокупности с тем преступлением, которое планировалось.

ТЕМА 6. ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, ИСКЛЮЧАЮЩЕЕ ПРЕСТУПНОСТЬ ДЕЯНИЯ.

ВОПРОСЫ:

1. Понятие и виды обстоятельств, исключающих преступность деяния.
2. Понятия, условия и правомерность допустимости необходимой обороны.
3. Задержание лица, совершившего преступление.
4. Понятие и признаки правомерности крайней необходимости.
5. Физическое или психическое принуждение как основание, исключающее преступность деяния.
6. Обоснованный риск и условия его допустимости.
7. Исполнение приказа.

1. Понятие и виды обстоятельств, исключающих преступность деяния.

В гл. 8 УК РФ предусмотрено шесть обстоятельств, исключающих преступность деяния. Это **необходимая оборона, причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, крайняя необходимость, физическое или психическое принуждение, обоснованный риск и исполнение приказа или распоряжения.**

Все эти обстоятельства исключают и уголовную противоправность (противозаконность), и общественную опасность, и виновность, и наказуемость деяния, а следовательно, и его преступность.

Социальная природа этих обстоятельств такова, что соответствующее деяние не только становится не преступным, т. е. правомерным, но и является общественно полезным. Во всех этих случаях причинение определенного вреда (возможно, как, например, при необходимой обороне, и тяжкого) компенсируется социально полезными последствиями совершенного деяния для интересов личности, общества и государства. Уголовный закон, формулирующий обстоятельства, исключающие преступность деяния, основан на конституционных нормах об основных правах и свободах человека как неотчуждаемых и принадлежащих каждому от рождения (ст. 17 Конституции РФ). Это следующие конституционные нормы: о праве на жизнь (ст. 20), на достоинство личности (ст. 21), на свободу и личную неприкосновенность (ст. 22), на собственность (ст. 35) и др.

2. Понятие, условия и правомерность допустимости необходимой обороны.

Согласно **ч. 1 ст. 37 УК РФ «не является преступлением причинение вреда посягающему лицу в состоянии необходимой обороны, то есть при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества и государства от общественно опасного посягательства, если при этом не было допущено превышения пределов необходимой обороны».** В соответствии с ч. 2 той же статьи УК «право на необходимую оборону имеют в равной мере все лица, независимо от их профессиональной или иной специальной подготовки и служебного положения. Это право принадлежит лицу независимо от возможности избежать общественно опасного посягательства либо обратиться за помощью к

другим лицам или органам власти». «Превышением пределов необходимой обороны признаются умышленные действия, явно не соответствующие характеру и степени общественной опасности посягательства» (ч.3 ст.37 УК РФ).

Прежде всего посягательство должно быть объективно общественно опасным. Таковым является посягательство, которое причиняет или способно причинить существенный вред охраняемым уголовным законом интересам, т. е. личности, обществу или государству. При этом не обязательно, чтобы посягательство было преступным, т. е. уголовно наказуемым. Известно, что бывают и такие посягательства, которые по формально-юридическим признакам не являются уголовно наказуемыми, однако они способны представлять серьезную опасность для правоохраняемых интересов. Например, посягательство на жизнь и здоровье со стороны невменяемого лица или лица, не достигшего возраста, с которого наступает уголовная ответственность. Необходимая оборона от таких посягательств также допустима.

Не порождает права на необходимую оборону посягательство, которое хотя формально и подпадает под признаки деяния, предусмотренного уголовным законом, но в силу малозначительности лишено общественной опасности (ч. 2 ст. 14 УК РФ).

Необходимая оборона недопустима против действий, которые сами совершены в состоянии необходимой обороны. В связи с этим лицо, совершающее, например, разбойное нападение и встретившее решительный отпор со стороны потерпевшего, не может ссылаться, в свою очередь, на то, что причинило вред здоровью потерпевшему, чтобы самому избежать причинения им подобного вреда. Необходимая оборона недопустима против действий, которые сами совершены в состоянии необходимой обороны. В связи с этим лицо, совершающее, например, разбойное нападение и встретившее решительный отпор со стороны потерпевшего, не может ссылаться, в свою очередь, на то, что причинило вред здоровью потерпевшему, чтобы самому избежать причинения им подобного вреда. Необходимая оборона недопустима против действий, которые сами совершены в состоянии необходимой обороны. В связи с этим лицо, совершающее, например, разбойное нападение и встретившее решительный отпор со стороны потерпевшего, не может ссылаться, в свою очередь, на то, что причинило вред здоровью потерпевшему, чтобы самому избежать причинения им подобного вреда. Необходимая оборона недопустима против действий, которые сами совершены в состоянии необходимой обороны. В связи с этим лицо, совершающее, например, разбойное нападение и встретившее решительный отпор со стороны потерпевшего, не может ссылаться, в свою очередь, на то, что причинило вред здоровью потерпевшему, чтобы самому избежать причинения им подобного вреда.

Вторым условием правомерности необходимой обороны, относящимся к посягательству, является его наличность. Для признания существования этого условия необходимо определить начальный и конечный моменты посягательства. Начальным его моментом признается как момент непосредственно самого общественно опасного посягательства (например, вор залез в чужой карман), так и наличие реальной угрозы посягательства. По поводу последнего на редкость здоровое и Так, например, при разбойном нападении сам факт угрозы непосредственного причинения вреда посягающему (например, со стороны нападающего под угрозой ножа предъявляется требование отдать деньги или другие ценности) конечно же свидетельствует о наличности посягательства, дающего обороняющемуся право причинить посягающему серьезный вред.

Вместе с тем недопустима необходимая оборона против посягательств, которые ожидаются в будущем. В практике встречаются случаи, когда отдельные лица для охраны своего имущества делают различные приспособления или устройства, способные причинить вред жизни или здоровью человека (взрывные устройства, подведение тока высокого напряжения и т. д.). Конечный момент посягательства связывается с его окончанием. При этом посягательство признается окончанным, если угроза причинения вреда обороняющемуся миновала (причинение вреда при этом следует рассматривать как учинение расправы, акт мести).

Вместе с тем судебная практика исходит из того, что состояние необходимой обороны может иметь место и после окончания.

Третьим условием правомерности необходимой обороны, относящимся к посягательству, является действительность посягательства. Действительным считается посягательство, которое существует объективно, в реальной действительности, а не в воображении «защищаемого». Признать же посягательство существующим в реальной действительности — это значит установить, что оно (посягательство) объективно было способно причинить существенный вред правоохраняемым интересам.

Существуют условия правомерности необходимой обороны, относящиеся не только к общественно опасному посягательству, но и к защите от него. Первое условие относится к определению круга объектов (интересов), которые возможно защищать по правилам необходимой обороны.

Уголовный закон к таковым относит: 1) права и законные интересы обороняющегося; 2) права и законные интересы другого лица; 3) интересы общества; 4) интересы государства. Таким образом, по сути дела, путем необходимой обороны можно защищать любой правоохраняемый интерес.

При этом в соответствии с уголовным законом право необходимой обороны возникает «независимо от возможности избежать посягательства либо обратиться за помощью к другим лицам или органам власти».

Вторым условием правомерности необходимой обороны, относящимся к защите, является то, что вред должен быть причинен обязательно непосредственно посягающему, а не третьим лицам (в последнем случае может иметь место крайняя необходимость).

Третьим условием является соблюдение требования уголовного закона о том, чтобы при защите не было допущено превышения пределов необходимой обороны.

Право на необходимую оборону принадлежит лицу независимо от возможности избежать посягательства или обратиться за помощью к другим лицам или органам власти

Необходимо отметить, что **превышением пределов необходимой обороны признаются умышленные действия, явно не соответствующие характеру и степени общественной опасности посягательства (ч. 3 ст. 37 УК РФ)**. Это значит, что **превышение пределов необходимой обороны — это не всякое, а явное, т.е. чрезмерное несоответствие средств защиты характеру и опасности посягательства**. Простое, т. е. не явное (не чрезмерное) несоответствие не образует превышения необходимой обороны, так как уголовный закон разрешает при необходимой обороне причинять вред и больший, чем тот который угрожает защищаемому правоохраняемому интересу. Такое соответствие или несоответствие определяется, прежде всего, сопоставлением важности защищаемого интереса (объекта) и того, чему причиняется вред.

При решении вопроса о наличии или отсутствии признаков превышения пределов необходимой обороны судебная практика учитывает соответствие или несоответствие средств защиты и нападения, а также характер опасности, угрожавшей обороняющемуся, его силы и возможности по отражению посягательства, а также все иные обстоятельства, которые могли повлиять на реальное соотношение сил посягавшего и защищавшегося (количество посягавших и оборонявшихся, их возраст, физическое развитие, наличие оружия, место и время посягательства и т. д.). При совершении посягательства группой лиц обороняющийся вправе применить к любому из нападавших такие меры защиты, которые определяются опасностью и характером действий всей группы¹. Так, например, суд справедливо признал действовавшим в состоянии необходимой обороны П., убившего двумя ударами имевшегося у него перочинного ножа одного из двух нападавших на него и пытавшихся избить его пьяных хулиганов. Суд указал, что, хотя нападавшие и не были вооружены, но возможность убийства потерпевшего при избивении его двумя взрослыми людьми была вполне реальна.

Для некоторых категорий граждан необходимая оборона составляет их правовую обязанность. Так, например, для работников органов внутренних дел, безопасности, военнослужащих пресечение преступных посягательств входит в их служебные обязанности, однако правила применения необходимой обороны для них те же, что и для всех граждан. «Положения закона о необходимой обороне в равной степени распространяются на работников милиции, как и на всех граждан, и никаких повышенных требований к необходимой обороне работника милиции от нападения на

него не устанавливаются»². Такая позиция судебной практики (и не только по отношению к работникам милиции) теперь зафиксирована непосредственно в УК РФ (ч. 2 ст. 37).

3. ЗАДЕРЖАНИЕ ЛИЦА, СОВЕРШИВШЕГО ПРЕСТУПЛЕНИЕ.

В соответствии с ч. 1 ст. 38 УК РФ «не является преступлением причинение вреда лицу, совершившему преступление, при его задержании для доставления органам власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений, если иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным и при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер».

В соответствии со ст. 38 УК РФ условия правомерности причинения вреда при задержании лица, совершившего преступление, можно разделить на две группы: относящиеся к задерживаемому лицу и совершенному им преступлению и относящиеся к действиям по задержанию указанного лица.

Причинение вреда допускается лишь в отношении лица, совершившего преступление.

Следовательно, при задержании лица, совершившего иное правонарушение (например, административное), причинение этому лицу вреда недопустимо. Правда, уголовный закон формально не ограничивает круг преступлений, совершение которых дает право на причинение вреда. Тем не менее очевидно, что вряд ли будет правомерным причинение какого-либо вреда при задержании лица, совершившего преступление, за которое предусмотрено наказание, не связанное с лишением свободы (например, оскорбление).

Другое условие правомерности причинения вреда при задержании лица, совершившего преступление, относящееся к первой группе таких условий, связано с определением временного промежутка, прошедшего после совершения преступления, в течение которого сохраняется возможность правомерного причинения вреда преступнику. Здесь, как и при необходимой обороне, можно выделить начальный и конечный моменты. Первый определяется моментом совершения преступления (включая не только стадию оконченого преступления, но и оконченое или неоконченное покушение на него и даже приготовление к преступлению). Конечным моментом является истечение сроков давности привлечения к уголовной ответственности или давности исполнения приговора (если преступник был осужден, но тем или иным образом уклонился от отбывания наказания). Характер причиненного преступнику при его задержании вреда может быть самым разнообразным. Он зависит от степени опасности совершенного лицом преступления и обстановки задержания. Чем опаснее совершенное лицом преступление, тем больший вред может быть причинен преступнику при его задержании. Характер (и размер) причиненного вреда определяется также и поведением самого преступника при его задержании. Причинение вреда должно носить вынужденный характер. Оно правомерно, если у лица, задерживающего преступника, нет возможности осуществить его ненасильственное задержание. Если же лицо совершило пусть и тяжкое преступление, но не оказывает сопротивления при задержании, причинение ему вреда недопустимо.

Целью действий лица, причиняющего вред преступнику при его задержании, является доставление его в органы власти и пресечение возможности совершения им новых преступлений.

Как и при необходимой обороне, уголовный закон специально оговаривает, что причинение вреда преступнику будет правомерно лишь в том случае, если при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер. Превышением мер задержания признается их явное несоответствие характеру и степени общественной опасности совершенного задерживаемым лицом преступления и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред (ч. 2 ст. 38 УК РФ).

Таким образом, не всякое несоответствие причиненного задерживаемому лицу вреда характеру и степени общественной опасности совершенного им преступления образует превышение мер, необходимых для задержания. Для превышения требуется явное, т. е. чрезмерное, несоответствие. Допустим, лишение свободы или умышленное причинение легкого вреда здоровью задерживаемого «карманника» (например, при его физическом сопротивлении) не образует явного несоответствия. Причинение же при этом тяжкого вреда его здоровью будет означать превышение мер, необходимых для задержания.

В соответствии с ч. 2 ст. 38 УК РФ превышение мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, влечет за собой ответственность лишь при умышленном причинении вреда. В Особенной части УК РФ, в ч. 2 ст. 108, сформулирована специальная норма, предусматривающая ответственность за убийство при смягчающих обстоятельствах — при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление.

4. ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ ПРАВОМЕРНОСТИ КРАЙНЕЙ НЕОБХОДИМОСТИ.

В соответствии с ч. 1 ст. 39 УК РФ *не* является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в состоянии крайней необходимости, т. е. для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости. Крайняя необходимость — это всегда столкновение двух охраняемых интересов, когда предотвратить наступление вреда одному из них можно, лишь причинив вред другому.

-

Условиями правомерности крайней необходимости, относящимися к грозящей опасности, являются:

1. Характер источников опасности, создающих состояние крайней необходимости. Они могут быть самыми разнообразными. Условно их можно классифицировать следующим образом:

а) общественно опасное поведение человека (например, пешеход в нарушение правил дорожного движения перебегает улицу в не установленном для этого месте, чем создает аварийную ситуацию для водителей автотранспорта и других пешеходов):

б) действия стихийных сил природы (например, землетрясение, наводнение, ураган, снегопад и т. д.), создающие опасность для жизни или здоровья людей или их имущества:

в) неисправность техники, различных механизмов. Например, в фильме «Белорусский вокзал» использована следующая ситуация. При исправлении повреждения газовой сети молодой рабочий надыхался газом и потерял сознание. Для его госпитализации герои фильма силой отбирают автомашину у ее владельца;

г) нападение животных (допустим, быка, злой собаки и т. д.);

д) физиологические процессы, происходящие в организме человека (например, болезнь, голод). Так, заблудившиеся в тайге туристы отстреливают животное, охотиться на которое полностью запрещено (сами по себе такие действия образуют квалифицированный состав незаконной охоты — п. «в» ч. 1 ст. 258 УК РФ, но, совершенные в состоянии крайней необходимости, они не являются преступными);

е) коллизия двух обязанностей (например, врач одновременно вызван к роженице, чтобы принять внезапные роды, и к больному по поводу не тяжелого заболевания).

2. Опасность, создающая состояние крайней необходимости, должна быть *н а л и ч н о*. По этому признаку крайняя необходимость сходна с необходимой обороной. При крайней необходимости тоже следует установить начальный и конечный моменты опасности. Начальный связан с тем, что правоохраняемый интерес поставлен в непосредственную опасность и промедление с защитой этого интереса грозит причинением ему существенного вреда. Конечный момент

простирается до окончания опасного состояния. В связи с этим как миновавшая, так и будущая опасность не создают состояния крайней необходимости

3. Опасность должна быть действительной, т. е. реально существующей, а не мнимой. Как и при необходимой обороне, мнимая опасность, т. е. существующая лишь в воображении лица, не исключает опасности действий, совершенных будто бы в состоянии крайней необходимости, а следовательно, не исключает в принципе и преступности деяния.

Защита правоохраняемого интереса должна отвечать следующим требованиям:

1 При крайней необходимости можно защищать (так же, как и при необходимой обороне) любые правоохраняемые интересы: личности, общества, государства. При этом не возникает права на причинение вреда право охраняемому интересу при защите малоценного интереса.

2 В отличие от необходимой обороны вред при крайней необходимости причиняется не посягающему, а так называемым третьим лицам, т. е. интересам лиц, не виновных в создании опасности, либо общественным или государственным интересам.

3. Вред другому право охраняемому интересу может быть причинен лишь тогда, когда грозящая опасность не могла быть устранена иными средствами, кроме причинения вреда другому право охраняемому интересу. Поэтому это обстоятельство и называется крайней необходимостью.

Причинение вреда одному право охраняемому интересу есть единственная возможность предотвращения вреда другому право охраняемому интересу. II этим крайняя необходимость принципиально отличается

Крайняя необходимость лишь тогда устраняет общественную опасность и преступность деяния, когда причиненный им вред менее вреда предотвращенного. Этим условием крайняя необходимость также отличается от необходимой обороны, так как при последней, как отмечалось, допустимо причинение вреда даже большего, чем предотвращаемый вред (требуется лишь, чтобы не было их явного, т. е. чрезмерного несоответствия).

Решающим моментом для определения наличия или отсутствия превышения пределов крайней необходимости является установление субъективной стороны превышения. В жизни нередко бывает так, что лицо, действуя в состоянии крайней необходимости, допускает причинение вреда, равного, или даже большего, чем предотвращаемый. Однако уголовная ответственность за причинение вреда при превышении крайней необходимости может наступать лишь при наличии умысла.

Как уже отмечалось, крайняя необходимость (как и необходимая оборона и задержание преступника) исключает преступность деяния. Однако в отличие от указанных обстоятельств вред, причиненный в состоянии крайней необходимости, не исключает гражданско-правовой ответственности и может быть возмещен в порядке гражданского судопроизводства.

5. ФИЗИЧЕСКОЕ И ПСИХИЧЕСКОЕ ПРИНУЖДЕНИЕ КАК ОСНОВАНИЕ, ИСКЛЮЧАЮЩЕЕ ПРЕСТУПНОСТЬ ДЕЯНИЯ.

В соответствии с ч. 1 ст. 40 УК РФ не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в результате физического принуждения, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими действиями (бездействием).

Как уже отмечалось, в основу уголовной ответственности может быть положено не всякие общественно опасное деяние, а лишь такое; которое является волевым. В тех случаях, когда лицо вследствие физического принуждения не может руководить своими поступками, оно не подлежит уголовной ответственности, а само совершенное при этих условиях деяние не является преступным. Так, например, нет состава ни умышленного (ст. 167 УК РФ), ни неосторожного (ст. 168 УК РФ) уничтожения или повреждения чужого имущества в действиях человека, которого толкнули и который при падении разбил дорогостоящую вазу в музее.

