



В. Т. Батычко

УГОЛОВНОЕ ПРАВО

ОБЩАЯ ЧАСТЬ

КОНСПЕКТ ЛЕКЦИЙ

**МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ
И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
Федеральное государственное
автономное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«Южный федеральный университет»
ТЕХНОЛОГИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ В Г. ТАГАНРОГЕ**

В. Т. Батычко

УГОЛОВНОЕ ПРАВО

ОБЩАЯ ЧАСТЬ

КОНСПЕКТ ЛЕКЦИЙ

Таганрог 2011

ББК 67.99(2Р)8я73

Рецензенты:

доктор юридических наук, профессор Таганрогского института управления и экономики **Мордовцев А.Ю.**;

доктор юридических наук, профессор Ростовского юридического института МВД России **Денисенко В.В.**

Батычко В.Т. Уголовное право. Общая часть: Конспект лекций. – Таганрог: Изд-во ТТИ ЮФУ, 2011. – 242 с.

Конспект лекций написан в соответствии с программой курса уголовного права, на базе нового Уголовного кодекса Российской Федерации с учетом всех изменений и дополнений, внесенных в уголовное законодательство по состоянию на 11 января 2011 года.

Конспект лекций содержит основные положения Общей части уголовного законодательства. В нем раскрываются определения понятий преступления и его видов, основание уголовной ответственности и состав преступления, принципы уголовного законодательства и механизм уголовно-правового регулирования, действие уголовно-правовых норм во времени, пространстве и по кругу лиц, порядок и механизм назначения наказания и условия освобождения лиц от уголовной ответственности и наказания. Особенное внимание уделено уголовной ответственности несовершеннолетних.

Материал изложен в понятной общедоступной форме и предназначен для изучения Общей части уголовного права слушателями и студентами юридических вузов и факультетов.

© ТТИ ЮФУ, 2011

© Батычко В.Т., 2011

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение	4
Лекция 1. Уголовное право как отрасль права и как наука	5
Лекция 2. Уголовное законодательство Российской Федерации, его задачи и принципы	14
Лекция 3. Пределы действия уголовного закона	29
Лекция 4. Уголовная ответственность	38
Лекция 5. Преступление и его виды	42
Лекция 6. Состав преступления	48
Лекция 7. Ошибка и ее значение в уголовном праве	78
Лекция 8. Множественность преступлений	79
Лекция 9. Стадии совершения преступления	84
Лекция 10. Соучастие в преступлении	95
Лекция 11. Обстоятельства, исключающие преступность деяния	111
Лекция 12. Уголовные наказания	131
Лекция 13. Назначение наказаний	162
Лекция 14. Освобождение от уголовной ответственности ..	193
Лекция 15. Освобождение от уголовного наказания	198
Лекция 16. Судимость, амнистия, помилование	208
Лекция 17. Уголовная ответственность несовершеннолетних	213
Лекция 18. Принудительные меры медицинского характера	228
Лекция 19. Конфискация имущества в современном уголовном законодательстве	231
Заключение	239
Библиографический список	240

Введение

Коренные преобразования, происшедшие в России в начале девяностых годов потребовали изменение всей правовой системы. Старая правовая система не соответствовала реалиям сегодняшнего дня и являлась тормозом для развития общества. 12 декабря 1993 г. была принята Конституция Российской Федерации. Она провозгласила новые принципы правоотношений. На первое место были выдвинуты интересы отдельной личности и лишь затем интересы общества и государства. В последующем были приняты новый Гражданский кодекс РФ, Арбитражно-процессуальный кодекс РФ, Семейный кодекс РФ и другие нормативные акты. Настала очередь и уголовного законодательства.

Уголовный кодекс РСФСР 1960 года морально устарел и не соответствовал современным требованиям, несмотря на те изменения и поправки, которые постоянно вносились в него. Еще в 1991 г. были приняты Основы уголовного законодательства СССР, но события, произошедшие после этого, затормозили принятие нового уголовного законодательства России.

Новый Уголовный кодекс Российской Федерации был принят Государственной думой 24 мая 1996 г., одобрен Советом Федерации 5 июня 1996 г., подписан президентом РФ 13 июня 1996 г., опубликован в «Российской газете» и вступил в действие с 1 января 1997 г.

Сделан крупный шаг в проведении судебной реформы, совершенствовании системы защиты прав и свобод личности, демократизации отечественного уголовного законодательства.

Настоящий конспект лекций составлен в соответствии с учебной программой уголовного права и предназначен для изучения слушателями в системе профессиональной переподготовки. Конспект лекций призван не заменить собой учебную литературу по уголовному праву, а служит дополнением к ней и дает возможность изучить общие положения Общей части уголовного кодекса Российской Федерации. Вопросы, раскрываемые в темах конспекта лекций, в полной мере позволяют усвоить основы уголовного законодательства слушателями, не имеющих специальных познаний в этой области. Для углубленного изучения этих вопросов необходимо использовать более об-

ширный материал, содержащийся в учебной и научной литературе с учетом изменений, которые вносятся в уголовное законодательство.

Лекция 1. Уголовное право как отрасль права и как наука

1. Понятие, предмет и метод уголовного права.
2. Система уголовного права.
3. Механизм и задачи уголовно-правового регулирования.
4. Уголовное право как наука.

1. Понятие, предмет и метод уголовного права

Уголовное право является средством государственной защиты прав и интересов граждан, общества и государства, закрепленных в Конституции РФ. Конституция РФ является основополагающим нормативным актом для уголовного права, определяющим принципы и границы применения государственного принуждения.

Термин *«уголовное право»* относится к средневековому периоду развития государственности, когда основным видом наказания становится смертная казнь. Виновный в совершении наиболее тяжкого преступления должен был отвечать за него головой. В памятниках права используется термин *«головничество»* как форма противоправного лишения жизни. Отсюда и возникло название *«уголовное право»*.

Уголовное право отличается от иных отраслей права по предмету правового регулирования.

Предметом уголовного права являются общественно-правовые отношения, возникающие в связи с реализацией уголовной ответственности, т. е. совершением преступления и назначением наказания за него.

Под преступлением в самом общем виде понимается деяние (действие или бездействие) лица, преступающего установленные государством пределы должного поведения. Совершение преступления влечет за собой наступление негативных последствий для виновного – наказания. Таким образом, основными институтами уголовного права являются преступление и наказание.

Уголовное право представляет собой совокупность юридических норм, установленных государством и определяющих преступность и наказуемость общественно опасных деяний, предусматривающих основание и принципы уголовной ответственности, цели, виды и систему наказаний, порядок их назначения, условия освобождения от уголовной ответственности и отбывания наказаний. Нормами уголовного

законодательства регулируется применение и иных мер уголовно-правового воздействия при совершении общественно опасных деяний.

Уголовное право, как и любая другая отрасль права, имеет не только свой особый предмет, но и метод правового регулирования. Метод определяется спецификой предмета. Будучи неразрывны, предмет и метод различаются функционально. Если первый отвечает на вопрос, какие общественные отношения регулируются нормами уголовного права, то второй определяет, каким образом они регулируются. Следовательно, метод уголовно-правового регулирования представляет собой совокупность приемов и способов воздействия уголовного права на общественные отношения.

Нормы права по-разному воздействуют на общественно-правовые отношения. Это воздействие выражается в уполномочивании, разрешении, предписании и запрете.

Нормы **уполномочивающие** предоставляют участникам общественных отношений право совершать положительные действия в целях удовлетворения своих интересов (владеть домом, учиться в учебном заведении, требовать от обязанных лиц исполнения обязательств). Эти нормы только предоставляют право, но не требуют от участников выполнения обязательных действий.

Нормы **разрешающие** предоставляют участникам право на совершение по своему усмотрению различных действий, которые ограничены либо запрещены законодательством (разрешение на владение оружием, разрешение на хранение наркотических средств, разрешение на занятие определенной деятельностью и т.д.).

Предписывающие нормы устанавливают обязанность совершать определенные положительные действия (выполнять оговоренные договором обязательства, возвращать долги, соблюдать правила дорожного движения и т.д.).

Запрещающие нормы устанавливают обязанность участникам правоотношений воздержаться от определенных действий или бездействия под страхом наказания (совершать хищение чужого имущества, не оказывать помощь больному и т.д.).

Для уголовного права наиболее типичен метод правового запрета. В качестве средства реализации этого метода выступает использование норм уголовного права, применение которых влечет за собой определенные юридические последствия.

Особенности уголовно-правового запрета проявляются в запрещении наиболее общественно опасных деяний, в тяжести правовых последствий, наступающих для лица, нарушившего правовой запрет. Уголовно-правовые нормы определяют, какие деяния являются общественно опасными и запрещают их, устанавливая за эти деяния различные виды уголовных наказаний.

2. Система уголовного права

Уголовное право как отрасль права прошла в своем становлении длительный путь. Уголовно-правовые нормы, рассеянные по различным источникам, постепенно сформировались в определенную систему, обладающую множеством собственных (присущих только ей) элементов.

Уголовное право взаимодействует с другими отраслями права и, являясь правоохранительной отраслью, содержит нормы, охраняющие правовые положения, закрепленные в этих отраслях права. Уголовное право охраняет правовые положения, закрепленные в Конституции, Гражданском, Административном, Экологическом, Финансовом, Семейном, Трудовом и др. отраслях права.

Система уголовного права представляет собой стройную, иерархическую структуру, имеющую общие черты с системами права других отраслей. В то же время система уголовного права имеет и ряд отличий, присущих только ей.

Как и многие отрасли права, уголовное право делится на две части: Общую и Особенную части.

Общая часть содержит нормы, определяющие: задачи и принципы уголовного права; основания уголовной ответственности и освобождения от нее; пределы действия уголовного закона во времени, пространстве и по кругу лиц; определяет понятие преступления, вины, вменяемости, невменяемости, стадий совершения преступления, соучастия, сроков давности, обстоятельств, исключающих преступность деяния; систему и виды наказаний; основание и порядок их назначения; основания и порядок освобождения от уголовной ответственности и от отбытия наказания; особенности уголовной ответственности несовершеннолетних и особенности применения принудительных мер медицинского характера.

Особенная часть уголовного права определяет, какие деяния являются преступлениями и устанавливает за каждое из них виды и размеры наказаний.

Между Общей и Особенной частями уголовного права существует тесная и неразрывная связь, так как применение норм особенной части невозможно без применения положений, изложенных в нормах Общей части. Их неразрывность определена единством содержания. Уголовно-правовые нормы, содержащиеся в Общей части уголовного права, служат основанием для положений, сформулированных в нормах Особенной части. Действие установлений Общей части распространяется на все составы преступлений, содержащиеся в Особенной части.

Общая и Особенная части уголовного права, в свою очередь, разделены на отдельные институты.

Институты уголовного права представляют собой совокупность отдельной группы уголовно-правовых норм, объединенных определенными признаками и являющихся неотъемлемой частью отрасли права. Такое разделение предопределено общностью норм, обособленных специфическими признаками. Правовой институт объединяет нормы, которые регулируют лишь часть отношений определенного вида. Таким образом, **институт уголовного права – первичное, самостоятельное структурное подразделение уголовного права, содержащее группу норм, объединенных общими признаками и регулирующими близкие по своей сущности отношения.**

Уголовное право содержит ряд правовых институтов, наиболее крупные из которых являются институты преступления и наказания. Они в свою очередь дробятся на подинституты: например, соучастие, множественность, виды наказаний, судимость и др.

Институты состоят из отдельных уголовно-правовых норм (статей уголовного закона). **Уголовно-правовая норма** представляет собой отдельное правило, регулирующее конкретное правоотношение и обеспеченное государственным принуждением.

Такая система позволяет облегчить применение и использование норм уголовного закона, оказывает неоценимую помощь в изучении уголовного права.

Развитие уголовно-правовой системы, в основе которой лежит действующее уголовное законодательство, должно осуществляться

постоянно и с учетом самых разнообразных факторов, в том числе исторических, социально-политических, экономических и др. Уголовно-правовая система непосредственно влияет на систему уголовного законодательства, имеющего с первой теснейшую связь, однако сохраняющего свою относительную самостоятельность.

3. Механизм и задачи уголовно-правового регулирования

Специфика и содержание уголовного права обуславливаются задачами, стоящими перед этой отраслью права. Социальная ценность уголовного права состоит, прежде всего, в охране общественных отношений, а именно: личности, ее прав и свобод, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, природной среды, общественных и государственных интересов и всего правопорядка от преступных посягательств. Последовательность изложения задач в ч. 1 ст. 2 Уголовного закона отражает сущность нового подхода к оценке общественной опасности и, следовательно, противоправности посягательств на основные ценности, защищаемые уголовным правом.

Отражением гуманистического начала в построении Уголовного законодательства является выдвигание на первое место в системе охраняемых общественных ценностей прав и свобод человека, конкретной личности. Такое определение приоритетов в реализации охранительной функции уголовного права полностью соответствует требованиям Конституции РФ, провозглашающей человека и гражданина, его права и свободы, высшей ценностью, а их защиту государственной задачей (ст. 2, 45 Конституции РФ).

Весь комплекс, поставленный перед уголовным правом задач, складывается из следующих основных структур: а) защиты от преступных посягательств, охраняемых уголовным законом прав и интересов; б) обеспечение мира и безопасности; в) предупреждение преступлений; г) анализ действующего уголовного законодательства и выработка рекомендаций для его дальнейшего совершенствования.

Уголовный закон, как правоохранительная отрасль, исходя из положений, закрепленных в Конституции РФ и других отраслей права, определяет и закрепляет те общественные ценности, которые нуждаются в защите, и устанавливает за посягательство на них уголовную ответственность. К таким ценностям относятся: жизнь и здоровье человека, его права и свободы, собственность, общественный порядок и

общественная безопасность, благоприятная окружающая среда и экологическая безопасность, конституционный строй.

Международно-правовое значение нового Уголовного законодательства подчеркивается признанием задачи обеспечения мира и безопасности человечества как одного из ведущих направлений реализации охранительной функции современного российского уголовного права. Обеспечению участия Российской Федерации в международной борьбе с преступностью уголовно-правовыми средствами, с посягательствами на мир, безопасность человечества, природную среду служит включение в Особенную часть Уголовного закона раздела «Преступления против мира и безопасности человечества».

Важной особенностью нового уголовного законодательства является включение в перечень решаемых им задач предупреждения преступлений. Методами реализации этой общепреventивной функции уголовного законодательства является установление уголовной ответственности за конкретные преступления и угроза неотвратимости применения уголовного наказания. Сущность предупреждения преступлений заключается в воздержании лиц от совершения преступлений под страхом наказания. Как показывают специальные исследования, примерно 15-18% опрошенных граждан удерживает от совершения преступлений нежелание нести за них уголовную ответственность. Вместе с тем уголовное законодательство содержит ряд поощрительных норм, стимулирующих граждан к участию в пресечении преступлений, к защите своих прав и законных интересов собственными силами. В этих целях в уголовное законодательство внесены существенные изменения, расширяющие сферу действий, направленных на пресечение преступных посягательств и позволяющих избежать уголовной ответственности при причинении вреда посягающему.

Одной из важных задач уголовного права, в отличие от задач уголовного законодательства, является анализ действующих уголовно-правовых норм с целью разработки рекомендаций по их совершенствованию. Это связано с теми изменениями, которые происходят в России на современном этапе развития. В действующее законодательство уже внесен целый ряд изменений и дополнений. Большинство этих изменений давно назрели и не вызывают сомнений, часть из них неоднозначно оценивается специалистами, и только время и опыт применения этих уголовно-правовых норм на практике могут опреде-

лить насколько они эффективны. Какой бы совершенной ни была система уголовного права и отдельные ее подразделения, она не в состоянии искоренить те причины преступности, которые находятся вне ее пределов уголовно-правового пространства. Кроме того, существуют отдельные пробелы в праве, требующие устранения. Уголовное право, основываясь на историческом, международном опыте, разрабатывает рекомендации по совершенствованию механизма уголовно-правового регулирования общественных отношений.

Посредством уголовно-правовых норм осуществляется борьба с преступностью. Механизм реализации этих норм и является механизмом уголовно-правового регулирования. Решение вопроса об уголовной ответственности в каждом конкретном случае относится применительно к преступному деянию, заслуживающему наказания.

Уголовное право изучает и юридически оформляет преступное деяние, чтобы определить: а) его функциональную способность выступить в роли правового основания уголовной ответственности; б) его вредоносные для субъектов общественных отношений свойства; в) ту меру карательного воздействия на причинителя зла (преступника), которая необходима для восстановления попорченной им справедливости.

Механизм уголовно-правового регулирования включает в себя тот процесс, который присущ применению уголовно-правовых норм. Он начинается с момента совершения лицом преступления и заканчивается с применением к этому лицу наказания либо с освобождения этого лица от уголовной ответственности. В реализации механизма уголовно-правового регулирования участвуют различные государственные органы и должностные лица, наделенные правами применения уголовно-правовых норм. Этот процесс четко регламентирован уголовно-процессуальными нормами.

Механизм уголовно-правового регулирования включает в себя и процесс определения преступности деяния, установления его юридических признаков и закрепления их в уголовно-правовой норме. В этом заключается превентивная (предупредительная) роль уголовно-правового регулирования.

Таким образом, совершая преступление, человек включает очень сложный в нравственном, психологическом, правовом и содержательном смысле механизм, действующий по принципу бумеранга: зло, им

сотворенное, возвращается (должно возвращаться) воздаянием уголовно-правовой кары. Чем выше общественная опасность совершенного преступления и степень общественной опасности лица, совершившего преступление, тем строже наказание, предусмотренное за него. Это обстоятельство выступает дополнительной характеристикой механизма уголовно-правового регулирования.

4. Уголовное право как наука

Уголовное право как наука существенно отличается от уголовного права как отрасли права. Это отличие проявляется в задачах, стоящих перед ними, предмете и методе.

Задачами уголовного права как науки являются: изучение всей совокупности социальных, экономических явлений и их взаимосвязей с развитием уголовного права; выявление основных закономерностей, сущности и тенденций в совершенствовании уголовного законодательства; формирование общетеоретических положений, призванных способствовать глубокому усвоению и правильному применению уголовно-правовых норм.

Предметом науки уголовного права является изучение уголовного законодательства, правотворческой и правоприменительной практики; оснований и принципов уголовной ответственности; концепций уголовного права в прошлом и настоящем; связей с уголовным правом и взаимовлияния теоретических положений философии, общей теории государства и права, социологии; зарубежного уголовного законодательства и соответствующей доктрины. Таким образом, предмет науки уголовного права выходит за пределы исследования только уголовного законодательства.

Значение науки уголовного права заключается в выполнении ею описательной, объяснительной и прогнозирующей функций. Осуществляя эти функции, наука уголовного права не только опирается на правотворческую и правоприменительную практику, но и присутствием ей методами воздействует на нее. Конкретные задачи и функции уголовного права реализуются в проведении фундаментальных и прикладных исследованиях.

Применяемые в науке уголовного права **методы** можно разделить на общие и частнонаучные.

К *общим методам* обычно относятся диалектический, формально-логический, математический, грамматический и некоторые иные.

Частнонаучные методы исследования как инструменты познания явлений и процессов, происходящих в сфере развития уголовного права, более близки специфике рассматриваемой науки. В совокупности приемов и способов исследования явлений и процессов, изучаемых в науке уголовного права, выделяются такие методы как: догматический (юридический); социологический; сравнительно-правовой; историко-правовой.

Комментирование, систематизация и толкование действующих уголовно-правовых норм производятся преимущественно с помощью догматического метода, который основан на использовании правил формальной логики и грамматики, на изучении юридических понятий, т. е. догмы уголовного права.

Социологический метод предполагает анализ уголовно-правовых норм как социальных явлений. Этот метод позволяет раскрыть социальную обусловленность уголовно-правовой нормы, эффективность уголовного закона; анализ проекта закона с позиций названного метода лежит в основе уголовно-правового прогнозирования в правотворчестве.

Сравнительно-правовой метод в уголовном праве основан на сопоставлении содержания различных институтов уголовного права, категорий и понятий с соответствующими нормами и понятиями зарубежного уголовного законодательства с целью выявления более совершенных правовых формул, возможностей реализации гарантий принципа законности и принципа гуманизма.

Историко-правовой метод позволяет проследить историческое развитие уголовно-правовых институтов, изменение теоретических взглядов на различные категории и нормы уголовного законодательства, модификацию правоприменительных подходов.

Таким образом, *уголовное право как наука представляет собой систему взглядов, теоретических представлений о сущности и особенностях уголовного закона, его социальной обусловленности, закономерностях и тенденциях развития, принципах уголовного права, истории его становления, сравнительной эффективности его норм, особенностях формирования и применения норм зарубежного уголовного законодательства.*

Наука уголовного права тесно связана с другими юридическими науками и учебными правовыми дисциплинами. Уголовное право как наука находится во взаимодействии с общей теорией государства и права, криминологией, криминалистикой, оперативно-розыскной деятельностью, а также со многими другими отраслями права и науки (конституционное, административное, гражданское, уголовно-процессуальное, уголовно-исполнительное, экологическое, международное и др.). Уголовное право как наука дополняет и прямо влияет на развитие других отраслей права и науки.

Лекция 2. Уголовное законодательство Российской Федерации, его задачи и принципы

1. Понятие уголовного закона.
2. Система уголовного законодательства.
3. Задачи уголовного законодательства.
4. Принципы уголовного законодательства.
5. Толкование уголовного закона.

1. Понятие уголовного закона

Уголовный закон Российской Федерации представляет собой принятый в установленном порядке высшими органами государственной власти нормативно-правовой акт, определяющий общие принципы и основания уголовной ответственности, виды преступлений, а также те наказания, которые применяются к лицам, совершившим преступления.

Уголовный закон, являясь формой выражения государственного суверенитета, имеет обязательную силу на всей территории России и подлежит обязательному соблюдению органами государственной власти, должностными лицами и всеми гражданами, находящимися на ее территории.

Являясь важным средством в борьбе с преступностью, уголовный закон определяет деяния, которые признаются преступлениями, и наказания, а также иные меры воздействия уголовно-правового характера, применяемые к виновным лицам за их совершение. Чем больше общественная опасность совершенного преступления, тем строже устанавливаются меры наказания за его совершение. И наоборот, когда деяние является малозначительным по степени и характеру обще-

ственной опасности, то закон дает возможность ограничиваться мерами воспитательного воздействия, а в отдельных случаях и освободить от уголовной ответственности или наказания.

Представляя собой правовое воздействие на лиц за совершенное ими преступление, уголовный закон выполняет и воспитательную роль, которая проявляется не только в самом факте объявления определенных деяний вредными для общества и наказуемыми, но и в его применении, ибо наказание, восстанавливая социальную справедливость и исправляя виновных, тем самым предупреждает совершение новых преступлений.

Применение уголовного права основывается на строгом соблюдении всех его требований. Эти требования закрепляются в принципах уголовного закона.

Уголовный закон – исторически изменчивая категория, поскольку непрерывное развитие общественных отношений, изменение социально-экономических, политических и идеологических условий жизни общества постоянно требуют соответствующего изменения и дополнения уголовного законодательства.

Уголовный закон в Российской Федерации представляет собой Уголовный кодекс РФ. Действующий в Российской Федерации Уголовный кодекс принят Государственной думой 24 мая 1996 года, одобрен Советом Федерации 5 июня 1996 года, подписан Президентом РФ 13 июня 1996 года, опубликован в «Российской газете» и вступил в действие с 1 января 1997 года.

Уголовный кодекс РФ основывается на положениях Конституции РФ и общепризнанных принципах и нормах международного права. Он является основным и исключительным нормативным актом, определяющим, какие деяния являются преступлениями, и устанавливает за них виды и размеры наказания.

Уголовный закон имеет ряд *признаков*, отличающих его от других нормативно-правовых актов:

- Уголовное законодательство осуществляет правоохранительную функцию, защищая установленные Конституцией РФ, другими отраслями права социальные ценности и общественные правоотношения. Осуществление данной функции происходит посредством установления уголовно-правовых запретов.

- Уголовное законодательство представлено в виде Уголовного кодекса, который является единственным и исключительным источником уголовного права, устанавливающим уголовную ответственность и определяющим, какие деяния признаются преступлениями. Принятие новых законодательных актов, содержащих уголовно-правовые нормы, не влечет их немедленного исполнения. Эти нормы лишь тогда будут действительны, когда они в установленном порядке будут внесены в Уголовный кодекс в виде изменений или дополнений к действующим статьям.

- Уголовное законодательство применяется исключительно уполномоченными на то государственными органами и должностными лицами и к лицам, виновным в совершении преступления.

- Применение уголовного законодательства строго регламентировано отдельной отраслью права – уголовным процессом. Причем любое отступление от норм уголовно-процессуального права влечет за собой признание недействительным применение уголовно-правовых норм.

- Уголовный закон содержит наиболее жесткие санкции за нарушения предписаний, чем какая-либо другая отрасль права, вплоть до применения исключительной меры наказания – смертной казни.

- Уголовное законодательство не допускает применение норм уголовного закона по аналогии (ч. 2 ст. 3 УК РФ).

Имеются и другие отличия, которые будут рассмотрены в дальнейшем.

2. Система уголовного законодательства

Уголовный кодекс РФ имеет четкую, продуманную структуру, которая позволяет легко разобраться в основных его положениях и облегчает применение уголовно-правовых норм. Он состоит из Общей и Особенной частей, каждая из которых выполняет свою, только ей присущую функцию. В то же время уголовно-правовые нормы Общей и Особенной части взаимосвязаны и их применение взаимообусловлено.

Общая часть Уголовного кодекса РФ содержит нормы, определяющие основные задачи и принципы уголовного законодательства, основание и пределы уголовной ответственности, виды и порядок назначения наказаний, порядок и условия освобождения от уголовной

ответственности и от отбывания наказания, обстоятельства, исключаящие преступность деяния, особенности уголовной ответственности несовершеннолетних, основания и цели применения принудительных мер медицинского характера.

Особенная часть Уголовного кодекса РФ включает в себя уголовно-правовые нормы, определяющие конкретно, какие деяния признаются преступлениями и определяющие виды и размеры наказаний за эти преступления.

Как Общая, так и Особенная части Уголовного кодекса Российской Федерации, подразделяясь на разделы, которые образуют соответствующие главы, включают отдельные статьи. По своему характеру каждая такая уголовно-правовая норма носит запрещающий характер на определенные действия (например, под угрозой наказания запрещает совершать кражу, хулиганство и т.п.) либо бездействия (например, не оказывать помощь лицу, находящемуся в опасном для жизни состоянии и т.п.).

Уголовный кодекс РФ в момент принятия содержал 12 разделов (по шесть в каждой части), 35 глав (16 глав входят в Общую часть и 19 в Особенную)¹, 360 статей (104 статьи в Общей части и 256 статей в Особенной части). Подчеркивая единство Общей и Особенной части, законодатель нумерацию разделов, глав и статей проводит в общей последовательности. Таким образом, Особенная часть Уголовного кодекса начинается с VII раздела, 16 главы, 105 статьи. Дальнейшее развитие уголовного законодательства, с учетом развития общества, потребовало внесения дополнений и изменений в Уголовный кодекс РФ. Увеличилось количество уголовно-правовых норм. Ряд статей уголовного закона были исключены. Только Федеральным законом от 8 декабря 2003 г. № 162-ФЗ было одновременно внесены изменения и дополнения в 257 статей, затронувшие Общую и Особенную части УК РФ. Однако общая структура уголовного законодательства осталась неизменной.

Уголовно-правовые нормы в своем большинстве делятся на части, а те, в свою очередь, могут делиться на пункты. Части статей в

¹ В Общую часть законодатель ввел главу 15¹, которая называется «Конфискация имущества».

новом Уголовном кодексе имеют цифровую нумерацию², а пункты – буквенную (например, п. «а» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

Уголовно-правовые нормы, как и нормы других отраслей права, имеют свою структуру. Структура правовой нормы показывает, из каких элементов (частей) состоит норма и как эти части взаимосвязаны. Правовая норма состоит, как правило, из трех основных элементов: *гипотезы, диспозиции и санкции*.

Гипотеза – это та часть правовой нормы, в которой определены условия ее применения.

Диспозиция – это та часть правовой нормы, в которой изложено само правило должного поведения.

Санкция – это та часть правовой нормы, в которой определены последствия при выполнении либо не выполнении предписаний, изложенных в диспозиции. Причем санкции не тождественны наказанию. Встречаются положительные санкции (например, действие лица при обстоятельствах, исключающих преступность деяния, влечет за собой освобождение от уголовной ответственности).

Гипотеза не всегда излагается в норме права, но всегда подразумевается. *Диспозиция* содержится в каждой правовой норме. *Санкция* содержится, как правило, в нормах, устанавливающих последствия правомерного или не правомерного поведения.

В отличие от норм Общей части, где формулируются общие положения об уголовном законе, понятии преступления, о видах наказания, порядке их назначения и об освобождении от уголовной ответственности и наказания, в нормах Особенной части определяются признаки конкретных составов преступлений и предусмотрены меры наказания за их совершение. По своей структуре, таким образом, статьи Особенной части УК состоят из двух частей: диспозиции и санкции. Законодатель не стал включать в уголовно-правовые нормы Особенной части Уголовного кодекса гипотезу, так как она будет одинаковой для всех статей и заключается в следующем – «Если лицо совершило преступление...». Поэтому уголовно-правовые нормы Особенной части УК начинаются сразу с диспозиции.

В уголовно-правовых нормах Особенной части УК РФ все санкции связаны с наказанием.

² В старом УК части статей не имели цифровой нумерации, а каждая из них начиналась с новой строки, что затрудняло его использование.

Диспозиция – это часть уголовно-правовой нормы (статьи или части статьи), где указывается или дается описание деяния, которое признается преступным. В Особенной части УК различаются диспозиции: *простая, описательная, ссылочная и бланкетная*.

Простая диспозиция только называет преступление, не раскрывая его признаков, поскольку смысловое содержание преступного деяния ясно без его подробного описания. Например, ч. 1 ст. 126 УК признает преступлением похищение человека, не раскрывая данное понятие, так как законодатель считает понятным для правоприменителя, что похищение человека – это противоправное завладение (захват) живого человека и перемещение его с места его постоянного или временного пребывания.

Описательная диспозиция определяет непосредственно в самой статье основные признаки преступного деяния, например, ч. 1 ст. 188 УК устанавливает, что контрабанда – это перемещение в крупном размере через таможенную границу Российской Федерации товаров или иных предметов, совершенное помимо или с сокрытием от таможенного контроля либо с обманным использованием документов и средств таможенной идентификации, либо сопряженное с недекларированием или недостоверным декларированием.

Ссылочной является диспозиция, в которой для установления признаков преступления законодатель отсылает к другой статье УК или части статьи, где эти признаки определяются. Например, ст. 112 УК устанавливает ответственность за умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью, не опасного для жизни человека и не повлекшего последствий, указанных в ст. 111 УК, но вызвавшего длительное расстройство здоровья или значительную стойкую утрату общей трудоспособности менее чем на одну треть.

Поэтому для правильного определения состава указанного преступления следует обязательно обратиться к ст. 111 УК РФ.

Бланкетной называется диспозиции, которая для установления признаков преступного деяния отсылает к иным нормативным актам, которые не носят уголовно-правового характера. Например, для применения ст. 264 УК РФ необходимо обратиться к правилам дорожного движения Российской Федерации, утвержденным постановлением Совета министров правительства Российской Федерации от 23 октября 1993 г.

Санкция – это часть уголовно-правовой нормы Особенной части УК РФ, в которой определяются вид и размер наказания за совершение деяния, указанного в диспозиции. Санкции бывают: *абсолютно-определенными, относительно-определенными, альтернативными.*

Абсолютно-определенная санкция устанавливает не только один вид наказания, но и строго определенный его размер. Действующее законодательство не содержит абсолютно-определенных санкций, ибо они не позволяют индивидуализировать наказание в зависимости от обстоятельств конкретного преступления и личности виновного, а значит, не отвечают принципу справедливости.

Относительно-определенная санкция устанавливает низший и высший пределы наказания либо один из этих пределов. В зависимости от этого можно выделить две разновидности относительно-определенных санкций уголовно-правовых норм:

- с указанием максимального размера наказания (например, ч. 1 ст. 228 УК предусматривает лишения свободы на срок до трех лет). Их минимальный предел установлен в статьях Общей части для данного вида наказания (для лишения свободы – 2 месяца);

- с указанием минимального и максимального размера наказания (например, в ч. 1 ст. 105 УК за убийство предусматривается наказание в виде лишения свободы на срок от шести до пятнадцати лет).

Альтернативная санкция характеризуется тем, что она определяет для наказания виновного два и более его вида (например, за незаконное усыновление (удочерение) по ст. 154 УК виновный наказывается штрафом в размере до 40 тыс. рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех месяцев, либо исправительными работами на срок до одного года, либо арестом на срок до шести месяцев). Этот вид санкции наиболее часто встречается в уголовном законе.

В международных договорах, посвященных борьбе с преступлениями, встречаются **абсолютно-неопределенные санкции**, которые не содержат указания ни на вид, ни на размер наказания. В действующем УК данный вид санкций отсутствует.

Умение быстро и точно ориентироваться в системе уголовного права, определять структуру и вид диспозиций и санкций уголовно-правовых норм позволяет правильно применять положение уголовного закона на практике.

3. Задачи уголовного законодательства

Задачи Уголовного закона определяют содержание и структуру уголовного законодательства и выражают содержание правоохранительной функции уголовного права. Правоохранительная функция уголовного закона заключается в защите установленных Конституцией РФ, другими отраслями Российского права должного поведения, закрепленных прав и свобод, личных и общественных интересов и т.д. Задачи Уголовного закона сформулированы в ч. 1 ст. 2 УК РФ. Такими **задачами** являются: *охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений.*

Новое уголовное законодательство, как уже отмечалось, изменило приоритеты правоохранительной деятельности уголовного закона, выдвигая на первое место не государственные интересы, а права и свободы личности. Это красной нитью проходит через всю систему построения нового Уголовного кодекса.

Содержание основных прав и свобод граждан раскрывается в гл. 2 Конституции РФ. К ним относятся: право на жизнь, свободу и личную неприкосновенность; неприкосновенность частной жизни, личной и семейной тайны, защиту своей чести и достоинства; тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений; неприкосновенность жилища; свободное передвижение и выбор места пребывания и жительства; свободный выезд за пределы РФ и беспрепятственное возвращение в Российскую Федерацию; свободу совести и вероисповедания; свободу мысли и слова, получение, передачу, производство и распространение информации любым законным способом; проведение собраний, митингов и демонстраций, шествий и пикетирования; осуществление избирательных прав и участия в референдумах; свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Пользование указанными правами не должно идти в разрез с правами и свободами других лиц. Роль уголовного закона в защите прав и свобод человека и гражданина заключается в установлении правовых запретов на их нарушение и определение соответствующих наказаний.

Конституция РФ провозглашает равенство различных форм собственности и устанавливает их защиту со стороны государства. В отличие от предыдущего Уголовного кодекса, в котором собственность разделялась на государственную и личную (причем за посягательство на государственную собственность уголовная ответственность носила более жесткий характер, чем за посягательство на личную собственность), новый УК уравнил все формы собственности, установив за посягательство на нее равную ответственность.

Охрана общественного порядка и общественной безопасности уголовно-правовыми нормами призвана обеспечить стабильность в обществе, уверенность в завтрашнем дне. Под общественным порядком как объектом уголовно-правовой охраны понимается сфера общественных отношений, включающих общественное спокойствие; соблюдение общественной нравственности; физическая неприкосновенность личности.

Современное общество характеризуется развитием промышленности, массовым использованием природных ресурсов в технологических целях жизнеобеспечения, что нередко приводит к нарушениям экологического равновесия и влечет создание неблагоприятной среды места пребывания человека. Уголовный закон призван обеспечить более безопасный режим использования природных ресурсов путем установления определенных ограничений и запретов в данной области.

В содержание понятия конституционного строя как объекта уголовно-правовой охраны включаются: форма государственной власти в Российской Федерации, источник государственной власти, суверенитет РФ, ее федеративное устройство, разделение властей на законодательную, исполнительную и судебную, приоритет прав личности и принципы политической, идеологической и экономической свободы, многообразие форм собственности. Нормы уголовного права накладывают запрет на насильственное изменение основных положений государственного строя, закрепленных в Конституции РФ, и связанных с этим действий, влекущих ущерб суверенитету и государственной целостности России.

В новый Уголовный кодекс в раздел XII «Преступления против мира и безопасности человечества» включены нормы, обеспечивающие участие Российской Федерации в международной борьбе с пре-

ступностью уголовно-правовыми средствами, с посягательствами на мир, безопасность человечества, природную среду. Задача УК обеспечивать мир и безопасность человечества подчеркивает его международно-правовое значение.

Одной из важнейших решаемых задач новый УК признает *предупреждение преступлений*. Эта задача решается путем определения общественно опасных деяний как преступлений и, в зависимости от их тяжести и общественной значимости, установления мер уголовной ответственности, что, по мнению законодателей должно удерживать от совершения общественно опасных деяний. Уголовное законодательство содержит уголовно-правовые нормы, освобождающие от уголовной ответственности лиц, действующих правомерно, защищая личные и общественные интересы, хотя такие действия и содержат признаки преступления. Эти нормы призваны обеспечить активное участие населения в борьбе с преступностью, что уже само по себе является предупреждением преступлений.

4. Принципы уголовного законодательства

Часть вторая ст. 2 Уголовного кодекса устанавливает, что задачи, стоящие перед уголовным законодательством, решаются на основе его принципов, в соответствии с которыми строится не только система, но и осуществляется реализация уголовного права. Принципы уголовного закона представляют собой основные, исходные начала, идеи, обязательные для законодателя, правоприменительных органов и граждан. Непосредственно в УК (статьи 3-7) выделены пять основных принципов: *законности, равенства граждан перед законом, виновной ответственности, справедливости, гуманизма*.

Принцип законности (ст. 3 УК РФ) выражается в том, что преступность деяния, его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия определяются только уголовным законом. Данный принцип отражает положения Конституции Российской Федерации, закрепленные в ст. 54: «Никто не может нести ответственность за деяние, которое в момент его совершения не признавалось правонарушением», и означает, что только уголовный закон определяет, какие деяния являются преступлениями и какие уголовно-правовые последствия наступают за их совершение. Поэтому правоприменительные органы, решающие вопрос о привлечении лиц к уголовной ответственности,

назначении и исполнении наказания, обязаны руководствоваться только законом.

Применение уголовного закона по аналогии не допускается. Это означает, что если деяние лица хотя и повлекло за собой наступление вреда, но оно не было предусмотрено законом как преступление, то это исключает привлечение его к уголовной ответственности. Введение этого запрета преследует цель устранить произвол в противодействии преступности. При этом, согласно ст. 15 Конституции РФ, соблюдение требований уголовного закона является обязанностью не только органов государственной власти и местного самоуправления, должностных лиц, но и всех граждан и их объединений. Привлечение к уголовной ответственности конкретного лица, совершившего преступление, и применение к нему уголовного наказания допустимо только в рамках уголовного закона и в полном с ним соответствии.

Принцип равенства граждан перед законом (ст. 4 УК РФ) означает, что лица, совершившие преступление, равны перед законом и подлежат уголовной ответственности независимо от пола, расы, национальности, имущественного и служебного положения, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Данный принцип отражает положения ст. 19 Конституции Российской Федерации, подчеркивая тем самым его значение для решения задач по охране общественных отношений от преступных посягательств. Любое лицо, совершившее преступление, независимо от других каких-либо обстоятельств, должно быть привлечено к ответственности за содеянное, либо к нему должны быть приняты иные меры уголовно-правового характера. Данный принцип устанавливает *юридическое* равенство вне зависимости от равенства *социального*, закрепляет одинаковые основания и пределы уголовной ответственности, одинаковых условий применения наказания.

Принцип равенства перед уголовным законом означает, что при наличии в действиях лица состава преступления, социальные данные о его личности не могут служить препятствием для привлечения этого лица к ответственности.

Принцип вины (ст. 5 УК РФ) предполагает, что лицо подлежит уголовной ответственности только за те действия (бездействие), действие и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина. Таким образом, уголовное законода-

тельность исходит из субъективного вменения, т. е. привлечения к ответственности только за то деяние и те последствия, в отношении которых проявляется определенная воля лица, что находит свое отражение в умышленной или неосторожной вине. Невинное причинение вреда, сколь бы тяжким оно ни было, исключает уголовную ответственность.

Принцип вины в уголовном праве означает, что лицо, виновно совершившее общественно опасное деяние (действие или бездействие) отвечает лишь за то, что было совершено им лично. Никто не может нести уголовную ответственность, если не установлена его персональная вина в отношении преступного деяния и его последствий. Объективное вменение, т. е. уголовная ответственность за невинное причинение вреда, в уголовном праве не допускается (в отличие от гражданского права).

Принцип справедливости (ст. 6 УК РФ) воплощается в том, что наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, т. е. соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

Определяя меры уголовно-правового воздействия, в том числе и наказания лица, виновного в совершении преступления, следует исходить из того, что как чрезмерно суровая, так и чрезмерно мягкая мера ответственности будет несправедливой не только по отношению к виновному, но и в целом к обществу. Любое воздействие должно быть применено в той мере, в какой способно исправить лицо, чтобы оно воспринимало наказание за содеянное, как необходимую реакцию на его противоправное поведение. И это воздействие должно способствовать его исправлению. Принцип справедливости сочетается с понятием достаточности, когда за совершенное преступление лицо получает то наказание, которое заслуживает.

Однако данный принцип ни в коей мере не противоречит принципу равенства всех граждан перед законом. Если последний возлагает обязанность любого лица, виновного в совершении преступления, нести ответственность за содеянное, то принцип справедливости обя-зывает исходить из учета индивидуальных особенностей личности,

совершившей преступление, а также конкретных обстоятельств его совершения.

Принцип справедливости закрепляет также положение, что никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление.

Принцип гуманизма (ст. 7 УК РФ) устанавливает, что уголовное законодательство РФ обеспечивает безопасность человека. Обеспечение безопасности человека уголовно-правовыми средствами имеет двустороннюю направленность. Конституция РФ провозглашает приоритет личности в системе ценностей российского общества: «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства» (ст. 2 Конституции РФ). Обеспечение безопасности человека означает охрану его жизни, здоровья, достоинства, собственности от преступных посягательств путем установления уголовной ответственности и применения норм уголовного права.

Принцип гуманизма предполагает, что наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства. Данный принцип уголовного законодательства отражает положения Конституции Российской Федерации, которая в ст. 21 провозглашает: «Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию».

Воплощается принцип гуманизма в том, что правовое воздействие на лиц, совершивших преступление, не преследует цель возмездия. Напротив, устанавливая наказание виновному, уголовный закон требует, чтобы каждое из них преследовало цель исправления осужденного и тем самым оказывало предупредительное воздействие на других лиц. При этом более строгий вид наказания, из числа предусмотренных за содеянное, применяется только в случае, если менее строгий вид не может обеспечить общие цели наказания. Даже лишение или ограничение прав и свобод лица, составляющие содержание наказания, не носят характера причинения физических страданий либо унижения человеческого достоинства.

5. Толкование уголовного закона

Укрепление законности и правопорядка, защита прав граждан, интересов общества и государства требуют точного и правильного применения норм уголовного закона, что невозможно без понимания социально-политической обстановки, условий, вызвавших его издание, смысла закона, без уяснения его целей.

Сущность толкования уголовного закона состоит в уяснении содержания закона в целях его применения в точном соответствии с волей законодателя. Под **толкованием уголовного закона** понимается *определение его содержания, выявление его смысла, объяснение терминов, употребленных законодателем*. Такая трактовка наиболее полно отражает смысл толкования уголовного закона.

Толкование обеспечивает единообразное применение уголовно-правовых норм, способствует устранению недостатков в уголовном законе.

Толкование уголовного закона подразделяется на виды в зависимости от субъекта толкования, от способов и объема толкования.

В зависимости от того, какой орган осуществляет толкование закона, оно различается *по субъекту*, что определяет и степень его обязательности. По субъектам толкование различается:

Аутентическое толкование – это разъяснение смысла закона, исходящее от органа, принявшего его. Таким правом обладает только Федеральное Собрание РФ. Даваемое им толкование имеет общеобязательную силу для всех органов государства и граждан.

Легальное толкование характеризуется тем, что разъяснение закона дается органом государственной власти, уполномоченным на то законом. В настоящее время таким органом является Государственная дума РФ. В случае толкования уголовного закона Государственной думой легальное толкование совпадает по существу с аутентичным толкованием, которое является одной из форм легального толкования. Принимаемые Государственной думой решения по толкованию норм уголовного закона по существу означает принятие равного по силе с уголовным законом нового закона.

Легальное толкование является обязательным для всех органов и лиц, применяющих уголовный закон, в отношении которого было дано соответствующее разъяснение.

Судебное толкование дается любым судебным органом при применении уголовного закона в процессе рассмотрения конкретных уго-

ловных дел. К данному виду толкования относятся и руководящие постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации.

Толкование закона, даваемое вышестоящими судебными органами, является обязательным для нижестоящих судов. Что же касается руководящих разъяснений Пленума Верховного Суда Российской Федерации, то они являются обязательными для всех судов России при применении того закона, в отношении которого дается соответствующее разъяснение.

Толкование уголовно-правовых норм при рассмотрении конкретного уголовного дела и для конкретного случая судебным органом называется **казуальным толкованием**.

Все вышеперечисленные виды толкований относятся к так называемому **официальному толкованию**.

К **неофициальным видам толкования** относятся: *научное (доктринальное), профессиональное, обыденное*.

Научным (доктринальным) является толкование, которое осуществляется научными работниками, высококвалифицированными юристами в учебниках по уголовному праву, комментариях к закону, научных статьях и монографиях. Такое толкование хотя и не имеет обязательной силы, но оно способствует правильному пониманию закона, а также его применению.

Профессиональное толкование – это толкование, даваемое юристами по различным вопросам применения уголовно-правовых норм. Такое толкование не только не имеет обязательной силы, но и не влечет ни каких юридических последствий. Такое толкование по существу помогает уяснить смысл, вложенный в уголовно-правовую норму.

Обыденное толкование – это толкование, осуществляемое на бытовом уровне любым непрофессиональным участником правоотношений.

По **способам (приемам)** толкование бывает *грамматическим, систематическим и историческим*.

Грамматическое толкование заключается в уяснении содержания закона путем правильного понимания терминов и понятий с грамматической, синтаксической и этимологической (значения и смысла отдельных терминов, слов и понятий, употребляемых в норме закона) сторон.

Систематическое толкование состоит в уяснении смысла той или иной правовой нормы путем сопоставления ее с другими уголовно-правовыми нормами, а также в установлении ее места в общей системе действующего уголовного законодательства, отграничения от других, близких по содержанию законов.

Историческим является толкование, которое сводится к выяснению обстоятельств и причин, обусловивших принятие уголовного закона, а также задач, стоящих перед ним в процессе его применения, сопоставление действующих уголовно-правовых норм с их предшествовавшими аналогами.

По **объему**, который зависит от круга деяний, на которые распространяется действие уголовного закона, толкование делится на ограничительное, распространительное и буквальное.

Ограничительным является толкование, при котором содержанию закона придается более узкий смысл, чем это охватывается буквальным текстом этого закона.

Распространительным (расширительным) признается толкование, вследствие которого закону придается более широкий смысл, нежели это буквально определено непосредственно в его тексте.

Буквальным толкованием является истолкование и уяснение смысла содержания закона в точном соответствии его с текстом. Данный вид толкования является наиболее распространенным на практике.

Таким образом, необходимость толкования уголовного закона вызвана, во-первых, общим характером норм уголовного права (превентивная роль уголовно-правовых норм и заключается в том, насколько они понятны широкому кругу лиц), во-вторых, использование специальной юридической техники для построения уголовно-правовых норм (бланкетных и ссылочных диспозиций, оценочных терминов и т.д.), в-третьих, системностью уголовно-правовых норм, их взаимосвязью и взаимозависимостью с нормами права других отраслей.

Лекция 3. Пределы действия уголовного закона

1. Действие уголовного закона во времени.
2. Действие уголовного закона в пространстве.
3. Действие уголовного закона по кругу лиц.

1. Действие уголовного закона во времени

В каждом случае применения УК РФ возникает необходимость установления временных пределов его действия. В соответствии со ст. 9 УК РФ преступность и наказуемость деяния определяются законом, действовавшим во время совершения этого деяния.

Проблема действия уголовного закона во времени имеет несколько аспектов: время принятия закона; вступление закона в силу; срок действия закона; утрата законом своей юридической силы; типы действия закона во времени; обратная сила уголовного закона; время совершения преступления.

Закон считается действующим с момента его вступления в силу после принятия, и его действие распространяется на все время, пока он не будет отменен или заменен новым законом, либо на время, указанное непосредственно в законе при его принятии. Согласно Закону «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, актов палат Федерального Собрания» от 14 июня 1994 г., датой принятия федерального закона считается день его принятия Государственной думой в окончательной редакции. Применению подлежат только те законы, которые были опубликованы. Для официального опубликования федеральный закон направляется Президентом Российской Федерации. Официальным опубликованием уголовного закона считается его первая публикация полного текста в «Российской газете» или «Собрании законодательства Российской Федерации». Так, Уголовный кодекс РФ впервые был полностью опубликован 17 июня 1996 г. в «Собрании законодательства РФ».

Уголовный кодекс РФ представляет собой объемный документ, содержащий ряд принципиально важных положений. Поэтому он не мог быть введен в действие немедленно. Для изучения его правоприменителями требуется определенный период времени, поэтому вступление его в силу законодатель отсрочил более чем на полгода.

Согласно Федеральному закону Российской Федерации «О введении в действие Уголовного кодекса Российской Федерации» от 24 мая 1996 г., новый УК РФ был введен в действие с 1 января 1997 г.

Уголовный закон теряет свою силу в случае его отмены или замены другим законом, а также по истечении срока его действия, непосредственно указанного в нем. Уголовный кодекс РФ содержит нормы, действие которых бессрочно.

