

***С.А. Разумов***

**ПРАКТИКА  
НАЗНАЧЕНИЯ НАКАЗАНИЯ**

***Учебно-практическое пособие***

**Москва  
Институт международного права и экономики имени А.С. Грибоедова  
2001**

**Разумов С.А.**

**Р17** Практика назначения наказания: Учебно-практическое пособие. – М.: ИМПЭ им. А.С. Грибоедова, 2001. – 76 с.

Пособие подготовлено на основе судебной практики, наработанной судами Российской Федерации за период действия нового уголовного законодательства (1997-2001 гг.). Подробно изложены особенности назначения отдельных видов наказаний.

Большое внимание уделено новеллам уголовного законодательства – назначению наказания при смягчающих обстоятельствах, наказанию при вердикте присяжных заседателей о снисхождении, назначению наказания за неоконченное преступление, при рецидиве преступлений, по совокупности преступлений и приговоров и по другим основаниям, изложенным в законе.

В качестве приложения даны главы Уголовного кодекса Российской Федерации, касающиеся назначения наказания, и Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 40 от 11 июня 1999 года «О практике назначения судами уголовного наказания».

Предназначено для практических работников следственных органов, прокуратуры, суда, преподавателей, аспирантов и студентов юридических учебных заведений.

## СОДЕРЖАНИЕ

|  |    |
|--|----|
| Цели назначения наказания .....  | 3  |
| Система и виды наказания .....   | 6  |
| Особенности назначения отдельных видов наказаний .....   | 9  |
| Штраф .....  | 9  |
| Лишение права занимать определенные должности или заниматься<br>определенной деятельностью .....       | 13 |
| Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина<br>и государственных наград ..... | 15 |
| Исправительные работы .....  | 17 |
| Конфискация имущества .....  | 19 |
| Лишение свободы на определенный срок .....   | 20 |
| Пожизненное лишение свободы .....  | 24 |
| Смертная казнь .....   | 27 |
| Новое в назначении наказания .....   | 31 |
| Назначение наказания при наличии смягчающих обстоятельств .....  | 32 |
| Назначение наказания при вердикте присяжных заседателей<br>о снисхождении .....                        | 33 |
| Назначение наказания за неоконченное преступление .....  | 34 |
| Назначение наказания при рецидиве преступлений .....   | 36 |
| Назначение наказания по совокупности преступлений .....  | 38 |
| Назначение наказания по совокупности приговоров .....  | 42 |
| Условное осуждение .....   | 44 |
| Особенности отмены условного осуждения или продления<br>испытательного срока .....                     | 46 |

## Цели назначения наказания

Россия, вступающая в XXI век, переживает самый сложный период своего развития. Резкое изменение политических, экономических, социальных условий повлекло за собой рост преступности.

Правовая реакция государства на посягательства, охраняемые уголовным правом, во все времена выражалась в применении к лицам, виновным в их совершении, наказаний и иных мер уголовно-правового характера.

Сущность уголовного наказания проявляется в его целях, изложенных в уголовном законе.

В теории уголовного права существует давно устоявшееся понятие о том, что наказание является правовым последствием преступления. Н.С. Таганцев в лекциях по русскому уголовному праву указывал: «С точки зрения преступника наказание является последствием им учиненного, с точки зрения государства – мерой, принимаемой вследствие совершенного виновным деяния»<sup>1</sup>.

Уголовный кодекс РФ 1996 года в отличие от ранее действовавшего УК РСФСР дает новое понятие наказания.

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

Из этого определения вытекают четыре признака наказания: мера государственного принуждения; назначение его по приговору суда; назначение наказания только лицу, признанному виновным в совершении преступления; наказание лишает или ограничивает права и свободы лица, которому оно назначено.

Одним из признаков, который вызывает определенные споры, является признак, провозглашающий наказание, как меру государственного принуждения. Можно ли ставить знак равенства между этим признаком и тезисом о том, что наказание – это кара за совершенное преступление?

Представляется, что уравнивать указанные понятия ошибочно.

Безусловно, исполнение наказания, как правило, изменяет привычный режим жизни осужденного, его отношения с окружающими людьми, имеет определенные морально-психологические последствия. Однако, согласно толкованию, «кара» означает – возмездие, а «принуждение» – заставить лицо сделать что-то помимо его воли<sup>2</sup>.

В ч. 2 ст. 43 УК РФ указано: «наказание применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также в целях исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений». Это означает, что судами при назначении наказания должны быть учтены принципы справедливости, гуманизма и индивидуализации наказания. Закон требует, прежде всего, не возмездия, а справедливости, т.е. соответствия наказания характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и

<sup>1</sup> Таганцев Н.С. Русское уголовное право. Лекции. Часть общая. М., 1994. Т.2. С. 5

<sup>2</sup> Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. М.: Азъ, 1993. С. 270, 614.

личности виновного (ст. 6 УК), наказание не может иметь своей целью причинения физических страданий или унижения человеческого достоинства (ст. 7 УК), при назначении наказания должны быть учтены данные о личности виновного, обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, а также влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи (ч. 3 ст. 60 УК).

Определяя правовое положение осужденных, законодатель в ст. 10 Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации указал, что Российская Федерация уважает и охраняет права, свободы и законные интересы осужденных, обеспечивает законность применения средств их исполнения, их правовую защиту и личную безопасность при исполнении наказаний<sup>3</sup>.

Исходя из принципа гуманизма, в новом УК РФ законодатель формулирует правило об обратной силе закона, устраняющего преступность деяния, смягчающего наказание или иным образом улучшающего положение лица, совершившего преступление. Норма, содержащаяся в ч. 1 ст. 10 УК, основана на положениях п. 2 ст. 11 Всеобщей декларации прав человека, принятой третьей сессией Генеральной Ассамблеи ООН 10 декабря 1948 г., ст. 7 Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г.<sup>4</sup>, п. 1 ст. 35 Декларации прав и свобод человека и гражданина от 22 ноября 1991 г.<sup>5</sup>, ст. 54 Конституции РФ.

В УК РФ впервые отмечено, что обратную силу наряду с законами, устраняющими преступность деяния или смягчающими наказание, имеют и другие законы, если они каким-либо образом улучшают положение лица, совершившего преступление. Это положение распространяется как на лиц, отбывающих наказание, так и на лиц, отбывших наказание, но имеющих не снятую или не погашенную в установленном законом порядке судимость.

Указанные обстоятельства не могут расцениваться как кара за содеянное, поскольку изложенные требования закона имеют целью воспитание у осужденного чувства справедливости наказания, а не злость на государство за то, что оно мстит ему за содеянное.

С учетом изложенного нельзя согласиться с мнением о том, что наказание, выступая в виде лишения свободы или ограничения прав и интересов осужденного, по своему содержанию является карой за содеянное, поскольку лицо, наказанное за совершение преступления, должно страдать. Иначе не будут реализовываться цели наказания<sup>6</sup>.

К сожалению, история советского уголовного права знала примеры, когда наказание назначалось без учета принципа справедливости, без надлежащего исследования всех обстоятельств дела, влияющих на назначение наказания и, более того, наказание назначалось не только лицу, признанному виновным в совершении преступления, но и как мера социальной защиты не в связи с со-

<sup>3</sup> Собрание законодательства Российской Федерации (далее везде СЗ РФ). 1997. №2. Ст. 198.

<sup>4</sup> Международные акты о правах человека: Сб. документов. М.: Норма, 2000.

<sup>5</sup> Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР. 1991. № 52. Ст.1865

<sup>6</sup> Уголовное право. Общая часть: Учеб. / Под ред. Б.В. Здравомыслова, Ю.А. Красикова, А.И. Рарога. М., 1994. С.348

вершением конкретного преступления, а в связи с «опасным состоянием» личности (например, репрессии в отношении родственников так называемых «врагов народа»), лишение в уголовном порядке избирательных прав родственников совершивших измену Родине и т.д.).

В УК РФ подтвержден конституционный принцип осуществления правосудия в Российской Федерации только судом (ст. 118 Конституции РФ). Обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда. Именно это конституционное положение еще раз подтверждает важнейшую и ответственнейшую роль суда в определении судьбы человека, преступившего рамки уголовного закона. Наказание при этом является основным и центральным институтом уголовного права. Именно поэтому вопросы назначения наказания всегда были в центре внимания Верховного Суда Российской Федерации. Практика единообразного применения наказания формировалась на основе обобщения принятых судами решений о наказании по той или иной категории дел. Вопросам назначения наказания были посвящены многие заседания Пленума Верховного Суда РФ, в результате которых принимались соответствующие постановления. Достаточно вспомнить такие постановления Пленума Верховного Суда РФ как «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» от 27 января 1999 г., «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних» от 14 февраля 2000 г., «О судебном приговоре» от 28 мая 2001 года. Значимым является постановление Пленума Верховного Суда РФ от 11 июня 1999 г. «О практике назначения судами уголовного наказания», в котором судам Российской Федерации были предложены некоторые разъяснения по применению отдельных норм УК РФ, регламентирующих назначение наказания. В связи с принятием указанного постановления были признаны утратившими силу ряд постановлений Пленума ВС РФ по вопросам назначения наказания, действовавшие ранее, однако следует отметить, что принципиальные положения этих постановлений, которые актуальны и при решении вопросов о назначении наказания по действующему законодательству, стали составной частью нового постановления.

Необходимость в принятии нового постановления по вопросам назначения наказания возникла почти сразу же после введения в действие нового УК РФ, поскольку в законе появилось достаточно новелл, касающихся непосредственно назначения наказания (назначение наказания при наличии смягчающих обстоятельств – ст. 62 УК; новые обстоятельства смягчающие и отягчающие наказание – ст. ст. 61 и 63 УК; назначение наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении – ст. 65 УК; назначение наказания за неоконченное преступление – ст. 66 УК; назначение наказания при рецидиве преступлений – ст. 68 УК; новый порядок назначения наказания при условном осуждении и отмене условного осуждения – ст. ст. 73 и 74 УК; особенности назначения наказания несовершеннолетним – ст. 88 УК и т.д.), однако спешить было нельзя. Следовало внимательно изучить судебную практику в субъектах Российской Федерации, сопоставить ее с теми требованиями, которые указаны в законе (ст. ст. 43, 44, 60, 69, 70 УК), изучить мнение ученых и практических работников. Ре-

зультаты всей этой работы и были изложены в названном постановлении Пленума ВС РФ.

## **СИСТЕМА И ВИДЫ НАКАЗАНИЯ**

---

---

Наказание призвано обеспечивать достижение установленных уголовным законом целей. Для этого в законе должны содержаться разнообразные по своему характеру меры государственного принуждения в виде различных видов наказания. Суду необходимо иметь широкий выбор видов наказания, один из которых можно было бы назначить, исходя из характера и степени общественной опасности как совершенного преступления, так и лица, его совершившего. При этом перечень видов наказания не должен быть бесконечным, а сами виды наказаний не должны совпадать по характерным признакам. Такой перечень в уголовном праве называется *системой наказаний*. В нее входит исчерпывающий, строго установленный законодательством и обязательный для суда перечень видов наказаний, расположенный в определенном порядке в соответствии со степенью тяжести.

В УК РФ сама система наказаний выстроена по принципу от менее строгого к более строгому наказанию. Это положение соответствует общим началам назначения наказания, заложенным в ст. 60 УК, в соответствии с которыми более строгий вид наказания назначается только в тех случаях, если менее строгий не сможет обеспечить достижение целей наказания.

Наряду с действующими видами наказания, такими, как штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, исправительные работы, конфискация имущества, лишение свободы на определенный срок, смертная казнь, в УК РФ появились новые виды наказания: обязательные работы, ограничение по военной службе, ограничение свободы, арест, пожизненное лишение свободы.

Новым содержанием наполнены и такие виды наказания, как лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, содержание в дисциплинарной воинской части.

Смертная казнь включена в общую систему наказаний. Этот исключительный вид наказания предусмотрен законом за несколько составов преступлений.

Следует отметить, что такой вид наказания как ограничение свободы по сути своей похож на наказание, которое было предусмотрено в статье 24-2 УК РСФСР. Оно заключается в содержании осужденного, достигшего к моменту вынесения приговора восемнадцатилетнего возраста, в специальном учреждении без изоляции от общества в условиях осуществления за ним надзора. Еще в пору действия прежнего уголовного кодекса, государство отказалось от этого вида наказания. Представляется, что его введение в действующее уголовное законодательство также является не совсем продуманным обстоятельством. Концентрация осужденных в специализированных центрах, организация их

жизни, обеспечение работой – создаст много сложностей, а эффект такого наказания очень низок, т.к. осужденные к этому виду наказания будут оторваны от семьи, привычных условий проживания, потеряют работу. Трудоустройство таким образом лиц, не имеющих работы, носит временный характер (только на срок, определенный по приговору суда), после чего вновь возникнет эта же проблема. Эффективность указанного вида наказания очень мала и не будет оправдана теми затратами, которые предполагаются для организации введения этого вида наказания. Представляется, что было бы проще исключить ограничение свободы из видов наказания по УК РФ.

Как уже было указано, перечень видов наказаний является исчерпывающим, в то же время с 1 января 1997 г. не могут применяться к осужденным такие виды наказаний, как **обязательные работы, ограничение свободы и арест**<sup>7</sup>. Несмотря на то, что законом установлен срок, с которого указанные виды наказания должны применяться, он не был соблюден, т.к. у государства так и не появились средства на создание необходимых условий для исполнения этих видов наказания. Между тем такое положение создает определенные сложности в судебной практике.

Так, статья 157 УК РФ, устанавливающая уголовную ответственность за злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей, предусматривает наказание в виде обязательных работ, либо исправительных работ, либо ареста. По известным обстоятельствам обязательные работы и арест не могут быть применены, а назначать наказание в виде исправительных работ по абсолютному большинству дел является нецелесообразным, поскольку осужденный, как правило, не работает, в силу чего у него и образуется указанный состав преступления.

На первоначальном этапе введения в действие нового уголовного законодательства возникали сложности при рассмотрении дел в кассационной инстанции при той ситуации, когда суды первой инстанции при назначении наказания определяли осужденным те виды наказания, которые не могли быть назначены в силу запрета, установленного законом о введении в действие УК РФ. Такое решение суды первой инстанции мотивировали тем, что обязательные работы, ограничение свободы и арест указаны в санкциях определенных статей и не исключены из видов наказаний, перечисленных в ст. 44 УК РФ.

Само по себе такое суждение ошибочно и коль в законе, предусматривающем введение в действие Уголовного кодекса РФ, прямо указано на невозможность применения этих видов наказания, они и не должны применяться до тех пор, пока другим законом не будет установлено иное.

Как же должны поступать суды кассационной инстанции: отменять приговоры в связи с тем, что наказание не назначено или изменять приговор и назна-

---

<sup>7</sup> В ст. 4 Федерального закона от 13 июня 1996 г. № 64-ФЗ «О введении в действие Уголовного кодекса Российской Федерации» (в ред. Федерального закона от 27 декабря 1996 г. №161-ФЗ) указано: «Положение настоящего Кодекса о наказаниях в виде обязательных работ, ограничения свободы и ареста вводятся в действие федеральным законом после вступления в силу Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации по мере создания необходимых условий для исполнения этих видов наказания, но не позднее 2001 года» (СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2955; 1997. № 1. Ст. 2).

чать более мягкое наказание? Однозначно дать ту или иную рекомендацию сложно. С одной стороны вместо ареста или ограничения свободы можно назначить исправительные работы или штраф, а вместо обязательных работ – только штраф, однако, эти виды наказания не всегда указаны в санкции той или иной статьи Особенной части УК. С другой стороны – закон о введении в действие УК РФ прямо указывает на то, что обязательные работы, ограничение свободы и арест вводятся в действие федеральным законом после вступления в силу Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации по мере создания необходимых условий для исполнения этих видов наказания.

Представляется, что более правильная позиция состоит в том, что приговоры, по которым наказание назначено в виде ареста, ограничения свободы или обязательных работ должны отменяться, т.к. по ним назначено ненадлежащее наказание. Федеральным законом на их применение наложен запрет до принятия другого федерального закона, которым они будут введены в действие, до этого времени их применение невозможно, следовательно, наказание по приговору не назначено.

Следует еще раз отметить, что такие ошибки судами допускались крайне редко и только на начальном этапе действия УК РФ. В настоящее время подобных ошибок судами не допускается.

Введение в кратчайшие сроки в действие норм, позволяющих применение наказания в виде обязательных работ и ареста, позволит более оперативно и справедливо решать вопросы с назначением наказания по тем составам преступлений, где эти виды наказания предусмотрены.

Как и ранее в УК РФ сохранилось деление всех видов наказания на основные и дополнительные, но при этом проведена четкая их дифференциация на определенные группы. Из 13 видов наказаний, предусмотренных Уголовным кодексом, 11 являются основными, при этом такие виды наказания как **штраф и лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью** могут назначаться как в качестве основных, так и дополнительных наказаний. А такие виды наказаний как **конфискация имущества и лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград** могут быть назначены только как дополнительные наказания.

## **ОСОБЕННОСТИ НАЗНАЧЕНИЯ ОТДЕЛЬНЫХ ВИДОВ НАКАЗАНИЙ**

---

---

В данном разделе будут проанализированы только некоторые из видов наказания, которые наиболее часто применяются в судебной практике и при применении которых возникают некоторые особенности и определенные трудности.

### **Штраф**

Штраф среди видов наказаний находится на первом месте и является наименее тяжким наказанием. Его назначение предусмотрено за преступления небольшой тяжести и некоторые преступления, относящиеся к преступлениям средней тяжести (ст. 135, ч. 2 ст. 136, ч. 1 ст. 176, ч. 1 ст. 291 УК и т.д.).

Дополнительное наказание в виде штрафа может быть обязательным (ст.153, ч. 2 и 3 ст. 175, ч. 2 ст. 312 УК и т.д.) и альтернативным (ч. 2 ст. 158, ч. 2 ст. 159, ч. 2 ст. 161 УК и т.д.). Если за преступление, где штраф является обязательным дополнительным наказанием, суд сочтет возможным его не применять, в приговоре должна быть сделана ссылка на ст. 64 УК. При альтернативном дополнительном наказании в виде штрафа, в приговоре должны быть указаны основания применения или неприменения штрафа.

УК предусматривает более высокий размер штрафа, чем это имело место в УК РСФСР. Теперь штраф взыскивается в размере **от двадцати пяти до одной тысячи минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух недель до одного года**. При этом размер штрафа должен быть таким, чтобы это наказание было реально исполнено осужденным. Для этого суд должен тщательно исследовать имущественное положение осужденного. Важную роль при назначении указанного вида наказания играет и тяжесть совершенного преступления.

Штраф назначается в пределах, предусмотренных УК, и устанавливается в размере, соответствующем определенному количеству минимальных размеров оплаты труда, согласно законодательству Российской Федерации **на момент назначения наказания**, либо в размере заработной платы или иного дохода осужденного за определенный период (ч. 1 ст. 46 УК). Зависимость размера штрафа от минимальных размеров оплаты труда на момент назначения наказания связана с инфляционными процессами, а не ужесточением наказания. Положение закона о его действии во времени (ч. 1 ст. 9 УК) распространяется только на указанную в санкции соответствующей статьи УК РСФСР кратность минимального размера оплаты труда. Например, за преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 166 УК РСФСР, совершенное до 1 января 1997 г., одним из видов наказания являлся штраф – до двух минимальных размеров оплаты труда. Постановляя приговор в 1997 г., суд мог назначить указанный вид наказания в размере двух минимальных размеров оплаты труда (применять ч. 1 ст. 258 УК нельзя, так как наказание по ней предусмотрено более строгое, чем по ч. 1 ст. 166 УК РСФСР), но исходя из минимального размера, установленного законодательством Российской Федерации на момент назначения наказания, т.е. 83 490 руб.  $\times 2 = 166\,980$  руб. В ценах 1998 г. размер штрафа выглядел следующим образом: 83 руб. 50 коп.  $\times 2 = 167$  руб.

Государственной Думой Федерального Собрания принят Федеральный закон от 19 июня 2000 г. № 82-ФЗ «О минимальном размере оплаты труда», которым минимальный размер оплаты труда установлен: с 1 июля 2000 г. – 132 руб.; с 1 января 2001 г. – 200 руб.; с 1 июля 2001 г. – 300 руб.<sup>8</sup>

В ст. 3 федерального закона указано, что минимальный размер оплаты труда, установленный статьей 1 этого закона, применяется исключительно для регулирования оплаты труда, а также для определения размеров пособий по временной нетрудоспособности и выплат в возмещение вреда, причиненного увечьем, профессиональным заболеванием или иным повреждением здоровья, связанными с исполнением трудовых обязанностей.

---

<sup>8</sup> СЗ РФ. 2000. № 26. Ст. 2729.