Часть 2 ст. 41 УК РФ решает вопрос об ответственности лица за причинение вреда правоохраняемым интересам в результате психического принуждения. В этом случае (а также в случае физического принуждения, при котором лицо сохраняло возможность руководить своими действиями) вопрос решается по правилам крайней необходимости (ст. 39 УК РФ). Если при психическом принуждении (или физическом принуждении, при котором лицо сохраняло

возможность руководить своими действиями) причиненный вред будет меньшим по сравнению с предотвращенным, совершенное лицом деяние не является преступным. Например, нотариус под угрозой немедленного лишения жизни удостоверяет незаконную сделку по приобретению квартиры. В этом случае в действиях нотариуса отсутствует состав преступления.

6. ОБОСНОВАННЫЙ РИСК И УСЛОВИЯ ЕГО ДОПУСТИМОСТИ.

В соответствии с ч. 1 ст. 41 УК РФ не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам при обоснованном риске для достижения общественно полезной цели. Включение этого обстоятельства в УК объясняется тем, что в современных условиях стремительного развития науки и техники гораздо чаще, чем раньше, возникает необходимость (допустим, при освоении новой технологии в производственном процессе, при разработке новых методов лечения в медицине) пойти на определенный риск причинения физического вреда жизни и здоровью человека или существенного материального вреда.

Обоснованный риск является риском профессиональным, так как возможен в любой сфере профессиональной деятельности. Наиболее распространенные его разновидности следующие: научный риск, или риск экспериментатора (известно, например, что ученые, которые изобрели вакцину от полиомиелита, проверяли ее действие на своих детях); производственно-хозяйственный (на одном производстве срочно потребовалось разобрать дымовыводящую трубу — техническое сооружение огромной высоты; разборка ее обычным способом была бы очень дорогостоящей, в связи с чем ряд инженеров предложили разрушить ее путем взрыва).

Уголовный закон признает риск обоснованным (правомерным) при соблюдении следующих условий.

Во-первых, риск является правомерным, если он осуществляется только для достижения социально полезных целей (спасение жизни или здоровья людей, избавление от существенных материальных затрат и т. д.).

Во-вторых, для признания риска обоснованным требуется, чтобы поставленная цель не могла быть достигнута не связанными с риском действиями или бездействием (ч. 2 ст. 41 УК РФ). И с этой точки зрения налицо сходство рассматриваемого обстоятельства с крайней необходимостью.

Отличие же обоснованного риска от крайней необходимости состоит в том, что при крайней необходимости грозящая опасность обязательно, если ее не устранить, приведет к наступлению общественно вредных последствий, а при риске наступление таких последствий является лишь возможным. Кроме того, в отличие от крайней необходимости вред при обоснованном риске В-третьих, лицо, пошедшее на риск, должно предпринять все необходимые меры для предотвращения возможного вреда охраняемым уголовным законом интересам (ч. 2 ст. 41 УК РФ).

вред охраняемым уголовным законом интересам (ч. 2 ст. 41 УК РФ).

В соответствии с ч. 3 ст. 41 УК РФ риск не признается обоснованным, если он заведомо был сопряжен с угрозой для жизни многих людей, угрозой экологической катастрофы или общественного бедствия.

Требование статьи УК о недопустимости риска, связанного с возможным наступлением общественного бедствия, и имеет в виду случаи, когда, например, пожары, обвалы, эпидемии и другие проявления являются возможными и сознательно допускаются при риске, предпринятом хотя бы и для достижения социально полезной цели.

7. ИСПОЛЕНИЕ ПРИКАЗА.

Статья 42 УК РФ определяет уголовно-правовое содержание этого обстоятельства:

«1. Не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам лицом, действующим во исполнение обязательного для него приказа или распоряжения.

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

2. Лицо, совершившее умышленное преступление во исполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения, несет уголовную ответственность на общих основаниях. Неисполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения исключает уголовную ответственность». В соответствии со ст. 42 УК РФ существуют следующие условия правомерности деяния, совершенного при исполнении приказа или распоряжения.

1. Приказ или распоряжение являются для подчиненного обязательными, если они отданы в установленном порядке и с соблюдением надлежащей формы.

8. Приказ или распоряжение должны быть законными (как по форме, так и по существу).

Совершение при исполнении заведомо незаконного приказа или распоряжения умышленного преступления не освобождает от уголовной ответственности ни исполнителя приказа, ни лицо, отдавшее такой приказ или распоряжение. Заведомая незаконность отданного приказа или распоряжения означает представление исполнителя об их явной, очевидной преступности. Например, в соответствии с Законом РСФСР «О милиции» 1991 г. сотрудники милиции имеют право на применение в определенных случаях специальных средств (резиновых палок, слезоточивого газа, водомета и т. д.). Их применение, в частности, возможно в случае неповиновения сотрудникам милиции, допустим в связи с пресечением есанкционированного митинга или демонстрации. Однако применение в этом случае огнестрельного оружия (при отсутствии нападения на сотрудника милиции, когда его жизнь и здоровье подвергаются опасности либо при попытке завладения его оружием) будет заведомо незаконным (и даже преступным). И за исполнение такого приказа и распоряжения будет нести ответственность как начальник, отдавший такой приказ, так и подчиненный, его исполнивший. Вместе с тем в соответствии с п. «ж» ч.1 ст. 61 УК РФ совершение преступления при нарушении условий правомерности исполнения приказа или распоряжения может быть признано обстоятельством, смягчающим наказание подчиненного. есанкционированного митинга или демонстрации. Однако применение в этом случае огнестрельного оружия (при отсутствии нападения на сотрудника милиции, когда его жизнь и здоровье подвергаются опасности либо при попытке завладения его оружием) будет заведомо незаконным (и даже преступным). И за исполнение такого приказа и распоряжения будет нести ответственность как начальник, отдавший такой приказ, так и подчиненный, его исполнивший. Вместе с тем в соответствии с п. «ж» ч.1 ст. 61 УК РФ совершение преступления при нарушении условий правомерности исполнения приказа или распоряжения может быть признано обстоятельством, смягчающим наказание подчиненного.

ТЕМА 4. СТАДИИ СОВЕРШЕНИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЯ.

- 1. Понятие стадий.**
- 2. Подготовка к преступлению.**
- 3. Покушение на преступление и его виды.**
- 4. Оконченное преступление.**
- 5. Добровольный отказ от совершения преступления.**

Теория уголовного права и судебная практика, опираясь на уголовный закон, различают так называемые *стадии совершения преступления*. Под ними понимаются *определенные этапы развития преступления, которые сменяются друг от друга, развитием осуществления объективной стороны соответствующего преступления и степенью реализации умысла виновного*. Установление указанных стадий необходимо для решения вопроса об уголовной ответственности и наказании лица, совершившего те или иные действия (бездействие), не образующие оконченного состава преступления. Во-первых, поскольку единственным основанием уголовной ответственности является установление в деянии состава преступления, предусмотренного уголовным законом, определение стадии совершения преступления позволяет отличить преступное поведение от не преступного. Во-вторых, деяния, образующие стадии, характеризуются различной степенью общественной опасности. Чем ближе та или иная стадия к окончанию преступления, тем опаснее является совершенное лицом деяние (действие или бездействие), что конечно же должно учитываться при назначении наказания.

В УК РФ (ст. 29) *выделяются* три стадии совершения преступления: 1) *приготовление к преступлению*; 2) *покушение* на преступление и 3) *оконченное преступление*. Приготовление к преступлению образует любая разновидность умышленного создания условий для совершения преступления. Покушение на преступление — это уже непосредственное осуществление, хотя и незавершенное, объективной стороны задуманного преступления. Оконченное преступление характеризуется тем, что совершенное лицом деяние (включая и его последствия) содержит все признаки определенного состава преступления. Первые две стадии объединяются понятием неоконченного преступления, в теории уголовного права они обычно именуется стадиями предварительной преступной деятельности.

Уголовный закон не признает стадией совершения преступления, а следовательно, не считает преступным и наказуемым обнаружение умысла. Это связано с тем, что, как уже отмечалось, в основу уголовной ответственности кладется только деяние, опасное во внешнем выражении, т. е. опасное для интересов личности, общества и государства (разумеется, с учетом необходимого виновного отношения). Все, что не выражено в деянии (действии или бездействии), находится вне сферы уголовно-правового регулирования, является безразличным для уголовного права и не может влечь уголовной ответственности.

Таким образом, обнаружение умысла, не получившее физического воплощения в общественно опасном деянии (ставшее известным, например, из дневниковых записей или частной переписки), не должно влечь за собой уголовной ответственности.

ТЕМА 7. ПОНЯТИЕ, ВИДЫ НАКАЗАНИЯ. ОБЩИЕ НАЧАЛА НАЗНАЧЕНИЯ НАКАЗАНИЯ.

ВОПРОСЫ:

- 1. Понятие и цели наказания.**
- 2. Виды наказания и условия их применения;**
 - А) штраф;**
 - Б) лишение права заниматься определенной деятельностью или занимать определенную должность;**
 - В) лишение звания, чина, государственных наград,**
 - Г) обязательные и исправительные работы;**
 - Д) ограничение по военной службе;**

- Е) конфискация имущества;
 - Ж) ограничение свободы и арест;
 - З) содержание в дисциплинарной воинской части;
 - И) лишение свободы: на определенный срок и пожизненное;
 - К) смертная казнь.
3. Общие начала назначения наказания.

1. Понятие и цели наказания.

Понятие наказания определяется в ч. 1 ст. 43 УК РФ: **«Наказание есть мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренном настоящим Кодексом лишении или ограничении прав и свобод этого лица».**

Можно выделить несколько специфических признаков, сочетание которых и образует понятие наказания.

1) **Наказание**—это особая мера государственного принуждения, отличающаяся от иных мер государственного принуждения как реакции государства на совершение лицом правонарушения, не являющегося преступлением (административное, гражданско-правовое правонарушение, дисциплинарный проступок и т. д.). Особый характер этой меры проявляется в следующем:
а) наказание может быть назначено лишь за те действия, которые предусмотрены уголовным законом в качестве преступления (ч. 1 ст. 3, ст. 14 УК РФ). Основанием применения к лицу наказания может быть только совершение им преступления. Если же лицо не совершило преступления, то наказание не должно к нему применяться ни при каких условиях.

2 Наказание носит строго личный характер. Оно применяется лишь в отношении самого преступника и ни при каких обстоятельствах не может быть переложено на других лиц (например, на родителей несовершеннолетнего преступника).

3. Наказание всегда связано с ограничением прав и свобод лица, совершившего преступление, причиняет (или по крайней мере способно причинить) ему определенные моральные страдания и лишает его определенных благ (свободы, имущественных прав и т. д.). То есть по своему объективному содержанию наказание — это всегда кара. Любое наказание в той или иной степени должно иметь карательное содержание.

Тяжесть наказания должна соответствовать тяжести совершенного преступления, а в связи с этим — и личности виновного. При этом лишения и тяготы наказания, испытываемые осужденным, в определенной мере являются искуплением его вины. Без кары наказание потеряло бы всякое предупредительное значение.

Указанные признаки позволяют отличать наказание от иных мер государственного принуждения. Так, наказание имеет сходство с принудительным исполнением решения по гражданским делам (последние также выносятся судом от имени государства и реализуются в принудительном порядке). Однако взыскание по гражданскому делу выносится, во-первых, не в связи с совершением преступления, а по поводу споров имущественного или личного неимущественного характера и, во-вторых, не влечет уголовно-правовых последствий (например, судимости).

Наказание отличается и от таких мер государственного принуждения, как административное взыскание. Виды последнего предусмотрены в административном законодательстве. Некоторые из них весьма схожи с наказанием (например, арест, исправительные работы, штраф), однако как по своему карательному содержанию, так и по процедуре применения они существенно отличаются от аналогичных видов наказания. Меры административного воздействия (взыскания) применяются за совершение деяний, являющихся административным правонарушением, и выносятся не от имени государства, а от имени государственного органа или должностного лица. Отличается наказание и от мер дисциплинарного взыскания, которые назначаются в порядке служебной

подчиненности за нарушение обязанностей по службе. Наказание следует отличать и от принудительных мер воспитательного и медицинского характера (они будут рассмотрены в специальных главах).

ЦЕЛИ НАКАЗАНИЯ.

В ч. 2 ст. 43 УК РФ названы следующие цели наказания:

- 1) восстановление социальной справедливости;
- 2) исправление осужденного;
- 3) предупреждение совершения новых преступлений. Восстановление социальной справедливости как цель уголовного наказания впервые определено непосредственно в российском уголовном законодательстве'. Понятие справедливости возникло как этическая категория, характеризующая соотношение определенных явлений с точки зрения распределения добра и зла между людьми: соотношение между ролью людей (классов, социальных групп, отдельных лиц) и их социальным положением; их правами и обязанностями; между деянием и воздаянием (частный случай этого — соотношение между преступлением и наказанием). Соответствие между характеристиками первого и второго порядка оценивается в этике как справедливость, несоответствие — как несправедливость.

В качестве второй цели уголовного наказания в законе называется, как уже отмечалось, исправление осужденного. Исправление предполагает превращение преступника в законопослушного человека. Речь, конечно, не идет о том, что в ходе отбывания наказания он превратился в высоконравственную личность. Реальная задача, которую возможно решить в ходе исправления, — убедить и заставить осужденного хотя бы под страхом наказания не нарушать уголовный закон, т. е. не совершать в будущем новых преступлений.

Наконец, целью наказания является предупреждение преступлений. В теории уголовного права оно подразделяется на частное (специальное) и общее. Специальное предупреждение заключается в предупреждении совершения новых преступлений самим осужденным. Это достигается, во-первых, путем создания для осужденных таких условий, которые исключали бы возможность совершения ими нового преступления в период отбывания наказания.

В отличие от цели специального предупреждения цель общего предупреждения заключается в предупреждении совершения преступлений иными лицами. Наказание, применяемое к лицу, осужденному за совершение преступления, должно воздействовать и на иных лиц.

Говоря о цели предупреждения преступлений, необходимо иметь в виду, что наказание не является главным средством борьбы с преступностью. Наказание вторично по отношению к преступлению, преступности и их причинам.

2. Виды наказания и условия их применения:

Системой наказаний является установленный в уголовном законе исчерпывающий перечень видов наказаний, расположенных в определенном порядке.

Уголовный закон предусматривает различные по своей строгости, характеру и особенностям воздействия на осужденного виды наказания. Разнообразие видов наказаний дает возможность суду учесть тяжесть совершенного преступления, опасность лица, его совершившего, и назначить осужденному справедливое наказание, максимально способствующее как его исправлению, так и восстановлению социальной справедливости и предупреждению новых преступлений.

Статья 44 УК РФ предусматривает следующие тринадцать видов наказания:

- 1) штраф;

- 2) лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- 3) лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград;
- 4) обязательные работы;
- 5) исправительные работы;
- 6) ограничение по военной службе;
- 7) конфискация имущества;
- 8) ограничение свободы;
- 9) арест;
- 10) содержание в дисциплинарной воинской части;
- 11) лишение свободы на определенный срок;
- 12) пожизненное лишение свободы;
- 13) смертная казнь.

В основу данной системы наказаний положен критерий их сравнительной тяжести.

Все виды наказаний, входящие в систему, делятся в УК РФ на три группы в зависимости от порядка назначения наказания:

1) основные; 2) дополнительные и 3) наказания, которые могут назначаться как в качестве основных, так и в качестве дополнительных (ст. 45 УК РФ).

Основные наказания могут применяться только самостоятельно и не могут присоединяться к другим наказаниям. В соответствии с ч. 1 ст. 45 УК РФ к ним относятся: обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе, ограничение свободы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы и смертная казнь.

Дополнительные наказания назначаются лишь в дополнение к основным и не могут назначаться самостоятельно. Согласно ч. 3 ст. 45 УК РФ к ним относятся лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, а также конфискация имущества.

Остальные виды наказания, т. е. штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, в соответствии с ч. 2 ст. 45 УК РФ могут применяться как в качестве основных наказаний, так и в качестве дополнительных.

Уголовный кодекс не знает иного деления наказаний на виды, однако по характеру карательных элементов они могут быть дополнительно подразделены на три группы: 1) наказания, не связанные с ограничением или лишением свободы (штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, лишение специального или воинского звания, обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе и конфискация имущества); 2) наказания, состоящие в ограничении или лишении свободы (ограничение свободы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определенный срок и пожизненное лишение свободы); 3) смертная казнь.

ШТРАФ.

В соответствии со ст. 46 УК РФ штраф есть денежное взыскание, назначаемое в пределах, предусмотренных УК, в размере, соответствующем определенному количеству минимальных размеров оплаты труда, установленных законодательством Российской Федерации на момент назначения наказания, либо в размере, соответствующем части заработной платы или иного дохода осужденного.

Применительно к первому способу исчисления штрафа он ограничен размерами от двадцати пяти до одной тысячи минимальных размеров оплаты труда, а применительно ко второму — размером, соответствующим части заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух недель до одного года.

Размер штрафа определяется судом с учетом тяжести совершенного преступления и имущественного положения осужденного.

В качестве дополнительного наказания штраф может назначаться только в случаях, если в статьях Особенной части УК он предусмотрен как дополнительное наказание за соответствующее преступление.

В случае злостного уклонения от уплаты штрафа он заменяется обязательными работами, исправительными работами или арестом соответственно размеру назначенного штрафа в пределах, предусмотренных УК для этих наказаний.

Лишение права заниматься определенной деятельностью или занимать определенную должность.

В соответствии со ст. 47 УК РФ лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью состоит в запрещении занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления, либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью.

Лишение права занимать определенные должности состоит в прекращении вследствие обвинительного приговора и назначения указанного наказания трудового договора с осужденным администрацией предприятия, учреждения или организации (государственных, общественных или частных) и внесении в трудовую книжку осужденного записи о том, на каком основании и на какой срок он лишается определенной должности. Суд в приговоре должен конкретно указать, какие должности он лишен права занимать (например, связанные с распоряжением денежными или иными материальными ценностями, с воспитанием детей, занятием медицинской деятельностью и т. д.). Лишение права заниматься определенной деятельностью есть запрещение по приговору суда осужденному работать в какой-либо сфере *по* определенной специальности. Лишение и того и другого права применяется в тех случаях, когда по характеру совершенного виновным преступления суд считает невозможным занятие осужденным определенной должности или определенной деятельностью. Карательное свойство этого вида наказания заключается в том, что оно лишает осужденного права на свободный выбор должности, определенных занятий в течение времени, указанного в приговоре. Кроме того, лишение права занимать опреде-

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью устанавливается на срок от одного года до пяти лет в качестве основного наказания и на срок от шести месяцев до трех лет — в качестве дополнительного наказания.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может в соответствии с ч. 3 ст. 47 УК РФ назначаться в качестве дополнительного наказания (в отличие от штрафа) и в случаях, когда оно не предусмотрено в статье Особенной части УК в качестве наказания за соответствующее преступление, если с учетом характера и степени общественной опасности совершенного преступления и данных о личности виновного суд признает невозможным сохранение за ним права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

Уголовный кодекс определяет порядок исчисления сроков этого наказания. При назначении его в качестве дополнительного к обязательным работам, исправительным работам, а также при условном осуждении срок этого наказания исчисляется с момента вступления приговора в законную силу. При назначении в качестве дополнительного наказания к ограничению свободы, аресту, содержанию в дисциплинарной воинской части, лишению свободы оно распространяется на все время указанных основных видов наказания, но при этом его срок исчисляется с момента их отбытия (ч. 4 ст. 47 УК РФ).