Содержание уголовно-правовых норм не однозначно, поэтому и порядок вступления их в силу не одинаков. В зависимости от содержания уголовно-правовой нормы различают три типа действия уголовного закона во времени:

- *уголовно-правовые нормы, устраняющие преступность деяния, смягчающие наказание или иным образом улучшающие положение лица, совершившего преступление, имеют обратную силу, т. е. распространяются и на события, произошедшие до вступления в юридическую силу уголовного закона;*

- *уголовно-правовые нормы, устанавливающие преступность деяния, усиливающие наказание или иным образом ухудшающие положение лица, совершившего преступление, обратной силы не имеют, и их действие распространяется только на те события, которые произошли после вступления уголовного закона в юридическую силу;*

- *уголовно-правовые нормы, не изменяющие правовой статус лица, совершившего преступление (не ухудшают и не улучшают его положение), вступают в действие с момента вступления уголовного закона в юридическую силу и распространяются на любые события, независимо от времени их совершения.*

«Обратная сила уголовного закона» позволяет избегать злоупотреблений в применении уголовно-правовых норм. Такой порядок принят в международной практике и впервые закреплен в новом уголовном законе Российской Федерации в ст. 10 УК РФ.

Временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствий (ч. 2 ст. 9 УК РФ). Это связано с различными факторами применения уголовного законодательства, так как преступность и наказуемость деяния определяются законом, действовавшим на время совершения преступления. Однако большое количество преступлений имеют временную протяженность, исчисляе-

мую иногда не только месяцами, но и годами. К таким видам преступлений относятся длящиеся и продолжаемые преступления. Существуют различные точки зрения о том, как в таких случаях определять время совершения преступления, что, конечно же, усложняет применение уголовно-правовых норм.

Уголовное законодательство не содержит указаний, каким образом определять время совершения длящихся или продолжаемых преступлений (уголовно-правовые нормы вообще не содержат понятий «продолжаемое» и «длющееся» преступление). В теории и на практике эта проблема разрешается следующим образом: время совершения длящегося преступления определяется на момент начала исполнения общественно опасного деяния не независимо от того, когда оно будет прекращено; время совершения продолжаемого преступления связано с выполнением последнего из числа нескольких тождественных деяний, объединенных общим умыслом.

2. Действие уголовного закона в пространстве

Уголовный кодекс Российской Федерации действует на всей территории России, закрепляя тем самым ее государственный суверенитет.

Пределы действия Уголовного закона в пространстве определяются следующими принципами: *территориальным, гражданства, реальным и универсальным.*

Территориальный принцип действия уголовного закона является основополагающим. Так, согласно ч. 1 ст. 11 УК РФ: «Лица, совершившие преступления на территории Российской Федерации, привлекаются к ответственности по настоящему Кодексу».

Территорией России охватываются в пределах государственной границы суша, включая острова; водное и воздушное пространство; недра. В тех случаях, когда территория суши соприкасается с водами внешних морей и океанов, то к границам России относятся прибрежные воды и воздушное пространство над ними в пределах 12-мильной зоны, отсчитываемых от линии наибольшего отлива, как на материке, так и на островах, принадлежащих к России. Граница на пограничных судоходных реках проходит по середине главного фарватера, на пограничных озерах – по середине озера или по прямой линии, соединяющей выходы сухопутной границы к берегам озера.

Нормы Уголовного кодекса РФ распространяют свое действие на преступления, совершенные в пространстве континентального шельфа России, под которым понимается примыкающая к территориальному морю до определенной глубины поверхность и недра морского дна. Внешняя граница континентального шельфа находится на расстоянии 200 морских миль от исходных линий, от которых отмеряется ширина территориального моря. Уголовно-правовая юрисдикция РФ над континентальным шельфом распространяется лишь на некоторые категории преступлений, связанные с разведкой и использованием ресурсов континентального шельфа, а также защитой окружающей среды. Кроме того, уголовно-правовая юрисдикция государства распространяется на все искусственные сооружения на континентальном шельфе – острова, установки, сооружения, подводные кабели и т. п.

Под уголовно-правовой юрисдикцией России находится пространство исключительной экономической зоны, под которой понимается район, находящийся за пределами территориального моря и прилегающий к нему, который подпадает под особый правовой режим. Ширина экономической зоны не должна превышать 200 морских миль, отсчитываемых от линии наибольшего отлива, как на материке, так и на островах, принадлежащих РФ. В пределах экономической зоны уголовно-правовая юрисдикция РФ распространяется лишь на преступления, которые связаны с суверенными правами государства.

К территориальной, уголовно-правовой юрисдикции РФ, на основании положений норм международного права, относятся также территории гражданских морских, речных и воздушных судов, приписанных к портам Российской Федерации и находящихся в нейтральных водах и воздушном пространстве. Согласно Конвенции по морскому праву 1982 г., любое гражданское судно имеет национальность того государства, под флагом которого оно плавает в водах открытого моря, и подчиняется власти того государства, флаг которого несет. Что же касается военных морских, речных и воздушных судов, то они признаются территорией России независимо от места нахождения. Данное правило законодательно закреплено в ч. 3 ст. 11 УК РФ. Аналогичным образом решается вопрос и с местонахождением военных баз и месторасположением военных частей (гарнизонов) за пределами России, если иное не предусмотрено международным договором Рос-

сийской Федерации. Как правило, международными договорами устанавливается следующий порядок:

- за должностные преступления и преступления против порядка несения воинской службы военнослужащие, находящиеся за границей, несут ответственность по законодательству своей страны;
- за преступления, совершенные вне территории расположения воинской части и носящие общеуголовный характер (убийство, изнасилование, кража, грабеж, незаконный оборот наркотиков и т.д.), военнослужащие несут ответственность по законодательству страны пребывания. Однако такой порядок действия уголовного закона не применяется, если войска выполняют «оккупационные» функции.

На территории посольств и консульств России в иностранных государствах действует принцип *экстерриториальности*. Эта территория, хотя фактически и не является территорией России, однако на них распространяется дипломатический иммунитет, а поэтому там действуют законы Российской Федерации. Поэтому за преступления, совершенные на территории посольств и консульств РФ, лицо будет нести уголовную ответственность по российскому уголовному законодательству.

Территориальный принцип действия уголовного закона напрямую зависит от *места совершения преступления*. К сожалению, в уголовном законе отсутствует понятие места совершения преступления. Правильное установление места совершения преступления имеет важное практическое значение, ибо от этого зависит, по уголовным законам какого государства надлежит квалифицировать содеянное. Преступление считается совершенным на территории России, если именно на этой территории было совершено общественно опасное посягательство, повлекшее наступление вреда, предусмотренного в одной из норм Особенной части УК.

Более сложно решается вопрос о месте совершения преступления при длящихся или продолжаемых преступлениях, если их совершение связано с территориями различных государств. На этот счет существует множество различных мнений. И все же, проанализировав их, можно сделать вывод, что *место совершения преступления так или иначе связывается с местом его юридического окончания или местом пресечения преступной деятельности лица*.

Территориальный принцип означает, что любое лицо, совершившее преступление на территории Российской Федерации, независимо от его правового статуса должно нести уголовную ответственность по УК РФ. Этот принцип, как и любое правило, имеет исключение и не распространяется на определенные категории лиц, пользующихся уголовно-правовым иммунитетом.

Наряду с основным территориальным принципом действия уголовного закона в пространстве существует **принцип гражданства**.

Согласно ч. 1 ст. 12 УК РФ: «Граждане Российской Федерации и постоянно проживающие в Российской Федерации лица без гражданства, совершившие вне пределов Российской Федерации преступление против интересов, охраняемых настоящим Кодексом, подлежат уголовной ответственности в соответствии с настоящим Кодексом, если в отношении этих лиц по данному преступлению не имеется решения суда иностранного государства».

Встречаются случаи, когда лицо, находясь на территории иностранного государства, совершает деяние, которое в этом государстве не признается преступлением, но считается таковым в России. В этом случае привлечение лица к уголовной ответственности было бы не оправданным. Так, исходя из требований Уголовного закона, лицо, совершившее деяние, которое в иностранном государстве является преступлением, но не является таковым в России, не может быть привлечено к уголовной ответственности, так как отсутствуют ее основания. Следует иметь в виду, что большая часть общеуголовных преступлений предусмотрена уголовным законодательством всех государств.

В ч.3 ст. 12 УК РФ впервые в уголовном законодательстве России закреплен **реальный принцип** действия уголовного закона в пространстве. Он заключается в возможности привлечения любого лица, в том числе и иностранца и лица без гражданства, к ответственности по Уголовному кодексу за преступление, совершенное за границей, если оно направлено против интересов России либо гражданина Российской Федерации или постоянно проживающего в Российской Федерации лица без гражданства, а также в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации, если они не были осуждены в иностранном государстве и привлекаются к уголовной ответственности на территории Российской Федерации. Под интере-

сами России в данном случае понимаются не только государственные интересы, но и интересы личности – российских граждан. Применяя реальный принцип, Россия, как и ряд зарубежных государств, наиболее полно защищает свои интересы и интересы своих граждан.

Исключением как из общего территориального принципа действия уголовного закона в пространстве, так и из принципа гражданства является *универсальный принцип*.

Универсальный принцип действия уголовного закона в пространстве исходит из общности интересов всех государств мирового сообщества в борьбе с международными преступлениями и преступлениями международного характера (например, терроризм, захват заложников, угон воздушных судов и др.). В соответствии с универсальным принципом государство обязано применить свой уголовный закон к преступнику, посягнувшему не только на интересы данной страны, но и любого другого государства, вне зависимости от того, кем и где совершено это преступление. Россия обязана выполнять международные конвенции, ею ратифицированные, обязывающие государства участников вести борьбу с соответствующими преступлениями.

3. Действие уголовного закона по кругу лиц

Уголовное право, в отличие от других отраслей права, ограничивает круг участников правоотношений. Уголовную ответственность могут нести только физические лица. Это обусловлено спецификой уголовной ответственности, которая не может носить коллективный характер. Уголовная ответственность сугубо индивидуальна. Кроме того, физическое лицо должно обладать рядом признаков, к которым относятся: возраст, вменяемость, наличие дополнительных особенностей, связанных с должностными, служебными, семейными и другими обязанностями. Эти признаки очень подробно будут рассмотрены в теме «Состав преступления».

Несмотря на то, что одним из основных принципов уголовного права провозглашается принцип равенства, уголовно-правовые нормы действуют по кругу лиц не совсем одинаково. Это связано со спецификой служебной деятельности.

Так, не подлежат уголовной ответственности иностранные граждане, обладающие дипломатическим иммунитетом.

Под дипломатической неприкосновенностью понимается ряд иммунитетов, в том числе от уголовной юрисдикции, и привилегий, предоставляемых в соответствии с ФЗ и международными договорами РФ таким категориям иностранных граждан и лиц без гражданства, пребывающих на территории РФ (в том числе следующих транзитом), как сотрудники дипломатических представительств и консульских учреждений иностранных государств, межгосударственных (межправительственных) организаций и представительств государств при таких организациях, члены специальных миссий, правительственных и парламентских делегаций, групп наблюдателей и инспекционных групп (например, по договорам об ограничении и сокращении вооружений), дипломатические курьеры, фельдъегери. В некоторых случаях дипломатической неприкосновенностью обладают члены семей таких лиц, эксперты межгосударственных (межправительственных) организаций, а также члены административно-технического и обслуживающего персонала дипломатических представительств и консульских учреждений, служащие межгосударственных (межправительственных) организаций.

Как правило, такие лица объявляются *персонами нон грата* (нежелательными лицами) и высылаются за пределы Российской Федерации. Однако дипломат, совершивший преступление на территории России, может отвечать по уголовным законам того государства, которое он представлял. Кроме того, согласно ст. 32 Венской конвенции о дипломатических сношениях, аккредитуемое государство вправе отказать от подобного иммунитета. В этом случае указанные лица могут быть привлечены к уголовной ответственности по Российскому уголовному законодательству.

Определенным иммунитетом к уголовной ответственности обладают: Президент РФ, депутаты Федерального собрания, судьи. Привлечение к уголовной ответственности таких лиц усложнено и связывается с выполнением определенных процедур. Для привлечения Президента РФ к уголовной ответственности необходимо провести процедуру отрешения его от должности в соответствии с требованиями ст. 93 Конституции РФ. Механизм отрешения Президента РФ от должности очень сложен и громоздок, к тому же требует строгого соблюдения процессуального порядка. Для привлечения к уголовной ответственности депутата Государственной думы или депутата Совета

Федерации необходимо, чтобы орган, членами которого они являются, лишил их депутатской неприкосновенности. Уголовное дело в отношении судьи может быть возбуждено только Генеральным прокурором РФ или лицом, исполняющим его обязанности, при наличии на то согласия соответствующей квалификационной коллегии судей. Судьи Конституционного суда привлекаются к уголовной ответственности только с согласия Конституционного суда. Особенности действия уголовно-правовых норм по кругу лиц закреплены в разделе XVII Уголовно-процессуального кодекса РФ «Особенности производства по уголовным делам в отношении отдельных категорий лиц».

Действие уголовного закона по кругу лиц очень ярко проявляется и в правилах выдачи лиц, совершивших преступление, закрепленных в ст. 13 УК РФ. Эти правила гласят то, что граждане Российской Федерации, совершившие преступление на территории иностранного государства, не подлежат выдаче этому государству. В этом проявляется забота государства о своих гражданах. Иностранцы и лица без гражданства, находящиеся на территории России, но совершившие преступление вне ее пределов, могут быть выданы иностранному государству для привлечения их к ответственности или отбывания наказания в соответствии с международным договором.

Лекция 4. Уголовная ответственность

1. Понятие уголовной ответственности.
2. Основание уголовной ответственности.

1. Понятие уголовной ответственности

Уголовная ответственность является одним из видов юридической ответственности.

Юридическая ответственность неразрывно связана с государством, нормами права, обязанностью и противоправным поведением граждан и их объединений. Государство, издавая нормы права, определяет юридическую ответственность субъектов независимо от их воли и желания, она носит государственно-принудительный характер.

В отличие от моральной ответственности юридическая ответственность характеризуется наличием государственного принуждения. Характерная особенность такого принуждения заключается в том,

что сама эта деятельность строго регламентирована законом, имеет свои правовые рамки.

Субъектами юридической ответственности с одной стороны выступает государство в лице государственных органов и должностных лиц (суд, прокуратура, милиция, различные административные органы и т.п.), с другой стороны выступают физические лица и их объединения. Государство в этих правоотношениях всегда выступает в качестве субъекта, наделенного властными полномочиями.

Юридическая ответственность имеет следующие основные признаки:

- юридическая ответственность выступает в качестве правового отношения, возникающего между государством в лице его специальных органов и правонарушителем;
- юридическая ответственность выражается в определенных отрицательных последствиях для правонарушителя в виде личного, имущественного, организационно-физического лишения либо ограничения;
- юридическая ответственность всегда урегулирована нормативно-правовыми актами;
- юридическая ответственность воплощается в строго установленном законом порядке;
- юридическая ответственность наступает за совершенное правонарушение.

Уголовной ответственности присущи все вышеперечисленные признаки. Однако уголовная ответственность имеет ряд особенностей, отличающих ее от других видов ответственности (административной, гражданско-правовой, дисциплинарной ответственности). Эти *особенности* выражаются в следующем:

- уголовная ответственность от имени государства применяется только строго определенными органами (суд, прокуратура, следствие, дознание);
- уголовная ответственность выражается в наиболее жестких, но строго определенных видах отрицательных последствий (уголовных наказаний) для правонарушителя;
- уголовная ответственность устанавливается исключительно нормами Уголовного кодекса;

- уголовная ответственность воплощается в порядке, установленном нормами уголовно-процессуального законодательства, малейшее отступление от которых, приводит к неправомерности применения уголовной ответственности;

- уголовная ответственность наступает за совершенное деяние, которое в особенной части Уголовного кодекса определено как преступление.

Таким образом, *уголовная ответственность представляет собой правовое отношение, возникающее между государством и лице строго определенных органов и физическим лицом, совершившим деяние, определенное Особенной частью Уголовного кодекса как преступление, и выражающееся в применении к виновному в строго установленном процессуальном порядке государственного принуждения (уголовного наказания).*

Уголовная ответственность реализуется в виде:

- привлечения к уголовной ответственности;
- назначения наказания;
- исполнения наказания;
- судимости.

В рамках изучения уголовного права будут рассмотрены все вышеперечисленные виды. Но необходимо отметить, что более подробно эти виды реализации уголовной ответственности рассматриваются при изучении таких дисциплин, как уголовный процесс и уголовно-исполнительное право.

2. Основание уголовной ответственности

Вопрос об основаниях уголовной ответственности имеет чрезвычайно важное теоретическое и практическое значение.

Уголовное законодательство Российской Федерации устанавливает, что основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного уголовным законом (ст. 8 УК РФ).

Согласно вышесказанному следует, что к уголовной ответственности может быть привлечено лишь лицо, совершившее деяние, которое уголовным законом признается преступлением. Таким образом, уголовный закон определяет, что только при совершении запрещенных Уголовным кодексом действий либо запрещенного бездействия

возникает вопрос об уголовной ответственности. Ни за образ мыслей, ни за намерения (если они не были выражены в каких либо действиях) уголовная ответственность не наступает. Только деяния, содержащие все признаки преступлений, являются юридическим фактом для возникновения юридической ответственности.

Объективным основанием уголовной ответственности является совершение физическим лицом не любого деяния, а только общественно опасного, которое посягает на охраняемые уголовным законом общественные отношения.

Вместе с тем уголовное законодательство РФ категорически отвергает объективное вменение и признает возможность наступления ответственности только тогда, когда лицо совершило общественно опасное деяние виновно, т. е. умышленно или по неосторожности. Следовательно, виновность лица при совершении преступления является *субъективным основанием* уголовной ответственности.

Таким образом, общественно опасное деяние, совершенное умышленно или по неосторожности, может быть наказуемо в уголовном порядке лишь в случае, если оно признается уголовным законом преступлением.

Объективные и субъективные основания ответственности позволяют установить, что именно данное лицо совершило общественно опасное деяние. Поэтому для уголовной ответственности требуется установить правовое основание, каковым в соответствии со ст. 8 УК является наличие в содеянном всех признаков состава преступления.

Под *составом преступления* понимается совокупность определенных признаков (элементов), при наличии которых совершенное общественно опасное деяние признается преступлением. К таким обязательным признакам относятся: *объект преступления, объективная сторона преступления, субъект преступления, субъективная сторона преступления.*

Объект преступления – это общественные отношения, сложившиеся в обществе, интересы и блага, охраняемые уголовным законом, на которые посягает то или иное преступное посягательство. **Объективная сторона** характеризует внешнее проявление общественно опасного посягательства на охраняемый уголовным законом объект, выраженное в действии или бездействии. **Субъектом преступления** признается физическое вменяемое лицо, совершившее общественно

опасное деяние, предусмотренное Особенной частью УК, достигшее установленного законом возраста уголовной ответственности. **Субъективная сторона** характеризует внутреннее, психическое отношение лица к содеянному и к наступившим последствиям. Более подробно все эти элементы состава будут рассмотрены в дальнейшем.

Только состав преступления содержит в себе объективные и субъективные основания для привлечения виновного к уголовной ответственности. Наличие всех признаков состава преступления строго обязательно. Отсутствие хотя бы одного из них исключает возможность привлечения лица к уголовной ответственности.

Лекция 5. Преступление и его виды

1. Понятие преступления и его признаки.
2. Категории преступлений.

1. Понятие преступления и его признаки

Преступление – это юридическое понятие, общие признаки которого определены в нормах Общей части Уголовного кодекса. Следует различать понятие преступления от понятия преступности. *Преступность* – это исторически изменчивое, социальное, уголовно-правовое явление, представляющее собой совокупность всех совершенных преступлений в государстве или отдельном регионе за определенный период.

Определение преступления дано в ч. 1 ст. 14 УК РФ, в которой говорится, что *«преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное настоящим Кодексом под угрозой наказания»*. Такое определение не совсем полностью отражает всех признаков, присущих преступлению. Более точным на взгляд автора является следующее определение: *Преступление – это общественно опасное, противоправное, виновное деяние деликтоспособного лица, за которое предусмотрено уголовное наказание.*

Это определение наиболее полно отражает все признаки преступления как опасного социального явления. Такими признаками являются:

Общественная опасность деяния заключается в том, что преступление всегда посягает на особо важные общественные ценности, определенные как объект уголовно-правовой защиты в Особенной части Уголовного кодекса. Преступлением причиняется либо создается угроза причинения вреда правоохраняемым благам и интересам. Общественная опасность – материальный признак (внутреннее свойство) преступления, раскрывающий его социальную сущность. Характер общественной опасности деяния определяется содержанием и важностью объекта посягательства, видом причиненного ущерба, а также формой вины. Таким образом, характер общественной опасности – это качественные свойства социальной опасности преступления.

Степень общественной опасности деяния, напротив, представляет собой количественный показатель, который определяется величиной причиненного преступлением ущерба, способом его причинения, мотивами и целями посягательства, а также временем и обстановкой совершения деяния.

Чем ценнее объект, на которое посягает лицо, тем выше степень общественной опасности преступного деяния. По степени общественной опасности преступное деяние отличается от административного, дисциплинарного и гражданско-правового проступков. Их меньшая общественная опасность определяется тем, что они либо причиняют ущерб менее важным общественным отношениям, благам и интересам (объекту), либо причиняемый вред незначителен, а причиняемый преступлением вред в отличие от иных правонарушений или аморальных поступков является существенным. Характер и степень общественной опасности деяний конкретизируется в нормах Особенной части УК, в которых дается описание признаков конкретных преступлений и формулируются их составы.

Поэтому в соответствии с ч. 2 ст. 14 УК РФ не является преступлением действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного уголовным законом, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности. Следовательно, малозначительным признается деяние, которое не только не повлекло, но и не могло повлечь наступления общественно опасных последствий. Наряду с определением наступивших последствий содеянного, следует выявлять и направленность умысла лица. При малозначительном деянии умысел всегда направлен только на

совершение именно данного малозначительного деяния. Если же лицо желало совершить более опасное деяние, но это ему не удалось в силу различных обстоятельств, которые не зависели от него, то применение ч. 2 ст. 14 исключается. Следовательно, общественная опасность составляет важнейший материальный признак преступления, и его отсутствие исключает возможность признания содеянного преступлением. В то же время общественная опасность преступного деяния является его объективным свойством.

Противоправность означает то, что совершенное деяние может быть признано преступлением лишь в том случае, если оно предусмотрено в уголовном законе в виде запрета на определенное действие либо бездействие. Противоправность, следовательно, представляет собой запрет определенных деяний под угрозой наказания. На противоправность как обязательный признак преступления непосредственно указывается в ч. 1 ст. 14 УК, в которой определяется, что преступлением признается только деяние, *запрещенное* уголовным законом.

Отсутствие противоправности деяния лишает его общественной опасности. Поэтому противоправность деяния как признак преступления служит юридическим выражением общественной опасности содеянного. Общественная опасность и противоправность деяния, признаваемого преступлением, тесно связаны друг с другом.

Виновность означает то, что общественно опасное и противоправное деяние может быть признано преступлением только в том случае, если оно было совершено виновно, т. е. осознанно. При невиновном совершении деяния, независимо от наступивших последствий, содеянное не является преступлением. Виновным может быть признано только такое лицо, которое в силу своего возраста и психического состояния способно осознавать свои действия, а также руководить ими. Поэтому не могут быть признаны преступлением деяния, совершенные малолетними и невменяемыми лицами.

Деяние выступает как акт внешнего поведения лица, совершенного в форме действия или бездействия. Действие представляет собой активное и осознанное поведение лица. Оно проявляется в различных телодвижениях, использовании предметов, орудий, механизмов, словесных высказываниях. Бездействие, напротив, представляет осознанное, волевое, пассивное поведение лица, состоящее в невыполнении, т. е. воздержании от совершения возложенной на него обязанности

действовать определенным образом. Как действие, так и бездействие образуют волевой поступок человека, обусловленный определенной мотивированностью и проявлением свободы воли лица. Поведение бессознательное либо под влиянием непреодолимой силы исключает свободное волеизъявление, а поэтому оно не может образовать преступление.

Не являются также деянием психические процессы, происходящие в сознании лица, в связи с чем различные мысли, взгляды и даже намерения, сколь бы порочны они ни были, не могут быть признаны преступным деянием, если они не начали воплощаться в жизнь.

Деликтоспособность лица означает то, что деяние, запрещенное уголовным законом, становится преступлением лишь тогда, когда оно совершено физическим лицом, способным нести за него уголовную ответственность. *Деликтоспособность* – способность нести ответственность. Она означает, что лицо, совершившее общественно опасное деяние должно соответствовать определенным требованиям, иначе данное деяние не будет являться преступлением. К таким обязательным признакам относятся: возраст и вменяемость. В некоторых составах преступлений к вышеуказанным признакам могут добавляться еще и определенные требования, связанные с правовым статусом (наличие специального субъекта). К сожалению, в ч.1 ст. 14 УК РФ законодатель не указывает на обязательное наличие в виновно совершенном общественно опасном деянии, запрещенном уголовным законом под угрозой наказания *деликтоспособного лица*, что, по мнению автора, является большим пробелом в правовой норме. Согласно такой трактовке преступлением будет являться любое общественно опасное виновное деяние, совершенное не только лицом, не достигшим возраста уголовной ответственности и являющимся невменяемым, но и также юридическим лицом, коллективом либо животным, что само по себе противоречит другим уголовно-правовым нормам.

Наказуемость означает, что за каждое общественно опасное деяние, запрещенное уголовным законом, должна наступать уголовная ответственность в виде строго определенных лишений либо ограничений. Объявляя то или иное деяние в качестве преступления, государство устанавливает и соответствующие меры уголовного наказания за их совершение. Без установления мер наказания нельзя вести борьбу с преступностью. Поэтому *уголовная наказуемость* является также обя-

зательным признаком преступления. Данный признак закрепляется в ч.1 ст. 14 УК, согласно которой преступлением признается деяние, запрещенное уголовным законом под угрозой наказания. Уголовная наказуемость, следовательно, является признаком, отличающим преступление от иных правонарушений.

Таким образом, преступлением может называться только такое деяние, которое содержит все без исключения вышеперечисленные признаки.

Развивая и закрепляя социальное свойство преступления – общественную опасность, ч. 2 ст. 14 УК устанавливает: «Не является преступлением действие (бездействие), хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного настоящим Кодексом, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности».

Малозначительное деяние не является преступлением при наличии одновременно двух условий. Первое: оно должно формально подпадать под признаки преступления, предусмотренного уголовным законом. Иными словами, в нем чисто внешне должна присутствовать уголовная противоправность. Второе: в нем отсутствует другое свойство преступления – общественная опасность. Как правило, она отсутствует потому, что ущерб, причиненный деянием, мизерный. Отсюда деяние в целом оказывается непротивоправным. Чаще всего определенный вред, некоторая антисоциальность в малозначительных деяниях имеют место. Но они – не криминальной степени, а гражданско-правовой, административной, дисциплинарной, аморальной. Поэтому, прекращая дело или не принимая его к производству ввиду малозначительности деяния, следователь или суд рассматривает вопрос о возможности иной, не уголовно-правовой меры ответственности за него.

Малозначительные деяния лишь тогда не признаются преступными, если малозначительность была и объективной, и субъективной, т.е. когда лицо желало совершить именно малозначительное деяние, а не потому, что по независящим от него обстоятельствам так в конкретном случае произошло. При расхождении фактически совершенного и умысла лица ответственность наступает за покушение на то преступление, совершить которое лицо намеревалось. Так, в случае, когда лицо замышляло совершить крупное хищение из сейфа сберегательного банка, но там оказалось лишь пять рублей, которые оно по-

хитило, ответственность наступает за покушение на крупное хищение. Уголовное дело не прекращается за малозначительностью деяния – кражу пяти рублей.

2. Категории преступлений

Общественная опасность являет собой качество, присущее всем преступлениям. Однако они различаются между собой содержанием и уровнем причиняемого вреда. В зависимости от характера и степени общественной опасности, а также формы вины все преступные деяния подразделяются на следующие категории: 1) преступления небольшой тяжести; 2) преступления средней тяжести; 3) тяжкие преступления; 4) особо тяжкие преступления.

Под **характером** преступления понимаются его качественные характеристики, а под **степенью** – количественные.

Согласно ст. 15 УК преступлениями **небольшой тяжести** признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное статьей Особенной части УК, не превышает двух лет лишения свободы (например, угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью – ст. 119 УК РФ). Исходя из определения необходимо уяснить, что если за преступление предусмотрено любое наказание, кроме лишения свободы, значит оно всегда относится к преступлениям небольшой тяжести.

Преступлениями **средней тяжести** признаются *умышленные* деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает пяти лет лишения свободы (например, нарушение правил учета, хранения, перевозки и использования взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий – ст. 218 УК РФ) и *неосторожные* деяния, за совершение которых максимальное наказание превышает два года лишения свободы. Таким образом, законодатель исключил преступления, совершенные по неосторожности из категории тяжких, что, по мнению автора, является вполне обоснованным. Опасность неосторожных преступлений, независимо от тяжести последствий, не обладает большой значимостью по сравнению с умышленными преступлениями.

Тяжкими преступлениями признаются *умышленные* деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает десяти лет лишения свободы (например, привлечение заведомо невиновного

к уголовной ответственности, соединенное с обвинением лица в совершении тяжкого либо особо тяжкого преступления – ч. 2 ст. 299 УК РФ).

Особо тяжкими преступлениями признаются *умышленные* деяния, за совершение которых предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание (например, посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование – ст. 295 УК РФ). Более строгим наказанием может быть пожизненное лишение свободы или смертная казнь.

Необходимо обратить внимание, что преступления, совершенные по неосторожности, относятся только к небольшой или средней тяжести, независимо от тяжести последствий.

Категории преступлений влияют на различные факторы применения уголовной ответственности.

Во-первых, они имеют значение при определении вида рецидива преступления.

Во-вторых, категории преступлений влияют на назначение осужденным к лишению свободы вида исправительного учреждения.

В-третьих, от категории преступления, как правило, зависит применение актов амнистии.

В-четвертых, от категории преступления зависят и сроки применения условно-досрочного освобождения от наказания.

В-пятых, от категории преступления зависит применение сроков давности.

В-шестых, от категории преступления зависят сроки погашения судимости и т. д.

Таким образом, можно сделать вывод, что отнесение преступного деяния, совершенного лицом, к той или иной категории может иметь различные правовые последствия.

Лекция 6. Состав преступления

1. Понятие и значение состава преступления.
2. Объект преступления и его виды.
3. Объективная сторона преступления.
4. Субъект преступления и его признаки.
5. Субъективная сторона преступления.

1. Понятие и значение состава преступления

Не всякое деяние является преступлением, даже если оно несет в себе заряд зла и на первый взгляд причиняет вред общественным интересам. Для того чтобы такое деяние было признано преступлением, оно должно соответствовать определенным признакам. На основе наиболее типичных признаков конкретных составов преступлений в уголовном праве было сформулировано общее понятие *состава преступления*.

В отличие от общего понятия преступления, выражающего социальное явление, состав преступления является юридическим понятием, дающим возможность понять, какое конкретное преступление совершено. Однако общее понятие преступления нельзя противопоставлять понятию состава преступления и отрывать одно от другого, ибо состав преступления служит юридическим понятием преступления, в котором сосредотачиваются типичные признаки, необходимые и достаточные для признания общественно опасного деяния преступлением.

Признаки состава преступления находят свое отражение и закрепление в диспозициях норм Особенной части УК РФ. Они указывают отличительные особенности каждого состава и позволяют отграничивать их друг от друга. Эти признаки принято делить на объективные и субъективные, в зависимости от того, отражают ли они внешнюю или внутреннюю сторону преступления соответственно. В число признаков состава преступления входят признаки, характеризующие *объект преступления, его объективную сторону, субъект преступления и субъективную сторону*.

Эти четыре группы признаков и формируют состав преступления. Каждая группа признаков в теории уголовного права называется элементом состава преступления.

Таким образом, *состав преступления – это совокупность всех элементов, характеризующих конкретное деяние как преступление*.

Элементы состава преступления взаимосвязаны и находятся в органическом единстве друг с другом. Только в совокупности они могут образовать юридическое основание уголовной ответственности. На это указывает и требование ст. 8 УК РФ, которое гласит: «Основани-

ем уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного настоящим Кодексом». Отсутствие в содеянном хотя бы одного из указанных элементов свидетельствует об отсутствии состава преступления в целом, а значит, и об отсутствии основания уголовной ответственности.

Значение состава преступления заключается:

во-первых, в том, что только его присутствие в деянии является основанием уголовной ответственности;

во-вторых, по обязательным признакам, содержащимся в составе конкретного преступления, содержащегося в Особенной части УК РФ, происходит процесс квалификации преступления;

в-третьих, состав преступления служит необходимым уголовно-правовым инструментарием для отграничения преступных деяний от не преступных;

в-четвертых, с помощью состава преступления определяются пределы наказуемости преступления;

в-пятых, состав преступления характеризует категорию тяжести совершенного преступного деяния.

С составом преступления законодатель связывает весь процесс применения уголовно-правовых норм. Так, доказывание в уголовном процессе и заключается в точном установлении присутствия в деянии всех элементов состава конкретного преступления, предусмотренного Особенной частью УК РФ. Если в процессе доказывания не будет установлен хотя бы один из элементов состава, уголовное дело подлежит прекращению, а лицо освобождается от уголовной ответственности. Пункт 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ гласит, что уголовное дело не может быть возбуждено, а возбужденное дело подлежит прекращению за отсутствием в деянии состава преступления.

Таким образом, состав преступления является краеугольным камнем в уголовном праве. Знание состава преступления и умение определять каждый элемент состава позволяет правильно применять уголовно-правовые нормы, не допуская при этом ошибок в квалификации и не нарушая законности.

2. Объект преступления и его виды

Совместная деятельность людей требует определенной согласованности в обществе, чтобы права и интересы одного человека не нарушали права и интересы другого. Право в этом случае играет роль регулятора общественных отношений. Те общественные отношения, которые урегулированы нормами права, называются правоотношениями. Государство, регулируя с помощью норм права общественные отношения, обязано обеспечивать их государственным принуждением в случае неисполнения установленных предписаний или запретов. Эта функция возлагается на правоохранительные отрасли, одной из которых является уголовное право.

Некоторые современные авторы в своих работах указывают, что объектом преступления не всегда являются общественные отношения, относя к ним какой-либо личный интерес, либо ценности. Однако необходимо отметить, что личный интерес или определенные ценности только тогда становятся объектом уголовно-правовой защиты, если они признаны обществом и закреплены в качестве общественных отношений.

Не все правоотношения нуждаются в уголовно-правовой защите. Законодатель определяет наиболее значимые из них, защищая их от преступных посягательств. Наиболее важные общественные отношения и являются объектом устанавливаемой уголовным законом защиты, примерный перечень которых дается в ст. 2 УК РФ. Исчерпывающий перечень общественных отношений, подлежащих уголовно-правовой защите, содержится в нормах Особенной части Уголовного кодекса.

Преступное деяние, в какой бы оно форме не выразилось, всегда связано с непосредственным причинением либо с угрозой причинения вреда индивидуальным интересам или общественным благам.

Отсюда следует, что **объект преступления – это совокупность охраняемых уголовным законом общественных отношений, на которые направлено преступное посягательство, причиняющее или создающее угрозу причинения им вреда.**

Объект преступления – обязательный признак любого преступления, ибо совершенное деяние не может быть преступным, если оно не посягает на те общественные отношения, интересы и блага, которые охраняются уголовным законом. Объект преступного посягательства в значительной степени определяет общественную опасность со-

вершенного деяния, показывает его направленность. Чем ценнее личные блага или общественные интересы, на которые посягает преступник, тем выше степень общественной опасности содеянного.

Без четкого уяснения объекта нельзя правильно квалифицировать совершенное деяние по соответствующей статье Особенной части УК. Таким образом, выявляя содержание объекта преступления, уголовное законодательство, с одной стороны, раскрывает содержание тех или иных общественных отношений, интересов и благ, а с другой – строго очерчивает круг тех личных и общественных интересов и благ, которые могут стать объектом уголовно-правовой защиты.

Объект преступления подразделяется на *общий, родовой, видовой и непосредственный*.

Общий объект – это совокупность всех общественных отношений, интересов и благ, охраняемых уголовным законом. Именно об общем объекте преступления говорится в ст. 2 УК РФ. Таким образом, *общим объектом* уголовного права являются: личность, права и свободы человека и гражданина, собственность, общественный порядок и общественная безопасность, окружающая среда, конституционный строй Российской Федерации, мир и безопасность человечества.

Родовой объект преступления является определяющим в оценке роли соответствующей группы однородных отношений в жизни людей и соответственно в установлении характера общественной опасности преступного деяния, а, следовательно, позволяет уяснить значимость уголовно-правовой охраны той или иной группы отношений. Кроме того, родовой объект выступает своеобразным критерием, позволяющим провести научную и законодательную классификацию преступлений и норм уголовного права, предусматривающих уголовную ответственность за их совершение. Именно с учетом родовых объектов преступления построена, в частности, система Особенной части ныне действующего Уголовного кодекса Российской Федерации. При этом нормы, устанавливающие ответственность за посягательство на один и тот же родовой объект, объединены по общему правилу в одну главу Особенной части. Характер общественной опасности преступлений, направленных на один и тот же родовой объект, предопределяет, кроме указанного, очередность (последовательность) расположения соответствующих глав в Особенной части УК в зависимости от сравнительной важности для человека, людей, общества

тех или иных общественных отношений. Кроме того, родовый объект позволяет правильно определить в системе уже действующего законодательства место вновь принимаемых уголовно-правовых норм, предусматривающих ответственность за те или иные преступные посягательства.

Видовой (групповой) объект преступления – группа «родственных» (сходных) по объективным признакам общественных отношений, которые в силу этого охраняются одним комплексом уголовно-правовых норм.

Например, видовым объектом преступления против человека является жизнь потерпевшего. Видовой объект преступления является составной частью родового объекта, и потому он должен лежать в плоскости родового объекта и находиться в пределах его объема содержания.

Значение видового объекта преступления состоит в следующем: а) он конкретизирует содержание и функции родового объекта преступления; б) на его основе зачастую проводится выделение групп преступлений в пределах глав Особенной части Уголовного кодекса; в) он позволяет отграничивать сходные по объективным и субъективным признакам (по объекту и субъекту) преступления; г) с его помощью определяется место вновь созданных уголовно-правовых норм в соответствующих главах действующего Уголовного кодекса; д) нередко он учитывается при квалификации преступлений, так как в зависимости от значимости общественных отношений, на которые произошло преступное посягательство, и характера общественной опасности преступления разграничиваются внешне на сходные преступления.

Непосредственный объект – это конкретное общественное отношение, тот или иной интерес или благо, охраняемое уголовным законом, на которое непосредственно совершается преступное посягательство, в результате чего ему причиняется вред либо создаётся возможность причинения такого вреда. По непосредственному объекту Особенная часть делится на статьи. Как составная часть родового объекта непосредственный объект связывает преступление определенного вида с соответствующей группой преступлений, объединенных признаками родового объекта. Например, если при убийстве ро-

довым объектом будет личность потерпевшего, то непосредственным объектом является жизнь конкретного человека.

При совершении некоторых преступлений родовой и непосредственный объекты совпадают. Так, при краже чужого имущества как непосредственным, так и родовым объектом является чужая собственность.

В реальной жизни нередко преступления могут посягать одновременно на несколько объектов. В таком случае законодатель один из объектов выводит на первое место, делая его *основным непосредственным объектом*. Остальные объекты будут выступать в качестве *дополнительных*. Выбор основного объекта обусловлен направленностью преступного деяния. Например, при разбое (ст. 162 УК РФ) виновный совершает посягательство на чужое имущество, при этом одновременно создается угроза жизни и здоровью личности. Но так как основной умысел направлен на чужую собственность, а жизнь и здоровье остаются на втором плане, законодатель включает это преступление в главу 21 УК «Преступления против собственности». При разбое собственность выступает в качестве основного непосредственного объекта, а жизнь и здоровье личности – дополнительного. Следует иметь в виду, что значение дополнительного объекта при совершении преступления неодинаково. В одних случаях наличие дополнительного объекта является обязательным признаком, а в других – дополнительный объект носит вспомогательный характер. Например, при разбое наличие дополнительного объекта в виде жизни и здоровья является обязательным признаком состава преступления, а при изнасиловании жизнь и здоровье выступает в качестве дополнительного объекта, носящего вспомогательный характер и выступающего только как *факультативный* признак, дополнительно квалифицирующий данное преступление, но не влияющий на общую квалификацию.

Важное значение в уголовном праве имеет понятие *«предмета преступления»*, который в отличие от объекта преступления, находит свое выражение в конкретной материальной или физической форме внешнего мира, на которые непосредственно воздействует преступник.

Таким образом, *предметом преступления* выступают материальные предметы внешнего мира, на которые непосредственно воз-

действует преступник и в связи с которыми или по поводу которых совершается преступление.

Воздействуя на предмет преступления, виновный в целом нарушает общественные отношения, посягает на конкретное благо. В качестве предмета преступления могут выступать деньги и иные ценности, товары, вещи и т.п. Являясь необходимым элементом общественного отношения, предмет не всегда представляет собой обязательный признак состава преступления. Он, скорее всего, относится к числу факультативных признаков состава преступления.

Предмет преступления необходимо отличать от *орудий и средств* совершения преступления, в качестве которых выступают такие предметы, которые специально приспособлены или изготовлены для облегчения совершения преступления. Вместе с тем одни и те же предметы могут быть и предметами преступления, и орудием его совершения. Например, автомобиль при его хищении является предметом преступления, но он же может стать при краже и средством совершения преступления, если на нем перевозится похищенное.

Точное определение объекта преступного посягательства способствует правильной квалификации преступного деяния, а значит, и законности применения уголовной ответственности. Разрешение вопроса о квалификации деяния лица зависит не от общественно опасного последствия, а от того, какому объекту соответствующими действиями (бездействием) причиняется вред или создается опасность его причинения. Необходимо отметить, что определение непосредственного объекта преступления не такое уж легкое дело. Порой точное определение непосредственного объекта преступления напрямую зависит от установления всех признаков объективной и субъективной стороны, а также от субъекта преступления. Только установив данные признаки, можно правильно определить и объект посягательства. Например, при убийстве сотрудника милиции определить объект преступного посягательства, а значит правильно квалифицировать преступление, будет возможно только установив мотив убийства (субъективную сторону), способ убийства (объективную сторону) и лицо, совершившее это преступное деяние (субъект преступления). В этом и проявляется взаимозависимость объекта от иных элементов состава преступления.

3. Объективная сторона преступления

К объективным признакам, характеризующим деяние как преступление, относится и **объективная сторона преступления**. Она представляет собой совокупность внешних признаков преступного поведения, составляющих общественно опасное, противоправное деяние, которое совершается в определенное время, в конкретном месте, определенным способом, с помощью конкретных орудий или средств и в определенной обстановке, и в результате которого, наступают общественно опасные последствия (либо возникает угроза таких последствий).

Таким образом, объективную сторону преступления составляет совокупность взаимосвязанных обязательных элементов, к которым относятся: деяние, наступившие общественно опасные последствия (либо которые могли бы наступить в результате деяния) и причинная связь между ними.

Основным содержанием объективной стороны преступления являются **деяние**, представляющее наиболее существенную ее часть. Деяние объединяет остальные признаки объективной стороны преступления и представляет собой волевой акт поведения человека, выраженный либо в запрещенном уголовным законом **действии**, либо в запрещенном уголовным законом **бездействии**.

Уголовный кодекс РФ устанавливает исчерпывающий перечень общественно опасных деяний, признаваемых преступлениями.

Говоря об общественно опасном **действии**, закон предусматривает активное поведение лица, которое включает в себя не только различные его телодвижения, но и процессы, направляемые им, например, поведение животных, действия механизмов или других лиц.

Преступное действие описывается в диспозициях статей Особенной части УК с различной степенью конкретности. В большинстве случаев в диспозиции указываются точные признаки совершаемого преступником действия: «передача, приобретение, сбыт, хранение, перевозка или ношение огнестрельного оружия, его основных частей, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств» (ст. 222 УК РФ). В других статьях приводится только общая характеристика действий: «Убийство, т. е. причинение смерти другому человеку» (ч. 1 ст. 105 УК РФ). Такой подход обусловлен содержанием преступного действия и способов его совершения, а также от степени общественной опасности.

Преступное *бездействие* выступает второй формой общественно опасного деяния и заключается в пассивном поведении субъекта. Бездействие имеет свои уголовно-правовые особенности. Уголовная ответственность за бездействие возможна только при условии, что бездействие запрещено уголовным законом, и лицо было обязано действовать должным образом, но не действовало и в результате его бездействия наступили общественно опасные последствия либо возникла угроза их наступления. Отсутствие хотя бы одного из перечисленных условий исключает уголовную ответственность за бездействие.

Преступления совершаются различными действиями либо бездействием, описание которых не всегда указываются в диспозициях уголовно-правовых норм особенной части УК, но не всякие деяния будут носить преступный характер. Действие или бездействие лица признаются преступлением только тогда, когда они носят сознательный, волевой характер, т. е., выражают волю виновного.

Устанавливая уголовную ответственность за те или иные деяния, законодатель определяет пределы вреда, причиняемого охраняемым уголовным законом общественным отношениям, которые служат критерием отграничения преступления от других видов правонарушения. Таким образом, ***общественно опасные последствия*** в ряде преступлений являются обязательным элементом *объективной стороны преступления*.

Последствия могут быть *материальными* (материальный или физический вред) и *нематериальными* (моральный вред). Каждое преступное посягательство, совершаемое виновным лицом, причиняет вред охраняемым законом объектам либо создает угрозу для причинения такого вреда. В составах преступлений зачастую указывается, в чем конкретно выражаются общественно опасные последствия. Это может носить как конкретный характер (например, в ст. 111 УК перечислены детально виды причиненного тяжкого вреда здоровью), так и самые общие указания. Если в диспозициях статей Особенной части УК предусмотрено обязательное наступление определенных последствий, то такие составы преступления принято считать *материальными*, например кража, убийство и т.п. Если же сам факт совершения действий или бездействия признается преступлением независимо от того, наступили или не наступили общественно опасные последствия, такой состав преступления принято считать *формальным* (например,

незаконное хранение огнестрельного оружия, наркотических средств, оставление в опасности и т.д.). Применение понятие *материального* и *формального* составов является лишь не более чем законодательным приемом, с помощью которого создается формула состава преступления. Она позволяет ограничивать описание преступного деяния в уголовно-правовой норме, не включая в него общественно опасные последствия и тем самым освобождая правоприменителя в необходимости установления и доказывания наступления таких последствий, как обязательного признака объективной стороны преступления. С помощью законодательной техники формулируется и так называемый *усеченный* состав преступления. Эта конструкция достигается переносом окончания преступления на более раннюю стадию – покушения или приготовления. К таким составам можно отнести, например, разбой (ст. 162 УК РФ), т. е. «нападение в целях хищения чужого имущества, совершенного с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия». Таким образом, законодатель стремится облегчить применение уголовно-правовой нормы.

Несмотря на то, что ряд уголовно-правовых норм Особенной части УК не содержит указаний на общественно опасные последствия как на обязательный признак преступного деяния, необходимо понимать, что такое деяние не было бы признано преступным, если бы не причиняло определенный вред обществу. На это же указывает понятие преступления, данного в ч. 1 ст. 14 УК РФ.

Причинная связь в объективной стороне материальных составов преступления является обязательным элементом и позволяет связывать воедино само преступное деяние и наступившие (либо которые могли бы наступить) общественно опасные последствия. Необходимо отметить, что причинная связь существует объективно, помимо нашего сознания в явлениях, вещах и процессах, протекающих в окружающей нас действительности. Определение *причинной связи* позволяет исключить элементы случайности в деянии и тем самым оградить от неправомерного применения уголовной ответственности. Закономерность наступления определенных последствий всегда внутренне присущи любому деянию (действию или бездействию), и они обязательно наступают при соответствующих условиях как неизбежный результат данного действия или бездействия. Напротив, случайные последствия

не являются закономерными, а поэтому лицо и не может нести ответственность за их наступление.

*Под **причинной связью** в уголовном праве понимается такая объективная связь между преступным деянием и наступившими общественно опасными последствиями, при которой деяние предшествует указанному последствию, выступает в качестве непременно и закономерного условия наступления этого последствия.*

Таким образом, причинная связь всегда предполагает наличие внешней последовательности явлений, являющихся причиной и следствием, где общественно опасное деяние (действие или бездействие) по времени всегда должно предшествовать наступившему общественно опасному последствию. Вместе с тем для правильного установления объективной стороны недостаточно определить их внешнюю последовательность. Требуется, чтобы общественно опасное деяние (действие или бездействие) определенным образом повлекло наступление общественно опасных последствий.

Вопрос о причинной связи возникает всегда при привлечении лица к уголовной ответственности за наступившие вредные последствия. При этом необходимость доказывания такой связи возрастает, если в деянии в той или иной мере принимали участие несколько лиц. Это связано с определенной сложностью установления истиной причины наступивших общественно опасных последствий. Например, водитель автомобиля, двигаясь с установленной скоростью по улице города, совершает наезд на подростка, внезапно выбежавшего из-за киоска, стоящего у проезжей части. В этом случае необходимо четко устанавливать, в связи с чьими именно действиями наступили общественно опасные последствия.

Любое преступление совершается в определенном месте, в конкретной обстановке и в определенное время. Кроме этого при совершении преступления виновный зачастую использует определенные средства для реализации своих целей и при этом совершает его определенным способом. Поэтому наряду с обязательными признаками объективная сторона преступления включает в себя и так называемые **факультативные**, т. е. дополнительные признаки, в число которых входят: *способ, средства, место, время и обстановка совершения преступления.*

Способ и средства совершения преступления неразрывно связаны с самым деянием, а *место, время и обстоятельства* совершения преступления являются общими условиями, при которых совершается любое преступление.