Что же касается взыскания и наложения штрафа, то ст. 5 закона установлено, что до внесения в соответствующие федеральные законы исчисление налогов, сборов и штрафов осуществляется с 1 июля до 31 декабря 2000 г. исходя из базовой суммы, равной 83 руб. 49 коп., а с 1 января 2001 г. – исходя из базовой суммы, равной 100 руб.. Следует отметить, что эти положения не относятся к нормам Уголовного кодекса РФ. Уже отмечалось, что согласно ч. 1 ст. 46 УК РФ штраф как один из видов уголовного наказания назначается в пределах, предусмотренных в размере, соответствующем определенному количеству минимальных размеров оплаты труда, установленных законодательством Российской Федерации. Поскольку в Уголовный кодекс Российской Федерации не надо вносить каких-либо изменений, размер взыскиваемого штрафа должен соответствовать принятым минимальным размерам оплаты труда на момент его назначения. Например, при постановлении приговора, состоявшегося 2 июля 2000 г., согласно которому назначен штраф, его размер должен быть определен исходя из минимального размера оплаты труда в 132 руб., если приговор состоялся в январе 2001 г. – соответственно – 200 руб., по приговору, постановленному после 1 июля 2001 г. – 300 руб.

Если взыскание штрафа производится в размере заработной платы или иного дохода осужденного, суд в обязательном порядке должен располагать справкой о заработной плате осужденного либо данными об ином его доходе на момент постановления приговора.

В связи с тем, что законом предусмотрены значительные размеры штрафа, суд может отсрочить или рассрочить уплату штрафа на срок до шести месяцев, если немедленная его уплата невозможна для осужденного. Такой порядок предусмотрен ч. 2 ст. 361 УПК РСФСР.

Несколько иной порядок взыскания штрафа предусмотрен УИК РФ, вступившим в силу с 1 июля 1997 г. В ч. 2 ст. 31 УИК РФ указано о возможности отсрочки или рассрочки штрафа на срок **до одного года**.

Представляется, что в данном случае следует применять нормы УИК РФ, поскольку это более поздний закон по сравнению с УПК РСФСР и он не ухудшает положения осужденного. Более того, правила статьи 31 УИК РФ дают возможность для реального исполнения наказания в том случае, когда у осужденного имеются определенные материальные затруднения и в месячный срок, предусмотренный законодательством, он не имеет возможности добровольно исполнить наказание.

Размер штрафа должен определяться судом с учетом тяжести совершенного преступления и с учетом имущественного положения осужденного. Это важное положение закона должно неукоснительно исполняться судами, иначе суть самого наказания в виде штрафа при неплатежеспособности осужденного, потеряет всякий смысл.

В случае злостного уклонения от уплаты штрафа он может быть заменен обязательными работами, исправительными работами или арестом. С учетом того, что с 1 января 1997 г. обязательные работы и арест как виды наказания не могут быть назначены (см. ч. 4 Федерального закона от 13 июня 1996 г. № 64-ФЗ «О введении в действие Уголовного кодекса Российской Федерации» (в ред. Федерального закона от 27 декабря 1996 г. № 161-ФЗ), штраф может заменяться

только исправительными работами до того момента, пока не будет принято решение о применении других видов наказания, указанных в ч. 5 ст. 46 УК.

Под злостным уклонением от уплаты штрафа следует понимать отказ осужденного без уважительных причин исполнить назначенное наказание по истечении 30 дней со дня вступления приговора суда в законную силу, если осужденному не была предоставлена отсрочка или рассрочка уплаты штрафа (ч. 1 и 2 ст. 31 и ч. 1 ст. 32 УИК РФ). Судебный пристав – исполнитель, на которого возлагается обязанность исполнить данный вид наказания, обращается в суд, постановивший приговор, с представлением о замене штрафа другим видом наказания. Вместе с представлением суду должны быть переданы доказательства, свидетельствующие об отказе осужденного исполнить наказание. При этом замена штрафа другими видами наказания может иметь место только при назначении штрафа в качестве **основного наказания**, поскольку сама замена предусмотрена видами наказания, относящимися только к основным. Замена штрафа, назначенного в качестве дополнительного наказания, не допускается, и он должен быть взыскан в принудительном порядке за счет имущества или доходов осужденного (ст. 31, 32 УИК РФ).

С учетом вышеизложенного хотелось бы обратить внимание на противоречивость норм, изложенных в ст. 31 и 32 УИК РФ относительно порядка взыскания штрафа в принудительном порядке и их несогласованности с нормами, изложенными в ч. 5 ст. 46 УК РФ. Так, в ч. 3 ст. 31 УИК указано, что в случае неуплаты осужденным штрафа, взыскание производится судебным исполнителем в принудительном порядке, в том числе путем обращения взыскания на имущество осужденного. В ч. 2 ст. 32 УИК предусмотрена процедура замены штрафа другими видами наказания, если осужденный не уплатил штраф в сроки, предусмотренные ч. 1 ст. 31 УИК (30 дней со дня вступления приговора суда в законную силу). Поскольку Уголовно-исполнительный кодекс РФ признает злостностью неуплату штрафа без уважительных причин в течение 30 дней после вступления приговора в законную силу, в дальнейшем должны действовать правила, предусмотренные ч. 5 ст. 46 УК и ч. 2 ст. 32 УИК. Взыскание же на имущество, как уже указывалось выше, может быть произведено при принудительном взыскании штрафа лишь в том случае, когда этот вид наказания был определен в качестве дополнительного и осужденный уклоняется от исполнения приговора в этой части.

В ч. 5 ст. 46 УК изложены условия замены штрафа другими видами наказаний в случае злостного уклонения от его уплаты: «В случае злостного уклонения от уплаты штрафа он заменяется обязательными работами, исправительными работами или арестом соответственно размеру назначенного штрафа в пределах, предусмотренных настоящим Кодексом для этих видов наказаний».

С учетом такой формулировки суду следует более внимательно подходить к вопросу замены штрафа другими видами наказания. Суд должен учесть не только сам размер назначенного штрафа и его соответствие другим видам наказания, перечисленным в ч. 5 ст. 46 УК, но и тяжесть, а также социальную опасность содеянного, данные о личности осужденного, мотивы уклонения от уплаты штрафа. После выяснения указанных обстоятельств, суд в каждом конкретном случае должен определить соотношение размера штрафа и других видов

наказания, которыми он может быть заменен. Например, двадцати пяти минимальным размерам оплаты труда должны соответствовать два месяца исправительных работ; ста минимальным размерам – четыре месяца исправительных работ или один месяц ареста, или 60 часов обязательных работ и т.д. При этом суды должны соблюдать одно условие – размер и срок наказания не должны превышать пределов, предусмотренных УК для видов наказания, которыми заменяется штраф (240 часов обязательных работ, двух лет исправительных работ и шести месяцев ареста).

При применении наказания ниже низшего предела штраф в размере менее двадцати пяти размеров минимальной оплаты труда применен быть не может, поскольку это самый минимальный размер уголовного наказания, который может быть применен за совершение преступления. Например, за незаконную добычу рыбы, морского зверя и иных водных животных (ч. 1 ст. 256 УК) предусмотрен штраф в размере от двухсот до пятисот минимальных размеров оплаты труда. Если суд установит исключительные обстоятельства и сочтет возможным применить при назначении наказания нормы ст. 64 УК, то штраф менее двадцати пяти минимальных размеров оплаты труда назначен быть не может.

Другой пример, за нанесение побоев (ст. 116 УК) предусмотрено наказание в виде штрафа до ста минимальных размеров оплаты труда. Если в санкции за преступление не указан нижний предел штрафа, это означает, что штраф может быть назначен от его минимального размера, т.е. от 25 минимальных размеров оплаты труда. Следовательно, за данное преступление штраф в размере ниже низшего предела применен быть не может.

В качестве дополнительного наказания штраф может быть назначен только в тех случаях, когда это прямо указано в санкции нормы Особенной части УК РФ (ч. 2 ст. 175 УК). При этом следует иметь в виду, что при альтернативном указании применения штрафа (например, ч. 2 ст. 158 УК) в приговоре следует указать мотивы применения этого дополнительного наказания или мотивы, по которым суд не применяет его. Если штраф является обязательным дополнительным наказанием (ч. 2 ст. 175 УК), то его неприменение влечет назначение наказания по правилам, указанным в ст. 64 УК, т.е. назначенное наказание считается более мягким, чем предусмотрено за данное преступление.

Как указано в ч. 1 ст. 46 УК, штраф есть **денежное взыскание**, назначаемое в пределах, соответствующих определенному **количеству минимальных размеров оплаты труда**, установленных законодательством Российской Федерации. Это означает, что суды, назначая наказание в виде штрафа, в резолютивной части приговора должны указывать количество минимальных размеров оплаты труда и денежное выражение этого эквивалента. Например, назначая наказание в виде штрафа за преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 200 УК (обман потребителей), судья в приговоре должен указать: «Назначить наказание в виде штрафа в размере ста минимальных размеров оплаты труда, что соответствует ... рублям».

## **Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью**

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может применяться в качестве как основного наказания, так и дополнительного.

Значимость этого вида наказания заключается в том, что осужденному по приговору суда исключается доступ к той должности или деятельности, которые были использованы им для совершения преступления. Например, руководитель предприятия принимал на престижные должности работников после того, как ему вручалась взятка. При осуждении наряду с основным наказанием он может быть лишен права занимать должности, связанные с организационно-распорядительными и административно-хозяйственными функциями.

Законом наложен запрет на занятие должностей на государственной службе, в органах местного самоуправления либо в сфере определенной профессиональной или иной деятельности. При этом следует иметь в виду, что суд не может одновременно запретить заниматься определенной деятельностью или выполнять какую-то определенную работу.

Данный вид наказания не следует отождествлять с понятием должностного лица, которое несет уголовную ответственность за совершение должностного преступления. Лишение права заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью предполагает неограниченный круг профессий и иного приложения своих знаний осужденным. Это может быть и механик гаража (ч. 1 ст. 266 УК), и водитель трамвая (ч. 1 ст. 264 УК), и программист ЭВМ (ч. 1 ст. 274 УК), а также и лицо, которое работает в коммерческой и иной организации и несет ответственность за совершение преступлений, предусмотренных ст. 201-204 УК.

Особенностью УК РФ является то, что сроки назначения данного вида наказания зависят от того, каким оно является в конкретной ситуации – основным или дополнительным (ч. 2 ст. 47 УК). Если это основной вид наказания, он может быть назначен на срок от одного года до пяти лет (ч. 2 ст. 136 УК), а если дополнительный – то от шести месяцев до трех лет (ч. 2 ст. 150 УК).

Как правило, указанный вид наказания применяется в качестве основного и дополнительного в случаях, когда это прямо указано в санкции статьи Особенной части УК. В то же время этот вид наказания может назначаться как дополнительное наказание и в случаях, когда оно не предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК в качестве наказания за соответствующее преступление. Такое решение судом может быть принято, если с учетом характера и степени общественной опасности совершенного преступления и личности виновного будет признано невозможным сохранение за осужденным права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Например, вовлечение несовершеннолетнего в систематическое употребление спиртных напитков, совершенное педагогом или иным лицом, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего, по признаку неоднократности либо с применением насилия, предусматривает наказание в виде лишения свободы на срок до шести лет (ч. 3 ст. 151 УК). Дополни-

тельное наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, в отличие от ч. 2 ст. 151 УК, здесь не предусмотрено. При указанных выше обстоятельствах (характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного и т.п.) суд может признать невозможным сохранение за осужденным, например, права заниматься педагогической деятельностью и принять решение о лишении его права заниматься такой деятельностью на срок до трех лет.

Также в законе указаны и сроки исчисления данного вида наказания при его исполнении, когда оно назначено как дополнительное наказание. В частности, если дополнительное наказание назначается к основному наказанию, отбываемому реально (ограничение свободы, арест, лишение свободы, содержание в дисциплинарной воинской части), то срок его исчисления начинается с момента окончания реально отбытого наказания. Если же этот вид наказания как дополнительный назначается к обязательным работам, исправительным работам, при условном осуждении, его срок исчисляется с момента вступления приговора в законную силу. Например, при назначении наказания по ч. 1 ст. 263 УК в виде двух лет лишения свободы с лишением права управлять транспортным средством в течение трех лет, течение срока исполнения дополнительного наказания начнется после отбытия двух лет лишения свободы (ч. 4 ст. 47 УК) или после решения вопроса об условно-досрочном освобождении от основного наказания, если при этом не решен вопрос о полном освобождении от отбывания дополнительного наказания (ч. 1 ст. 79 УК). В то же время следует иметь в виду, что при реальном отбывании наказания осужденный также не может выполнять работы, связанные с назначением ему дополнительного наказания. Например, осужденный за автотранспортное преступление к лишению свободы и лишению права управлять транспортным средством не может быть использован в местах лишения свободы в качестве водителя транспортного средства.

Если же лишение свободы будет назначено условно (ст. 73 УК) либо назначено иное наказание, не связанное с лишением свободы, то исчисление срока дополнительного наказания пойдет параллельно с исчислением срока отбывания основного наказания.

Большинство составов преступлений, по которым указанный вид наказания применяется как дополнительное наказание, содержит альтернативу в его применении. С учетом этого в приговоре следует указывать мотивы применения или неприменения этого дополнительного наказания. Если же лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью указано как обязательное дополнительное наказание (ч. 2 ст. 303 УК), то неприменение указанного дополнительного наказания возможно при применении правил, указанных в ст. 64 УК РФ и об этом должна содержаться ссылка в резолютивной части приговора.

***Лишение специального,  
воинского или почетного звания,  
классного чина и государственных наград***

Указанное в статье наказание может назначаться только как **дополнительное** и только при осуждении лица за совершение **тяжкого или особо тяжкого** преступления. При этом необходимо учитывать, что суд может принять такое решение только после тщательного изучения личности осужденного и обязательного изложения в приговоре мотивов принимаемого решения.

К **специальным званиям**, а также классным чином относятся звания и чины, присваиваемые органами, специально на это уполномоченными государством, с закреплением такого положения в законодательстве (МИД, Прокуратура, Министерство юстиции, Таможенный комитет, МВД и т.д.).

К **воинским званиям** относятся звания, установленные Федеральным законом от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» (в ред. Федеральных законов от 21 июля 1998 г. № 117-ФЗ; от 30 марта 1999 г. № 52-ФЗ; от 07 августа 2000 г. № 122-ФЗ)<sup>9</sup>. Это – солдаты, матросы, сержанты, старшины, прапорщики и мичманы, младшие, старшие и высшие офицеры. По смыслу закона воинского звания может быть лишено только лицо, проходящее службу по контракту. Нелепым выглядело бы решение о лишении воинского звания солдата или матроса срочной службы за совершение какого-либо воинского преступления. Это наказание может быть назначено только лицу, которое использовало свое воинское звание в личных интересах, в целях добиться каких-то преимуществ для себя или других лиц преступным путем.

В то же время, поскольку в статье 48 УК не указан конкретный срок, на который лицо может быть лишено воинского звания, в самом законе «О воинской обязанности и военной службе» закреплено положение о том, что после снятия или погашения судимости, лицо, лишенное воинского звания, может быть восстановлено в нем должностным лицом, имеющим право присваивать эти воинские звания.

**Почетные звания** – это звания, которые присваиваются лицу за особые заслуги в определенных областях или самоотверженные поступки при исполнении служебного, воинского или общественного долга (заслуженный юрист, народный врач, народный артист, Герой Российской Федерации и т.д.).

К **государственным наградам** относятся ордена и медали, учрежденные государством за самоотверженный труд. «Положение о государственных наградах Российской Федерации» утверждено Указом Президента РФ от 02 марта 1994 г. № 442 (в ред. Указов Президента РФ от 01 июня 1995 г. № 554; от 06 января 1999 г. № 19; от 27 июня 2000 г. № 1192)<sup>10</sup>.

В настоящее время многие граждане имеют почетные звания и государственные награды СССР. Возникает вопрос: может ли суд Российской Федерации лишить лицо такого почетного звания или государственной награды? Представляется, что может, поскольку Россия – правопреемник СССР, но российский суд не имеет права лишать виновного почетного звания или государственной награды, которые ему присвоены или вручены государственными органами республик, ранее входящих в СССР, так как эти государства являются самостоятельными.

<sup>9</sup> СЗ РФ 1998. № 13. Ст.1475; № 30. Ст. 3613; 1999. № 14. Ст.1650; 2000. № 33. Ст.3348.

<sup>10</sup> Собрание актов Президента РФ и Правительства РФ. 1994. № 10. Ст.775; СЗ РФ. 1995. №23. Ст. 2207; 1999. № 2. Ст.269; 2000. № 27. Ст.2821.

Вопрос о государственных наградах возникает и при применении акта амнистии (например, постановление Государственной Думы Федерального Собрания РФ от 24 декабря 1997 г. № 2038-II ГД «Об объявлении амнистии»<sup>11</sup>) в связи с учреждением юбилейных медалей: можно ли признавать указанные медали государственными наградами? В этом случае следует иметь в виду, что государственными наградами могут быть признаны ордена и медали, перечень которых дан в указанном выше «Положении о государственных наградах Российской Федерации» и в «Общем, положении об орденах, медалях и почетных званиях СССР», утвержденном Указом Президиума Верховного Совета СССР от 03 июля 1979 г.<sup>12</sup>

Более четко вопрос о медалях решен в постановлении Государственной Думы Федерального Собрания РФ от 26 мая 2000 г. № 398-III ГД (в ред. от 28 июня 2000 г. № 492-III ГД) «О порядке применения постановления Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации «Об объявлении амнистии в связи с 55-летием победы в Великой Отечественной войне 1941–1945 годов». В п. 6 названного постановления указано, что подлежат амнистии лица, награжденные орденами СССР или Российской Федерации и лица, награжденные медалями, перечень и наименование которых дан подпунктом «б» п. 6 постановления<sup>13</sup>.

Суд может принять решение о лишении осужденного как всех указанных в ст. 48 УК званий, чинов и наград, так и одного или нескольких из них. Решение суда излагается в резолютивной части приговора, а мотивы принятого решения – в описательной его части.

Копия приговора после вступления его в законную силу направляется в государственные органы, принявшие в свое время решение о присвоении специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, которые в установленном порядке вносят необходимые сведения в документы о лишении соответствующего звания, чина и наград, принимают меры к лишению осужденного всех прав и льгот, связанных со званием, чином и наградами, о чем сообщают суду, принявшему указанное решение в течение одного месяца со дня получения копии приговора (ст. 61 УИК РФ).

Лишение государственных наград может быть произведено только Президентом Российской Федерации. О лишении государственных наград издается Указ Президента Российской Федерации. Ордена, медали, знаки отличия и нагрудные знаки к почетным званиям, документы о награждении, принадлежащие лицу, лишенному государственных наград, изымаются правоохранительными органами и направляются в Службу государственных наград Президента Российской Федерации.

## **Исправительные работы**

Исправительные работы наряду со штрафом и лишением свободы являют-

---

<sup>11</sup> СЗ РФ. 1997. № 52. Ст. 5907.

<sup>12</sup> Ведомости Верховного Совета СССР. 1979. № 28. Ст. 479.

<sup>13</sup> СЗ РФ. 2000. № 22. Ст. 2287; № 27. Ст. 2818.

ся наиболее распространенным видом наказания. В отличие от УК РСФСР исправительные работы по УК РФ назначаются только по месту работы осужденного. В связи с этим процент осужденных к исправительным работам в первые годы действия УК РФ несколько снизился, поскольку до 30% осужденных не имели постоянного места работы. После введения в действие Уголовно-исполнительного кодекса РФ, который предусматривает порядок исполнения этого вида наказания, он стал судами применяться активнее, однако, то обстоятельство, что исправительные работы могут назначаться только по месту работы осужденного, все еще является сдерживающим фактором. В 2000 г. к исправительным работам было приговорено около 9 % осужденных.

Карательная сторона исправительных работ продолжает содержать в себе три элемента: обязательное привлечение к труду, некоторые ограничения трудовых прав и воздействие материального характера.

При назначении исправительных работ их срок остается прежним – от двух месяцев до двух лет. Из заработной платы осужденного производится удержание в доход государства от пяти до двадцати процентов. В соответствии со ст. 78 КЗоТ РФ заработная плата работнику выплачивается ежемесячно за выполненную работу, следовательно, удержание в доход государства в размере, установленном приговором суда, производится каждый месяц.

На практике возникают определенные сложности при назначении не работающим лицам наказания в виде исправительных работ за преступления, по которым другие виды наказания не могут быть применены. Вернемся к составу преступления, предусмотренному ч. 1 ст. 157 УК РФ (злостное уклонение родителя от уплаты по решению суда средств на содержание несовершеннолетних детей, а равно нетрудоспособных детей, достигших восемнадцатилетнего возраста), за который предусматривается наказание в виде обязательных либо исправительных работ либо ареста. Обязательные работы и арест в настоящее время не применяются, следовательно, за указанное преступление может быть назначено наказание только в виде исправительных работ, однако осужденные за это преступление, как правило, лица не работающие. В указанном случае осужденный, не имеющий работы, обязан трудоустроиться самостоятельно либо встать на учет в органах службы занятости. Осужденный не вправе отказаться от предложенной органами службы занятости работы или переквалификации (ч. 4 ст. 40 УИК РФ). В то же время уголовно-исполнительные инспекции контролируют поведение осужденных, при необходимости направляют их в органы службы занятости для трудоустройства (ч. 3 ст. 39 УИК).

Если осужденный злостно уклоняется от отбывания исправительных работ, суд может заменить не отбытое наказание ограничением свободы, арестом или лишением свободы. Решение суда будет зависеть от нескольких факторов: тяжесть преступления, за которое лицо осуждено к исправительным работам; обстоятельства злостного уклонения от отбывания наказания; поведение осужденного и т.д.