Лишение звания, чина государственных наград.

Данный вид может назначаться лишь в качестве дополнительного наказания (см. ч. 3 ст. 45 УК). Поэтому в силу ч. 4 ст. 73 УК оно может быть применено и при условном осуждении.

(2) Оно может применяться при осуждении за совершение тяжкого и особо тяжкого (см. комментарий к ст. 15 УК) преступления при обязательном учете данных о личности виновного.

В отличие от прежнего УК, законодатель закрепил право суда на лишение осужденного также почетного звания, классного чина и государственных наград.

Специальными являются звания, присваиваемые лицам, проходящим службу в государственных органах, где установлены такие звания (МВД, налоговая полиция, таможенная служба, железнодорожный, морской, водный и воздушный транспорт и др.).

Воинскими являются звания: солдаты и матросы; сержанты и старшины; прапорщики и мичманы; младшие, старшие и высшие офицеры.

Карательное свойство этого наказания проявляется в моральном воздействии на осужденного и в лишении его возможных преимуществ и льгот, установленных для лиц, имеющих воинские, специальные или почетные звания.

Данная мера применяется независимо от того, находится осужденный на службе или ушел в запас либо отставку. Решение об этом должно быть изложено в приговоре.

Суд не вправе лишать осужденного ученых степеней и ученых званий.

В случае отмены приговора в порядке судебного надзора с прекращением производства по делу за отсутствием состава преступления или за недоказанностью обвинения суды обязаны направлять копию определения органу, который исполнял соответствующее решение суда.

Обязательные и исправительные работы.

Обязательные работы могут быть назначены только в качестве основного вида наказания .

Определяющей особенностью обязательных работ является бесплатность труда осужденного, выраженная законодателем словами "бесплатных общественно полезных работ". В отличие от исправительных работ, исполнение которых предусматривает удержание части заработка (см. ст. 50 УК), обязательные работы осуществляются без начисления заработной платы.

Обязательные работы отбываются в свободное от основной работы или учебы время, причем не свыше четырех часов в день. Устанавливаются они на срок от шестидесяти до двухсот сорока часов.

Карательное свойство этого вида наказания состоит и в том, что работы, к которым привлекается осужденный, носят обязательный характер. При этом их вид определяется не самим осужденным, а органами местного самоуправления.

Анализ статей, предусматривающих ответственность за совершение конкретных преступлений, показывает, что обязательные работы установлены, как правило, за преступления небольшой тяжести, в частности, против личности, конституционных прав и свобод человека в гражданина, некоторых преступлений в сфере экономики, служебной деятельности и др.

Учитывая, что обязательные работы предполагают трудовую деятельность, они неприменимы к нетрудоспособным, к лицам, признанным инвалидами первой или второй группы, женщинам, достигшим пятидесятипятилетнего возраста, и мужчинам, достигшим шестидесяти лет, к

беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет. Это касается и военнослужащих, проходящих военную службу по призыву.

В случае злостного уклонения лица от обязательных работ они заменяются ограничением свободы или арестом. Под злостным надо понимать сознательное невыполнение осужденным возложенных обязательств в течение более или менее длительного времени без уважительных причин.

Исправительные работы.

Исправительные работы применяются только в качестве основного вида наказания, в том числе и при условном осуждении (см. комментарий к ст. 73 УК).

В соответствии со ст. 50 УК РФ

исправительные работы заключаются в том, что из заработка осужденного к исправительным работам производятся удержания в доход государства в размере, установленном приговором суда, в пределах от пяти до двадцати процентов. Они назначаются на срок от двух месяцев до двух лет и отбываются по месту работы осужденного.

В случае злостного уклонения от отбывания наказания лица, осужденного к исправительным работам, суд может заменить не отбытый срок исправительных работ ограничением свободы, арестом или лишением свободы из расчета один день ограничения свободы за один день исправительных работ, один день ареста за два дня исправительных работ или один день лишения свободы за три дня исправительных работ.

Этот вид наказания может, естественно, применяться лишь к трудоспособным.

Удержания производятся из всех видов заработка - по основному месту работы и по совместительству, вознаграждений по договорам и трудовым соглашениям, гонораров, выплачиваемых за литературные произведения и произведения искусства, а также за исполнение этих произведений и т.п. - без исключения из этой суммы налогов, иных платежей и независимо от наличия других исполнительных документов на удержания из заработка. Поэтому общая сумма удержания может превышать установленный 50%-ный максимум и достигать до 70% (ст. 384 Гражданско-процессуального кодекса).

Однако из пенсий, пособий, полученных в порядке социального обеспечения и социального страхования, из выплат единовременного характера и не предусмотренных системой заработной платы, например компенсационных выплат в связи с инфляцией, пособий матерям-одиночкам, многодетным матерям и т.д. удержания не производятся.

Изменить место работы осужденный может только с письменного разрешения инспекции исправительных работ, если причина признается убедительной (например, приближение места работы к месту жительства, более высокая заработная плата, переход на работу по специальности и т.п.).

Отказ в разрешении уволиться по собственному желанию может быть обжалован вышестоящему начальнику.

Срок отбывания исправительных работ исчисляется со дня, когда администрация по месту работы осужденного получила копию приговора.

Ограничение по военной службе.

В соответствии со ст. 51 УК РФ этот вид наказания применяется к военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, на срок от трех месяцев до двух лет в случаях, предусмотренных статьями Особенной части УК за совершение преступлений против военной службы, а также осужденным, проходящим военную службу по контракту вместо исправительных работ, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК.

Ограничение по военной службе заключается в том, что из денежного содержания осужденного к такому наказанию производится удержание в доход государства в размере, установленном приговором суда, но не свыше двадцати процентов. Во время отбывания наказания осужденный не может быть повышен в должности, воинском звании, а срок наказания не засчитывается в срок выслуги лет для присвоения очередного воинского звания.

Ограничение по военной службе является новым видом наказания, не известным прежнему уголовному законодательству Российской Федерации. Частично оно напоминает исправительные работы, к военнослужащим не применяемые. Введение этого вида наказания в систему наказаний обусловлено стремлением законодателя дать возможность военнослужащим, совершившим незначительные преступления, продолжать военную службу (особенно в случаях, когда речь идет о назначении наказания высококвалифицированным специалистам в той или иной области военного дела). Цели исправления таких военнослужащих и предупреждения совершения ими новых преступлений достигаются с применением указанного наказания, связанного с определенным «лишением» и ограничением прав осужденного, но с отбыванием его в сочетании с военной службой, выполнением осужденным профессиональных военных обязанностей.

Конфискация имущества.

В соответствии со ст. 52 УК РФ

конфискация имущества заключается в принудительном безвозмездном изъятии в собственность государства всего или части имущества, являющегося собственностью осужденного.

Принудительный характер конфискации имущества заключается в том, что приговор суда может быть осуществлен помимо воли собственника в установленном законом порядке.

Безвозмездность конфискации предполагает изъятие имущества без каких-либо условий.

Закон устанавливает три вида конфискации:

- а) полную - когда изымается все имущество, являющееся собственностью осужденного;
- б) частичную - когда изымается часть имущества, точно указанная в приговоре;
- в) специальную - изъятие определенных предметов, являющихся орудием совершения преступления (оружие, специально изготовленные орудия взлома, станки для изготовления фальшивых денег и т.д.) или полученных в результате совершенного преступления, а также ценностей, которые не могут находиться в гражданском обороте (радиоактивные материалы, наркотические средства и психотропные вещества, техническое серебро и золото и т.д.).

Основания специальной конфискации установлены в ст. 86 УПК.

При совершении преступления, предусмотренного ст. 264 УК (нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств), автомобилотранспорт не может быть признан орудием преступления и конфискации не подлежит.

В отличие от конфискации как вида наказания специальная конфискация может быть осуществлена по любому уголовному делу при наличии оснований, предусмотренных уголовно-процессуальным законодательством.

Ограничение свободы и арест.

Ограничение свободы может применяться только в качестве основного наказания, в том числе и при условном осуждении (см. комментарий к ст. 73 УК).

Этот вид наказания является новым в системе наказаний. В соответствии со ст. 53 УК РФ он заключается в содержании осужденного, достигшего к моменту вынесения приговора восемнадцати лет, в специальном учреждении без изоляции от общества в условиях осуществления за ним надзора (содержание ограничительных мер и порядок их реализации предусматриваются в Уголовно-исполнительном кодексе РФ).

Ограничение свободы назначается: 1) лицам, осужденным за совершение умышленных преступлений, не имеющим судимости, — на срок от одного года до трех лет; 2) лицам, осужденным за преступления, совершенные по неосторожности, — на срок от одного года до пяти лет.

В случае злостного уклонения от ограничения свободы оно заменяется лишением свободы на срок ограничения свободы, назначенного приговором. При этом время отбывания ограничения свободы засчитывается в срок лишения свободы из расчета день за день.

Ограничение свободы не назначается лицам, признанным инвалидами первой и второй групп, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет, женщинам, достигшим пятидесяти пяти лет, мужчинам, достигшим шестидесяти лет, а также военнослужащим, проходящим военную службу по призыву.

Арест.

Данный вид наказания является также новым, не известным прежнему УК РСФСР'. Он состоит согласно ст. 54 УК РФ в содержании лица в условиях строгой изоляции от общества и устанавливается на срок от одного до шести месяцев. В случае назначения ареста взамен обязательных работ он может быть назначен на срок менее одного месяца.

Арест не назначается лицам, не достигшим к моменту вынесения судом приговора шестнадцати лет, а также к беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет.

Арест как вид наказания отличается от лишения свободы не только своей продолжительностью, но и условиями его отбывания. В ст. 54 УК РФ предусмотрено, что он отбывается в условиях строгой изоляции от общества, т. е. в жестких условиях. Арест есть своего рода напоминание преступнику о том, что значит уголовное наказание, что за этим видом наказания может последовать и длительное лишение свободы. Арест вполне может применяться в отношении лиц, впервые совершивших нетяжкие преступления, которых незачем лишать свободы на сравнительно длительные сроки, но которым вместе с тем необходимо дать почувствовать силу уголовного закона.

Содержание в дисциплинарной воинской части.

Содержание в дисциплинарной воинской части - основной вид наказания, в том числе и при условном осуждении (ст. 73 УК), и применяется военным трибуналом только к военнослужащим и приравненным к ним лицам (курсантам военных училищ и иных военно-учебных заведений за преступления, совершенные во время обучения, если до поступления на учебу они не отслужили действительную срочную военную службу).

В соответствии со ст. 55 УК РФ содержание в дисциплинарной воинской части назначается военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного срока службы по призыву. Это наказание назначается на срок от трех месяцев до двух лет в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК за совершение преступлений против военной службы, а также в случаях, когда характер преступления и личность виновного свидетельствуют о возможности замены лишения свободы на срок не свыше двух лет содержанием осужденного в дисциплинарной воинской части на тот же срок. При содержании в дисциплинарной воинской части взамен лишения свободы срок содержания в этой части определяется из расчета день за день.

Лишение свободы: на определенный срок и пожизненное.

В соответствии со ст. 56 УК РФ лишение свободы состоит в изоляции осужденного от общества путем направления его в колонию-поселение или помещения в исправительную колонию общего, строгого или особого режима либо в тюрьму. Лица, осужденные к лишению свободы, которым на момент вынесения судом приговора не исполнилось восемнадцати лет, помещаются в воспитательные колонии общего или усиленного режима. Этот вид наказания применяется тогда, когда, исходя из тяжести совершенного преступления и личности виновного, для достижения целей наказания (в особенности исправления осужденного) необходима его изоляция от общества.

Лишение свободы сопряжено с возложением на осужденного определенных и достаточно серьезных правоограничений, существенно изменяющих правовой статус лица. Оно лишает права передвижения, ограничивается в распоряжении своим временем, в общении с друзьями и близкими и т. д.

Лишение свободы — одно из самых строгих наказаний, известных уголовному праву. В связи с этим оно должно применяться лишь тогда, когда исправление осужденного и достижение других целей наказания путем применения иных его видов невозможно.

В соответствии с ч. 2 ст. 56 УК РФ лишение свободы устанавливается на срок от шести месяцев до двадцати лет. В случае же сложения сроков лишения свободы при назначении наказаний по совокупности преступлений максимальный срок лишения свободы не может быть более двадцати пяти лет (ст. 69 УК РФ), а по совокупности приговоров — более тридцати лет (ст. 70 УК РФ).

Правила определения судом вида исправительного учреждения, в котором осужденный будет отбывать лишение свободы, предусматривает ст. 58 УК РФ. В соответствии с ней отбывание наказания в виде лишения свободы назначается:

- 1) осужденным за преступления, совершенные по неосторожности, к лишению свободы на срок не свыше пяти лет — в колониях-поселениях;
- 2) впервые осужденным к лишению свободы за умышленные преступления небольшой или средней тяжести и тяжкие преступления, а также лицам, осужденным за преступления, совершенные по неосторожности, к лишению свободы на срок свыше пяти лет — в исправительных колониях общего режима;
- 3) впервые осужденным к лишению свободы за особо тяжкие преступления, а также при рецидиве преступлений, если осужденный ранее отбывал лишение свободы, и женщинам при особо опасном рецидиве — в исправительных колониях строгого режима;

- 4) при особо опасном рецидиве преступлений, а также лицам, осужденным к пожизненному лишению свободы,— в исправительных колониях особого режима;
- 5) лицам, осужденным к лишению свободы на срок свыше пяти лет за совершение особо тяжких преступлений, а также при особо опасном рецидиве преступлений может быть назначено отбывание части срока наказания в тюрьме.

Лица, осужденные к лишению свободы, которым на момент вынесения приговора не исполнилось восемнадцати лет, в соответствии со ст. 56 УК РФ помещаются в воспитательные колонии общего или усиленного режима.

Пожизненное лишение свободы.

В соответствии со ст. 57 УК РФ пожизненное лишение свободы предусматривается только как альтернатива смертной казни за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь, и может назначаться в случаях, когда суд сочтет возможным не применять исключительную меру наказания.

Таким образом, по новому УК пожизненное лишение свободы может назначаться не только в порядке помилования Президентом РФ, но и судом при назначении наказания при соблюдении условий, указанных в ст. 57 УК РФ.

Пожизненное лишение свободы - новый вид основного наказания.

Оно качественно отличается от лишения свободы на определенный срок прежде всего тем, что во многих случаях полностью лишает осужденного возможности освобождения. Хотя законодатель и допускает условно-досрочное освобождение при пожизненном лишении свободы, но только после отбытия двадцатипятилетнего срока наказания и рассчитывать на это могут далеко не все осужденные: оно применяется не автоматически, а только тогда, когда суд приходит к выводу, что осужденный не нуждается в дальнейшем отбытии наказания (см. комментарий к ст. 79 УК).

Смертная казнь.

Статья 59. Смертная казнь

1. Смертная казнь как исключительная мера наказания может быть установлена только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь.

2. Смертная казнь не назначается женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до восемнадцати лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестидесятипятилетнего возраста.

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

(1) Вхождение России в Совет Европы ознаменовано ее обещанием Парламентской Ассамблее СЕ постепенно сокращать применение смертной казни. Первые шаги на этом пути - ст. 20 Конституции РФ, подчеркивающая временный характер этой суровой кары, сокращение до минимума количества статей Особенной части УК, предусматривающих в качестве основного (альтернативно) наказания смертную казнь.

Смертная казнь - исключительная мера наказания. Ее исключительность состоит в том, что: она крайне редко применяется; может применяться только судом за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь, круг которых строго ограничен законом;

не могут быть приговорены к смертной казни лица, не достигшие при совершении преступления 18 лет, все женщины, а также мужчины, достигшие к моменту вынесения судом приговора шестидесятипятилетнего возраста.

Если истекла давность привлечения к уголовной ответственности и давность исполнения приговора, смертная казнь не может быть применена. Она должна быть заменена лишением

свободы на определенный срок (см. комментарий к ст. 78, 83 УК). Это положение не распространяется на лиц, совершивших преступления, предусмотренные ст. 357 (геноцид) настоящего Кодекса, а также Указом Президиума Верховного Совета СССР от 4 марта 1965 г. "О наказании лиц, виновных в преступлении против мира и человечности и военных преступлениях, независимо от времени совершения преступлений" (Ведомости Верховного Совета СССР, 1965, № 10. ст. 123; № 37, ст. 532).

ОБЩИЕ НАЧАЛА НАЗНАЧЕНИЯ НАКАЗАНИЯ.

Статья 60. Общие начала назначения наказания

1. Лицу, признанному виновным в совершении преступления, назначается справедливое наказание в пределах, предусмотренных соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса, и с учетом положений Общей части настоящего Кодекса. Более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершенное преступление назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания.

2. Более строгое наказание, чем предусмотрено соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса за совершенное преступление, может быть назначено по совокупности преступлений и по совокупности приговоров в соответствии со статьями 69 и 70 настоящего Кодекса. Основания для назначения менее строгого наказания, чем предусмотрено соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса за совершенное преступление, определяются статьей 64 настоящего Кодекса.

3. При назначении наказания учитываются характер и степень общественной опасности преступления и личность виновного, в том числе обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, а также влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи.

Основным требованием, которому должно отвечать любое назначаемое судом наказание, - справедливость (см. комментарий к ст. 6 УК), обеспечить которую невозможно без индивидуализации наказания.

(2) Общие начала назначения наказания - это установленные законом правила (критерии), которыми руководствуется в каждом уголовном деле, определяя виновному конкретную меру наказания.

(2) Наказание должно назначаться в пределах санкции статьи Особенной части УК, устанавливающей ответственность за совершенное преступление. Оценивая опасность содеянного, суд должен исходить именно из той оценки, которую дал законодатель данному виду преступления в соответствующей статье Особенной части. Это положение прежде всего обязывает суд правильно квалифицировать преступление, т.е. установить соответствие признаков совершенного деяния признакам конкретного состава преступления, предусмотренного уголовным законом.

Суд назначает наказание в точном соответствии с положениями Общей части УК, относящимися как к преступлению, так и к наказанию: имеется ли в деянии состав преступления, какие формы вины установлены, возраст подсудимого, применение конкретных видов наказания, возможность освобождения лица от уголовной ответственности и наказания и т.д.

Суд при назначении наказания должен учитывать также стадии совершения преступления и причины, по которым оно не доведено до конца; роль данного лица в преступлении, если оно совершено соучастниками, и др.

При назначении наказания суд учитывает характер и степень общественной опасности совершенного преступления. Закон предусматривает оценку общественной опасности каждого конкретного деяния как бы с двух сторон: качественный (характер общественной опасности) и количественный (ее степень).

Характер общественной опасности преступления определяется прежде всего объектом посягательства - какие общественные отношения нарушаются или ставятся под угрозу нарушения совершаемым преступлением.