Под ***способом совершения преступления*** понимается совокупность тех приемов, методов и движений, которые использовались лицом при совершении преступления. Неразрывно связанный с деянием и образуя его составную часть, способ зачастую настолько существенно влияет на степень и характер общественной опасности содеянного, что включается в состав многих преступлений в качестве обязательного элемента основного или квалифицированного состава.

Средства совершения преступления – это орудия или иные приспособления, которые используются для воздействия на предмет посягательства, потерпевшего или иные элементы общественного отношения, являющегося объектом преступления. Средства совершения преступления учитываются в некоторых составах преступлений как квалифицирующий элемент объективной стороны, например разбой, совершенный с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия (п. «г» ч. 2 ст. 162 УК РФ).

Под ***местом совершения преступления*** понимается конкретная территория, на которой было совершено преступное посягательство, например, общественное место при совершении хулиганских действий (ст. 213 УК РФ), территория заповедника при незаконной охоте (п. «г» ч. 1 ст. 258 УК РФ).

Время совершения преступления – это определенный временной промежуток, в течение которого совершалось преступление. Он довольно редко указывается в статьях Особенной части УК, но очень часто подразумевается, например, убийство матерью новорожденного ребенка во время или сразу же после родов (ст. 106 УК РФ), побег из места лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи, совершенный лицом, отбывающим наказание или находящимся в предварительном заключении (ст. 313 УК РФ).

Обстановка совершения преступления является зачастую одним из условий, которые виновный использует для достижения своих преступных целей и которые характеризуют большую или меньшую степень общественной опасности преступления или преступника. Обстановка совершения преступления в некоторых составах Особенной

части УК входит в обязательный признак объективной стороны, например, заведомое оставление без помощи лица, находящегося в опасном для жизни или здоровья состоянии и лишенного 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 или здоровья состояние (ст. 125 УК РФ). Обстановка совершения преступления играет и определенную роль при определении меры наказания и поэтому отмечается в качестве обстоятельств, отягчающих наказание, например, совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также массовых беспорядках (п. «л» ч. 1 ст. 63 УК РФ).

Факультативные признаки объективной стороны играют двоякую роль. Они могут выступать в качестве дополнительных, квалифицирующих признаков, определяющих общественную опасность деяния либо учитываться только при назначении наказания в качестве обстоятельств, смягчающих или отягчающих наказание. В первом случае факультативные признаки влияют на квалификацию, во втором – они влияют в основном на срок и размер наказания.

4. Субъект преступления и его признаки

Одним из основных элементов состава преступления в уголовном праве признается *субъект преступления*, под которым в соответствии со ст. 19 УК РФ понимается вменяемое физическое лицо, достигшее возраста, установленного уголовным законом, с которого наступает уголовная ответственность.

Согласно данному положению, для того, чтобы стать субъектом преступления, лицо должно соответствовать определенным основным признакам.

Прежде всего, субъектом преступления может быть только *физическое лицо*, т. е. человек. Юридические лица (предприятия, учреждения, организации и объединения), а также животные субъектом преступления быть не могут. Если животные причиняют вред здоровью человека, они могут выступать только в качестве орудия преступления, и уголовной ответственности за это подлежат хозяин животного

или иное лицо, непосредственно отвечающее за поведение этого животного.

Субъектом преступления может быть только лицо, обладающее способностью осознавать фактический характер своих действий и руководить ими. Эти обстоятельства признаются в уголовном праве критериями *вменяемости*. **Вменяемость** является необходимым признаком, который определенным образом характеризует субъекта преступления, определяя его способность осознавать в момент совершения деяния его общественно опасный характер, отдавать отчет своим действиям либо бездействию и возможность руководить ими.

К сожалению, в уголовном законе отсутствует само определение вменяемости, хотя она является обязательным признаком субъекта преступления. О вменяемости в теории уголовного права можно судить, проанализировав положение ст. 21 УК РФ, в соответствии с которой не подлежит уголовной ответственности лицо, которое во время совершения общественно опасного деяния не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики. Таким образом, можно сделать вывод, что вменяемость напрямую зависит от состояния психики человека и его способности осознавать свои действия и руководить ими.

Вменяемость характеризуется двумя критериями: *юридическим* (психологическим) и *медицинским* (биологическим).

Юридический (психологический) критерий означает способность лица понимать фактические обстоятельства совершаемого деяния и его социальную значимость, т. е. общественно опасный характер содеянного, а также способность лица руководить своими поступками. **Медицинский (биологический) критерий** определяет состояние психики субъекта во время совершения преступления. *Лишь наличие этих двух критериев позволяет констатировать вменяемость субъекта.*

Как и вменяемость, **невменяемость** характеризуется двумя критериями: *медицинским* и *юридическим*.

Медицинский (биологический) критерий невменяемости согласно положениям ч. 1 ст. 21 УК РФ характеризуется:

- а) *хроническим психическим расстройством;*
- б) *временным психическим расстройством;*
- в) *слабоумием;*
- г) *иным болезненным состоянием психики.*

Хроническое психическое расстройство характеризуется наличием у лица длительным, постоянным болезненным состоянием, которое носит затяжной характер, например, эпилепсия, шизофрения, маниакально-депрессивный психоз, сифилис мозга, прогрессивный паралич и т.д. Эти заболевания характеризуются длительностью течения и нарастанием болезненных явлений, прогрессированием болезни, хотя в отдельных случаях, например при шизофрении, наблюдаются периоды временного улучшения состояния больного, так называемые ремиссии.

Временное психическое расстройство представляет собой нестойкое, быстро развивающееся психическое заболевание временного характера, отличающееся внезапным его началом и кратковременностью течения, например, белая горячка, патологический аффект, патологическое опьянение, реактивное состояние как результат глубоких эмоциональных переживаний и др. Временное психическое расстройство исключает вменяемость только на период расстройства.

Слабоумие характеризуется неполноценностью умственной деятельности в результате врожденного или приобретенного недоразвития интеллекта. Врожденное слабоумие выражается в олигофрении, которая в свою очередь имеет три степени: наиболее легкая – дебильность, средняя – имбецильность и самая тяжелая – идиотизм. Приобретенное слабоумие выражается в старческом слабоумии или в слабоумии на почве инфекционного поражения мозга. Практика показывает, что слабоумие в стадии имбецильности всегда дает основание признать невменяемость, Дебильность в легкой форме не исключает вменяемости в отношении совершения многих преступлений, например, против личности, против собственности.

Иное болезненное состояние психики охватывается различного рода заболеваниями психического характера, например, неврозы, психопатии, психические изменения личности в результате глухоноты и т.д., а также другими острыми заболеваниями, повлекшими расстройство психики, например, бредовые и галлюцинаторные явления

на почве тяжелого инфекционного заболевания, высокой температуры и т.п.

Для того чтобы определить состояние невменяемости у лица, совершившего общественно опасное деяние, необходимо, в первую очередь, установить у него наличие одной из форм психического расстройства, указанного выше.

Юридический (психологический) критерий невменяемости состоит в неспособности лица осознавать фактический характер и общественную опасность своего деяния (интеллектуальный момент) либо неспособность этого субъекта руководить своими действиями или бездействием (волевой момент). Он складывается из двух признаков:

- *интеллектуального*, который характеризуется неспособностью лица осознавать общественную опасность своих действий (бездействия), но могущего руководить ими;

- *волевого*, который заключается в способности осознавать лицом противоправность своих действий (бездействия), но в неспособности руководить ими.

В практике применения уголовного права встречаются случаи, в которых одновременно имеются интеллектуальный и волевой моменты, т.е. лицо не только не способно осознавать противоправность своего деяния, но и не может руководить своими действиями или бездействием.

Интеллектуальный и волевой признаки обладают определенной самостоятельностью и не всегда требуется одновременное их присутствие при определении факта невменяемости. Возможность альтернативы подтверждается употреблением законодателем союза «либо».

Медицинский (биологический) критерий невменяемости устанавливается на основании заключения судебно-психиатрической экспертизы. Она должна, прежде всего, установить наличие психического расстройства у обследуемого. Только после установления медицинского критерия определяется наличие или отсутствие юридического (психологического) критерия.

Юридический (психологический) критерий позволяет сделать окончательный вывод о наличии или отсутствии невменяемости.

В соответствии с требованиями ч. 2 ст. 21 УК РФ, к лицу, совершившему предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние в состоянии невменяемости, судом могут быть назначены при-

нудительные меры медицинского характера. Применение таких мер подробно будет рассмотрено в теме: «Принудительные меры медицинского характера».

Между полноценным психическим здоровьем и состоянием невменяемости отсутствует резкая грань. Поэтому в ст. 22 УК РФ законодатель предусмотрел возможность привлечения к уголовной ответственности вменяемых лиц, которые во время совершения преступления в силу психического расстройства не могли в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими. Психическими расстройствами, порождающими такое состояние, являются все расстройства психической деятельности, не исключаящие вменяемости, но влекущие личностные изменения, которые могут привести к отклоняющемуся поведению. К числу таких расстройств относятся: выраженные шизофренические дефекты, алкоголизм, наркомания, психопатии, остаточные явления черепно-мозговых травм, органическое заболевание центральной нервной системы, олигофрения в легкой степени дебильности и т.п.

Уголовный закон предписывает суду учитывать особое психическое состояние лица в момент совершения преступления, что может служить основанием для смягчения наказания. При этом суд должен учесть характер и степень общественной опасности совершенного преступления, степень психического расстройства лица, совершившего преступление, и все другие обстоятельства дела. В этих случаях суд может наряду с наказанием, а также в случаях освобождения от наказания, назначить принудительные меры медицинского характера.

Отдельным образом законодатель рассматривает уголовную ответственность лиц, совершивших преступление в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, наркотических средств или других одурманивающих веществ. Согласно требованиям ст. 23 УК РФ, такие лица несут уголовную ответственность на общих основаниях. Это вызвано тем, что данные судебной психиатрии свидетельствуют о том, что у опьяневших не бывает галлюцинаторно-бредовых переживаний, немотивированного психомоторного возбуждения. При *физиологическом опьянении* ослабляется функционирование тормозных процессов нервной деятельности и самоконтроль. Однако у пьяного сохраняется контакт с окружающей средой, и его действия носят

мотивированный характер. Обычное физиологическое опьянение наступает постепенно.

Исключение составляет *патологическое опьянение*, которое наступает неожиданно для лица и даже при употреблении небольших доз алкоголя.

Патологическое опьянение является болезненным состоянием, которое относится к кратковременным психическим расстройствам и качественно отличается от глубокой степени обычного бытового опьянения. При патологическом опьянении наличествуют оба критерия невменяемости.

Третьим общим основным признаком субъекта преступления является достижение физическим лицом **возраста наступления уголовной ответственности**.

Необходимость установления **возраста уголовной ответственности** связана со способностью лица понимать характер и социальную значимость своих действий, соотносить свои желания и побуждения с требованиями общественного запрета, с нормами поведения, установленными в обществе, и со способностью правильно воспринимать уголовное наказание.

В соответствии с ч. 1 ст. 20 УК РФ ответственности подлежат лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось шестнадцать лет. Вместе с тем ч. 2 данной статьи устанавливает исчерпывающий перечень преступлений, ответственность за которые наступает с четырнадцати лет. Круг этих преступлений определен законодателем с учетом того, что подросткам, достигшим 14-летнего возраста по уровню их развития вполне доступно понимание общественной опасности 20 указанных в этой норме деяний.

Из числа этих преступлений 6 видов относятся к преступлениям против личности: убийство (ст. 105 УК РФ), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 111 УК РФ), умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью (ст. ст. 112 УК РФ), похищение человека (ст. 126 УК РФ), изнасилование (ст. 131 УК РФ), насильственные действия сексуального характера (ст. 132 УК РФ).

6 видов относятся к преступлениям против собственности: кража (ст. 158 УК РФ), грабеж (ст. 161 УК РФ), разбой (ст. 162 УК РФ), вымогательство (ст. 163 УК РФ), неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (ст. 166 УК

РФ), умышленное уничтожение или повреждение имущества при отягчающих обстоятельствах (ч. 2 ст. 167 УК РФ).

8 видов относятся к преступлениям против общественной безопасности и общественного порядка: террористический акт (ст. 205 УК РФ), захват заложника (ст. 206 УК РФ), заведомо ложное сообщение об акте терроризма (ст. 207 УК РФ), хулиганство (ч.2 ст. 213 УК РФ), вандализм (ст. 214 УК РФ), хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 226 УК РФ), хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (ст. 229 УК РФ), приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения (ст. 267 УК РФ).

Все эти составы характеризует относительно высокая степень общественной опасности (большинство из них относятся к преступлениям средней тяжести, тяжким и особо тяжким), они распространены среди несовершеннолетних, совершаются с прямым умыслом.

В некоторых случаях для наступления уголовной ответственности требуется, чтобы лицо достигло более высокого возраста. Так, за вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления (ст. 150 УК РФ), уклонение от прохождения военной или альтернативной службы (ст. 328 УК РФ) и др. она наступает с 18 лет.

По некоторым преступлениям, исходя из их диспозиции, уголовная ответственность может наступать и при достижении более повышенного возраста, например, в случаях вынесения судьями неправосудных приговоров и решений (ст. 305 УК РФ) необходимо достижение виновным 25 лет.

Для решения вопроса о возрасте виновного следует руководствоваться документами о рождении, а при их отсутствии – заключением медицинской экспертизы. При этом лицо считается достигшим определенного возраста не в день рождения, а начиная со следующих суток. В случае, когда возраст обвиняемого несовершеннолетнего устанавливается судебно-медицинской экспертизой и день его рождения установить точно не представляется возможным, а устанавливается только месяц, то днем его рождения будет считаться первое число месяца следующего за тем, в котором предположительно родился обвиняемый, если же установлен только год рождения, то лицо будет считаться достигшим уголовной ответственности первого числа следующего года. Такое положение принято для того, чтобы избежать судеб-

ной ошибки при определении возраста наступления уголовной ответственности.

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

Нельзя забывать, что кроме перечисленных выше признаков для того, чтобы лицо стало субъектом преступления, оно должно совершить деяние, которое признается Особенной частью УК преступлением.

Специальным субъектом преступления признается лицо, которое, кроме обязательных признаков субъекта преступления (вменяемости и возраста), характеризуются дополнительными (специальными) признаками, необходимыми для образования состава преступления определенного вида. Такие составы именуется преступлениями со специальным субъектом.

Признаки, характеризующие специального субъекта, поскольку они предусмотрены не во всех составах преступлений, принято называть факультативными признаками субъекта преступления. Они могут относиться к служебному положению лица. Так, субъектом должностных преступлений (ст. 285-293 УК РФ и др.) являются только должностные лица. Другие признаки специального субъекта характеризуют возраст (ст. 151 УК РФ), профессию (ст. 142 УК РФ), пол (ст. 131 УК РФ), гражданство (ст. 275 УК РФ), особые отношения между потерпевшими и виновными (ст. 106, 157 УК РФ), правовое положение лица (ст. 314 УК РФ), роль в преступной деятельности (ст. 210 УК РФ).

Установление признаков специального субъекта очень важно по тем составам преступлений, в которых они введены в качестве квалифицирующих признаков. Это определяется тем, что общественно опасное деяние будет признано преступлением, только тогда, когда в нем будут установлены все признаки состава преступления и, следовательно, установление признаков специального субъекта столь же необходимо, как и определение признаков общего субъекта. Отсутствие рассматриваемых признаков у лица, совершившего деяние,

предусматривающее наличие специального субъекта, исключает его уголовную ответственность.

5. Субъективная сторона преступления

Преступление характеризуется не только внешними признаками, свойственными объективной стороне преступления, но и признаками, свидетельствующими о психическом отношении лица к содеянному и его последствиям. Эта внутренняя (по отношению к объективной стороне) деятельность свидетельствует о субъективном содержании преступления и характеризует самостоятельный элемент состава преступления – его *субъективную сторону*.

Таким образом, *субъективная сторона* преступления представляет собой внутреннее отношение лица к содеянному, выраженное в понимании своих действий и их оценке, а также в желании наступления определенных последствий или в отсутствии такого желания. Субъективная сторона выражается в *вине*, а также дополнительно характеризуется *целью* и *мотивом*. *Вина* является одним из основных признаков преступления (ст. 14 УК РФ). Без вины никто не может быть привлечен к уголовной ответственности.

Вина – это предусмотренное уголовным законом психическое отношение лица в форме умысла или неосторожности к совершаемому им действиям (бездействию) и их общественно опасным последствиям, выражающее отрицательное отношение к интересам личности и общества.

Вина, являясь основным элементом субъективной стороны, включает в себя совокупность интеллекта и воли. Их соотношение определяется *формой вины* и характеризует основное отношение виновного к содеянному. Человек несет уголовную ответственность за свои поступки только в том случае, если он совершает их по собственной воле и отдает отчет своим действиям, а также осознает последствия, к которым такие действия могут привести.

Вина проявляется в одной из ее форм – в *форме умысла* или *неосторожности*. Причем о виновности лица можно говорить лишь тогда, когда вина в любой из ее форм находит свое внешнее проявление в совершенном общественно опасном деянии и любые наступившие общественно опасные последствия можно вменить лицу лишь в том случае, если оно было виновно в их наступлении. В соответствии с

принципом вины, объективное вменение, т. е. уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается (ч. 2 ст. 5 УК РФ).

Формы вины в конкретных составах преступлений либо прямо указываются в диспозициях статей Особенной части УК, либо подразумеваются и устанавливаются при анализе конструкции нормы УК. Так, например, если в законе называется цель преступления, то оно может совершаться только с прямым умыслом.

Правовое значение форм вины состоит в том, что они позволяют разграничить преступление и проступок, разграничивают преступления, сходные по объекту и объективной стороне, влияют на индивидуализацию наказания, служат критерием классификации преступлений, влияют на назначение вида исправительного учреждения при отбытии наказания в виде лишения свободы и т.д.

Умышленная форма вины в свою очередь делится на два вида: *прямой умысел* и *косвенный умысел*.

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

Прямой умысел содержит в себе два элемента: 1) *интеллектуальный*, выражающийся в осознании лицом характера общественной опасности своего деяния и в предвидении возможности или неизбежности наступления вредных последствий; 2) *волевой*, который определяет желание лица наступления данных последствий.

Осознание общественной опасности деяния означает понимание его фактической сути и антиобщественной направленности и вредности. Предвидение наступления определенных общественно опасных последствий в результате деяния и осознание, что они связаны с его действиями (бездействием), характеризуют вину субъекта преступления. Например, нанося топором удар по голове своей жертве, преступник осознает, что его действия общественно опасны и предвидит, что в результате нанесенного удара потерпевшему наступит его смерть и стремится к этому.

Законодатель допускает, что, осознавая общественную опасность содеянного, лицо вместе с тем не всегда может в полной мере осозна-

вать противоправность своего поведения в силу незнания уголовно-правовых норм. Поэтому, исходя из принципа: «незнание закона не освобождает от ответственности», закон ограничивает интеллектуальный элемент умысла осознанием именно общественной опасности самого деяния и не требует осознания его противоправности. Противоправность, таким образом, оказывается юридическим выражением общественной опасности совершаемых субъектом действий либо бездействия.

Основное различие между прямым и косвенным умыслом заключается в содержании волевого элемента вины.

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

Косвенный умысел, как и прямой, содержит два элемента: *интеллектуальный* характеризуется тем, что лицо осознает общественно опасный характер своего поведения и предвидит возможность наступления общественно опасных последствий. *Волевой* элемент состоит в том, что, не желая наступления вредных последствий, лицо тем не менее сознательно их допускает либо относится к ним безразлично. В отличие от прямого умысла при косвенном умысле общественно опасные последствия имеют для виновного как бы вторичное значение, поскольку действия его направлены на достижение иной цели, находящейся за рамками данного состава преступления. Но это не означает, что виновный относится к наступившим последствиям отрицательно. Сознательно допуская их, он своими действиями создает определенную последовательность событий и тем самым допускает развитие причинно-следственной связи, приводящей к наступлению общественно опасных последствий. Например, гр. К. из хулиганских побуждений бросил в группу людей гранату, в результате взрыва которой один человек погиб, а трое были ранены. В данном случае налицо косвенный умысел, так как виновный не желал, но сознательно допускал наступление тяжкого вреда здоровью и даже смерти потерпевших.

Таким образом, если интеллектуальный элемент прямого и косвенного умысла по своему характеру полностью совпадают (осозна-

ние общественной опасности совершаемого деяния и предвидение возможности наступления вредных последствий), то именно волевой служит водоразделом, позволяющим отграничивать рассматриваемые виды умысла друг от друга.

Установление вида умысла имеет большое практическое значение, поскольку это необходимо не только для точной квалификации содеянного, индивидуализации ответственности и наказания, но и для правильного понимания других институтов уголовного права, например, соучастия, совершения неоконченного преступления и др. Вместе с тем вид умысла оказывает определенное влияние на степень общественной опасности содеянного. В тех случаях, когда виновный не желает наступления конкретных последствий, а лишь сознательно их допускает либо относится к ним безразлично, как это имеет место при косвенном умысле, общественная опасность деяния меньше, чем это имеет место при прямом умысле, когда субъект желает наступления этих последствий.

Помимо деления умысла на прямой и косвенный в теории уголовного права известны и другие виды умысла.

По моменту возникновения преступного намерения умысел подразделяется на *заранее обдуманый* и *внезапно возникший*. Заранее обдуманый умысел характеризуется тем, что намерение совершить преступление осуществляется через определенный временной промежуток после его возникновения. Внезапно возникший умысел характеризуется тем, что намерение возникает непосредственно перед совершением преступления и сразу же осуществляется.

Внезапно возникший умысел может быть *простым* и *возникшим под влиянием аффекта*. Критерием разграничения их является психическое состояние лица. Для простого внезапно возникшего умысла характерно то, что намерение совершить преступление возникло у лица, находившегося в нормальном психическом состоянии и было реализовано через короткий промежуток времени. Совершение преступления в состоянии аффекта означает, что лицо находилось в состоянии сильного душевного волнения, во время которого и было совершено преступление.

Заранее обдуманый и внезапно возникший умысел может быть как прямым, так и косвенным.

Деление умысла на заранее обдуманый и внезапно возникший имеет важное практическое значение. Степень общественной опасности при совершении преступления с заранее обдуманным умыслом выше, чем при внезапно возникшем. Кроме того, например, при внезапно возникшем умысле лицо не может готовиться к совершению преступления и, напротив, не может быть совершено преступление в состоянии сильного душевного волнения при заранее обдуманном умысле.

В зависимости от степени предвидения субъектом характера общественно опасных последствий различается умысел *определенный* и *неопределенный*.

Определенный (конкретизированный) умысел характеризуется четким представлением лица о характере и размере последствий совершенного им общественно опасного деяния. Если лицо имеет четкое представление о наступлении одного преступного последствия, определенный умысел является *простым*. Если же оно предвидит наступление двух или более конкретных последствий, то определенный умысел является *альтернативным*. В таком случае квалификация состава преступления определяется в зависимости от наступивших последствий.

Неопределенный (неконкретизированный) умысел, характеризуется обобщенным представлением виновного о преступном последствии, т. е. лицо желает наступления любых последствий, не конкретизируя их в своем сознании и желании. В данном случае ответственность определяется по фактическому результату, в зависимости от того, какой вред был реально причинен, так как виновный предвидит наступление любого из этих последствий и желает либо сознательно допускает их наступление.

Самостоятельной формой вины является *неосторожность*. Она характеризуется особым психическим отношением виновного к наступлению вредных последствий в результате совершенного им деяния. Преступления, совершенные по неосторожности, имеют только лишь материальный состав, т. е. при их квалификации учитывается наступление предусмотренных уголовным законом конкретных общественно опасных последствий. В уголовном законодательстве предусмотрены два вида неосторожности: *легкомыслие* и *небрежность*.

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

Предвидение лицом возможности наступления общественно опасных последствий сближает легкомыслие с умышленным совершением преступления. Однако фактическое содержание предвидения в том или другом случае различно. Если при умысле это предвидение носит реальный характер, то при легкомыслии оно абстрактно, поскольку лицо не осознает в подобной ситуации действительного развития причинной связи. Волевой момент, в отличие от прямого умысла, где виновный прямо желает наступления вредных последствий, а при косвенном, хотя и не желает, но сознательно допускает их наступление либо безразлично относится к ним, при легкомыслии выражается в том, что лицо не просто не желает наступления данных последствий, но еще и рассчитывает на их предотвращение. При этом данный расчет связывается, без достаточных на то оснований, с собственными усилиями виновного, действиями других лиц, машин, механизмов и другими реальными обстоятельствами.

Другим видом неосторожности является *небрежность*. В соответствии с ч. 3 ст. 26 УК РФ преступление признается совершенным по небрежности, если лицо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия. В отличие от прямого и косвенного умысла, а также легкомыслия, при совершении преступления по небрежности, лицо не только не осознает общественную опасность своего поведения, поскольку не предвидит возможности наступления вредных последствий, но и не может желать их наступления. Однако виновный обязан был и мог их предвидеть. Таким образом, интеллектуальный момент небрежности характеризуется отсутствием в сознании виновного оценки своего поведения.

Волевой момент преступной небрежности определяются двумя критериями: *объективным* и *субъективным*. **Объективный** критерий небрежности состоит в том, что лицо при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было предвидеть возможность

наступления общественно опасных последствий. *Субъективный* критерий означает, что лицо могло предвидеть наступление общественно опасных последствий. При этом учитываются личные, профессиональные качества лица, его жизненный опыт, возраст, образование, состояние здоровья, условия погоды, а также те обстоятельства, при которых было совершено преступление.

От преступной небрежности следует отличать *невиновное* причинение вреда, которое впервые получило законодательную оценку в ст. 28 УК РФ. В теории уголовного права оно понимается как «*казус*» (*случай*), исключающий уголовную ответственность. При невиновном причинении вреда интеллектуальный и волевой моменты субъективной стороны полностью отсутствуют.

Закон предусматривает две разновидности казуса. Первая разновидность изложена в ч. 1 ст. 28 УК РФ и гласит, что деяние признается совершенным невиновно, если лицо, его совершившее, не осознавало и по обстоятельствам дела не могло осознавать общественной опасности своих действий (бездействия) либо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть. Данный вид казуса имеет сходство с преступлением совершенным по неосторожности. Различие между ними заключается в волевом элементе субъективной стороны. При казусе отсутствуют либо оба критерия преступной небрежности (объективный и субъективный), либо один из них.

Вторая разновидность отражена в ч. 2 ст. 28 УК РФ, которая определяет, что деяние признается также совершенным невиновно, если лицо, его совершившее, хотя и предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но не могло предотвратить эти последствия в силу несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам. Установленное правило соответствует принципу субъективного вменения. Согласно этому правилу, лицо, осуществляющее деятельность, связанную с экстремальными условиями и нервно-психическими перегрузками, может быть признано виновным лишь в том случае, если его субъективные качества соответствовали объективным требованиям, и лицо сознавало общественно опасный характер своих действий (бездействия), предвидело их общественно опасные последствия либо не предвидело,

но могло с учетом своих личных качеств их предвидеть и предотвратить. Таким образом, субъективное состояние лица является критерием для признания невиновности. Например, спасатель, спасая утопающего в бурной реке, сам стал тонуть. Бросив утопающего, спасатель с трудом сам спасся, а утопающий в результате этого утонул. Он предвидел возможность наступления общественно опасных последствий, однако в силу своих психофизиологических качеств не смог их предотвратить.

В Особенной части УК РФ встречаются такие составы преступлений, в которых одновременно присутствуют обе формы вины, одна из которых характеризует психическое отношение лица к своему общественно опасному деянию, а вторая к наступившему в результате этого деяния общественно опасному последствию. Такие составы относятся к *преступлениям, совершенным с двумя формами вины*. Ответственность за содеянное в подобных ситуациях определяется исходя из требований ст. 27 УК РФ, в соответствии с которой, если в результате совершения умышленного преступления причиняются тяжкие последствия, которые по закону влекут более строгое наказание и которые не охватывались умыслом лица, уголовная ответственность за такие последствия наступает только в случае, если лицо не предвидело, но должно было и могло предвидеть возможность наступления этих последствий либо в случае, если лицо предвидело возможность их наступления, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на их предотвращение, или в случае, если лицо не предвидело, но должно было и могло предвидеть возможность наступления этих последствий. В целом такое преступление признается совершенным умышленно.

Особенность преступлений с двойной формой вины состоит в том, что при их совершении наблюдается неоднородное психическое отношение лица к совершаемым действиям (бездействию) и к наступившим последствиям. Формой вины для основного состава в подобных преступлениях является умысел (прямой или косвенный), а по отношению к последствиям имеет место неосторожность.

Примером преступления с двойной формой вины может служить ч. 4 ст. 111 УК РФ – умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего. Виновный умышленно причиняет тяжкий вред здоровью потерпевшему, но в ре-

зультате его действий наступают последствия, в виде смерти потерпевшего, которую он не предвидел, хотя должен был и мог предвидеть, либо предвидел, но самонадеянно рассчитывал их предотвратить.

Двойная форма вины имеет значение не только для правильной квалификации преступления, но и назначения наказания виновному.

Субъективную сторону преступления помимо вины дополнительно характеризуют *мотив, цель, эмоции*. Эти признаки относятся к факультативным (дополнительным) признакам субъективной стороны преступления.

Мотив – представляет собой побуждения, которыми руководствовалось лицо, совершая преступление. Мотив преступления помогает уяснить причину неправомерных действий лица и дополнительно характеризует его личность. Мотив совершения преступления может носить самый разнообразный характер и быть как социально отрицательным (низменные, корыстные, хулиганские побуждения и т.п.), так и социально положительные (сострадания). Попытки классифицировать мотивы в уголовном праве пока не увенчались успехом.

Цель – это желаемый результат преступной деятельности, к достижению которого лицо стремилось, совершая общественно опасное деяние. Между целью и мотивом всегда существует внутренняя связь. Значение цели определяется тем, что она характеризует волю виновного, определяя его поведение при совершении преступления. При этом цель дает дополнительную возможность понять истинную причину совершенного общественно опасного деяния.

Эмоции – это испытываемые человеком переживания по поводу собственного состояния, совершаемого деяния или событий окружающей действительности. Они не являются источником действий человека, их функции связаны, главным образом, с повышением активности его деятельности. Они придают психическим процессам особый фон, способствуют возникновению мотива, ориентируют человека на постановку определенной цели. Эмоции могут быть положительными и отрицательными. С эмоциями в уголовном праве связано понятие состояния аффекта.

Мотив, цель и эмоции являются дополнительными (факультативными) признаками субъективной стороны, но они играют важную роль в оценке психологического поведения лица. Однако, если мотив

и цель указаны непосредственно в статьях Особенной части УК, то наряду с виной выступают в качестве основных (квалифицирующих) признаков, без которых состав преступления отсутствует. Например, для наступления уголовной ответственности за разбой необходимо установить, что нападение, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия было совершено в целях хищения чужого имущества (ст. 162 УК РФ).

В отдельных случаях цель и мотив образуют квалифицирующий состав преступления. Например, убийство по мотиву политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы (п. «л» ч. 2 ст. 105 УК РФ), или убийство в целях использования органов или тканей потерпевшего (п. «м» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Наряду с этим, определенные цели и мотивы, указанные в ст. 61 и 63 УК РФ, играют роль обстоятельств, смягчающих или отягчающих наказание.

Правильное установление целей и мотивов преступлений имеет также важное значение для установления причин и обстоятельств, способствующих совершению преступлений, и для принятия мер по предупреждению их совершения.

Лекция 7. Ошибка и ее значение в уголовном праве

1. Понятие ошибки в уголовном праве и ее виды.
2. Значение ошибки в уголовном праве.

1. Понятие ошибки в уголовном праве и ее виды

Ошибка – это неправильное представление лица о действительном характере совершенного им деяния и его последствий. Характер ошибки может оказать влияние на установление субъективной стороны преступления. В зависимости от характера заблуждения различаются *юридическая* и *фактическая* ошибки.

Юридическая ошибка – неправильное представление лица о преступности или неприступности совершенного им деяния и его последствий, юридической квалификации его действий или бездействия, о виде и размере наказания, которое может быть за них назначено. Различают четыре вида юридических ошибок. Это ошибочное представ-

ление лица: 1) о преступности совершенных им действий, в то время как закон не относит эти деяния к преступным; 2) совершенном им деянии как непроступном, тогда как в действительности оно является преступлением; 3) юридической квалификации совершенного им деяния; 4) виде и размере наказания, которое может быть назначено за совершенное им преступление.

Фактическая ошибка – неправильное представление лица о фактических обстоятельства, относящихся к объекту и объективной стороне совершенного им преступления. К таким ошибкам относятся: 1) ошибка в объекте преступления; 2) ошибка относительно фактических обстоятельств, образующих объективную сторону состава преступления (неправильное представление лица насчет характера совершенного действия или бездействия; наступления общественно опасных последствий; развития причинной связи).

2. Значение ошибки в уголовном праве

Общее правило, относящееся к значению юридической ошибки, сводится к тому, что уголовная ответственность лица, заблуждающегося относительно юридических свойств и юридических последствий совершаемого деяния, наступает в соответствии с оценкой этого деяния не субъектом, а законодателем. Иначе говоря, такая ошибка обычно не влияет ни на форму вины, ни на квалификацию преступления, ни на размер назначаемого наказания.

Фактическая ошибка, наоборот, учитывает и форму вины и влияет на квалификацию преступления.

Лекция 8. Множественность преступлений

1. Понятие единичного преступления.
2. Множественность преступлений и ее виды.

1. Понятие единичного преступления

Уголовное законодательство Российской Федерации содержит уголовно-правовые нормы, устанавливающие особенности применения уголовной ответственности за совершение не одного, а нескольких преступлений. Это, в свою очередь, требует четкого разграничения понятий *единичного преступления* и *множественности*.

Под **единичным преступлением** понимается совершение общественно опасного деяния, путем совершения одного или нескольких однотипных действий (бездействия), посягающего на один основной объект (охраняемое уголовным законом правоотношение), имеющего единую цель, охваченного единым умыслом и предусмотренного одной определенной статье Особенной части УК РФ.

Единичные преступления могут быть с *простыми* и *сложными* составами. При *простом* составе виновный посягает умышленно или по неосторожности на один основной объект, совершая при этом одно действие (бездействие) и причиняет один конкретный ущерб. Например, мошенничество (ст. 159 УК РФ). К единичным преступлениям со *сложными* составами относятся *составные* преступления, преступления с *двумя и более действиями, длящиеся и продолжаемые* преступления.

Составные преступления направлены на два и более самостоятельных объекта, но в своей совокупности они характеризуют единичное преступление. Такие преступления, как правило, имеют несколько объектов преступного посягательства, один из которых выделяется как основной, а остальные выступают как дополнительные. Например, применение насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего, сопряженного с завладением либо с попыткой завладения его имуществом, образует одно преступление – разбой (ст. 162 УК РФ).

Специфика единичных сложных преступлений с **двумя или более действиями** состоит в том, что совершение любого из различных действий, указанных в законе, образует одно преступление. Даже совершение всех указанных действий образует только одно преступление. Например, незаконное приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка без цели сбыта наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов в крупном размере (ч.1 ст. 228 УК РФ).

Длящиеся единичное преступление характеризуется деянием лица, сопряженным с последующим длительным выполнением запрещенного действия либо невыполнением определенных обязанностей, возложенных на него под угрозой уголовного преследования. Примером такого преступления является незаконное хранение оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 222 УК РФ),

злостное уклонение от погашения кредиторской задолжности (ст. 177 УК РФ). Спецификой длящегося преступления является то, что оно продолжается непрерывно длительный период времени, пока виновный не прекратит совершения деяния либо не будет привлечен к ответственности. Причем законодатель не устанавливает временной период. Он может быть и в пределах нескольких минут и в течение нескольких лет. Это не имеет никакого значения для наступления уголовной ответственности и не является определяющим при назначении наказания.

В отличие от *длящихся*, *продолжаемое* преступление образует деяние, складывающееся из ряда тождественных преступных действий, охватываемых единой целью и направленных на один основной объект преступного посягательства. Например, истязание (ст. 117 УК РФ) имеет место, когда виновный систематически наносит побои одному и тому же лицу.

Продолжаемое преступление начинается с момента совершения первого преступного акта и заканчивается последним. Несмотря на совершение лицом нескольких отдельных, хотя и тождественных действий, оно рассматривается как единое преступление. Например, с целью хищения колес виновный с оставленной без присмотра автомашины снимает каждый раз по одному колесу и относит их к себе в гараж. В случае задержания его с очередным колесом, содеянное не образует повторности хищения, поскольку его действия направлены в отношении одного объекта, имеют единую цель и охвачены единым умыслом.

2. Множественность преступлений и ее виды

В отличие от одиночного преступления, характеризующегося совершением лицом деяния, которое квалифицируется по одной статье Особенной части УК или ее части, множественность преступлений образует совершение лицом двух и более самостоятельных деяний, которые квалифицируются по различным статьям Уголовного кодекса. При этом необходимо, чтобы каждое из них являлось самостоятельным единичным преступлением, т. е. каждое взятое в отдельности совершенное деяние характеризуется единством его объективных и субъективных признаков, содержащих конкретный состав преступления.

Законодательство Российской Федерации закрепляет несколько форм множественности: *совокупность* преступлений, *рецидив* преступлений. Федеральным законом РФ «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации» от 8 декабря 2003 г. № 162-ФЗ из числа множественности была **исключена неоднократность** преступлений. Тем самым законодатель предоставил судам возможность определять виновным более справедливое наказание в соответствии с тяжестью совершенных преступлений и причиненного ими реального вреда.

Совокупностью преступлений признается совершение двух и более преступлений, ни за одно из которых лицо не было осуждено. При совокупности преступлений лицо несет уголовную ответственность за каждое совершенное преступление по соответствующей статье или части статьи Уголовного кодекса (ч.1 ст. 17 УК РФ). Содеянное при совокупности всегда предполагает совершение лицом двух различных самостоятельных преступлений, подлежащих раздельной квалификации. При этом совокупность имеет место не только при совершении лицом двух и более деяний, каждое из которых представляет собой самостоятельное преступление (реальная совокупность), но и в тех случаях, когда виновный, совершая одно деяние, предусмотренное в качестве самостоятельного преступления, одновременно, тем самым, совершает и другое самостоятельное преступление (идеальная совокупность). Например, для совершения разбойного нападения лицо незаконно приобретает огнестрельное оружие. В данной ситуации его действия будут квалифицироваться как незаконное приобретение оружия (ст. 222 УК РФ) и приготовление к разбою (ч. 1 ст. 30 и п. «г» ч. 2 ст. 162 УК РФ).

Если преступление предусмотрено общей и специальной нормами, совокупность преступлений отсутствует и уголовная ответственность наступает по специальной норме (ч. 3 ст. 17 УК РФ). Например, лицо совершило хищение, путем кражи наркотических средств. В этом случае уголовная ответственность будет наступать только по ст. 229 УК РФ (хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ) без применения ст. 158 УК РФ (кража).

Рецидивом преступлений согласно ст. 18 УК признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление. Необходимо отметить,

что новое уголовное законодательство отвергает понятие «особо опасного рецидивиста», как это было в старом УК. Это связано, прежде всего, с тем, что и в Декларации прав и свобод человека и гражданина в ст. 2 провозглашается: «Все равны перед законом и судом». Это же закреплено в ст. 19 Конституции РФ. Признание лица «Особо опасным рецидивистом» по старому УК влекло за собой повышенную уголовную ответственность и максимальное наказание за различные умышленные преступления. Это противоречит основным принципам уголовного закона. При этом законодатель в новом УК отказался от индивидуализации рецидива, но тем не менее оставил это понятие для общего применения.

Рецидив преступлений в качестве правовых последствий влечет назначение виновному более строгого наказания в пределах той или иной статьи Особенной части УК. При этом в ст. 68 УК РФ устанавливается особый порядок назначения наказания при рецидиве преступлений.

Обязательным признаком рецидива является наличие у виновного к моменту совершения нового умышленного преступления судимости за прошлое, также умышленное преступление. При этом при признании рецидива преступлений (в соответствии с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом РФ от 8 декабря 2003 г.) не учитываются:

- а) судимости за умышленные преступления небольшой тяжести;
- б) судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до восемнадцати лет;
- в) судимости за преступления, осуждение за которые признавалось условным либо по которым предоставлялась отсрочка исполнения приговора, если условное осуждение или отсрочка исполнения приговора не отменялись и лицо не направлялось для отбывания наказания в места лишения свободы, а также судимости, снятые или погашенные в установленном законом порядке.

Признание уголовным законом рецидива преступлений связано, прежде всего, с социальной опасностью лиц, уже судимых за умышленные преступления, но тем не менее вновь совершающих умышленные преступления. Уголовный кодекс РФ предусматривает для таких лиц повышенную уголовную ответственность.

В новом УК РФ предусматривается три вида рецидива: *простой*, *опасный* и *особо опасный*.

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

Рецидив преступлений признается **опасным** при совершении лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо два раза было осуждено за умышленное преступление средней тяжести к лишению свободы, а также при совершении лицом умышленного тяжкого преступления, если ранее оно было осуждено за тяжкое или особо тяжкое преступление к реальному лишению свободы (ч. 2 ст. 18 УК РФ).

Особо опасным рецидив признается при совершении лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо два раза было осуждено за тяжкое преступление к реальному лишению свободы. Также **особо опасным рецидив** признается при совершении лицом особо тяжкого преступления, если ранее оно два раза было осуждено за тяжкое преступление или особо тяжкое преступление (ч. 3 ст. 18 УК РФ).

В настоящее время виды рецидива уже не влияют на определение судом минимального размера наказания, однако при определении исправительного учреждения для отбытия наказания в виде лишения свободы суды учитывают вид рецидива.

Лекция 9. Стадии совершения преступления

1. Понятие стадий умышленного преступления.
2. Понятие оконченного преступления и его признаки.
3. Неоконченное преступление и его виды.
4. Добровольный отказ от преступления.

1. Понятие стадий умышленного преступления

Преступление, как и всякое сложное социальное явление, выражающееся в определенных действиях либо бездействии, охватывается определенным временным периодом и зачастую проходит несколько этапов в своем развитии. Эти этапы в теории уголовного права принято называть стадиями совершения преступления. Прежде всего, это относится к умышленным преступлениям.

Под *стадиями* совершения умышленного уголовного преступления в уголовном праве понимаются предусмотренные уголовным законом определенные этапы его осуществления. В теории уголовного права предусматривается три стадии совершения преступления:

- *приготовление к преступлению;*
- *покушение на преступление;*
- *оконченное преступление.*

Деление совершения преступления на стадии в уголовном праве вызвано тем, что общественная опасность каждой из них различна, а значит, это должно учитываться при назначении наказания виновному. Немаловажную роль играет и то, с какого момента начала преступных действий (бездействия) следует считать возникновение уголовной ответственности. Необходимо также подчеркнуть, что законодатель не учитывает стадии совершения преступления при неосторожной форме вины, так как здесь отсутствует умысел на совершение общественно опасного деяния и ответственность за преступления с неосторожной формой вины связывается только с наступлением общественно опасных последствий. В умышленных же преступлениях сами деяния представляют общественную опасность.

Зачастую, прежде чем совершить преступление, у лица возникает умысел на его совершение. Возникновение этого умысла связано с определением конкретной цели преступной деятельности, а также с выбором определенных средств и способов для ее достижения. Наличие же сознательной цели и осознание средств, при помощи которых она может быть достигнута, и характеризует волевое действие. Приняв решение, субъект начинает осуществлять подготовительные действия. С этого момента (с начала внешнего проявления осуществления задуманного) лицо вступает в конфликт с правом и становится субъектом преступления. До этого обнаружение одного лишь умысла на совершение преступления не может служить основанием для привлечения лица к уголовной ответственности. Вместе с тем своевременное выявление лиц, намеревающихся совершить какое-либо преступление, имеет большое практическое значение для своевременного принятия мер к недопущению реализации данного намерения, а значит и для решения одной из задач уголовного права – предупреждение преступлений. При этом законодатель связывает наступление уголовной

ответственности за приготовление к преступлению только если оно относится к категориям тяжкого или особо тяжкого.

Начало непосредственного воплощения преступного замысла в жизнь относится уже к стадии покушения на преступление. Эта стадия характеризуется только совокупностью определенных действий (бездействия) на достижение преступной цели и учитывается только в материальных составах, в которых законодатель окончание преступления связывает с обязательным наступлением общественно опасных последствий. А вот стадия приготовления возможна как по материальным, так и по формальным составам.

Деление на стадии совершения преступления происходит не всегда, лишь тогда, когда преступление не доведено до конца по каким-либо причинам. При этом необходимо учитывать, что они не свойственны многим составам преступлений. Например, по усеченным составам, где момент окончания преступления перенесен на стадию покушения, может иметь место только стадия приготовления к преступлению. В преступлениях со внезапно возникшим умыслом всегда будет отсутствовать приготовление к преступлению, но может иметь место покушение на преступление.

Стадии предварительной преступной деятельности тесно связаны между собой. Общим для них является наличие умышленной формы вины. Они учитываются в уголовном праве в связи с требованием принципа справедливости, так как неоконченное преступление представляет меньшую общественную опасность, то и назначаемое за него наказание должно быть более мягким, чем за окончательное преступление.

Уголовное законодательство предусмотрело и четко регламентировало уголовную ответственность за неоконченное преступление в зависимости от стадии, на котором оно было прервано. При этом уголовный закон предусматривает прерывание преступных действий на одной из стадий, как обстоятельство исключающее уголовную ответственность.

Понятие окончательного и неоконченного преступления, а также подробное рассмотрение стадий совершения преступления и добровольный отказ от совершения преступления будут рассмотрены в следующих вопросах темы.

2. Понятие оконченного преступления и его признаки

В Особенной части Уголовного кодекса все составы преступлений сформулированы как оконченные, поэтому раскрывать содержание стадий совершения преступлений логически правильно именно с понятия оконченного преступления.

Новый Уголовный кодекс (ч. 1 ст. 29) впервые определяет понятие оконченного преступления. Преступление признается **оконченным**, если в совершенном лицом деянии содержатся все признаки состава преступления, предусмотренного конкретной нормой Особенной части УК. К сожалению, такое определение не дает полного представления о признаках оконченного преступления. Так как и неоконченное преступление также будет содержать все признаки состава преступления за исключением наступления преступного результата. Анализ составов преступлений содержащихся в Особенной части УК позволяет выделить признаки оконченного преступления. К таким обязательным признакам относятся:

- выполнение лицом всех задуманных им общественно опасных действий (бездействия). При этом имеют значение только те действия (бездействие), которые запрещены конкретной нормой Особенной части УК и составляют в ней объективную сторону;
- достижение определенного преступного результата.

Таким образом, **оконченное преступление характеризуется выполнением виновным всех охваченных преступным замыслом общественно опасных действий (бездействия) и достижением в результате этих действий (бездействия) определенного преступного результата.** Такое определение позволяет отграничить оконченные преступления от неоконченных.

3. Неоконченное преступление и его виды

Уголовное законодательство не содержит четкого определения неоконченного преступления, но исходя из понятия оконченного преступления и его признаков, можно сделать вывод, что **неоконченным преступлением признается в случае, если задуманные лицом действия (бездействие) не доведены до конца либо не достигнут преступный результат по не зависящим от этого лица обстоятельствам.** При этом необходимо отметить, что для неоконченного преступления вполне достаточно наличие одного лишь из этих двух признаков.

В соответствии с требованиями ч. 2 ст. 29 УК РФ неоконченным преступлением признаются приготовление к преступлению и покушение на преступление. Рассмотрим подробно эти виды неоконченного преступления.

Приготовлением к преступлению, согласно ч. 1 ст. 30 УК РФ, признаются приискание, изготовление или приспособление лицом средств или орудий совершения преступления, 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 не зависящим от этого лица обстоятельствам.

Под **приисканием** понимается любой способ, законный или не законный, добычи средств или орудий для совершения преступления: поиск, покупка, обмен, получение на время, похищение и т.п. К приисканию относится также находка и присвоение какого-либо предмета в подобных целях. Приисканием, наконец, являются и подготовка к такому использованию бытовых предметов, находящихся в собственности субъекта.

Под **средствами** понимаются предметы материального мира, применяемые для совершения задуманного преступления, а также приспособления, облегчающие его реализацию (например, снотворное, чтобы усыпить жертву, лестница, чтобы совершить кражу, транспортные средства, чтобы вывести похищенное, поддельные бланки, чтобы совершить мошенничество).

Под **орудиями** понимаются любые предметы, которыми исполняется задуманное преступление и с помощью которых непосредственно причиняются общественно опасные последствия (например, холодное и огнестрельное оружие, взрывчатые вещества и взрывные устройства, отмычки, «фомки» и другие орудия взлома для совершения кражи, горючие вещества при поджоге, различные предметы хозяйственного и бытового назначения – топор, кухонный нож и т.п.).

Под **изготовлением** понимается технологический процесс создания средств и орудий преступления (например, ломика, «фомки» – для взлома с целью хищения, клише – для печатания фальшивых денег, финского ножа – для совершения разбойного нападения, подложных документов – для совершения мошенничества). В отличие от приспособления в данном случае указанные средства и орудия создаются за-

ново. Разумеется, замысел виновного на их использование в конкретных преступных целях должен возникнуть заранее – только в этом случае изготовление средств и орудий можно рассматривать в качестве стадии приготовления к преступлению.

К *приспособлению* относятся разнообразные действия, связанные с обработкой средств и орудий, в результате которой они становятся пригодными для реализации задуманного преступления (ремонт, изменение размеров, формы предметов и т.п.). Например, затачивание металлических пластин, отвертки под шило, превращение кухонного ножа в «финку», охотничьего ружья – в обрез для совершения убийства или других насильственных преступлений. И в этих случаях замысел должен возникнуть заранее.

Приискание, изготовление и приспособление средств и орудий для исполнения преступления могут наличествовать одновременно.

Под *приисканием соучастников* понимается вербовка исполнителей и пособников для последующего совершения общественно опасного деяния.