Злостно уклоняющимся от отбывания исправительных работ признается осужденный, допустивший повторное нарушение порядка и условий отбывания наказания после объявления ему предупреждения в письменной форме за любое из нарушений, указанных в ч. 1 ст. 46 УИК, а также скрывшийся с места

жительства осужденный, местонахождение которого неизвестно.

Нельзя считать злостным уклонением от отбывания исправительных работ время, когда осужденный отсутствовал на работе по уважительным причинам (болел сам, осуществлял уход за больным ребенком, выезжал к тяжелобольным родителям и т.д.), а также время, в течение которого осужденный официально был признан безработным (это время засчитывается в срок отбывания наказания).

В отношении осужденных, злостно уклоняющихся от отбывания исправительных работ, уголовно-исполнительная инспекция направляет в суд представление о замене исправительных работ другими видами наказания из расчета, указанного в ч. 3 ст. 50 УК.

В УК не указано, к кому не могут быть применены исправительные работы. Однако с учетом того, что исправительные работы, как и обязательные работы, связаны с физическим трудом, эти виды наказания могут применяться только к трудоспособным лицам. В связи с этим исправительные работы, как и обязательные работы, не могут быть назначены инвалидам первой и второй группы, беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет, женщинам, достигшим пятидесятипятилетнего возраста, мужчинам, достигшим шестидесятилетнего возраста на момент постановления приговора, а также военнослужащим, проходящим военную службу по призыву.

### **Конфискация имущества**

Указанный вид наказания назначается в качестве только **дополнительного** и только за **тяжкие и особо тяжкие преступления, совершенные из корыстных побуждений**.

Следует отметить, что уголовное право России знало периоды, когда конфискация имущества была и основным наказанием. Согласно Руководящих начал по уголовному праву 1919 г. конфискация имущества как основное наказание применялась за хищение, скупку краденного и ряд других преступлений имущественного характера. По УК РСФСР 1922 года конфискация имущества в основном применялась как дополнительное наказание, но суд мог применить ее фактически за любое преступление по своему усмотрению. В УК РФ 1926 г. конфискация имущества в качестве основного наказания назначалась только за сокрытие наследственного имущества (ст. 63 УК РСФСР).

В настоящее время также высказываются мысли о возможности назначения конфискации имущества в качестве основного наказания, однако они не поддерживаются основной массой ученых и практиков. Во-первых, конфискация затрагивает, как правило, имущественные интересы не только осужденного, но и интересы проживающих с ним членов семьи, поэтому действующий закон прямо указывает на то, что конфискации подлежит только имущество, являющееся собственностью осужденного; во-вторых, в имуществе, принадлежащем на праве общей собственности, довольно сложно выделить имущество, которое могло бы быть конфисковано (совместное проживание в частном доме, выдел части имущества лица, занимающегося сельским хозяйством, выращиванием скота и т.д.). Эти сложности могут сделать невыполнимым решение суда о конфискации имущества в качестве основного вида наказания. Когда же конфискация имущества является дополнительным наказанием, суд волен принять

альтернативное решение, если таковое предусмотрено законом или назначить более мягкое наказание, чем предусмотрено законом, не применяя дополнительного наказания в виде конфискации имущества, если оно предусматривалось в качестве обязательного дополнительного наказания (например ч. 3 ст. 162 УК).

Не следует путать конфискацию имущества с вещественными доказательствами, подлежащими обращению в доход государства (п. 4 ч. 1 ст. 86 УПК). Если деньги и иные ценные вещи, нажитые преступным путем, признаны вещественными доказательствами по делу, они должны быть по приговору суда обращены в доход государства и не могут одновременно подлежать конфискации. В этом случае конфискации может подлежать иное имущество помимо вещественных доказательств, в том числе и то имущество, которое не нажито преступным путем. Представляется, что такая практика не совсем соответствует Конституции Российской Федерации, в частности, нарушается право человека на владение, пользование и распоряжение своим имуществом, приобретенным до совершения преступления. Не случайно в ст. 52 УК РФ прямо указано, что конфискация имущества может быть применена только за преступления, совершенные из корыстных побуждений. Следовательно, речь должна идти о конфискации имущества, которое виновным добыто преступным путем. В противном случае, после отбытия наказания лицо, имущество которого было конфисковано, может оказаться в ситуации, которая осложнит его дальнейшее проживание.

Исполнение приговора в части конфискации имущества производится судебным приставом-исполнителем в соответствии с нормами УИК (ст. 62-67) и Федерального закона от 21 июля 1997 г. № 118-ФЗ «О судебных приставах»<sup>14</sup>.

Перечень имущества, не подлежащего конфискации по приговору суда, приложен к УИК. При этом следует помнить, что УИК вступил в действие с 1 июля 1997 г., следовательно, при исполнении приговоров, по которым наказание назначено за совершенные преступления до 1 июля 1997 г., следует применять «Перечень имущества, не подлежащего конфискации по приговору суда» (приложение к УК РСФСР), если он не ухудшает положения осужденного в части решения вопроса о конфискации имущества.

## ***Лишение свободы на определенный срок***

Анализ назначения наказаний показывает, что из года в год наказание в виде лишения свободы на определенный срок является самым распространенным видом наказания. Процент его назначения колеблется от 27 до 32 (в 1998 г. – 32, 8%, 1999 г. – 31, 8%, 2000 г. – 32, 2 %).

Федеральным законом от 9 марта 2001 г. в статью 56 УК РФ были внесены изменения (Российская газета от 14 марта 2001 г.). В части первой указанной статьи уточнены виды учреждений, в которых осужденные отбывают наказание в виде лишения свободы. К таким учреждениям отнесены колонии-поселения,

---

<sup>14</sup> СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3590.

воспитательные колонии, лечебные исправительные учреждения, исправительные учреждения общего, строгого и особого режима, а также тюрьмы. Такая градация отражает наиболее полно и четко систему пенитенциарных учреждений, предназначенных для изоляции осужденных от общества в связи с назначением наказания, связанного с лишением свободы.

По некоторым преступлениям, относящимся к категории небольшой тяжести, по большинству преступлений, относящимся к категории средней тяжести, лишение свободы на определенный срок является альтернативным видом наказания, и это наказание, как правило, должно назначаться в тех случаях, когда иными, более мягкими видами наказания исправление осужденного становится невозможным. В последние годы на различных российских и международных конференциях много говорится о том, что в российских исправительных учреждениях содержится большое количество осужденных за преступления небольшой или средней тяжести, которые могли бы быть приговорены судами к иным видам наказания. С такими суждениями не всегда можно согласиться, хотя и следует признать, что по некоторым уголовным делам следовало бы пересмотреть назначенное наказание. Тот же анализ судебной практики по назначению наказаний, в том числе и за преступления небольшой и средней тяжести, показывает, что примерно 80% осужденных к лишению свободы за преступления указанных категорий – это либо ранее судимые, судимости у которых не сняты и не погашены в установленном законом порядке, либо нигде не работающие и злоупотребляющие спиртными напитками и наркотиками, не имеющие постоянного места жительства, т.е. лица, назначение которым наказания, не связанного с лишением свободы, будет означать, что они, выйдя из зала суда, вновь совершат преступление, и не исключено, что оно будет более тяжким, чем то, за которое они осуждены. И это беда России, с которой нам в настоящее время пока нелегко справиться.

По абсолютному же большинству тяжких преступлений и по всем преступлениям, относящимся к категории особо тяжких, лишение свободы на определенный срок – единственный вид наказания, поскольку указанные категории преступлений представляют собой повышенную общественную опасность и лица, их совершившие, должны быть изолированы от общества в целях профилактики и недопущения совершения ими новых преступлений. Суды достаточно дифференцировано подходят к назначению наказания и по указанной категории преступлений. Так, за преступления, предусмотренные ст. 105 УК (убийство) к лишению свободы приговаривается 97,6% осужденных, по ч.ч. 2 и 3 ст. 131 УК (квалифицированное изнасилование) – 47,6 %, по ч.ч. 2 и 3 ст. 162 УК (квалифицированный разбой) – 89,5 %, по ст. 209 УК (бандитизм) – 87,2 % и т.д. В то же время не редки случаи, когда кассационными инстанциями отменяются приговоры за мягкостью назначенного наказания или изменяются в связи с чрезмерно жестким наказанием.

В отличие от УК РСФСР минимальный размер наказания в виде лишения свободы по УК РФ установлен **шесть месяцев**, а максимальный – **двадцать лет**. Максимальный срок установлен за наиболее тяжкие преступления, например, по ч. 2 ст. 105 (убийство при отягчающих обстоятельствах), ч. 3 ст. 126 (похищение человека при тяжких последствиях), ч. 3 ст. 205 (терроризм), ч. 3

ст. 209 (бандитизм) и т.д. Минимальный срок лишения свободы, если в санкции статьи не указан его нижний предел, может быть назначен, как уже было указано, – шесть месяцев. В то же время, если лишение свободы назначено взамен других видов наказания, то, исходя из оставшегося срока отбывания наказания, срок лишения свободы может быть и менее шести месяцев. Например, в связи со злостным уклонением осужденного от отбывания наказания в виде шести месяцев исправительных работ, этот вид наказания ему может быть заменен на два месяца лишения свободы (ч. 3 ст. 50 УК).

Существующие сроки давности привлечения к уголовной ответственности дают возможность судам и в настоящее время рассматривать уголовные дела о преступлениях, совершенных до 1 января 1997 г., т.е. до вступления УК РФ в действие. При этом судам рекомендуется внимательно подходить к назначению наказания в виде лишения свободы на определенный срок за указанные преступления, по которым УК РФ предусмотрены более жесткие сроки наказания, чем за те же преступления по УК РСФСР. В этих случаях следует руководствоваться нормами УК РСФСР, исходя из того, что преступность и наказуемость деяния определяются уголовным законом, действовавшим во время совершения этого деяния (ч. 1 ст. 9 УК). Обратная сила уголовного закона применяется только при устранении преступности, смягчении наказания или при ином улучшении положения осужденного (ч. 1 ст. 10 УК).

В судебной практике возникает множество вариантов назначения лишения свободы при совершении преступления до 1 января 1997 г., за которые постановление приговора имеет место после 1 января 1997 г.

Так, если в санкции статьи УК не указан нижний предел лишения свободы, а верхний предел оставлен прежним (например, ст. 106 УК РСФСР и ч. 1 ст. 109 УК РФ), то преступление, совершенное до 1 января 1997 г., должно квалифицироваться ст. 106 УК РСФСР, поскольку нижний предел лишения свободы по УК РСФСР был установлен в три месяца, а по УК РФ – шесть месяцев.

Если по УК РФ минимальный размер наказания в виде лишения свободы остался прежним, а максимальный размер стал меньше (например, ч. 2 ст. 144 УК РСФСР и ч. 2 ст. 158 УК РФ), то действия виновного должны квалифицироваться по соответствующему пункту ч. 2 ст. 158 УК РФ с назначением наказания в соответствии с санкцией указанного закона.

Если минимальный размер лишения свободы по УК РФ выше, а максимальный – ниже (например, ч. 2 ст. 146 УК РСФСР и ч. 2 ст. 162 УК РФ), то действия осужденного должны квалифицироваться по ч. 2 ст. 162 УК РФ, однако минимальным наказанием в виде лишения свободы должен быть срок в шесть лет, являющийся минимальным для преступления, совершенного до 1 января 1997 г.

Если нижний и верхний предел лишения свободы по УК РСФСР и УК РФ совпадают, преступление должно быть квалифицировано по статье УК РСФСР, поскольку преступность и наказуемость сохранены, а какого-либо иного улучшения положения виновного лица новый закон не предусмотрел.

Осужденные к лишению свободы отбывают наказание в исправительных учреждениях в пределах территории субъекта Российской Федерации, где они проживали или были осуждены. Если это по каким-то причинам невозможно,

то осужденные отправляются в ближайшие исправительные учреждения другого субъекта Российской Федерации.

Не во всех субъектах Российской Федерации имеются исправительные учреждения для женщин, а также для иностранных граждан и лиц без гражданства и воспитательные учреждения для несовершеннолетних. Указанные лица направляются в такие учреждения по месту их расположения. Такой порядок установлен нормами УИК РФ, предусматривающими исполнение наказания в виде лишения свободы (ст. ст. 73–125, 128–131).

Федеральным законом от 9 марта 2001 г. установлен новый порядок назначения вида учреждения при назначении наказания в виде лишения свободы, исходя из категорий преступлений и вида установленного рецидива преступлений.

В соответствии с частью третьей статьи 15 УК РФ к преступлениям средней тяжести отнесены все умышленные деяния, за совершение которых наказание не превышает пяти лет лишения свободы, и все неосторожные деяния, за которые может быть назначено наказание, превышающее два года лишения свободы. С учетом этих изменений, все неосторожные деяния, за которые может быть назначено наказание вплоть до десяти лет лишения свободы (например, ч. 3 ст. 264 УК РФ), в настоящее время относятся к преступлениям средней тяжести.

Начиная с 14 марта 2001 г. (день опубликования в Российской газете и вступления в силу закона от 9 марта 2001 г.) лицам, осужденным к лишению свободы за преступления, совершенные **по неосторожности**, а также за **умышленные преступления небольшой и средней тяжести, ранее не отбывавшим лишение свободы**, к отбытию определяется **колония-поселение** (п. «а» ч. 1 ст. 58 УК РФ). Это означает, что за преступления, совершенные по неосторожности, независимо от кратности их совершения, лицо будет отбывать наказание только в колонии-поселении. Правда, законодатель несколько расширяет судебное усмотрение при назначении наказания в виде лишения свободы для указанных категорий осужденных. С учетом обстоятельств совершения преступления и личности виновного суд может назначить указанным лицам отбывание наказания в исправительной колонии общего режима с указанием мотивов принятого решения. В этом случае возможность назначения наказания в исправительной колонии общего режима за повторно совершенное преступление по неосторожности может быть обсуждена судом.

Отбывание наказания в исправительной колонии **общего режима** назначается **мужчинам**, осужденным за **тяжкие преступления, ранее не отбывавшим лишение свободы**, и осужденным **женщинам**, в действиях которых не установлен **особо опасный рецидив преступлений** (п. «б» ч. 1 ст. 58 УК РФ). Такой порядок означает, что если ранее лицо мужского пола было осуждено за тяжкое преступление к условной мере наказания (ст. 73 УК РФ), оно при новом осуждении к реальному лишению свободы должно отбывать наказание в исправительной колонии общего режима, несмотря на то, что в действиях такого лица может быть установлен опасный рецидив преступлений.

В исправительной колонии **строгого режима** будут отбывать наказание лица **мужского пола**, совершившие **впервые особо опасные преступления**,

если ранее они **не отбывали лишения свободы**, при **рецидиве преступлений**, если лицо **ранее отбывало наказание в виде лишения свободы и женщины** – при **особо опасном рецидиве** преступлений (п. «в» ч.1 ст. 58 УК РФ). Как видно из текста закона для лиц мужского пола имеются определенные градации как по категориям преступлений, так и с учетом отбывания ранее наказания в местах лишения свободы, а для женщин таких градаций не предусмотрено. Это означает, что лица женского пола при наличии установленного особо опасного рецидива преступлений, независимо от того, отбывали ли они наказание в местах лишения свободы, должны направляться для отбывания наказания в исправительную колонию строгого режима.

В исправительной колонии **особого режима** отбывают наказание **мужчины**, осужденные к **пожизненному лишению свободы**, а также при **особо опасном рецидиве преступлений**. Следует заметить, что назначение особого режима исправительной колонии не связано с прежним отбыванием наказания в местах лишения свободы. Например, лицо ранее совершило тяжкое преступление, за которое было назначено условное наказание. В период испытательного срока им совершается особо тяжкое преступление, в связи с чем в действиях осужденного устанавливается особо опасный рецидив преступлений. При такой ситуации это лицо должно отбывать наказание в исправительной колонии **особого режима**.

Остальные положения закона, связанные с отбыванием наказания в тюрьме и изменения вида исправительных учреждений, остались прежними.

Что касается отбывания наказания в местах лишения свободы несовершеннолетних, то для них установлен единый вид воспитательной колонии, но с различными условиями содержания, установленными Уголовно-исполнительным кодексом Российской Федерации.

## ***Пожизненное лишение свободы***

Пожизненное лишение свободы как наказание в советском уголовном праве не применялось. Если вспомнить более раннее российское уголовное право, то можно найти аналог пожизненному лишению свободы в Уголовном уложении 1903 г., по которому осужденному могла быть назначена каторга без указания срока отбывания. В современном российском законодательстве упоминание о пожизненном лишении свободы появилось в связи с принятием Закона РФ от 17 декабря 1992 г. «О внесении изменений в ст. 24 Уголовного кодекса РСФСР», которым устанавливалась возможность назначения пожизненного лишения свободы при замене смертной казни в порядке помилования. По УК РФ 1996 г. пожизненное лишение свободы вошло в систему наказаний и установлено как альтернатива смертной казни, применяемое за те же пять составов преступлений, что и смертная казнь (ч. 2 ст. 105 – убийство при отягчающих обстоятельствах; ст. 277 – посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля; ст. 295 – посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие; ст. 317 – посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа; ст. 357 – геноцид). Во многих странах мира пожизненное лишение свободы установлено за большее количество

составов преступлений, однако, как и в России, только за преступления, сопряженные с причинением смерти человеку.

В последнее время, в связи с принятием Конституционным Судом РФ известного постановления от 2 февраля 1999 г. (о нем – более подробно при анализе наказания в виде смертной казни), идут разговоры о том, что поскольку в законе (ст. 57 УК) пожизненное лишение свободы установлено только как **альтернатива** смертной казни, при невозможности применения ее, нельзя применять и пожизненное лишение свободы.

С такими рассуждениями нельзя согласиться.

Альтернатива – это необходимость выбора одного из двух (или нескольких) возможных решений<sup>15</sup>. Смертная казнь как вид наказания из Уголовного кодекса РФ не исключена, поэтому суд, полагая, что лицо в силу своей социальной опасности для общества заслуживает смертной казни, которая не может быть применена по известным причинам, в качестве альтернативы может назначить пожизненное лишение свободы. Кроме того, в санкциях статей, предусматривающих наказание в виде пожизненного лишения свободы, указано, что за данные преступления может быть назначена смертная казнь или пожизненное лишение свободы. Это положение дает право суду при невозможности применения смертной казни (при наличии любых причин и обстоятельств) применить наказание в виде пожизненного лишения свободы.

Представляется, что при положительном решении вопроса об отмене смертной казни, в Уголовный кодекс РФ будут внесены изменения об исключении из санкций соответствующих статей слов «смертной казни или».

Назначая наказание в виде пожизненного лишения свободы, суд должен тщательно изучить личность виновного, образ его жизни, отношение к содеянному, мотив совершенных им преступлений и, если все указанные и другие обстоятельства будут свидетельствовать о необходимости применения такого вида наказания, это должно быть мотивировано в приговоре. В настоящее время, когда смертная казнь не отменена, суд должен не только отразить в приговоре все обстоятельства, имеющие значение для назначения наказания, но и со ссылкой на постановление Конституционного Суда РФ указать, почему он применяет не смертную казнь, а пожизненное лишение свободы.

Лицо, осужденное к пожизненному лишению свободы, при определенных условиях может быть условно-досрочно освобождено (подробнее об этом при анализе вопросов условно-досрочного освобождения).

Верховным Судом Российской Федерации 11 апреля 2000 г. было принято постановление № 14 «О практике назначения судами видов исправительных учреждений»<sup>16</sup>. С учетом внесенных существенных изменений в УК РФ законом от 9 марта 2001 г., многие положения и рекомендации указанного постановления применяться не могут. В ближайшее время в данное постановление Пленума будут внесены необходимые изменения.

В судебной практике не редкими бывают случаи совершения лицом нескольких преступлений, которые относятся к различным категориям. Чтобы

---

<sup>15</sup> Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. С. 20.

<sup>16</sup> Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2000. № 6.

правильно определить вид колонии при определении наказания по совокупности преступлений, необходимо исходить из наиболее тяжкого из них. Например, лицо осуждается за преступление, совершенное по неосторожности, и тяжкое преступление, ранее лицо не отбывало наказание в виде лишения свободы. Наказание в этом случае должно отбываться в исправительной колонии общего режима. При таком же раскладе преступлений, но если лицо ранее отбывало наказание в местах лишения свободы, ему должен быть назначен строгий режим исправительной колонии. Если лицо осуждается за совершение тяжкого и особо тяжкого преступления – назначается колония строгого режима при условии, если осужденный ранее не отбывал наказание в местах лишения свободы. Если при такой же комбинации совершенных преступлений в действиях осужденного установлен особо опасный рецидив преступлений – определяется колония особого режима.

Следует иметь в виду, что под рецидивом преступлений относительно п. «в» ч. 1 ст. 58 УК РФ понимается как простой рецидив (ч. 1 ст. 18 УК – совершение умышленного преступления при наличии судимости за ранее совершенное умышленное преступление), так и опасный рецидив (ч. 2 ст. 18 УК).