Степень общественной опасности преступления определяется величиной вреда, причиненного объекту посягательства, совокупностью различных обстоятельств: формой вины, мотивом, способом, обстановкой и стадией совершения преступления, вкладом каждого из соучастников преступления и т.д.

Учет личности при назначении наказания предполагает выявление и оценку судом психобиологических, социальных особенностей лица, поведение до и после совершения преступления, его отношение к работе и учебе, правопорядку, семье, окружающим и другим ценностям жизни. (7) Суд учитывает обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание. Они излагаются в ст. 61 и 63 УК (см. комментарий).

Суд, кроме того, учитывает влияние назначаемого наказания на исправление осужденного, а также материальное положение семьи, наличие малолетних детей, их обеспеченность и другие условия жизни семьи осужденного.

Статья 61. Обстоятельства, смягчающие наказание.

1. Смягчающими обстоятельствами признаются:

- а) совершение впервые преступления небольшой тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств;
- б) несовершеннолетие виновного;
- в) беременность;
- г) наличие малолетних детей у виновного;
- д) совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания;
- е) совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости;
- ж) совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения;
- з) противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившегося поводом для преступления;
- и) явка с повинной, активное содействие раскрытию преступления, изобличению других соучастников преступления и розыску имущества, добытого в результате преступления;
- к) оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему.

2. При назначении наказания могут учитываться в качестве смягчающих и обстоятельства, не предусмотренные частью первой настоящей статьи.

3. Если смягчающее обстоятельство предусмотрено соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса в качестве признака преступления, оно само по себе не может повторно учитываться при назначении наказания.

Юридическое значение смягчающих обстоятельств заключается в том, что они снижают степень общественной опасности совершенного преступления, а также личности виновного и влияют не только на выбор судом конкретной меры наказания, но и учитываются при решении вопроса об освобождении от уголовной ответственности, применении условного осуждения и т.д. а) Совершение впервые преступления небольшой тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств. Случайным стечением обстоятельств следует считать объективно сложившиеся личные или семейные обстоятельства, хотя и кратковременного характера, но оказавшие сильное эмоциональное воздействие на виновного. б) Несовершеннолетие виновного.

Для несовершеннолетних характерна неустойчивость в поведении, импульсивность, избыток энергии, неумение ее использовать в правильном направлении, тяга к приключениям и т.д. Нередко такими лицами руководят ложно понимаемое чувство товарищества, озорство, они легко поддаются под влияние сильных ребят, старших по возрасту. Поэтому к несовершеннолетним в ряде случаев, если они впервые совершили преступление небольшой или средней тяжести, могут применяться принудительные меры воспитательного воздействия (см. комментарий раздела V "Уголовная ответственность несовершеннолетних").

в) Беременность.

Беременность накладывает серьезный отпечаток на поведение виновной, состояние ее здоровья и психику, сопровождается повышенной чувствительностью, вспыльчивостью, раздражительностью и т.п.; г) Наличие малолетних детей у виновного. Малолетними признаются дети до 14 лет.

д) Совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания.

К ним можно отнести тяжелое материальное положение из-за отсутствия работы или недостаточного для содержания семьи заработка, болезни какого-либо из членов семьи или близких, тяжелые жилищные или семейные условия и т.п. Необходимо только установить причинную связь между деянием и реальным наличием факторов, способствующих его совершению.

Также глубоко должен изучаться при расследовании уголовного дела мотив сострадания.

Одним словом, были ли искренними и честными побуждения лица, совершившего преступление по мотиву сострадания.

е) Совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости.

Это обстоятельство является смягчающим при условии, когда принуждение подавляло волю человека, ограничивало свободу его поведения. Принуждение бывает физическим (избиение, лишение свободы, причинение вреда здоровью и т.п.) или психическим (реальная угроза причинить вред здоровью, имуществу, интересам и т.п.).

ж) Совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление крайней необходимости, обоснованного риска, исполнение приказ или распоряжения.

Однако наличие самой ситуации необходимой обороны, крайней необходимости и т.п. служи" основанием для смягчения наказания.

з) Противоправность или аморальность поведения потерпевшего явившегося поводом для совершения преступления.

Важно, чтобы указанное поведение потерпевшего послужило провоцирующим поводом для совершения преступления.

и) Явка с повинной, активное содействие раскрытию преступления, изобличению других соучастников преступления и розыску имущества, добытого в результате преступления.

Явка с повинной заключается в том, что виновный добровольно приходит в правоохранительные органы (милиция, исправительно-трудовое учреждение, прокуратура, суд и др.) либо к официальным лицам с правдивым заявлением о совершенном им единолично либо с другими лицами преступлении и тем самым выражает намерение понести соответствующее наказание.

к) Оказание медицинской или иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления; добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда,

причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему. Перечисленные обстоятельства являются смягчающими и свидетельствуют о действиях виновного лица после совершения преступления, вызванных различными мотивами: жалостью к потерпевшему, страхом перед наказанием, раскаянием и т.д.

Статья 62. Назначение наказания при наличии смягчающих обстоятельств.

При наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных пунктами "и" и "к" части первой статьи 61 настоящего Кодекса, 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 настоящего Кодекса. См. комментарий к п. "и" и "к" ч. 1 ст. 61 УК РФ.

Статья 63. Обстоятельства, отягчающие наказание.

1. Отягчающими обстоятельствами признаются:

- а) неоднократность преступлений, рецидив преступлений;
- б) наступление тяжких последствий в результате совершения преступления;
- в) совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества (преступной организации);
- г) особо активная роль в совершении преступления;
- д) привлечение к совершению преступления лиц, которые страдают тяжелыми психическими расстройствами либо находятся в состоянии опьянения, а также лиц, не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность;
- е) совершение преступления по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды, из мести за правомерные действия других лиц, а также с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение;
- ж) совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга;
- з) совершение преступления в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, а также в отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо лица, находящегося в зависимости от виновного;
- и) совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательством, а также мучениями для потерпевшего;
- к) совершение преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ, взрывных или имитирующих их устройств, специально изготовленных технических средств, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных и иных химико-фармакологических препаратов, а также с применением физического или психического принуждения;
- л) совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках;
- м) совершение преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора;
- н) совершение преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти.

2. Если отягчающее обстоятельство предусмотрено соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса в качестве признака преступления, оно само по себе не может повторно учитываться при назначении наказания.

Перечень отягчающих обстоятельств, содержащихся в уголовном законодательстве, является исчерпывающим, и при назначении наказания суды не могут признать отягчающими никакие другие обстоятельства .б) Наступление тяжких последствий в результате совершения преступления.

Данное обстоятельство представляет собой так называемое оценочное понятие; суд в каждом конкретном деле учитывает тяжесть последствий не только в случае, когда они являются обязательным признаком объективной стороны преступления (материальный состав), но и во всех других случаях (формальный, усеченный состав).

УК. Являются ли последствия тяжкими, суд решает с учетом обстоятельств дела: важности объекта посягательства; величины причиненного вреда (здоровью или имуществу); наступлением увечья или смерти человека (одного или нескольких) и т.д.

г) Особо активная роль в совершении преступления. Чаще всего это обстоятельство относится к организатору (ч. 3 ст. 33 УК) или наиболее активному исполнителю преступления (ч. 2 ст. 33 УК), который проявляет особую настойчивость и изобретательность при его совершении.

д) Привлечение к совершению преступления лиц, которые страдают психическими расстройствами либо находятся в состоянии опьянения, а также лиц, не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность.

Эти обстоятельства свидетельствуют о высокой общественной опасности виновного, который, зная о недугах того или иного лица, сознательно вовлекает его в совершение преступления. Мотивы таких действий могут быть самыми разнообразными: стремление уйти от уголовной ответственности, получить выгоду, активно не участвуя в преступлении, "прикрыться" данными лицами и т.п.

е) Совершение преступления по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды, из мести за правомерные действия других лиц, а также с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение.

Статья 19 Конституции РФ устанавливает, что государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от национальности, расы и отношения к религии.

Важнейшей гарантией указанных прав выступает усиление ответственности за преступления, совершенные по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды.

Мотив мести за правомерные действия других лиц в принципе предполагает акт расплаты за то или иное деяние, совершенное до этого преступления.

ж) Совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга.

Преступник стремится прекратить деятельность по выполнению служебного или общественного долга либо отомстить за нее или запугать потерпевшего. Под осуществлением служебной деятельности следует понимать действия лица (как руководящего работника, так и рядового сотрудника), входящие в круг его обязанностей, вытекающих из трудового договора с государственными, частными или иными в установленном порядке зарегистрированными предприятиями или учреждениями. Под выполнением общественного долга понимается осуществление гражданином как специально возложенных на них общественных обязанностей, так и совершение других действий в интересах общества или отдельных лиц.

з) Совершение преступления в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, а также в отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо лица, находящегося в зависимости от виновного.

Для установления этого отягчающего обстоятельства необходимо, чтобы виновный достоверно это знал. При этом не имеет значения стадия беременности потерпевшей.

Малолетними признаются лица, не достигшие 14-летнего возраста, а престарелыми - лица, достигшие пенсионного возраста, если в силу старости они не могут оказать сопротивление преступнику.

Лицами, находящимися в беспомощном состоянии, признаются тяжело больные, спящие, потерявшие сознание или по иной причине физически неспособные сопротивляться преступнику. Понятие лица, находящегося в зависимости от виновного, раскрыто применительно к п. "е." ч. 1 ст. 61 УК РФ (см. комментарий).

и) Совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательствами, а также мучениями для потерпевшего.

Применяя данное отягчающее обстоятельство, суды обязаны установить, что виновный сознает, что использует особо жестокий способ, садизм, издевательства или мучения в отношении потерпевшего, предвидит возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий, и желает их наступления.

к) Совершение преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ, взрывных или имитирующих их устройств, специально изготовленных технических средств, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных и иных химико-фармакологических препаратов, а также с применением физического или психического принуждения.

Применение виновным указанных орудий и средств отягчает ответственность, поскольку для совершения преступления избирается способ, создающий повышенную опасность не только для лиц, в отношении которых оно совершается, но и для других.

л) Совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественно бедствия, а также при массовых беспорядках.

учреждений и организаций. Основаниями введения чрезвычайного положения могут быть: а) попытка насильственного изменения конституционного строя, массовые беспорядки, сопровождающиеся насилием, межнациональные конфликты, блокада отдельных местностей, угрожающие жизни и безопасности граждан или нормальной деятельности государственных институтов; б) стихийные бедствия, эпидемии, крупные аварии, ставящие под угрозу жизнь и здоровье населения и требующие проведения аварийно-спасательных и восстановительных работ.

м) Совершение преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора.

Такое доверие может использовать как должностное лицо, так и рядовой сотрудник, имеющий определенные служебные полномочия.

Договор в соответствии с Гражданским кодексом РФ может быть заключен как с физическим, так и юридическим лицом.

н) совершение преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти.

В последние годы отмечен значительный рост преступлений с использованием форменной одежды (особенно милицейской) или документов представителей власти. Данное обстоятельство способно облегчить совершение преступления и подрывает авторитет органов власти.

Использование форменной одежды или документов представителя власти является обстоятельством, отягчающим наказание, независимо от того, на каком основании - законном или незаконном.

Статья 64. Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление.

1. При наличии исключительных обстоятельств, связанных с целями и мотивами преступления, ролью виновного, его поведением во время или после совершения преступления, и других обстоятельств, существенно уменьшающих степень общественной опасности преступления, а равно при активном содействии участника группового преступления раскрытию этого преступления наказание может быть назначено ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса, или суд может назначить более мягкий вид наказания» чем предусмотрен этой статьей, или не применить дополнительный вид наказания, предусмотренный в качестве обязательного.

2. Исключительными могут быть признаны как отдельные смягчающие обстоятельства, так и совокупность таких обстоятельств.

(2) Правильным основанием назначения такого наказания являются исключительные обстоятельства, связанные: а) с целями и мотивами преступления; б) с ролью виновного, его поведением во время или после совершения преступления; в) с учетом обстоятельств, существенно уменьшающих степень общественной опасности преступления; г) с активным содействием участника группового преступления раскрытию этого преступления.

Цели и мотивы виновного должны быть лишены низменного характера и свидетельствовать о том, что преступление им совершено не по злему умыслу, а в силу причин, которые уголовный закон связывает с возможностью смягчить наказание.

Значительное место должно занимать изучение роли виновного лица, его поведение во время или после завершения преступления. Это явка с повинной; активное содействие раскрытию преступления, изобличению других участников преступления, в том числе активное содействие участника группового преступления раскрытию совершенных группой деяний; оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления; добровольное возмещение или устранение материального или морального вреда, причиненного преступлением; иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему.

Исключительным может быть признано обстоятельство, которое резко снижает степень общественной опасности совершенного преступления, например совершение преступления беременной женщиной в отношении мужа, вызванного его неправомерным действием.

(3) При назначении наказания конкретному лицу с учетом исключительных обстоятельств у суда есть три варианта. Во-первых, наказание может быть назначено ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК. Закон не указывает на ограничение в его применении, поэтому наказание более мягкое, чем предусмотрено законом, может быть назначено лицу, совершившему любое преступление. Однако суд не имеет права назначить наказание ниже того предела, который определен для данного вида наказания статьей Общей части УК. Во-вторых, суд может назначить более мягкий вид наказания по сравнению с теми, которые предусмотрены санкцией, иными словами, назначить наказание, санкцией не предусмотренное. И, в-третьих, суд может не применить дополнительный вид наказания, предусмотренный в качестве обязательного.

Статья 65. Назначение наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении.

1. Срок или размер наказания лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, но заслуживающим снисхождения, не может превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление. Если соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса предусмотрены смертная казнь или пожизненное лишение свободы, эти виды наказаний не применяются.
2. Наказание лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, но заслуживающим особого снисхождения, назначается по правилам о назначении более мягкого наказания, чем предусмотрено за совершение данного преступления, в соответствии со статьей 64 настоящего Кодекса.
3. При назначении наказания по совокупности преступлений в случаях, предусмотренных частями первой или второй настоящей статьи, его вид, срок или размер определяются по правилам, предусмотренным статьей 69 настоящего Кодекса.
4. При назначении наказания лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, но заслуживающим снисхождения, учитываются смягчающие и отягчающие обстоятельства, предусмотренные статьями 61 и 63 настоящего Кодекса. При назначении наказания лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, но заслуживающим особого снисхождения, учитываются смягчающие обстоятельства, предусмотренные статьей 61 настоящего Кодекса.

Статья 66. Назначение наказания за неоконченное преступление.

1. При назначении наказания за неоконченное преступление учитываются обстоятельства, в силу которых преступление не было доведено до конца.
2. Срок или размер наказания за приготовление к преступлению не может превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса за оконченное преступление*
3. Срок или размер наказания за покушение на преступление не может превышать трех четвертей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса за оконченное преступление.
3. Смертная казнь и пожизненное лишение свободы за приготовление к преступлению и покушение на преступление не назначаются.

Обстоятельства, в силу которых преступление не было доведено до конца, учитываемые при назначении наказания за неоконченное преступление, могут быть самые разные. Главное здесь состоит в том, что виновный не совершил всех тех действий, которые, по его убеждению, были необходимы для окончания преступления. Данные обстоятельства не зависят от воли виновного, но, тем не менее, не могут не учитываться при назначении наказания.

Смягчение наказания за приготовление и покушение вызвано тем, что они обладают меньшей общественной опасностью, чем оконченные преступления. Преступник еще не причинил вреда объекту, охраняемому уголовным законом (при приготовлении и даже покушении) или причинил меньший вред при покушении. Приготовление менее опасно, чем покушение. УК учитывает эти обстоятельства, во-первых, устанавливая уголовную ответственность лица за приготовление только к тяжкому или особо тяжкому преступлению (ч. 2 ст. 30 УК) и, во-вторых, снижая верхний предел наиболее строгого наказания за приготовление, чем за покушение (ч. 2 и 3 ст. 66 УК).

Статья 67. Назначение наказания за преступление, совершенное в соучастии.

1. При назначении наказания за преступление, совершенное в соучастии, учитываются характер и степень фактического участия лица в его совершении, значение этого участия для достижения цели преступления, его влияние на характер и размер причиненного или возможного вреда.

4. Смягчающие или отягчающие обстоятельства, относящиеся к личности одного из соучастников, учитываются при назначении наказания только этому соучастнику.

Характер фактического участия лица в совершении преступления определяется ролью: организатор, подстрекатель, исполнитель (соисполнитель), пособник. По общему правилу организаторам, исполнителям, подстрекателям назначается более строгое наказание, чем пособникам. Однако здесь все зависит от конкретных обстоятельств: второстепенный соучастник может оказаться более опасным.

Степень фактического участия лица в совершении преступления, ее влияние на характер и размер причиненного или возможного вреда зависят не только от роли соучастника (кем он выступает), но и от активности в исполнении своих противоправных функций.

Статья 68. Назначение наказания при рецидиве преступлений.

1. При назначении наказания при рецидиве, опасном рецидиве или особо опасном рецидиве преступлений учитываются число, характер и степень общественной опасности ранее совершенных преступлений, обстоятельства, в силу которых исправительное воздействие предыдущего наказания оказалось недостаточным, а также характер и степень общественной опасности вновь совершенных преступлений.

2. Срок наказания при рецидиве преступлений не может быть ниже половины максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, при опасном рецидиве преступлений - не менее двух третей, а при особо опасном рецидиве преступлений - не менее трех четвертей максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление.

5. Если статья (часть статьи) Особенной части настоящего Кодекса содержит указание на судимость лица, совершившего преступление, как на квалифицирующий признак, а также при наличии исключительных обстоятельств, предусмотренных статьей 64 настоящего Кодекса, наказание при рецидиве, опасном рецидиве или особо опасном рецидиве преступлений назначается без учета правил, предусмотренных частью второй настоящей статьи.

Статья 69. Назначение наказания по совокупности преступлений.

1. При совокупности преступлений наказание назначается отдельно за каждое совершенное преступление.

2. Если преступления, совершенные по совокупности, являются только преступлениями небольшой тяжести» то окончательное наказание назначается путем поглощения менее строгого наказания более строгим либо путем частичного или полного сложения наказаний. При этом окончательное наказание не может превышать максимального срока или размера наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений.

3. Если преступления, совершенные по совокупности, являются только преступлениями средней тяжести, тяжкими или особо тяжкими преступлениями, то окончательное наказание назначается путем частичного или полного сложения наказаний. При этом окончательное наказание в виде лишения свободы не может быть более двадцати пяти лет.

4. При совокупности преступлений к основным видам наказания могут быть присоединены дополнительные виды наказаний. Окончательное дополнительное наказание при частичном или

полном сложении наказаний не может превышать максимального срока или размера, предусмотренного для данного вида наказания Общей частью настоящего Кодекса.