Под *сговором* понимается организация группы, в которой участвуют не менее двух лиц, заранее договорившихся о совместном совершении конкретного преступления.

Под *иным умышленным созданием* условий понимаются все остальные действия, которые не охватываются понятиями приискания, изготовления и приспособления средств и орудий совершения преступления, подыскания соучастников и сговора, но которые тоже делают преступление реально возможным. Таковыми действиями могут быть, например, изучение и обследование объекта замышляемого преступления, составление плана местности, устранение различного рода препятствий, создание обстановки для сокрытия следов преступления, изменение внешности и др. Их исчерпывающий перечень дать невозможно.

Таким образом, основным содержанием всех приготовительных действий является создание условий для последующего непосредственного совершения преступления. Являясь внешним проявлением замысла лица на совершение преступления, приготовление находится в тесной связи с действиями (бездействием), направленными на непосредственное совершение преступления, которые образуют объективную сторону преступления, предусмотренную статьями Особенной

части УК. Само же выполнение лицом действий, непосредственно направленных на совершение преступления, образуют следующие стадии – покушение на преступление или оконченное 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 не зависящим от этого лица обстоятельствам.

Следовательно, если при приготовлении лицо лишь создает условия для совершения преступления, то при покушении оно уже приступает к непосредственному посягательству на правоохраняемые объекты. Однако несмотря на это, в силу различных причин, возникших по обстоятельствам, не зависящим от виновного, преступление не доводится до конца. Отсутствие последствий, предусмотренных статьями Особенной части УК, к достижению которых стремился виновный, и отличает покушение от оконченного преступления.

Покушение на преступление в зависимости от того были ли выполнены все задуманные действия до конца или нет, принято делить на два основных вида: *оконченное* и *неоконченное*.

Неоконченным считается такое покушение, при котором виновный по не зависящим от него обстоятельствам не выполнил всех необходимых, с его точки зрения, действий (бездействия) и тем самым не достиг преступного результата. При этом виновный сознает, что не совершил еще всего, что нужно для окончания преступления.

Оконченным следует считать такое покушение, при котором виновный выполнил все, что считал необходимым, однако преступный результат достигнут не был по не зависящим от него обстоятельствам.

Оконченное покушение более опасно, чем приготовление к преступлению. По своим признакам оно ближе к оконченному преступлению, однако отличается от него отсутствием наступления общественно опасных последствий.

Оконченное покушения в свою очередь делится на два вида: *покушение на негодный объект* и *покушение с негодными средствами*.

Покушение на негодный объект имеет место тогда, когда виновный совершает ошибку относительно объекта посягательства, в результате чего не создает реальной опасности причинения вреда

охраняемым уголовным законом общественным отношениям. Например, виновный совершает кражу кошелька, в котором нет денег.

При *покушении с негодными средствами* виновный для достижения преступных целей применяет такие предметы, которые по своим объективным качествам не могут привести общественно опасное посягательство к желаемому результату. Само же лицо считает их вполне пригодными для осуществления преступного намерения. При этом под средствами, в данном случае, понимаются не только собственно орудия и иные средства преступления, но и его методы и способы. Например, попытка выстрелить из незаряженного оружия.

Поскольку приготовление к преступлению и покушение на него так же, как и оконченное преступление, обладают всеми признаками преступного посягательства (деяния), т. е. имеют все признаки состава преступления (объект, объективную сторону, субъект, субъективную сторону), то они влекут наступление уголовной ответственности.

Юридическое обоснование уголовной ответственности за приготовление к преступлению и покушение на него содержится в статьях Общей части УК (ст.ст. 29, 30, 66 УК РФ) и в соответствующих статьях Особенной части УК (в зависимости от направленности преступного посягательства).

Таким образом, основанием уголовной ответственности за неоконченное преступление является виновное совершение лицом общественно опасного деяния, содержащего в себе признаки состава преступления – приготовления либо покушения.

Не составляют исключения и случаи так называемого неудавшегося (негодного) покушения, которые представляет повышенную общественную опасность, и также влекут за собой уголовную ответственность.

Применение очевидно непригодных средств (например, попытка использовать для посягательства сверхъестественные силы, заклинания, наговоры) по существу является не покушением, а обнаружением умысла и не влечет уголовной ответственности.

В основе действующего законодательства лежит принцип наказуемости, наряду с оконченным преступлением, и покушения на его совершение. Что же касается приготовления к преступлению, то уголовная ответственность за него наступает только за приготовление к совершению тяжкого или особо тяжкого преступления.

Таким образом, лица, виновные в совершении неоконченных преступлений, вне зависимости оттого, что задуманные ими действия не были доведены до конца, подлежат уголовной ответственности при наличии установленных уголовным законом условий. При этом ответственность наступает за соответствующее неоконченное преступление со ссылкой на ст. 30 УК РФ. Кроме этого, необходимо учитывать при назначении наказания за неоконченное преступление и требования, впервые введенной в УК статьи 66.

4. Добровольный отказ от преступления

В процессе воплощения в жизнь преступного замысла, у лица могут возникнуть новые обстоятельства и побуждения, противостоящие ранее сформировавшемуся замыслу на совершение преступления. Под влиянием таких факторов лицо может не только изменить, но и вовсе прекратить совершение начатой преступной деятельности. Законодатель предусмотрел такое обстоятельство в уголовном законе как основание освобождения от уголовной ответственности.

Согласно ст. 31 УК РФ **добровольным отказом** от совершения преступления признается прекращение лицом приготовления к преступлению либо прекращение действий (бездействия), непосредственно направленных на совершение преступления, если лицо осознавало возможность доведения преступления до конца.

Лицо не подлежит уголовной ответственности за преступление, если оно добровольно и окончательно отказалось от доведения этого преступления до конца.

Исходя из вышеизложенного, необходимыми *признаками добровольного отказа* являются:

- а) добровольность отказа от начатого преступления;
- б) осознание лицом возможности доведения до конца, начатого преступления;
- в) окончательность отказа.

Наличие совокупности всех указанных признаков отказа от завершения преступления полностью исключает уголовную ответственность лица за начатое и добровольно прекращенное преступление. Такое лицо подлежит уголовной ответственности лишь в случае, если фактически совершенное им деяние содержит иной состав преступления.

Добровольность означает, что лицо, начавшее преступление, сознательно, по собственной воле прекращает дальнейшие действия. Иногда инициатива такого отказа может возникнуть у субъекта под влиянием других лиц (например, в результате уговоров близких). Но и при этом отказ должен быть результатом свободного волеизъявления субъекта, а не следствием возникших непреодолимых или труднопреодолимых препятствий.

Мотивы при добровольном отказе могут носить самый различный характер (раскаяние, сострадание к жертве, страх перед возможной ответственностью, осознание безнравственности своего поведения и т.п.). Как правило, самостоятельного юридического значения они не имеют.

Весьма важным показателем добровольности отказа является *осознание лицом возможности доведения до конца, начатого преступления*. Такое осознание базируется на полной уверенности лица, что ему ничто не мешает завершить преступные действия и добиться намеченной цели. Если лицо при принятии решения о добровольном отказе от совершения преступления считало, что оно могло довести его до конца, а в действительности такой возможности не было, о чем лицо не знало, то в его действиях все равно имеется добровольный отказ.

Вопрос о непреодолимости препятствий нельзя отождествлять с препятствиями, которые лишь затрудняют совершение преступления. Последние возникают в процессе совершения преступления как непредвиденные и оказывают определенное воздействие на деятельность лица. Но их воздействие не парализует волю субъекта, и он либо сохраняет возможность выбора иных средств и орудий для окончания преступления, либо может изменить в возникшей обстановке характер своих действий. Лицо, начав совершать преступление, при столкновении с препятствиями различного характера, которые не парализуют его деятельность, а только затрудняют ее продолжение, может преодолеть эти препятствия и довести преступление до конца. Но лицо может при столкновении с препятствиями, затрудняющими совершение преступления, и отказаться от его продолжения. Такой отказ при подобных условиях будет добровольным, так как он обусловлен волей самого лица, а не вынужденным, поскольку у него были все возможности для доведения преступления до конца.

Окончателность означает, что лицо, начавшее преступление, полностью и бесповоротно, а не на время прекращает свою преступную деятельность, не имея намерения продолжать данную деятельность в будущем. Если же лицо лишь приостанавливает дальнейшее продолжение начатого преступления по каким-либо соображениям, чтобы затем довести его до конца при более благоприятных условиях, то такой перерыв не является добровольным отказом.

Рассматривая признаки отказа лица от совершения начатого преступления, которые характеризуют этот отказ в качестве добровольного и исключаящего уголовную ответственность, следует иметь в виду, что все они (добровольность оставления лицом начатой преступной деятельности; осознание им возможности доведения начатого преступления до конца; окончательность отказа от совершения преступления) взаимосвязаны, и только в своей совокупности позволяют правильно решить вопрос о добровольном отказе, так как отсутствие хотя бы одного из них исключает добровольность отказа, делая его вынужденным.

Формы добровольного отказа могут быть различными. Прежде всего, они зависят от характера начатой лицом преступной деятельности. Так, при завершенном (оконченном) покушении добровольный отказ может и должен выражаться только в активных действиях, направленных на предотвращение возможного наступления преступного результата. Что же касается приготовления к преступлению и незавершенного (неоконченного) покушения, то здесь добровольный отказ может быть выражен и в простом воздержании от продолжения совершения начатых преступных действий либо бездействия.

Добровольный отказ от доведения преступления до конца следует отличать и от деятельного раскаяния (ст. 75 УК РФ). Деятельное раскаяние может заключаться в явке с повинной после завершения преступления, в добровольном возмещении причиненного ущерба, в способствовании раскрытию преступления. Различия между добровольным отказом и деятельным раскаянием сводится к следующему: 1) добровольный отказ возможен только до завершения преступления, деятельное раскаяние – после его окончания; 2) добровольный отказ допустим в пассивной форме, деятельное раскаяние требует активного поведения; 3) добровольный отказ является основанием для освобождения

дения от уголовной ответственности, деятельное раскаяние является обстоятельством, смягчающим наказание.

Добровольный отказ полностью исключает уголовную ответственность за преступление, которое лицо пыталось совершить или к которому готовилось. Признаки соответствующего состава преступления при этом отсутствуют. В таких ситуациях уголовная ответственность возможна лишь в том случае, если фактически совершенное субъектом деяние (до момента отказа) содержит иной окончательный состав преступления (например, лицо, добровольно отказавшееся совершить изнасилование, может отвечать за побор, причиненные в ходе покушения; лицо, отказавшееся совершить убийство с применением оружия, может нести ответственность за его хранение).

Лекция 10. Соучастие в преступлении

1. Понятие соучастия и его признаки.
2. Виды соучастия и его формы.
3. Виды участников и их ответственность.
4. Особенности добровольного отказа участников от преступления.

1. Понятие соучастия и его признаки

Одним из самых сложных и самых важных в теории уголовного права является институт соучастия. Преступная деятельность может осуществляться как в одиночку, так и группой лиц, и даже определенной организацией людей со сложной иерархической структурой. Такая преступная деятельность представляет собой повышенную общественную опасность, поскольку объединение усилий нескольких лиц в значительной мере облегчает совершение преступлений, создает благоприятные условия для их совершения, а также для сокрытия следов преступления.

Правоприменительная практика показывает, в соучастии совершается очень большое количество преступлений (примерно одна треть), причем к ним относятся наиболее тяжкие и опасные преступления.

Согласно ст. 32 УК РФ *соучастием* в преступлении признается умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления.

Законодательное определение понятия соучастия в преступлении позволяет выделить некоторые его признаки как *объективного*, так и *субъективного* характера. К числу таких признаков относятся:

- *участие в совершении преступления двух или более лиц*. При этом необходимо учитывать, чтобы все лица были вменяемы и достигли установленного для уголовной ответственности возраста (ст. 20 УК РФ), т. е. лица, у которых присутствуют все признаки субъекта преступления. Соучастие не исключает, что одно или несколько лиц из числа соучастников могут быть в дальнейшем освобождены от уголовной ответственности по основаниям, предусмотренным уголовным законом (ст. 20, 75-77, 90 УК РФ). Но, однако, не будет являться соучастием использование деликтоспособным лицом невменяемых и малолетних для непосредственного совершения преступления;

- *соучастие в преступлении по уголовному закону предусматривает совместное участие лиц в совершении преступления*. При этом деятельность каждого должна быть направлена на совершение этого преступления и достижения единого для всех преступного результата, т. е. между действиями каждого соучастника и общим преступным результатом имеется причинная связь. Преступный результат при соучастии является следствием деятельности исполнителя, организатора, подстрекателя и пособника. Такая деятельность может выражаться в действиях непосредственно направленных на достижение преступного результата, в организации и руководстве совершением преступления, возбуждения у исполнителя решимости совершить его, в создании различных условий, облегчающих совершение преступления либо сокрытие его следов и т.д. Таким образом, совместность проявляется в общности действий всех лиц, и хотя при соучастии деяния, описанные в качестве конкретного вида преступления, непосредственно выполняются лишь исполнителем, действия других соучастников направлены на создание условий для совершения преступления исполнителем и тем самым обуславливают выполнение им объективной стороны.

Соучастие, как правило, с объективной стороны предполагает действия, но в ряде случаев они могут быть совершены и путем бездействия. Такие случаи возможны, если бездействию предшествовало соглашение, заключенное до совершения преступления или в момент его совершения, но всегда до наступления преступного результата.

Например, умышленное бездействие должностных лиц, обязанных в силу своего служебного положения принимать меры по предотвращению преступления, когда они взаимному соглашению таких мер не принимают. Такая точка зрения была высказана Верховным судом СССР, и она, в принципе, остается верна и в настоящее время;

- одним из основных признаков соучастия является *умышленная деятельность* всех участвующих в преступлении лиц. Умышленная форма вины в соучастии проявляется во *взаимной осведомленности* каждого соучастника о совершаемом преступлении и *согласованности* действий соучастников. Взаимная осведомленность выражается в том, что каждый из соучастников осознает, что его действия носят совместный характер в совершении конкретного преступления и направлены на достижение единого преступного результата. Выразив желание совместно совершать преступления и направляя свою деятельность на реализацию такого намерения, лицо не может не желать достижения преступного результата, поэтому его психическое отношение к содеянному всегда выражается в прямом умысле. Таким образом, соучастие возможно только при совершении умышленных преступлений, т. е. все лица проявляют свое волеизъявление и объединяют усилия к достижению конкретного результата. Лицо же, случайно оказавшееся на месте совершения преступления совместно с другими, уголовной ответственности подлежать не может, если оно не понимало сути происходящего. И даже если это лицо своими действиями причиняет вред, оно не будет являться соучастником преступления и уголовную ответственность будет нести самостоятельно только за свои действия.

Согласованность действий соучастников заключается во взаимном выражении намерения и желания лица участвовать в совершении преступления совместно с другим лицом (лицами). Это соглашение выражает ту необходимую психологическую связь между соучастниками, которая определяет совместность их деятельности в субъективной сфере взаимоотношений.

Согласованность между лицами, совместно участвующими в преступлении, носит различный характер. Это различие выражается именно во времени заключения соглашения, так как отсутствие согласованности вообще исключает соучастие. В уголовном законе соучастие определено без предварительного и с предварительным сговором.

При этом форма заключения такого соглашения в уголовном праве не учитывается вообще. Оно может быть заключено в устной и письменной формах либо вообще основываться на молчаливом согласии, когда все лица участвующие в преступлении понимают действия других лиц без слов.

Соучастие без предварительного сговора имеет место тогда, когда между лицами не было достигнуто соглашения на участие в преступлении до начала его совершения. Это характерно для преступлений с внезапно возникшим умыслом. Умысел на совершение таких преступлений возникает у лиц в момент, непосредственно предшествующий совершению преступления, и реализуется немедленно. В некоторых случаях умысел может возникнуть и непосредственно в момент совершения преступления.

Соучастие с предварительным сговором характеризуется тем, что между лицами заранее, до начала совершения преступления, заключается соглашение на участие в его совершении. Оно может касаться места, времени, способа совершения преступления, его целей и т.п.

Законодатель допускает, что мотивы и цели одного и того же преступления у соучастников могут быть различны.

2. Виды соучастия и его формы

В зависимости от способа взаимодействия, степени организованности соучастников, выполняемых каждым из них функций, соучастие делится на *виды* и *формы*.

По способам объединения совместных усилий соучастников все проявления соучастия в преступлении подразделяются на *виды*: *простое* соучастие и *сложное* соучастие.

Простое соучастие (соисполнительство) характеризуется тем, что каждый участник преступления непосредственно участвует в совершении преступления, являясь его исполнителем, т. е. выполняет деяние, определенное в конкретной норме Особенной части УК как объективная сторона преступления. При этом роли соучастников в преступлении могут не совпадать. Например, при совершении кражи из квартиры один из соучастников, находясь возле подъезда, наблюдает за хозяином квартиры, а второй непосредственно совершает хищение вещей. В данном случае налицо соисполнительство, так как действия обоих соучастников взаимообусловлены и направлены непо-

средственно на достижение единого преступного результата. При этом необходимо учитывать, что действия соисполнителей происходят одновременно и находятся в прямой зависимости друг от друга.

Простое соучастие (соисполнительство) не требует дополнительной квалификации по ст. 33 УК РФ, а прямо квалифицируется по соответствующей статье Особенной части УК, устанавливающей ответственность за совершенное преступление.

Сложное соучастие характеризуется тем, что не все соучастники непосредственно участвуют в действиях, образующих объективную сторону преступления, а лишь тем или иным способом содействуют его совершению. Это содействие выражается в действиях, направленных на организацию совершения преступления, склонению лица к его совершению либо оказанию содействия в облегчении совершения преступления или укрытию его следов. В сложном соучастии в отличие от простого имеет место разделение функций между соучастниками. Поэтому кроме соисполнителей в сложном соучастии обязательно наличие других видов соучастников: организаторов, подстрекателей, пособников. При сложном соучастии только исполнитель осуществляет действия, образующие объективную сторону преступления. Действия других соучастников сами по себе непосредственного вреда объекту преступления не причиняют. Но их деятельность создает реальные условия для совершения преступления исполнителем и через его действия происходит реализация общего преступного намерения.

Сложное соучастие возможно как по предварительному сговору, так и по сговору, возникшему в процессе совершения преступления, но до его завершения. Действия соучастников, не являющихся исполнителями преступления при сложном соучастии, квалифицируются по соответствующим статьям Особенной части УК, предусматривающим ответственность за данное преступление, с обязательной ссылкой на ст. 33 УК РФ, определяющей виды соучастников.

Формы соучастия определены в ст. 35 УК РФ и характеризуются различием степени согласованности поведения соучастников преступления и их организованности. Различают четыре формы соучастия:

- 1) *группа лиц без предварительного сговора;*
- 2) *группа лиц с предварительным сговором;*
- 3) *организованная группа;*

4) *преступное сообщество.*

Группа лиц без предварительного сговора – это наименее опасная и в то же время самая малораспространенная форма соучастия (ч. 1 ст. 35 УК РФ). Для нее свойственна минимальная степень согласованности, что обусловлено невозможностью сговора до момента начала преступления. Сговор возникает между соучастниками лишь во время совершения преступления, уже после начала выполнения объективной стороны преступления. Эта форма относится к простому виду соучастия, так как при ней кроме соисполнителей отсутствуют другие виды соучастников.

Группа лиц с предварительным сговором характеризуется наличием предварительного соглашения между соучастниками, которое состоялось заранее, до начала его совершения. Данная форма соучастия предусмотрена в ч. 2 ст. 35 УК РФ. Эта форма соучастия является наиболее распространенной и опасной. В результате сговора соучастникам становятся известными не только общие сведения о готовящемся преступлении, но и некоторые обстоятельства их будущей преступной деятельности. Сговор может быть в словесной и письменной форме. Очень редко соучастники достигают соглашения в результате конклюдентных действий (молчаливое согласие).

Для данной разновидности соучастия сговор характеризуется чаще всего уяснением объекта и предмета преступления, иногда способом посягательства, что не может свидетельствовать о прочных связях соучастников.

Группа лиц с предварительным сговором может относиться как к простому виду соучастия (когда все соучастники являются соисполнителями), так и к сложному (когда в соучастии появляются другие виды соучастников).

Организованная группа является более опасной разновидностью соучастия с предварительным соглашением. Эта форма соучастия отличается от группы лиц с предварительным сговором *организованностью* и *устойчивостью*.

Организованность выражается, прежде всего, наличием распределения ролей соучастников на протяжении всей преступной деятельности, а не только для совершения одного или нескольких преступлений.

Устойчивость заключается: а) в относительно длительном периоде существования; б) постоянстве состава соучастников.

Законодатель не определяет сроки существования организованной группы, но, как показывает правоприменительная практика, такая группа должна существовать довольно длительный период в неизменном составе и совершить за это время несколько преступлений. Допускается изменение состава, но не более чем на одну треть. При этом не обязательно, чтобы все члены организованной группы принимали участие в каждом совершаемом преступлении. Качественные критерии устойчивости, к сожалению, не нашли своего отражения в уголовно-правовых нормах, что зачастую служит камнем преткновения при определении организованной группы, так как неопределенность позволяет различным правоприменителям толковать данный термин по своему усмотрению.

Организованная группа относится к сложному виду соучастия. Ей свойствен более высокий профессиональный уровень в совершении преступлений. Чаще всего организованной группой преступления совершаются в экономической сфере.

Преступное сообщество (преступная организация) является наиболее опасной формой соучастия. При этом преступление признается совершенным преступным сообществом, если оно совершено структурированной организованной группой или объединением организованных групп, действующих под единым руководством, члены которых объединены в целях совместного совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений для получения прямо или косвенно финансовой или иной материальной выгоды³ (ч. 4 ст. 35 УК РФ). Опасность этой формы соучастия характеризуется тяжестью преступлений, совершаемых преступными сообществами.

Под **структурированной организованной группой** следует понимать группу лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений, состоящую из подразделений (подгрупп, звеньев и т.п.), характеризующихся стабильностью состава и согласованностью своих действий. Структури-

³ См.: Федеральный закон РФ от 3 ноября 2009 г. № 245-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и в статью 100 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 2009. № 45. Ст. 5263.

рованной организованной группе, кроме единого руководства, присущи взаимодействие различных ее подразделений в целях реализации общих преступных намерений, распределение между ними функций, наличие возможной специализации в выполнении конкретных действий при совершении преступления и другие формы обеспечения деятельности преступного сообщества (преступной организации).

Под *структурным подразделением* преступного сообщества (преступной организации) следует понимать функционально и (или) территориально обособленную группу, состоящую из двух или более лиц (включая руководителя этой группы), которая в рамках и в соответствии с целями преступного сообщества (преступной организации) осуществляет преступную деятельность. Такие структурные подразделения, объединенные для решения общих задач преступного сообщества (преступной организации), могут не только совершать отдельные преступления (дачу взятки, подделку документов и т.п.), но и выполнять иные задачи, направленные на обеспечение функционирования преступного сообщества (преступной организации).

Объединение организованных групп предполагает наличие единого руководства и устойчивых связей между самостоятельно действующими организованными группами, совместное планирование и участие в совершении одного или нескольких тяжких или особо тяжких преступлений, совместное выполнение иных действий, связанных с функционированием такого объединения⁴.

Преступному сообществу свойственна высшая форма *сплоченности*, согласованности между соучастниками и внутренней *организационной иерархией*, которая отличает сообщество от других форм соучастия.

Сплоченность – это социально-психологическая характеристика преступного сообщества, она отражает общность участников в реализации преступных целей.

Иерархичность внутриорганизационного построения преступного сообщества предполагает жесткое и устойчивое распределение ролей и строгую, многоступенчатую структуру, в которой каждый член

⁴ См.: Постановление Пленума Верховного суда РФ от 10 июня 2010 № 12 «О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участии в нем (ней)» // БВС РФ. 2010. № 8.

занимает отведенное ему место и подчиняется вышестоящему руководителю. Такое построение позволяет преступному сообществу существовать длительное время без особого риска, так как к уголовной ответственности в основном привлекаются рядовые исполнители, в редких случаях руководители среднего звена.

Таким образом, преступное сообщество характеризуется наиболее стойкими организационными формами связи между преступниками, т. е. сплоченностью и устойчивостью. Уголовный кодекс РФ предусматривает уголовную ответственность за следующие виды преступного сообщества: а) вооруженный мятеж (ст. 279 УК РФ); б) банда (ст. 209 УК РФ); в) организованные группы в учреждениях, обеспечивающих изоляцию от общества (ст. 321 УК РФ); д) организованная, специально созданная для занятий контрабандой группа (ст. 188 УК РФ)⁵.

Лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими, подлежит уголовной ответственности за их организацию и руководство ими в случаях, предусмотренных ст. 208, 209, 210 и 282.1 настоящего Кодекса, а также за все совершенные организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией) преступления, если они охватывались его умыслом. Другие участники организованной группы или преступного сообщества (преступной организации) несут уголовную ответственность за участие в них в случаях, предусмотренных ст. 208, 209, 210 и 282.1 настоящего Кодекса, а также за преступления, в подготовке или совершении которых они участвовали⁶.

3. Виды соучастников и их ответственность

Деятельность соучастников в преступлении может носить самый разнообразный характер и на первый взгляд не всегда характеризуется явной противоправностью. Но, несмотря на это, такая деятельность не становится менее общественно опасной.

Уголовный кодекс РФ классифицирует участников преступления по характеру выполняемых ими действий по той объективной роли, которую играют соучастники в совершении преступления. В зависи-

⁵ См. Постановление Пленума Верховного суда РФ от 10.06.2008 № 8 «О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации)» //БВС РФ. 2008. № 8.

⁶ Там же.

мости от характера выполняемых действий соучастники преступления в соответствии со ст. 33 УК РФ подразделяются на следующие виды: 1) *исполнитель*; 2) *организатор*; 3) *подстрекатель*; 4) *пособник*.

Исполнителем признается лицо, непосредственно совершившее преступление либо непосредственно участвовавшее в его совершении совместно с другими лицами (соисполнителями), а также лицо, совершившее преступление посредством использования других лиц, в силу закона не подлежащих уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости или других обстоятельств, предусмотренных УК РФ.

В совершении преступления может участвовать один или несколько исполнителей (соисполнителей). Действия соисполнителей могут носить как однородный характер (например, все соучастники наносят потерпевшему удары), так и разнообразный, но охваченные единым умыслом на достижение единой цели и входящими в объективную сторону совершаемого преступления (например, один из соучастников проникает в квартиру и непосредственно совершает хищение вещей, а второй в это время на лестничной площадке контролирует обстановку).

Соисполнительством называется такое действие, при котором все участники являются непосредственными исполнителями преступного посягательства, т. е. своими действиями либо бездействием выполняют преступное деяние. Соисполнительство может быть как с предварительным сговором, так и без такового. Соучастие при соисполнительстве всегда является простым видом.

Сложное соучастие, в отличие от простого, всегда характеризуется разделением ролей между соучастниками. При нем появляются другие виды соучастников (организаторы, подстрекатели, пособники).

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

Организация преступления заключается в сплочении соучастников, в выработке плана совершения преступления, в руководстве деятельностью соучастников. Организатор создает преступную группу или организацию (сообщество), распределяет обязанности между другими соучастниками и руководит их деятельностью, составляет план

подготовки и совершения преступления, подбирает соучастников, поддерживает определенную дисциплину среди них и т.п. Организатор замышляет совершение конкретных преступлений. Инициатива может принадлежать и подстрекателю, и одному из соисполнителей, но эти участники лишь направляют умысел на совершение преступления, этим ограничивается их роль.

Руководство совершением преступления состоит также в выборе наиболее подходящих средств и орудий для совершения преступления, в направлении деятельности отдельных соучастников и их усилий к достижению намеченного результата.

Подстрекателем признается лицо, склонившее другое лицо к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом.

Уголовное законодательство содержит далеко не все средства и формы подстрекательства, так как дать исчерпывающий их перечень не представляется возможным. Способ подстрекательства избирается в зависимости от личных качеств подстрекаемого (его наклонностей, потребностей, возможностей), в зависимости от характера предполагаемого преступления, обстоятельств, при которых осуществляется подстрекательство и при которых должно осуществиться преступление. В зависимости и с учетом различных факторов, подстрекатель оказывает влияние на других соучастников (соучастника), возбуждает в них решимость совершить какое-либо конкретное преступление.

Подстрекательство может быть осуществлено в виде приказа или устного распоряжения, адресованного подчиненным по службе. Может быть выражено в форме шантажа, лести, уговоров, просьб, советов, предложений, угроз, подкупа, убеждений и т.п.

Подстрекательство характеризуется активными действиями, направленными на возбуждение у исполнителя решимости совершить конкретное преступление.

Пособником признается лицо, содействовавшее совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, средств или орудий совершения преступления либо устранением препятствий, а также лицо, заранее обещавшее скрыть преступника, средства или орудия совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно лицо, заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы.

Деятельность пособника, как правило, менее опасна, по сравнению с деятельностью других соучастников. Он менее активен, не руководит преступной деятельностью, не выполняет действий непосредственно направленных на совершение преступления, не склоняет других к его совершению.

Уголовное законодательство при определении пособничества указывает способы и средства оказания помощи в совершении преступления. Эти способы и средства могут быть физическими (материальными) и интеллектуальными (психическими). С учетом этого пособничество делят на два вида: *физическое* и *интеллектуальное*.

Физическое пособничество выражается в действиях, способствующих исполнителю в выполнении деяния непосредственно направленного на совершение преступления. Эти действия выражаются в предоставлении исполнителю необходимых средств для совершения преступления (например, передача оружия для совершения убийства) либо в устранении препятствий (например, вывода из строя системы сигнализации в целях последующего беспрепятственного проникновения на охраняемый объект).

Интеллектуальное пособничество выражается в том, что пособник психически воздействует на волю исполнителя, укрепляя тем самым его решимость на совершение преступления, а также содействует исполнителю различного рода советами и указаниями по поводу совершения конкретного преступления. Интеллектуальное пособничество может выражаться в заранее данном обещании скрыть преступника, орудия и средства совершения преступления, следы преступления и предметы, добытые преступным путем, а равно обещание приобрести или сбыть такие предметы.

Пособничество будет иметь место даже в том случае, если исполнитель при непосредственном совершении преступления не воспользовался указаниями или предоставленными пособником средствами и орудиями и избрал другие, а также, если пособник после совершения преступления исполнителем отказался от своего обещания о сокрытии исполнителя или следов преступления либо подыскал вместо себя другое лицо.

Ответственность соучастников преступления определяется характером и степенью фактического соучастия каждого из них в совершении преступления. Такой подход обусловлен тем, что само соучастие

не создает каких-либо дополнительных основания уголовной ответственности. Однако необходимо отметить, что деяния соучастников необходимо рассматривать в тесной взаимосвязи с деянием исполнителя (исполнителей). Поэтому соисполнители несут ответственность по конкретной статье Особенной части УК за преступление совершенное ими совместно, без ссылки на статью 33 УК РФ. Между тем уголовная ответственность организатора, подстрекателя и пособника наступает по статье, предусматривающей наказание за совершенное преступление, с обязательной ссылкой на ст. 33 Уголовного кодекса, за исключением случаев, когда они одновременно являлись соисполнителями преступления.

При назначении наказания суд обязан определить роль в совершенном преступлении и степень общественной опасности каждого соучастника.

При не доведении исполнителем преступления до конца по не зависящим от него обстоятельствам, остальные соучастники несут уголовную ответственность за приготовление к преступлению или покушение на преступление.

За приготовление к преступлению несет уголовную ответственность также лицо, которому по не зависящим от него обстоятельствам не удалось склонить других лиц к совершению преступления. При этом необходимо учитывать то, что уголовная ответственность наступает за приготовление только к тяжкому и особо тяжкому преступлению.

Совершение преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией) влечет применение более строгого наказания в пределах, предусмотренных Особенной частью УК и предусматривается как обстоятельство, отягчающее наказание (п. «в» ч.1 ст. 63 УК РФ).

Особое место в теории соучастия занимает понятие эксцесса исполнителя преступления. *Excessus* (лат.) – отступление, уклонение, крайнее проявление чего-либо. *Эксцесс исполнителя* – это совершение преступного деяния, которое не охватывалось умыслом других соучастников. За эксцесс отвечает только сам исполнитель, а соучастники несут ответственность лишь за те деяния, которые охватывались их сознанием.

Следовательно, при эксцессе имеют место отклонения деятельности исполнителя, когда он совершает какие-либо действия, выходящие за пределы сговора с другими соучастниками. Например, если соучастники договорились о совершении разбойного нападения на квартиру, а один из них по собственной инициативе при этом изнасиловал хозяйку, то он будет привлечен к ответственности за совершение и разбойного нападения и за изнасилование, а остальные соучастники только за совершение разбойного нападения, поскольку об изнасиловании хозяйки квартиры они не договаривались, а его совершил исполнитель без ведома соучастников.

Отклонение исполнителя от общего замысла возможно лишь в объективной стороне преступления и в объекте посягательства.

В зависимости от характера отклонений от общего замысла, которые могут относиться к способу совершения преступления, обстоятельствам, квалифицирующим преступное деяние, совершению неоднородного преступления относительно предварительного сговора с другими соучастниками, эксцессы подразделяются на *количественные* и *качественные*.

Под *количественным эксцессом* следует понимать случаи, когда исполнитель совершает действия однородного характера, охватывающиеся умыслом других соучастников, но причиняет при этом более тяжкий вред, чем это было предусмотрено сговором. Например, если подстрекатель склонил исполнителя к совершению кражи, а он совершил грабеж, то налицо количественный эксцесс исполнителя, так как кража и грабеж являются однородными преступлениями. В этом случае исполнитель отвечает за реально совершенное преступление, а подстрекатель должен отвечать за приготовление к краже. При количественном эксцессе исполнитель совершает преступление, которое выходит за пределы умысла соучастников, и совершает однородное менее опасное или более опасное преступление. Преступление, совершенное исполнителем, находится в причинной связи с действиями соучастников.

При *качественном эксцессе* исполнитель совершает неоднородное преступление с тем, к которому его склонили или в котором оказали содействие соучастники и о чем не было сговора с ними, а поэтому совершенное преступное деяние не может вменяться в вину остальным соучастникам. В этом случае исполнитель посягает совсем

на другой объект, который не охватывался сознанием соучастников. Например, К. по договоренности с В. должен был незаконно приобрести у С. огнестрельное оружие, но во время совершения криминальной сделки К. в ссоре убил С. и забрал оружие. В данном случае В. будет нести уголовную ответственность только за соучастие в незаконном приобретении огнестрельного оружия.

4. Особенности добровольного отказа соучастников от преступления

Добровольный отказ от доведения преступления до конца при соучастии имеет ряд специфических особенностей. Он заключается в том, что при соучастии кроме непосредственного исполнителя преступного деяния участвуют и другие виды соучастников (организатор, подстрекатель, пособник).

Стержнем преступного объединения соучастников является исполнитель, так как именно он становится проводником воли подстрекателя и организатора, именно ему оказывается содействие пособником, поэтому его добровольный отказ прерывает деятельность и других соучастников. Для добровольного отказа исполнителя, достаточно простого воздержания от продолжения и доведения до конца начатого преступления как при приготовлении к нему, так и при неоконченном покушении на его совершение. Что же касается оконченного покушения, то здесь его деятельность должна быть только активной, исключая возможность наступления преступного результата, т. е. общественно опасных последствий. При этом о принятом решении исполнителю не требуется ставить в известность остальных соучастников. Добровольный отказ обусловлен личной волей и желанием лица, принявшего решение о таком отказе, поэтому он исключает уголовную ответственность только исполнителя. Остальные соучастники при этом от уголовной ответственности освободиться не могут. Их уголовная ответственность зависит от различных факторов, которые учитываются современным уголовным законодательством

Особенности добровольного отказа *организатора, подстрекателя и пособника* заключаются в том, что этот отказ должен привести к ликвидации созданной ими возможности совершить преступление, если эта возможность еще не реализована исполнителем. Поэтому эти

соучастники должны предпринять в полной мере все зависящие от них действия к предотвращению готовящегося преступления.

В соответствии с положениями ст. 31 УК РФ *организатор и подстрекатель* не только сами должны отказаться от преступления, но и своими активными действиями способствовать предотвращению преступления, вплоть до своевременного обращения в органы власти. Если же обращения в органы власти от организатора либо подстрекателя не поступило либо это было сделано не своевременно (т.е. уже после совершения преступления), а предпринятые ими иные меры воздействия на исполнителя оказались безрезультатны, то эти лица будут нести уголовную ответственность, а их действия по предотвращению преступления могут расцениваться судом в качестве обстоятельства, смягчающего наказание. В случае, если организатор или подстрекатель добровольно отказались от совершения преступления на стадии подготовки к преступлению (подысканию соучастников, планированию преступного деяния, склонению к совершению преступления другого лица и т.п.), то они освобождаются от уголовной ответственности, так как совершение преступления в этом случае становится невозможным.

Добровольный отказ *пособника* зависит в первую очередь от вида оказываемого им содействия в совершении преступления.

При физическом пособничестве, когда пособник обязан был предоставить средства и орудия совершения преступления, предоставить соответствующую информацию либо устранить определенные препятствия, такой отказ может выразиться и в пассивном поведении, когда пособник не предоставляет данные средства или орудия либо информацию, облегчающие совершение преступления, а также не устраняет определенные препятствия, так как без этого исполнитель не сможет совершить преступление. В этом случае законодатель учитывает добровольность отказа и освобождает пособника от уголовной ответственности.

При интеллектуальном пособничестве, когда пособником оказывается содействие в виде советов и указаний как совершить преступление, либо обещаний исполнителю о сокрытии его, средств или орудий, следов преступления, предметов, добытых преступным путем, а также о приобретении их или сбыте, для добровольного отказа требуется, чтобы он действовал активно, т. е. нейтрализовал ту уверенность

у исполнителя, которую пособник укрепил в нем, давая различные советы и указания, а также обещания, облегчающие совершение преступления.

В отличие от организатора и подстрекателя, ответственность пособника исключается, если предпринятые им усилия не привели к положительному результату, и исполнитель совершит преступление, воспользовавшись советами, указаниями, а также предоставленными другими лицами соответствующей информацией, средствами или орудиями преступления либо даже, если после уведомления исполнителя об отказе в оказании помощи в приобретении, сокрытии и сбыте предметов, добытых преступным путем, сокрытии следов преступления и самого преступника, последний все равно совершит преступление. Добровольный отказ пособника в подобных ситуациях обусловлен тем, что его деятельность не порождает у исполнителя замысла на совершение преступления, и он не подстрекает его к совершению. Однако ответственность пособника не исключается, если он хотя и устранился от участия в совершении преступления, но не уведомил об этом исполнителя либо других соучастников, или вместо себя подыщет другое лицо для оказания помощи исполнителю в совершении преступления.

Лекция 11. Обстоятельства, исключаящие преступность деяния

1. Понятие и значение обстоятельств, исключаящих преступность деяния.
2. Виды обстоятельств, исключаящих преступность деяния.

1. Понятие и значение обстоятельств, исключаящих преступность деяния

Нередко в жизни возникают обстоятельства, которые заставляют законопослушных членов общества совершать деяния, содержащие все признаки преступления и причинять в результате их совершения вредные последствия. Но ни сами эти деяния, ни причиненный ими вред по своей сути не являются общественно опасными, так как совершаются во благо общества и в соответствии с определенными требованиями, исключаящими преступность деяния. Необходимо учитывать, что понятие общественной опасности и общественной полезности являются оценочными и не имеют однозначного объективного

критерия. Поэтому деяния, обладающие данными признаками, нуждаются в нормативной определенности.

Предусмотренные уголовным законом состояния и условия, в результате действия которых деяния, содержащие формальные признаки преступления, утрачивают общественную опасность, называются обстоятельствами, исключающими преступность деяния. В старом уголовном законодательстве содержались определения только двух таких обстоятельств: необходимая оборона и крайняя необходимость.

В действующем уголовном законодательстве перечень нормативно закрепленных обстоятельств, исключающих преступность деяния, значительно расширен. В главе 8 УК РФ предусмотрены следующие обстоятельства, исключающие преступность деяния:

1) *необходимая оборона (ст. 37 УК РФ)*; 2) *причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление (ст. 38 УК РФ)*; 3) *крайняя необходимость (ст. 39 УК РФ)*; 4) *физическое и психическое принуждение (ст. 40 УК РФ)*; 5) *обоснованный риск (ст. 41 УК РФ)*; 6) *исполнение приказа или распоряжения (ст. 42 УК РФ)*.

Приведенный перечень указанных обстоятельств не охватывает всех случаев, встречающихся в судебной практике, когда налицо обстоятельства исключающие преступность деяния. В теории уголовного права рассматриваются еще три таких обстоятельства: исполнение лицом профессиональных обязанностей (например, обязанность следователя производить задержание лица по подозрению в совершении преступления); согласие потерпевшего на причинение вреда (например, согласие на ампутацию ноги в результате заболевания); законное применение оружия (например, при нападении на охраняемый объект).

Освобождение лица от уголовной ответственности, действовавшего в рамках обстоятельств, исключающих преступность деяния, позволяет в полной мере реализовывать конституционные права человека и гражданина самостоятельно, не дожидаясь помощи соответствующих органов, и тем самым действовать во благо общества. Такая постановка вопроса своевременна и актуальна в период обострения социальных противоречий и осложнения криминогенной обстановки в обществе.

2. Виды обстоятельств, исключающих преступность деяния

Обстоятельства, исключающие преступность деяния, сами по себе не однородны и вызываются множеством внешних факторов. Условия правомерности действий в рамках этих обстоятельств носят различный характер. Поэтому законодатель и разделяет их на отдельные виды. Рассмотрим каждый из этих видов.

Необходимая оборона (ст. 37 УК РФ) – заключается в причинении вреда посягающему лицу при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства, если это посягательство было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой такого насилия.

Обязательным условием правомерности необходимой обороны является соблюдение ее пределов, которые нельзя превышать.

Право на необходимую оборону принадлежит каждому человеку и является важной гарантией защиты законных прав и интересов личности, общества и государства от общественно опасных посягательств. Необходимая оборона является субъективным правом человека, независимо от его профессиональной или иной специальной подготовки и служебного положения, вне зависимости от возможности избежать общественно опасного посягательства или обратиться за помощью к другим лицам или органам власти. На гражданах не лежит правовая обязанность осуществлять акт обороны, она носит, скорее всего, моральную обязанность и является их общественным долгом.

Однако для некоторых лиц защита охраняемых законом прав и интересов личности, общества и государства является не только моральной, но и правовой обязанностью. К числу таких лиц относятся сотрудники милиции, других подразделений органов внутренних дел, военнослужащие, сотрудники Федеральной службы безопасности, федеральных органов государственной охраны, других охранных служб, инкассаторы и т.п. Осуществление акта необходимой обороны со стороны этих лиц является их служебным долгом.

Условия правомерности акта необходимой обороны принято подразделять на относящиеся к *посягательству* и *защите*.

Условиями правомерности необходимой обороны, относящимися к посягательству, являются: 1) *общественная опасность*

посягательства, 2) наличие посягательства, 3) его действительность, реальность.

Первый признак необходимой обороны – ее основание. Им в законе названо **общественно опасное посягательство**, т. е. деяние, которое причиняет вред личности, охраняемым законом общественным и государственным интересам или которое создает угрозу причинения вреда, например, при покушении на преступление.

Посягательство при необходимой обороне можно охарактеризовать рядом других признаков: объектом посягательства, его интенсивностью, намерениями виновного, средствами посягательства, личностью посягающего, что в совокупности определяет сущность и степень опасности посягательства.

Действующее уголовное законодательство признает объектами посягательства при необходимой обороне интересы личности, общества и государства, права обороняющегося или другого лица, т. е. по существу любые охраняемые правом интересы. По своей значимости они могут быть различны: жизнь и здоровье граждан, общественная безопасность, основы правопорядка, имущественные права государства и т.д. Характер объекта посягательства решающим образом влияет на степень его опасности, а, следовательно, на выбор средств защиты от него.

Право на оборону порождает только общественно опасное посягательство на правоохраняемые интересы. Чаще всего оборона осуществляется против преступного, уголовно наказуемого посягательства, например, при отражении покушений на убийство либо на причинение вреда здоровью, а также при пресечении изнасилований, похищений людей, грабежей, разбоев, бандитских налетов, вымогательства, угонов транспортных средств и других посягательств на собственность, хулиганства и пр.

В то же время не требуется, чтобы посягательство было непременно преступным. Достаточно, чтобы оно было общественно опасным и по объективным признакам воспринималось как преступное нападение. Поэтому допустима необходимая оборона от посягательства душевнобольного, малолетнего или лица, действующего под влиянием устраняющей его вину фактической ошибки. Нельзя не согласиться с мнением А.Ф. Кони, что «лицу, подвергшемуся нападению, некогда размышлять, с сознанием или без сознания на него напада-

ют». Поэтому Федеральным законом РФ от 8 декабря 2003 г. в ст. 37 УК РФ было внесено дополнение под частью 2¹, в котором указывается, что «не является превышением пределов необходимой обороны действия обороняющегося лица, если это лицо вследствие неожиданности посягательства не могло объективно оценить степень и характер опасности нападения». Таким образом, законодатель значительно расширил пределы необходимой обороны при внезапном нападении.

Под интенсивностью посягательства понимается его сила (соотношение сил нападающей и защищающейся сторон), стремительность нападения (активность, упорство в достижении цели, внезапность), что в значительной мере влияет на степень опасности посягательства.

Намерения виновного определяют те общественно опасные последствия, которые посягающий стремится достичь при нападении (убить или избить лицо, похитить мелкую или особо крупную сумму и т.д.), что не может не повлиять на степень опасности посягательства.

Личность посягающего, его характеристика учитываются практикой при оценке намерений виновного, возможного вреда от его действий, а также при оценке степени опасности посягательства, поскольку эти обстоятельства сознавались защищающимся.

Давая общую характеристику общественно опасного посягательства как основания для необходимой обороны, следует ответить на вопрос о том, против любого ли посягательства возможна защита.

Необходимая оборона не может осуществляться против посягательства на многие общественные отношения, в том числе на ряд экономических интересов, на политические, социальные и трудовые права граждан. Она вряд ли возможна и против таких общественно опасных деяний, которые немедленно и неминуемо не ведут к наступлению материального, физического и иного вреда. Оборона против таких деяний недопустима по той причине, что деяние и возможность наступления вреда отдалены друг от друга во времени и предотвращение последнего обеспечивается с большей гарантией путем обращения в соответствующие органы или иным способом. К таким деяниям относятся вымогательство государственного или общественного имущества, вымогательство взятки, мошенничество.

Не допускается оборона или отражение малозначительного посягательства, не представляющего большой общественной опасности.

Не является допустимой необходимая оборона в отношении правомерных действий должностных лиц (например, правомерное задержание лица совершившего преступление). Это правило, однако, не распространяется на явно незаконные действия должностных лиц, посягающих путем злоупотребления служебным положением на законные права и интересы граждан.

Допустима ли необходимая оборона против действий, которые сами совершены в состоянии необходимой обороны? Этот вопрос в уголовно-правовой литературе решается отрицательно. В связи с этим лицо, совершившее, например, разбойное нападение и встретившее решительный отпор со стороны потерпевшего, не может ссылаться на то, что причинило вред здоровью потерпевшему, чтобы самому избежать причинения им подобного вреда.

Во всех случаях на необходимую оборону не может ссылаться и тот, кто своими неправомерными действиями спровоцировал ситуацию, при которой окружающие вынуждены были применять в отношении него какие-либо насильственные действия.

Вторым важным признаком правомерности необходимой обороны, относящимся к посягательству, теория называет *наличность*. Этот признак можно охарактеризовать следующей формулой – *началось и еще не закончилось*, т. е. речь идет о том, что посягательство уже началось или по складывающимся условиям неизбежно начнется и на момент применения мер необходимой обороны еще не закончилось. Поскольку необходимая оборона возможна в пределах посягательства, важно выяснить его начальный и конечный моменты. Начальным моментом посягательства признается как момент непосредственно самого общественно опасного посягательства (например, вор залез в чужой карман), так и наличие реальной угрозы посягательства. Конечный момент посягательства связывается с его фактическим прекращением. Посягательство может быть прекращено достижением цели, которую поставил перед собой посягающий, его добровольным отказом, приведением нападающего в такое состояние, при котором он уже не может продолжать посягательство.

Состояние необходимой обороны может иметь место и тогда, когда защита последовала непосредственно за актом, хотя бы оконченного нападения, но по обстоятельствам дела момент завершения посягательства был не ясен для обороняющегося.

На основании судебной практики общепринято, что переход оружия или других предметов, использованных при нападении, от посягающего к обороняющемуся сам по себе не может свидетельствовать об окончании посягательства.

Третьим признаком, относящимся к посягательству, является **действительность, реальность** посягательства. Формула, характеризующая данный признак, звучит так – *нападение существует не только в сознании обороняющегося, но и в объективной действительности*. Признать посягательство существующим в реальной действительности – это значит, установить, что оно (посягательство) объективно было способно причинить существенный вред охраняемым интересам.

В теории уголовного права и в судебной практике необходимую оборону следует отличать от так называемой мнимой обороны. Последняя отличается от необходимой обороны тем, что при мнимой посягательство фактически отсутствует, оно существует лишь в сознании обороняющегося, но возникает лишь на базе какого-то реального поведения потерпевшего, ошибочно принимаемого в конкретной обстановке за общественно опасное посягательство. Юридические последствия мнимой обороны определяются по общим правилам о фактической ошибке.

При решении этого вопроса судебная практика предусматривает два возможных варианта:

а) в тех случаях, когда обстановка происшествия давала основание полагать, что совершается реальное посягательство, и лицо, применявшее средства защиты, не сознавало и не могло сознавать ошибочность своего предположения, его действия рассматриваются как совершенные в состоянии необходимой обороны;

б) в тех случаях, когда по обстоятельствам дела лицо должно было и могло предвидеть, что отсутствует реальная общественно опасность и, несмотря на это, причиняет вред мнимому посягающему, действия виновного влекут за собой ответственность за совершение соответствующего преступления по неосторожности.