К лицам, ранее отбывавшим наказание в виде лишения свободы, относятся, в частности, условно осужденные к лишению свободы, которым условное осуждение отменялось по основаниям, изложенным в ст. 74 УК РФ, и они направлялись в места лишения свободы; осужденные, оставленные для отбывания наказания в следственном изоляторе по основаниям, изложенным в ст. 77 УИК; лица, отбывавшие наказание в местах лишения свободы и освободившиеся условно-досрочно, либо лишение свободы им заменено более мягким наказанием, либо лицо освобождено из мест лишения свободы по болезни. К ранее отбывавшим наказание в виде лишения свободы относятся и лица, осужденные по приговору другого государства (в том числе и государств-участников Содружества Независимых Государств), которые при передаче их в Россию отбывали наказание в исправительных учреждениях Российской Федерации в соответствии с принятым судебным решением об исполнении приговора, а также лица, имеющие судимость по приговорам государств-участников до прекращения существования СССР (см. п. 4 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 11 апреля 2000 г. № 14).

Лица, которые не могут рассматриваться как ранее отбывавшие наказание в виде лишения свободы, перечислены в п. 5 названного выше постановления.

Рецидив не может быть установлен, а следовательно, не может быть определен строгий режим исправительной колонии, если лицо имеет судимость за совершенное неосторожное преступление и совершило умышленное преступление, а также при имеющейся судимости за умышленное преступление при совершении неосторожного преступления.

Следует также иметь в виду, что если на момент совершения нового преступления судимость не погашена и не снята в установленном законом порядке, то рецидив, а следовательно, и режим исправительного учреждения определяются по правилам, предусмотренным ст. 58 УК, независимо от того, погашается ли судимость на момент рассмотрения дела в суде первой или кассационной инстанции.

В ст. 58 УК ничего не говорится о лицах, которым смертная казнь в порядке помилования (ст. 85 УК) заменена двадцатью пятью годами лишения свободы либо пожизненным лишением свободы. О режиме исправительного учреждения, где такие лица должны отбывать наказание, не указано и в ст. 85 УК. Этот вопрос отрегулирован в УИК РФ, в ст. 74 которого указано, что если смертная казнь заменена пожизненным лишением свободы или двадцатью пятью годами лишения свободы, наказание указанные лица должны отбывать в исправительной колонии особого режима.

Тюрьма – один из видов исправительного учреждения. Отбывание наказания в тюрьме может назначаться только на **часть срока**, определенного судом в виде лишения свободы, при этом необходимо соблюдать три условия:

- 1) лицо должно осуждаться к лишению свободы на срок свыше пяти лет;
- 2) лицо должно осуждаться за особо тяжкие преступления;
- 3) в действиях лица должен быть признан особо опасный рецидив преступлений.

Первые два условия всегда должны быть в совокупности. Что же касается третьего условия, то оно самостоятельное, а это означает, что при установлении особо опасного рецидива преступлений отбывание части назначенного наказания в тюрьме может быть определено и тогда, когда наказание не превышает пяти лет лишения свободы при любом сочетании преступлений, указанном в ч.3 ст. 18 УК.

В тюрьме могут отбывать наказание лица как мужского, так и женского пола. Однако для осужденных женщин, находящихся в состоянии беременности, и осужденных женщин, имеющих при себе малолетних детей, не может быть установлен строгий режим содержания (ч. 4 ст. 130 УИК).

В судебной практике возникал вопрос: следует ли засчитывать время нахождения осужденного под стражей до постановления приговора в срок тюремного заключения?

Сторонники зачета времени содержания под стражей обвиняемого в следственном изоляторе утверждают, что условия содержания в СИЗО равны условиям содержания в тюрьме. Противоположная позиция заключается в том, что если условия содержания в СИЗО приравнять к тюремному режиму, то будут нарушены права других обвиняемых, которым отбывание наказания в тюрьме не назначалось, а фактически они отбывали его в тюремном режиме.

В настоящее время этот вопрос законодателем решен. В соответствии с ч. 1 ст. 130 УИК РФ срок, назначенный по приговору суда для отбывания в тюрьме, исчисляется со дня прибытия осужденного в тюрьму.

## **Смертная казнь**

Смертная казнь как наказание имеет на Руси древнюю историю. Впервые она была закреплена законодательно в Двинской грамоте (1398 г.) за кражу, совершенную в третий раз<sup>17</sup>. В дальнейшем смертная казнь получила свое более

---

<sup>17</sup> Российское законодательство X-XX веков. М. 1985. Т.2. С. 181-185.

широкое развитие в Судебниках 1497 и 1550 г. и в Артикуле воинском Петра I. Не была она исключена и в более поздний период развития Российской империи. По Уголовному уложению 1903 г. смертная казнь была предусмотрена за преступления, направленные против жизни, хотя против этого выступали такие видные ученые того времени, как Н.С. Таганцев и Н.Д. Сергиевский. В 1906 г. Н.С. Таганцевым был разработан и предложен законопроект об отмене смертной казни, который был одобрен Государственной Думой, однако отвергнут Государственным советом и оставлен в дальнейшем без последствий. Защищая законопроект, Н.С. Таганцев в своей речи на заседании Государственного совета доказывал, что «нецелесообразное, вредное и несправедливое не может сделаться справедливым и даже полезным, каковы бы не были социальные условия данного времени»<sup>18</sup>.

В советский период развития России смертная казнь отменялась трижды – в октябре 1917 г., в январе 1920 г. и в мае 1947 г., однако каждый раз достаточно быстро восстанавливалась (в марте 1918 г. и марте 1920 г.). Первоначально это обосновывалось вынужденной мерой борьбы с классовыми врагами в условиях обострения противоречий и средством защиты интересов пролетарского государства. Последний раз смертная казнь была восстановлена в январе 1950 г. Указом Президиума Верховного Совета СССР «О применении смертной казни к изменникам Родины, шпионам, подрывникам-диверсантам», а 30 апреля 1954 г. смертная казнь была восстановлена и за умышленные убийства.

В УК РСФСР 1960 г. смертная казнь предусматривалась за 13 общих составов преступлений и за 16 составов воинских преступлений, совершаемых в военное время или в боевой обстановке. Однако, как было указано в ст. 23 УК РСФСР, смертная казнь являлась исключительной мерой наказания.

Смертная казнь остается исключительной мерой наказания и в УК РФ 1996 г. (ст. 59 УК).

Право на жизнь – конституционное право человека и гражданина (ст. 20 Конституции РФ), и лишен он этого права может быть только в исключительных случаях по решению суда при совершении особо тяжких преступлений против жизни.

Смертная казнь по УК предусмотрена по тем же пяти составам преступлений, что и пожизненное лишение свободы.

УК не предусматривает смертной казни за воинские преступления, однако законодателем установлено, что уголовная ответственность за преступления против военной службы, совершенные в военное время либо в боевой обстановке, определяется законодательством Российской Федерации военного времени.

С учетом того, что Россия в феврале 1996 г. была принята в Совет Европы, возник вопрос о разработке и принятии законов о приостановлении исполнения приговоров, по которым назначена смертная казнь, а в дальнейшем – об отмене смертной казни, поскольку в соответствии с Конституцией РФ смертная казнь является временной мерой наказания и применяется впредь до полной ее отмены (ч. 2 ст. 20 Конституции).

---

<sup>18</sup> Таганцев Н.С. Русское уголовное право: Лекции. Часть общая. М., 1994. Т.1. С. 31

Президентом РФ 16 мая 1996 г. был издан Указ № 724 «О поэтапном сокращении применения смертной казни в связи с вхождением России в Совет Европы»<sup>19</sup>. 27 февраля 1997 г. Президентом РФ издано распоряжение № 53-рп «О подписании Протокола № 6 (относительно отмены смертной казни) от 28 апреля 1983 г. к Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г.», и 5 мая 1997 г. этот протокол от имени Российской Федерации подписан постоянным представителем России в Совете Европы. Протокол № 6 к Европейской конвенции рекомендует отмену смертной казни в государстве в мирное время. Однако протокол до настоящего времени не ратифицирован Государственной Думой, хотя сама Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод в марте 1998 г. Государственной Думой Федерального Собрания Российской Федерации была ратифицирована.

В 1997 г. Комитетом по работе с общественными объединениями и религиозными организациями Государственной Думы ФС РФ дважды предпринималась попытка внести на пленарное заседание законопроект «О моратории на исполнение смертной казни», однако оба раза проект депутатами был отклонен.

На этом «страсти» по применению и исполнению смертной казни в России не закончились.

Как известно, в ч. 2 ст. 20 Конституции Российской Федерации указано, что смертная казнь вплоть до ее отмены может устанавливаться федеральным законом в качестве исключительной меры наказания за особо тяжкие преступления против жизни при предоставлении обвиняемому права на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей.

Поскольку суд присяжных в Российской Федерации действует только в нескольких регионах, судам следует исходить из ч. 6 разд. второго «Заключительные и переходные положения» Конституции, где говорится, что впредь до введения в действие федерального закона, устанавливающего порядок рассмотрения дел судом с участием присяжных заседателей, сохраняется прежний порядок судебного рассмотрения соответствующих дел.

Вместе с тем, такой неодинаковый порядок рассмотрения аналогичных уголовных дел ставил в неравное положение самих осужденных и в неравные условия суды, рассматривающие эти дела. В связи с этим Конституционный Суд РФ 2 февраля 1999 г. принял постановление № 3-П по делу о проверке конституционности положений ст. 41 и ч. 3 ст. 42 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР, п. 1 и 2 постановления Верховного Совета РФ от 16 июля 1993 г. «О порядке введения в действие Закона Российской Федерации «О внесении изменений и дополнений в Закон РСФСР «О судостроительстве РСФСР», Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР и Кодекс об административных правонарушениях»<sup>20</sup>, которым пункт первый постановления Верховного Совета РФ от 16 июля 1993 г. в той мере, в какой он далее не обеспечивает на всей территории Российской Федерации реализацию права обвиняемого в преступлении, за совершение которого Федеральным законом в качестве исключительной меры наказания установлена смертная казнь, на рассмотрение его дела судом с уча-

<sup>19</sup> СЗ РФ. 1996. № 21. Ст. 2468.

<sup>20</sup> СЗ РФ. 1999. № 6. Ст. 867.

ствием присяжных заседателей, был признан не соответствующим ст. 19, 20 и 46 Конституции РФ.

С момента вступления в силу указанного постановления (в соответствии со ст. 79 Федерального конституционного закона от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации»<sup>21</sup> решение Конституционного Суда РФ вступает в силу немедленно после его провозглашения) 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 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 либо в составе судьи и двух народных заседателей.

С момента принятия указанного постановления Конституционным Судом РФ прошло более двух лет, смертная казнь не применяется, лицам, которым она была назначена, в порядке помилования Президентом Российской Федерации смертная казнь заменена пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок двадцать пять лет, преступность по составам преступлений, за которые смертная казнь установлена законом, за два года не увеличилась, общественностью решение Конституционного Суда воспринято с пониманием. Словом, в стране возникли все предпосылки для решения вопроса об отмене смертной казни и ратификации протокола № 6 к Европейской конвенции по защите прав человека и основных свобод.

Правда остались споры относительно определения срока наказания, который может определяться осужденным при помиловании, если преступление, за которое им была назначена смертная казнь, было совершено до введения в действие УК РФ, т.е. до 1 января 1997 г. Ряд ученых и практических работников (в основном это адвокаты и правозащитники) утверждают, что если преступления, за которые назначалась смертная казнь, были совершены до введения УК РФ в действие, то в порядке помилования этим лицам смертная казнь должна быть заменена максимум пятнадцатью годами лишения свободы, поскольку это был максимальный срок наказания, который мог быть назначен по прежнему УК РСФСР. В то же время этими лицами не оспариваются положения ст. 85 УК РФ, согласно которым смертная казнь может быть заменена двадцатью пятью годами лишения свободы, тогда как лишения свободы на определенный срок законом установлен в двадцать лет.

Такую позицию нельзя признать состоятельной.

Не следует забывать, что помилование имеет особый статус и является прерогативой Президента Российской Федерации (п. В ст. 89 Конституции РФ). Помилование может быть применено по приговору, вступившему в законную силу, законность и обоснованность которого никто не оспаривает. Это не назначение наказания по приговору суда и на решение вопроса о помиловании не распространяются нормы материального закона об обратной силе закона (ст.

---

<sup>21</sup> СЗ РФ. 1994. № 13. Ст.1447

10 УК), иначе институт помилования потерял бы всякий смысл в плане прерогативы, предписанной главе государства. Само помилование должно применяться в рамках установленного закона на момент издания акта о помиловании, а не с учетом времени совершения преступления. Уже то обстоятельство, что смертная казнь заменена лишением свободы и осужденному сохранена жизнь, является основанием говорить о смягчении его участи.

## **НОВОЕ В НАЗНАЧЕНИИ НАКАЗАНИЯ**

---

В соответствии с конституционным принципом (ст. ст. 47, 49, 118 Конституции РФ) только суд может сделать окончательный вывод о виновности или невиновности лица в предъявленном обвинении, и только суд может назначить за совершение преступления наказание. Прежде всего, должны быть соблюдены все принципы уголовной ответственности (законность, равенство граждан перед законом, справедливость, принцип вины, гуманизм).

Большинство составов преступлений, предусмотренных Особенной частью УК, имеют альтернативную санкцию. В силу этого большое значение имеет указание в законе о том, что **более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершенное преступление назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания** (восстановление социальной справедливости, исправление осужденного и предупреждение совершения новых преступлений).

Характер общественных отношений, степень общественной опасности, стадии совершения преступления, степень соучастия в преступлении – это обстоятельства, имеющие первостепенное значение при назначении наказания. Не меньшее значение имеют и данные о личности виновного. Исходя из того, что целью наказания, кроме восстановления социальной справедливости, является исправление осужденного и предупреждение совершения новых преступлений, суд тщательно должен исследовать, как биологические, так и социальные особенности личности. На вид и размер наказания иногда влияет пол, возраст, состояние здоровья виновного.

Принципиальным моментом является установление всех обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание.

В число общих начал назначения наказания вошло новое обстоятельство, касающееся учета условий жизни семьи лица, признанного виновным в совершении преступления. Данное обстоятельство может быть признано как положительным для виновного (престарелые родители, виновный – единственный кормилец в семье, многодетный отец, женщина одна воспитывает детей), так и отрицательным (постоянное пьянство виновного и драки в семье, жестокое обращение с членами семьи).

Для правильного выбора вида и размера наказания имеют значение и такие данные о личности, как его прежние судимости, которые необходимы для определения социальной установки виновного (встал ли он на путь исправле-

ния, в какой срок после отбытия наказания вновь совершил преступление, какой режим отбывания в исправительном учреждении следует назначить виновному).

УК РФ предусмотрел несколько новых положений в части назначения наказаний, которые первоначально вызывали сложности в судебной практике при его назначении. Многие возникшие вопросы Верховный Суд РФ разъяснил в своем постановлении Пленума от 11 июня 1999 г. «О практике назначения судами уголовного наказания»<sup>22</sup> (далее – пост. Пл. ВС РФ от 11.06.99), некоторые из них вызывают определенные сложности в применении и до настоящего времени.

### **Назначение наказания при наличии смягчающих обстоятельств**

Законодатель особо выделил п. «и» и «к» ч. 1 ст. 61 УК как смягчающие обстоятельства, дающие право суду, при отсутствии отягчающих обстоятельств, назначить наказание, не превышающее **трех четвертей** максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей особенной части УК РФ. Например, лицо, совершившее хулиганство в составе группы лиц по предварительному сговору (п. «а» ч. 2 ст. 213 УК), явилось с повинной, активно способствовало раскрытию преступления, добровольно возместило материальный ущерб потерпевшему. Отягчающих обстоятельств по делу установлено не было. Максимальный размер более строгого наказания, предусмотренного ч. 2 ст. 213 УК, – пять лет лишения свободы. Следовательно, виновному в этой ситуации может быть назначено не более трех лет и семи месяцев лишения свободы.

Правила, изложенные в ст. 62 УК, могут применяться судами при наличии либо одного, либо нескольких из перечисленных в п. «и» и «к» ст. 61 УК смягчающих обстоятельств.

Если суд сочтет возможным применить правила ст. 62 УК, в приговоре должно быть указано о наличии и признании обстоятельств, перечисленных в п. «и» и «к» ст. 61 УК. Если установлено какое-либо отягчающее обстоятельство, то в приговоре должны быть приведены доводы, согласно которым суд принимает решение не применять правила, предусмотренные ст. 62 УК.

Установив наличие смягчающих обстоятельств, предусмотренных п. «и» и «к» ч. 1 ст. 61 УК и признав их таковыми, суд может назначить и менее трех четвертей максимального срока или размера наказания, но в пределах санкции, предусмотренной соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса. В то же время при указанных условиях суд вправе с учетом конкретных обстоятельств по делу и данных о личности виновного назначить более мягкое наказание, чем предусмотрено за конкретное преступление, при наличии оснований, указанных в ст. 64 УК (см. п. 5 пост. Пл. ВС РФ от 11.06.99).

---

<sup>22</sup> Бюллетень Верховного Суда РФ. 1999. № 8.

## **Назначение наказания при вердикте присяжных заседателей о снисхождении**

Наказание при рассмотрении дела с участием суда присяжных назначается по общим правилам, предусмотренным гл. 10 УК, за исключением условий, предусмотренных ст. 65 УК.

В отличие от порядка назначения наказания по УПК РСФСР (ст. 460) УК предусматривает несколько иной принцип назначения наказания при признании присяжными лица виновным, но заслуживающим снисхождения или особого снисхождения.

Если признанному виновным лицу присяжные в вердикте укажут о том, что он заслуживает снисхождения, судья при назначении наказания не может назначить более двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление. Кроме того, если за это преступление законом предусмотрена смертная казнь или пожизненное лишение свободы, эти виды наказания применены быть не могут.

В ч. 2 ст. 460 УПК указано: «По делам о преступлениях, за которые закон предусматривает применение исключительной меры наказания – смертной казни, признание подсудимого, заслуживающим снисхождения, не позволяет председательствующему судье назначить ему наказание в виде смертной казни, но не препятствует назначению подсудимому наказания в виде лишения свободы в пределах санкции соответствующей статьи Уголовного кодекса Российской Федерации» (в ред. Федерального закона от 21 декабря 1996 г. № 160-ФЗ)<sup>23</sup>.

УК предусматривает иной подход к назначению наказания при принятии присяжными заседателями решения, по которому виновный заслуживает снисхождения. При указанных обстоятельствах установлено назначение наказания, которое не может превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление. Если соответствующей статьей Особенной части УК предусмотрены смертная казнь или пожизненное лишение свободы, эти виды наказаний не применяются. Указанная формулировка ч. 1 ст. 65 УК позволяет сделать вывод о том, что законодатель исходит **только из кратного срока или размера наказания**. Следовательно, лицу, признанному, например, виновным по п. «и» ч. 2 ст. 105 УК и заслуживающему снисхождения, может быть назначено наказание не более тринадцати лет и трех месяцев лишения свободы (две трети от двадцати лет – максимальный размер лишения свободы, предусмотренный ч. 2 ст. 105, – составляют тринадцать лет и три месяца).

Если за преступление предусмотрено несколько видов наказания в качестве альтернативы, то менее строгое наказание в этом случае может быть назначено в максимальном размере, а более строгое – только в размере двух третей. Например, суд присяжных признал лицо, которому органы следствия предъявили обвинение в умышленном убийстве двух лиц, виновным в убийстве, совершенном при превышении пределов необходимой обороны (ч. 1 ст.

<sup>23</sup> СЗ РФ. 1996. № 52. Ст. 5881.

108 УК), и указал в вердикте, что виновный заслуживает снисхождения. Суд в этом случае может назначить виновному либо ограничение свободы на срок до двух лет, либо лишение свободы не более одного года и четырех месяцев, поскольку максимальный срок лишения свободы за данное преступление составляет два года.

Если присяжные в вердикте укажут, что виновный заслуживает особого снисхождения, наказание ему назначается по правилам, установленным ст. 64 УК (назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление).

При назначении наказания по совокупности преступлений оно назначается по правилам, предусмотренным ст. 69 УК, но с учетом обстоятельств, изложенных в ч. 1 и 2 ст. 65 УК. Окончательно же наказание в виде лишения свободы при частичном или полном сложении наказаний может достигать двадцати пяти лет. Например, лицо совершило убийство двух лиц – п. «а» ч. 2 ст. 105 УК, умышленно причинило тяжкий вред здоровью потерпевшего в группе с другими лицами – п. «а» ч. 3 ст. 111 УК, изнасиловало несовершеннолетнюю – п. «д» ч. 2 ст. 131 УК. По всем составам преступления присяжные указали, что виновный заслуживает снисхождения. С учетом этого суд назначил виновному соответственно тринадцать, восемь и шесть лет лишения свободы, а по совокупности преступлений путем частичного сложения наказаний (ч. 3 ст. 69 УК) виновному окончательно может быть назначено двадцать пять лет лишения свободы.

При вердикте присяжных заседателей о снисхождении или особом снисхождении суда необходимо внимательно относиться к назначению дополнительного наказания.