6. По тем же правилам назначается наказание, если после вынесения судом приговора по делу будет установлено, что осужденный виновен еще и в другом преступлении, совершенном им до вынесения приговора суда по первому делу. В этом случае в окончательное наказание засчитывается наказание, отбытое по первому приговору суда.

Закон указывает, что при совершении нескольких преступлений суд должен назначить наказание отдельно за каждое преступление. Такое требование основано на принципе индивидуализации наказания.

Закон не уточняет, когда должно применяться правило поглощения менее строгого наказания более строгим, а когда - правило частичного или полного сложения наказаний, отдавая решение этого вопроса на усмотрение суда.

Если же совокупность преступлений включает в себя преступление средней тяжести (ч. 3 ст. 15 УК), тяжкое (ч. 4 ст. 15 УК) или особо тяжкое преступление (ч. 5 ст. 15 УК), то в соответствии с ч. 3 ст. 69 УК окончательное наказание назначается путем частичного или полного сложения наказаний. При этом окончательное наказание в виде лишения свободы не может превышать двадцати пяти лет. Таким образом, суд, во-первых, не вправе применить принципы поглощения менее строгого наказания более строгим, а должен руководствоваться только принципом сложения. Во-вторых, суд вправе выйти за пределы санкций той статьи УК, которая предусматривает более строгое наказание.

В соответствии с ч. 4 ст. 69 УК к основному наказанию при совокупности преступлений могут быть присоединены дополнительные виды наказаний. Они тоже назначаются отдельно за преступления, входящие в совокупность, и только затем присоединяются к окончательному наказанию. Дополнительные наказания одинакового вида могут складываться полностью или частично, но в пределах срока (размера), указанного для данного вида наказания статьей Общей части УК.

Правила назначения наказания по совокупности преступлений действуют и в том случае, если после вынесения судом приговора по делу будет установлено, что осужденный виновен еще и в другом преступлении, совершенном им до вынесения приговора суда по первому делу. В этом случае в окончательный итог засчитывается наказание, отбытое по первому приговору суда.

Статья 70. Назначение наказания по совокупности приговора.

1. При назначении наказания по совокупности приговоров к наказанию, назначенному по последнему приговору суда, частично или полностью присоединяется не отбытая часть наказания по предыдущему приговору суда.

2. Окончательное наказание по совокупности приговоров в случае, если оно менее строгое, чем лишение свободы, не может превышать максимального срока или размера, предусмотренного для данного вида наказания Общей частью настоящего Кодекса.

3. Окончательное наказание по совокупности приговоров в виде лишения свободы не может превышать тридцати лет.
4. Окончательное наказание по совокупности приговоров должно быть больше как наказания, назначенного за вновь совершенное преступление, так и не отбытой части наказания по предыдущему приговору суда.
7. Присоединение дополнительных видов наказаний при назначении наказания по совокупности приговоров производится по правилам, предусмотренным частью четвертой статьи 69 настоящего Кодекса.

Наказание по совокупности приговоров назначается в случаях, когда осужденный после вынесения приговора, но до полного отбытия наказания совершил новое преступление. В отличие от назначения наказания по совокупности преступлений при этом не применяется правило поглощения менее строгого наказания более строгим.

Пределы такого присоединения, т. е. размеры окончательного наказания, определяются в УК в двух вариантах: применительно к наказаниям менее строгим, чем лишение свободы, и к наказанию в виде лишения свободы. В первом варианте, т. е. при назначении окончательного наказания менее строгого, чем лишение свободы, в соответствии с ч. 2 ст. 70 УК РФ это наказание не может превышать максимального срока или размера наказания, установленного для данного вида наказания Общей частью УК. Например, если окончательное наказание по совокупности приговоров определяется в виде штрафа, его размер не может превышать максимального размера, установленного в ст. 46 УК РФ, т. е. одной тысячи минимальных размеров оплаты труда либо размера, соответствующего части заработной платы или иного дохода осужденного за период в один год. В случае назначения наказания по совокупности приговоров в виде лишения свободы окончательное наказание в соответствии с ч. 3 ст. 70 УК РФ не может превышать тридцати лет. Например, лицо по первому приговору за убийство без отягчающих обстоятельств (ч. 1 ст. 105 УК РФ — наказывается лишением свободы на срок от шести до пятнадцати лет) было осуждено к 14 годам лишения свободы. Через год, отбывая наказание в местах лишения свободы, оно совершило умышленное причинение тяжкого вреда здоровью другого осужденного (п. «в» ч. 3 ст. 111 УК РФ — наказывается лишением свободы на срок от пяти до двенадцати лет). Вначале суд назначает наказание за второе преступление, допустим, в виде двенадцати лет лишения свободы. К нему присоединяется неотбытое наказание по предыдущему приговору, т. е. 13 лет. Следовательно, окончательное наказание может быть определено в виде 25 лет лишения свободы. В данном случае суд вправе применить принцип полного сложения, так как окончательное наказание не превышает 30 лет.

Рассмотрим ситуацию, когда суд будет вынужден ограничиться частичным сложением наказания по новому приговору и неотбытого наказания по первому приговору. Лицо было осуждено за захват заложника при особо отягчающих обстоятельствах (ч. 3 ст. 206 УК РФ) к 20 годам лишения свободы. Через год в местах лишения свободы оно совершило умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего, т. е. при особо отягчающих обстоятельствах (ч. 4 ст. III УК РФ — наказывается лишением свободы на срок от пяти до пятнадцати лет). Допустим, за новое преступление суд назначил наказание в виде пятнадцати лет лишения свободы. Окончательное наказание в данном случае может быть назначено только путем частичного (а не полного) присоединения неотбытой части наказания к наказанию, назначенному по последнему приговору. То есть к пятнадцати годам суд может присоединить не все неотбытые 19 лет, а только 15 (чтобы не выйти за пределы установленного законодателем максимума — 30 лет).

В соответствии с ч. 4 ст. 70 УК РФ окончательное наказание по совокупности приговоров должно быть больше как наказания, назначенного за вновь совершенное преступление, так и неотбытой части наказания по предыдущему приговору.

Присоединение дополнительных наказаний при назначении наказания по совокупности приговоров в соответствии с ч.5 ст. 70 У К РФ производится так же, как и при назначении наказания *по* совокупности преступлений (ч. 4 ст. 69 УК РФ).

Статья 71. Порядок определения сроков наказаний при сложении наказаний.

1. При частичном или полном сложении наказаний по совокупности преступлений и совокупности приговоров одному дню лишения свободы соответствуют:

- а) один день ареста или содержания в дисциплинарной воинской части;
- б) два дня ограничения свободы;
- в) три дня исправительных работ или ограничения по военной службе;
- г) восемь часов обязательных работ.

2. Штраф либо лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, а также конфискация имущества при сложении их с ограничением свободы, арестом, содержанием в дисциплинарной воинской части, лишением свободы исполняются самостоятельно.

Статья 72. Исчисление сроков наказаний и зачет наказания.

1. Сроки лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, исправительных работ, ограничения по военной службе, ограничения свободы, ареста, содержания в дисциплинарной воинской части, лишения свободы исчисляются в месяцах и годах, а обязательных работ - в часах.

2. При замене наказания или сложении наказаний, предусмотренных частью первой настоящей статьи, а также при зачете наказания сроки наказаний могут исчисляться в днях.

3. Время содержания лица под стражей до судебного разбирательства засчитывается в сроки лишения свободы, содержания в дисциплинарной воинской части и ареста из расчета один день за один день, ограничения свободы - один день за два дня, исправительных работ и ограничения по военной службе - один день за три дня, а в срок обязательных работ - из расчета один день содержания под стражей за восемь часов обязательных работ.

4. Время содержания лица под стражей до вступления приговора суда в законную силу и время отбытия лишения свободы, назначенного приговором суда за преступление, совершенное вне пределов Российской Федерации, в случае выдачи лица на основании статьи 13 настоящего Кодекса засчитываются из расчета один день за один день.

4. При назначении осужденному, содержащемуся под стражей до судебного разбирательства, в качестве основного вида наказания штрафа, лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью суд, учитывая срок содержания под стражей, смягчает назначенное наказание или полностью освобождает его от отбывания этого наказания.

Если срок определен в годах, то он оканчивается в последний день истечения года. Например, если по приговору суда в один год срок исчисляется с 20 июня 1996 г., то он оканчивается 19 июня 1997 г. При этом не имеет значения число дней в году (т.е. является ли год високосным).

Если срок определен в месяцах, то он оканчивается в последний день истечения месяца. Например, если наказание определено в 4 месяца и его срок начинается с 5 января, то оканчивается он 4 мая. При этом не имеет значения количество дней в каждом месяце.

Статья 73. Условное осуждение

1. Если, назначив исправительные работы, ограничение по военной службе, ограничение свободы, содержание в дисциплинарной воинской части или лишение свободы, суд придет к выводу о воз-

возможности исправления осужденного без отбывания наказания, он постановляет считать назначенное наказание условным.

2. При назначении условного осуждения суд учитывает характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного, в том числе смягчающие и отягчающие обстоятельства.

3. При назначении условного осуждения суд устанавливает испытательный срок, в течение которого условно осужденный должен своим поведением доказать свое исправление. В случае назначения лишения свободы на срок до одного года или более мягкого вида наказания испытательный срок должен быть не менее шести месяцев и не более трех лет, а в случае назначения лишения свободы на срок свыше одного года - не менее шести месяцев и не более пяти лет.

4. При условном осуждении могут быть назначены дополнительные виды наказаний, кроме конфискации имущества.

5. Суд, назначая условное осуждение, может возложить на условно осужденного исполнение определенных обязанностей: не менять постоянного места жительства, работы, учебы без уведомления специализированного государственного органа, осуществляющего исправление осужденного, не посещать определенные места, пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания, осуществлять материальную поддержку семьи. Суд может возложить на условно осужденного исполнение и других обязанностей, способствующих его исправлению.

6. Контроль за поведением условно осужденного осуществляется уполномоченным на то специализированным государственным органом, а в отношении военнослужащих - командованием воинских частей и учреждений.

7. В течение испытательного срока суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, может отменить полностью или частично либо дополнить ранее установленные для условно осужденного обязанности.

Условное осуждение заключается в том, что суд, назначив виновному наказание в виде исправительных работ, ограничения ио военной службе, ограничения свободы, содержания в дисциплинарной части или лишения свободы и придя к выводу о возможности исправления осужденного без реального отбывания наказания, постановляет считать его условным (ч. 1 ст. 73 УК), т.е. не применять к осужденному.

(3) При решении вопроса об условном осуждении суд учитывает не только характер и степень общественной опасности совершенного преступления, но и личность виновного. Условное осуждение допустимо к тем лицам, которым суд доверяет, полагая» что для их исправления нет необходимости в реальном исполнении приговора.

(4) Применение осуждения уголовный закон связывает с определенными условиями.

Во-первых, устанавливается испытательный срок, в течение которого условно осужденный должен доказать свое исправление. Пределы такого срока дифференцированы: в случае назначения лишения свободы на срок до одного года и более мягкого вида наказания испытательный срок должен быть не менее шести месяцев и не более трех лет, а в случае назначения лишения свободы на срок свыше одного года - не менее шести месяцев и не более пяти лет. При этом могут быть назначены и дополнительные наказания, кроме конфискации имущества.

Во-вторых, назначая условное осуждение, суд в соответствии с ч. 5 ст. 73 УК РФ может возложить на осужденного исполнение определенных обязанностей.

Статья 74. Отмена осуждения или продление испытательного срока.

1. Если до истечения испытательного срока условно осужденный своим поведением доказал свое исправление, суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, может постановить об отмене условного осуждения и о снятии судимости. При этом условное осуждение может быть отменено по истечении не менее половины установленного испытательного срока.

2. Если условно осужденный уклонился от исполнения возложенных на него судом обязанностей или совершил нарушение общественного порядка, за которое на него было наложено административное взыскание, суд по представлению органа, указанного в части первой настоящей статьи, может продлить испытательный срок, но не более чем на один год.

3. В случае систематического или злостного неисполнения условно осужденным в течение испытательного срока возложенных на него судом обязанностей суд по представлению органа, указанного в части первой настоящей статьи, может постановить об отмене условного осуждения и исполнении наказания, назначенного приговором суда.

5. В случае совершения условно осужденным в течение испытательного срока преступления по неосторожности либо умышленного преступления небольшой тяжести вопрос об отмене или о сохранении условного осуждения решается судом.

Под систематическим неисполнением обязанностей в ч. 3 ст. 74 УК понимается их неисполнение три и более раз, под злостным - упорное нежелание осужденного встать на путь исправления (злостные хулиганские поступки, нежелание соблюдать ограничения в посещении определенных мест, пренебрежение замечаний сотрудника, осуществляющего контроль за поведением, и т.п.).

Перечень обязанностей, возлагаемых на условно осужденного на время испытательного срока, изложен в ч. 5 ст. 73 УК.

Если в течение испытательного срока условно осужденный совершит преступление по неосторожности либо умышленное преступление небольшой тяжести, то суд в соответствии с ч. 4 ст. 74 УК РФ может, но не обязан отменить условное осуждение.

По истечении испытательного срока, если осужденный выполнил предписания суда, его судимость за преступление, за которое он был условно осужден, автоматически погашается, как и все иные правовые последствия преступления, за которое он был осужден. С этого момента условно осужденный не является судимым (п. "а" ч. 3 ст. 86 УК РФ).

ТЕМА 8. ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ И НАКАЗАНИЯ.

ВОПРОСЫ:

1. Понятие освобождения от уголовной ответственности и освобождения от наказания.
2. Основания освобождения от уголовной ответственности:
 - А) деятельное раскаяние лица;
 - Б) примирение с потерпевшим;
 - В) изменение обстановки;
 - Г) истечение сроков давности;
 - Д) акт амнистии.
3. Основания освобождения от наказания:
 - А) условно-досрочное освобождение;
 - Б) замена не отбытой части наказания более мягким видом наказания;
 - В) болезнь преступника;
 - Г) отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам имеющим малолетних детей;
 - Д) истечение сроков давности обвинительного приговора суда;
 - Е) акт помилования.
4. Понятие, погашение, снятие судимости.

1. Понятие освобождения от уголовной ответственности и освобождения от наказания.

Под уголовной ответственностью следует понимать все меры уголовно-правового воздействия, применяемые к лицу, совершившему преступление. Исходя из содержания указанных мер, уголовная ответственность включает в себя наказание и иные меры уголовно-правового воздействия, не являющиеся наказанием. Соответственно этому уголовная ответственность подразделяется на два вида: без назначения наказания и с назначением наказания. В первом случае освобождение от уголовной ответственности осуществляется либо судом (без вынесения обвинительного приговора), либо судьей, следователем, прокурором или органом дознания. Во втором случае содержанием уголовной ответственности является осуждение лица в обвинительном приговоре и реальное применение к нему наказания (в некоторых случаях сюда входят и определенные уголовно-правовые последствия отбывания наказания, связанные, например, с институтом судимости).

В УК РФ предусмотрено четыре вида освобождения от уголовной ответственности:

- 1) в связи с деятельным раскаянием (ст. 75 УК РФ);
- 2) в связи с примирением с потерпевшим (ст. 76 УК РФ);
- 3) в связи с изменением обстановки (ст. 77 УК РФ);
- 4) в связи с истечением сроков давности (ст. 78 УК РФ)¹.

Во всех указанных в законе случаях освобождения от уголовной ответственности лицо может быть освобождено от нее лишь тогда, когда оно совершает деяние, содержащее состав преступления, т. е. когда есть предусмотренное уголовным законом основание уголовной ответственности. При этом уголовный закон связывает возможность освобождения от ответственности с совершением не любого преступления, а определенной тяжести. Так, освобождение от уголовной ответственности трех видов (кроме освобождения в связи с истечением срока давности) возможно лишь при совершении лицом преступления небольшой (ст. 75, 76 УК РФ) или небольшой или средней тяжести (ст. 77 УК РФ). Кроме того, требуется, чтобы лицо впервые совершило преступление указанной степени тяжести.

Не менее важным является условие, чтобы само лицо, совершившее преступление указанной тяжести, не представляло общественной опасности (иначе все случаи совершения таких преступлений фактически оказались бы вне сферы уголовной наказуемости).

Таким образом, освобождение от уголовной ответственности означает полную реализацию прав и обязанностей субъектов уголовно-правового отношения, и, следовательно, преступление, совершенное после освобождения от уголовной ответственности, не может считаться повторным. В определенной мере освобождение от наказания напоминает освобождение от уголовной ответственности. Вместе с тем между этими видами освобождения существуют и принципиальные различия.

Во-первых, от уголовной ответственности, как уже отмечалось, обычно освобождается лицо, совершившее преступление небольшой (в связи с деятельным раскаянием, в связи с примирением с потерпевшим) или средней тяжести (в связи с изменением обстановки). Освобождение же от наказания возможно и в случае совершения лицом тяжкого и особо тяжкого преступления.

Во-вторых, освобождение от уголовной ответственности осуществляется до вынесения судом обвинительного приговора и в связи с этим производится не только судом, но и следователем, прокурором, органом дознания. Освобождение от наказания осуществляется после вынесения обвинительного приговора и в связи с этим только судом.

Новый УК РФ предусматривает следующие пять видов освобождения от наказания:

- 1) условно-досрочное освобождение от отбывания наказания (ст. 79 УК РФ);
- 2) замена не отбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 80 УК РФ);
- 3) освобождение от наказания в связи с болезнью (ст. 81 УК РФ);
- 4) отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей (ст. 82 УК РФ);
- 5) освобождение от отбывания наказания в связи с истечением срока давности обвинительного приговора (ст. 83 УК РФ)¹.

Как и освобождение от уголовной ответственности, освобождение от наказания является реализацией принципов гуманизма и справедливости. Оно также влечет за собой определенные уголовно-правовые последствия. Факт освобождения от уголовного преследования является юридическим фактом, прекращающим охранительное уголовно-правовое отношение.

2. Основания освобождения от уголовной ответственности:

А) деятельное раскаяние лица.

Статья 75. Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием

1. Лицо, впервые совершившее преступление небольшой тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если после совершения преступления добровольно явилось с повинной, способствовало раскрытию преступления, возместило причиненный ущерб или иным образом загладило вред, причиненный в результате преступления.

2. Лицо, совершившее преступление иной категории, при наличии условий, предусмотренных частью первой настоящей статьи, может быть освобождено от уголовной ответственности только в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса.

Основания освобождения от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием складываются из двух показателей: оценки совершенного преступления и оценки поведения лица после совершения преступления.

Поведение лица после совершения такого преступления должно выражаться в деятельном раскаянии, которое предполагает признание вины, подкрепленное активными действиями, указанными в ч. 1 комментируемой нормы. К таким действиям закон относит добровольную явку с повинной, способствование раскрытию преступления, возмещение причиненного ущерба. Причем

данный перечень не закрыт. Лицо может быть освобождено от уголовной ответственности по основаниям ч. 1 ст. 75 УК, если иным образом загладило вред, причиненный в результате совершенного им преступления.

Значительно расширен круг преступных деяний, после совершения которых лицо освобождается от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием.