Таким образом, условия, относящиеся к посягательству, дают возможность реально оценить действия нападающего и позволяют выработать критерии правомерности защиты.

Условия правомерности необходимой обороны, относящиеся к защите

Защита при необходимой обороне противопоставляется посягательству и является, таким образом, непременным, само собой разумеющимся моментом необходимой обороны. К условиям правомерности защиты относятся следующие признаки:

- а) определение объекта защиты;*
- б) направленность защиты;*
- в) своевременность защиты;*
- г) соразмерность защиты.*

Первый признак относится к определению круга объектов, которые возможно защищать по правилам необходимой обороны. Уголовный закон к таковым относит:

- права и законные интересы обороняющегося;
- права и законные интересы другого лица;
- интересы общества;
- интересы государства.

Таким образом, по сути дела, путем необходимой обороны можно защищать любой правоохраняемый интерес.

Вторым признаком, относящимся к защите, является то, что вред должен быть причинен обязательно непосредственно посягающему (его жизни, здоровью, собственности и т. д.), а не третьим лицам. При этом не требуется, чтобы вред нападающему был меньше предотвращенного, поскольку причинение меньшего вреда не всегда способно предотвратить или пресечь нападение.

Однако исходя из гуманных соображений, если посягательство совершается невменяемым или малолетним лицом, то обороняющийся должен стремиться по возможности устранить опасность, не прибегая к причинению им вреда. В случае же, когда избежать опасность таким образом нельзя, то обороняющийся должен стараться причинить наименьший вред нападающим.

Третьим признаком является своевременность защиты. Оборона считается своевременной, если она осуществляется в пределах того времени, которое занимало само посягательство, т. е. с начала общественно опасного действия до его фактического окончания. Действия обороняющегося не могут считаться совершенными в состоянии необходимой обороны, если вред причинен после того, как посягатель-

ство было предотвращено или окончено и в применении средства защиты отпала необходимость.

Четвертыми самым спорным признаком необходимой обороны является не превышение пределов необходимой обороны, т. е. требуется, чтобы необходимая оборона была соразмерной. Соразмерной признается такая защита, которая явно не превосходит посягательство. Однако при необходимой обороне вред, причиненный нападающему, может быть больше того вреда, который он успел нанести обороняющемуся либо мог причинить в процессе посягательства. Соразмерность является оценочной категорией необходимой обороны и большей мере зависит от усмотрения суда. Пределы необходимости обороны определяются соответствием защиты характеру и опасности посягательства. Это несоответствие может быть выражено: в средствах защиты и нападения; в интенсивности посягательства и защиты; мер защиты характеру посягательства.

Общеобязательным условием правомерности необходимой обороны является то, что защита не должна превышать пределов необходимости. В соответствии с ч. 3 ст. 37 УК РФ, превышением пределов необходимой обороны признаются умышленные действия, явно не соответствующие характеру и степени общественной опасности посягательства. Отсюда следует, что превышение пределов необходимой обороны по неосторожности ответственность исключает.

Вместе с тем, разрешая вопрос о наличии или отсутствии признаков превышения пределов необходимой обороны, следует учитывать то обстоятельство, что во время нападения, его внезапностью, обороняющийся не всегда в состоянии точно взвесить и оценить характер возникшей опасности и избрать соразмерные средства защиты, что, естественно, может иногда повлечь и более тяжкие последствия, за которые он не может нести ответственность.

В настоящее время, как показывает судебная практика, не требуется, чтобы защищающийся уравнивал свои возможности защиты с возможностями нападающего, что соответствует общепринятым международным принципам. Защищающийся, в этом случае, всегда должен иметь преимущество перед нападающим.

Право на необходимую оборону остается у любого лица, независимо от того, имел ли он возможность избежать общественно опасно-

го посягательства или обратиться за помощью к другим лицам или органам власти.

Вывод о том, имело ли место превышения необходимой обороны, можно сделать лишь в результате тщательного анализа конкретных обстоятельств дела, личности посягающего и обороняющегося. Необходимо учитывать не только соответствие или несоответствие средств защиты и нападения, но и характер опасности, угрожающей оборонявшемуся, его силы и возможности по отражению посягательства, а также все иные обстоятельства, которые могли повлиять на реальное соотношение сил посягающего и защищающегося (количество посягавших и оборонявшихся, их возраст, физическое развитие, наличие оружия, место и время посягательства и т.д.)

Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление (ст. 38 УК РФ), как обстоятельство, исключающее преступность деяния, впервые было закреплено в новом уголовном законодательстве. Закрепление этого обстоятельства в качестве основания освобождения от уголовной ответственности было обусловлено рядом обстоятельств.

Во-первых, в старом уголовном законодательстве это обстоятельство не учитывалось и считалось, что лица, производящие задержание, действуют в состоянии необходимой обороны. Но такое положение вещей не всегда отвечало требованиям законности и по своей сути могло учитываться только в тех случаях, когда лицо, совершившее преступление, оказывало при задержании сопротивление. Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступления и пытающегося скрыться, выходило за рамки необходимой обороны, а значит, не могло расцениваться как правомерное.

Во-вторых, причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление и пытающегося скрыться, нельзя расценивать и как крайнюю необходимость, так как вред, причиняемый при этом, невозможно сравнить с вредом предотвращенным.

В-третьих, задержание лиц, совершивших преступление, направлено, прежде всего, на предупреждение совершения ими новых преступлений и обеспечение условий быстрого и полного раскрытия содеянного ими, а значит, является благом для общества и вред, причиняемый этим лицам при задержании, оправдан.

В-четвертых, закрепление в качестве обстоятельства исключаящего преступность деяния причинения вреда при задержании лица, совершившего преступление, с одной стороны, создает определенные гарантии от неосновательного привлечения к уголовной ответственности за такое причинение вреда, а с другой – является гарантией для преступника от возможной расправы на месте.

Поэтому в новом уголовном законодательстве – вынужденное причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, было закреплено в качестве самостоятельного обстоятельства, исключаящего преступность деяния.

Задержания лица, совершившего преступление, по своей юридической природе является осуществлением права и в ряде случаев – выполнением моральной обязанности гражданина по пресечению противоправных действий и доставлению лиц, их совершивших, органам власти. Для ряда должностных лиц, задержание преступника является правовой обязанностью.

Как и любое другое обстоятельство, исключаящее преступность деяния, причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, имеет ряд признаков и условий правомерности. К ним относятся:

- а) основания задержания;
- б) цель задержания;
- в) основания причинения вреда при задержании;
- г) соразмерность причиняемого вреда.

Первое условие заключается в том, что причинение вреда допускается только при задержании лица, *совершившего преступление*, а не иное правонарушение (административный или дисциплинарный проступок, гражданско-правовой деликт, малозначительное деяние, предусмотренное ч. 2 ст. 14 УК РФ). При этом должна быть твердая уверенность, что именно это лицо совершило преступление. Например, когда лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения, когда очевидцы, в том числе и потерпевшие, прямо укажут на данное лицо, как на совершившее преступление, если на подозреваемом или на его одежде, при нем или в его жилище обнаружены явные следы преступления и т. д. Основаниями задержания является также наличие обвинительного приговора суда об осуждении задерживаемого за конкретное преступление либо

наличие постановления о розыске лица совершившего преступление, а также побег его из мест лишения свободы, из-под ареста или из-под стражи.

На практике имеют место случаи причинения при задержании вреда лицам, ошибочно принятым за преступника, мнимым преступником. Вопрос об ответственности за причинение вреда при мнимом задержании решается по общим правилам о фактической ошибке. В случаях, когда лицо, осуществляющее задержание, не только не осознает, но, исходя из конкретных обстоятельств дела, не должно и не может осознавать ошибочности своего представления относительно личности потерпевшего и оснований задержания, уголовная ответственность вследствие отсутствия вины исключается. Налицо – случай (казус), невинное причинение вреда. Если же оно по обстоятельствам дела должно было и могло при более внимательном отношении к создавшейся ситуации не допустить ошибки, ответственность за причиненный вред наступает как за преступление совершенное по неосторожности.

Вторым условием правомерности является *цель задержания*. Вред лицу, совершившему преступление, может быть причинен лишь с целью его задержания и доставления в соответствующие органы власти. Причинение вреда лицу, задерживаемому за совершение преступления, с другой целью носит противоправный характер и влечет за собой уголовную ответственность.

Третьим неизменным условием является невозможность произвести задержание иными способами, кроме как причинив вред лицу, совершившему преступление. Действия задерживаемого лица в этом случае должны явно указывать на желание скрыться либо уклониться от задержания. Такие действия выражаются в невыполнении законных требований следовать в органы власти, попытки бежать, в оказании сопротивления и т.п.

Меры, которые принимаются для задержания лица, совершившего преступление, должны быть необходимыми, т. е. оправданными обстоятельствами дела. Вопрос о том, является ли причинение того или иного вреда необходимым для задержания преступника, – это вопрос факта. Он должен решаться в каждом конкретном случае, исходя из конкретных обстоятельств дела. Насилие (тем более тяжкое) долж-

но быть вынужденной, крайней мерой, когда иными средствами задержание осуществить невозможно.

Четвертым условием является *соразмерность* мер задержания лица его противодействию, а также общественной опасности содеянного. Предпринимаемые меры по задержанию такого лица должны соответствовать характеру и опасности совершенного им преступления, а также опасности его личности.

Следует иметь в виду, что лицо, задерживающее преступника, не всегда в состоянии избрать абсолютно соразмерные характеру и опасности совершенного преступления средства задержания. Это зависит от различных факторов: сильного душевного волнения; быстро меняющейся обстановке; профессионализма и опытности лица, производящего задержание; времени и месте задержания и т.п. Поэтому допускается причинение вреда задержанному более значительного, по сравнению с тем, который нанес он сам.

Превышение мер при задержании лица признается в тех случаях, когда средства и методы задержания явно не соответствуют характеру и степени общественной опасности совершенного задерживаемым лицом преступления, его личности, реальной обстановке задержания. Такое превышение влечет уголовную ответственность лишь в случаях *умышленного* причинения вреда. Вред, причиненный *по неосторожности* при задержании лица, совершившего преступление, не влечет за собой наступление уголовной ответственности. При этом следует иметь в виду, что о превышении мер, необходимых для задержания преступника, речь может идти лишь при наличии права на задержание. Поэтому причинение вреда преступнику без цели его задержания должно рассматриваться не как превышение рассматриваемых мер, а как обычное преступление против личности.

Крайняя необходимость (ч.1 ст. 39 УК РФ) – это такое состояние, когда лицо для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества и государства, причиняет вред интересам третьих (посторонних) лиц при условии, что грозящая опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости.

Крайняя необходимость – это всегда столкновение двух правоохраняемых интересов, когда предотвратить наступление вреда одному из них можно, лишь причинив вред другому. Лицо, оказавшееся в состоянии крайней необходимости, из двух зол выбирает меньшее и путем сознательного нарушения одного из интересов спасает другой, более важный по своему значению. Именно поэтому действия, совершаемые в состоянии крайней необходимости, полезны для общества, они правомерны и морально оправданы.

Правовое основание крайней необходимости – это опасность, угрожающая личности или правам данного лица, либо другим гражданам, общественным интересам или интересам государства. Закон не конкретизирует понятие этой опасности, поэтому есть основания вкладывать в него общеупотребительный смысл. Под опасностью понимают способность или возможность вызывать, причинять какой-нибудь вред.

Опасность причинения вреда может порождаться различными процессами: технологическими, производственными, патологическими, физиологическими, происходящими в организме человека (например, болезнь, холод, голод).

Состояние крайней необходимости может быть создано действиями человека. Оценивая природу этих действий, одни юристы характеризуют их как преступное поведение, другие – как общественно опасные действия, третьи – как противоправные действия и четвертые допускают возможность любых действий. Наиболее правильным следует считать мнение, согласно которому состояние крайней необходимости порождается общественно опасными действиями (бездействием) человека. Правильно оно потому, что понятие «общественно опасное деяние» включает в себя деяние преступное и по существу аналогично понятию «противоправное деяние, создающее опасность».

Опасность характеризуется тем, что она должна быть **наличной**. Устанавливаются начальный и конечный моменты опасности. Если опасность еще не возникла и угроза правоохраняемым интересам отсутствует либо, напротив, уже реализовалась в причиненном вреде, то она перестает быть правовым основанием крайней необходимости. Начальный момент возникновения опасности связывается не только с тем, что угроза причинения вреда реально стала воплощаться, но и с тем, что возникла сама угроза причинения вреда (например, суще-

ствует угроза затопления, пожара, аварии, смерти и т. п.). Таким образом, правовое основание существует с момента возникновения, в течение всего времени реализации опасности и до момента прекращения угрозы.

Опасность должна быть *действительной*, т. е. реально существующей. Иногда субъект может ошибочно считать, что опасность существует, а в действительности она отсутствует. В таких случаях его действия должны оцениваться по правилам мнимой обороны. Фактическое основание крайней необходимости – это отсутствие у конкретного лица возможности устранить грозящую опасность в сложившейся обстановке иными средствами, чем совершением действия, подпадающего под признаки какого-либо деяния, предусмотренного уголовным законом. Состояние крайней необходимости оправдывает лишь такая обстановка, при которой все иные средства, не связанные с причинением вреда, внешне подпадающего под признаки преступления, отсутствуют, либо их использование недостаточно для успешного устранения грозящей опасности. Таким образом, при данных обстоятельствах *опасность не может быть устранена другими средствами*, не связанными с причинением вреда иным охраняемым правом интересам.

Условия правомерности крайней необходимости принято подразделять на относящиеся к грозящей опасности и к защите от нее.

Условиями, относящимися к грозящей опасности, являются:

а) *источники опасности могут быть самыми различными (действие человека, силы природы и др.) и угрожать личности данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества или государства;*

б) *опасность должна быть наличной;*

в) *опасность должна быть действительной, а не мнимой;*

г) *опасность должна быть при данных обстоятельствах неустранимой другими средствами, не связанными с причинением вреда интересам третьих лиц.*

Условиями, относящимися к действиям по устранению грозящей опасности, являются:

а) *защищать можно любые охраняемые уголовным законом интересы;*

б) *вред может быть причинен только третьим лицам;*

в) причиненный вред должен не превышать пределов крайней необходимости, т. е. должен быть меньшим, чем вред предотвращенный;

г) вред другому, охраняемому уголовным законом интересу, может быть причинен лишь тогда, когда грозящая опасность не могла быть устранена иными средствами.

Осуществление акта крайней необходимости путем причинения вреда интересам посторонних лиц, а также общественным и государственным интересам – субъективное право гражданина. Однако на некоторые категории лиц (сотрудники милиции, других подразделений органов внутренних дел, работники пожарной охраны, военнослужащие и др.) возложены правовые обязанности по осуществлению соответствующих действий в соответствии с крайней необходимостью. Так, например, при тушении пожара пожарные вынуждены частично разрушать жилище или иные помещения с целью предотвращения большего ущерба от огня.

Под превышением пределов крайней необходимости понимается причинение вреда, явно не соответствующего характеру и степени угрожавшей опасности и обстоятельствам, при которых опасность устранялась, когда правоохраняемым интересам был причинен вред, равный или более значительный, чем предотвращенный. При этом необходимо учитывать объективные и субъективные обстоятельства, т. е. время принятия решения лицом, действующим в состоянии крайней необходимости, его профессиональный и жизненный опыт, психологическое и эмоциональное состояние, физические возможности и т.д.

Превышение пределов крайней необходимости влечет за собой уголовную ответственность только в случаях умышленного причинения вреда правоохраняемым интересам. Неосторожное причинение вреда в таких случаях исключает наступление уголовной ответственности.

Физическое или психическое принуждение (ч. 1 ст. 40 УК РФ) – это причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в результате физического принуждения, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими действиями или бездействием. Это обстоятельство, как исключаящее уголовную ответствен-

ность, впервые нашло отражение в новом уголовном законодательстве России.

Физическое или психическое принуждение лица к причинению вреда правоохраняемым интересам заключается в применении по отношению к нему незаконных методов физического или психического воздействия, которое лишает его возможности свободного выбора своего поведения. Это может выражаться как в физическом насилии (нанесением побоев, пытки, причинением вреда здоровью, введением в его организм психотропных и наркотических веществ, незаконном лишении свободы, связыванием, помещением в запираемое помещение и др.), так и в психическом воздействии (различные угрозы, объектом которых может являться безопасность жизни, здоровья, честь, достоинство, имущественные интересы).

Физическое или психическое принуждение может выступить как *непреодолимая сила*, в связи с чем, лицо не могло руководить своими действиями, т. е. действовать избирательно, и в результате этого причиняет вред охраняемым уголовным законом интересам. Так, связанный охранник не может охранять вверенный ему объект.

Если же лицо, несмотря на физическое принуждение, сохраняло возможность руководить своими действиями, то при причинении им вреда правоохраняемым интересам, вопрос о его уголовной ответственности решается, по правилам о крайней необходимости, указанных в ст. 39 УК РФ. В данном случае лицо действует (бездействует) выбирая между угрожаемым ему или другим интересам вредом и тем вредом, который необходим для устранения этой угрозы. Например, сотрудник милиции отдает оружие преступнику под угрозой причинения смерти одному из заложников. Хотя такое положение и является спорным, так как выполнение требования о передачи оружия само по себе не исключает возможность в дальнейшем причинения преступником смерти заложнику.

Условия правомерности действия (бездействия) при физическом или психическом принуждении, если лицо сохраняет возможность руководить своими действиями (бездействием) имеют сходство с крайней необходимостью, но и содержат ряд существенных отличий, которые и предопределили в ведение в новое уголовное законодательство этой нормы. К таким отличиям относятся:

а) при физическом или психическом принуждении объективная сторона выражается не только в действии, как при крайней необходимости, но и в бездействии;

б) при физическом или психическом принуждении важное значение приобретает способность лица руководить своими действиями и возможность обращения за помощью в соответствующие органы. Если такая возможность присутствует, а лицо не воспользовалось этим, то совершение преступления при физическом или психическом принуждении является уголовно наказуемым деянием.

Если состояния крайней необходимости в подобных случаях не усматривается либо имеет место превышение ее пределов, примененное к лицу принуждение может рассматриваться как обстоятельство, смягчающее наказание (п. «е» ст. 61 УК РФ).

Обоснованный риск (ч. 1 ст. 41 УК РФ) – это причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам для достижения общественно полезной цели.

Включение в уголовное законодательство нормы об обоснованном риске представляется весьма своевременным. В современных условиях достижение научно-технического прогресса, освоение новой техники, усовершенствование технологического или производственного процесса, создание и улучшение медицинской аппаратуры и новых лекарств, проведение различных экспериментов нередко связано с определенным риском причинения вреда. Поэтому обоснованный риск, состоящий в правомерном создании возможной опасности правоохраняемым интересам в целях достижения общественно полезного результата, который не мог быть получен обычными средствами без определенного риска, включен в уголовное законодательство, как обстоятельство, исключающее преступность деяния.

Риск возможен в любой сфере деятельности – производственной, научно-технической, врачебно-медицинской, правоохранительной и т.д. Он может возникать и при экстремальных ситуациях. Право на риск имеет любой гражданин независимо от того, в каких условиях это происходит.

При обоснованном риске источником, порождающим опасность причинения вреда, являются действия самого лица, которое намеренно отклоняется от общепринятых правил и устоявшихся требований безопасности для достижения общественно полезной цели.

Как и другие обстоятельства, исключаяющие преступность деяния, обоснованный риск имеет определенные рамки, превышение которых влечет уголовную ответственность. К условиям правомерности обоснованного риска относятся:

а) вред охраняемым уголовным законом интересам причиняется действиями (бездействием) рискующего, направленными на достижение общественно полезного результата;

б) общественно полезный результат не может быть достигнут обычными средствами, не связанными с риском;

в) вредные последствия при обоснованном риске должны осознаваться рискующим лишь как побочный, возможный вариант его действий (бездействия), а не как закономерность;

г) совершенные действия (бездействие) основываются на знаниях и умении рискующего предупредить наступление вредных последствий;

д) лицо, допустившее риск, предприняло достаточные меры для предотвращения вреда охраняемым уголовным законом интересам.

Таким образом, обоснованный риск признается правомерным только при совершении действий (бездействия) для достижения результата, который приносит выгоду, главным образом, не лично тому, кто действует в условиях риска, а другим людям, обществу или государству. Именно эта цель определяет социальную полезность тех или иных действий при обоснованном риске.

Обязательным условием является невозможность достижения общественно полезного результата без определенного риска. Если существовала такая возможность, но лицо не воспользовалась ею, а предпочло рисковать и в результате причинило вред правоохраняемым интересам, то такой риск будет являться не обоснованным и повлечет за собой наступление уголовной ответственности.

Риск не должен быть связан с заведомым причинением вреда. Такая возможность должна носить только лишь условный характер, т.е. учитываться как вероятность причинения вреда. При этом обязательным условием является то, что риск не должен быть связан с угрозой для жизни многих людей, вероятностью экологической катастрофы или общественного бедствия (ч. 3 ст. 41 УК РФ).

При выполнении действий (бездействия) направленных на достижение общественно полезного результата должны учитываться

современные научно-технические познания в данной области науки и техники, накопленный опыт, конкретно сложившиеся условия, чтобы риск причинения вреда правоохраняемым интересам свести к минимуму.

Лицо, допустившее риск, должно в обязательном порядке предпринять достаточные, по его мнению, меры для предотвращения вреда. При этом необходимо учитывать невозможность практически предусмотреть все необходимые меры для предотвращения вреда в силу различных обстоятельств. К сожалению, более четкой регламентации правомерности обоснованного риска пока в законодательстве не дано. Это связано с отсутствием судебной практики по данному вопросу.

Превышение обоснованного риска возможно лишь при косвенном умысле либо при преступном легкомыслии, когда лицо предвидело возможность наступления несоразмерно крупных вредных последствий своих рискованных действий, но относилось к этому безразлично, сознательно допуская их наступление, или легкомысленно рассчитывая не допустить их. Другие формы вины при этом исключаются, так как при прямом умысле на причинения вреда отсутствует обоснованность риска, а при преступной небрежности будет отсутствовать осознание наступления вредных последствий.

Исполнение приказа или распоряжения (ч. 1 ст. 42 УК РФ) – исключает преступность деяния при причинении вреда охраняемым уголовным законом интересам лицом, действующим во исполнение обязательных для него приказа или распоряжения. Это обстоятельство, в качестве исключающего преступность деяния, также впервые нашло свое отражение в правовой норме уголовного закона. Такие обстоятельства довольно часто возникают на практике. Они касаются не только государственных служащих. Законодатель определяет, что уголовную ответственность за причинение такого вреда несет лицо, отдавшее незаконные приказ или распоряжение.

Под приказом или распоряжением понимается обязательное для исполнения требование, предъявляемое начальником к подчиненному. Требование это может быть сделано как в письменной, так и в устной форме. При этом совсем не обязательно, чтобы этот приказ или распоряжение были отданы непосредственно начальником. Они могут быть переданы через других лиц. Приказ или распоряжение являются необ-

ходимым атрибутом любой совместной деятельности людей, и их выполнение обязательно для любого подчиненного лица.

Освобождение от уголовной ответственности лица, причинившего вред в результате исполнения приказа или распоряжения, будет иметь место лишь в том случае, если не будут превышены определенные пределы, которые установлены законодателем. К таким условиям правомерности относятся:

а) приказ или распоряжение должны быть отданы соответствующим начальником (руководителем) в соответствии с его компетенцией и только лицу, подчиненному ему по службе или работе;

б) приказы или распоряжения должны быть оформлены надлежащим образом, т. е. носить соответствующую им форму: устную или письменную;

в) приказы и распоряжения не должны выходить за пределы компетенции отдающего их начальника, (руководителя);

г) лицу, исполняющему приказы или распоряжения, не должно быть известно об их незаконности (преступности).

Незаконные приказы и распоряжения исполнению не подлежат. Незаконность приказа или распоряжения выражается как в неправомочности должностного лица отдавать такой приказ (распоряжение), так и в не соблюдении установленной формы и порядка их отдачи. Преступность незаконного приказа или распоряжения означает то, что они направлены на причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам. Уголовную ответственность за причинение такого вреда несет лицо, отдавшее незаконный приказ или распоряжение. Оно будет являться исполнителем преступления.

Если подчиненный совершит умышленное преступление во исполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения, т. е. исполнит преступный приказ, то он будет нести уголовную ответственность на общих основаниях. В данном случае налицо соучастие в преступлении. При этом лицо, отдавшее приказ или распоряжение, будет выступать в роли организатора либо подстрекателя, а лицо, исполняющее приказ либо распоряжение, будет исполнителем.

Уголовная ответственность за исполнение заведомо незаконного (преступного) приказа или распоряжения имеет только умышленную форму вины.

Лекция 12. Уголовные наказания

1. Понятие уголовного наказания.
2. Цели уголовного наказания.
3. Система и виды наказаний.

1. Понятие уголовного наказания

В любом государстве наказание рассматривается как ответ на совершение преступления и регламентируется конкретной уголовно-правовой нормой как способ реагирования на преступление. Наказание отличается от других мер государственного принуждения, а также отграничивается законодателем от мер уголовно-правового воздействия, к которым относятся: например, принудительные меры воспитательного воздействия, применяемые к несовершеннолетним (ст. 90 УК РФ), а также принудительные меры медицинского характера (ст. 97 УК РФ).

Уголовное наказание – это особая мера государственного принуждения, назначаемая только по приговору суда к лицам, виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренных уголовным законодательством лишении или ограничении прав и свобод осужденных.

Уголовное наказание отличается от других мер государственного принуждения следующими признаками:

- *уголовное наказание* – это особая мера государственного принуждения, применяемая только к лицу, виновному в совершении какого-либо деяния, предусмотренного уголовным законом в качестве преступления;

- *уголовное наказание* назначается только судом от имени государства – Российской Федерации;

- *уголовному наказанию* всегда предшествует совершение лицом деяния, определенного действующим уголовным законодательством, как преступление;

- *уголовное наказание* носит всегда строго индивидуальный характер, т. е. применяется только к лицу, совершившему преступление, и не распространяется на других лиц, которые не участвовали в его совершении;

- *уголовное наказание* выражается в строго определенных видах и размерах, установленных действующим уголовным законодательством;

- *уголовное наказание* назначается только в строго определенном порядке, нарушение которого не только не допустимо, но и противозаконно;

- *уголовное наказание* всегда носит принудительный характер.

Применение уголовного наказания всегда сопряжено с причинением виновному моральных, имущественных и иных лишений и ограничений. Любое потенциальное лишение или ограничение прав и свобод лица, отбывающего наказание, или лица, к которому применено наказание, должно иметь правовое обоснование и соответствовать закону. Лишение осужденного предусмотренных законом средств поддержания его существования, приводящее к нанесению вреда здоровью, а также лишение осужденного государственной защиты от посягательств или иных форм негативного воздействия со стороны третьих лиц не допустимо.

Лишение или ограничение прав и свобод при назначении наказания не должно нарушать требования ст. 29 «Всеобщей декларации прав человека», в соответствии с которой каждый член общества должен подвергаться только таким ограничениям, какие установлены законом исключительно с целью обеспечения должного признания и уважения прав и свобод других и удовлетворения справедливых требований морали, общественного порядка и общего благосостояния в демократическом обществе.

Угроза наказания является одним из основных признаков преступления. Наказание в этом случае должно выступать как неотвратимая кара за любое преступное деяние. В особенной части уголовного кодекса, которая содержит перечень всех деяний определенных как преступления, каждая правовая норма содержит и перечень уголовных наказаний предусмотренных за их совершение. Таким образом, законодатель подчеркивает, что за совершение любого преступления, лицо его совершившее должно понести наказание, выраженное в лишениях и всевозможных ограничениях. Тяготы, испытываемые осужденным, являются неотъемлемым свойством кары. При отсутствии этого наказание потеряло бы качество принуждения.

Применение уголовного наказания влечет за собой определенные правовые последствия – судимость, которая сама по себе создает определенные ограничения для лица.

2. Цели уголовного наказания

Государство, карая виновного за совершение преступного деяния, преследует определенные цели. В соответствии с ч. 2 ст. 43 УК РФ наказание применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений. Уголовный закон определяет цели применения наказания, но не гарантирует их безусловное достижение.

В новом уголовном законодательстве законодатель не включил цель перевоспитания осужденного. Это вызвано рядом обстоятельств. Сложно представить, чтобы человек, лишенный нормального общества, изменился бы в лучшую сторону. Но вместе с тем, ограничения и лишения, которые испытывает осужденный, назначаются на определенное время. При этом своим примерным поведением осужденный может сократить срок наказания. Таким образом, в определенных случаях цель перевоспитания все же достигается.

Восстановление социальной справедливости как цель уголовного наказания впервые закреплено законодательно и определяет, что каждое лицо, совершившее преступление, должно быть наказано. При этом, чем выше тяжесть содеянного, тем суровее наказание применяется к виновному. Иными словами, назначенное наказание должно быть соразмерным с тяжестью содеянного.

Наказание служит восстановлению нарушенных в результате совершения преступления прав и свобод потерпевшего, т.е. в конечном счете, восстановлению справедливости. Характер «восстановительных» уголовно-правовых санкций тесно связан со спецификой нарушенных преступлением прав и свобод. Чисто восстановительный характер носят имущественные санкции (штраф, конфискация имущества). Но не всякий причиненный ущерб может быть возмещен. Никакое наказание не может возместить ущерба здоровью, утраченному в результате преступления. Однако это вовсе не означает, что при наказании за такое преступление цель восстановления справедливости не может быть достигнута. Социальная справедливость наказания в этом случае достигается путем ограничения прав и свобод виновного,

например, лишения его свободы на продолжительное время. Таким образом, карательное содержание наказания является своеобразным уголовно-правовым способом восстановления социальной справедливости и в этом случае.

Однако восстановление социальной справедливости не отождествляется только с целью кары по отношению к преступнику и применяется не для того, чтобы причинить осужденному моральное и физическое страдания.

Второй целью наказания является *исправление* осужденного, т. е. превращение его в законопослушного гражданина. Исходя из общих принципов назначения наказания, суды должны назначать справедливое наказание с учетом личности виновного, чтобы оно могло достичь поставленной цели – исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений.

Цель исправления осужденных при назначении и отбытии уголовного наказания заключается в том, чтобы нейтрализовать у них антиобщественные взгляды и привычки, под влиянием которых было совершено преступление, изменить их психологию и выработать в сознании виновных необходимость честно трудиться, точно исполнять и соблюдать законы и уважать Правила общежития.

Под исправлением осужденного понимается изменение его привычек и взглядов в такой степени, чтобы он больше не встал на путь совершения новых преступлений. На данном этапе осужденный должен прийти к выводу об антиобщественной направленности своего поведения и стремится приобрести правильное представление о правилах общежития.

Средства для достижения цели исправления осужденного весьма разнообразны, но основные из них – это режим отбывания наказания, общественно полезный труд, воспитательная работа, общеобразовательная и профессиональная подготовка осужденных.

Цель наказания заключается и в *предупреждении совершения новых преступлений*. Реальная задача наказания – убедить и заставить осужденного, хотя бы под страхом наказания, не совершать в будущем преступлений. Предупреждение совершения новых преступлений со стороны лица, к которому применено наказание, в теории уголовного права получило название *специальной превенции*.

Она достигается путем создания для осужденных таких условий, которые исключали бы возможность совершения ими нового преступления.

В отличие от цели специального предупреждения цель общего предупреждения заключается в предупреждении совершения преступлений иными лицами. В теории уголовного права эта цель известна как *общая превенция*.

Общая превенция достигается удержанием граждан от совершения преступлений путем устрашения. Угроза переживания тягот и лишений, содержащихся в наказании, удерживает значительную часть лиц, которые в условиях безнаказанности могут совершать преступления. Основным рычагом в механизме общего предупреждения является страх перед наказанием, нежелание лишиться определенных благ, на ограничение которых и направлено наказание.

Эффективность общего предупреждения зачастую связывается с суровостью наказания. Однако чрезмерное повышение суровости наказания неминуемо ведет к уменьшению силы его воздействия. Уровень карательного воздействия того или иного вида наказания с точки зрения достижения оптимального результата носит объективный характер. Нарушение этого уровня может принести только вред борьбе с преступностью.

Для обще предупредительного воздействия имеет значение не только угроза наказания, вытекающая из уголовного законодательства, но и реальное применение наказаний к преступникам. Другие граждане могут воздерживаться от совершения преступлений именно в силу сознания реальности применения наказаний.

Всем известно, что наказание является средством борьбы с преступностью, но это не главное средство. Наказание вторично по отношению к преступлению, преступности и их причинам. В борьбе с преступностью основное значение приобретают экономические, политические меры, осуществляемые государством. И тем не менее наказание является не только важным, но и необходимым средством борьбы с преступностью, а из уголовно-правовых средств – наиболее важным. Именно наказание прерывает преступную деятельность лиц, совершивших преступление.

Цели наказания могут быть достигнуты в органическом единстве его назначения и исполнения. Наказание должно быть справедливым,

соразмерным тяжести содеянного и общественной опасности виновного. Только в этом случае появляется возможность достижения поставленных при назначении уголовного наказания целей.

3. Система и виды наказаний

Новое уголовное законодательство внесло ряд существенных изменений в систему уголовных наказаний. Появились новые виды наказаний и наоборот ряд наказаний в уголовном законодательстве были исключены. Изменена последовательность видов наказаний. Разнообразие видов наказаний в уголовном законодательстве позволяет суду учесть тяжесть совершенного преступления, опасность лица, его совершившего, и назначить осужденному справедливое наказание. Виды наказаний в уголовном законе строго определены и изложены в определенной последовательности.

Под *системой наказаний* понимается установленный в уголовном законе исчерпывающий перечень видов наказаний, расположенных в определенном порядке. Установление в законе видов наказаний с указанием их размеров и порядка применения имеет большое значение для реализации основных принципов уголовного права при назначении и индивидуализации наказания осужденным.

Уголовное законодательство Российской Федерации содержит исчерпывающий перечень наказаний, которые может назначить суд за совершенное виновным преступление. УК РФ также регламентирует порядок и условия назначения того или иного вида наказания, его точные минимальные и максимальные пределы. Все это является твердой гарантией соблюдения законности в деле осуществления правосудия.

Ст. 44 УК РФ предусматривает следующие двенадцать видов наказания⁷:

- штраф;
- лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина или государственных наград;
- обязательные работы;

⁷ Федеральным законом РФ от 8 декабря 2003 г. из системы уголовных наказаний был исключен такой вид наказания, как конфискация.

- исправительные работы;
- ограничение по военной службе;
- ограничение свободы;
- арест;
- содержание в дисциплинарной воинской части;
- лишение свободы на определенный срок;
- пожизненное лишение свободы;
- смертная казнь.

В основу данной системы наказаний положен критерий их сравнительной тяжести. Новый УК РФ отказался от прежнего принципа построения системы наказания от более тяжкого к менее тяжкому. Это ориентирует суд на выбор не более строгого, а наиболее справедливо-го наказания. В Уголовном кодексе РСФСР система наказаний началась с наиболее строгого вида – лишения свободы. Но и тогда Верховный суд обращал внимание судей на необходимость по возможности избирать менее строгие меры наказания.

По сравнению с прежним законодательством в системе видов наказаний произошли изменения. Исключены такие виды наказаний, как общественное порицание, возложение обязанности загладить причиненный вред, увольнение от должности. Вместе с тем в системе наказаний нового Уголовного кодекса появились новые виды наказаний: обязательные работы, ограничение по военной службе, ограничение свободы и арест. Эти виды наказаний призваны, по возможности ограничить применение лишения свободы.

Все виды наказаний, входящие в систему, классифицируются: на основные; дополнительные; наказания, которые могут назначаться в качестве основных и дополнительных.

Основными являются наказания, которые могут применяться только самостоятельно и не присоединяются к другим наказаниям. К ним относятся:

- обязательные работы;
- исправительные работы;
- ограничение по военной службе;
- арест;
- содержание в дисциплинарной воинской части;
- лишение свободы;
- пожизненное лишение свободы;

- смертная казнь.

Дополнительные наказания не могут назначаться самостоятельно и присоединяются к основному наказанию. Дополнительные наказания назначаются лишь в дополнение к основному. К ним относится лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград.

Остальные виды наказаний, т.е. штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, ограничение свободы⁸ могут применяться как в качестве основных наказаний, так и в качестве дополнительных.

По характеру карательных элементов наказания могут дополнительно подразделяться: 1) на наказания, не связанные с ограничением или лишением свободы; 2) наказания, состоящие в ограничении или лишении свободы; 3) смертная казнь.

Наказания, не связанные с ограничением или лишением свободы:

Штраф

В соответствии со ст. 46 УК РФ **штраф** – есть денежное взыскание, назначаемое в пределах, предусмотренных УК РФ, в размере, выраженном в четко установленной денежной сумме либо в размере, соответствующем части заработной платы или иного дохода осужденного за определенный период.

Таким образом, закон предусматривает два способа исчисления штрафа.

Применительно к первому способу исчисления штрафа он ограничен размерами от двух тысяч пятисот до одного миллиона рублей, а применительно ко второму – размером, соответствующим части заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух недель до пяти лет. При этом законодатель указывает, что штраф в размере от пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период свыше трех лет может назначаться только за тяжкие и особо тяжкие преступления в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ.

⁸ См.: Федеральный закон РФ от 27 декабря 2009 г. № 377-ФЗ «О внесении изменений в отдельные акты Российской Федерации в связи с введением в действие положений Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации о наказании в виде ограничения свободы» // СЗ РФ. 2009. № 52 (ч.1). Ст. 6453.

Размер штрафа определяется судом с учетом тяжести совершенного преступления и имущественного положения осужденного и его семьи, а также с учетом возможности получения осужденным заработной платы или иного дохода. С учетом тех же обстоятельств суд может назначать штраф с рассрочкой выплаты определенными частями на срок до трех лет.

До декабря 2003 года штраф исчислялся в размере, соответствующем определенному количеству минимальных размеров труда, установленных законодательством Российской Федерации. Это было вызвано инфляционными процессами, проходящими в экономике России в предыдущий период.

Новый принцип исчисления штрафа, принятый Федеральным законом РФ от 8 декабря 2003 г., вызван стабилизацией российской денежной единицы. Штраф оказывает психологическое воздействие на осужденного, подтверждая упрек государства лицу, совершившему преступление, и влечет существенные материальные последствия, которые делают невыгодными и опасными для преступника совершение преступных действий (бездействия).

Под иным доходом понимается такой вид доходов, который не является заработной платой. Поскольку в статье говорится не об «иных доходах», а об «ином доходе», суд может назначать штраф в пределах одного из вида дохода, не обращаясь к остальным.

Штраф может применяться в качестве основного и дополнительного наказания. Особенности штрафа, как основного наказания, являются следующее: во-первых, исполнение штрафа одноактно; во-вторых, он не влечет за собой каких-либо иных, кроме материальных, ущемлений в правах осужденного; в-третьих, он не может назначаться условно.

Современное уголовное законодательство не содержит указания на ситуацию, когда лицо не может по уважительным причинам уплатить штраф. Суд при назначении в качестве наказания штрафа, сразу же должен учитывать возможности имущественного положения осужденного. Об этом прямо указывается в ч. 3 ст. 46 УК РФ.

В качестве основного наказания, штраф назначается:

- когда он указан в качестве такового (как единственная или альтернативная мера) в санкции применяемой статьи УК;

- в качестве более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление (ст. 64 УК РФ);
- при вердикте присяжных заседателей о снисхождении (ст. 65 УК РФ);
- при замене неотбытой части наказания более мягким (ст. 80 УК РФ);
- судом надзорной или кассационной инстанции вместо лишения свободы или примененного по приговору условного осуждения.

Замена штрафа лишением свободы и лишения свободы штрафом, ни в каких других случаях не допускается. Суд при назначении по нескольким преступлениям или нескольким приговорам таких видов наказаний, как ограничение свободы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы и штраф, каждый из них приводится в исполнение самостоятельно.

Если виновный до судебного разбирательства находился под стражей, суд при назначении штрафа в качестве основного наказания, учитывая срок содержания под стражей, может либо смягчить назначенное наказание, либо полностью от него освободить.

В действующем уголовном законодательстве штраф находится на первом месте среди других видов и широко применяется в санкциях Особенной части УК как в качестве основного, так и в качестве дополнительных видов наказания.

В качестве дополнительного наказания штраф может назначаться с любой основной мерой уголовного виновного, за исключением исправительных работ и только в случаях, если в статьях Особенной части УК РФ он предусмотрен как дополнительное наказание за соответствующее преступление.

Осужденный к штрафу без рассрочки выплаты обязан уплатить штраф в течение 30 дней со дня вступления приговора суда в законную силу.

В случае, если осужденный не имеет возможности одновременно уплатить штраф, суд по его ходатайству и заключению судебного пристава-исполнителя может рассрочить уплату штрафа на срок до трех лет.

Осужденный к штрафу с рассрочкой выплаты, а также осужденный, в отношении которого суд в соответствии с частью второй настоящей статьи принял решение о рассрочке уплаты штрафа, обяза-

ны в течение 30 дней со дня вступления приговора или решения суда в законную силу уплатить первую часть штрафа. Оставшиеся части штрафа осужденный обязан уплачивать ежемесячно не позднее последнего дня каждого последующего месяца.

Злостно уклоняющимся от уплаты штрафа признается осужденный, не уплативший штраф либо часть штрафа в установленный законом срок.

В отношении осужденного, злостно уклоняющегося от уплаты штрафа, назначенного в качестве основного наказания, судебный пристав-исполнитель не ранее 10, но не позднее 30 дней со дня истечения предельного срока уплаты, указанного законом, направляет в суд представление о замене штрафа другим видом наказания в пределах санкции предусмотренной соответствующей статьей Особенной части УК РФ.

В отношении осужденного, злостно уклоняющегося от уплаты штрафа, назначенного в качестве дополнительного наказания, судебный пристав-исполнитель производит взыскание штрафа в принудительном порядке, предусмотренном гражданским законодательством Российской Федерации.

Злостно уклоняющийся от отбывания наказания осужденный, местонахождение которого неизвестно, объявляется в розыск и может быть задержан на срок до 48 часов. Данный срок может быть продлен судом до 30 суток.

В новом УК количество штрафных санкций в Особенной части резко увеличено.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью

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

Этот вид наказания оказывает существенное психологическое воздействие на осужденного, значительно ограничивает его права и возможности, способствует очищению государственной службы и иных видов деятельности от лиц, которые наносят серьезный ущерб обществу и отдельным гражданам.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью выступает как в виде основного, так и в виде дополнительного наказания.

Основанием назначения данного вида наказания является:

- в качестве основного – прямое установление его в санкциях Особенной части УК;

- в качестве дополнительного – это наказание может быть назначено и в случаях, когда оно не предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК в качестве наказания за соответствующее преступление, если по характеру совершенных виновным преступлений по должности или при занятии определенной деятельностью суд признает невозможным сохранение за ним права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может быть назначено в качестве дополнительного наказания к лишению свободы, аресту, ограничению свободы, обязательным и исправительным работам, содержанию в дисциплинарной воинской части.

Как показывает судебная практика, этот вид наказания применяется, как правило, к работникам транспорта, должностным лицам, в ведении которых находятся материальные ценности, к некоторым видам работников торговли, а также к лицам, совершившим преступления, связанные с врачебной или медицинской, педагогической деятельностью, исполнением инженерных обязанностей, к чиновникам государственной или муниципальной службы, на которых возложены обязанности принимать юридически значимые решения и т.п.

Требование приговора о лишении права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью обязательны как для организаций (государственных, общественных или частных), в которой работает осужденный, так и для органов, правомочных аннулировать разрешение на занятие соответствующей деятельностью, которые в течение трех дней после получения копии приговора суда обязаны либо освободить осужденного от занимаемой должности, либо аннулировать соответствующее разрешение и изъять лицензию. В случае увольнения из организации осужденного, не отбывшего наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, администрация обязана вне-

сти в его трудовую книжку запись о том, на каком основании и на какой срок он лишается права занимать определенные должности или заниматься каким видом деятельности.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью устанавливается на срок от одного до пяти лет в качестве основного наказания и на срок от шести месяцев до трех лет – в качестве дополнительного наказания. В случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями **Особенной части** настоящего Кодекса, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью устанавливается на срок до двадцати лет в качестве дополнительного вида наказания⁹. Такое положение было введено связи с ужесточением уголовной ответственности за совершение преступлений в отношении несовершеннолетних.

Уголовный кодекс определяет порядок исчисления сроков этого наказания. В случае назначения этого вида наказания в качестве дополнительного к обязательным работам, исправительным работам, ограничению свободы, а также при условном осуждении его срок исчисляется с момента вступления приговора суда в законную силу. В случае назначения лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в качестве дополнительного вида наказания к аресту, содержанию в дисциплинарной воинской части, лишению свободы оно распространяется на все время отбывания указанных основных видов наказаний, но при этом его срок исчисляется с момента их отбытия¹⁰.

Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград

Согласно ст. 48 УК РФ *лишение специального воинского или почетного звания, классного чина или государственных наград*

⁹ См.: Федеральный закон РФ от 27 июля 2009 г. № 215-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации» // СЗ РФ. 2009. № 31. Ст. 3921.

¹⁰ См.: Федеральный закон РФ от 27 декабря 2009 г. № 377-ФЗ «О внесении изменений в отдельные акты Российской Федерации в связи с введением в действие положений Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации о наказании в виде ограничения свободы» // СЗ РФ. 2009. № 52 (ч.1). Ст. 6453.

применяется с учетом личности виновного при осуждении за совершение тяжких или особо тяжких преступлений.

Карательные свойства этого наказания проявляются: в моральном воздействии на осужденного, который лишается знаков отличия, полученных им за прошлую деятельность и, как правило, значимых для него; возможное ограничение профессиональной деятельности осужденного, поскольку она может быть связана с наличием определенного специального или воинского звания и – поскольку лишение этих знаков отличия (наряду с судимостью) создает дополнительные препятствия для профессиональной карьеры лица, отбывающего наказание, – сохраняет свое негативное действие на положение осужденного и после погашения или снятия судимости. Этот вид наказания оказывает прямое или косвенное экономическое воздействие, так как оно может привести к потере возможных преимуществ и льгот, установленных для лиц, имеющих воинские, специальные и почетные звания, государственные награды.

Перечень воинских званий определен Законом Российской Федерации «О воинской обязанности и воинской службе от 11 февраля 1993 г., в соответствии с которым звания высших офицеров (генералов) присваиваются Президентом Российской Федерации.

Специальные звания (например, в милиции) и иные звания, в частности классные чины (например, в прокуратуре и судебных органах), присваиваются отдельным категориям государственных служащих Российской Федерации в соответствии с законодательством и положениями о прохождении соответствующего вида государственной службы.

К почетным званиям относятся: заслуженный или народный артист; народный учитель РФ; заслуженный деятель науки и техники РФ; заслуженный юрист РФ и другие в соответствии с Указом Президента РФ «Об установлении почетных званий Российской Федерации», утверждения положения о почетных званиях и описании нагрудного знака к почетным званиям Российской Федерации от 30 декабря 1995 г. № 1341.

Наказание в виде лишения почетного звания не распространяется на все виды званий, носящих квалификационный характер, т. е. подтверждающие признанный государством уровень профессионального

мастерства. К ним относятся ученые степени и звания, спортивные звания, профессиональные квалификационные разряды.

Государственными наградами в соответствии с Положением о Государственных наградах Российской Федерации, утвержденным указом Президента РФ от 2 марта 1994 г., является: звание Героя Российской Федерации, ордена, медали, знаки отличия Российской Федерации.

Суд, вынесший приговор о лишении осужденного специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, после вступления его в законную силу, направляет копию приговора должностному лицу, присвоившему осужденному званию, классный чин или наградившему его запись о лишении осужденного указанных звания, чина, наград, а также принять меры по лишению осужденного прав и льгот, предусмотренных для лиц, имеющих соответствующее звание, чин или награды. Копия приговора суда в отношении военнослужащего запаса направляется в военный комиссариат по месту воинского учета. Лишение государственных наград может быть произведено только Президентом Российской Федерации по представлению суда в случае осуждения гражданина за тяжкое преступление. Такой порядок распространяется и на граждан, удостоенных государственных наград СССР.

Обязательные работы¹¹

Обязательные работы – новый вид наказания, установленный УК РФ 1996 г. и не известный прежнему уголовному законодательству Российской Федерации. Обязательные работы относятся к основному виду наказания.

В соответствии со ст. 49 УК РФ *обязательные работы заключаются в выполнении осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно полезных работ. Вид обязательных работ и объекты, на которых они отбываются, определяются органами местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями.* Предполагается, что это могут быть работы по благоустройству города или поселка, очистке улиц и площадей, уходу за больными, физические работы, не требующие особой

¹¹ См. [Постановление](#) Пленума Верховного суда РФ от 11 января 2007 № 2 «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания в виде обязательных работ» // БВС РФ. 2007. № 1.

квалификации. Эти работы устанавливаются на срок от шестидесяти до двухсот сорока часов и отбываются не свыше четырех часов в день. Для несовершеннолетних предусматриваются иные сроки этого вида наказания, о чем будет сказано ниже.

Осужденные к обязательным работам должны: соблюдать правила внутреннего распорядка организаций, в которых они отбывают наказание, в виде обязательных работ; добросовестно относиться к труду; работать на определяемых для них объектах и отработать установленный срок; ставить уголовно-исполнительную инспекцию в известность о перемене места жительства.

В случае злостного уклонения от обязательных работ, они заменяются судом лишением свободы. При этом время, в течение которого осужденный отбывал обязательные работы, учитывается при определении срока лишения свободы из расчета один день лишения свободы за восемь часов обязательных работ¹². Злостно уклоняющимся от отбывания обязательных работ признается осужденный, который: а) более двух раз в течение месяца не вышел на обязательные работы без уважительных причин; б) более двух раз в течение месяца нарушал трудовую дисциплину; в) скрылся в целях уклонения от отбывания наказания.