Как известно, такие виды наказания, как штраф и лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые назначаются в качестве дополнительного наказания, имеют свои сроки и размеры. С учетом этого обстоятельства при вердикте присяжных о снисхождении срок или размер дополнительного наказания также не должен превышать двух третей их максимального срока или размера. Например, при назначении дополнительного наказания по ч. 2 ст. 158 УК в виде штрафа, он не должен превышать 33 минимальных размеров оплаты труда. При вердикте присяжных заседателей об особом снисхождении, когда дополнительное наказание является обязательным, суд вправе его не применять (см. п. 19–21 пост. Пл. ВС РФ от 11.06.99).

В настоящее время при обсуждении положений нового УПК Российской Федерации ставится вопрос об исключении из компетенции присяжных заседателей решения о снисхождении или особом снисхождении, т.к. это не вопрос факта, который должны устанавливать присяжные заседатели, а правовой вопрос, относящийся к назначению наказания и входящий в компетенцию судьи, постановляющего приговор.

## ***Назначение наказания за неоконченное преступление***

Неоконченное преступление имеет две стадии, различные как по фактической стороне, так и по тяжести содеянного. Законодатель дифференцированно подходит к назначению наказания за неоконченное преступление, отделяя ста-

дию приготовления от стадии покушения.

Приготовление – первый этап на пути к преступлению, оно считается менее опасным действием даже по отношению к покушению на преступление, поэтому закон предусматривает и более мягкое наказание по сравнению с наказанием за покушение на преступление или оконченное преступление. В стадии приготовления со стороны виновного может быть явка с повинной, он может активно способствовать раскрытию преступления и т.д. В силу указанных обстоятельств 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 УК за оконченное преступление.

Уголовная ответственность наступает за приготовление только к **тяжкому или особо тяжкому** преступлению (ч. 2 ст. 30 УК).

Покушение на преступление – более опасная стадия преступления, однако, это неоконченное преступление. Срок и размер наказания за покушение на преступление закон ограничил **тремя четвертями максимального срока или размера** наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК за оконченное преступление.

В отличие от стадии приготовления уголовная ответственность за покушение наступает независимо от категорий совершенных преступлений. УК РСФСР не запрещал применения исключительной меры наказания за совершение покушения на преступление. В ч. 4 ст. 66 УК РФ указано о невозможности назначения смертной казни и пожизненного лишения свободы как за приготовление, так и за покушение на преступление.

Установленный размер наказания за приготовление к преступлению или за покушение на преступление является максимальным для данной стадии преступления. В силу этого, при наличии оснований, предусмотренных ст. 62 УК, три четверти максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания следует исчислять от установленного максимального размера наказания за неоконченное преступление, т.е. три четверти от одной второй – при приготовлении к преступлению или три четверти от трех четвертей – при покушении на преступление. Например, совершено покушение на изнасилование (ч. 3 ст. 30 и ч. 1 ст. 131 УК). Подсудимый полностью признал свою вину, раскаялся, активно способствовал раскрытию преступления. Суд счел возможным применить правила, предусмотренные ст. 62 УК. За покушение на изнасилование может быть назначено не более четырех лет шести месяцев лишения свободы (3/4 от шести лет). Применяя нормы ст. 62 УК, суд должен назначить виновному не более трех лет и четырех месяцев лишения свободы (3/4 от четырех лет и шести месяцев).

Правила ч. 2 и 3 ст. 66 УК применяются в случае, когда срок наказания будет ниже низшего предела санкции за конкретное преступление. Например, санкция ч. 3 ст. 131 УК имеет минимальную санкцию – восемь лет лишения свободы. При покушении на изнасилование потерпевшей, заведомо не достигшей 14-летнего возраста, с учетом правил, предусмотренных ст. 62 УК, суд должен определить не более семи лет и шести месяцев лишения свободы (3/4 от 15 лет = 10 лет 2 месяца; 3/4 от 10 лет 2 месяцев = 7 лет 6 месяцев). При этом

ссылки на ст. 64 УК в резолютивной части приговора не требуется (см. п. 9 пост. Пл. ВС РФ от 11.06.99).

## **Назначение наказания при рецидиве преступлений**

УК не предусматривает квалифицирующего признака совершения преступления особо опасным рецидивистом, однако при назначении наказания суд должен учитывать вид рецидива по правилам, изложенным в ст. 18 УК и с учетом установленных обстоятельств назначить наказание по правилам ст. 68 УК. Срок наказания при рецидиве преступлений не может быть ниже половины максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление, при опасном рецидиве преступлений – не менее двух третей, при особо опасном рецидиве – не менее трех четвертей максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление.

Судебная практика прежних лет показала, что для решения вопроса о признании лица особо опасным рецидивистом на это обстоятельство должно было быть указано в обвинительном заключении. Действующий УК предполагает установление вида рецидива при квалификации действий виновного судом, постановившим приговор, что в дальнейшем и является основанием к назначению наказания.

Обстоятельства, изложенные в ч. 1 и 2 ст. 68 УК, имеют обязательное значение для суда. Нарушение указанных обстоятельств признается существенным. Если судом первой инстанции допущена ошибка, в связи с которой следует изменить приговор в части назначения наказания в сторону улучшения положения осужденного, суд изменяет приговор. Если же судом установлен более мягкий вид рецидива и в связи с этим назначено неправильное наказание, суд должен в соответствии с п. 4 ст. 342 и ст. 346 УПК, при наличии протеста прокурора или жалобы потерпевшего, отменить приговор (см. п. 11 пост. Пл. ВС РФ от 11.06.99).

В судебной практике не исключены варианты, когда осужденному при обычном рецидиве преступлений будет назначено более суровое наказание, чем при опасном рецидиве преступлений. Например, лицо ранее один раз осуждалось за преступление средней тяжести и вновь совершило тяжкое преступление – обычный рецидив преступлений; ранее лицо два раза осуждалось к лишению свободы за умышленные преступления небольшой и средней тяжести и вновь совершило подобное преступление – опасный рецидив. В первом случае виновный представляет более серьезную опасность, так как новое преступление, совершенное им, является более опасным по сравнению с первым, и наказание ему может быть назначено более строгое, чем за вновь совершенное преступление по второму варианту.

Рецидив не будет установлен, если второй приговор постановляется за преступление, совершенное до вынесения приговора по первому делу (ч. 5 ст. 69 УК). В связи с этим и наказание по правилам, установленным ч. 2 ст. 68 УК, назначаться не должно.

Закон содержит два исключения относительно назначения наказания при установлении видов рецидива, при которых правила ч. 2 ст. 68 УК не применяются:

а) если судимость лица является квалифицирующим признаком совершенного преступления (п. «в» ч. 3 ст. 158, п. «в» ч. 3 ст. 159, п. «в» ч. 3 ст. 161, п. «г» ч. 3 ст. 162 УК и т.д.);

б) если судом установлены исключительные обстоятельства, перечисленные в ст. 64 УК.

Наличие квалифицирующего признака прежней судимости предполагает более суровую санкцию. В этом случае минимальное наказание более жесткое по отношению к наказанию, которое может быть назначено при отсутствии этого квалифицирующего признака. Например, при рецидиве преступлений по п. «б» ч. 2 ст. 158 УК наказание должно быть назначено не менее половины максимального срока наиболее строгого вида наказания, т.е. не менее трех лет лишения свободы, а по п. «в» ч. 3 ст. 158 УК минимальное наказание – пять лет лишения свободы.

Кроме того, следует отличать судимость как самостоятельный квалифицирующий признак и судимость как составную часть квалифицирующего признака неоднократности. При этом при судимости как составной части признака неоднократности могут быть применены правила ч. 2 ст. 68 УК, а при квалифицирующем признаке судимости как таковой (например, кража, совершенная лицом, ранее два или более раза судимым за хищение либо вымогательство, – п. «в» ч. 3 ст. 158 УК) правила ч. 2 ст. 68 УК применены быть не могут (см. п. 11 пост. Пл. ВС РФ от 11.06.99).

Судам следует особо учитывать исключительные обстоятельства, предусмотренные ст. 64 УК, при назначении наказания при рецидиве, опасном или особо опасном рецидиве.

Если суд сочтет необходимым применить правила ст. 64 УК к лицу либо впервые судимому, либо имеющему неснятую или непогашенную судимость, он может назначить наказание ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК или назначить более мягкий вид наказания, чем предусмотрено этой статьей, либо не применять дополнительное наказание, предусмотренное в качестве обязательного. При наличии же исключительных обстоятельств, предусмотренных ст. 64 УК, при рецидиве, опасном рецидиве либо особо опасном рецидиве суд должен назначить наказание менее размеров, установленных ч. 2 ст. 68 УК, однако в **рамках санкции, предусмотренной за конкретное преступление.**

Рецидив преступлений в соответствии со ст. 18 УК устанавливается независимо от того, когда было совершено преступление – до или после 1 января 1997 г. Главным основанием в этом случае является то, что судимость не должна быть снята или погашена, а также отсутствие оснований, указанных в ч. 4 ст. 18 УК.

### **Назначение наказания по совокупности преступлений**

Закон предусматривает определенную последовательность назначения

наказания по совокупности преступлений.

Первоначально наказание назначается за каждое преступление, входящее в совокупность, с соблюдением всех принципов уголовной ответственности, а затем назначается окончательное наказание по совокупности преступлений.

В УК предусмотрены те же два принципа назначения наказания по совокупности преступлений, что и в УК РСФСР, однако основания их применения значительно отличаются от прежних.

Если в совокупность входят преступления только небольшой тяжести, то могут быть применены оба принципа – поглощение менее строгого наказания более строгим и частичное или полное сложение наказаний. При этом остается неизменным условие – окончательное наказание не может превышать максимального срока или размера наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений.

Если за одно из преступлений назначается штраф, а за другое – более строгий вид наказания, суд в зависимости от избранного правила назначения окончательного наказания может принять решение о поглощении штрафа более строгим наказанием либо, применяя принцип сложения наказания, иметь в виду правила, предусмотренные ст. 71 УК, в соответствии с которыми штраф при сложении с другими видами наказания исполняется самостоятельно.

В новой редакции ч. 3 ст. 69 УК РФ предусмотрена возможность применения только принципа полного или частичного сложения наказаний, когда в совокупность преступлений входят преступления, относящиеся к любой категории<sup>24</sup>. Например, за участие в банде (ч. 2 ст. 209 УК) лицу назначено восемь лет лишения свободы; за совершение разбойных нападений (п. «а, б, в» ч. 2 ст. 162 УК) – десять лет лишения свободы; за умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью (ч. 1 ст. 112 УК) – два года лишения свободы; за угрозу убийством (ст. 119 УК – преступление небольшой тяжести) – один год лишения свободы. По совокупности указанных преступлений путем полного сложения может быть назначено наказание в виде двадцати одного года лишения свободы (8+10+2+1=21). В этом случае суд может применить и принцип частичного сложения наказаний.

По совокупности преступлений окончательное наказание не может быть более двадцати пяти лет лишения свободы. Например, если за ряд преступлений назначены наказания двенадцать, восемь и семь лет, то при назначении окончательного наказания по совокупности преступлений может быть применен только принцип частичного сложения наказаний, поскольку 12+8+7 составляют 27 лет, возможное же назначение наказания – только до 25 лет.

Кроме того, возможно одновременное применение принципов поглощения и сложения наказаний. Например, лицо осуждено за умышленное уничтожение чужого имущества (ч. 1 ст. 167 УК) к исправительным работам сроком на один год с удержанием 10% из заработной платы в доход государства; за грабеж (ч. 1 ст. 161 УК) – к трем годам лишения свободы; за кражу чужого имущества в крупном размере (п. «б» ч. 3 ст. 158 УК) – к семи годам лишения свободы. Суд

---

<sup>24</sup> Федеральным законом от 25 июня 1998 г. в ч. 3 ст. 69 УК РФ внесены изменения. См.: СЗ РФ. 1998. № 26. Ст. 3012.

может частично сложить наказания в виде лишения свободы, назначив, например, восемь лет лишения свободы и этим наказанием поглотить назначенное наказание по ч. 1 ст. 167 УК. Окончательное наказание в этом случае будет восемь лет лишения свободы.

Назначение наказания за отдельные преступления по правилам, предусмотренным ст. 62, 64, 66 УК, не препятствует назначению наказания по совокупности преступлений до двадцати пяти лет лишения свободы. Например, за покушение на убийство (ч. 3 ст. 30 и ч. 1 ст. 105 УК) назначено одиннадцать лет лишения свободы, за покушение на кражу (ч. 3 ст. 30 и ч. 1 ст. 158 УК) – один год шесть месяцев лишения свободы; за покушение на изнасилование малолетней (ч. 3 ст. 30 и п. «в» ч. 3 ст. 131 УК) – одиннадцать лет лишения свободы; по совокупности преступлений, применяя принцип полного сложения наказания, суд может назначить двадцать три года шесть месяцев лишения свободы.

При назначении наказания лицу, совершившему несколько преступлений при рецидиве, опасном или особо опасном рецидиве, оно назначается за каждое преступление с учетом правил, изложенных в ч. 2 ст. 68 УК, если нет препятствий, указанных в ч. 3 ст. 68 УК, а окончательное наказание по совокупности преступлений также назначается по правилам ст. 69 УК.

Особо тщательно и внимательно следует подходить к назначению наказания по совокупности преступлений, когда после вынесения судом приговора будет установлено, что осужденный виновен еще и в другом преступлении, совершенном им до вынесения приговора суда по первому делу.

Законом предусмотрены в этом случае два важных обстоятельства: первое – наказание назначается по совокупности преступлений, хотя и имеются два приговора; второе – в окончательное наказание засчитывается наказание, отбытое по первому приговору суда.

Еще одно обстоятельство должно учитываться судом – окончательное наказание по совокупности преступлений, назначенное по правилам ч. 5 ст. 69 УК, должно быть строже, чем наказание, назначенное за каждое из преступлений, входящих в совокупность. Исключение может составить только наказание, назначенное по ч. 2 ст. 69 УК при применении принципа поглощения более строгого наказания менее строгим.

В судебной практике возникают различные варианты назначения наказания по правилам ч. 5 ст. 69 УК. Вот некоторые из них:

а) если по первому приговору лицо осуждено к условному наказанию, а по второму приговору – за преступление, совершенное до вынесения первого приговора, к реальной мере наказания, то в этом случае наказания по каждому из приговоров должны исполняться самостоятельно, поскольку судом не должно допускаться ухудшение положения виновного в связи с тем, что за ранее совершенное преступление он осуждается позднее;

б) если по первому, а затем и по второму приговору за преступление, совершенное до вынесения первого приговора, будет установлено, что действия осужденного квалифицированы различными или одними и теми же пунктами одной и той же части соответствующей статьи УК (например, ч. 2 ст. 158, ч. 2 ст. 105, ч. 2, 3, 4 ст. 111 УК и т.д.), окончательное наказание должно быть назначено по правилам ч. 5 ст. 69, однако окончательное наказание не должно

превышать максимального срока лишения свободы, предусмотренного соответствующей частью статьи Особенной части УК. Например, лицо осуждено по первому приговору по п. «в» ч. 2 ст. 158 УК к трем годам лишения свободы; по второму приговору – за преступление, совершенное до вынесения первого приговора, по п. «а» ч. 2 ст. 158 УК к четырем годам лишения свободы. Окончательное наказание по правилам ч. 5 ст. 69 УК не должно превышать шесть лет лишения свободы (максимум по ч. 2 ст. 158 УК);

в) лицо осуждено по первому приговору, а затем по второму приговору, и наказание назначено по совокупности приговоров. После вынесения второго приговора выясняется, что осужденный виновен еще в одном преступлении, совершенном до вынесения второго приговора, но после постановления первого приговора. В этом случае правила ч. 5 ст. 69 УК применяются только при сложении наказаний за преступления, совершенные по второму и третьему приговорам, а затем следует назначить окончательное наказание по совокупности приговоров. Например, по первому приговору назначено два года лишения свободы, по второму приговору – три года лишения свободы. По совокупности приговоров путем частичного сложения наказаний – четыре года лишения свободы. По третьему приговору за преступление, совершенное до вынесения второго приговора, назначается три года лишения свободы. По правилам ч. 5 ст. 69 УК к наказанию по третьему приговору может быть присоединена только часть или полностью наказание, назначенное по второму приговору, т.е. не более трех лет, после чего окончательное наказание назначается по совокупности приговоров;

г) если будет установлено, что осужденный виновен в преступлениях, одни из которых совершены до, а другие – после вынесения первого приговора, то последовательность назначения наказания по второму приговору должна быть следующей:

- сначала назначается наказание по правилам ч. 2 или 3 ст. 69 УК за преступления, совершенные до вынесения первого приговора;

- затем в соответствии с ч. 5 ст. 69 УК назначается наказание по совокупности преступлений по первому приговору и за преступления, совершенные до вынесения первого приговора;

- затем назначается наказание по совокупности преступлений, совершенных после вынесения первого приговора, по правилам ч. 2 или 3 ст. 69 УК;

- затем назначается окончательное наказание по совокупности приговоров по правилам ст. 70 УК (см. п. 17 пост. Пл. ВС РФ от 11.06.99).

В судебной практике возникают и такие ситуации, когда предъявленное органами следствия обвинение суд переквалифицирует на несколько более мягких статей УК, при условии, что такая переквалификация не ухудшает положения осужденного и не нарушает его права на защиту. Например, органы следствия квалифицировали несколько эпизодов преступных действий как разбой, а судом установлено, что один или несколько эпизодов подпадают под признаки грабежа и образуют совокупность преступлений, предусмотренных ст. 161 и 162 УК. В этом случае окончательное наказание по совокупности преступлений не должно превышать максимального наказания статьи или части статьи УК, по которой было квалифицировано преступное деяние органами следствия, в дан-

ном случае – соответствующей части ст. 162 УК (см. п. 18 пост. Пл. ВС РФ от 11.06.99).

Дополнительное наказание, как и основное, должно быть назначено за отдельное преступление, а затем и по совокупности преступлений. Если дополнительное наказание назначено только за одно из преступлений, входящих в совокупность, оно должно быть назначено и при назначении окончательного наказания по совокупности преступлений. Если дополнительное наказание не было назначено ни за одно из преступлений, входящих в совокупность, оно не может быть назначено и по совокупности преступлений. Если один и тот же вид дополнительного наказания назначается отдельно за два или более преступлений, то окончательный его срок или размер при применении принципа поглощения устанавливается по более строгому сроку или размеру, а при применении принципа частичного или полного сложения окончательное дополнительное наказание не может превышать максимального срока или размера, предусмотренного для данного вида наказания Общей частью УК.

Например, глава органа местного самоуправления превысил свои должностные полномочия – ч. 2 ст. 286 УК (за что ему назначено наказание в виде трех лет лишения свободы с лишением права занимать должности в органах местного самоуправления в течение двух лет) и получил взятку – ч. 3 ст. 290 УК (назначено наказание в виде семи лет лишения свободы с лишением права занимать должности в органах местного самоуправления сроком на два года). При окончательном назначении дополнительного наказания срок лишения права занимать должности в органах самоуправления не может быть более трех лет (ч. 2 ст. 47 УК).

Другой пример: лицо осуждено за кражу чужого имущества с незаконным проникновением в жилище (п. «в» ч. 2 ст. 158 УК) к двум годам лишения свободы со штрафом в размере пятидесяти минимальных размеров оплаты труда и за мошенничество, совершенное группой лиц по предварительному сговору (п. «а» ч. 2 ст. 159 УК) к трем годам лишения свободы со штрафом в размере пятидесяти минимальных размеров оплаты труда. В данном случае за оба преступления назначен штраф как дополнительное наказание в максимальных размерах, предусмотренных санкциями статей, однако окончательно его размер может быть определен при полном сложении дополнительного наказания в размере ста минимальных размеров оплаты труда, поскольку максимальный размер штрафа предусмотрен до одной тысячи минимальных размеров оплаты труда (ч. 2 ст. 46 УК), а в соответствии с ч. 4 ст. 69 УК окончательное дополнительное наказание при частичном или полном сложении наказаний может назначаться в пределах максимального срока или размера, предусмотренного для данного вида наказания Общей частью УК.

При назначении разных видов дополнительных наказаний (например, за одно из преступлений виновный лишен права управления транспортными средствами, за другое – применена конфискация имущества) они все должны быть указаны в резолютивной части приговора.

## **Назначение наказания по совокупности приговоров**

В отличие от правил, предусмотренных ст. 69 УК, при назначении наказаний по совокупности приговоров применяется только принцип частичного или полного сложения наказаний. Отличительной чертой является и то, что при совокупности преступлений может быть частично или полностью сложены все наказания, назначенные за отдельные преступления, а при совокупности приговоров к наказанию, назначенному по последнему приговору, частично или полностью присоединяется неотбытая часть наказания по предыдущему приговору.

Неотбытым наказанием следует считать:

часть реального лишения свободы, которая осталась к отбыванию на момент задержания лица и взятии его под стражу за совершение нового преступления;

срок, на который осужденный условно-досрочно освобождается от дальнейшего отбывания наказания по предыдущему приговору;

весь срок наказания, назначенный по предыдущему приговору, который признан судом условным;

срок отсрочки отбывания наказания, назначенный беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей.

Если новое преступление совершено после применения по первому приговору более мягкого наказания в порядке, предусмотренном ст. 80 УК, или если в порядке помилования назначенное наказание сокращено или заменено более мягким видом наказания (ст. 85 УК), к вновь назначенному наказанию по второму приговору присоединяется неотбытая часть более мягкого наказания.