Такое освобождение предусматривается:

- при похищении человека (примечание к ст. 126 УК РФ) в отношении лица, добровольно освободившего похищенного, если в его действиях не содержится состава иного преступления,
- при терроризме (примечание к ст. 205 УК РФ) в отношении лица, участвовавшего в подготовке акта терроризма, если оно своевременным предупреждением органов власти или иным способом способствовало предотвращению осуществления акта терроризма и если в действиях этого лица не содержится иного состава преступления;
- при захвате заложников (примечание к ст. 206 УК РФ) в отношении лица, добровольно или по требованию властей освободившего заложника, если в его действиях не содержится состава иного преступления;
- при участии в незаконном вооруженном формировании (примечание к ст. 208 УК РФ) в отношении лица, добровольно прекратившего участие в незаконном вооруженном формировании и сдавшем оружие, если в его действиях не содержится иного состава преступления и т.д.

б) Примирение сторон:

Статья 76. Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим. Лицо, впервые совершившее преступление небольшой тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если оно примирилось с потерпевшим и загладило причиненный потерпевшему вред.

рассмотрения его в суде. Правовые последствия применения данной нормы аналогичны освобождению от уголовной ответственности в соответствии со ст. 75 УК: дело подлежит прекращению производством и лицо судимым не считается.

Для примирения неважно, по чьей инициативе оно достигнуто. Необходим сам факт обоюдного согласия виновного и потерпевшего примириться друг с другом, не иметь претензий, об удовлетворении требований потерпевшего и т.д. Нет, к примеру, оснований освобождения от уголовной ответственности по комментируемой статье, если был лишь возмещен ущерб по иску потерпевшего, а примирения его с виновным не достигнуто.

О факте примирения виновный и потерпевший должны заявить соответственно органу дознания, следствия, прокурору или суду. Последние, если убедятся в наличии такого примирения, в том, что заглажен вред, фиксируют это в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством.

в) Изменение обстановки.

В соответствии со ст. 77 УК РФ лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если будет установлено, что вследствие изменения обстановки это лицо или совершенное им деяние перестали быть общественно опасными.

В этом случае основанием освобождения от уголовной ответственности является отпадение вследствие изменения обстановки общественной опасности либо деяния, либо лица, его совершившего, или обоих этих обстоятельств.

Под изменением обстановки следует понимать не только изменение социальных и политических условий в стране, например прекращение военного времени, но и изменение конкретной обстановки в том или ином районе, местности, на предприятии, в учреждении и т. д. Например,

лицо совершило преступление, предусмотренное ч. 2 ст. 260 УК РФ (незаконная порубка деревьев и кустарников), однако во время расследования этого преступления выяснено, что участок лесного массива, где лицо произвело незаконную порубку, будет затоплен в связи с производством гидротехнических работ.

Изменение обстановки, свидетельствующее об отпадении общественной опасности деяния или лица, его совершившего, нельзя смешивать с изменением уголовного закона, устраняющим преступность деяния. В этом случае происходит не освобождение от уголовной ответственности в соответствии со ст. 77 УК РФ, а прекращение уголовной ответственности в силу правила об обратной силе уголовного закона (ст. 10 УК РФ).

Г) Истечение сроков давности.

Под давностью привлечения к уголовной ответственности понимается истечение установленного законом срока, который устраняет возможность привлечения лица к уголовной ответственности. В соответствии со ст. 78 УК РФ лицо, совершившее преступление, освобождается от уголовной ответственности при следующих трех условиях: а) если истек установленный законом давностный срок; б) если лицо в течение этого срока не совершит нового преступления и в) если лицо не уклоняется от следствия или суда.

Наличие этих условий свидетельствует об отпадении общественной опасности лица, совершившего преступление, что и служит основанием для его освобождения от уголовной ответственности.

Уголовный закон устанавливает различные сроки давности в зависимости от тяжести совершенного лицом преступления. Чем более опасным является преступление, тем строже предусмотренное за него в законе наказание и тем продолжительнее сроки давности, исключающие уголовную ответственность.

В ч. 1 ст. 78 УК РФ установлены четыре давностных срока:

- а) два года после совершения преступлений небольшой тяжести (ч. 2 ст. 15 УК РФ);
- б) шесть лет после совершения преступления средней тяжести (ч. 3 ст. 15 УК РФ);
- в) десять лет после совершения тяжкого преступления (ч. 4 ст. 15 УК РФ);
- г) пятнадцать лет после совершения особо тяжкого преступления (ч. 5 ст. 15 УК РФ).

Сроки давности исчисляются со дня совершения преступления, а при приготовлении к преступлению или покушении на него — с момента выполнения действий, образующих приготовление или покушение. В связи с этим очень важно установить момент окончания совершения преступного деяния. Как уже отмечалось, преступление является окончанным, когда в совершенном лицом деянии содержатся все признаки состава преступления, предусмотренного конкретной статьей Особенной части УК. Преступления с материальным составом считаются окончанными в момент наступления предусмотренных законом вредных последствий.

Преступления с формальным составом — в момент совершения лицом запрещенного законом действия (бездействия). С этого момента и следует исчислять начало течения срока давности.

1. Лицо освобождается от уголовной ответственности, если со дня совершения преступления истекли следующие сроки:

- а) два года после совершения преступления небольшой тяжести;
- б) шесть лет после совершения преступления средней тяжести;
- в) десять лет после совершения тяжкого преступления;
- г) пятнадцать лет после совершения особо тяжкого преступления.

2. Сроки давности исчисляются со дня совершения преступления и до момента вступления приговора суда в законную силу. В случае совершения лицом нового преступления сроки давности по каждому преступлению исчисляются самостоятельно*

3. Течение сроков давности приостанавливается, если лицо, со" вершившее преступление, уклоняется от следствия или суда* В этом случае течение сроков давности возобновляется с момента задержания указанного лица или явки его с повинной.

4. Вопрос о применении сроков давности к лицу, совершившему преступление, наказуемое смертной казнью или пожизненным лишением свободы, решается судом. Если суд не сочтет возможным освободить указанное лицо от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности, то смертная казнь и пожизненное лишение свободы не применяются.

5. К лицам, совершившим преступления против мира и безопасности человечества, предусмотренные статьями 353, 356, 357 и 358 настоящего Кодекса, сроки давности не применяются.

Д) Акт амнистии.

Уголовно-правовая регламентация акта амнистии дается в ст. 84 УК РФ. В соответствии с этой статьей амнистия объявляется в отношении индивидуально не определенного круга лиц (акты амнистии могут распространяться, например, на женщин, несовершеннолетних, лиц старше определенного возраста и т. д.), не обозначенных персонально (т. е. пофамильно). Эти акты могут содержать предписания следующего характера:

- 1) об освобождении от уголовной ответственности лиц, совершивших преступления;
- 2) об освобождении от наказания или его отбывания лиц, осужденных за преступления;
- 3) о сокращении назначенного наказания;
- 4) о замене назначенного наказания более мягким;
- 5) об освобождении от дополнительного наказания;
- 6) о снятии судимости.

Амнистия не ставит под сомнение и законность, и обоснованность приговора суда. Амнистия лишь смягчает участь лиц, совершивших преступления, в том числе и осужденных, и означает проявление к ним гуманности и милосердия со стороны законодательной власти.

Как уже отмечалось, акт амнистии сочетает в себе освобождение как от уголовной ответственности, так и от наказания.

Постановление об амнистии предписывало также прекращение производства следственных дел и дел, не рассмотренных судами, о преступлениях, совершенных до вступления Постановления в силу в отношении лиц, относящихся к перечисленным выше категориям (за исключением некоторых указанных в Постановлении категорий). Кроме того, этим же Постановлением некоторым категориям осужденных сокращалась неотбытая часть наказания.

Например, предписание акта амнистии 19 апреля 1995 г. об освобождении от наказания не распространялось на такие категории лиц, как виновные в умышленном убийстве при отягчающих и без отягчающих обстоятельствах, повторно осужденные к лишению свободы за умышленные преступления, ранее освобождавшиеся от наказания в порядке амнистии или помилования и вновь совершившие умышленное преступление.

Основания освобождения от наказания:

А) Условно-досрочное освобождение;

Основания, условия и порядок досрочного освобождения регламентируются ст. 79 УК РФ.

Условно-досрочное освобождение возможно в отношении лица, отбывающего не всякое наказание, а только наказание в виде исправительных работ, ограничения по военной службе, ограничения свободы, содержания в дисциплинарной воинской части или лишения свободы (досрочное освобождение от других видов наказания просто нецелесообразно). При этом лицо может быть полностью или частично освобождено и от дополнительного наказания.

Основанием условно-досрочного освобождения является убеждение суда в том, что осужденный для своего исправления не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания. Уголовный кодекс предусматривает дифференцированные сроки, по отбытии которых возможно условно-досрочное освобождение:

1) не менее половины срока наказания, назначенного за преступление небольшой или средней тяжести;

2) не менее двух третей срока наказания, назначенного за тяжкое преступление;

3) не менее трех четвертей срока наказания, назначенного за особо тяжкое преступление (этот же срок устанавливается для условно-досрочного освобождения от наказания лица, ранее условно-досрочно освобождавшегося, если это освобождение было отменено по основаниям, указанным в части 7 ст. 79 УК РФ. В законе также оговаривается, что в любом случае срок фактически отбытого лицом наказания не может быть менее шести месяцев.

Фиксированный срок установлен для лиц, отбывающих наказание в виде пожизненного лишения свободы. Лицо при этом может быть условно-досрочно освобождено от наказания, если фактически отбыло не менее двадцати пяти лет лишения свободы (если судом будет признано, что оно не нуждается в дальнейшем отбывании наказания).

Применяя условно-досрочное освобождение, суд может возложить на лицо обязанности, предусмотренные частью 5 ст. 73 УК РФ, т. е. те же обязанности, что и при назначении условного осуждения: не менять постоянного места жительства без уведомления органа, осуществляющего исправление осужденного, не посещать определенные места, пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания, осуществлять материальную поддержку семьи, а также и другие обязанности, способствующие, по мнению суда, его исправлению. Контроль за поведением лица, освобожденного условно-досрочно, в том числе и за выполнением возложенных на него судом обязанностей, осуществляется уполномоченным на то специализированным государственным органом, а в отношении военнослужащих — командованием воинских частей и учреждений.

Если в течение оставшейся не отбытой части наказания:

а) осужденный совершил нарушение общественного порядка, за которое на него было наложено административное взыскание, или злостно уклонился от исполнения обязанностей, возложенных на него судом при применении условно-досрочного освобождения, суд по представлению органов, указанных в части шестой настоящей статьи, может постановить об отмене условно-досрочного освобождения и исполнении оставшейся не отбытой части наказания;

б) осужденный совершил преступление по неосторожности, вопрос об отмене либо о сохранении условно-досрочного освобождения решается судом;

в) осужденный совершил умышленное преступление, суд назначает ему наказание по правилам, предусмотренным статьей 70 настоящего Кодекса. По этим же правилам назначается наказание в случае совершения преступления по неосторожности, если суд отменяет условно-досрочное освобождение.

Б) Замена не отбытой части наказания более мягким видом наказания;

В соответствии со ст. 80 УК РФ лицу, отбывающему наказание в виде лишения свободы за преступление небольшой или средней тяжести, суд с учетом его поведения в период отбывания наказания может заменить оставшуюся неотбытую часть наказания более мягким видом наказания. При этом лицо может быть полностью или частично освобождено от дополнительного вида наказания.

Замена неотбытой части наказания более мягким может быть применена после фактического отбытия осужденным не менее одной трети срока наказания. При замене неотбытой части наказания суд может избрать любое более мягкое наказание (в сравнении с другими видами наказания, перечисленными в ст. 44 УК РФ в пределах, установленных для каждого вида наказания).

• В отличие от условно-досрочного освобождения от наказания замена неотбытой части наказания более мягким наказанием является безусловной. Решение суда о замене является юриди-

ческим фактом, прекращающим существование охранительного уголовно-правового отношения и свидетельствующим о полной реализации прав и обязанностей его субъектов.

В) Болезнь преступника

В соответствии с ч. 1 ст. 81 УК РФ лицо, у которого после совершения преступления наступило психическое расстройство, лишающее его возможности осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, освобождается от наказания, а лицо, отбывающее наказание, освобождается от дальнейшего его отбывания. К таким лицам суд может назначить принудительные меры медицинского характера.

В ч.2 ст. 81 УК РФ предусматривается возможность освобождения от отбывания наказания также и лица, заболевшего после совершения преступлений иной тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания.

Препятствующей отбыванию наказания обычно признается болезнь, угрожающая при дальнейшем содержании осужденного в местах лишения свободы его жизни или могущая привести к другим. После своего выздоровления освобожденные от наказания лица могут подлежать наказанию, если не истекли сроки давности, предусмотренные ст. 78 и 83 УК РФ.

Особый порядок освобождения по болезни устанавливается для военнослужащих, отбывающих наказание в виде ареста либо содержания в дисциплинарной воинской части. Они освобождаются от дальнейшего отбывания наказания в случае заболевания, делающего их негодными к военной службе. Не отбытая часть наказания может быть заменена им на иное, более мягкое наказание.

Г) Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам имеющим малолетних детей;

Отсрочка может быть применена к беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет, кроме осужденных к лишению свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности. Таковую отсрочку нельзя применить к указанной категории женщин, если они осуждены на срок свыше пяти лет, например, за умышленное убийство (ст. 105 УК РФ), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 111 УК РФ), истязание при отягчающих обстоятельствах (ч. 2 ст. 117 УК РФ), похищение человека (ст. 126 УК РФ), насильственные действия сексуального характера (ст. 132 УК РФ) и другие преступления.

Отсрочка означает, что суд в этих случаях откладывает отбывание наказания до достижения ребенком восьмилетнего возраста. По достижении ребенком восьмилетнего возраста суд возвращается к решению вопроса о судьбе осужденной женщины-матери и либо освобождает ее от отбывания оставшейся части наказания или заменяет ее более мягким наказанием, либо принимает решение о возвращении осужденной в исправительное учреждение для отбывания оставшейся части наказания (принимаемое решение будет в первую очередь зависеть .. от того, как женщина, в отношении которой было отсрочено отбывание наказания, выполняет свои материнские обязанности и в целом от того, было ли ее поведение в период отсрочки законопослушным).

Суд может отменить отсрочку и до достижения ребенком восьмилетнего возраста. Это возможно в случае, если осужденная в период отсрочки отказалась от ребенка или продолжает уклоняться от воспитания ребенка после предупреждения, объявленного органом, осуществляющим контроль за поведением осужденной, в отношении которой отбывание наказания отсрочено.

Если в период отсрочки отбывания наказания осужденная совершает новое преступление, суд назначает ей наказание по правилам, предусмотренным ст. 70 УК РФ, т. е. по совокупности приговоров.

Д) Истечение сроков давности обвинительного приговора суда;

В соответствии со ст. 83 УК РФ лицо, осужденное за совершение преступления, освобождается от отбывания наказания, если обвинительный приговор суда не был приведен в исполнение в следующие сроки со дня вступления его в законную силу:

- 1) два года при осуждении за преступление небольшой тяжести;
- 2) шесть лет при осуждении за преступление средней тяжести;
- 3) десять лет при осуждении за тяжкое преступление;
- 4) пятнадцать лет при осуждении за особо тяжкое преступление.

Вопрос о применении срока давности к лицу, приговоренному к смертной казни или пожизненному лишению свободы, разрешается судом. Если суд не найдет возможным применить сроки давности, эти виды наказания заменяются лишением свободы на определенный срок.

К лицам, осужденным за совершение преступлений против мира и безопасности человечества, предусмотренных статьями 353, 356, 357 и 358 УК РФ, сроки давности не применяются (здесь также сходство с правилом, установленным в ст. 78 УК РФ).

Течение давности приостанавливается, если осужденный уклоняется от отбывания наказания (при течении срока давности привлечения к уголовной ответственности лицо уклоняется от следствия и суда). В этом случае (здесь опять аналогия со ст. 78 УК РФ) течение срока давности возобновляется с момента задержания осужденного или явки его с повинной. Сроки Уклонение от отбывания наказания понимается так же, как и уклонение от следствия и суда при течении сроков давности привлечения к уголовной ответственности (ст. 78 УК РФ). Это может быть специальное изменение лицом места жительства, фамилии, места работы и другие действия, направленные на уклонение лица от отбывания наказания.

Е) Акт помилования.

Согласно Конституции РФ помилование осуществляет Президент РФ (ст. 89).

В соответствии со ст. 85 УК РФ акт помилования применяется лишь к лицу, осужденному за преступление. Акт помилования может влечь для такого лица следующие уголовно-право-вые последствия:

- 1) лицо может быть освобождено от дальнейшего отбывания наказания;
- 2) назначенное ему наказание может быть сокращено;
- 3) назначенное ему наказание может быть заменено более мягким;
- 4) с лица, отбывшего наказание, может быть снята судимость. В соответствии с ч. 3 ст. 59 УК РФ смертная казнь в порядке помилования может быть заменена пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок в двадцать пять лет. Как и амнистия, помилование есть проявление гуманизма по отношению к осужденным, заслужившим снисходительное к ним отношение со стороны государства.

Понятие, погашение, снятие судимости.

Обвинительный приговор с применением наказания порождает особое уголовно-правовое последствие — судимость, определяющее особое правовое положение лица, признанного судом виновным в совершении преступления и осужденного к уголовному наказанию.

Это значение проявляется в следующем:

- 1) судимость учитывается в качестве отягчающего наказание обстоятельства (при рецидиве преступлений — п. «а» ч. 1 ст. 63 УК РФ);
- 2) влечет за собой особый порядок назначения наказания при рецидиве и особо опасном рецидиве (ст. 68 УК РФ);
- 3) является квалифицирующим (или особо квалифицирующим) признаком конкретных составов преступлений (например, п. «в» ч. 3 ст. 158 УК РФ предусматривает повышенную ответственность

за кражу чужого имущества, совершенную лицом, ранее два или более раз судимым за хищение либо вымогательство);

4) служит препятствием (наряду с повторностью и неоднократностью) для освобождения лица от уголовной ответственности (ч. 1 ст. 75, ст. 76, 77 УК РФ);

5) судимость за преступления определенной категории (тяжкие и особо тяжкие) увеличивает размер фактически отбытого осужденным срока для решения вопроса о его условно-досрочном освобождении (п. «б» и «в» ч. 3 ст. 79 УК РФ);

6) судимость за преступление определенной тяжести (небольшой тяжести, средней тяжести, тяжкое или особо тяжкое) влияет на исчисление сроков давности обвинительного приговора (ч. 1 ст. 83 УК РФ);

7) осуждение за преступление определенной тяжести влияет на выбор судом вида исправительного учреждения для отбывания лицом назначенного наказания (ст. 58 УК РФ). Судимость порождает и общеправовые неблагоприятные для осужденного последствия. Во-первых, судимость лица может явиться препятствием для занятия им некоторых должностей (например, прокуроров, следователей, судей и т. д.). Так, лица, осужденные за корыстные преступления, не допускаются к занятию должностей, связанных с распоряжением материальными ценностями. Во-вторых, над некоторыми категориями судимых устанавливается административный надзор органов внутренних дел.