Обязательные работы не назначаются лицам:

- признанным инвалидами I группы;
- беременным женщинам;
- женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет;
- военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на воинских должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву.

Исправительные работы

В соответствии со ст. 50 УК РФ *исправительные работы назначаются осужденному, не имеющему основного места работы, и от-*

¹² См.: Федеральный закон РФ от 27 декабря 2009 г. № 377-ФЗ «О внесении изменений в отдельные акты Российской Федерации в связи с введением в действие положений Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации о наказании в виде ограничения свободы» // СЗ РФ. 2009. № 52 (ч.1). Ст. 6453.

бываются в местах, определяемых органом местного самоуправления по согласованию с органом, исполняющим наказания в виде исправительных работ, но в районе места жительства осужденного.

Исправительные работы устанавливаются на срок от двух месяцев до двух лет. Из заработной платы осужденного к исправительным работам производится удержания в доход государства в размере, установленном приговором суда, в пределах от пяти до двадцати процентов¹³. Исправительные работы относятся к основному виду наказания и применяются только в случаях, если они предусмотрены санкциями статей Особенной части УК РФ. Они могут также назначаться в качестве более мягкого вида наказания (ст. 64 УК РФ) и при замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 80 УК РФ).

Исправительные работы оказывают психологическое воздействие на осужденного, воплощая в себе упрек государства. В то же время этот вид наказания ограничивает права осужденного на перемену места работы, порождает имущественные последствия в виде уменьшения его реального заработка.

В период отбывания исправительных работ осужденному запрещается увольнение с работы по собственному желанию без разрешения в письменной форме уголовно-исполнительной инспекции. Разрешение может быть выдано после проверки обоснованности причин увольнения. Отказ в выдаче разрешения должен быть мотивирован, а решение об отказе может быть обжаловано в установленном законом порядке. Осужденный не вправе отказаться от предложенной ему работы.

В период отбывания исправительных работ ежегодный оплачиваемый отпуск продолжительностью 18 рабочих дней предоставляется организацией организации, в которой работает осужденный, по согласованию с уголовно-исполнительной инспекцией. Другие виды отпусков, предусмотренные законодательством Российской Федерации о труде, предоставляются осужденным на общих основаниях.

Срок исправительных работ исчисляется в месяцах и годах, в течение которых осужденный работал и из его заработной платы про-

¹³ См.: Федеральный закон РФ от 3 июня 2009 г. № 106-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части регламентации отбывания осужденными наказания в виде исправительных работ» // СЗ РФ. 2009. № 23. Ст. 2761.

изводились удержания. В каждом месяце установленного срока наказания количество дней, отработанных осужденным, должно быть не менее количества рабочих дней, приходящихся на этот месяц. Если осужденный не отработал указанного количества дней без уважительных причин, отбывание исправительных работ продолжается до полной отработки осужденным положенного количества рабочих дней.

Началом срока отбывания исправительных работ является день выхода осужденного на работу.

В срок отбывания исправительных работ не засчитывается время, в течение которого осужденный не работал по уважительным причинам.

Удержания из заработной платы производятся по основному месту работы осужденного за каждый отработанный месяц, независимо от наличия к нему претензий по исполнительным документам. Удержания производятся как из денежной, так и из натуральной части заработной платы и перечисляются в соответствующий бюджет ежемесячно.

Удержания не производятся из пособий, получаемых осужденным в порядке социального страхования и социального обеспечения, из выплат единовременного характера, за исключением пособий по безработице и ежемесячных страховых выплат по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний.

В случае ухудшения материального положения осужденного, размер удержаний может быть снижен судом на основании его личного обращения либо ходатайства администрации организации, в которой он работает.

За хорошее поведение и добросовестное отношение к труду, осужденным к исправительным работам могут быть сокращены сроки и объем обязанностей и запретов, возложенных на них, а также они могут быть условно-досрочно освобождены от отбытия наказания по представлению уголовно-исполнительной инспекции.

В случае злостного уклонения осужденного от отбывания исправительных работ суд может заменить неотбытое наказание лишением

свободы из расчета один день лишения свободы за три дня исправительных работ¹⁴.

Злостно уклоняющимся от отбывания исправительных работ признается осужденный, допустивший повторное нарушение порядка и условий отбывания наказания после объявления ему предупреждения в письменной форме за следующие нарушения:

- а) неявка на работу без уважительных причин в течение пяти дней со дня получения предписания уголовно-исполнительной инспекции;
- б) неявка в уголовно-исполнительную инспекцию без уважительных причин;
- в) прогул или появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения.

Злостным уклонением также признается, если осужденный скрылся с места жительства и местонахождение его не известно.

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

Ограничение по военной службе

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

¹⁴ См.: Федеральный закон РФ от 27 декабря 2009 г. № 377-ФЗ «О внесении изменений в отдельные акты Российской Федерации в связи с введением в действие положений Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации о наказании в виде ограничения свободы» // СЗ РФ. 2009. № 52 (ч.1). Ст. 6453.

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

Ограничение по военной службе является новым видом наказания, не известным прежнему уголовному законодательству РФ. Частично оно напоминает исправительные работы, к военным служащим не применяемые. Введение этого вида наказания в систему наказаний обусловлено стремлением законодателя, дать возможность военным служащим, совершившим не тяжкие преступления, продолжать военную службу. Цели исправления таких военных служащих 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, выполнение осужденным профессиональных военных обязанностей.

Ограничение по военной службе оказывает на осужденного психологическое воздействие фактом судимости, содержанием упрека государства, ограничивает или замедляет продвижение по службе, влечет экономические утраты, связанные с удержанием из денежного содержания в доход государства. Установленный приговором суда размер удержания из денежного содержания осужденного военного служащего исчисляется из должностного оклада, оклада по воинскому званию, ежемесячных и иных надбавок и других дополнительных денежных выплат.

Если до истечения установленного приговором суда срока наказания осужденный военный служащий будет уволен с воинской службы, командир воинской части направляет представление в суд о замене оставшейся не отбытой части наказания более мягким видом наказания либо об освобождении от наказания.

Наказания, связанные с ограничением или лишением свободы

Ограничение свободы – *новый вид наказания, который был видоизменен в 2009 году.*

С принятием Уголовного кодекса в 1996 году данный вид наказания относился к основному виду и заключался в содержании осужденного, достигшего к моменту вынесения приговора 18 лет, в специальном учреждении без изоляции от общества в условиях осуществления за ним надзора. Таким учреждением должны были стать «Исправительные центры». Введение этого наказания неоднократно переносилось законодателем в связи с отсутствием условий исполнения. В 2009 году этот вид наказания претерпел существенное изменение, и теперь ограничение свободы заключается в установлении судом осужденному следующих ограничений: не уходить из дома (квартиры, иного жилища) в определенное время суток, не посещать определенные места, расположенные в пределах территории соответствующего муниципального образования, не выезжать за пределы территории соответствующего муниципального образования, не посещать места проведения массовых и иных мероприятий и не участвовать в указанных мероприятиях, не изменять место жительства или пребывания, место работы и (или) учебы без согласия специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы. При этом суд возлагает на осужденного обязанность являться в специализированный государственный орган, осуществляющий надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы, от одного до четырех раз в месяц для регистрации. Установление судом осужденному ограничений на изменение места жительства или пребывания без согласия указанного специализированного государственного органа, а также на выезд за пределы территории соответствующего муниципального образования является обязательным.

Ограничение свободы назначается на срок от двух месяцев до четырех лет в качестве основного вида наказания за преступления небольшой тяжести и преступления средней тяжести, а также на срок от шести месяцев до двух лет в качестве дополнительного вида наказания к лишению свободы в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса.

В период отбывания ограничения свободы суд по представлению специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения

свободы, может отменить частично либо дополнить ранее установленные осужденному ограничения.

Надзор за осужденным, отбывающим ограничение свободы, осуществляется в порядке, предусмотренном уголовно-исполнительным законодательством Российской Федерации, а также издаваемыми в соответствии с ним нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти.

В случае злостного уклонения осужденного от отбывания ограничения свободы, назначенного в качестве основного вида наказания, суд по представлению специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы, может заменить неотбытую часть наказания лишением свободы из расчета один день лишения свободы за два дня ограничения свободы.

Ограничение свободы не назначается военнослужащим, иностранным гражданам, лицам без гражданства, а также лицам, не имеющим места постоянного проживания на территории Российской Федерации¹⁵.

Применение ограничения свободы как уголовного наказания стало возможным с 10 января 2010 года.

Арест – новый вид наказания

Согласно ст. 54 УК РФ *арест* заключается в содержании осужденного 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 назначается в случаях, предусмотренных в санкциях статей Особенной части УК РФ, а также в случаях замены обязательных работ или исправительных работ. Арест отбывается по месту осуждения, как правило, в одном арестном доме весь срок наказания, а перевод осужденного в другой арестный дом допускается только в силу исключительных обстоятельств.

¹⁵ См.: Федеральный закон РФ от 27 декабря 2009 г. № 377-ФЗ «О внесении изменений в отдельные акты Российской Федерации в связи с введением в действие положений Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации о наказании в виде ограничения свободы» // СЗ РФ. 2009. № 52 (ч.1). Ст. 6453.

Осужденные к аресту содержатся в условиях строгой изоляции. Изолированно от иных категорий лиц, содержащихся под стражей, и раздельно размещаются: осужденные мужчины, осужденные женщины, несовершеннолетние осужденные, ранее отбывавшие наказание в исправительных учреждениях и имеющие судимость.

На осужденных распространяются условия содержания, установленные для осужденных к лишению свободы, отбывающих наказание в условиях общего режима в тюрьме. Осужденным не предоставляются свидания, за исключением свиданий с адвокатами и иными лицами, имеющими право на оказание юридической помощи. Не разрешается получение посылок, передач и бандеролей, за исключением содержащих предметы первой необходимости и одежду по сезону. Общее образование, профессиональное образование и профессиональная подготовка осужденных не осуществляется. Передвижение без конвоя не разрешается. Осужденные имеют право ежемесячно приобретать продукты питания и предметы первой необходимости на сумму, не превышающей 20 % минимального размера оплаты труда. Несовершеннолетним осужденным предоставляются краткосрочные свидания один раз в месяц продолжительностью до трех часов с родителями или лицами их заменяющими.

Осужденные пользуются правом ежедневной прогулки продолжительностью не менее одного часа, а несовершеннолетние – не менее полутора часов.

При исключительных личных обстоятельствах осужденным к аресту может быть разрешен телефонный разговор с близкими.

Администрация арестного дома вправе привлекать осужденных к работам по хозяйственному обслуживанию арестного дома без оплаты продолжительностью не более четырех часов в неделю.

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

Военнослужащие отбывают арест на гауптвахте.

Содержание в дисциплинарной воинской части

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 со-*

става, если они на момент вынесения приговора не отслужили установленного срока службы по призыву. Это наказание устанавливается 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.

Этот вид наказания предполагает возможность психологического воздействия на осужденного путем возложения на него дополнительных тягот, связанных с прохождением службы в воинской части с более жестким режимом.

Военнослужащие, осужденные к содержанию в дисциплинарной воинской части, отбывают наказание в отдельных дисциплинарных батальонах или отдельных дисциплинарных ротах.

В дисциплинарной воинской части устанавливается порядок исполнения и отбывания наказания, обеспечивающий исправление осужденных военнослужащих, воспитание у них воинской дисциплины, сознательного отношения к военной службе, исполнение возложенных на них воинских обязанностей и требований по военной подготовке, реализацию их прав и законных интересов, охрану осужденных военнослужащих и надзор за ними, личную безопасность осужденных военнослужащих и персонала указанной воинской части.

Осужденные военнослужащие обязаны соблюдать требования режима, установленные в дисциплинарной воинской части.

В период отбывания содержания в дисциплинарной воинской части все осужденные военнослужащие независимо от их воинского звания и ранее занимаемой должности находятся на положении солдат (матросов) и носят единые установленные для данной дисциплинарной воинской части форму одежды и знаки различия.

Осужденные военнослужащие имеют право на краткосрочные и длительные свидания. Краткосрочные свидания представляются с родственниками и иными лицами два раза в месяц продолжительностью до четырех часов. Длительные свидания предоставляются с су-

пругом (супругой) и близкими родственниками, а в исключительных случаях с разрешения командира воинской части – с иными лицами четыре раза в течение года продолжительностью до трех суток с правом совместного проживания в специально оборудованном помещении дисциплинарной воинской части либо по усмотрению командира дисциплинарной воинской части за ее пределами.

Время пребывания осужденного военнослужащего в дисциплинарной воинской части в общий срок военной службы не засчитывается. Осужденным военнослужащим, овладевшим воинской специальностью, знающим и точно выполняющим требования воинских уставов и безусловно несущим службу, освобождаемым из дисциплинарной воинской части после истечения срока их призыва, время пребывания в дисциплинарной воинской части может быть зачтено в общий срок военной службы.

Лишение свободы на определенный срок

В соответствии со ст. 56 УК РФ *лишение свободы* заключается в изоляции осужденного от общества путем направления его в колонию-поселение или помещения в воспитательную колонию, лечебное исправительное учреждение, исправительную колонию общего, строгого или особого режима либо в тюрьму. Лишение свободы является основным видом наказания и назначается только в тех случаях, когда оно предусмотрено санкцией статьи Особенной части УК. Оно оказывает наиболее сильное воздействие на осужденного, так как сопряжено с возложением на него определенных правоограничений. Осужденный лишается права свободного передвижения, ограничивается в распоряжении своим временем, в общении с близкими и т. п.

Лишение свободы на определенный срок в уголовном законодательстве предусматривается в следующих размерах:

- за единичное преступление – на срок от двух месяцев до двадцати лет;
- в случае сложения сроков лишения свободы при назначении наказаний по совокупности преступлений максимальный срок лишения свободы не может быть более двадцати пяти лет;
- по совокупности приговоров – не более тридцати лет.

Осужденные к лишению свободы отбывают наказания в исправительных учреждениях с различными видами режима. Это соответству-

ет принципу справедливости. Тяжесть наказания в виде лишения свободы в большей степени определяется видом исправительного учреждения, в котором осужденные отбывают этот вид наказания.

Наказание в виде лишения свободы отбывается в следующих исправительных учреждениях:

- колонии-поселения;
- исправительные колонии общего режима;
- исправительные колонии строгого режима;
- исправительные колонии особого режима;
- воспитательные колонии общего режима;
- тюрьмы.

Выбор исправительного учреждения для отбытия наказания в виде лишения свободы зависит от различных факторов, к которым можно отнести: возраст осужденного; форму вины; пол; категорию тяжести содеянного; множественность преступлений; размера наказания.

Статья 58 УК РФ устанавливает правила определения вида исправительного учреждения, в котором осужденный будет отбывать лишение свободы:

а) осужденным за преступления, совершенные по неосторожности, а также лицам, осужденным к лишению свободы за совершение умышленных преступлений небольшой и средней тяжести, ранее не отбывавшим лишение свободы, – в колониях-поселениях. С учетом обстоятельств совершения преступления и личности виновного суд может назначить указанным лицам отбывание наказания в исправительных колониях общего режима с указанием мотивов принятого решения;

б) мужчинам, осужденным к лишению свободы за совершение тяжких преступлений, ранее не отбывавшим лишение свободы, а также женщинам, осужденным к лишению свободы за совершение тяжких и особо тяжких преступлений, в том числе при любом виде рецидива, – в исправительных колониях общего режима;

в) мужчинам, осужденным к лишению свободы за совершение особо тяжких преступлений, ранее не отбывавшим лишение свободы, а также при рецидиве или опасном рецидиве преступлений, если осужденный ранее отбывал лишение свободы – в исправительных колониях строгого режима;

г) мужчинам, осужденным к пожизненному лишению свободы, а также при особо опасном рецидиве преступлений – в исправительных колониях особого режима;

д) мужчинам, осужденным к лишению свободы за совершение особо тяжких преступлений на срок свыше пяти лет, а также при особо опасном рецидиве преступлений отбывание части срока наказания может быть назначено в тюрьме, при этом суд засчитывает время содержания осужденного под стражей до вступления в законную силу обвинительного приговора в срок отбывания наказания в тюрьме;

е) лицам, осужденным к лишению свободы, не достигших к моменту вынесения судом приговора восемнадцатилетнего возраста, отбывание наказания назначается в воспитательных колониях.

Таким образом, законодатель исключил отбытия для женщин наказания в виде лишения свободы в колониях строгого режима.

Суд при назначении наказания на определенный срок обязан руководствоваться положениями ст. 58 УК РФ выбирая режим исправительного учреждения. Но при этом имеет право выбора назначать либо нет отбывание части наказания в тюрьме.

Наиболее суровые условия отбывания лишения свободы связаны с тюрьмой. Неодинаковым является и объем ограничений в исправительных колониях: менее строгий – в колониях общего режима, более строгий – в колониях строгого режима, а в колониях особого режима по ряду элементов приближается к тюремному.

Менее суровые права ограничения установлены в воспитательных колониях. Несовершеннолетние преступники в большем объеме, чем взрослые, пользуются правом на получение посылок и передач, на свидания. Им должны обеспечиваться благоприятные условия для продолжения общего и профессионального образования.

В пределах одной исправительной колонии осужденные к лишению свободы могут находиться в обычных, облегченных и строгих условиях отбывания наказания, предусмотренных видом режима данной колонии.

Для осужденных, содержащихся в тюрьмах, устанавливаются общий и строгий виды режима. Изменение условий отбывания наказания в пределах одного исправительного учреждения производится

по решению комиссии этого учреждения, в работе которой могут принимать участие представители органов местного самоуправления.

Изменение вида исправительного учреждения, назначенного приговором, производится судом в соответствии с уголовно-исполнительным законодательством РФ.

Пожизненное лишение свободы

Такой вид наказания не входил в систему наказаний в прежнем УК РСФСР. В 1992 г. пожизненное лишение свободы было предусмотрено для назначения этого вида наказания в порядке помилования при замене смертной казни. В новом УК РФ это наказание включено в систему наказаний. В соответствии со ст. 57 УК РФ ***пожизненное лишение свободы*** устанавливается за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, а также за совершение особо тяжких преступлений против общественной безопасности.

Таким образом, по новому УК пожизненное лишение свободы впервые определяется как самостоятельный вид наказания и может назначаться не только в порядке помилования Президентом РФ лиц, приговоренных к смертной казни, но и судом при назначении наказания при соблюдении условий, указанных в ст. 57 УК РФ.

Уголовное законодательство предусматривает возможность освобождения от отбывания наказания лицам, приговоренным к пожизненному лишению свободы, определив, что такое лицо может быть освобождено условно-досрочно, если судом будет признано, что оно не нуждается в дальнейшем отбывании этого наказания и фактически отбыло не менее 25 лет лишения свободы (ст. 79 УК РФ).

Пожизненное лишение свободы в настоящее время предусматривается не только в тех статьях Особенной части УК, в которых в виде наказания предусмотрена смертная казнь. Сейчас, в связи с усилением террористической деятельности в уголовном законодательстве пожизненное лишение свободы применяется в качестве самостоятельного вида наказания за совершение террористических актов (ст. 205 УК РФ).

Законодатель ограничил применение пожизненного лишения свободы по кругу лиц, установив, что оно не может назначаться к женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до семнадцати лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестидесятипятилетнего возраста. Такое ограничение за-

кономерно, так как доля женской преступности составляет всего лишь около 10 % от общей преступности. Несовершеннолетние не могут в полном объеме осознавать общественной опасности содеянного, а лица, чей возраст перевалил за 65 лет, при назначении им пожизненного лишения свободы не смогут практически воспользоваться условно-досрочным освобождением.

Смертная казнь

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

Смертная казнь – самое суровое наказание, известное уголовному праву. В то же время это одно из древнейших наказаний в истории человечества.

Исключительность смертной казни определяется особенностями условий ее применения, местом среди других мер уголовно-правового воздействия, круга лиц, которые могут быть ей подвергнуты, характером преступлений, за которые она назначается, спецификой использования ее в виде санкций Особенной части, последствиями ее замены при помиловании.

Смертная казнь предусмотрена за очень узкий круг наиболее тяжких преступлений. В УК РСФСР смертная казнь предусматривалась санкциями 13 статей Особенной части, и не всегда эти преступления были связаны с посягательством на жизнь человека.

Конституция РФ (ч. 2 ст. 20) разрешила применять смертную казнь как исключительный вид наказания временно, впредь до ее отмены и лишь за особо тяжкие преступления против жизни. Новый уголовный кодекс предусматривает это наказание только за пять составов преступлений:

- убийство при отягчающих обстоятельствах (ч. 2 ст. 105 УК РФ);
- посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (ст. 277 УК РФ);
- посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование (ст. 295 УК РФ);
- посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа (ст. 317 УК РФ);
- геноцид (ст. 357 УК РФ).

Применение смертной казни в России и ее сохранение в новом УК обусловлено рядом причин, к которым можно отнести значительный рост преступности, в том числе и преступлений против жизни, рост социальной напряженности, межнациональные конфликты и т.п. Однако большинство цивилизованных государств отказались от ее применения и в Российской Федерации в настоящее время происходят процессы, направленные на постепенную отмену этого вида наказания.

Ограничено не только количество преступлений, за совершение которых предусмотрена смертная казнь, но и существуют ограничения ее применения по кругу лиц. Причем законодатель сохранил принципы применения смертной казни по кругу лиц, которые предусматривались в УК РСФСР.

Смертная казнь (как и пожизненное лишение свободы) не может назначаться женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до восемнадцати лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестидесятипятилетнего возраста. Смертная казнь также не назначается лицу, выданному Российской Федерацией иностранным государством для уголовного преследования в соответствии с международным договором Российской Федерации или на основе принципа взаимности, если в соответствии с законодательством иностранного государства, выдавшего лицо, смертная казнь за совершенное этим лицом преступление не предусмотрена или неприменение смертной казни является условием выдачи либо смертная казнь не может быть ему назначена по иным основаниям¹⁶.

Суд наделен правом выбора назначать между смертной казнью и иными видами наказаний, предусмотренными санкциями статей Особой части УК.

В порядке помилования смертная казнь может быть заменена пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок двадцать пять лет.

После вступления приговора в законную силу все дела, по которым назначена смертная казнь, проверяются Верховным судом РФ и

¹⁶ См.: Федеральный закон РФ от 17 декабря 2009 г. № 324-ФЗ «О внесении изменений в статью 59 Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» // Российская газета. № 246. 22.12.2009 г.

Генеральной прокуратурой РФ и рассматриваются Комиссией по помилованию при Президенте РФ.

После вступления приговора в законную силу осужденный имеет право обращаться с ходатайством о помиловании, при обращении исполнение приговора приостанавливается.

Исполнение наказания в виде смертной казни регламентируется разделом VII (ст. 184-186) Уголовно-исполнительного кодекса РФ. 14 апреля 1997 г. Россия подписала в Страсбурге договор о неприменении смертной казни. Поэтому с этого момента смертная казнь хотя и назначалась судами как вид наказания, но на приведение ее в исполнение в России соблюдался мораторий.

С момента вступления в силу [Постановления](#) Конституционного суда РФ от 02.02.1999 № 3-П и до введения в действие соответствующего федерального закона, обеспечивающего на всей территории Российской Федерации каждому обвиняемому в преступлении, за совершение которого федеральным законом в качестве исключительной меры наказания установлена смертная казнь, право на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей, наказание в виде смертной казни назначаться не может независимо от того, рассматривается ли дело судом с участием присяжных заседателей, коллегией в составе трех профессиональных судей или судом в составе судьи и двух народных заседателей. На основании этого решения Указом Президента РФ в 1999 году все лица, приговоренные к смертной казни, были помилованы и смертная казнь была заменена им пожизненным лишением свободы.

В соответствии с [Определением](#) Конституционного суда РФ от 19.11.2009 № 1344-О-Р¹⁷ установлено, что положения [пункта 5](#) резолютивной части Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 2 февраля 1999 года № 3-П в системе действующего правового регулирования, на основе которого в результате длительного моратория на применение смертной казни сформировались устойчивые гарантии права человека не быть подвергнутым смертной казни и сложился конституционно-правовой режим, в рамках которого – с учетом международно-правовой тенденции и обязательств, взятых на себя Российской Федерацией, – происходит необратимый процесс, направленный на отмену смертной казни, как исключительной меры

¹⁷ СЗ РФ. 2009. № 48. Ст. 5867.

наказания, носящей временный характер («впредь до ее отмены») и допускаемой лишь в течение определенного переходного периода, т.е. на реализацию цели, закрепленной [статьей 20 \(часть 2\)](#) Конституции Российской Федерации, означают, что исполнение данного Постановления в части, касающейся введения суда с участием присяжных заседателей на всей территории Российской Федерации, не открывает возможность применения смертной казни, в том числе по обвинительному приговору, вынесенному на основании вердикта присяжных заседателей.

Лекция 13. Назначение наказаний

1. Общие начала назначения наказания.
2. Обстоятельства, смягчающие наказание.
3. Обстоятельства, отягчающие наказание.
4. Особенности назначения наказания.
5. Порядок определения сроков наказаний при их сложении.
6. Исчисление сроков наказаний и зачет наказания.
7. Условное осуждение.

1. Общие начала назначения наказания

Реализация уголовно-правовых норм заключается в привлечении виновного за совершение преступления к уголовной ответственности и в конечном итоге в назначении наказания осуществляемого судом. Сам процесс реализации уголовно-правовых норм регламентирован уголовно-процессуальным законодательством, но и в уголовном законодательстве имеются нормы, устанавливающие общие положения назначения наказания, что должно являться гарантией соблюдения основных принципов уголовной ответственности.

Суд, при избрании виновному наказания, обязан руководствоваться определенными принципами, которые закреплены в ст. 60 УК РФ, и в соответствии с которыми, лицу, признанному виновным в совершении преступления, назначается справедливое наказание в пределах, установленных соответствующей статьей Особенной части УК и с учетом положений Общей части УК.

Это означает, что при назначении наказания суд в обязательном порядке должен учитывать все положения Общей части УК, и в то же время не выходить за рамки тех видов и размеров наказаний, которые

определены санкцией статьи Особенной части УК, устанавливающей преступность совершенного деяния.

Общие начала назначения наказания объединяются принципом его справедливости. Справедливым следует считать такое наказание, которое соответствует тяжести совершенного преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного, т. е. речь идет об индивидуализации наказания.

Принцип справедливости в уголовном праве выражается в том, что подавляющее большинство норм Особенной части Уголовного кодекса содержат альтернативные санкции. Поэтому законодатель особо подчеркнул, что более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершенное преступление назначается в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания.

Принципу справедливости очень близок по смыслу принцип достаточности наказания. Принцип достаточности, к сожалению, не нашел своего отражения в уголовно-правовых нормах, устанавливающих общие начала назначения наказания, но на него прямо указывает ч. 3 ст. 60 УК РФ, которая гласит: при назначении наказания учитываются характер и степень общественной опасности преступления, и личность виновного, в том числе обстоятельства, смягчающие или отягчающие наказание, а также влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи. Принцип достаточности выражается в том, что наказание должно по своей сути удовлетворять все стороны и осужденного и потерпевшего и все общество в целом. Это достижимо в основном только в идеале. Но все же, если наказание будет чрезмерным, то будет отсутствовать принцип справедливости. Чрезмерное суровое наказание вызывает у осужденного чувство обиды, озлобления, что негативно отражается на достижении целей наказания. В то же время чрезмерно мягкое наказание создает иллюзию безнаказанности не только у осужденного, но и у других лиц, провоцируя на совершение новых преступлений.

Таким образом, *социальная справедливость* достигается путем учета судом при назначении наказания следующих *правил*:

а) наказание должно назначаться в пределах, установленных соответствующей статьей Особенной части УК РФ. Более строгий вид наказания, из числа предусмотренных за совершенное преступление,

назначается лишь в том случае, если менее строгий его вид не может обеспечить достижения целей наказания;

б) наказание назначается с учетом положений Общей части УК РФ, тех из них, которые так или иначе связаны с назначением наказания и влияют на этот процесс (понятие, цели и виды наказаний, особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних и др.);

в) наказание назначается с учетом характера и степени общественной опасности преступления. Под характером общественной опасности преступления понимается качественная характеристика опасности преступления как определенной разновидности уголовно наказуемого деяния. Она зависит в первую очередь от характера и ценности объекта преступного посягательства. Любые убийства, как преступления против жизни, отличаются от любого причинения вреда здоровью по объекту посягательства. Степень общественной опасности преступления – количественная характеристика преступных деяний одного и того же характера; зависит от размера причиненного вреда, от формы вины, от способа совершения преступления и других обстоятельств совершения преступления;

г) при назначении наказания учитывается личность виновного. Определенные свойства личности обычно отражаются в совершенном им преступлении. Личность виновного – понятие, объемлющее общественную сущность человека, его психологические и биологические особенности. Для определения вида и размера наказания важно, в частности, отношение подсудимого к труду, обучению, общественному долгу, его поведение на производстве и в быту, трудоспособность, состояние здоровья, семейное положение, сведения о судимости. На основании этого критерия подлежат учету судом данные, отрицательно характеризующие виновного: уклонение от общественно полезного труда, злоупотребление спиртными напитками, плохое отношение к семье, работе, нарушения общественного порядка и т.п.

д) при назначении наказания суд учитывает обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание. Эти обстоятельства предусмотрены ст. 61 и 63 УК РФ. Обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, – это обстоятельства, относящиеся как к характеристике совершенного виновным преступления, так и к характеристике его лич-

ности, и способные повлиять на вид и меру назначенного судом наказания;

е) при назначении наказания суд учитывает влияние назначенного наказания на исправление виновного и условия жизни его семьи. Первое связано с достижением целей наказания, второе – со стремлением закона снизить по возможности негативные побочные социальные последствия назначенного наказания.

Более строгое наказание, чем предусмотрено соответствующими статьями Особенной части УК за совершенное преступление, может быть назначено по совокупности преступлений и по совокупности приговоров в соответствии со статьями 69 и 70 УК РФ. Основания для назначения менее строгого наказания, чем это предусмотрено законом за совершенное преступление, определяются статьей 64 УК РФ¹⁸.

Все указанные условия, образующие общие начала назначения наказания, должны выполняться обязательно в их совокупности. Только в этом случае возможно назначение справедливого наказания и достижение его целей.

2. Обстоятельства, смягчающие наказание

В соответствии с требованиями ч. 3 ст. 60 УК РФ суд, при назначении наказания должен учитывать обстоятельства *смягчающие иотягчающие наказание*. Под такими обстоятельствами понимаются определенные условия объективного и субъективного характера, которые в той или иной мере влияют на достижение целей наказания. Эти обстоятельства оказывают влияние именно на назначение и меру наказания, а не на саму уголовную ответственность.

Обстоятельства, смягчающие наказание перечислены в ст. 61 УК РФ. К ним относятся:

Совершение впервые преступления небольшой тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств. В уголовном кодексе все преступления, в зависимости от общественной опасности разделены на четыре категории. К менее значительным относятся преступления небольшой тяжести. Соответственно за эти преступления предусмотрены и менее строгие виды и размеры наказаний. Соверше-

¹⁸ См.: **Постановление** Пленума Верховного суда РФ от 11.01.2007 г. № 2. О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания. // БВС РФ. 2007. № 4.

ние преступления небольшой тяжести признается смягчающим обстоятельством, только в том случае, если оно совершается впервые и вследствие случайного стечения обстоятельств.

Совершение преступления *впервые*, признается тогда, когда лицо ранее не совершало преступлений. К данной категории законодатель отнес также лиц, которые хотя и совершали преступления, но за ними не сохранились уголовно-правовые последствия, т. е. истекли сроки давности привлечения к уголовной ответственности, истекли сроки давности исполнения обвинительного приговора суда, если судимость с них снята вследствие актов амнистии, помилования, если судимость снята или погашена.

Под *случайным стечением обстоятельств* понимаются такие обстоятельства, которые, как правило, не характерны для виновного и явились результатом воздействия на него различных факторов, приведших к совершению преступления. К таким обстоятельствам можно отнести: внезапно возникшую конфликтную ситуацию; заблуждение лица относительно противоправности своего деяния; совершение преступления в компании под влиянием друзей и т.д.

Несовершеннолетие виновного. Уголовная ответственность за подавляющее большинство преступлений предусмотрена с достижением лицом шестнадцатилетнего, а в ряде случаев и с четырнадцатилетнего возраста. При этом законодатель не может не учитывать то обстоятельство, что психика несовершеннолетнего существенно отличается от взрослого человека и находится еще в стадии формирования. Также немаловажным фактором является склонность к подражанию, озорство, стремление самоутвердиться, повышенная чувствительность, неумение правильно оценивать ситуацию, отсутствие жизненного опыта у несовершеннолетних. Все это и много другое необходимо учитывать как обстоятельство, смягчающее наказание, включая и тот фактор, что наказание для несовершеннолетнего в первую очередь должно преследовать цель исправления.

Беременность. Это обстоятельство признается смягчающим в любом случае, независимо от того, связано ли преступление с беременностью женщины или нет. Законодатель в данном случае учитывает: во-первых, психическое и физиологическое состояние женского организма в период беременности (повышенная нервозность, раздражительность, вспыльчивость, неуравновешенность), а во-вторых, ис-

ходя из принципа гуманизма, наказание, не должно негативно отражаться на рождении ребенка и материнстве. Наказание может быть смягчено и в случае, когда женщина совершила преступление, не будучи беременной, однако к моменту назначения наказания находилась в таком состоянии.

Наличие малолетних детей у виновного. Это обстоятельство впервые введено в уголовное законодательство в качестве смягчающего наказания.

Малолетним признается ребёнок, не достигший 14-летнего возраста.

Наличие малолетних детей у виновного, как обстоятельство, смягчающее наказание, с одной стороны, исходит из принципа гуманизма, а с другой – обусловлено стремлением законодателя, учесть интересы семьи виновного, и призвано содействовать нормальному воспитанию детей и их материальному содержанию, так как наказание всегда связывается с определенными лишениями и ограничениями. При этом необходимо учитывать, проживает ли виновный с детьми, его роль в их воспитании и материальном обеспечении и т.д. Если виновный жестоко обращался с детьми, не оказывал им материальной поддержки, не проживал с ними либо привлекается к уголовной ответственности за преступления направленные против них, то наличие малолетних детей у него не должно являться обстоятельством, смягчающим наказание.

Совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания. Учет стечения тяжелых жизненных обстоятельств как смягчающих предполагает наличие трех условий: а) на момент деяния существуют негативные мотивы личного или семейного плана, б) они субъективно воспринимаются виновным как тяжелые и фактически являются таковыми, в) они оказывают существенное влияние на сознание и волю лица – именно вследствие их наличия виновный совершает преступление.

Таковыми обстоятельствами могут быть серьезное заболевание виновного, перенесенная им тяжелая душевная травма, наступившая инвалидность, острый конфликт на производстве или в быту, серьезные материальные затруднения, гибель членов семьи и т.д.

При определении наказания необходимо обращать внимание на то, зависело ли и как появление тяжелых жизненных обстоятельств от

воли и предшествующего поведения виновного, в какой степени эти обстоятельства предопределили его преступное поведение.

Мотив сострадания предполагает совершение преступления из сострадания к потерпевшему, например, лишение его жизни в случае его тяжелой неизлечимой болезни.

Совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости. При таких обстоятельствах выбор поведения виновного серьезно ограничен неблагоприятными факторами.

Эти факторы: а) возникают в результате сознательной деятельности третьих лиц, б) оказывают давление на сознание и волю виновного, понуждая его на противоправное поведение, в) реализуются определенными способами – угрозой, принуждением, использованием зависимого положения виновного. Эти способы, в конечном счете, оказывают серьезное негативное воздействие на поведение лица. Уголовная ответственность при данных обстоятельствах наступает лишь в тех случаях, когда лицо имело возможность руководить своими действиями (бездействием). Если же оно не могло руководить своими действиями (бездействием), то, в соответствии со ст. 40 УК РФ, данное обстоятельство исключает преступность содеянного.

Под *психическим принуждением* понимается реальная угроза причинения вреда здоровью, шантаж, распространение порочащих сведений и т.д.

Под *физическим принуждением* понимается причинение побоев или телесных повреждений, уничтожение имущества.

Физическое или психическое принуждение может иметь место не только в отношении самого виновного, но и в отношении его родных и близких.

Под *материальной, служебной и иной зависимостью* понимается такая зависимость, когда виновный действовал в интересах лица, которое либо содержит его, обеспечивая деньгами, одеждой, продуктами, либо является его руководителем, либо каким то образом может влиять на его поведение.

Совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержании лица, совершившего преступление, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения. Данное обстоятельство связыва-

ется с несколькими обязательными факторами. С одной стороны, виновный действует при обстоятельствах, которые сами по себе исключают преступность деяния (ст. 37-42 УК РФ), а с другой стороны, он сознательно превышает допустимые пределы, что и влечет наступление уголовной ответственности. Однако при назначении наказания необходимо учитывать, что виновный при его совершении ставил перед собой, прежде всего, общественно-полезную цель и благие намерения.

Противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившегося поводом для преступления. Это обстоятельство связывается, прежде всего, с психическим состоянием виновного, которое возникло в результате противоправного или аморального поведения потерпевшего. Именно такое поведение потерпевшего является поводом для совершения виновным преступления. Противоправность связывается с такими действиями потерпевшего, которые нарушают, охраняемые законом права и интересы как самого виновного, так и его близких. Под аморальностью понимаются такие действия потерпевшего, которые хотя и не являются противоправными, но вместе с тем противоречат нормам морали.

*Явка с повинной, активное содействие раскрытию и расследованию преступления, изобличению и уголовному преследованию других соучастников преступления, розыску имущества, добытого в результате преступления*¹⁹. Указанные обстоятельства относятся к разновидностям так называемого позитивного после преступного поведения, свидетельствующего о значительном снижении опасности лица, совершившего преступление. Явка с повинной при совершении некоторых видов преступлений (если об этом прямо указывается в уголовно-правовой норме) может вообще являться обстоятельством, освобождающим виновного от уголовной ответственности.

Явка с повинной представляет собой добровольное сообщение лица органам власти о факте совершенного им преступления, сделанное при личной явке в органы власти.

¹⁹ См.: Федеральный закон РФ от 26 июня 2009 г. № 141-ФЗ. «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» // СЗ РФ. 2009. № 26. Ст. 3139.

Активное способствование раскрытию и расследованию преступления заключается в оказании помощи правоохранительным органам в изобличении сообщников, предоставлении и отыскании доказательств.

Оказание медицинской и другой 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. Указанные обстоятельства свидетельствуют о раскаянии виновного и значительно снижают опасности вреда, причиненного преступлением. Добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда связывается с принятием виновным самостоятельного решения о возврате, похищенных предметов либо выплате за них денежной компенсации, восстановление поврежденного в результате преступления имущества, оказание моральной и материальной поддержки. Иными действиями по заглаживанию вреда признаются добровольные действия виновного, направленные на создание для потерпевшего благоприятных условий, например, приобретение продуктов питания, вещей домашнего обихода и др.

Перечень смягчающих наказание обстоятельств, указанных в ст. 61 УК РФ, не является исчерпывающим, так как в уголовном законе прямо указывается, что в качестве обстоятельств, смягчающих наказание могут учитываться и другие обстоятельства, не предусмотренные данной статьей. К таким обстоятельствам могут относиться, например, наличие у виновного государственных наград, выполнение интернационального долга на территории Афганистана и участие в ликвидации банд-формирований на территории Чеченской Республики и др. Суд вправе признать любое другое обстоятельство смягчающим наказание, по своему усмотрению, мотивируя принятое решение. В то же время суд может и не признать перечисленные в ст. 61 УК РФ обстоятельства в качестве смягчающих, если будет установлено, что виновный использует эти обстоятельства с целью отклонения справедливого наказания.

Если смягчающее обстоятельство предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК РФ в качестве признака преступления, оно само по себе не может повторно учитываться при назначении

наказания. Это относится к таким преступлениям, как, например, убийство при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 108 УК РФ).

Смягчение наказания виновному в случае учета судом смягчающих обстоятельств осуществляется в пределах санкции статьи УК РФ, по которой квалифицированы действия виновного.

При наличии таких смягчающих обстоятельств, как явка с повинной, активное содействие раскрытию преступления, изобличение других соучастников преступления, розыск имущества, добытого в результате преступления, оказание медицинской помощи и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, а также иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему, отсутствии при этом отягчающих обстоятельств, срок или размер наказания, согласно ст. 62 УК РФ, не могут превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного статьей Особенной части УК РФ²⁰.

Для назначения наказания, не превышающего двух третей максимального срока или размера наиболее строгого наказания, достаточно одного из указанных обстоятельств.

В случае заключения **досудебного соглашения** о сотрудничестве при наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных **пунктом "и" части первой статьи 61** УК РФ, и отсутствии отягчающих обстоятельств срок или размер наказания не могут превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей **Особенной части** УК РФ.

Положения части первой ст. 61 УК РФ не применяется, если соответствующей статьей **Особенной части** УК предусмотрено пожизненное лишение свободы или смертная казнь. В этом случае наказание назначается в пределах санкции соответствующей статьи **Особенной части** УК РФ.

²⁰ См.: Федеральный закон РФ от 26 июня 2009 г. № 141-ФЗ. «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» // СЗ РФ. 2009. № 26. Ст. 3139.

В случае заключения **досудебного соглашения** о сотрудничестве, если соответствующей статьей **Особенной части** УК РФ предусмотрено пожизненное лишение свободы или смертная казнь, эти виды наказания не применяются. При этом срок или размер наказания не могут превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания в виде лишения свободы, предусмотренного соответствующей статьей **Особенной части** УК РФ²¹. Таким образом, законодатель предусмотрел возможность гарантировать снижение уголовного наказания лицам, оказывающим содействие правоохранительным органам и правосудию.

В случае если установлено, что лицом, заключившим **досудебное соглашение** о сотрудничестве, были предоставлены ложные сведения или сокрыты от следователя либо прокурора какие-либо иные существенные обстоятельства совершения преступления, суд назначает ему наказание в общем порядке без применения положений **частей второй, третьей и четвертой статьи 62** УК РФ, касающихся срока и размера наказания, и **статья 64** УК РФ (ст. 63.1 УК РФ²²).

3. Обстоятельства, отягчающие наказание

Наряду с обстоятельствами, смягчающими наказание, уголовное законодательство предусматривает и обстоятельства, которые отягчают наказание. Содержание таких обстоятельств в новом УК значительно изменилось и расширилось.

Обстоятельствами, отягчающими наказание в соответствии со ст. 63 УК РФ, являются:

Рецидив преступлений. Под *рецидивом преступлений* понимается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление. Рецидив преступлений, независимо от его вида является обстоятельством, отягчающим наказание.

Учитывая то обстоятельство, что виновный уже ранее совершал преступления, а в случае рецидива и привлекался к уголовной ответ-

²¹ Там же.

²² Введена Федеральным законом РФ от 26 июня 2009 г. № 141-ФЗ. «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» // СЗ РФ. 2009. № 26. Ст. 3139.

ственности, он, несомненно, представляет повышенную общественную опасность, показывающую, что лицо не желает исправляться, а поэтому к нему необходимо принимать и более строгие меры наказания.

Наступление тяжких последствий в результате совершения преступления. Преступление по своей сути является общественно опасным деянием и всегда влечет за собой наступление каких-либо вредных последствий. Во многих статьях Особенной части УК такое обстоятельство прямо указывается как квалифицирующий признак. Однако в тех случаях, когда наступление тяжких последствий не является квалифицирующим признаком, суд вправе признать такое обстоятельство в качестве отягчающего наказание.

Понятие ***«тяжкие последствия»*** относится к категории оценочных, поэтому вопрос об их наличии должен решаться судом в каждом конкретном случае с учетом всех обстоятельств дела в их совокупности. Вред, являющийся тяжким применительно к одному деянию, может не оказаться таковым применительно к другому.

К тяжким последствиям как отягчающему обстоятельству нельзя относить обычные для вида преступления (убийства, тяжкие телесные повреждения, крушения и т.д.) результаты. В судебной практике тяжким считается не охватываемый конкретным признаком состава вред в виде гибели людей, тяжелых увечий или иного значительного расстройства здоровья, существенное нарушение нормальной деятельности предприятий, учреждений или организаций, срыв важных договорных обязательств. Во внимание принимается вред как непосредственно причиненный преступлением, так и отдаленный, побочный. Важно установить, однако, что, во-первых, этот вред находится в причинной связи с совершенным преступлением и, во-вторых, имеется надлежащее субъективное отношение виновного к наступлению такого вреда (по крайней мере, в форме преступной небрежности).

Совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества (преступной организации). Совершение преступлений в составе группы лиц, независимо от их сплоченности, несомненно, представляет повышенную общественную опасность содеянного, поскольку объединение усилий не только облегчает совершение преступлений, но и влечет причинение большего вреда, в отличие от

совершения преступного деяния одним лицом. Опасность совершения преступления группой лиц проявляется и в том, что в преступную деятельность вовлекаются все новые лица, а также происходит своеобразное обучение «новичков» преступному ремеслу. Законодательное определение группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы и преступного сообщества дается в ст. 35 УК РФ.

Мера влияния этогоотягчающего обстоятельства на избираемое судом наказание зависит от степени и характера участия виновного члена группы в совершении преступления, от его «вклада» в создание такой группы.

Особо активная роль в совершении преступления. Данное обстоятельство определяется в качестве отягчающего наказание в связи с тем, что особо активная роль виновного в совершении преступления представляет наибольшую опасность этого лица среди других соучастников. Суд, при назначении наказания за преступление совершенное в соучастии, должен учитывать роль каждого из соучастников, выделив среди них наиболее активных лиц. При этом особо активное поведение учитывается на любой стадии совершения преступления.

Привлечение к совершению преступления лиц, которые страдают тяжкими психическими расстройствами либо находятся в состоянии опьянения, а также лиц, не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность. Эти обстоятельства серьезно повышают общественную опасность совершаемого лицом преступления, так как в одних случаях (привлечение к совершению преступления лиц, страдающих болезненными психическими расстройствами) это может свидетельствовать о стремлении виновного избежать уголовной ответственности, в других (привлечение к совершению преступления лица, находящегося в состоянии опьянения) – о преступном использовании состояния опьянения соучастника, облегчающего втягивание его в совершение преступления.

Особую опасность представляет вовлечение в совершение преступления несовершеннолетних. Само по себе это деяние, совершенное в отношении любого несовершеннолетнего, образует самостоятельный состав преступления (ст. 150 УК РФ). В случае, если несовершеннолетний при этом не достиг возраста уголовной ответственности, это учитывается и как обстоятельство, отягчающее наказание.

Необходимо отметить, что в соответствии с ч. 2 ст. 33 УК РФ лицо, привлекающее к совершению преступления психически больных и лиц, не достигших возраста наступления уголовной ответственности, признается исполнителем преступления.

Совершение преступления по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы.

Совершение преступления по таким мотивам предполагает стремление виновного в преступлении показать фактом его совершения свою неприязнь к какой-либо нации, расе или религии, а также к тем или иным их представителям. Это само по себе противоречит положениям Конституции РФ, которая категорически запрещает любые формы ограничения прав граждан по признакам политической, идеологической, социальной, расовой, национальной, религиозной принадлежности.

Совершение преступления из мести за правомерные действия других лиц, а также с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение

Мотив мести в принципе предполагает акт расплаты, причинения зла за зло, причиненное человеку в прошлом, в данном же случае поведение потерпевшего является злом исключительно с точки зрения виновного, так как поводом для мести выступает правомерное поведение потерпевшего. *Цель облегчить или скрыть другое преступление*, нередко связана с мотивом мести за правомерное поведение потерпевшего, но возможно, что преступление в этом случае совершается из других побуждений, в связи с чем, решающее для назначения наказания значение приобретает именно указанная цель преступления.

Совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга. Данное обстоятельство учитывается в качестве отягчающего наказание, только в тех случаях, если имеется тесная связь преступного деяния с совершением потерпевшим служебной деятельности или общественного долга.

Под *осуществлением служебной деятельности* следует понимать действия лица, входящие в круг его обязанностей, вытекающие из трудового договора с государственными или частными предприятия-

ми или учреждениями, деятельность которых не противоречит законодательству. Потерпевшим от преступления не обязательно будет должностное лицо. Им может быть любой работник соответствующего предприятия, учреждения, организации.

Под *выполнением общественного долга* понимается осуществление гражданами как специально возложенных на них общественных обязанностей, так и совершение других действий в интересах общества или отдельных лиц.

Опасность рассматриваемого обстоятельства связывается с тем, что лицо, добросовестно исполняющее возложенные на него обязанности, должно быть уверено в том, что оно будет защищено от преступных посягательств.

Совершению наступления в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, а также в отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица, находящегося в зависимости от виновного. Состояние беременности потерпевшей значительно повышает опасность преступления. Условием признания этого обстоятельства отягчающим наказание является достоверность знания виновного о состоянии беременности потерпевшей.

Совершение преступления в отношении *малолетних и других беззащитных и беспомощных лиц* свидетельствует об особой безнравственности и жестокости виновного. *Малолетними* признаются подростки, не достигшие 14-летнего возраста, *беззащитными и беспомощными* признаются лица с физическими недостатками, психическими расстройствами, а престарелыми – лица, достигшие пенсионного возраста. Очень важным фактором для данного обстоятельства является то, что виновный осознает беспомощность указанной категории лиц, невозможность с их стороны противостоять совершаемым противоправным действиям.

Зависимость потерпевшего от виновного может быть материальная, служебная и иная.

Под *иной зависимостью* имеют в виду ту, которая проистекает из родственных или супружеских отношений, основана на законе или договоре (например, зависимость подопечных от опекунов и попечителей, обвиняемого от следователя и т.д.).

По смыслу закона зависимость, во-первых, должна носить существенный характер и, во-вторых, облегчать совершение преступления и достижение преступного результата.

Совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательством, а также мучениями для потерпевшего. Данное обстоятельство признается отягчающим в связи с тем, что оно наиболее ярко выражает сущность виновного, его отношение к общечеловеческим ценностям, к которым относят жизнь и здоровье (в том числе и психическое здоровье).