По предыдущему и настоящему приговорам может быть назначено наказание, не связанное с лишением свободы (обязательные работы, исправительные работы, арест и т.д.). В этом случае окончательное наказание по совокупности приговоров не может превышать максимального срока или размера, предусмотренного для данного вида наказания Общей частью УК. Например, по первому приговору было назначено два года исправительных работ с удержанием 20% ежемесячно из заработной платы осужденного в доход государства, из которых осужденным было отбыто на момент совершения второго преступления только один год. По второму приговору назначено вновь два года исправительных работ с удержанием тех же 20% из заработной платы в доход государства. По совокупности приговоров осужденному нельзя назначить более двух лет исправительных работ, поскольку это максимальный срок, установленный законом для данного вида наказания (ст. 50 УК). В этом случае неотбытое наказание по предыдущему приговору поглощается наказанием, назначенным по второму приговору.

УК предусмотрен максимальный размер лишения свободы, который может быть назначен по совокупности приговоров, и он составляет тридцать лет. Это означает, что лицу, не отбывшему по первому приговору, например, пятнадцать лет лишения свободы и приговоренному по второму приговору к двадцати годам лишения свободы, по совокупности приговоров не может быть применен принцип полного присоединения неотбытого наказания, поскольку в этом слу-

чае окончательный срок наказания превысит максимально возможный тридцатилетний срок (ч. 3 ст. 70 УК).

При назначении наказания по совокупности приговоров сохраняется правило, при котором окончательное наказание должно быть больше как наказания, назначенного за вновь совершенное преступление, так и неотбытой части наказания по предыдущему приговору. Например, неотбытое наказание составляет три года лишения свободы, по новому приговору назначено два года лишения свободы. По совокупности приговоров в этой ситуации должно быть назначено наказание более трех лет лишения свободы.

Если лицо совершает вновь преступление до вступления первого приговора в законную силу, окончательное наказание по второму приговору назначается по совокупности приговоров. В этом случае следует исходить из того, что новое преступление было совершено после предыдущего преступления и после постановления приговора за его совершение, а также из того, что на момент постановления второго приговора первый приговор в абсолютном большинстве случаев является вступившим в законную силу.

При совершении длящегося или продолжаемого преступления, начавшегося до и продолжающегося после вынесения приговора по другому делу, если наказание не отбыто, по второму приговору окончательное наказание назначается по правилам ст. 70 УК (см. ч. 2 п. 17 пост. Пл. ВС РФ от 11.06.99).

При назначении наказания по совокупности приговоров, по первому из которых назначалось условное наказание, суду следует уточнить, содержалось ли лицо до вынесения первого приговора под стражей. Это обстоятельство будет иметь существенное значение при **полном сложении назначенных наказаний** по совокупности приговоров, поскольку время нахождения под стражей при вышеуказанном условии должно быть зачтено в срок отбытия наказания, если суд применит принцип частичного сложения наказаний, то время содержания под стражей по первому приговору значения не имеет (см. п. 23 пост. Пл. ВС РФ от 11.06.99).

Относительно присоединения дополнительных видов наказания при совокупности приговоров следует руководствоваться правилами, предусмотренными ч. 4 ст. 69 УК. Вместе с тем, следует иметь в виду, что если после отбытия основного наказания, но до полного отбытия дополнительного наказания, лицо вновь совершает преступление, то наказание по второму приговору назначается по совокупности приговоров и от первого приговора присоединяется полностью или частично неотбытая часть дополнительного наказания. Например, лицу по ч. 3 ст. 285 УК было назначено наказание в виде четырех лет лишения свободы с лишением права занимать определенные должности сроком на три года. После отбытия основного наказания лицо продолжает отбывать дополнительное наказание (ч. ст. 47 УК). Через год после отбытия основного наказания лицо вновь совершает преступление. По совокупности приговоров ему должно быть назначено наказание по второму приговору и присоединена неотбытая часть дополнительного наказания по первому приговору.

## **Условное осуждение**

Часть первая ст. 73 УК дает полный перечень видов наказаний, в отношении которых судом может быть принято решение считать назначенное наказание условным. При этом должны быть приняты во внимание данные, характеризующие личность виновного, характер и степень общественной опасности совершенного преступления, обстоятельства, смягчающие и отягчающие его вину.

Не могут считаться условными такие виды наказания, как штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, арест, обязательные работы. Это связано с тем, что исполнение более эффективно при их реальном отбывании.

При назначении наказания по нескольким преступлениям условным оно может быть только в том случае, если за каждое из них назначается тот вид наказания, который указан в ч. 1 ст. 73 УК. Если один из видов назначенного наказания не входит в указанный в ч. 1 ст. 73 УК перечень, то оно должно исполняться самостоятельно. Например, по ч. 1 ст. 158 УК назначено наказание в виде одного года лишения свободы; по ст. 115 УК – один год исправительных работ с удержанием 15% из заработной платы. По совокупности преступлений путем полного сложения наказаний по правилам ч. 3 ст. 69 и ч. 1 ст. 71 УК окончательно назначается один год четыре месяца лишения свободы и на основании ст. 73 УК наказание считается условным с определенным исправительным сроком. Возможность назначения условного наказания есть, так как лишение свободы и исправительные работы входят в перечень видов наказаний, перечисленных в ч. 1 ст. 73 УК. Другой пример: по ч. 1 ст. 158 УК назначено это же наказание – один год лишения свободы, а по ст. 115 УК – штраф в размере пятидесяти минимальных размеров оплаты труда. В данном случае можно считать условным только наказание, назначенное по ч. 1 ст. 158 УК, а наказание, назначенное по ст. 115 УК в виде штрафа, исполнять самостоятельно, поскольку штраф не входит в перечень видов наказаний, перечисленных в ч. 1 ст. 73 УК. В резолютивной части приговора в этом случае следует сослаться не только на ч. 3 ст. 69, но и на ч. 2 ст. 71 УК.

Условным считается назначенное наказание по приговору суда, которое не приводится в исполнение в течение определенного испытательного срока, установленного судом при назначении наказания. Размер испытательного срока зависит от срока назначенного наказания. Если назначается наказание до одного года лишения свободы или более мягкий вид наказания, испытательный срок должен быть **не менее шести месяцев и не более трех лет**; если же назначается наказание свыше одного года лишения свободы – испытательный срок устанавливается **от шести месяцев до пяти лет**.

Испытательный срок может быть больше по своему размеру, чем назначенное наказание (назначено два года лишения свободы с испытательным сроком в три года), может быть равным назначенному наказанию, а также может быть меньше назначенного наказания (пять лет лишения свободы с испытательным сроком в три года).

При назначении условного наказания суд должен привести в приговоре мотивы принятого решения.

При условном осуждении, наряду с основными, могут применяться и до-

полнительные наказания, за исключением конфискации имущества. УК РФ не предусматривает принципа условности к дополнительным видам наказания, все они должны исполняться реально. В силу этого в резолютивной части приговора должно быть указано, что в соответствии со ст. 73 УК условным признается только основное наказание. Например, за нарушение лицом, управляющим автомобилем, правил дорожного движения, повлекшее причинение по неосторожности средней тяжести вреда здоровью потерпевшего, виновный наказан двумя годами лишения свободы с лишением права управлять транспортными средствами сроком на три года. В этой ситуации суд может считать основное наказание условным, а что касается дополнительного наказания, то оно должно исполняться реально, и виновное лицо не имеет права в течение установленного судом срока управлять транспортными средствами.

УК не запрещает применения условного осуждения к лицам, ранее судимым, в том числе и тем, у которых судимость не снята и не погашена в установленном законом порядке. Здесь важно установить характер и степень общественной опасности совершенного преступления, учесть данные о личности виновного и обстоятельства, смягчающие и отягчающие его вину. Например, лицо ранее отбывало наказание за совершение умышленного тяжкого преступления, судимость не погашена, вновь совершило автотранспортное преступление, повлекшее по неосторожности причинение средней тяжести вреда здоровью человека (ч. 1 ст. 264 УК). На момент судебного разбирательства было выяснено, что виновный полностью признал свою вину, активно способствовал раскрытию преступления, возместил причиненный ущерб, моральный вред, положительно характеризуется. При таких обстоятельствах (ч. 2 ст. 73 УК) суд может назначить за указанное преступление одно из наказаний, предусмотренных ч. 1 ст. 264 УК, которое возможно признать условным (ограничение свободы, лишение свободы).

Нет запрещения в УК на применение условного наказания за любое преступление независимо от того, к какой категории оно относится (ст. 15 УК). Однако следует крайне осторожно относиться к назначению условного наказания за тяжкие и особо тяжкие преступления, имея в виду, что сам факт их совершения, социальная и общественная опасность, наступление последствий свидетельствуют о нецелесообразности назначения виновному условного наказания. Кроме этого, такое наказание не будет отражать в полной мере и целей назначения наказания (социальной справедливости, исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений).

Частью пятой ст. 73 УК РФ предусмотрена возможность возложения на условно осужденного исполнения определенных обязанностей, которые не ограничены имеющимся перечнем. Суд может по своему усмотрению возложить на условно осужденного и иные обязанности, если придет к выводу, что они будут способствовать его исправлению.

При постановлении приговора, которым наказание признано считать условным, суд обязан разъяснить осужденному условия отбывания такого наказания и последствия при уклонении от выполнения возложенных на него обязанностей (ст. 74 УК).

Законом не предусмотрена передача условно осужденного на исправление

и перевоспитание трудовому или учебному коллективу. Это сделано для ужесточения контроля и его сосредоточения в едином органе. В то же время, по нашему мнению, трудовой или учебный коллектив вправе обращаться с ходатайством в указанный специализированный контрольный орган о возможности рассмотрения вопроса об отмене условного осуждения и о снятии с осужденного судимости.

Если рассматривается дело о преступлении, совершенном до 1 января 1997 г., и суд сочтет необходимым назначить условное наказание, то должна иметь место ссылка на ст. 73 УК, поскольку исполнение приговора будет производиться в рамках действующих УК и УИК РФ.

### ***Особенности отмены условного осуждения или продления испытательного срока***

Законом предусмотрено несколько вариантов рассмотрения вопроса об отмене условного осуждения, имеющих как положительное, так и отрицательное значение для осужденного.

В целом исполнение приговора в части условного осуждения заканчивается по истечении испытательного срока. Происходит это автоматически, судимость погашается на основании п. «а» ч. 3 ст. 86 УК.

Однако в судебной практике возникли определенные сложности после принятия Уголовно-исполнительного кодекса РФ, в соответствии с ч. 1 ст. 189 которого испытательный срок **исчисляется с момента вступления приговора суда в законную силу**. Это положение спорно, поскольку в нем смешиваются два различных понятия – вступление приговора в законную силу и исчисление испытательного срока.

Согласно ст. 313 УПК во вводной части приговора указываются время и место постановления приговора, а ст. 315 УПК требует указания длительности испытательного срока в случае применения условного осуждения. Следовательно, испытательный срок устанавливается со дня провозглашения приговора. Вступление же приговора в законную силу дает основание к его исполнению (ст. 356 УПК РСФСР и ст. 188–190 УИК). Испытательный срок в этом случае должен исчисляться с момента провозглашения приговора, в противном случае он, вопреки приговору, будет неосновательно продлен, что ухудшит положение осужденного, например, увеличится срок возможного обращения органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, в суд с представлением об отмене условного осуждения и о снятии судимости (ч. 1 ст. 74 УК).

Если условно осужденный добросовестно себя ведет в течение испытательного срока, аккуратно и в установленные сроки выполняет возложенные на него обязанности, что свидетельствует о его исправлении, контролирующий орган может обратиться в суд с представлением об отмене условного осуждения и снятии с осужденного судимости досрочно. С таким представлением можно обратиться по истечении не менее половины установленного судом испытательного срока. Рассмотрев представление контролирующего органа, суд может

принять решение об отмене условного осуждения, об освобождении виновного от дальнейшего отбывания наказания и о снятии с него судимости. Если же суд признает доводы представления недостаточно убедительными, он должен принять решение об отказе в его удовлетворении.

Отрицательные последствия для осужденного при решении вопроса об отмене условного осуждения разбиты законодателем на два этапа.

Первый этап связан с обычным уклонением от исполнения обязанностей; второй этап – с систематическим или злостным неисполнением этих обязанностей.

Простым уклонением от исполнения возложенных на осужденного обязанностей признается их однократное неисполнение без уважительных причин или совершение нарушения общественного порядка, за которое на осужденного налагается административное взыскание. В этом случае суд по представлению контролирующего органа может продлить испытательный срок, но не более чем на один год. Следует иметь в виду, что продлить испытательный срок можно и за рамки максимально установленного ч. 3 ст. 73 УК (иначе продление испытательного срока в качестве воспитательной и предостерегающей меры теряет всякий смысл).

Систематичность и злостность законом отнесены только к неисполнению возложенных на условно осужденного обязанностей. При этом под систематичностью следует понимать совершение запрещенных или невыполнение предписанных условно осужденному действий более двух раз в течение года либо продолжительное (более 30 дней) неисполнение обязанностей, возложенных на него судом, а под злостностью – неисполнение этих обязанностей после сделанного контролирующим органом предупреждения в письменной форме о недопустимости повторного нарушения установленного порядка отбывания условного наказания, либо когда условно осужденный скрылся от контроля (см. п. 28 пост. Пл. ВС РФ от 11.06.99).

Контролирующий орган может поставить перед судом вопрос об отмене условного осуждения и реальном исполнении наказания, назначенного приговором суда. В этом случае суд может удовлетворить или отклонить просьбу контролирующего органа, изложенную в представлении. Если судом принимается решение о реальном исполнении наказания в виде лишения свободы, в определении (постановлении) суд должен указать режим исправительного учреждения, а при взятии осужденного под стражу из зала суда указать начало срока отбывания наказания. Если до постановления приговора суда осужденный в качестве меры пресечения содержался под стражей, этот срок должен быть зачтен в срок отбывания наказания.

По-разному разрешается вопрос о назначении наказания условно осужденному при совершении им в период испытательного срока нового преступления.

Если условно осужденным совершается преступление по неосторожности или умышленное преступление небольшой тяжести, суд с учетом обстоятельств содеянного, данных, характеризующих личность виновного, на основе данных об исполнении возложенных на него обязанностей может принять решение об отмене или сохранении условного осуждения. При этом отмена допускается при отрицательном поведении осужденного в период испытательного срока и предполагает назначение наказания по совокупности приговоров, а сохранение

условного осуждения означает возможность самостоятельного исполнения наказаний по совокупности приговоров.

Вопрос об отмене или сохранении условного осуждения решается судом, в производстве которого находится дело по вновь совершенному преступлению. При этом в деле должны быть все данные, характеризующие личность условно осужденного, копия приговора об условном осуждении и данные об исполнении им возложенных на него судом обязательств.

В случае совершения условно осужденным в течение испытательного срока умышленного преступления средней тяжести, умышленного тяжкого или особо тяжкого преступления условное осуждение отменяется, и наказание по совокупности приговоров назначается по правилам, предусмотренным ст. 70 УК. Отмена условного осуждения предусмотрена только при совершении в период испытательного срока умышленных преступлений средней тяжести, тяжких и особо тяжких. Это означает, что при совершении неосторожных преступлений средней тяжести (ч. 1 ст. 219 и ч. 2 ст. 264 УК и т.д.) или неосторожных тяжких преступлений (ч. 3 ст. 264, ч. 3 ст. 266 УК) судом должны применяться правила ч. 4 ст. 74 УК (усмотрение суда относительно отмены или сохранения условного осуждения по первому приговору), а не ч. 5 этой же статьи, когда отмена условного осуждения является обязательной.

Вопрос об отмене или сохранении условного осуждения решается при постановлении приговора и не требует отдельного процессуального документа в виде определения или постановления суда. Это связано с тем, что для решения этого вопроса суд должен дать оценку всем материалам дела, связанным с исследованием личности осужденного, в необходимых случаях допросить дополнительных свидетелей, истребовать дополнительные материалы. Более того, решение вопроса о сохранении или отмене условного осуждения, связанное с выводами суда о квалификации совершенного преступления, форме вины и категории преступления. Все эти вопросы решаются судом только при постановлении приговора.

*Приложения*

## УГОЛОВНЫЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ по состоянию на 1 июня 2001 года

*(извлечение)*

### Раздел III. НАКАЗАНИЕ

#### Глава 9. Понятие и цели наказания. Виды наказаний

##### Статья 43. Понятие и цели наказания

1. Наказание есть мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренных настоящим Кодексом лишении или ограничении прав и свобод этого лица.

2. Наказание применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также в целях исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений.

#### Статья 44. Виды наказаний

Видами наказаний являются:

- а) штраф;
- б) лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- в) лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград;
- г) обязательные работы;
- д) исправительные работы;
- е) ограничение по военной службе;
- ж) конфискация имущества;
- з) ограничение свободы;
- и) арест;
- к) содержание в дисциплинарной воинской части;
- л) лишение свободы на определенный срок;
- м) пожизненное лишение свободы;
- н) смертная казнь.

#### Статья 45. Основные и дополнительные виды наказаний

1. Обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе, ограничение свободы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы, смертная казнь применяются только в качестве основных видов наказаний.

2. Штраф и лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью применяются в качестве как основных, так и дополнительных видов наказаний.

3. Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, а также конфискация имущества применяются только в качестве дополнительных видов наказаний.

#### Статья 46. Штраф

1. Штраф есть денежное взыскание, назначаемое в пределах, предусмотренных настоящим Кодексом, в размере, соответствующем определенному количеству минимальных размеров оплаты труда, установленных законодательством Российской Федерации на момент назначения наказания, либо в размере заработной платы или иного дохода осужденного за определенный период.

2. Штраф устанавливается в размере от двадцати пяти до одной тысячи минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух недель до одного года.

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

4. Штраф в качестве дополнительного вида наказания может назначаться только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса.

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

#### Статья 47. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью

1. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью состоит в запрещении занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью.

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

3. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может назначаться в качестве дополнительного вида наказания и в случаях, когда оно не предусмотрено соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса в качестве наказания за соответствующее преступление, если с учетом характера и степени общественной опасности совершенного преступления и личности виновного суд признает невозможным сохранение за ним права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

4. В случае назначения этого вида наказания в качестве дополнительного к обязательным работам, исправительным работам, 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 ограничению свободы, 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 отбытия.

#### Статья 48. Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград

При осуждении за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления с учетом личности виновного суд может лишить его специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград.

#### Статья 49. Обязательные работы

1. Обязательные работы заключаются в выполнении осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно полезных работ, вид которых определяется органами местного самоуправления.

2. Обязательные работы устанавливаются на срок от шестидесяти до двухсот сорока часов и отбываются не свыше четырех часов в день.

3. В случае злостного уклонения осужденного от отбывания обязательных работ они заменяются ограничением свободы или арестом. При этом время, в течение которого осужденный отбывал обязательные работы, учитывается при определении срока ограничения свободы или ареста из расчета один день ограничения свободы или ареста за восемь часов обязательных работ.

4. Обязательные работы не назначаются лицам, признанным инвалидами первой или второй группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет, женщинам, достигшим пятидесятипятилетнего возраста, мужчинам, достигшим шестидесятилетнего возраста, а также военнослужащим, проходящим военную службу по призыву.

*Примечание. Согласно Федеральному закону от 13 июня 1996 года №64-ФЗ положения настоящего Кодекса о наказании в виде обязательных работ вводятся в действие федеральным законом после вступления в силу Уголовно-исполнительного кодекса РФ по мере создания необходимых условий для исполнения этого вида наказаний, но не позднее 2001 года. До настоящего времени указанный вид наказания не применяется.*

#### Статья 50. Исправительные работы

1. Исправительные работы устанавливаются на срок от двух месяцев до двух лет и отбываются по месту работы осужденного.

2. Из заработка осужденного к исправительным работам производятся удержания в доход государства в размере, установленном приговором суда, в пределах от пяти до двадцати процентов.

3. В случае злостного уклонения от отбывания наказания лицом, осужденным к исправительным работам, суд может заменить неотбытое наказание ограничением свободы, арестом или лишением свободы из расчета один день ограничения свободы за один день исправительных работ, один день ареста за два дня исправительных работ или один день лишения свободы за три дня исправительных работ.

#### Статья 51. Ограничение по военной службе

1. Ограничение по военной службе назначается осужденным военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, на срок от трех месяцев до двух лет в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса за совершение преступлений против военной службы, а также осужденным военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, вместо исправительных работ, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса.

2. Из денежного содержания осужденного к ограничению по военной службе производятся 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.

## Статья 52. Конфискация имущества

1. Конфискация имущества есть принудительное безвозмездное изъятие в собственность государства всего или части имущества, являющегося собственностью осужденного.

2. Конфискация имущества устанавливается за тяжкие и особо тяжкие преступления, совершенные из корыстных побуждений, и может быть назначена судом только в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса.

3. Не подлежит конфискации имущество, необходимое осужденному или лицам, находящимся на его иждивении, согласно перечню, предусмотренному уголовно-исполнительным законодательством Российской Федерации.