Погашение судимости означает **автоматическое прекращение ее действия** (ее уголовно-правового последствия) **по истечении установленного уголовным законом срока**, т. е. без принятия особого решения суда по этому вопросу. Судимость погашается:

1) в отношении условно осужденных — по истечении испытательного срока;

2) в отношении лиц, осужденных к более мягким наказаниям, чем лишение свободы, — по истечении одного года после отбытия наказания;

3) в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за преступления небольшой или средней тяжести, — по истечении трех лет после отбытия наказания;

4) в отношении лиц, осужденных к лишению свободы за тяжкие преступления, — по истечении шести лет после отбытия наказания;

5) в отношении лиц, осужденных за особо тяжкие преступления, — по истечении восьми лет после отбытия наказания.

Снятие судимости означает ее аннулирование специальным по этому поводу решением суда.

Уголовный кодекс предусматривает возможность такого снятия до истечения сроков погашения судимости. Так, если осужденный после отбывания наказания вел себя безупречно, то по его ходатайству суд может снять с него судимость до истечения срока погашения судимости.

Согласно ст. 86 УК РФ погашение или снятие судимости аннулирует все правовые последствия, связанные с судимостью.

ТЕМА 9. УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ. ПРИНУДИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА.

ВОПРОСЫ:

1. Особенности уголовной ответственности несовершеннолетних.
2. Виды наказания, назначаемых несовершеннолетним.
3. Содержание принудительных мер воспитательного характера и их применение.
4. Освобождение от наказания несовершеннолетних.
5. Особенности сроков давности и сроков погашения судимости у несовершеннолетних.

6. Основания применения принудительных мер медицинского характера и их виды:

А) амбулаторное лечение у психиатра;

Б) лечение в психиатрическом стационаре.

7. Продление, изменение и прекращение применения мер медицинского характера.

1. Особенности уголовной ответственности несовершеннолетних.

Раздел УК РФ об ответственности несовершеннолетних предваряет ст. 87, определяющая, что несовершеннолетними признаются лица, которым к моменту совершения преступления исполнилось четырнадцать лет, но не исполнилось восемнадцати лет (ч. 1).

Лицо считается достигшим определенного возраста не в день рождения, а начиная со следующих суток. При установлении возраста судебно-медицинской экспертизой днем рождения подсудимого надлежит считать последний день того года, который назван экспертами, а при определении возраста минимальным и максимальным количеством лет суду следует исходить из предлагаемого экспертизой минимального возраста такого лица.

Согласно ч. 2 ст. 87 УК РФ несовершеннолетним, совершившим преступления, может быть назначено наказание либо к ним могут быть применены принудительные меры воспитательного воздействия.

2. Виды наказания, назначаемых несовершеннолетним.

Видами наказания для несовершеннолетних являются:

- 1) штраф;
- 2) лишение права заниматься определенной деятельностью;
- 3) обязательные работы;
- 4) исправительные работы;
- 5) арест;
- 6) лишение свободы на определенный срок.

2. Штраф назначается только при наличии у несовершеннолетнего осужденного самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание. Штраф назначается в размере от десяти до пятисот минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего осужденного за период от двух недель до шести месяцев.

3. Обязательные работы назначаются на срок от сорока до ста шестидесяти часов, заключаются в выполнении работ, посильных для несовершеннолетнего, и исполняются им в свободное от учебы или основной работы время. Продолжительность исполнения данного вида наказания лицами в возрасте до пятнадцати лет не может превышать двух часов в день, а лицами в возрасте от пятнадцати до шестнадцати лет - трех часов в день.

4. Исправительные работы назначаются несовершеннолетним осужденным на срок до одного года.

Арест назначается несовершеннолетним осужденным, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестнадцатилетнего возраста, на срок от одного до четырех месяцев.

Лишение свободы назначается несовершеннолетним осужденным на срок не свыше десяти лет и отбывается:

несовершеннолетними мужского пола, осужденными впервые к лишению свободы, а также несовершеннолетними женского пола - в воспитательных колониях общего режима;

несовершеннолетними мужского пола, ранее отбывавшими лишение свободы, - в воспитательных колониях усиленного режима.

Суд может дать указание органу, исполняющему наказание, об учете при обращении с несовершеннолетним осужденным определенных особенностей его личности.

В соответствии с ч. 1 ст. 89 УК РФ при назначении наказания несовершеннолетнему помимо общих начал назначения наказания (указанных в ст. 60 УК РФ) учитываются условия жизни и воспитания несовершеннолетнего, уровень его психического развития, иные особенности его личности, а также влияние на него старших по возрасту лиц.

Согласно ч. 2 ст. 89 УК РФ несовершеннолетний возраст как обстоятельство, смягчающее наказание, учитывается в совокупности с другими обстоятельствами, смягчающими и отягчающими наказание.

3. Содержание принудительных мер воспитательного характера и их применение.

В соответствии со ст. 90 УК РФ несовершеннолетний, впервые совершивший преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобожден от уголовной ответственности, если будет признано, что его исправление может быть достигнуто путем применения мер воспитательного воздействия.

Таковыми мерами являются:

- 1) предупреждение;
- 2) передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа;
- 3) возложение обязанности загладить причиненный вред;
- 4) ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.

Уголовный кодекс предусматривает, что несовершеннолетнему может быть одновременно назначено несколько принудительных мер воспитательного характера. Продолжительность срока применения таких принудительных мер воспитательного воздействия, как передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа, а также ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего, устанавливается органом, назначающим эти меры.

Принудительные меры воспитательного воздействия по своей природе являются уголовно-правовыми мерами. Будучи предусмотренными УК, они представляют собой разновидность мер государственного принуждения. Их применение к несовершеннолетнему означает освобождение от уголовной ответственности (ст. 90 УК РФ) либо от наказания (ст. 92 УК РФ). Главное отличие этих мер от наказания заключается в том, что они не влекут за собой судимости.

В случае систематического неисполнения несовершеннолетним принудительной меры воспитательного воздействия эта мера отменяется по представлению специализированного государственного органа, обеспечивающего исправление несовершеннолетнего, и материалы направляются для привлечения несовершеннолетнего к уголовной ответственности.

В ст. 91 УК РФ раскрывается содержание принудительных мер воспитательного воздействия. Так, предупреждение состоит в разъяснении несовершеннолетнему вреда, причиненного его деянием, и последствий повторного совершения преступлений, предусмотренных УК.

Несовершеннолетний предупреждается, что в случае совершения нового деяния, предусмотренного УК, он будет привлечен к уголовной ответственности и осужден.

Передача несовершеннолетнего под надзор родителей или лиц, их заменяющих, или специализированного государственного органа означает возложение на указанных лиц и указанный орган обязанности по воспитательному воздействию на несовершеннолетнего и контролю за его поведением.

Обязанность загладить причиненный вред возлагается с учетом имущественного положения несовершеннолетнего и наличия у него соответствующих трудовых навыков. Например, при совершении хулиганских действий несовершеннолетние поломали часть ограды детского сада. Ограничение досуга может предусматривать запрет посещения определенных мест (например, дискотеки), использования определенных форм досуга, в частности связанных с управлением механическим транспортным средством, ограничение пребывания вне дома после определенного

времени суток, выезда в другие местности без разрешения специализированного государственного органа.

4. Освобождение от наказания несовершеннолетних.

В соответствии со ст. 92 УК РФ несовершеннолетний, осужденный за совершение преступления небольшой или средней тяжести, может быть освобожден судом от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия, предусмотренных ч. 2 ст. 90 УК РФ.

Несовершеннолетний, осужденный за совершение преступления средней тяжести, может быть освобожден судом от наказания, если будет признано, что цели наказания могут быть достигнуты путем помещения его в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение для несовершеннолетних. При этом в соответствии с ч. 2 ст. 92 УК РФ срок пребывания в указанном учреждении не может превышать максимального срока наказания, предусмотренного УК за совершенное им преступление.

Согласно ст. 93 УК РФ условно-досрочное освобождение может быть применено к несовершеннолетним, осужденным к исправительным работам или к лишению свободы, после фактического отбытия ими:

- 1) не менее одной трети срока наказания, назначенного судом за преступление небольшой или средней тяжести;
- 2) не менее половины срока наказания, назначенного судом за тяжкое преступление;
- 3) не менее двух третей срока наказания, назначенного судом за особо тяжкое преступление.

Основания условно-досрочного освобождения несовершеннолетнего от отбывания наказания те же, что для взрослых преступников: суд признает, что для своего исправления лицо не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания (ч. 1 ст. 79 УК РФ). На несовершеннолетних, в отношении которых применено условно-досрочное освобождение от наказания, распространяются и требования ч. 7 ст. 79 УК РФ об отмене условно-досрочного освобождения и исполнении оставшейся части наказания.

5. Особенности сроков давности и сроков погашения судимости у несовершеннолетних.

Согласно статьи 94 УК РФ сроки давности при освобождении несовершеннолетних от уголовной ответственности или от отбывания наказания, которые, согласно закону, должны быть в два раза короче, чем для совершеннолетних лиц, составляют: за преступление небольшой тяжести - один год; за преступление средней тяжести - три года; за тяжкое преступление - семь лет и шесть месяцев. Иных льгот новый УК для несовершеннолетних не предусматривает.

Согласно ст. 95 УК РФ для лиц, совершивших преступления до достижения возраста восемнадцати лет, сроки погашения судимости, предусмотренные ч. 3 ст. 86 УК РФ, сокращаются и соответственно равны:

- а) одному году после отбытия лишения свободы за преступление небольшой или средней тяжести;
- б) трем годам после отбытия наказания за тяжкое или особо тяжкое преступление.

Если несовершеннолетний в установленном законом порядке был досрочно освобожден от наказания или не отбывшая его часть была заменена более мягким видом наказания, то срок погашения судимости исчисляется из фактически отбытого срока наказания с момента освобождения от основного и дополнительного видов наказаний.

Если осужденный после отбытия наказания вел себя безупречно, то по его ходатайству суд может снять с него судимость до истечения срока ее погашения.

Погашение или снятие судимости аннулирует все правовые последствия, связанные с ней.

Согласно статьи 96 УК РФ о применении положений настоящей главы к лицам в возрасте от восемнадцати до двадцати лет суд может применить положения настоящей главы к лицам, совершившим преступления в возрасте от восемнадцати до двадцати лет, кроме помещения их в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение для несовершеннолетних.

Применяя указанную статью нового УК, суд имеет возможность самостоятельно определить "исключительные случаи", которые не всегда зависят от характера совершенного деяния и личности молодого человека. Необходимо принимать во внимание такие обстоятельства, как

задержка интеллектуального развития, наличие психических отклонений, не исключающих вменяемости, условия жизни и воспитания (неполная или многодетная семья, наличие на попечении несовершеннолетнего иждивенцев и т.п.).

6. Основания применения принудительных мер медицинского характера и их виды

Глава 15 раздела VI УК РФ посвящена принудительным мерам медицинского характера. В соответствии с ч. 1 ст. 97 УК РФ «ни могут быть назначены судом следующим лицам, совершившим деяния, предусмотренные статьями Особенной части УК:

- 1) совершившим эти деяния в состоянии невменяемости;
- 2) лицам, у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение или исполнение наказания;
- 3) совершившим преступление и страдающим психическими расстройствами, не исключающими вменяемости;
- 4) совершившим преступление и признанным нуждающимися в лечении от алкоголизма или наркомании.

Указанным лицам принудительные меры медицинского характера назначаются только в случаях, когда психические расстройства связаны с возможностью причинения ими иного существенного вреда либо с опасностью для себя или других лиц (ч. 2 ст. 97 УК РФ).

Принудительные меры медицинского характера имеют определенное сходство с мерами уголовного наказания. Оно выражается в том, что, как и наказания, эти меры являются разновидностью мер государственного принуждения и назначаются судом. Тем не менее эти меры имеют принципиальное отличие от мер уголовного наказания, Указанные принудительные меры лишены такого свойства наказания, как кара. Они не выражают отрицательной оценки от имени государства и суда общественно опасных действий лиц, к которым они применяются. Эти меры не преследуют цели исправления указанных лиц,

Особенной частью УК. В отличие от наказания суд, назначив принудительные меры медицинского характера, не устанавливает их продолжительности, так как не в состоянии определить срок, необходимый для излечения или улучшения состояния здоровья лица.

Виды применения принудительных мер медицинского характера

В соответствии с ч. 1 ст. 99 УК РФ суд может назначить следующие виды принудительных мер медицинского характера:

- 1) амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра (согласно ст. 100 УК РФ такая мера может быть назначена, если лицо по своему психическому состоянию не нуждается в помещении в психиатрический стационар);
- 2) принудительное лечение в психиатрическом стационаре общего типа (в соответствии с ч. 2 ст. 101 УК РФ такой вид принудительного лечения может быть назначен лицу, которое по своему психическому состоянию нуждается в стационарном лечении и наблюдении, но не требует интенсивного наблюдения),
- 3) принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа (согласно ч. 3 ст. 101 УК РФ оно может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию требует постоянного наблюдения);
- 4) принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа с интенсивным наблюдением (согласно ч. 4 ст. 101 УК РФ такое лечение может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию представляет особую опасность для себя или других лиц и требует постоянного и интенсивного наблюдения).

А) амбулаторное лечение у психиатра.

Согласно статьи 100 УК РФ Амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра может быть назначено при наличии оснований, предусмотренных статьей 97 настоящего Кодекса, если лицо по своему психическому состоянию не нуждается в помещении в психиатрический стационар.

Амбулаторная психиатрическая помощь лицу, страдающему психическими расстройствами, оказывается в виде консультативно-лечебной помощи или диспансерного наблюдения, в зависимости от медицинских показаний. Диспансерное наблюдение предполагает контроль за состоянием психического здоровья путем регулярных осмотров врачом-психиатром и оказания необходимой медицинской и социальной помощи.

Амбулаторное принудительное лечение и лечение у психиатра может быть назначено судом в том случае, если субъект не представляет опасности для общества по характеру как совершенного деяния, так и психического расстройства.

Б) Лечение в психиатрическом стационаре.

Согласно статьи 101 УК РФ принудительное лечение в психиатрическом стационаре может быть назначено при наличии оснований, предусмотренных статьей 97 настоящего Кодекса, если характер психического расстройства лица требует таких условий лечения, ухода, содержания и наблюдения, которые могут быть осуществлены только в психиатрическом стационаре. Принудительное лечение в психиатрическом стационаре общего типа может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию нуждается в стационарном лечении и наблюдении, но не требует интенсивного наблюдения.

Принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию требует постоянного наблюдения.

Принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа с интенсивным наблюдением может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию представляет особую опасность для себя или других лиц и требует постоянного и интенсивного наблюдения.

Основанием принудительного помещения в психиатрический стационар является тяжесть психического расстройства лица, которая обуславливает;

- а) его непосредственную опасность для себя или окружающих, или
- б) беспомощность, т.е. неспособность самостоятельно удовлетворять основные жизненные потребности, или
- в) существенный вред его здоровью вследствие ухудшения психического состояния, если лицо будет оставлено без психиатрической помощи. Если субъект помещен в стационар без достаточных законных

В психиатрический стационар общего типа помещаются лица, которые совершили общественно опасное деяние, как правило, не связанное с посягательством на жизнь граждан, и по своему психическому состоянию не представляющие опасности для окружающих, но нуждающиеся в больничном содержании и лечении.

В психиатрическом стационаре специализированного типа находятся лица, которые по своему психическому состоянию нуждаются в стационарном лечении и постоянном наблюдении.

Назначение специализированного стационара с интенсивным наблюдением сопряжено с таким психическим состоянием лица, которое может детерминировать поведение, опасное как для самого

больного, так и для других лиц. В таком стационаре осуществляется постоянное и интенсивное наблюдение. Здесь содержатся лица, совершившие, как правило, насильственные деяния.

7. Продление, изменение и прекращение применения мер медицинского характера.

Суд, назначая принудительные меры медицинского характера, не устанавливает их продолжительность. В ст. 102 УК РФ регулируется их продление, изменение и прекращение. Это осуществляется судом по представлению администрации учреждения, осуществляющего принудительное лечение, на основании заключения комиссии врачей-психиатров.

Лицо, которому назначена принудительная мера медицинского характера, подлежит освидетельствованию комиссией врачей-психиатров не реже одного раза в шесть месяцев для решения вопроса о наличии оснований для внесения представления в суд о прекращении или изменении такой меры. При отсутствии оснований для прекращения или изменения принудительной меры медицинского характера администрация учреждения, осуществляющего принудительное лечение, представляет в суд заключение для продления принудительного лечения. Первое продление принудительного лечения может быть произведено по истечении шести месяцев с момента его начала, а в дальнейшем оно производится ежегодно.

Изменение или прекращение принудительной меры медицинского характера осуществляется судом в случае такого изменения психического состояния лица, при котором отпадает необходимость в применении ранее назначенной меры либо возникает необходимость в назначении иной принудительной меры медицинского характера.

Прекращая принудительное лечение в психиатрическом стационаре, суд может передать необходимые материалы в отношении лица, находившегося на принудительном лечении, органам здравоохранения для решения вопроса о его лечении или направлении в психоневрологическое учреждение социального обеспечения в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о здравоохранении.

В соответствии со ст. 103 УК РФ в случае излечения лица, у которого психическое расстройство наступило после совершения преступления, при назначении наказания или возобновлении его исполнения, время, в течение которого к лицу применялось принудительное лечение в психиатрическом стационаре, засчитывается в срок наказания из расчета один день пребывания в психиатрическом стационаре за один день лишения свободы.

Определенной спецификой отличается осуществление принудительного лечения, соединенного с исполнением наказания. Эти вопросы регулируются ст. 104 УК РФ. Так, в случаях, когда принудительные меры медицинского характера применяются к лицам, осужденным за преступления, но нуждающимся в лечении от алкоголизма, наркомании либо от психических расстройств, не исключающих вменяемость, эти меры исполняются по месту отбывания наказания в виде лишения свободы, а в отношении осужденных к иным видам наказания — в учреждениях органов здравоохранения, оказывающих амбулаторную психиатрическую помощь.

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ УГОЛОВНОГО ПРАВА.

ТЕМА № 10: ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЖИЗНИ.

Вопросы:

1. Понятие преступлений против личности и их виды.
2. Уголовно-правовая характеристика убийства и его виды.
3. Характеристика обстоятельств, отягчающих ответственность за умышленное убийство.
4. Убийство, совершенное в состоянии аффекта. Признаки аффекта.
5. Убийство матерью новорожденного ребенка.
6. Причинение смерти по неосторожности.
7. Доведение до самоубийства.
8. Оставление в опасности и неоказание помощи больному.

1. Понятие преступлений против личности и их виды.