В судебной практике признак особой жестокости получил толкование в связи с рассмотрением дел об умышленных убийствах и связывается как со способом преступления, так и с другими обстоятельствами, свидетельствующими о проявлении виновным особой жестокости.

Под *особой жестокостью* признаются такие действия виновного, когда к потерпевшему при совершении преступления применялись пытки, истязания или совершалось глумление над жертвой либо когда преступление совершено способом, который заведомо для виновного связан с причинением потерпевшему особых страданий (нанесение множества телесных повреждений, причинение физической боли или психических страданий в присутствии близких потерпевшего и т.д.). К особой жестокости следует отнести и глумление над телами умерших и местами их захоронения, вандализм, жестокое обращение с животными и т.д.

Под *садизмом* понимается ненормальная страсть к жестокости, наслаждение чужими страданиями. Чаще всего садистские мотивы проявляются в половых преступлениях.

Под *издевательством* понимается совершение действий, унижающих честь и достоинство потерпевшего, причинение ему психических страданий.

Совершение преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ, взрывных и 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. Совершение преступления при указанных обстоятельствах представляет собой повышенную

опасность. Оружие и другие перечисленные предметы и вещества, с одной стороны, облегчают виновному совершение преступлений, а с другой – наносят обществу непоправимый вред.

Под *оружием* понимаются предметы, предназначенные для поражения живой цели и не имеющие иного, например, хозяйственного назначения. Совершение преступления с использованием оружия, веществ, средств, указанных в данной статье УК, значительно повышает опасность преступления.

Под *физическим насилием* понимается любая форма физического воздействия на потерпевшего при совершении преступления. Психическим насилием являются различного рода угрозы применения к потерпевшему или его близким физического насилия или причинения имущественного или иного вреда.

Совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также массовых беспорядках. В соответствии с Законом РСФСР «О чрезвычайном положении» 1991 г. чрезвычайное положение означает особый правовой режим деятельности органов государственной власти и органов местного самоуправления, предприятий, учреждений и организаций. *Чрезвычайное положение* – временная мера. Основанием для ее введения могут быть попытки насильственного изменения конституционного строя, а также стихийные бедствия, эпидемии, эпизоотии, крупные аварии, ставящие под угрозу жизнь и здоровье граждан.

Под *стихийным бедствием* понимается ситуация, возникшая в результате пожара, наводнения, землетрясения, обвала, эпидемии и т.п. Иное общественное бедствие может возникнуть в итоге военных действий, массовых беспорядков и т.д. Ослабленному общественному организму преступлением причиняется вред, который в сложившейся тяжелой обстановке как бы «удесятеряется», воспринимается населением особенно болезненно, остро.

Наиболее распространенный вид общественного бедствия – стихийное бедствие, в условиях которого совершаются хищения путем кражи, грабежа, разбоя, осуществляются посягательства на жизнь и здоровье граждан, распространяются провокационные измышления и слухи, направленные на разжигание национальной вражды и розни.

Массовые беспорядки предполагают грубое нарушение общественного порядка с привлечением большого числа людей (толпы) и

сопровожаются погромами, разрушениями, поджогами и иными насильственными действиями.

Совершение преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора. Обман потерпевших и совершение преступления с использованием служебного положения, серьезным образом подрывают авторитет государственных, общественных организаций, коммерческих и иных структур, от имени которых виновные выступают. Использование доверия, несомненно, значительно облегчает совершение преступления. Особенно часто такие обстоятельства отмечаются при совершении преступлений в экономической сфере. Именно там договор является основой юридических взаимоотношений между хозяйствующими субъектами.

Совершение преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти. Особенную опасность представляют собой преступления, в которых преступниками используется форменная одежда или документы представителя власти. Эти преступления не только подрывают авторитет государственных или муниципальных органов, но наносят вред всему обществу в целом, порождая недоверие к сотрудникам этих органов. В условиях значительного роста преступности и коррупции такие обстоятельства усиливают социальную напряженность и являются дестабилизирующим фактором.

Совершение умышленного преступления сотрудником органа внутренних дел²³. Данное обстоятельство было внесено в уголовное законодательство в связи с резким увеличением количества совершенных сотрудниками милиции преступлений и возрастающим в обществе негодованием по этому поводу. Данная поправка вызывает неоднозначное отношение общества. Почемуотягчающим обстоятельством определяют только преступное поведение сотрудников органов внутренних дел? Как в таких случаях оценивать действия других работников правоохранительной системы (прокуроров, судей, адвокатов)? А разве чиновники других государственных органов, осу-

²³ Федеральный закон от 22 июля 2010 г. № 155-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» // СЗ РФ. 2010. № 30. Ст. 3986.

ществляющих контрольные функции не должны нести повышенную ответственность за свои действия? Совершение преступления всеми вышеперечисленными лицами подрывает не только авторитет государственной власти, но и вызывает недоверие к ней всего общества. Наверное, в таком случае необходимо было бы отразить в качестве отягчающего обстоятельства совершение преступления сотрудником государственного органа, наделенного властными полномочиями.

В отличие от перечня обстоятельств, смягчающих наказание, перечень отягчающих обстоятельств является *исчерпывающим*.

Уголовным кодексом установлено правило, согласно которому, если отягчающее обстоятельство предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК в качестве признака преступления, оно само по себе не может повторно учитываться при назначении наказания.

Например, при назначении наказания за умышленное убийство с особой жестокостью это обстоятельство не может учитываться в качестве отягчающего, так как именно по этому признаку такое убийство относится к убийству при отягчающих обстоятельствах.

Учет отягчающих и смягчающих обстоятельств в совокупности при назначении наказания призван служить для достижения целей уголовного наказания.

4. Особенности назначения наказания

Современное уголовное законодательство предусмотрело ряд особенностей при назначении наказания, которые должны учитываться судом.

К таким особенностям *относятся*: назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление; назначение наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении; назначение наказания за неоконченное преступление; назначение наказания за преступление, совершенное в соучастии; назначение наказания при рецидиве преступлений; назначение наказания по совокупности преступлений; назначение наказания по совокупности приговоров.

Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление. Уголовное право предусматривает случаи, когда наличие смягчающих обстоятельств может служить основанием и

для назначения более мягкого наказания, чем предусмотрено за совершенное преступление. В соответствии с ч.1 ст. 64 УК РФ 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 УК РФ, или суд может назначить более мягкий вид наказания, чем предусмотрен этой статьей, или не применить дополнительный вид наказания, предусмотренный в качестве обязательного.

Таким образом, основанием для такого серьезного смягчения наказания, каким является назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление, являются исключительные обстоятельства.

Исключительными обстоятельствами дела, являются данные, существенно снижающие степень общественной опасности совершённого преступления, свидетельствующие о том, что наказание, предусмотренное заданное преступление, в отношении конкретного виновного является слишком суровым. Исключительными могут выступать обстоятельства, в том числе и предусмотренные законом в качестве смягчающих, которые существенно уменьшают степень общественной опасности совершенного преступления.

Чаще всего речь идет о совокупности обстоятельств, характеризующих обстановку и иные условия совершения преступления, мотивы и цели деятельности, наступившие последствия, свидетельствующие о незначительной роли виновного в совершении преступления, о ранней стадии, на которой было прервано деяние, и т.п. Но это может быть и одно существенное обстоятельство, например, активное содействие раскрытию преступления, совершенного в соучастии или группой лиц, при отсутствии в деле отягчающих обстоятельств. Важно не количество снижающих наказание обстоятельств, а то, насколько значительно они уменьшили степень опасности содеянного.

На первое место поставлены обстоятельства, связанные с целями и мотивами деяния, ролью виновного в совершении преступления, его

поведением, и другие обстоятельства, существенно уменьшающие степень общественной опасности деяния.

Цели и мотивы виновного в этом случае должны быть лишены низменного характера, и свидетельствовать о том, что преступление им совершено не по злему умыслу, а в силу причин, которые дают возможность для смягчения наказания.

Наказание ниже низшего предела может быть назначено, если виновный был второстепенным участником преступления. Признаки поведения виновного после совершения преступления в основном могут быть сведены к тем, которые в соответствии со ст. 61 УК РФ являются обстоятельствами, смягчающими наказание.

Закон дает ответ, каковы могут быть пределы возможного смягчения наказания при наличии исключительных обстоятельств. У суда есть три варианта: 1) наказание может быть назначено ниже низшего предела, т.е. суд может выйти за нижний предел санкции вплоть до минимального размера вида наказания, предусмотренного санкцией, но не вправе перейти к иному виду наказания; 2) суд может назначить более мягкий вид наказания; 3) суд может не применять дополнительное наказание.

Назначение наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении. Назначение наказания за неоконченное преступление, за преступление, совершенное в соучастии и при рецидиве преступлений. В суде присяжных в случае признания подсудимого виновным в совершении преступления присяжные заседатели решают вопрос о том, заслуживает ли он снисхождения или особого снисхождения. При положительном ответе возникает проблема пределов такого снисхождения, разрешимая новым УК РФ. Данное положение закрепляется в уголовном законодательстве с целью определенного влияния решения присяжных заседателей на приговор выносимый профессиональным судьей на основании вердикта присяжных заседателей.

В соответствии с ч.1 ст. 65 УК РФ назначение наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении характеризуется тем, что срок и 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 УК предусматривается смертная казнь или пожизненное заключение, при вердикте присяжных о снисхождении эти виды наказания не применяются, а наказание назначается в пределах санкции, предусмотренной соответствующей статьей Особенной части УК РФ.

При назначении наказания лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, но заслуживающим снисхождения, обстоятельства, отягчающие наказание не учитываются.

Назначение наказания за неоконченное преступление. Уголовный кодекс предусматривает специфические условия и порядок назначения наказания за неоконченное преступление (ст. 66 УК РФ).

Во-первых, при назначении наказания за неоконченное преступление учитываются обстоятельства, в силу которых преступление не было доведено до конца.

Во-вторых, 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 за оконченное преступление.

В-третьих, 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 УК РФ за оконченное преступление.

Назначение наказания за преступление совершенное в соучастии. Различен подход законодателя к назначению наказания за преступление, совершенное в соучастии, каждому участнику. При этом должны учитываться характер и степень фактического участия лица в совершении преступления, значение этого участия для достижения цели преступления, его влияние на характер и размер причиненного вреда. Смягчающие и отягчающие обстоятельства, относящиеся к личности одного из соучастников, учитываются при назначении наказания только этому участнику.

Несмотря на то, что все соучастники преступления несут ответственность в равном объеме за совершенное преступное деяние, нака-

зание назначается персонально каждому участнику, и зависит от его роли в содеянном с учетом всех обстоятельств дела.

Назначение наказания при рецидиве преступлений. Особое значение уделено в Уголовном кодексе назначению наказания при рецидиве преступлений.

При назначении наказания при рецидиве, опасном рецидиве или особо опасном рецидиве преступлений учитываются 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.

Срок наказания при любом виде рецидива преступлений не может быть менее одной третьей части максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, но в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части настоящего Кодекса.

При любом виде рецидива преступлений, если судом установлены смягчающие обстоятельства, предусмотренные статьей 61 настоящего Кодекса, срок наказания может быть назначен менее одной третьей части максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, но в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части УК РФ, а при наличии исключительных обстоятельств, предусмотренных статьей 64 УК РФ, может быть назначено более мягкое наказание, чем предусмотрено за данное преступление.

Назначение наказания по совокупности преступлений. Совокупность преступлений образует совершение лицом двух или более деяний, предусмотренных различными статьями или частями статьи УК, ни за одно из которых лицо не было осуждено. Поскольку в этом случае виновный осуждается за несколько преступлений, возникает вопрос об особом порядке назначения наказания. Решению этого вопроса служит ст. 69 УК РФ, определившая порядок *назначения наказания по совокупности преступлений*: суд вначале назначает наказание за каждое преступление отдельно, окончательное же наказание назначается либо путем поглощения менее строгого наказания более строгим, либо путем частичного или полного сложения наказаний.

Таким образом, существуют два способа определения окончательного наказания:

- 1) способ поглощения менее строгого наказания более строгим;
- 2) способ полного или частичного сложения наказаний.

Назначение наказания отдельно за каждое преступление позволяет при необходимости изменить приговор по одному из преступлений в кассационном или надзорном порядке. Амнистия может распространяться только на одно из преступлений. Поэтому наказание должно быть определено за каждое преступление отдельно. Определяя наказание за второе и последующие преступления, суд учитывает их в качестве отягчающих обстоятельств.

В соответствии с ч. 2 ст. 69 УК РФ принцип поглощения применяется лишь тогда, когда совокупность преступлений включает в себя преступления небольшой и средней тяжести.

Окончательное наказание, назначенное путем поглощения или сложения, не может превышать более чем наполовину максимальный срок или размер наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений.

Например, лицо осуждается за угрозу убийством (ст. 119 УК РФ) и за незаконное ношение холодного оружия (ч. 4 ст. 222 УК РФ). За первое преступление суд, допустим, назначил наказание в виде одного года лишения свободы, за второе – шести месяцев ареста. Применяя принцип поглощения наказания, суд определяет окончательное наказание в виде одного года лишения свободы. Применяя принцип сложения (полного или частичного), суд должен к более строгому наказанию присоединить менее строгое, т.е. сложить один год лишения свободы и шесть месяцев ареста. В соответствии со ст. 71 УК РФ в случае сложения разнородных наказаний одному дню лишения свободы соответствует день ареста. Следовательно, суд может к одному году лишения свободы (за первое преступление) присоединить шесть месяцев лишения свободы (переведенных из ареста в лишение свободы) за второе преступление и назначить окончательное наказание в виде одного года и шести месяцев лишения свободы. В этом случае суд вправе произвести полное сложение, так как окончательное наказание не превышает максимального срока наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений.

Если же совокупность преступлений включает в себя хотя бы одно тяжкое или особо тяжкое преступление, то в соответствии с ч. 3 ст. 69 УК РФ окончательное наказание назначается путем частичного или полного сложения наказания. При этом окончательное наказание в виде лишения свободы не может превышать более чем наполовину максимальный срок наказания в виде лишения свободы, предусмотренное за наиболее тяжкое из совершенных преступлений. В этом случае суд не вправе применять принцип поглощения менее строгого наказания более строгим, а должен руководствоваться только принципом сложения. Однако при этом нельзя выйти за пределы двадцати пяти лет лишения свободы.

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

В соответствии с ч. 1 ст. 70 УК РФ при *назначении наказания по совокупности приговоров* к наказанию, назначенному по последнему приговору, частично или полностью присоединяется не отбытая часть наказания по предыдущему приговору суда.

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

В случае назначения наказания по совокупности приговоров в виде лишения свободы окончательное наказание не может превышать тридцати лет. Например, по первому приговору за убийство без отягчающих обстоятельств лицо было осуждено к 14 годам лишения свободы. Через год, отбывая наказание в местах лишения свободы, оно совершило умышленное причинение тяжкого вреда здоровью другого осужденного. Вначале суд назначает наказание за второе преступление, например, в виде 12 лет лишения свободы. К нему присоединяет-

ся не отбытое наказание по первому 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.

Закон устанавливает правило, согласно которому 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.

Присоединение дополнительных видов наказаний при назначении наказания по совокупности приговоров производится по правилам, предусмотренным ч. 4 ст. 69 УК РФ.

5. Порядок определения сроков наказаний при их сложении

При назначении окончательного наказания по совокупности преступлений или совокупности приговоров могут возникать определенные сложности, когда за совершенные преступления назначаются различные виды наказаний, например, лишение свободы и арест, ограничение свободы и исправительные работы и т.п. Чтобы разрешить эту проблему, в уголовном законодательстве предусмотрен порядок определения сроков наказания при их сложении. При этом законодатель учитывает, что наказания сами по себе не являются равнозначными.

Статья 71 УК РФ устанавливает, что при частичном или полном сложении наказаний одному дню лишения свободы соответствуют:

- 1) один день ареста или содержания в дисциплинарной воинской части;
- 2) два дня ограничения свободы;
- 3) три дня исправительных работ или ограничения по военной службе;
- 4) восемь часов обязательных работ.

Что же касается таких наказаний, как штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, то при сложении их с ограничением свободы, арестом, содержанием в дисциплинарной воинской части, лишением свободы они исполняются самостоятельно.

6. Исчисление сроков наказаний и зачет наказания

В уголовном законодательстве сроки наказания исчисляются в различных единицах времени – годах, месяцах, днях и часах. Такой порядок исчисления возник в результате того, что сами виды наказаний и их размеры не равнозначны. Поэтому, согласно ст. 72 УК РФ, 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.

При замене наказания или сложении вышеперечисленных наказаний, а также при зачете наказания сроки наказаний могут исчисляться в днях.

Таким образом, для подавляющего числа видов наказаний сроки исчисляются в годах и месяцах. При этом необходимо учитывать, что в уголовном законодательстве не имеет значения разница количества дней в году или месяце. Если наказание исчисляется в годах, то окончание срока приходится на последний день истекающего года. Например, наказание в два года лишения свободы, срок отбытия которого начался 13 марта 2001 года, заканчивается 12 марта 2003 года.

Если срок наказания назначен в месяцах, то его окончание приходится на последний день истекающего месяца с учетом начала и окончания срока наказания. Например, наказание в виде ареста сроком на 3 месяца, начало которого приходится на 6 января 2001 года, истекает 5 апреля 2001 года.

Согласно уголовного законодательства, исчисление сроков наказания в днях допускается лишь в трех случаях:

- 1) когда происходит сложение различных видов наказания по совокупности преступлений или совокупности приговоров;
- 2) когда производится зачет времени содержания под стражей до судебного разбирательства;
- 3) когда производится замена одного вида наказания другим, в случае злостного уклонения от отбытия назначенного судом наказания.

Уголовное законодательство предусматривает довольно большое количество вариантов, согласно которым время содержания лица под

стражей до судебного разбирательства засчитывается в срок отбывания наказания.

Так, 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, а 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.

При назначении осужденному, содержавшемуся 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 либо полностью освобождает его от отбывания этого наказания.

Время содержания лица под стражей до вступления приговора в законную силу и время отбывания лишения свободы, назначенного приговором суда за преступление, совершенное вне пределов Российской Федерации, при выдаче лица на основании ст. 13 УК РФ засчитывается из расчета один день за один день.

7. Условное осуждение

Условное осуждение заключается в том, что суд, назначив виновному, наказание в виде исправительных работ, ограничения по военной службе, содержания в дисциплинарной части или лишения свободы на срок до восьми лет, и, придя к выводу о возможности исправления его без реального отбывания наказания, постановляет считать назначенное наказание условным, т.е. не применять наказание к осужденному (ч. 1 ст. 73 УК РФ)²⁴.

В соответствии с ч. 2 ст. 73 УК РФ при назначении условного осуждения суд учитывает характер и степень общественной опасности

²⁴ См.: Федеральный закон РФ от 27 декабря 2009 г. № 377-ФЗ. «О внесении изменений в отдельные акты Российской Федерации в связи с введением в действие положений Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации о наказании в виде ограничения свободы» // СЗ РФ. 2009. № 52 (ч.1). Ст. 6453.

совершенного преступления, личность виновного, в том числе смягчающие и отягчающие обстоятельства.

Таким образом, закон не содержит прямого запрета на применение условного осуждения в отношении лица, совершившего тяжкое или особо тяжкое преступление, но судебная практика всегда исходила из того, что к таким лицам условное осуждение может применяться только как исключение.

Условное осуждение называется так потому, что освобождение лица от реального отбывания наказания закон связывает с определенными условиями.

Условиями назначения условного осуждения являются: установление испытательного срока, в течение которого осужденный должен своим поведением доказать исправление; возложение судом на осужденного исполнение определенных обязанностей.

В зависимости от тяжести совершенного преступления (что проявляется в назначенном наказании) дифференцируется продолжительность испытательного срока.

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.

Испытательный срок исчисляется с момента вступления приговора в законную силу. В испытательный срок засчитывается время, прошедшее со дня провозглашения приговора²⁵.

При условном осуждении также могут быть назначены дополнительные виды наказаний.

Установление испытательного срока – это первая особенность условного осуждения. Вторая заключается в возможности возложения на осужденного определенных обязанностей.

Согласно ч. 5 ст. 73 УК РФ суд, назначая условное осуждение, возлагает на условно осужденного с учетом его возраста, трудоспособности и состояния здоровья исполнение определенных обязанно-

²⁵ Федеральный закон от 29 марта 2010 г. № 33-ФЗ «О внесении изменений в статьи 73 и 74 Уголовного кодекса Российской Федерации и статью 189 Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 2010. № 14. Ст. 1553.

стей: не менять постоянного места жительства, работы, учебы без уведомления специализированного государственного органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, не посещать определенные места, пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания, трудиться (трудоустроиться) либо продолжить обучение в общеобразовательном учреждении. Суд может возложить на условно осужденного исполнение и других обязанностей, способствующих его исправлению²⁶.

Контроль за поведением условно осужденного осуществляется уполномоченным на то специализированным органом – уголовно-исполнительной инспекцией, а в отношении военнослужащих – командованием воинских частей и учреждений.

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

По истечении испытательного срока, если осужденный выполнил предписания приговора суда, его судимость за преступление, за которое он был условно осужден, условно погашается.

Закон предусматривает возможность *досрочной отмены условного осуждения* (ст. 74 УК РФ).

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 (досрочной) условного осуждения и снятии с осужденного судимости. При этом условное осуждение может быть отменено по истечении не менее половины установленного испытательного срока.

Однако, если условно осужденный уклонился от исполнения возложенных на него судом обязанностей или совершил нарушение общественного порядка, за которое он был привлечен к административной ответственности, суд по представлению органа, осуществляющего

²⁶ См.: Федеральный закон РФ от 27 декабря 2009 г. № 377-ФЗ «О внесении изменений в отдельные акты Российской Федерации в связи с введением в действие положений Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации о наказании в виде ограничения свободы» // СЗ РФ. 2009. № 52 (ч.1). Ст. 6453.

контроль за поведением осужденного может продлить испытательный срок, но не более чем на один год. К нарушениям общественного порядка, могущим повлечь за собой отмену условного осуждения, должны относиться те, которые свидетельствуют о нежелании осужденного стать на путь исправления.

В случае систематического или злостного неисполнения осужденным в течение испытательного срока возложенных на него обязанностей суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, постановляет об отмене условного осуждения и исполнении наказания, назначенного приговором суда.

Под *систематическим неисполнением* понимается неисполнение им три и более раз обязанностей, возложенных на осужденного судом в течение испытательного срока.

О *злостном неисполнении* условно осужденным возложенных на него обязанностей свидетельствует упорное нежелание осужденного встать на путь исправления.

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.

В случае совершения условно осужденным в течение испытательного срока умышленного преступления средней тяжести, умышленного тяжкого или особо тяжкого преступления суд отменяет условное осуждение и назначает ему наказание по правилам, предусмотренным статьей 70 УК РФ. По этим же правилам назначается наказание в случаях, совершения условно осужденным в течение испытательного срока преступления по неосторожности либо умышленного преступления небольшой тяжести.

Указанные правила применяются также, если преступления совершены до вступления приговора, предусматривающего условное осуждение, в законную силу. В этом случае судебное разбирательство в отношении нового преступления может состояться только после вступления приговора, предусматривающего условное осуждение, в законную силу²⁷.

²⁷ Федеральный закон от 29 марта 2010 г. № 33-ФЗ «О внесении изменений в статьи 73 и 74 Уголовного кодекса Российской Федерации и статью 189

Условное осуждение, предусмотренное уголовным законодательством, призвано содействовать целям наказания, не прибегая к исключению виновного из общественной жизни.

Лекция 14. Освобождение от уголовной ответственности

1. Понятие и основания освобождения от уголовной ответственности.
2. Виды освобождения от уголовной ответственности.

1. Понятие и основания освобождения от уголовной ответственности

Исходя из принципа гуманизма, в уголовном законодательстве предусматривается возможность освобождения лиц, совершивших преступления, от уголовной ответственности, когда достижение цели исправления виновных возможно без применения правового воздействия на них. Освобождая лицо от уголовной ответственности, государство тем не менее не снимает с него вины за содеянное. Поэтому освобождение от уголовной ответственности, как правило, не является реабилитирующим.

Освобождение от уголовной ответственности применяется только к лицу, виновному в совершении преступления и только в процессе привлечения его к уголовной ответственности, т. е. с момента возбуждения уголовного дела и до вынесения обвинительного приговора. Необходимо учитывать, что освобождение от уголовной ответственности автоматически влечет за собой освобождение от уголовного наказания.

Освобождение от уголовной ответственности всегда связывается с определенными обстоятельствами, предусмотренными уголовным законодательством и при наличии определенных оснований.

Общими основаниями освобождения от уголовной ответственности, как правило, являются:

- совершение преступления впервые;
- совершение преступления небольшой или средней тяжести;

- действия виновного, после совершения преступления носят позитивный характер, т. е. направлены на возмещение причиненного ущерба, заглаживание вреда, примирение с потерпевшим и т.д.

- нецелесообразность привлечения виновного к уголовной ответственности.

Исключение составляет освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением срока давности (ст. 78 УК РФ). Этот вид освобождения от уголовной ответственности распространяется на преступления любой категории тяжести, но с учетом остальных оснований.

Таким образом, *освобождение от уголовной ответственности* представляет собой отказ государства от применения к виновному в совершении преступления мер уголовно-принудительного воздействия при наличии определенных оснований, указанных в уголовном законе.

Освобождение от уголовной ответственности не является обязательной мерой применяемой соответствующими органами при наличии определенных оснований. Эта мера носит, как правило, возможный характер и отдана законодателем на усмотрение правоприменителя.

2. Виды освобождения от уголовной ответственности

В зависимости от юридической природы виды освобождения от уголовной ответственности можно разделить на *общие* и *специальные*.

Общие виды предусматриваются нормами Общей части Уголовного кодекса и распространяются на любые преступления при наличии определенных законом оснований.

Специальные виды прямо указываются в правовых нормах Особенной части Уголовного кодекса и действуют только в отношении отдельных видов преступлений.

В Общей части уголовного законодательства Российской Федерации устанавливаются следующие виды освобождения от уголовной ответственности:

освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием (ст. 75 УК РФ);

освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим (ст. 76 УК РФ);

освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением срока давности (ст. 78 УК РФ).

освобождение от уголовной ответственности по амнистии (ст. 84 УК РФ);

освобождение от уголовной ответственности несовершеннолетних (ст. 90 УК РФ).

Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием. В соответствии со ст. 75 УК РФ, лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, и вследствие деятельного раскаяния перестало быть общественно опасным, может быть освобождено от уголовной ответственности, если оно после совершения преступления добровольно явилось с повинной, способствовало раскрытию преступления, возместило причиненный ущерб или иным образом загладило вред, причиненный в результате преступления.

Основаниями освобождения от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием являются:

- совершение преступления *впервые*. К таким лицам относятся ранее не судимые, не состоящие под судом и следствием, освобожденные от уголовной ответственности и наказания, лица, судимость которых снята или погашена, а также лица, в отношении которых истекли сроки давности;

- совершение преступления *небольшой или средней тяжести*;

- *деятельное раскаяние*, т. е. активное добровольное поведение лица, направленное на предотвращение, устранение или уменьшение вредных последствий содеянного, оказание помощи правоохранительным органам в раскрытии и расследовании совершенного преступления. Деятельное раскаяние свидетельствует о том, что лицо осознало противоправность и общественную опасность совершенного им деяния и применение в отношении его уголовного наказания нецелесообразно.

В ч. 2 ст. 75 УК РФ законодатель указывает, что: «*лицо, совершившее преступление иной категории, освобождается от уголовной ответственности только в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса*».

Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим. Лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, согласно ст. 76 УК РФ, может быть освобождено от уголовной ответственности, если оно примирилось с потерпевшим и загладило причиненный ему вред.

Основаниями освобождения в данном случае являются:

- совершение преступления *впервые*;
- совершение преступления *небольшой или средней тяжести*;
- *примирение с потерпевшим* и *заглаживание причиненного ему вреда*.

Потерпевшим признается лицо, которому преступлением причинен моральный, физический или имущественный вред. Обязательным условием применения является свободное, без принуждения, волеизъявление последнего, которое выражается в прощении и снисхождении к виновному, а также нежелании, чтобы он был привлечен к уголовной ответственности за содеянное. Наряду с этим, виновный обязан загладить причиненный им вред потерпевшему.

Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности. Исходя из принципа гуманизма, привлечение к уголовной ответственности виновного за совершение преступления, сроки давности которого истекли, является нецелесообразным.

Под *давностью привлечения к уголовной ответственности* понимается истечение указанного уголовным законом определенного периода времени, по прошествии которого лицо не привлекается к ответственности за совершенное им преступление. Срок давности напрямую зависит от категории тяжести совершенного деяния. В соответствии со ст. 78 УК РФ лицо освобождается от 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.

Вопрос о применении срока давности, к лицу, совершившему преступление, наказуемое смертной казнью или пожизненным лишением свободы, разрешается 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.

Для освобождения от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности необходимо наличие двух обязательных условий:

- истечение установленных законом сроков;
- отсутствие обстоятельств, нарушающих течение этих сроков.

Сроки давности исчисляются со дня совершения преступления и до момента вступления приговора в законную силу. В случае совершения лицом нового преступления сроки давности по каждому преступлению исчисляются самостоятельно. Определенную сложность в исчислении сроков давности представляют собой длящиеся и продолжаемые преступления. Из смысла ст. 78 УК РФ вытекает, что срок давности начинает течь с момента фактического прекращения длящегося преступления, либо с момента совершения последнего преступного действия, являющегося звеном продолжаемого преступления.

Как было указано выше, обязательным условием освобождения от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности является отсутствие обстоятельств, нарушающих течение этих сроков. Основанием приостановления сроков давности, является уклонение лица, совершившего преступление от следствия или суда. При этом не может признаваться уклоняющимся от следствия или суда лицо, которое совершило преступление, но о котором правоохранительным органам еще неизвестно, а также лицо, причастность которого к совершенному преступлению еще не установлена. Под уклонением от суда и следствия понимаются любые действия, совершенные с целью избежать уголовной ответственности за содеянное. Если лицо после совершения преступления будет уклоняться от следствия или суда, то срок давности приостанавливается. И в этом случае его течение возобновляется только с момента задержания лица или явки его с повинной.

Уголовным законодательством не предусмотрено применения сроков давности освобождения лиц от уголовной ответственности при совершении ими таких преступлений против мира и безопасности человечества, как планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны (ст. 353 УК РФ), применение запрещенных

средств и методов ведения войны (ст. 356 УК РФ), геноцид (ст. 357 УК РФ) и экоцид (ст. 358 УК РФ).

Лекция 15. Освобождение от уголовного наказания

1. Понятие и основания освобождения от уголовного наказания.
2. Виды освобождения от уголовного наказания.

1. Понятие и основания освобождения от уголовного наказания

Наряду с освобождением от уголовной ответственности в УК РФ предусматриваются обстоятельства и условия освобождения виновных от отбытия наказания либо полностью, либо частично. Данная мера также вытекает из принципа гуманизма.

По своей юридической природе освобождение от отбытия наказания связывается с обязательным признанием вины лица, совершившего преступление и его осуждением. При этом в отличие от освобождения от уголовной ответственности, освобождение от наказания применяется, как правило, судом либо, в предусмотренных законом случаях, Государственной думой РФ (амнистия), а также Президентом РФ (помилование).

Основаниями освобождения от уголовного наказания являются:

- признание вины в совершении преступления и вынесение обвинительного приговора;
- наличие одного или нескольких обстоятельств, прямо указанных в Общей части УК РФ.

Таким образом, под *освобождением от уголовного наказания* понимается прекращение уголовно-принудительных мер к лицу, признанному виновным в совершении преступления и осужденному к отбытию одного или нескольких видов наказания при наличии оснований, прямо определенных в Общей части УК РФ.

Освобождение от уголовного наказания не освобождает лицо от уголовной ответственности. Нередко после освобождения от отбытия наказания у осужденного остаются определенные правовые последствия (судимость, наличие установленных ограничений).

Как правило, освобождение от уголовного наказания в отличие от уголовной ответственности связывается с определенными условиями, которые должен соблюдать осужденный. Эти условия различны и зависят от вида освобождения от уголовного наказания.

2. Виды освобождения от уголовного наказания

Уголовное законодательство Российской Федерации устанавливает следующие виды освобождения от наказания, предусматривающие и различные основания для их применения:

1. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания (ст. 79 УК РФ).

2. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 80 УК РФ).

3. Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки (ст. 80¹ УК РФ).

4. Освобождение от наказания в связи с болезнью (ст. 81 УК РФ).

5. Отсрочка отбывания наказания²⁸ (ст. 82 УК РФ).

6. Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора (ст. 83 УК РФ).

7. Амнистия (ст. 84 УК РФ).

8. Помилование (ст. 85 УК РФ).

Виды освобождения от уголовного наказания существенно отличаются друг от друга по наличию условий освобождения, по стадии применения, по основаниям и содержанию освобождения, по процедуре и т.д.

Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания. В соответствии со ст. 79 УК РФ, лицо, отбывающее содержание в дисциплинарной воинской части или лишение свободы, подлежит условно-досрочному освобождению, если судом будет признано, что для своего исправления оно не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания. При этом лицо может быть полностью или частично освобождено от отбывания дополнительного вида наказания.

Основаниями условно-досрочного освобождения осужденного от дальнейшего отбывания наказания являются:

- отбытие только вышеуказанных видов наказания;
- признание факта, что для исправления осужденного не требуется полного отбывания срока наказания, который определяется его примерным поведением и добросовестным отношением к труду;

²⁸ Название статьи изменено в соответствии с Федеральным законом РФ от 21 февраля 2010 г. № 16-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты российской Федерации» // СЗ РФ. 2010. № 8. Ст. 780.

- отбытие осужденным обязательно определенной части срока наказания, которая зависит от тяжести совершенного преступления. Так, согласно ч. 3 ст. 79 УК РФ, лицо должно отбыть:

а) не менее одной трети срока наказания, назначенного за преступление небольшой или средней тяжести;

б) не менее половины срока наказания, назначенного за тяжкое преступление;

в) не менее двух третей срока наказания, назначенного за особо тяжкое преступление. Аналогичный срок наказания должно отбыть и лицо, которое ранее уже освобождалось условно-досрочно, но это освобождение было отменено по основаниям, указанным в ч. 7 ст. 79 УК РФ;

г) не менее трех четвертей срока наказания, назначенного за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, а также за преступления, предусмотренные статьями 205, 205¹, 205² и 210 УК РФ²⁹.

Фактически отбытый осужденным срок лишения свободы не может быть менее шести месяцев.

Условно-досрочное освобождение может применяться и к лицам, отбывающим пожизненное лишение свободы, при условии признания судом, что оно не нуждается в дальнейшем отбывании наказания и фактически отбыло не менее двадцати пяти лет лишения свободы. Условно-досрочное освобождение от дальнейшего отбывания пожизненного лишения свободы применяется только при отсутствии у осужденного злостных нарушений установленного порядка отбывания наказания в течение предшествующих трех лет. Лицо, совершившее в период отбывания пожизненного лишения свободы новое тяжкое или особо тяжкое преступление, условно-досрочному освобождению не подлежит.

Применяя условно-досрочное освобождение, суд может *возложить на осужденного обязанности*, которые должны им выполняться

²⁹ См.: Федеральный закон РФ от 3 ноября 2009 г. № 245-ФЗ. «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и в статью 100 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 2009. № 45. Ст. 5263; Федеральный закон РФ от 9 декабря 2010 г. № 352-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации»// СЗ РФ. 2010. № 50. Ст. 6610.

в течение оставшейся неотбытой части наказания, указанные в ч. 5 ст. 73 УК РФ:

а) не менять постоянного места жительства, работы или учебы без уведомления специализированного государственного органа, осуществляющего исправление осужденного;

б) не посещать определенные места;

в) пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания;

г) осуществлять материальную поддержку семьи;

д) на осужденного могут быть возложены и другие обязанности по усмотрению суда, способствующие его исправлению.

Контроль за поведением лица, освобожденного условно-досрочно, осуществляется уполномоченным на то специализированным государственным органом – уголовно-исполнительной инспекцией, 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 специализированного государственного органа или командования воинской части и учреждения может постановить об отмене условно-досрочного освобождения и исполнении неотбытой части наказания;

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

в) осужденный совершил умышленное преступление, суд назначает ему наказание по правилам, предусмотренным ст. 70 УК РФ (по совокупности приговоров). По этим же правилам назначается и наказание в случае отмены условно-досрочного освобождения при совершении лицом преступления по неосторожности³⁰.

³⁰ См. [Постановление](#) Пленума Верховного Суда РФ от 21.04.2009 г. № 8 «О судебной практике условно-досрочного освобождения от наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания» // БВС РФ. 2009. № 7.

Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания. В соответствии со ст. 80 УК РФ лицу, отбывающему содержание в дисциплинарной воинской части или лишение свободы, суд с учетом его поведения в период отбывания наказания, может заменить оставшуюся не отбытой часть наказания более мягким видом наказания. При этом лицо может быть полностью или частично освобождено от отбывания дополнительного наказания.

Основаниями освобождения в данном случае являются:

а) своим поведением в период отбывания наказания осужденный доказал, что встал на путь исправления и не нуждается в дальнейшем отбытии назначенного ему наказания;

б) осужденный фактически отбыл:

- не менее одной трети срока наказания за преступления небольшой или средней тяжести;

- не менее половины срока наказания за тяжкие преступления;

- не менее двух третей срока наказания за особо тяжкие преступления;

- не менее трех четвертей срока наказания за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, а также за совершение преступлений, предусмотренных **статьей 210 УК РФ**³¹.

При замене неотбытой части наказания суд может избрать любой другой более мягкий вид наказания из числа предусмотренных ст. 44 УК РФ в пределах, установленных законом для каждого вида наказания.

Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания является безусловной мерой и не может быть отменена в дальнейшем ни при каких условиях.

Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки³². Статья 80¹ УК РФ предусматривает возможность освобождения судом от наказания лица, впервые совершившего преступление небольшой или средней тяжести, если, вследствие изменения обстанов-

³¹ См.: Федеральный закон РФ от 3 ноября 2009 г. № 245-ФЗ. «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и в статью 100 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 2009. № 45. Ст. 5263.

³² Правовая норма введена Федеральным законом РФ от 8 декабря 2003 г.

ки, это лицо или совершенное им деяние перестают быть общественно опасными.

Основаниями данного вида являются:

- совершение преступления *впервые*;
- совершение *преступления небольшой либо средней тяжести*;
- утрата общественной опасности либо самого деяния, либо лица его совершившего *в связи с изменением обстановки*.

Под *изменением обстановки* понимаются такие существенные изменения, которые носят не только общегосударственный, но и местный характер. Под такими изменениями могут признаваться различные события, произошедшие как сами по себе, так и по воле виновного. Оценку изменения обстановки осуществляет суд. Это является его правом, а не обязанностью. Под изменением обстановки могут признаваться, например, смерть близкого человека, тяжелое заболевание виновного, призыв на действительную военную службу, рождение ребенка и т.д.

Для освобождения от уголовной ответственности изменившаяся обстановка может касаться либо лица, совершившего преступление, либо совершенного деяния.

Освобождение от наказания в связи с болезнью. Освобождение от наказания в связи с болезнью, несомненно, является гуманной мерой в отношении лиц, совершивших преступление. В соответствии с требованиями 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.

Лицо, заболевшее после совершения преступления иной тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания, может быть судом освобождено от отбывания наказания.

Основаниями применения данного вида освобождения являются:

- наличие у виновного в совершении преступления психического расстройства, возникшего уже после совершения преступления и лишающее его возможности осознавать фактический характер и об-

ществленную опасность своих действий (бездействия), либо заболевание иной тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания;

- заболевание носит неизлечимый, стойкий характер.

При этом необходимо учитывать, что, если освобождение от наказания в связи с наступлением психического расстройства является обязательным и не зависит от усмотрения суда, то заболевание иной тяжелой болезнью носит факультативный характер.

При освобождении от исполнения наказания и от дальнейшего его отбывания не учитываются ни характер совершенного преступления, за которое лицо было осуждено, ни его поведение после осуждения.

В случае выздоровления лица, освобожденного от наказания в связи с болезнью, его могут привлечь к уголовной ответственности и наказанию, если не истекли сроки давности.

Военнослужащие, отбывающие арест либо содержание в дисциплинарной воинской части, освобождаются от дальнейшего отбывания наказания в случае заболевания, делающего их негодными к военной службе. Неотбытая часть срока наказания в подобных случаях может быть заменена им более мягким видом наказания. Данный вид освобождения военнослужащих от дальнейшего отбывания наказания является обязательным и окончательным, т. е. не зависит от усмотрения суда и не может быть отменен по каким-либо основаниям.

Отсрочка отбывания наказания³³. Измененное уголовное законодательство, в отличие от прежнего, предусматривает возможность отсрочить отбывание наказания не только беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, но и мужчине, имеющему ребенка в возрасте до четырнадцати лет и являющемуся единственным родителем. Таким образом законодатель разрешил проблему дискриминации по половому признаку.

Так, согласно ст. 82 УК РФ, осужденным беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до четырнадцати лет, мужчине, имеющему ребенка в возрасте до четырнадцати лет и являющемуся единственным родителем, кроме осужденных к ограничению

³³ Федеральный закон от 21 февраля 2010 г. № 16-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2010. № 8. Ст. 780.

свободы³⁴, к лишению свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности, суд может отсрочить реальное отбывание наказания до достижения ребенком четырнадцатилетнего возраста.

Основаниями применения отсрочки отбывания наказания являются:

- совершение преступления женщиной, находящейся в состоянии беременности либо женщиной, имеющей малолетних детей (до четырнадцати лет);

- совершение преступления мужчиной, имеющему ребенка в возрасте до четырнадцати лет и являющемуся единственным родителем;

- и женщина и мужчина не должны быть осуждены к ограничению свободы или лишению свободы за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности на срок свыше пяти лет.

Необходимо отметить, что в отличие от прежнего уголовного законодательства, которое предусматривало возможность отсрочки отбывания только в случае отбывания осужденными лишения свободы, современный УК предусматривает такую возможность независимо от вида наказания.

В связи с тем, что отсрочка отбывания назначенного приговором суда наказания предоставляется судом для воспитания как будущего, так и уже родившегося ребенка, законодатель связывает условия отсрочки с выполнением женщиной и мужчиной своих родительских обязанностей. Поэтому, если осужденный, которому было отсрочено отбывание наказания, отказался от ребенка или продолжает уклоняться от воспитания ребенка после предупреждения, объявленного органом, осуществляющим контроль за ее поведением, суд может по представлению этого органа отменить отсрочку отбывания наказания и направить осужденного для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда. Совершение осужденным, в отношении которого применена отсрочка отбывания наказания, административных правонарушений в настоящее время не является основанием для отмены отсрочки.

³⁴ Федеральный закон от 4 октября 2010 г. № 270-ФЗ «О внесении изменения в статью 82 Уголовного кодекса Российской Федерации» // Российская газета. № 225, 06.10.2010.

По достижении ребенком четырнадцатилетнего возраста, согласно требованиям ч. 3 ст. 82 УК РФ, суд должен принять одно из следующих решений:

- освобождает осужденного от отбывания наказания или оставшейся части срока наказания;
- заменяет оставшуюся часть наказания более мягким видом наказания.

Если до достижения ребенком четырнадцатилетнего возраста истек срок, равный сроку наказания, отбывание которого было отсрочено, и орган, осуществляющий контроль за поведением осужденного, в отношении которого отбывание наказания отсрочено, пришел к выводу о соблюдении осужденным, указанным в части первой статьи 82 УК РФ, условий отсрочки и его исправлении, суд по представлению этого органа может принять решение о сокращении срока отсрочки отбывания наказания и об освобождении осужденного от отбывания наказания или оставшейся части наказания со снятием судимости.

Таким образом, отсрочка отбывания наказания беременным женщинам, женщинам, имеющим малолетних детей, мужчине, имеющему ребенка в возрасте до четырнадцати лет и являющемуся единственным родителем не является окончательным освобождением от отбывания назначенного судом наказания. Решение, принимаемое судом по окончании срока отсрочки, напрямую зависит от его поведения и отношения к воспитанию ребенка.

Если в период отсрочки отбывания наказания осужденный совершит новое преступление, то наказание ему определяется по правилам, предусмотренным ст. 70 УК РФ, т. е. по совокупности приговоров.

Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора. В юридической практике встречаются случаи, когда по тем или иным причинам, обвинительный приговор суда не приводится в исполнение (стихийное бедствие, социальные потрясения, отсрочка исполнения приговора и т.д.). Приведение обвинительного приговора в исполнение по прошествии длительного времени является не целесообразным и противоречит основным принципам. Поэтому уголовное законодательство предусмотрело возможность освобождения от наказания по истечению срока давности.

Под *давностью исполнения обвинительного приговора* понимается истечение установленного законом определенного периода времени, после которого данный приговор не может быть приведен в исполнение и осужденный освобождается от отбывания назначенного ему наказания.

Срок давности обвинительного приговора напрямую зависит от категории тяжести совершенного преступного деяния. Так, 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:

- а) два года при осуждении за преступление небольшой тяжести;
- б) шесть лет при осуждении за преступление средней тяжести;
- в) десять лет при осуждении за тяжкое преступление;
- г) пятнадцать лет при осуждении за особо тяжкое преступление.

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

Вместе с тем, если осужденный уклоняется от отбывания наказания, то течение срока давности приостанавливается и возобновляется лишь с момента его задержания или явки с повинной.

Истечение сроков давности обвинительного приговора является обязательным основанием освобождения от отбывания наказания, кроме лиц приговоренных к смертной казни или пожизненному лишению свободы, когда применение сроков давности отнесено на усмотрение суда. Данный вид освобождения от наказания является окончательным и безусловным.

В соответствии с нормами международного права в уголовном законодательстве предусмотрены случаи неприменения сроков давности обвинительного приговора для освобождения от наказания к лицам, осужденным за преступления против мира и безопасности человечества: планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны (ст. 353 УК РФ), применение запрещенных средств и методов ведения войны (ст. 356 УК РФ), геноцид (ст. 357 УК РФ) и экоцид (ст. 358 УК РФ). За совершение указанных преступлений,

независимо от времени их осуждения, обвинительный приговор подлежит исполнению.

Лекция 16. Судимость, амнистия, помилование

1. Амнистия.
2. Помилование.
3. Судимость и ее правовые последствия.

1. Амнистия

В современном уголовном законодательстве в качестве одного из видов освобождения от уголовной ответственности и наказания предусмотрена **амнистия** (от греческого *amnestia* – забвение, прощение).

Акт об амнистии обладает силой закона, так как принимается высшим законодательным органом страны – Государственной думой РФ и, как правило, приурочивается к каким-либо знаменательным датам или событиям.

В соответствии с ч. 2 ст. 84 УК РФ, актом об амнистии лиц, совершивших преступления, могут освобождаться от уголовной ответственности, могут быть освобождены от наказания, либо назначенное им наказание может быть сокращено или заменено более мягким видом наказания либо такие лица могут быть освобождены от дополнительного вида наказания.

Актом об амнистии с лиц, уже отбывших наказание, может быть снята судимость.

Акт об амнистии распространяет свое действие в отношении неопределенного круга лиц. Это зависит от тех условий, которые предусматриваются в самом акте об амнистии. Как правило, к таким условиям относятся:

- тяжесть совершенного преступления;
- пол лица, совершившего преступление;
- возраст;
- наличие инвалидности;
- наличие государственных наград;
- наличие определенного правового статуса (участник Великой Отечественной войны, воин-интернационалист и пр.);
- наличие малолетних детей;

- беременность;
- форма вины;
- другие обстоятельства.

Применение акта амнистии в каждом случае регламентируется отдельным нормативным актом, принимаемым Государственной думой РФ. В нем указывается порядок применения амнистии, полномочия правоохранительных органов по ее применению, пределы действия амнистии и т.д. Как правило, акт амнистии распространяет свое действие на лиц, совершивших преступления, до его принятия. Однако в исключительных случаях он может распространяться на деяния, совершенные в течение определенного времени, после принятия акта амнистии, при условии совершения лицом определенных действий (например, амнистия в отношении участников незаконных вооруженных формирований на территории Чеченской Республики в 2000 году).

2. Помилование

Помилование представляет собой нормативно-правовой акт, принимаемый Президентом Российской Федерации в отношении индивидуально определенного лица.

В соответствии с положениями ч. 2 ст. 83 УК РФ, актом помилования, лицо, осужденное за преступление, может быть освобождено от дальнейшего отбывания наказания либо назначенное ему наказание может быть сокращено или заменено более мягким видом наказания.

Акт помилования, являясь, по своей сути, внесудебным решением тем не менее определен как юридическое основание, обязывающее соответствующие правоохранительные органы выполнить содержащиеся в нем предписания.

Особый порядок предусмотрен для помилования лиц, осужденных к смертной казни. В соответствии с требованиями ст. 59 УК РФ, смертная казнь может быть заменена только пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок двадцать пять лет.

Помилование и амнистия имеют определенные общие черты и существенные различия. *Сходство* их заключается в том, что амнистия и помилование являются внесудебным актом и служат как основанием освобождения, лиц совершивших преступления от наказания, так и основанием снятия судимости.

Различия помилования и амнистии заключаются в следующем:

- амнистия, представляет собой нормативно-правовой акт, обладающий силой закона, а помилование – правоприменительный акт для конкретного случая;
- амнистия распространяется на неопределенное количество лиц, а помилование осуществляется в отношении индивидуально определенного лица;
- амнистия является основанием освобождения не только от наказания, но и от уголовной ответственности, тогда как помилование является основание освобождения от наказания;
- амнистия распространяет свое действие на лиц как осужденных за совершение преступления, так и на привлеченных к уголовной ответственности, а помилование – только на осужденных;
- акт амнистии принимается Государственной думой РФ, а помилование Президентом РФ;
- акт амнистии принимается по инициативе уполномоченных на то органов государственной власти, а помилование – на основании ходатайства определенных лиц, включая самого осужденного;
- применение акта амнистии осуществляется довольно продолжительный период времени, тогда как акт помилования носит единственный, разовый характер;
- при реализации акта амнистии, как правило, не учитывается поведение осужденного, а при помиловании это является определяющим фактором.