## Статья 53. Ограничение свободы

1. Ограничение свободы заключается в содержании осужденного, достигшего к моменту вынесения судом приговора восемнадцатилетнего возраста, в специальном учреждении без изоляции от общества в условиях осуществления за ним надзора.

2. Ограничение свободы назначается:

а) лицам, осужденным за совершение умышленных преступлений и не имеющим судимости, – на срок от одного года до трех лет;

б) лицам, осужденным за преступления, совершенные по неосторожности, – на срок от одного года до пяти лет.

3. В случае замены обязательных работ или исправительных работ ограничением свободы оно может быть назначено на срок менее одного года.

4. В случае злостного уклонения от отбывания наказания лицом, осужденным к ограничению свободы, оно заменяется лишением свободы на срок ограничения свободы, назначенного приговором суда. При этом время отбывания ограничения свободы засчитывается в срок лишения свободы из расчета один день лишения свободы за один день ограничения свободы.

5. Ограничение свободы не назначается лицам, признанным инвалидами первой или второй группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет, женщинам, достигшим пятидесятипятилетнего возраста, мужчинам, достигшим шестидесятилетнего возраста, а также военнослужащим, проходящим военную службу по призыву.

*Примечание. Согласно Федеральному закону от 13 июня 1996 года №64-ФЗ положения настоящего Кодекса о наказании в виде ограничения свободы вводятся в действие федеральным законом после вступления в силу Уголовно-исполнительного кодекса РФ по мере создания необходимых условий для исполнения этого вида наказаний, но не позднее 2001 года. Этот вид наказания до настоящего времени не применяется.*

## Статья 54. Арест

1. Арест заключается в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества и устанавливается на срок от одного до шести месяцев. В слу-

чае замены обязательных работ или исправительных работ арестом он может быть назначен на срок менее одного месяца.

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

3. Военнослужащие отбывают арест на гауптвахте.

*Примечание. Согласно Федеральному закону от 13 июня 1996 года №64-ФЗ положения настоящего Кодекса о наказании в виде ареста вводятся в действие федеральным законом после вступления в силу Уголовно-исполнительного кодекса РФ по мере создания необходимых условий для исполнения этого вида наказаний, но не позднее 2001 года. Указанный вид наказания для настоящего времени не применяется.*

#### Статья 55. Содержание в дисциплинарной воинской части

1. Содержание в дисциплинарной воинской части назначается военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву. Это наказание устанавливается на срок от трех месяцев до двух лет в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части настоящего Кодекса 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.

2. При содержании в дисциплинарной воинской части вместо лишения свободы срок содержания в дисциплинарной воинской части определяется из расчета один день лишения свободы за один день содержания в дисциплинарной воинской части.

#### Статья 56. Лишение свободы на определенный срок

1. Лишение свободы заключается в изоляции осужденного от общества путем направления его в колонию-поселение, помещения в воспитательную колонию, лечебное исправительное учреждение, исправительную колонию общего, строгого или особого режима либо в тюрьму.

2. Лишение свободы устанавливается на срок от шести месяцев до двадцати лет.

3. В случае замены исправительных работ или ограничения свободы лишением свободы оно может быть назначено на срок менее шести месяцев.

4. В случае частичного или полного сложения сроков лишения свободы при назначении наказаний по совокупности преступлений максимальный срок лишения свободы не может быть более двадцати пяти лет, а по совокупности приговоров – более тридцати лет.

## Статья 57. Пожизненное лишение свободы

1. Пожизненное лишение свободы устанавливается только как альтернатива смертной казни за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, и может назначаться в случаях, когда суд сочтет возможным не применять смертную казнь.

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

## Статья 58. Назначение осужденным к лишению свободы вида исправительного учреждения

1. Отбывание лишения свободы назначается:

а) лицам, 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 осужденным женщинам – 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 преступлений, если осужденный ранее отбывал лишение свободы, и женщинам при особо опасном рецидиве преступлений – в исправительных колониях строгого режима;

г) мужчинам, осужденным к пожизненному лишению свободы, а также при особо опасном рецидиве преступлений – в исправительных колониях особого режима.

2. 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.

3. Лицам, осужденным к лишению свободы, не достигшим к моменту вынесения судом приговора восемнадцатилетнего возраста, отбывание наказания назначается в воспитательных колониях.

4. Изменение вида исправительного учреждения осуществляется судом в соответствии с уголовно-исполнительным законодательством Российской Федерации.

*Примечание. Статья изложена в редакции ФЗ от 9 марта 2001 года.*

## Статья 59. Смертная казнь

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

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

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

## Глава 10. Назначение наказания

### Статья 60. Общие начала назначения наказания

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

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

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

### Статья 61. Обстоятельства, смягчающие наказание

1. Смягчающими обстоятельствами признаются:

а) совершение впервые преступления небольшой тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств;

б) несовершеннолетие виновного;

в) беременность;

г) наличие малолетних детей у виновного;

д) совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания;

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

ж) совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения;

з) противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившегося поводом для преступления;

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

к) оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему.

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

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

Статья 62. Назначение наказания при наличии смягчающих обстоятельств

При наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных пунктами "и" и "к" части первой статьи 61 настоящего Кодекса, и отсутствии отягчающих обстоятельств срок или размер наказания не могут превышать трех четвертей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса.

Статья 63. Обстоятельства, отягчающие наказание

1. Отягчающими обстоятельствами признаются:

а) неоднократность преступлений, рецидив преступлений;

б) наступление тяжких последствий в результате совершения преступления;

в) совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества (преступной организации);

г) особо активная роль в совершении преступления;

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

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

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

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

и) совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательством, а также мучениями для потерпевшего;

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

л) совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках;

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

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

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

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

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

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

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

1. Срок или размер наказания лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, но заслуживающим снисхождения, не может превышать двух третей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление. Если соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса предусмотрены смертная казнь или пожизненное лишение свободы, эти виды наказаний не применяются.

2. Наказание лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, но заслуживающим особого снисхождения, назначается по правилам о назначении более мягкого наказания, чем предусмотрено за

совершение данного преступления, в соответствии со статьей 64 настоящего Кодекса.

3. При назначении наказания по совокупности преступлений в случаях, предусмотренных частями первой или второй настоящей статьи, его вид, срок или размер определяются по правилам, предусмотренным статьей 69 настоящего Кодекса.

4. При назначении наказания лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, но заслуживающим снисхождения, учитываются смягчающие и отягчающие обстоятельства, предусмотренные статьями 61 и 63 настоящего Кодекса. При назначении наказания лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, но заслуживающим особого снисхождения, учитываются смягчающие обстоятельства, предусмотренные статьей 61 настоящего Кодекса.

#### Статья 66. Назначение наказания за неоконченное преступление

1. При назначении наказания за неоконченное преступление учитываются обстоятельства, в силу которых преступление не было доведено до конца.

2. Срок или размер наказания за приготовление к преступлению не может превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса за оконченное преступление.

3. Срок или размер наказания за покушение на преступление не может превышать трех четвертей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса за оконченное преступление.

4. Смертная казнь и пожизненное лишение свободы за приготовление к преступлению и покушение на преступление не назначаются.

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

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

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

#### Статья 68. Назначение наказания при рецидиве преступлений

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

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

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

#### Статья 69. Назначение наказания по совокупности преступлений

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

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

3. Если хотя бы одно из преступлений, совершенных по совокупности, является преступлением средней тяжести, тяжким или особо тяжким преступлением, то окончательное наказание назначается путем частичного или полного сложения наказаний. При этом окончательное наказание в виде лишения свободы не может быть более двадцати пяти лет.

4. При совокупности преступлений к основным видам наказаний могут быть присоединены дополнительные виды наказаний. Окончательное дополнительное наказание при частичном или полном сложении наказаний не может превышать максимального срока или размера, предусмотренного для данного вида наказания Общей частью настоящего Кодекса.

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

#### Статья 70. Назначение наказания по совокупности приговоров

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

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

3. Окончательное наказание по совокупности приговоров в виде лишения свободы не может превышать тридцати лет.

4. Окончательное наказание по совокупности приговоров должно быть больше как наказания, назначенного за вновь совершенное преступление, так и неотбытой части наказания по предыдущему приговору суда.

5. Присоединение дополнительных видов наказаний при назначении наказания по совокупности приговоров производится по правилам, предусмотренным частью четвертой статьи 69 настоящего Кодекса.

#### Статья 71. Порядок определения сроков наказаний при сложении наказаний

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

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

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

#### Статья 72. Исчисление сроков наказаний и зачет наказания

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

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

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

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

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

### Статья 73. Условное осуждение

1. Если, назначив исправительные работы, ограничение по военной службе, ограничение свободы, содержание в дисциплинарной воинской части или лишение свободы, суд придет к выводу о возможности исправления осужденного без отбывания наказания, он постановляет считать назначенное наказание условным.

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

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

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

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

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

*Примечание. Об организации контроля за поведением военнослужащих, условно осужденных и осужденных к ограничению по военной службе, см. Инструкцию, утвержденную приказом ФПС РФ от 1 февраля 1997 года №88*

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

### Статья 74. Отмена условного осуждения или продление испытательного срока

1. Если до истечения испытательного срока условно осужденный своим поведением доказал свое исправление, суд по представлению органа, осуществ-

ляющего контроль за поведением условно осужденного, может постановить об отмене условного осуждения и о снятии с осужденного судимости. При этом условное осуждение может быть отменено по истечении не менее половины установленного испытательного срока.

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

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

4. 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.

5. 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 настоящего Кодекса. По этим же правилам назначается наказание в случаях, предусмотренных частью четвертой настоящей статьи.

## **ПЛЕНУМ ВЕРХОВНОГО СУДА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

ПОСТАНОВЛЕНИЕ  
от 11 июня 1999 г. №40

### **О ПРАКТИКЕ НАЗНАЧЕНИЯ СУДАМИ УГОЛОВНОГО НАКАЗАНИЯ**

В связи с принятием Уголовного кодекса Российской Федерации в судебной практике возникли вопросы применения отдельных его норм, регламентирующих назначение наказания. В целях обеспечения правильного и единообразного применения законодательства Пленум Верховного Суда Российской Федерации постановляет:

1. Обратить внимание судов на необходимость исполнения требований закона о строго индивидуальном подходе к назначению наказания, имея в виду, что справедливое наказание способствует решению задач и осуществлению целей, указанных в статьях 2 и 43 Уголовного кодекса Российской Федерации.

В соответствии со статьей 6 УК РФ назначенное подсудимому наказание должно соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

При учете характера и степени общественной опасности преступления надлежит исходить из того, что характер общественной опасности преступления зависит от установленных судом объекта посягательства, формы вины и отнесения Уголовным кодексом преступного деяния к соответствующей категории преступлений (статья 15 УК РФ), а степень общественной опасности преступления определяется обстоятельствами содеянного (например, степенью осуществления преступного намерения, способом совершения преступления, размером вреда или тяжестью наступивших последствий, ролью подсудимого при совершении преступления в соучастии).

В соответствии с требованиями статей 68 и 314 УПК РСФСР в приговоре следует указывать, какие обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, а также иные обстоятельства, характеризующие личность подсудимого, доказаны при разбирательстве уголовного дела.

2. С учетом характера и степени общественной опасности преступления и данных о личности суду надлежит обсуждать вопрос о назначении предусмотренного законом более строгого наказания лицу, признанному виновным в совершении преступления группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой, преступным сообществом (преступной организацией), тяжких и особо тяжких преступлений, при рецидиве, если эти обстоятельства не являются квалифицирующим признаком преступления и не установлено обстоятельств, которые по закону влекут смягчение наказания.

Вместе с тем с учетом конкретных обстоятельств по делу, данных о личности следует обсуждать вопрос о назначении менее строгого наказания лицу, впервые совершившему преступление небольшой или средней тяжести и не нуждающемуся в изоляции от общества. При назначении наказания несовершеннолетним подсудимым необходимо также в каждом конкретном случае выяснять и оценивать условия жизни и быта подростка, данные о негативном воздействии на его поведение старших по возрасту лиц, уровень психического развития, иные особенности личности.

3. В случаях, когда санкция закона, по которому лицо признается виновным, наряду с лишением свободы предусматривает более мягкие виды наказания, при постановлении приговора должен быть обсужден вопрос о назначении наказания, не связанного с лишением свободы. В случае назначения лишения свободы это решение должно быть мотивировано в приговоре.

Назначая подсудимому исправительные работы или штраф, следует выяснять его материальное положение, наличие на иждивении несовершеннолетних детей, престарелых родителей и т.п. Размер заработной платы или иного дохода осужденного при назначении наказания в виде штрафа подлежит исчислению на момент вынесения приговора.

В силу части третьей статьи 60 УК РФ следует учитывать, какое влияние окажет назначаемое наказание на исправление осужденного и на условия жизни его семьи. В этих целях для правильного выбора вида и размера наказания надлежит выяснять, является ли подсудимый единственным кормильцем в се-

мье, находятся ли на его иждивении несовершеннолетние дети, престарелые родители, а также имелись ли факты, свидетельствующие о его отрицательном поведении в семье (пьянство, жестокое обращение с членами семьи, отрицательное влияние на воспитание детей и др.).

4. Статьей 61 УК РФ не ограничен перечень обстоятельств, смягчающих наказание. Поэтому при назначении наказания могут учитываться в качестве смягчающих и другие обстоятельства, не предусмотренные этой статьей. Признание такого обстоятельства смягчающим наказание должно быть мотивировано в приговоре.

При решении вопроса о том, имело ли место такое смягчающее обстоятельство, предусмотренное пунктом "и" части первой статьи 61 УК РФ, как явка с повинной, судам необходимо проверять, являлось ли заявление, поданное в органы расследования, или сообщение (в любой форме) о преступлении, сделанное должностному лицу органа расследования, добровольным и не связано ли это с тем, что лицо было задержано в качестве подозреваемого и подтвердило свое участие в совершении преступления.

Если по делу, возбужденному по факту совершенного преступления, лицо, его совершившее, не установлено, добровольное заявление или сообщение лица о содеянном им должно рассматриваться как явка с повинной. Как явку с повинной следует рассматривать также заявление лица, привлеченного к уголовной ответственности, о совершенных им иных преступлениях, неизвестных органам расследования.

При совокупности совершенных преступлений явка с повинной, как обстоятельство, смягчающее наказание, должна учитываться при назначении наказания за преступление, в связи с которым она осуществлена.

5. По смыслу закона правила, изложенные в статье 62 УК РФ, могут применяться судами при наличии хотя бы одного из перечисленных в пунктах "и" и "к" статьи 61 УК РФ смягчающих обстоятельств, если отсутствуют отягчающие обстоятельства.

Применяя положения статьи 62 УК РФ, следует иметь в виду, что при установлении смягчающих обстоятельств, предусмотренных пунктами "и" и "к" части первой статьи 61 УК РФ, суд вправе с учетом конкретных обстоятельств по делу и данных о личности виновного назначить более мягкое наказание, чем предусмотрено за конкретное преступление, при наличии оснований, указанных в статье 64 УК РФ.

6. В соответствии со статьей 63 УК РФ перечень отягчающих обстоятельств является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит. Исходя из того, что установление таких обстоятельств имеет существенное значение для правильного решения вопроса о назначении наказания лицу, совершившему преступление, надлежит всесторонне исследовать материалы дела, свидетельствующие о наличии обстоятельств, отягчающих наказание, с приведением в приговоре мотивов принятого решения.

Совершение лицом преступления в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, наркотических средств, психотропных или других одурманивающих веществ, законом не отнесено к обстоятельствам, отягчающим наказание. В силу части третьей статьи 60 УК РФ эти сведения, при наличии к

тому оснований, могут учитываться при оценке данных, характеризующих личность.

7. Исходя из того, что по закону (статья 18 УК РФ) рецидивом преступлений признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление, необходимо по каждому делу в соответствии со статьей 86 УК РФ исследовать материалы, свидетельствующие о наличии непогашенных или неснятых судимостей, на основании которых должен быть решен вопрос о наличии или отсутствии рецидива преступлений.

По смыслу статьи 18 УК РФ при решении вопроса о наличии рецидива преступлений не имеет значения, являлось ли оконченным или неоконченным умышленное преступление, за которое лицо осуждается по последнему приговору либо осуждалось ранее, а также являлось ли лицо исполнителем или соучастником любого из этих преступлений.

При решении вопроса о наличии рецидива преступлений следует иметь в виду, что в силу части четвертой статьи 18 УК РФ судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до восемнадцати лет, не учитываются при признании рецидива преступлений. Исходя из этого, в случае, когда лицо ранее было осуждено по совокупности преступлений, некоторые из которых были совершены в несовершеннолетнем возрасте, подлежат учету лишь судимости за преступления, совершенные в совершеннолетнем возрасте.

8. В силу статьи 64 УК РФ назначение наказания ниже низшего предела, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ, возможно при наличии обстоятельств, существенно уменьшающих степень общественной опасности совершенного лицом преступления, либо при активном его содействии в раскрытии группового преступления. При этом согласно закону необходимо учитывать не только цели и мотивы, которыми руководствовалось лицо при совершении преступления, но и его роль среди соучастников, поведение во время или после совершения преступления.

Имея в виду, что закон не содержит перечня исключительных обстоятельств, существенно уменьшающих степень общественной опасности преступления, суд вправе признать таковыми как отдельные смягчающие обстоятельства, так и их совокупность, указав в приговоре основания принятого решения.

С учетом правил, содержащихся в статье 64 УК РФ, может быть назначен любой, более мягкий вид основного наказания, не указанный в санкции соответствующей статьи Особенной части УК РФ, в том числе штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, исправительные работы, с соблюдением положений статьи 44 и частей первой и второй статьи 45 УК РФ не ниже размеров или сроков, указанных в соответствующих статьях Общей части УК РФ применительно к каждому из видов наказания.

По смыслу части первой статьи 64 УК РФ назначению наказания ниже низшего предела, указанного в санкции статьи Особенной части УК РФ, не препятствует наличие в санкции этой же статьи альтернативных более мягких видов наказаний (например, часть вторая статьи 158 УК РФ, часть вторая статьи 159 УК РФ).

9. При назначении наказания за неоконченное преступление надлежит соблюдать правила статьи 66 УК РФ о сроках и размерах наказания.

Если лицо совершило действия, свидетельствующие о приготовлении к преступлению, либо покушалось на совершение преступления, за которое соответствующими статьями Особенной части УК РФ предусматривается возможность применения смертной казни или пожизненного лишения свободы, суд в силу части четвертой статьи 66 УК РФ не применяет эти виды наказания и назначает лишение свободы в пределах, указанных в частях второй или третьей названной статьи.

Назначая наказание за приготовление к преступлению или за покушение на преступление, суд должен руководствоваться правилами частей второй и третьей статьи 66 УК РФ, имея в виду, что они применяются и в случае, когда исчисленный срок будет ниже низшего предела санкции соответствующей статьи Особенной части УК РФ. При этом не требуется, чтобы имелись основания для назначения более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление. Поэтому ссылка на статью 64 УК РФ в резолютивной части приговора является излишней. В этом случае в описательной части приговора должно быть мотивировано назначение наказания по правилам частей второй или третьей статьи 66 УК РФ.

При назначении наказания за неоконченное преступление при наличии оснований, предусмотренных статьей 62 УК РФ, следует исчислять три четверти максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания от максимального наказания, предусмотренного за неоконченное преступление, т.е. три четверти от одной второй – за приготовление к преступлению и три четверти от трех четвертей – за покушение на преступление. Равным образом, назначая наказание такому лицу при наличии рецидива преступлений, следует, применяя правила статьи 68 УК РФ, исходить из максимального срока наказания, который может быть назначен с учетом требований статьи 66 УК РФ.

10. Главой 14 УК РФ установлены особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних. В связи с этим при назначении наказания лицу, совершившему преступление в возрасте до восемнадцати лет, с применением статей 66, 69 и 70 УК РФ следует исходить из того, что срок или размер наказания за окончательное преступление не может превышать максимальных сроков или размеров, установленных статьей 88 УК РФ. При назначении наказания лицу, совершившему преступления в несовершеннолетнем возрасте, по совокупности преступлений или по совокупности приговоров окончательное наказание не может превышать десяти лет лишения свободы.

В случае совершения лицом нескольких преступлений, одни из которых были совершены в несовершеннолетнем возрасте, а другие – в совершеннолетнем возрасте, суд при назначении наказания по совокупности преступлений вначале назначает наказание за преступления, совершенные в возрасте до восемнадцати лет, с учетом требований статьи 88 УК РФ, а затем за преступления, совершенные после достижения совершеннолетия, и окончательное наказание – по правилам статьи 69 УК РФ.

11. Назначая наказание при рецидиве, опасном рецидиве или особо опасном рецидиве преступлений, суду надлежит учитывать обстоятельства, изложенные

в частях первой и второй статьи 68 УК РФ. В случае нарушения судом первой инстанции указанных правил кассационная инстанция по протесту прокурора или жалобе потерпевшего отменяет приговор в соответствии с пунктом четвертым статьи 342 УПК РСФСР.