Ответственность за преступления против личности предусмотрено ст.105-157 УК РФ объединенным в разделе 8 Особенной части УК РФ под названием преступления против личности. Единственным общим признаком всех этих преступлений является их **родовой объект-общественные отношения, обеспечивающие физические и моральные блага личности: жизнь, здоровье, свободу, честь, достоинство.**

Видовым объектом (это являются интересы на которые посягают преступления, нормы об ответственности совершение которых располагаются в одной главе) преступлений против личности являются **жизнь и здоровье (глава16), свобода, честь и достоинство личности (глава 17), половая неприкосновенность и половая свобода (глава18), конституционные права и свободы человека и гражданина (глава19), семья и несовершеннолетние(глава20).**

По другим признакам характеризующим объективную и субъективную стороны и субъект, эти преступления существенно различаются.

Поскольку преступлений против личности много их принято классифицировать на группы.

Критерием т.е. основанием такой классификации является **непосредственный объект преступления.** По этому объекту все преступления делятся на:

1) преступления против жизни:

- а) умышленные убийства (ст.105-108 УК РФ);
- б) причинение смерти по неосторожности (ст.109 УК РФ);
- в) доведение до самоубийства (ст.110 УК РФ).

2) преступления проти здоровья:

- а) умышленное причинение тяжкого, средней тяжести вреда здоровью (ст.ст.111-114 УК РФ); легкого вреда здоровью (ст.115 УК РФ);
- б) побои (ст.116 УК РФ), истязания (ст.117УК РФ);
- в) причинение вреда здоровью по неосторожности (ст.118 УК РФ);

г) заражение венерической болезнью (ст.121 УК РФ);

д) заражение ВИЧ-инфекцией (ч.2-4 ст.122 УК РФ).

3) **преступления ставящие в опасность жизнь и здоровье человека:**

а) угроза убийством или причинение тяжкого вреда здоровью (ст.119 УК РФ);

б) принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации (ст.120 УК РФ);

в) заражение ВИЧ-инфекцией (ч.1 ст.122 УК РФ);

г) незаконное производство аборта (ст.123 УК РФ);

д) неоказание помощи больному (ст.124 УК РФ);

е) оставление в опасности (ст.125 УК РФ).

4) **преступления против личной свободы:**

а) похищение человека (ст.126 УК РФ);

б) незаконное лишение свободы (ст.127 УК РФ);

в) незаконное помещение в психиатрический стационар (ст.128 УК РФ).

5) **преступления против чести и достоинства:**

а) клевета (ст.129 УК РФ);

б) оскорбление (ст.130 УК РФ).

6) **к преступлениям против половой свободы относятся :**

а) изнасилование (ст.131 УК РФ);

б) насильственные действия сексуального характера (ст.132 УК РФ);

в) понуждение к действиям сексуального характера (ст.133 УК РФ).

7) **преступления против половой неприкосновенности:**

а) изнасилования (ч.3 ст.133 УК РФ);

б) половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом не достигшим 16 летнего возраста (ст.134 УК РФ);

в) развратные действия (ст.135 УК РФ).

8) **преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина:**

в данной группе являются общественные отношения обеспечивающие равноправие граждан и их права (ст.ст.136-149 УК РФ).

9) **преступления против несовершеннолетних относятся:**

а) вовлечение несовершеннолетних в совершение преступления (ст.150 УК РФ);

б) вовлечение несовершеннолетних в совершение антиобщественных действий (ст.151 УК РФ);

в) торговля несовершеннолетними (ст.152 УК РФ).

10) **преступлениями против семьи являются:**

а) подмена ребенка (ст.153 УК РФ);

б) незаконное усыновление, удочерение (ст.154 УК РФ);

в) разглашение тайны усыновления (ст.155 УК РФ);

г) неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего (ст.157 УК РФ);

д) злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей (ст.157 УК РФ).

2. Уголовно-правовая характеристика убийства и его виды.

К посягательствам данной группы относятся все виды убийств т.е. незаконным лишением жизни человека путем действия или бездействия.

Исключением является ст.109 УК РФ, где смерть наступает хотя и от неправомерного поведения, но по мимо воли виновного в связи с чем оно называется не убийством, а причинением смерти по неосторожности. Нельзя считать убийством и доведение до самоубийства (ст.110 УК РФ).

В данную группу эти два преступления включены по признаку объекта не смотря на значительные отличия в объективной и субъективной сторонах состава преступления.

Что понимается под убийством?

Под убийством действующее уголовное законодательство понимает противоправное умышленное лишение жизни другого человека.

Умышленные убийства по степени общественной опасности подразделяются на **три вида**:

А) простое т.е. без отягчающих и смягчающих обстоятельств (ч.1 ст.105 УК РФ, ст.106 УК РФ);

Б) квалифицированное т.е. при отягчающих обстоятельствах (ч.2 ст.105 УК РФ 13 квалифиц. признаков);

В) привилегированные т.е. при смягчающих обстоятельствах (ст.106-108 УК РФ).

Покушение на мертвого человека по ошибке принятого за живого, следует рассматривать как покушение на убийство.

Основной состав убийства без отягчающих и смягчающих обстоятельств предусмотрено (ч.1 ст.105 УК РФ).

Объект убийства- жизнь человека.

Объективная сторона- убийства может быть совершена как действием так и бездействием.

Действия виновного могут быть совершены различными способами, как путем физического так и психического воздействия (испуг, душевная травма).

Убийство путем бездействия возможно в тех случаях, когда виновный обязан проявлять заботу о потерпевшем, но умышленно не делал этого (пример: мать не кормит ребенка).

Убийство- **материальный состав** между наступившими последствиями смертью потерпевшего и действием (бездействием) виновного необходимо установить причинную связь.

Субъект убийства- по ст.105 УК РФ физическое, вменяемое на момент совершения преступное лицо достигшее 14 лет, по всем остальным видам убийств –16 лет.

Субъективная сторона- может быть только умышленным. Виновный сознает, что посягает на жизнь другого человека, предвидит неизбежность либо реальную возможность причинения смерти потерпевшему и желает ее наступления (прямой умысел) или сознательно допускает (косвенный умысел).

Покушение на убийство возможно только с прямым умыслом. К числу обстоятельств характеризующих субъективную сторону убийства входят мотив, цель, эмоции. Они могут выступать в качестве обязательных признаков состава.

3. Характеристика обстоятельств, отягчающих ответственность за умышленное преступление.

Ответственность за убийство при отягчающих обстоятельствах предусмотрена ч.2 ст.105 УК РФ. Классификация их по элементам состава преступления выглядит следующим образом:

- А) отягчающие обстоятельства, относящиеся к **объекту преступления**: убийство двух или более лиц; лица или его близких родственников в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга; лица заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии а равно сопряженное с похищением человека или захватом заложников; убийство женщины заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности;
- Б) отягчающиеся обстоятельства относящиеся к **объективной стороне**: убийство обще опасным способом;
- В) **К субъективной стороне**- из коростных побуждений или по найму, а равно сопряженные с разбоем вымогательством или бандитизмом; из хулиганских побуждений; с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение, а равно сопряженное с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера; по мотиву национальной, расовой, религиозной мести; с целью использования органов или тканей потерпевшего;
- Г) отягчающие обстоятельства, предусмотренное п. «д» ч.2 ст.105 УК РФ- убийство совершенное с особой жестокостью одновременно относится как к объективной, так и к субъективной стороне состава преступления. В связи с этим его следует рассматривать в виде самостоятельной группы;
- Д) отягчающие обстоятельства относящиеся к **объекту преступления** неоднократность, группа, группа лиц по предварительному сговору, организованная группа.
- Наличие одного из отягчающих обстоятельств, указанных в ч.2 ст.105 УК РФ, является обязательным условием для квалификации по данной статье.

4. **Убийство совершенное в состоянии аффекта. Признаки аффекта.**

Данное преступление предусмотренное ст.107 УК РФ относится как убийство при смягчающих обстоятельствах.

Объект преступления- жизнь другого человека.

Объективная сторона- сильное душевное волнение (аффект) т.е. (взрывы ярости, гнева) по преимуществу связаны с шоками-потрясениями. Для решения вопроса о том совершено ли деяние в состоянии физиологического или патологического аффекта, назначается комплексная психолого-психиатрическая экспертиза.

Для квалификации необходимо установить сильное душевное волнение возникло внезапно, т.е. мгновенно и неожиданно, при отсутствии разрыва во времени между убийством и действиями потерпевшего вызвавшими сильное душевное волнение.

Для наличия состава преступления необходимо, чтобы аффект был вызван насилием, издевательством тяжёлым оскорблением со стороны потерпевшего либо иными противоправными действиями, или аморальными действиями (бездействием).

Длительный промежуток во времени между обстоятельствами, вызвавшими сильное душевное волнение и убийством исключает применение данной нормы.

Между аффектом и действиями виновного должна быть причинная связь.

Под «насилием» понимается как физическое насилие: побои, телесные повреждения, истязания, лишение свободы, и угрозу его применения.

«Издевательство»- всевозможные унижения, причинение физического страдания.

«Тяжкое оскорбление»- это грубое унижение чести и достоинства виновного, но в отличии от издеательства оно носит разовый характер.

К иным противоправным или аморальным действиям (бездействию) следует отнести случаи применения имущественного ущерба, факты самоуправства, супружескую измену, обман и лицемерие и т.д. **В случаях, когда в содеянном содержатся одновременно признаки убийства предусмотренного ст.107 УК РФ и убийства при отягчающих обстоятельствах, применяется норма ст.107 УК РФ.**

Субъективная сторона преступления- совершается умышленно. Умысел возможен как прямой, так и косвенный. Мотив убийства- месть уже за выполненные потерпевшим действия.

Сбъект преступления- общий достигший 16 лет.

5. **Убийство матерью новорожденного ребенка.**

Преступление предусмотренное ст.106 УК РФ (убийство матерью новорожденного ребенка) относится к убийству при смягчающих обстоятельствах.

Родовой объект преступления- общественные отношения обеспечивающие физические и моральные блага личности.

Видовой объект преступления- жизнь и здоровье.

Непосредственный объект- жизнь новорожденного ребенка

Объективная сторона преступления- характеризуется лишением жизни новорожденного ребенка. Ответственность устанавливается за три вида действий:

- 1) убийство ребенка во время или сразу же после родов;
- 2) убийство ребенка в условиях психотравмирующей ситуации;
- 3) убийство в состоянии психического расстройства матери, не исключающую вменяемости.

Под психотравмирующей ситуацией следует понимать не только обстановку связанную с самим процессом родов, но обстоятельства имевшие место до их начала. Например: отказ отца от ребенка, информация о неприятных событиях дома и т.д. Нахождение матери новорожденного в состоянии психического расстройства, дает основание квалифицировать содеянное по ст.106 УК РФ.

Убийство матери своего ребенка спустя продолжительное время после родов следует квалифицировать ч.1 ст.105 УК РФ. Лишение жизни ребенка в утробе матери не является убийством, а представляет собой прерывание беременности.

Субъективная сторона- характеризуется как с прямым так и с косвенным умыслом.

Субъект преступления- мать ребенка, достигшая 16 лет.

6. **Причинение смерти по неосторожности.**

Причинение смерти по неосторожности предусмотрено ст.109 УК РФ. Причинение смерти по неосторожности может быть совершено по **легкомыслию или небрежности**. Причинение смерти по **легкомыслию**, виновный предвидит возможность наступления в результате своих действий (бездействия) смерти потерпевшего, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает предотвратить.

Виновный при этом может надеяться на свои собственные силы, действия других лиц или какие-то

Конкретные обстоятельства, которые должны предотвратить летальный исход. Это нарушение может быть следствием:

- А) умышленного преступного действия;
- Б) действия запрещенные законом, но не являются преступным;
- В) действия запрещенного каким-либо правилом, например: превышение скорости, нарушение спортивных правил;
- Г) действия нарушившего нормальные правила предосторожности;
- Д) действия или занятия профессией на которые данное лицо по своему образованию не имело права и т.д.

Разграничивая преступления, необходимо учитывать:

- 1) при причинении смерти по легкомыслию виновный предвидит лишь возможность наступления смерти в аналогичных случаях, при косвенном умысле виновный предвидит не только возможность, но и вероятность наступления смерти;
- 2) при причинении смерти по легкомыслию виновный самонадеянно рассчитывает предотвратить смерть; при косвенном умысле виновный не принимая никаких мер к предотвращению смерти потерпевшего, не желает, но сознательно допускает ее наступления.

При преступной **небрежности**, виновный не предвидит возможности наступления указанных в законе последствий, хотя по обстоятельствам дела должен и может их предвидеть.

Для квалификации необходимо исходить из двух критериев:

- 1) **объективного**- когда лицо не предвидело наступления общественно опасных последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было предвидеть их наступления;
- 2) **субъективного**- когда лицо могло предвидеть наступление указанных в диспозициях нормы последствий. Наличие данных критериев влечет применение ст.109 УК РФ.

Причинение смерти по небрежности необходимо отграничивать от невиновного (случайного) причинения смерти, когда лицо не должно было и по обстоятельствам дела не могло предвидеть ее наступления. Ответственность за причинение смерти исключается:

- 1) если лицо предвидело возможность причинения смерти другому человеку, и не желая этого предприняло все необходимые меры по его мнению меры для предотвращения наступления смерти, но смерть наступила по не зависящим от него причины;
- 2) если лицо не предвидело не могло и не должно предвидеть наступление смерти другого человека.

7. Доведение до самоубийства.

Это преступление предусмотрено ст.110 УК РФ.

Родовым объектом- являются общественные отношения обеспечивающие физические и моральные блага личности.

Видовым объектом – это жизнь и здоровье человека.

Непосредственным объектом- жизнь другого человека.

Объективная сторона преступления- характеризуется как действием так и бездействием выразившимися в доведении другого лица до самоубийства или покушение на него. В том и

другом случае применяются специфические для данного состава преступления способы: угроза, жестокое обращение с потерпевшим или систематическое унижение его достоинства.

Угроза по своему содержанию и направленности могут быть разнообразны: лишение жизни потерпевшего или его близких, создание искусственных доказательств по обвинению в совершении преступления, разглашение компрометирующих сведений как правдивых так и ложных, лишение жилища или работы и т.д.

Жестокое обращение с потерпевшим может выражаться в избиении, издевательствах, глумлении, лишении свободы, пищи и т.д. Жестокое обращение представляет собой систему целенаправленных, продолжаемых действий виновного.

Систематическое унижение человеческого достоинства должно находиться в причинной связи с фактом самоубийства или покушением на него. Это ряд тождественных действий (не менее трех в течении года), которые могут проявляться в оскорблениях, особенно с использованием сведений о каких-то физических недостатках потерпевшего, а также травле клевете. Может выражаться и в физическом воздействии, например истязаниях, нанесении ударов и т.д.

При наличии условий изложенных в статье, квалификация по двум и более статьям УК РФ из числа названных может быть только при условии **реальной совокупности**.

Оконченным этот вид доведения до самоубийства будет при установлении системы действий, приведших к самоубийству потерпевшего или покушению на него.

Данное преступление исключается в тех случаях когда к самоубийству лицо побудили чьи-либо правомерные действия, например возбуждение уголовного дела и т.д. Доведение потерпевшего на покушение на самоубийство закон рассматривает в качестве окончченного преступления.

Субъективная сторона преступления- характеризуется неосторожностью, либо косвенным умыслом по отношению к последствиям. Мотивы могут быть различными: корысть, неприязнь, ненависть, хулиганство, злоупотребление властью или превышение властных полномочий и т.д.

Субъект преступления – лицо достигшее 16 лет.

8. Неоказание помощи больному.

Это преступление предусмотрено ст.124 УК РФ.

Родовым объектом преступления- является общественные отношения обеспечивающие физические и моральные блага личности.

Видовым объектом преступления- жизнь и здоровье человека.

Непосредственный объект- отношения ставящие в опасность жизнь и здоровье человека.

Объективная сторона преступления- характеризуется бездействием неоказание помощи больному без уважительных причин, если это повлекло по неосторожности причинение средней тяжести вреда здоровью больного (ч.1 ст.124); неявка врача к больному по вызову, отказ принять больного в поликлинике, неоказание помощи больному находящегося в стационаре, отказ хирурга произвести в экстренном порядке операцию, отказ сделать искусственное дыхание и т.д.

Из ч.1 ст.124 УК РФ следует, что данное преступление считать оконченным в случае причинения средней тяжести вреда здоровью потерпевшего. Уважительные причины считаются: непреодолимая сила, военные действия, состояние крайней необходимости, недостаточный профессионализм и компетентность самого врача и т.д.

Субъективная сторона- характеризуется двумя формами вины: психическое отношение лица к факту неоказания помощи выражающегося в прямом умысле, а к причинению вреда здоровью форме неосторожности как в виде преступного легкомыслия, так и преступной небрежности.

Субъект преступления- специальный, 16 лет (медсестра, врач, фельдшер), а также руководители туристических групп, специально выделенные люди для оказания медицинской помощи заболеванию во время туристических поездок, зимовок и экспедиций.

Ч.2 ст.124 УК РФ предусматривает отягчающие обстоятельства причинение смерти по неосторожности смерти больному.

9. Оставление в опасности.

Данная уголовно-правовая норма предусмотрена ст.125 УК РФ.

Родовым объектом- являются общественные отношения обеспечивающие физические и моральные блага личности.

Видовым объектом преступления- жизнь и здоровье человека.

Непосредственный объект- отношения ставящие в опасность жизнь и здоровье.

Объективная сторона- наступает за бездействие которое проявляется в двух случаях: А) виновный обязан оказать помощь человеку находящегося в опасном для жизни и здоровья состоянии, если он имел возможность и был обязан заботиться о потерпевшем; Б) виновный сам поставил потерпевшего в опасное для жизни состояние.

Ответственность за бездействие в первом случае несут следующие категории лиц:

- 1) лица обязанные оказывать помощь на основании прямого указания закона; родители несовершеннолетним, дети престарелым родителям;
 - 2) лица, обязанные выполнять названные действия в связи с избранной профессией, воспитатели детских садов, учителя школ, пожарные руководители спортивных секций;
 - 3) лица, на которых указанные обязанности возложены по договору найма, уход за больным и т.д.
- Второй случай предусматривает ответственность когда виновный **сам** поставил потерпевшего в опасное для жизни и здоровья состояние и затем оставил без помощи лиц от ДТП, либо слабовидящего человека переходящего улицу.

Состав преступления- **формальный**. Преступление считается оконченным с момента бездействия.

Субъективная сторона- преступление совершается с прямым умыслом. Виновный сознает что:

- 1) потерпевший находится в опасном для его жизни и здоровья состоянии;
- 2) лишен возможности к самосохранению по малолетству, старости, болезни и иного рода беспомощности;
- 3) угроза его жизни или здоровью исходит от действий механизмов транспорта, собственного бездействия потерпевшего, действий виновного;
- 4) оказание помощи потерпевшему находится в пределах возможностей виновного.

Волевой момент- характеризуется желанием уклониться от исполнения лежащей на нем обязанности.

Субъект (специальный)- 16 лет, который обязан заботиться о потерпевшем.