3. Судимость и ее правовые последствия

Судимость, вслед за наказанием, представляет собой правовые последствия привлечения лица к уголовной ответственности и осуждения его за совершение противоправного, уголовно наказуемого деяния.

Согласно ст. 86 УК РФ, лицо, осужденное за совершение преступления, считается судимым со дня вступления обвинительного приговора суда в законную силу до момента погашения или снятия судимости. Таким образом, судимость имеет более длительный срок действия, чем само наказание и распространяется не только на период отбывания осужденным наказания, но и до момента погашения или

снятия ее. При этом лицо, освобожденное от наказания, считается несудимым.

Судимость влечет определенные последствия *уголовно-правового характера* и учитывается при рецидиве преступлений и при назначении наказания. Она также учитывается на основании ст. 39 УК РФ как обстоятельство, отягчающее наказание, влияет на определение вида исправительного учреждения (ст. 58 УК РФ), рассматривается в качестве квалифицирующего признака состава преступления, например, кража, совершенная лицом, ранее два и более раза судимым за хищение либо вымогательство (п. «в» ч. 3 ст. 158 УК РФ), хулиганство, совершенное лицом, ранее судимым за хулиганство (ч.2 ст. 213 УК РФ) и др.

Судимость влечет за собой и определенные последствия *общеправового характера*, которые касаются ограничений в области избирательного права (например, лица, имеющие судимость не могут избираться в представительные и исполнительные органы власти), ограничения в выборе рода деятельности, ограничения в выполнении воинских обязанностей, ограничения права на приобретение и хранение определенных предметов (например, оружия), ограничения в выезде за границу и т.д.

Правовые последствия, связанные с судимостью не являются пожизненными. В уголовном законодательстве предусмотрено два вида аннулирования правовых последствий судимости – *погашение* и *снятие*.

Под *погашением судимости* понимается истечение установленных законом сроков с момента отбытия лицом уголовного наказания, после чего аннулируются правовые последствия его осуждения, и лицо считается несудимым. Так, согласно ч. 3 ст. 86 УК РФ, судимость погашается:

а) в отношении лиц, осужденных условно – по истечении испытательного срока;

б) в отношении лиц, осужденных к более мягким видам наказаний, чем лишение свободы – по истечении одного года после отбытия или исполнения наказания;

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

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

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

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

Для погашения судимости не требуется издания какого-либо правового акта.

Судимость может быть снята судом и до истечения сроков ее погашения. Но в этом случае требуется, чтобы после отбытия наказания лицо вело себя безупречно и ходатайствовало о снятии судимости.

Судимость может быть также снята актом амнистии или помилования.

Лекция 17. Уголовная ответственность несовершеннолетних

1. Особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних.

2. Освобождение несовершеннолетних от уголовной ответственности и наказания.

1. Особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних

В новом уголовном законодательстве впервые был предусмотрен специальный раздел, посвященный особенностям уголовной ответственности несовершеннолетних, который включил в себя ряд существенных изменений, связанных с назначением наказания, порядком и условиями освобождения несовершеннолетних от уголовной ответственности и наказания.

Впервые на законодательном уровне было определено само понятие «несовершеннолетний». Таковым в соответствии с ч. 1 ст. 87 УК РФ признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось четырнадцать, но не исполнилось восемнадцати лет.

К несовершеннолетним, совершившим преступления, могут быть применены принудительные меры воспитательного воздействия либо им может быть назначено наказание, а при освобождении от наказания судом они могут быть также помещены в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием.

При этом, согласно ст. 96 УК РФ, в исключительных случаях, с учетом характера совершенного деяния и личности, суд может применить положения закона об ответственности несовершеннолетних и к лицам, совершившим преступления в возрасте от восемнадцати до двадцати лет, кроме помещения последних в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием либо воспитательную колонию.

Уголовная ответственность практически за все преступления наступает с достижением лица шестнадцатилетнего возраста, а за ряд преступлений, перечисленных в ч. 2 ст. 20 УК РФ – с четырнадцати лет. В этом возрасте подростки, не обладая еще достаточным жизненным опытом, не могут адекватно оценивать ту или иную жизненную ситуацию, а значит, и принимать правильные решения. Кроме того, этот возраст характеризуется интенсивным ростом и развитием, поэтому законодатель, не освобождая полностью несовершеннолетнего от уголовной ответственности тем не менее предусмотрел ряд особенностей, закрепив их в уголовно-правовых нормах.

Особенности уголовной ответственности несовершеннолетних заключаются:

- в ограничении видов наказаний, применяемых к несовершеннолетним;
- в значительном сокращении размеров и сроков применяемых наказаний;
- в исправительных учреждениях, исполняющих наказание в виде лишения свободы для несовершеннолетних;
- в возможности освобождения от уголовной ответственности с применением принудительных мер воспитательного воздействия;
- в освобождении от наказания и помещении виновного в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение для несовершеннолетних;

- в условиях применения условно-досрочного освобождения несовершеннолетних от отбывания наказания;
- в значительном снижении сроков давности;
- в снижении сроков погашения судимости.

Уголовная ответственность несовершеннолетних имеет ряд других особенностей, которые предусматриваются уголовно-процессуальным и уголовно-исполнительным законодательством.

Все эти меры направлены на снижение преступности среди несовершеннолетних, нормальному их воспитанию и развитию.

К несовершеннолетним применяются не все виды уголовных наказаний, а лишь часть их, закрепленных в ст. 88 УК РФ.

Видами наказаний, назначаемых несовершеннолетним, являются:

а) штраф. Он назначается как при наличии у несовершеннолетнего осужденного самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание, так и при отсутствии таковых. Штраф, назначенный несовершеннолетнему осужденному, по решению суда может взыскиваться с его родителей или иных законных представителей с их согласия. Штраф назначается в размере от одной тысячи до пятидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего осужденного за период от двух недель до шести месяцев. Размер штрафа, применяемого к несовершеннолетним за совершенное ими преступление, значительно снижен по сравнению со взрослыми;

б) лишение права заниматься определенной деятельностью. Применяется только в тех случаях, когда несовершеннолетний на законных основаниях, с согласия родителей, усыновителей или попечителей по достижении им шестнадцатилетнего возраста занимается каким-либо видом деятельности и совершенное им преступление напрямую связано с этой деятельностью. Законодатель исключил для несовершеннолетнего осужденного запрет на занятие определенных должностей, исходя из того, что, как правило, на ответственные должности назначаются лица, достигшие восемнадцати лет. Сроки лишения права заниматься определенной деятельностью для осужденных несовершеннолетних и для взрослых осужденных не имеют отличий;

в) обязательные работы. Для несовершеннолетнего осужденного обязательные работы назначаются сроком от сорока до ста шести-

десяти часов, заключаются в выполнении работ, посильных для него, 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 лицам в возрасте от пятнадцати до шестнадцати лет – трех часов в день. Общий размер обязательных работ одинаков для всех групп несовершеннолетних и снижен на 1/3 по сравнению с совершеннолетними лицами;

г) исправительные работы. Они назначаются несовершеннолетним осужденным на срок до одного года. Минимальный размер для осужденных несовершеннолетних, как и у взрослых, равняется двум месяцам. Равнозначными остаются и размеры удержаний – от пяти до двадцати процентов;

д) ограничение свободы назначается несовершеннолетним осужденным в виде основного наказания на срок от двух месяцев до двух лет³⁵;

е) лишение свободы. Наказание в виде лишения свободы назначается несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления в возрасте до шестнадцати лет, на срок не свыше шести лет. Этой же категории несовершеннолетних, совершивших особо тяжкие преступления, а также остальным несовершеннолетним осужденным наказание назначается на срок не свыше десяти лет и отбывается в воспитательных колониях. В этих учреждениях устанавливаются более льготные условия содержания по сравнению с условиями содержания взрослых преступников. Воспитательные колонии предусматривают обычные, облегченные, льготные и строгие условия отбывания наказания (ст. 132 УИК РФ). Условия отбытия наказания напрямую зависят от поведения несовершеннолетнего осужденного и могут изменяться в ту или иную сторону. Несовершеннолетние отбывают наказания в виде лишения свободы в воспитательных колониях до достижения ими восемнадцатилетнего возраста либо с разрешения руководства колонии – до 21 года.

³⁵ См.: Федеральный закон РФ от 27 декабря 2009 г. № 377-ФЗ. «О внесении изменений в отдельные акты Российской Федерации в связи с введением в действие положений Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации о наказании в виде ограничения свободы» // СЗ РФ. 2009. № 52 (ч.1). Ст. 6453.

Отрицательно характеризующиеся осужденные к лишению свободы, достигшие возраста 18 лет, переводятся для дальнейшего отбывания наказания из воспитательной колонии в изолированный участок воспитательной колонии, функционирующий как исправительная колония общего режима, при его наличии или в исправительную колонию общего режима.

Решение о переводе осужденного, достигшего возраста 18 лет, в изолированный участок воспитательной колонии, функционирующий как исправительная колония общего режима, или в исправительную колонию принимается судом в порядке, установленном уголовно-процессуальным законодательством Российской Федерации.

Несовершеннолетним осужденным, достигшим возраста 16 лет, разрешается заочно обучаться в образовательных учреждениях среднего и высшего профессионального образования.

Наказание в виде лишения свободы не может быть назначено несовершеннолетнему осужденному, совершившему в возрасте до шестнадцати лет преступление небольшой или средней тяжести впервые, а также остальным несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления небольшой тяжести впервые.

При назначении несовершеннолетнему осужденному наказания в виде лишения свободы за совершение тяжкого либо особо тяжкого преступления низший предел наказания, предусмотренный соответствующей статьей Особенной части Уголовного кодекса, сокращается наполовину.

В случае, если несовершеннолетний осужденный, которому назначено условное осуждение, совершил в течение испытательного срока новое преступление, не являющееся особо тяжким, суд с учетом обстоятельств дела и личности виновного может повторно принять решение об условном осуждении, установив новый испытательный срок и возложив на условно-осужденного исполнение определенных обязанностей, предусмотренных уголовным законодательством.

К несовершеннолетним не применяются такие наказания, как: лишение права занимать определенные должности; лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград; ограничение по военной службе; ограничение свободы; содержание в дисциплинарной воинской части; пожизненное лишение свободы, смертная казнь.

Уголовное законодательство предоставляет право суду давать указание органу, исполняющему наказание, об учете при обращении с несовершеннолетним осужденным определенных особенностей его личности. Для этого суд, при рассмотрении уголовного дела в отношении несовершеннолетнего, должен внимательнейшим образом изучить его личность. Кроме того, закон требует при назначении наказания несовершеннолетнему кроме обстоятельств, предусмотренных ст. 60 УК РФ, учитывать условия его жизни и воспитания, уровень психического развития, иные особенности личности, а также влияние на него старших по возрасту лиц (ст. 89 УК РФ).

Несовершеннолетний возраст, как смягчающее обстоятельство, учитывается в совокупности с другими смягчающими обстоятельствами.

В уголовном законе предусмотрено, что в исключительных случаях с учетом характера совершенного деяния и личности суд может применить особенности уголовной ответственности и наказания, предусмотренные главой 14 УК РФ и к лицам, совершившим преступления в возрасте от восемнадцати до двадцати лет, кроме помещения их в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием либо воспитательную колонию (ст.96 УК РФ).

2. Освобождение несовершеннолетних от уголовной ответственности и наказания

От уголовной ответственности и наказания несовершеннолетний может быть освобождён как по общим основаниям, так и по специальным, имеющим отношение только к данной категории лиц. При этом нужно иметь в виду, что при применении общих видов освобождения от уголовной ответственности и наказания учитываются особенности привлечения к уголовной ответственности лиц, не достигших восемнадцатилетнего возраста.

Несовершеннолетний может быть освобождён от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием (ст. 75 УК РФ), в связи с примирением с потерпевшим (ст. 76 УК РФ). От наказания несовершеннолетний может быть освобожден на общих основаниях в связи с болезнью (ст. 81 УК РФ), при замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 80 УК РФ), в связи с изменением

обстановки (ст. 80¹ УК РФ), в связи с отсрочкой отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей (ст. 82 УК РФ). Вышеуказанные основания в отношении их не предусматривают каких-либо изъятий из общих правил. При освобождении от уголовной ответственности или наказания лица, не достигшего восемнадцатилетнего возраста, в связи с истечением сроков давности (ст. 78 УК РФ) необходимо учитывать особенности сроков давности применительно к несовершеннолетним. Согласно ст. 94 УК РФ, в отношении их они сокращены наполовину. Таким образом, подросток освобождается от уголовной ответственности или наказания, если со дня совершения преступления истекли следующие сроки:

- а) один год после совершения преступления небольшой тяжести;
- б) три года после совершения преступления средней тяжести;
- в) пять лет после совершения тяжкого преступления;
- г) семь с половиной лет после совершения особо тяжкого преступления.

Федеральным законом от 8 декабря 2003 года законодатель внес изменение и в условия применения условно-досрочного освобождения несовершеннолетних от наказания. Теперь условно-досрочное освобождение от отбывания наказания может быть применено к лицам, совершившим преступление в несовершеннолетнем возрасте, осужденным к лишению свободы, после фактического отбытия не менее одной трети срока наказания, назначенного судом за преступления небольшой, средней тяжести или тяжкое преступление, а также не менее двух третей срока наказания за особо тяжкое преступление.

К лицам, не достигшим восемнадцатилетнего возраста, как и к взрослым преступникам, могут применяться амнистия и помилование.

Наряду с общими видами освобождения от уголовной ответственности и наказания в законодательстве содержатся и специальные виды, применяемые только к лицам, не достигшим восемнадцати лет. В ч. 1 ст. 90 УК РФ говорится: «Несовершеннолетний, совершивший преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождён от уголовной ответственности, если будет признано, что его исправление может быть достигнуто путём применения принудительных мер воспитательного воздействия». Таким образом, освобождение несовершеннолетнего от уголовной ответственности закон связывает с рядом обстоятельств:

- деяние должно относиться к преступлениям небольшой или средней тяжести;

- положительная характеристика личности подростка, позволяющая прийти к убеждению, что цель его исправления может быть достигнута принудительными мерами воспитательного воздействия. Такая убежденность должна складываться на основе характера общественной опасности деяния (оценка важности объекта посягательства, роль несовершеннолетнего в преступном посягательстве, степень завершенности деяния, размер вреда причиненного именно несовершеннолетним, и т.д.), данных о личности преступника (впервые совершает преступление небольшой или средней тяжести, в целом положительно характеризуется педагогами, преступление совершено вследствие стечения неблагоприятных для него обстоятельств, не вышел из-под контроля родителей или лиц, их заменяющих, не страдает алкогольной или наркотической зависимостью).

При наличии данных обстоятельств, а также с учётом мотивов совершённого преступления и поведения виновного после совершения преступления, а равно при выяснении вопросов о том, применялись ли к нему ранее принудительные меры воспитательного воздействия и какие именно, вопрос о применении к несовершеннолетнему принудительных мер воспитательного воздействия может быть поставлен как на стадии предварительного следствия, так и на стадии судебного разбирательства.

На стадии предварительного расследования прокурор или следователь с согласия прокурора выносит постановление о прекращении уголовного дела и передаче его материалов в суд, который назначает несовершеннолетнему принудительные меры воспитательного воздействия в соответствии с положениями статьи 90 УК РФ. На стадии судебного разбирательства суд сам выносит постановление об освобождении несовершеннолетнего от уголовной ответственности и назначает ему одну или несколько принудительных мер воспитательного воздействия. Все специальные виды освобождения лиц, не достигших восемнадцати лет, от уголовной ответственности связаны с применением мер воспитательного воздействия, т.е. установленных законом мер государственного принуждения к несовершеннолетним, совершившим преступления небольшой или средней тяжести, с целью их исправления педагогическими средствами без привлечения к уго-

ловной ответственности. Принудительными они являются потому, что они назначаются и приводятся в исполнение независимо от воли несовершеннолетнего или его законного представителя, обязательны как для лиц, совершивших преступления, так и для других лиц. Их реализация обеспечивается силой государственных органов, наделённых специальными полномочиями. Неисполнение назначенной меры влечет негативные правовые последствия, прямо зафиксированные в законе.

По своему содержанию меры, предусмотренные ч. 2 ст. 90 УК РФ, носят воспитательный характер. При их применении воздействие на несовершеннолетнего оказывается, прежде всего, путем убеждения, доведения до сознания отрицательной оценки его поступка, недопустимости общественно опасного поведения. Цель исправления достигается без привлечения подростка к уголовной ответственности или без применения уголовного наказания, при экономии мер уголовной репрессии.

Следовательно, вышеназванные меры по своему содержанию являются воспитательными, а по характеру исполнения – принудительными. С уголовным наказанием они имеют лишь внешнее сходство. Между ними существуют качественные различия, определяющие их различную правовую природу. В принудительных мерах отсутствуют элементы кары. Они не влекут за собой судимости, не делятся на основные и дополнительные виды. Орган, назначающий эти меры несовершеннолетнему, сам определяет продолжительность их срока, основываясь на данных о личности виновного и всех обстоятельствах дела. Последствием неисполнения несовершеннолетним принудительных мер воспитательного воздействия является возможность привлечения его к уголовной ответственности по представлению специализированного государственного органа и направления им материалов в суд. Принудительные меры воспитательного воздействия применяются к лицам, не достигшим восемнадцатилетнего возраста на момент их назначения, достижение лицом совершеннолетия исключает их применение. Статья 90 УК РФ предусматривает следующие **принудительные меры воспитательного воздействия**:

- а) предупреждение;*
- б) передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа;*

- в) возложение обязанности загладить причинённый вред;
- г) ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.

Применение принудительных мер воспитательного воздействия, которые ограничивают права человека и гражданина (названные в п. «в» и «г» ч.2 ст. 90 УК РФ), в силу ст. 46 и 118 Конституции РФ допустимо только судом.

При этом решение об освобождении несовершеннолетнего от уголовной ответственности или от наказания и применения к нему принудительных мер воспитательного воздействия, принимается судом коллегиально, в результате судебного разбирательства. Поступившее в суд прекращенное органами следствия уголовное дело в отношении несовершеннолетнего, исправление которого может быть достигнуто путем принудительных мер воспитательного воздействия, в соответствии со ст. 427 УПК РФ рассматривается судом. При этом в судебное заседание должны быть вызваны прокурор, несовершеннолетний, в отношении которого прекращено уголовное преследование, его законный представитель, защитник и заслушано мнение участников процесса о возможности ограничиться применением принудительных мер воспитательного воздействия.

Содержание принудительных мер воспитательного воздействия раскрывается в ст. 91 УК РФ.

Предупреждение, согласно закону, состоит в разъяснении несовершеннолетнему вреда, причинённого его деянием, и последствий повторного совершения преступлений, предусмотренных УК РФ. Эта мера воздействия имеет как воспитательное, так и правовое значение.

Передача под надзор состоит в возложении на родителей или лиц, их заменяющих, либо на специализированный государственный орган обязанности по воспитательному воздействию на несовершеннолетнего и контролю за его поведением. Закон предусматривает двух субъектов, которым возможно поручение надзора:

- Родители (лица, их заменяющие).
- Специализированные государственные органы.

Обязанности родителей или лиц, их заменяющих, возникают из семейного права. Родители несут ответственность за воспитание и развитие своих детей, они обязаны заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей

(ст. 63 СК РФ). Передача несовершеннолетнего под надзор не наделяет родителей какими-либо иными правами и обязанностями по отношению к ребёнку, что предусмотрено СК РФ, она лишь должна побуждать их к более активному воспитательному воздействию на подростка, устранению или нейтрализации криминогенных условий, служит предупреждением о необходимости усиления контроля за свободным временем подростка. Данная мера целесообразна лишь в тех случаях, когда родители или лица, их заменяющие, ещё имеют влияние на подростка, правильно оценивают содеянное им, могут обеспечить в будущем надлежащее поведение несовершеннолетнего, осуществлять за ним повседневный контроль. Закон не требует согласия родителей (лиц, их заменяющих) на передачу им под надзор несовершеннолетнего, но практически оно необходимо, так как иначе теряется смысл этой меры. Если указанные лица в силу ряда причин не имеют возможности осуществлять контроль за поведением подростка, не способны обеспечивать должное воспитание, несовершеннолетнего целесообразно передавать под надзор государственному органу. Им в настоящее время является комиссия по делам несовершеннолетних при соответствующем местном органе самоуправления.

Обязанность загладить причинённый вред возлагается с учетом имущественного положения несовершеннолетнего и наличия у него соответствующих трудовых навыков. Законодатель не ставит цели вообще устранения вреда; загладить – значит преуменьшить, смягчить вред, причинённый потерпевшему совершённым преступлением. Законом не определён и его вид; в преступлениях он может быть как материальным, так и моральным. Однако необходимо обратить внимание на содержащееся в ч. 3 ст. 91 УК РФ указание на имущественное положение несовершеннолетнего и его соответствующие трудовые навыки, свидетельствует о том, что законодатель имеет в виду в первую очередь имущественный ущерб. Его возмещение возможно при следующих условиях: подросток имеет самостоятельный доход (заработная плата, стипендия, пенсия, другие законные источники) либо соответствующее имущество; обладает трудовыми навыками, позволяющими собственноручно устранить причинённый вред (отремонтировать повреждённые вещи, привести в надлежащий вид помещение и т.д.). Способ, которым заглажен причинённый вред, значения не имеет. Ущерб может быть возмещён деньгами, взамен испор-

ченного предмета передается качественная вещь, производится установка демонтированного оборудования и т.д. Возмещение ущерба в виде денежной компенсации следует применять крайне осторожно, дабы не спровоцировать нового имущественного преступления, вызванного материальными затруднениями несовершеннолетнего. Возмещение ущерба производится добровольно через судебного исполнителя.

Ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего могут предусматривать запрет посещения определённых мест, использования определённых форм досуга, в том числе связанных с управлением механическим транспортным средством, ограничение пребывания вне дома после определённого времени суток, выезда в другие местности без разрешения специализированного государственного органа. Несовершеннолетнему может быть предъявлено также требование возвратиться в образовательное учреждение либо трудоустроиться с помощью специализированного государственного органа. Однако все эти ограничения преследуют позитивную цель – оградить подростка от вредных влияний микросреды, а также с помощью контроля нормализовать его поведение.

Закон содержит примерный, а не исчерпывающий перечень возможных ограничений, применяемых к несовершеннолетнему. Он может быть существенно расширен с учетом конкретных обстоятельств совершения преступления, окружения подростка, его участия в неформальных объединениях антиобщественной направленности, условий, характера учёбы или трудовой деятельности, служебной, материальной или иной зависимости, взаимоотношений с потерпевшим, соучастниками преступления и т. д.

Применение таких принудительных мер воспитательного воздействия как *передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа и ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего* устанавливается продолжительностью от одного месяца до двух лет при совершении преступлений небольшой тяжести и от шести месяцев до трех при совершении преступления средней тяжести.

Применение принудительных мер воспитательного воздействия в отношении несовершеннолетнего было известно и УК РСФСР. Однако новый УК, кроме некоторого терминологического различия в

наименованиях этих мер, содержит и более существенные отличия. Прежде всего, принудительные меры воспитательного воздействия могут применяться теперь не только при совершении преступлений небольшой тяжести (ранее – преступлений, не представляющих большой общественной опасности), но и преступлений средней тяжести. Кроме того, в новом УК не ограничиваются права освобождения несовершеннолетнего от уголовной ответственности с применением к нему принудительных мер воспитательного воздействия для органов дознания, следствия и прокуратуры, но назначение этих мер с учётом их принудительного характера исполнения возможно только судом. Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. расширил применение принудительных мер воспитательного воздействия, отменив ограничение применять их только за впервые совершенное преступление.

Применение принудительных мер в отношении несовершеннолетнего является альтернативой уголовной ответственности, исключающей применение к нему наказания. Суд может назначить одновременно несколько видов принудительных мер воспитательного воздействия. Это вполне обоснованно, поскольку по своему содержанию и направленности воздействия они различны и в реальной действительности могут сочетаться. Так, например, могут быть одновременно назначены предупреждение и передача под надзор родителей, возложение обязанности загладить причинённый вред и ограничение досуга. Согласно ч. 4 ст. 90 УК, в случае систематического неисполнения лицом, не достигшим восемнадцатилетнего возраста, принудительной меры воспитательного воздействия, эта мера по представлению специализированного государственного органа отменяется, и материалы направляются для привлечения несовершеннолетнего к уголовной ответственности. Этим подчёркивается фактически условный характер применения принудительных мер воспитательного воздействия в отношении несовершеннолетних.

Кроме освобождения несовершеннолетнего от уголовной ответственности с применением к нему принудительных мер воспитательного воздействия, в уголовном законодательстве предусмотрено и освобождение несовершеннолетнего от наказания по тем же основаниям (ч. 1 ст. 92 УК РФ).

Предусмотрены и другие основания освобождения несовершеннолетнего от наказания. Так, в соответствии с ч. 2 ст. 92 УК РФ, несо-

вершеннолетний, осужденный за совершение преступления средней тяжести, а также тяжкого преступления, может быть освобожден судом от наказания, если будет признано, что цели наказания могут быть достигнуты только путем помещения его в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием. Несовершеннолетний может быть помещен в указанное учреждение до достижения им возраста восемнадцати лет.

К числу *специальных учебно-воспитательных учреждений закрытого типа* относятся специальные общеобразовательные школы и специальные профессионально-технические училища закрытого типа отдельно для мальчиков и для девочек. Помещение несовершеннолетнего в эти учреждения является наиболее строгой принудительной мерой воспитательного воздействия, так как в них установлены специальные требования режима и строгий надзор над несовершеннолетними, ограничивающий их свободный выход за пределы школы или училища.

Пребывание несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа прекращается до истечения срока, установленного судом, если судом признано, что несовершеннолетний не нуждается более в применении данной меры либо если у него выявлено заболевание, препятствующее его содержанию и обучению в указанном учреждении³⁶.

Уголовное законодательство, предусматривает возможность продления срока пребывания в указанных учреждениях. Суд вправе восстановить срок пребывания несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа, пропущенный в результате уклонения его от пребывания в указанном учреждении, а также продлить срок пребывания несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа по истечении срока, установленного судом, в случае, если судом будет признано, что несовершеннолетний нуждается в дальнейшем применении дан-

³⁶ См.: Федеральный закон РФ от 28 декабря 2010 г. № 427-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних» и отдельные законодательные акты Российской Федерации в части уточнения процедуры направления несовершеннолетних в специальные учебно-воспитательные учреждения закрытого типа» // Российская газета. № 297. 31.12. 2010 г.

ной меры. При этом общий срок пребывания несовершеннолетнего в указанном учреждении не может превышать трех лет. В случае необходимости завершения освоения несовершеннолетним соответствующих образовательных программ или завершения профессиональной подготовки продление срока пребывания его в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа допускается только по ходатайству несовершеннолетнего³⁷.

Несовершеннолетние, совершившие преступления, предусмотренные частями первой и второй статьи 111, частью второй статьи 117, частью третьей статьи 122, статьей 126, частью третьей статьи 127, частью второй статьи 131, частью второй статьи 132, частью четвертой статьи 158, частью второй статьи 161, частями первой и второй статьи 162, частью второй статьи 163, частью первой статьи 205, частью первой статьи 205.1, частью первой статьи 206, статьей 208, частью второй статьи 210, частью первой статьи 211, частями второй и третьей статьи 223, частями первой и второй статьи 226, частью первой статьи 228.1, частями первой и второй статьи 229 Уголовного кодекса РФ, освобождению от наказания путем помещения его в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием, не подлежат.

Для лиц, совершивших преступления до достижения ими восемнадцатилетнего возраста предусмотрены льготные сроки погашения судимости и они в три раза меньше в случае отбытия наказания в виде лишения свободы за преступления небольшой или средней тяжести, в два раза меньше за тяжкие преступления и почти в три раза меньше за особо тяжкие преступления. Так, в соответствии со ст. 95 УК РФ, для лиц, совершивших преступления до восемнадцати лет, сроки погашения судимости, предусмотренные ч. 3 ст.86 УК РФ, сокращаются и соответственно равны:

а) шести месяцам после отбытия или исполнения наказания более мягкого, чем лишение свободы;

³⁷ См.: Федеральный закон РФ от 28 декабря 2010 г. № 427-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних» и отдельные законодательные акты Российской Федерации в части уточнения процедуры направления несовершеннолетних в специальные учебно-воспитательные учреждения закрытого типа» // Российская газета. № 297. 31.12. 2010 г.

б) одному году после отбытия лишения свободы за преступление небольшой или средней тяжести;

в) трем годам после отбытия лишения свободы за тяжкое или особо тяжкое преступление³⁸.

Таким образом, законодатель учитывает возрастные особенности лиц, совершивших преступления, при применении уголовной ответственности и наказания.

Лекция 18. Принудительные меры медицинского характера

1. Понятие и цели применения принудительных мер медицинского характера.

2. Виды принудительных мер медицинского характера.

1. Понятие и цели применения принудительных мер медицинского характера

Принудительные меры медицинского характера сами по себе не являются уголовным наказанием, но тем не менее всегда связаны с уголовно-правовыми последствиями совершенного общественно-опасного деяния и осуждением лица, виновного в его совершении.

Целями применения принудительных мер медицинского характера, в отличие от целей наказания, является излечение лиц, совершивших в состоянии невменяемости общественно-опасное деяние, либо у которых после его совершения наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение или исполнение наказания, либо лиц совершивших преступление и страдающих психическими расстройствами, не исключающими вменяемости или улучшения их психического состояния, а также предупреждение совершения ими новых деяний, предусмотренных статьями Особенной части УК РФ (ст. 98 УК РФ). Таким образом, законодатель не связывает применение принудительных мер медицинского характера с карой и с целью исправления осужденного.

Применение принудительных мер медицинского характера в соответствии с требованиями ст. 97 УК РФ, обусловлено следующими признаками:

³⁸ Федеральный закон от 5 апреля 2010 г. № 48-ФЗ «О внесении изменения в статью 95 Уголовного кодекса Российской Федерации» //СЗ РФ. 2010. № 15. Ст. 1744.

а) лицо совершило общественно опасное деяние, предусмотренное статьями Особенной части УК, в состоянии невменяемости;

б) у лица, после совершения преступления, наступило психическое расстройство делающее невозможным назначение и исполнение наказания;

в) лицо, совершившее преступление, страдает психическими расстройствами, не исключаящими вменяемости;

г) возможность причинения этими лицами иного существенного вреда либо существует опасность для них самих или других лиц.

Если вышеуказанные лица по своему психическому состоянию не представляют опасности, суд может передать необходимые материалы органам здравоохранения для решения вопроса о лечении этих лиц или направлении их в психоневрологические учреждения социального обеспечения в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации о здравоохранении.

Таким образом, под ***принудительными мерам медицинского характера*** понимаются предусмотренные уголовным законом меры, направленные на лечение лиц, совершивших общественно опасное деяние, в отношении которых, в связи с их психическим здоровьем, невозможно применить уголовную ответственность или наказание, а также лиц, страдающих психическими расстройствами, не исключаящими вменяемости, с целью улучшения их психического состояния и предупреждения совершения ими новых деяний.

2. Виды принудительных мер медицинского характера

Виды принудительных мер медицинского характера обусловлены медицинскими показаниями, и суд при их назначении обязан руководствоваться заключением психиатрической экспертизы. Принудительные меры медицинского характера назначаются судом либо самостоятельно, либо параллельно с наказанием.

Статья 99 УК РФ определяет следующие виды принудительных мер медицинского характера:

а) амбулаторное принудительное наблюдение и лечение у психиатра применяется, если лицо по своему психическому состоянию не нуждается в помещении в психиатрический стационар;

б) принудительное лечение в психиатрическом стационаре общего типа может быть назначено, если характер психического рас-

стройства лица требует таких условий лечения, ухода, содержания и наблюдения, которые могут быть осуществлены только в психиатрическом стационаре, и если лицо по своему психическому состоянию нуждается в стационарном лечении и наблюдении, но не требует интенсивного наблюдения;

в) принудительное лечение в психиатрическом стационаре специализированного типа назначается лицу, которое по своему психическому состоянию требует постоянного наблюдения;

г) 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.

На основании заключения комиссии врачей-психиатров, по представлению администрации учреждения, осуществляющего принудительное лечение суд может продлить, изменить либо прекратить применение принудительных мер медицинского характера.

Лицо, которому была назначена принудительная мера медицинского характера, подлежит освидетельствованию комиссией врачей-психиатров не реже одного раза в шесть месяцев для решения вопроса о наличии оснований для внесения представления в суд о прекращении применения или об изменении такой меры. При отсутствии оснований для прекращения применения 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 начала лечения, в последующем продление принудительного лечения производится ежегодно.

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

В случае прекращения применения принудительного лечения в психиатрическом стационаре суд может передать необходимые мате-

риалы в отношении лица, находящегося на принудительном лечении, органам здравоохранения для решения вопроса о его лечении или направлении в психоневрологическое учреждение социального обеспечения в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации о здравоохранении.

Если лицо, у которого психическое расстройство наступило после совершения преступления, выздоровело, то в соответствии со ст. 103 УК РФ, 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.

Принудительные меры медицинского характера, связанные с исполнением наказания, применяются к лицам: совершившим преступление и страдающим психическими расстройствами, не исключающими вменяемости.

Принудительные меры медицинского характера указанных лиц осуществляются по месту отбывания лишения свободы, а в отношении осужденных к иным видам наказания – в учреждениях органов здравоохранения, оказывающих амбулаторную психиатрическую помощь.

При изменении психического состояния осужденного, требующего стационарного лечения, помещение осужденного в психиатрический стационар или иное лечебное учреждение производится в порядке и по основаниям, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации о здравоохранении.

Время пребывания указанных учреждениях, согласно ст. 104 УК РФ, засчитывается в срок отбывания наказания.

Прекращение применения принудительной меры медицинского характера, соединенной с исполнением наказания, производится судом по представлению органа исполняющего наказание, на основании заключения комиссии врачей-психиатров.

Применение принудительных мер медицинского характера не влечет за собой уголовно-правовых последствий в виде судимости.

Лекция 19. Конфискация имущества в современном уголовном законодательстве

1. Понятие конфискации имущества, как отдельного института уголовного права.
2. Основания применения конфискации имущества.

1. Понятие конфискации имущества, как отдельного института уголовного права

Конфискация по законодательству России XIX в. – начала XX в. относилась к имущественным наказаниям. Терминологически конфискация определялась как отобрание имущества, являясь дополнительным наказанием и представлявшим собой изъятие у виновного имущества либо некоторых предметов, а равно и уничтожение преступных последствий его деятельности. Изначально допускалась *полная* и *специальная конфискация*, однако полная конфискация, предусматривавшая отобрание всего имущества, в последних редакциях Уложения о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г. была исключена после того, как теоретическая и практическая несостоятельность этой меры в 1871 г. была признана Министерством юстиции³⁹.

По действовавшему в то время законодательству России отобранию (конфискации) подлежали: предметы, запрещенные к употреблению в гражданском обороте, нахождение которых в обладании виновного само по себе составляло бы нарушение закона. Например, фальшивые деньги, поддельные документы, запрещенные орудия лова и др.; предметы, служившие или предназначавшиеся быть средством совершения преступления, например, приспособления и материалы для подделки денег, машины и инструменты для запрещенных промыслов и др.

Вместе с тем отобрание подобных предметов отличалось от изъятия предметов в качестве вещественных доказательств, имеющего процессуальное значение (так называемая «специальная конфискация»). Таковыми могли быть как предметы, добытые преступным путем, так и те, на которые было направлено преступное деяние, служившее орудием его совершения, изъятые при обыске, выемке и др.

³⁹ Таганцев Н.С. Русское уголовное право. Т. 2. М., 1994. С. 159-163.

Последние могли быть возвращены по вступлении приговора в законную силу. Отображению подлежали также предметы, добытые преступным путем, например, взятка или дичь, лес, добытые с нарушением установленных правил и т.п. При этом закон не определял никаких общих правил, что именно подлежит отображению, а делал подобные указания в Особенной части, при изложении взысканий за отдельные преступления.

Применение специальной конфискации по общему правилу не зависело от усмотрения суда, а наступало в силу самого закона. Однако иногда применение таковой и определение ее объема предоставлялось на усмотрение суда.

Советское, а затем российское уголовное и процессуальное законодательство предусматривало возможность как полной, так и частичной конфискации. В соответствии с действующей до исключения из уголовного законодательства Федеральным законом РФ от 8 декабря 2003 г. № 162-ФЗ, ч. 1 ст. 52 УК РФ – конфискация имущества заключалась в принудительном безвозмездном изъятии в собственность государства всего или части имущества, являющегося собственностью осужденного. При этом конфискация применялась только в качестве дополнительного вида наказания (ч. 3 ст. 45 УК РФ). Законодатель специально оговаривал, что данное наказание может быть назначено судом только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ, указывая границы ее применения, а именно: тяжкие и особо тяжкие преступления, совершенные из корыстных побуждений (ч. 2 ст. 52 УК РФ).

Понятие специальной конфискации в уголовном законодательстве не определялось, так как на практике она осуществлялась в рамках применения конфискации как наказания. Однако, после того, как конфискация имущества была исключена из Уголовного кодекса РФ, возникли проблемы применения так называемой специальной конфискации. А между тем, изъятие предметов и других ценностей, запрещенных к употреблению в гражданском обороте, нахождение которых в обладании виновного само по себе составляло бы нарушение закона, требовало законодательного закрепления. Потому Федеральным законом от 27 июля 2006 г. № 153-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «О ратификации конвенции Совета

Европы о предупреждении терроризма» и Федерального закона «О противодействии терроризму»⁴⁰ в Уголовный кодекс РФ была внесена новая глава 15.1 «Конфискация имущества», в которой законодатель закрепил понятие и условия применения конфискации имущества.

Конфискация имущества есть принудительное безвозмездное изъятие и обращение в собственность государства на основании обвинительного приговора следующего имущества:

а) денег, ценностей и иного имущества, полученных в результате совершения преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 104.1. УК РФ, и любых доходов от этого имущества, за исключением имущества и доходов от него, подлежащих возвращению законному владельцу;

б) денег, ценностей и иного имущества, в которые имущество, полученное в результате совершения преступления, и доходы от этого имущества были частично или полностью превращены или преобразованы;

в) денег, ценностей и иного имущества, используемых или предназначенных для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации);

г) орудий, оборудования или иных средств совершения преступления, принадлежащих обвиняемому.

Если имущество, полученное в результате совершения преступления, и (или) доходы от этого имущества были приобщены к имуществу, приобретенному законным путем, конфискации подлежит та часть этого имущества, которая соответствует стоимости приобщенных имущества и доходов от него.

Указанное имущество, переданное осужденным другому лицу (организации), подлежит конфискации, если лицо, принявшее имущество, знало или должно было знать, что оно получено в результате преступных действий.

Если конфискация определенного предмета, входящего в имущество, указанное в статье 104.1 УК РФ, на момент принятия судом решения о конфискации данного предмета невозможна вследствие его использования, продажи или по иной причине, суд выносит решение о конфискации денежной суммы, которая соответствует стоимости данного предмета.

⁴⁰ Собрание законодательства РФ. 2006. № 31 (1 ч.). Ст. 3452.

Принудительность конфискации заключается в том, что при вступлении приговора в силу определенное имущество изымается помимо воли осужденного и членов его семьи.

Безвозмездность изъятия означает, что изъятые имущество не компенсируется. Однако при незаконном осуждении имущество может быть возвращено незаконно осужденному, если оно не обращено еще в собственность государства или не реализовано в установленном законом порядке.

Таким образом, конфискация имущества перестала носить статус уголовного наказания, но в то же время предусмотрена уголовным законодательством, как специальная мера, применяемая по отдельным преступлениям в отношении виновных, и связана только с определенными видами имущества, прямо определяемыми законом.

2. Основания и порядок применения конфискации имущества

Анализ действующего уголовного и уголовно-процессуального законодательства позволяет определить основания и порядок применения конфискации имущества.

Основаниями применения конфискации имущества является:

1) совершение преступлений, предусмотренных частью второй статьи 105, частями второй – четвертой статьи 111, частью второй статьи 126, статьями 127.1, 127.2, частью второй статьи 141, статьей 141.1, частью второй статьи 142, статьями 146, 147, 183, частями третьей и четвертой статьи 184, статьями 186, 187, 189, частями третьей и четвертой статьи 204, статьями 205, 205.1, 205.2, 206, 208, 209, 210, 212, 222, 227, 228.1, 229, 231, 232, 234, 240, 241, 242, 242.1, 275, 276, 277, 278, 279, 281, 282.1, 282.2, 285, 290, 295, 307 – 309, 355, частью третьей статьи 359 настоящего Кодекса, или являющихся предметом незаконного перемещения через таможенную границу Российской Федерации, ответственность за которое установлена статьей 188 настоящего Кодекса, и любых доходов от этого имущества, за исключением имущества и доходов от него, подлежащих возвращению законному владельцу;

2) если имущество, полученное в результате совершения указанных преступлений, и доходы от этого имущества были частично или полностью превращены или преобразованы;

3) если деньги, ценности и иное имущество, используются или

предназначены для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации);

4) если предметы являются орудиями, оборудованием или иными средствами совершения преступления, принадлежащими обвиняемому;

5) если лицо (организация), принявшее у осужденного имущество, знало или должно было знать, что оно получено в результате преступных действий.

Порядок конфискации имущества определяется уголовно-процессуальным законодательством, которое указывает, что «подлежит доказыванию по любому уголовному делу обстоятельств, подтверждающих, что имущество, подлежащее конфискации в соответствии со статьей 104.1 Уголовного кодекса Российской Федерации, получено в результате совершения преступления или является доходами от этого имущества либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия преступления либо для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации)» (ст. 73 УПК РФ).

Кроме того, уголовно-процессуальное законодательство указывает, что деньги, ценности и иное имущество, полученные в результате совершения преступления, и доходов от этого имущества, обнаруженных при производстве следственных действий, подлежат аресту в порядке, установленном статьей 115 УПК РФ. Эти предметы, как правило, признаются вещественными доказательствами по уголовному делу.

При вынесении приговора, а также определения или постановления о прекращении уголовного дела должен быть решен вопрос о вещественных доказательствах.

При этом:

1) орудия преступления, принадлежащие обвиняемому, подлежат конфискации или передаются в соответствующие учреждения, или уничтожаются;

2) предметы, запрещенные к обращению, подлежат передаче в соответствующие учреждения или уничтожаются;

3) предметы, не представляющие ценности и не истребованные стороной, подлежат уничтожению, а в случае ходатайства заинтересованных лиц или учреждений могут быть переданы им;

4) деньги, ценности и иное имущество, полученные в результате совершения преступления, и доходы от этого имущества подлежат возвращению законному владельцу (п. 4 в ред. Федерального закона от 27.07. 2006 г. № 153-ФЗ);

4.1) деньги, ценности и иное имущество, указанные в пунктах "а" – "в" части первой статьи 104.1 Уголовного кодекса Российской Федерации, подлежат конфискации в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 4 настоящей части.

В уголовно-процессуальном законодательстве указывается, что описательно-мотивировочная часть обвинительного приговора должна содержать:

1) описание преступного деяния, признанного судом доказанным, с указанием места, времени, способа его совершения, формы вины, мотивов, целей и последствий преступления;

2) доказательства, на которых основаны выводы суда в отношении подсудимого, и мотивы, по которым суд отверг другие доказательства;

3) указание на обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, а в случае признания обвинения в какой-либо части необоснованным или установления неправильной квалификации преступления – основания и мотивы изменения обвинения;

4) мотивы решения всех вопросов, относящихся к назначению уголовного наказания, освобождению от него или его отбывания, применению иных мер воздействия;

4.1) доказательства, на которых основаны выводы суда о том, что имущество, подлежащее конфискации, получено в результате совершения преступления или является доходами от этого имущества либо использовалось или предназначалось для использования в качестве орудия преступления либо для финансирования терроризма, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации).

Федеральный закон, внесший изменения в уголовное и уголовно-процессуальное законодательство определяет следующие основные понятия:

доходы, полученные преступным путем, – денежные средства или иное имущество, полученные в результате совершения преступления;

легализация (отмывание) доходов, полученных преступным путем, – придание правомерного вида владению, пользованию или распоряжению денежными средствами или иным имуществом, полученными в результате совершения преступления, за исключением преступлений, предусмотренных статьями 193, 194, 198, 199, 199.1 и 199.2 Уголовного кодекса Российской Федерации;

финансирование терроризма – предоставление или сбор средств либо оказание финансовых услуг с осознанием того, что они предназначены для финансирования организации, подготовки и совершения хотя бы одного из преступлений, предусмотренных статьями 205, 205.1, 205.2, 206, 208, 211, 277, 278, 279 и 360 Уголовного кодекса Российской Федерации, либо для обеспечения организованной группы, незаконного вооруженного формирования или преступного сообщества (преступной организации), созданных или создаваемых для совершения хотя бы одного из указанных преступлений;

операции с денежными средствами или иным имуществом – действия физических и юридических лиц с денежными средствами или иным имуществом независимо от формы и способа их осуществления, направленные на установление, изменение или прекращение связанных с ними гражданских прав и обязанностей.

Таким образом, основания и порядок конфискации имущества определяются законодательством и в дальнейшем при их практическом применении они получают дальнейшее развитие на основании судебной практики, скорее всего Пленум Верховного суда РФ даст определенные разъяснения.

Заключение

Конспект лекций по Общей части уголовного права содержит необходимые понятия, изложенные в общедоступной форме. Материал изложен в соответствии с учебной программой курса.

Используя конспект лекций при подготовке и сдаче экзаменов, студенты смогут в предельно сжатые сроки систематизировать и конкретизировать знания, приобретенные в процессе изучения этой дисциплины.

Данный конспект лекций не предназначен заменить собой учебники по уголовному праву. Он только дополняет их, служа пособием для более полного усвоения курса, а также успешной сдачи экзаменов.

Библиографический список

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 г. // Российская газета. – 1993. – № 237.
2. Всеобщая декларация прав человека. – М., 1989.
3. Уголовный кодекс РФ. – М.: Юрайт, 2011.
4. Федеральный закон РФ «О введении в действие Уголовного кодекса Российской Федерации» от 13 июня 1996 г. № 64-ФЗ в ред. Федерального закона от 10 января 2002 г. // СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2955; 1997. № 1. Ст. 2; 2002. Ст.130.
5. Федеральный закон РФ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, актов палат Федерального собрания» от 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ // СЗ РФ. 1994. № 8. Ст. 801.
6. Федеральный закон РФ «О континентальном шельфе Российской Федерации» от 30 ноября 1995 г. № 1948-1 // СЗ РФ. 1995. № 49. Ст. 4694.
7. Закон РФ «О государственной границе Российской Федерации» от 1 апреля 1993 г. № 4730-1 // ВВС РФ. – 1993. № 17. Ст. 594.
8. Федеральный конституционный закон РФ «О судебной системе Российской Федерации» от 31 декабря 1996 г., в ред. Федерального конституционного закона от 15 декабря 2001 г. // СЗ РФ. 1997. №1. Ст. 1; 2001. № 51. Ст. 4825.
9. Федеральный закон РФ «О статусе судей в Российской Федерации» от 26 июня 1992 г., // Ведомости ВС РФ. 1992. № 30. Ст. 1792.
10. Закон РФ «О прокуратуре Российской Федерации» от 17 февраля 1992 г. // Ведомости ВС РФ. 1992. № 8. Ст. 366.
11. Федеральный закон РФ «Об оперативно-розыскной деятельности в Российской Федерации» от 12 августа 1995 г. // СЗ РФ. 1995. № 33. Ст. 3349.
12. Федеральный закон РФ от 17.12.1998 г. «Об исключительной экономической зоне Российской Федерации» // СЗ РФ. 1998. № 51. Ст. 6273.
13. Постановление Пленума Верховного Суда СССР «О применении судами законодательства, обеспечивающего право на необхо-

димую оборону от общественно опасных посягательств» от 16 августа 1984 г. – № 14. // БВС СССР. 1984. № 5.

14. Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 7 от 14 февраля 2000 г. «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2000. № 4.

15. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 11 января 2007 № 2 «О практике назначения Судами Российской Федерации уголовного наказания» // БВС РФ. – 2001. – № 4.

16. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31 октября 1995 г. № 8 «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» // БВС РФ. 1996. № 2.

17. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 12 ноября 2001 г. № 14 «О практике назначения судами видов исправительных учреждений» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2002. № 1.

18. Бриллиантов А.В., Долженкова Г.Д., Иванова Я.Е. и др. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) / Под ред. А.В. Бриллиантова. – М.: Проспект, 2010.

19. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) / Под ред. А.И. Чучаева. – М.: КОНТРАКТ, ИНФРА-М, 2010.

20. Кочои С.М. Уголовное право. Общая и Особенная части: Краткий курс. – М.: КОНТРАКТ, Волтерс Клувер, 2010.

21. Уголовное право России. Общая часть: Учебник. Под ред. В.П. Ревина. – М.: Юстицинформ, 2009.

22. Уголовное право России. Общая часть: Учебник. Под ред. Ф.Р. Сундурова, И.А. Тарханова. – М.: Статут, 2009.

Батычко Владимир Тихонович

**Уголовное право
Общая часть**

Конспект лекций

Ответственный за выпуск Батычко В.Т.
Редактор Чиканенко Л. В.
Корректоры: Селезнева Н.И., Надточий З.И.

ЛР № 020565 от 23 июня 1997 г.
Формат 60x84 1/16.
Печать офсетная.
Заказ №

Подписано к печати
Бумага офсетная.
Усл. п.л. – 14,9.
Уч.-изд. л. – 14,7.
Тираж экз.

“С”

Издательство Технологического института
Южного федерального университета
ГСП 17А, Таганрог, 28, Некрасовский, 44
Типография Технологического института
Южного федерального университета
ГСП 17А, Таганрог, 28, Энгельса, 1