Правила, изложенные в части третьей статьи 68 УК РФ, применяются лишь в случаях, когда статья (или часть статьи) Особенной части УК РФ содержит указание на судимость лица как на квалифицирующий признак при совершении нового преступления (например, пункт "в" части третьей статьи 158 УК РФ, пункт "в" части третьей статьи 159 УК РФ, пункт "в" части второй статьи 213 УК РФ). На другие квалифицирующие признаки, например неоднократность, правила части третьей статьи 68 УК РФ не распространяются. При наличии исключительных обстоятельств (статья 64 УК РФ) суд в соответствии со статьей 314 УПК РСФСР должен мотивировать свое решение о неприменении правил части второй статьи 68 УК РФ в описательной части приговора. В этом случае в резолютивной части приговора должна быть ссылка только на статью 64 УК РФ.

12. При назначении наказания лицу, совершившему несколько преступлений при рецидиве, опасном рецидиве или особо опасном рецидиве, учитываются судимости, не погашенные или не снятые на момент совершения преступления. Наказание в этом случае назначается за каждое преступление с учетом правил, изложенных в части второй статьи 68 УК РФ, если нет оснований для ее неприменения в силу части третьей той же статьи, а окончательное наказание по совокупности преступлений или совокупности приговоров – в соответствии со статьей 69 УК РФ или статьей 70 УК РФ.

13. Если лицо признано виновным в совершении нескольких преступлений, ни за одно из которых оно не было осуждено, и действия лица квалифицированы по признаку совершения преступления неоднократно (например, пункт "н" части второй статьи 105 УК РФ, пункт "б" части второй статьи 158 УК РФ), то в силу части второй статьи 63 УК РФ это отягчающее обстоятельство не может повторно учитываться при назначении наказания. В таких случаях при наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных пунктами "и" и "к" статьи 61 УК РФ, и отсутствии отягчающих обстоятельств, размер наказания в силу статьи 62 УК РФ не может превышать трех четвертей максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ.

В случаях, когда основанием для квалификации действий лица по признаку совершения преступления неоднократно явилась предшествующая судимость, которая не была погашена или снята, надлежит в соответствии со статьей 18 УК РФ решить вопрос о наличии рецидива преступлений и его вида. При наличии рецидива преступлений положения статьи 62 УК РФ применены быть не могут, так как имеется отягчающее обстоятельство, указанное в пункте "а" части первой статьи 63 УК РФ (рецидив преступлений). В таких случаях, назначая наказание, следует руководствоваться частью второй статьи 68 УК РФ, если статья (часть статьи) Особенной части РФ не содержит указания на судимость лица, совершившего преступление, как квалифицирующий признак и отсутствуют исключительные обстоятельства (статья 64 УК РФ).

14. При решении вопроса о назначении наказания по совокупности преступлений путем поглощения менее строгого наказания более строгим либо частичного или полного их сложения должны учитываться как характер и степень общественной опасности каждого из преступлений, личность виновного и обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, так и повышенная опасность всех совершенных лицом преступлений в их совокупности.

Исходя из того, что при назначении наказания по совокупности преступлений закон не исключает возможности сложения различных видов наказаний, судам следует руководствоваться правилами, предусмотренными статьей 71 УК РФ. Назначая наказание за совершенные преступления на основании части второй статьи 69 УК РФ, за одно из которых определен штраф, а за другое – более строгий вид наказания, в зависимости от избранного правила назначения окончательного наказания суд может принять решение о поглощении штрафа более строгим наказанием либо применить принцип сложения наказаний. При сложении наказаний следует руководствоваться статьей 71 УК РФ, в соответствии с которой штраф при сложении его с другими видами наказаний исполняется самостоятельно.

15. Если лицо совершило несколько неоконченных преступлений, то за каждое из них назначается наказание в соответствии со статьей 66 УК РФ, однако окончательное наказание по совокупности преступлений должно определяться по правилам части второй или третьей статьи 69 УК РФ. При этом окончательное наказание в виде лишения свободы, назначенное по правилам части второй статьи 69 УК РФ, не может превышать максимального срока или размера наказания, предусмотренного за наиболее тяжкое из совершенных преступлений, а назначенное по правилам части третьей статьи 69 УК РФ – не может быть более двадцати пяти лет.

По тем же правилам назначается окончательное наказание и в случаях, когда за одно или несколько преступлений, входящих в совокупность, назначено наказание в соответствии со статьей 62 УК РФ.

16. Решая вопрос о назначении наказания в соответствии с частью пятой статьи 69 УК РФ лицу, совершившему другое преступление до вынесения приговора по первому делу, суд применяет правила, предусмотренные частями второй, третьей и четвертой данной статьи. При этом следует учитывать, что окончательное наказание во всяком случае должно быть строже более строгого наказания, назначенного за любое из преступлений, входящих в совокупность.

Если после вынесения приговора по делу будет установлено, что осужденный виновен еще и в другом преступлении, совершенном им до вынесения приговора по первому делу, и преступления по первому и второму приговорам квалифицированы различными пунктами одной и той же части соответствующей статьи УК РФ (часть вторая статьи 105 УК РФ, части вторая, третья и четвертая статьи 111 УК РФ и т.п.), окончательное наказание назначается по правилам части пятой статьи 69 УК РФ, однако оно не может превышать максимального срока лишения свободы, предусмотренного соответствующей частью статьи Особенной части УК РФ.

17. Если по делу будет установлено, что осужденный виновен еще и в других преступлениях, одни из которых совершены до, а другие – после вынесения

первого приговора, наказание по второму приговору назначается вначале по совокупности преступлений, совершенных до вынесения первого приговора, после этого по правилам части пятой статьи 69 УК РФ, затем по совокупности преступлений, совершенных после вынесения первого приговора, и окончательное наказание – по совокупности приговоров (статья 70 УК РФ).

При осуждении лица за делящееся или продолжаемое преступление, начавшееся до и продолжавшееся после вынесения по другому делу приговора, по которому это лицо осуждено и не отбыло наказание, суд, назначая наказание по второму приговору, должен руководствоваться статьей 70 УК РФ.

Срок отбывания окончательного наказания, назначенного по правилам части пятой статьи 69 УК РФ и статьи 70 УК РФ, исчисляется со дня вынесения последнего приговора с зачетом времени содержания под стражей до суда по последнему делу в порядке меры пресечения или задержания.

18. Суд вправе переqualифицировать уголовно-наказуемое деяние с одной статьи на несколько статей уголовного закона, предусматривающих ответственность за менее тяжкие преступления, если этим не ухудшается положение осужденного, не нарушается право на защиту. При этом назначенное наказание по совокупности преступлений не должно быть более строгим, чем максимальное наказание, предусмотренное санкцией статьи УК РФ, по которой было квалифицировано уголовно-наказуемое деяние в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого и в обвинительном заключении.

Эти же положения следует учитывать и при рассмотрении дела в кассационном и надзорном порядке.

19. При назначении наказания лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, необходимо руководствоваться общими началами назначения наказания с соблюдением положений, предусмотренных статьей 65 УК РФ.

Лицу, совершившему преступление, за которое возможно назначение смертной казни или пожизненного лишения свободы, но по вердикту присяжных заседателей заслуживающему снисхождения, судья, не применяя такие виды наказания, назначает лишение свободы в пределах, не превышающих двух третей максимального срока лишения свободы, указанного в соответствующей статье Особенной части УК РФ.

Если за преступление предусмотрены альтернативные наказания и вердиктом присяжных заседателей признано, что виновный заслуживает снисхождения, судья в силу части первой статьи 65 УК РФ вправе назначить менее строгий вид наказания в пределах сроков и размеров, указанных в соответствующей статье Особенной части УК РФ, либо применить наиболее строгий его вид, но не превышая двух третей максимального срока или размера такого наказания.

20. Применяя часть первую статьи 65 УК РФ к лицу, признанному судом присяжных виновным в совершении преступления, но заслуживающим снисхождения, судья обязан учесть как смягчающие, так и отягчающие обстоятельства (статьи 61 и 63 УК РФ), а при наличии исключительных обстоятельств (статья 64 УК РФ) назначить более мягкое наказание, чем предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК РФ за совершенное преступление.

Если присяжные заседатели придут к выводу, что лицо, признанное ими виновным в совершении преступления, заслуживает особого снисхождения, то установленные отягчающие обстоятельства по смыслу части четвертой статьи 65 УК РФ не могут быть учтены и наказание назначается в соответствии со статьей 64 УК РФ.

21. Согласно статье 65 УК РФ присяжные заседатели вправе признать, что лицо, виновное в совершении нескольких преступлений, заслуживает снисхождения или особого снисхождения как за каждое из преступлений, так и за одно из них. В таких случаях судья, назначая наказание за каждое из преступлений, учитывает решение суда присяжных и при частичном или полном сложении наказаний по совокупности преступлений может назначить окончательное наказание в пределах максимального срока – двадцать пять лет, указанного в части третьей статьи 69 УК РФ.

При назначении наказания за приготовление или покушение на совершение преступления при вердикте присяжных заседателей о снисхождении следует исчислять две трети от максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за неоконченное преступление (то есть две трети от одной второй – за приготовление и две трети от трех четвертей – за покушение).

При решении вопроса о назначении дополнительного наказания, указанного в санкции соответствующей статьи Особенной части УК РФ, судья должен учитывать решение присяжных заседателей о снисхождении или особом снисхождении к лицу, признанному ими виновным в совершении преступления.

Если отдельные виды наказаний могут назначаться в качестве дополнительных с указанием срока или размера (например, штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью), то при вердикте присяжных заседателей о снисхождении размер или срок дополнительного наказания не может превышать двух третей их максимального размера, если в санкции соответствующей статьи Особенной части УК РФ предусмотрено обязательное его применение, а при вердикте об особом снисхождении судья вправе не применять такое дополнительное наказание.

22. При решении вопроса о назначении наказания по совокупности приговоров следует выяснять, какая часть основного и дополнительного наказания реально не отбита лицом по предыдущему приговору, и указать об этом во вводной части приговора. Неотбытым наказанием следует, в частности, считать срок, на который осужденный был условно-досрочно освобожден от дальнейшего отбывания наказания; весь срок назначенного по предыдущему приговору условного осуждения; срок наказания, исполнение которого отсрочено беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до восьми лет.

Не отбытое по предыдущему приговору дополнительное наказание может присоединяться к основному, назначенному по совокупности приговоров, только в качестве дополнительной меры наказания либо складываться с назначенным по новому приговору дополнительным наказанием того же вида в пределах установленных соответствующими статьями Общей части УК РФ сроков для данного вида наказания.

При назначении наказания в виде исправительных работ по нескольким приговорам могут складываться лишь сроки исправительных работ по правилам, предусмотренным статьей 70 УК РФ. При этом в силу части второй данной статьи окончательное наказание по совокупности приговоров не может превышать двух лет. Размеры удержаний из заработка сложению не подлежат.

23. При полном присоединении наказания, назначенного по первому приговору, который суд постановил считать условным, к наказанию, назначенному по последнему приговору, суд должен зачесть в окончательный срок наказания по совокупности приговоров время нахождения лица под стражей в порядке меры пресечения или задержания в случаях их применения.

Если новое преступление совершено лицом после замены ему лишения свободы по первому приговору более мягким видом наказания на основании статьи 80 УК РФ либо в порядке помилования или амнистии, к вновь назначенному наказанию по второму приговору присоединяется замененная неотбытая часть более мягкого наказания.

При совершении нового преступления лицом, отбывающим наказание в виде лишения свободы, неотбытой частью наказания следует считать срок, оставшийся после избрания меры пресечения в виде содержания под стражей за вновь совершенное преступление. Если указанная мера пресечения не избиралась, неотбытой частью наказания является срок, оставшийся ко времени постановления последнего приговора.

Время, проведенное военнослужащим под арестом на гауптвахте в связи с совершенным преступлением, засчитывается судом при вынесении приговора.

24. Решая в порядке статей 368 и 369 УПК РСФСР вопрос о том, является ли злостным уклонение от отбывания исправительных работ, необходимо проверять обоснованность применения к осужденному уголовно-исполнительной инспекцией предупреждений, указанных в части первой статьи 46 УИК РФ, выяснять причины повторного нарушения порядка и условий отбывания наказания после объявления осужденному предупреждения в письменной форме, а также другие обстоятельства, свидетельствующие о нежелании осужденного работать (появление на работе в нетрезвом состоянии, прогулы, увольнение с работы, непоступление на другую работу в течение пятнадцати дней без уважительных причин и т.п.).

В соответствии с частью третьей статьи 50 УК РФ в случае злостного уклонения от отбывания исправительных работ суд может заменить неотбытый срок исправительных работ лишением свободы (из расчета один день лишения свободы за три дня исправительных работ) и в том случае, когда санкция статьи Особенной части УК РФ предусматривает меньший срок лишения свободы, чем тот, на который ему были заменены исправительные работы, либо вообще не предусматривает лишение свободы.

25. Исходя из того, что дополнительные меры наказания имеют важное значение в предупреждении совершения новых преступлений как самими осужденными, так и иными лицами, рекомендовать судам при постановлении приговора обсуждать вопрос о применении наряду с основным наказанием соответствующего дополнительного наказания. При этом следует иметь в виду, что дополнительные наказания могут быть назначены к любому виду основного

наказания, предусмотренного санкцией закона. Однако лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью не может быть применено в качестве дополнительного наказания, если это наказание предусмотрено санкцией статьи Особенной части УК РФ как один из основных видов наказания.

Если закон, по которому квалифицируется совершенное преступление, предусматривает обязательное назначение дополнительного наказания, то неприменение этого дополнительного наказания может иметь место лишь при наличии условий, предусмотренных статьями 64 УК РФ, и должно быть мотивировано в приговоре со ссылкой на указанную статью.

В случае осуждения несовершеннолетнего за преступление, за которое конфискация имущества является обязательным дополнительным наказанием, суд в силу статьи 88 УК РФ это дополнительное наказание не применяет. При этом ссылки на статью 64 УК РФ в резолютивной части приговора не требуется.

В соответствии со статьей 47 УК РФ суд вправе применить к лицу, совершившему преступление в связи с занимаемой должностью или при занятии определенной деятельностью, в качестве дополнительного вида наказания лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью независимо от того, что указанный вид наказания не предусмотрен санкцией закона, по которому осужден виновный, с приведением в описательной части приговора мотивов принятого решения. При этом не имеет значения, выполняло ли лицо соответствующие обязанности постоянно или временно, по приказу или распоряжению соответствующего должностного лица.

Рекомендовать судам при назначении дополнительного наказания в виде лишения права управлять транспортными средствами при наличии к тому оснований и с учетом обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание, обсуждать вопрос о целесообразности его применения в отношении лица, для которого управление транспортным средством является профессией.

26. Признавая подсудимого виновным в совершении нескольких преступлений, надлежит в соответствии со статьей 69 УК РФ и пунктом четвертым статьи 315 УПК РСФСР указывать в резолютивной части приговора вид и размер назначенного основного и дополнительного наказания отдельно за каждое преступление и окончательную меру наказания по совокупности преступлений. Дополнительное наказание не может быть определено по совокупности преступлений, если оно не назначено ни за одно из преступлений, входящих в совокупность.

В случае, когда за два или более преступлений наряду с основным наказанием назначается один и тот же вид дополнительного наказания, окончательный его срок или размер при частичном или полном сложении наказаний не может превышать максимального срока или размера, предусмотренного для данного вида наказания Общей частью УК РФ. Если же за различные преступления, входящие в совокупность, судом назначены разные виды дополнительного наказания, то они с приведением соответствующих размеров и сроков должны быть указаны в приговоре и при назначении окончательного наказания по совокупности преступлений.

27. Обратить внимание судов на то, что условное осуждение возможно лишь в отношении лиц, которым назначено одно или несколько видов наказания, перечисленных в части первой статьи 73 УК РФ.

Назначение условного осуждения должно отвечать целям исправления условно осужденного. Поэтому суд в необходимых случаях может с учетом конкретных обстоятельств, личности виновного, его поведения в семье и т.п. возложить на него исполнение обязанностей, не перечисленных в части пятой названной статьи УК РФ.

Если суд придет к выводу об условном осуждении лица, совершившего два или более преступлений, то такое решение принимается не за каждое преступление, а при окончательном назначении наказания по совокупности преступлений.

Учитывая, что в соответствии с частью четвертой статьи 73 УК РФ при условном осуждении могут быть назначены дополнительные наказания, кроме конфискации имущества, условным может быть признано лишь основное наказание. Дополнительные наказания приводятся в исполнение реально, о чем следует указывать в резолютивной части приговора.

28. В соответствии со статьей 74 УК РФ суд вправе по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного, принять решение об отмене условного осуждения и исполнении наказания, назначенного приговором суда, в случае систематического или злостного неисполнения таким лицом в течение испытательного срока возложенных на него обязанностей. При этом под систематичностью следует понимать совершение запрещенных или невыполнение предписанных условно осужденному действий более двух раз в течение года либо продолжительное (более 30 дней) неисполнение обязанностей, возложенных на него судом, а под злостностью – неисполнение этих обязанностей после сделанного контролирующим органом предупреждения в письменной форме о недопустимости повторного нарушения установленного порядка отбывания условного осуждения, либо когда условно осужденный скрылся от контроля.

Если условно осужденный, которому в силу части третьей статьи 73 УК РФ установлен максимальный испытательный срок, уклонился от исполнения возложенных обязанностей или нарушил общественный порядок, за что на него было наложено административное взыскание, суд, продлевая ему испытательный срок в соответствии с частью второй статьи 74 УК РФ, с учетом его поведения и других данных, характеризующих его личность, может выйти за пределы максимального срока, но не более чем на один год.

29. При решении вопроса о возможности отмены или сохранения условного осуждения в отношении лица, совершившего в период испытательного срока новое преступление по неосторожности либо умышленное преступление небольшой тяжести, необходимо учитывать характер и степень общественной опасности первого и второго преступлений, а также данные о личности осужденного и его поведении во время испытательного срока. При необходимости для выяснения таких данных в судебное заседание может быть вызван представитель органа, осуществляющего контроль за поведением условно осужденного. Установив, что условно осужденный в период испытательного срока вел се-

бя отрицательно, не выполнял возложенные обязанности, нарушал общественный порядок и т.п., суд может в силу части четвертой статьи 74 УК РФ отменить условное осуждение с мотивировкой принятого решения и назначить наказание по совокупности приговоров.

Если суд придет к выводу о необходимости сохранения условного осуждения, то в описательной части приговора должно содержаться указание на это, а в резолютивной части – что условное осуждение по первому приговору исполняется самостоятельно.

Если в отношении условно осужденного лица будет установлено, что оно виновно еще и в другом преступлении, совершенном до вынесения приговора по первому делу, правила статьи 69 УК РФ применены быть не могут, поскольку в статье 74 УК РФ дан исчерпывающий перечень обстоятельств, на основании которых возможна отмена условного осуждения. В таких случаях приговоры по первому и второму делу исполняются самостоятельно.

30. Обратит внимание судов на необходимость в соответствии со статьей 314 УПК РСФСР мотивировать в приговоре выводы по вопросам, связанным с назначением подсудимому вида и размера наказания, в том числе с применением статей 62, 65, 66 и 68 УК РФ.

В приговоре во всех случаях наказание должно быть определено таким образом, чтобы при его исполнении не возникало никаких сомнений относительно его вида и размера. В силу пункта четвертого статьи 315 УПК РСФСР в резолютивной части обвинительного приговора должны быть, в частности, указаны: вид и размер не только основного, но и дополнительного наказания, назначенного осужденному за каждое преступление, основное и дополнительное наказания, подлежащие отбыванию осужденным по совокупности преступлений или совокупности приговоров.

При назначении наказания за определенные преступления ниже низшего предела санкции закона в резолютивной части приговора должно быть указано, что это наказание определяется по соответствующей статье (части статьи) Особенной части УК РФ с применением статьи 64 УК РФ.

При наличии у осужденного к лишению свободы несовершеннолетних детей, остающихся без надзора, в резолютивной части обвинительного приговора в силу статьи 98 УПК РСФСР должно содержаться указание о передаче их на попечение родственников либо других лиц или учреждений.

31. С принятием настоящего Постановления признать утратившими силу Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 марта 1971 г. N 58 "О практике назначения судами Российской Федерации дополнительных мер наказания" с изменениями, внесенными Постановлениями Пленума от 20 декабря 1983 г. N 10 и от 20 декабря 1988 г. N 12, в редакции Постановления Пленума от 21 декабря 1993 г. N 11; от 21 июня 1977 г. N 2 "О некоторых вопросах, возникающих в практике назначения судами Российской Федерации наказания при совершении нескольких преступлений и по нескольким приговорам" в редакции Постановления Пленума от 21 декабря 1993 г. N 11; от 23 апреля 1985 г. N 4 "О применении судами Российской Федерации законодательства, регламентирующего назначение мер уголовного наказания" в редакции Постановления Пленума от 21 декабря 1993 г. N 11; от 14 апреля 1988 г. N

1 "О практике назначения судами Российской Федерации наказания в виде лишения свободы" в редакции Постановления Пленума от 21 декабря 1993 г. N 11, с изменениями и дополнениями, внесенными Постановлением Пленума от 25 октября 1996 г. N 8; от 26 декабря 1989 г. N 7 "О практике назначения наказаний, не связанных с лишением свободы" в редакции Постановления Пленума от 21 декабря 1993 г. N 11; от 25 октября 1996 г. N 8 "О ходе выполнения судами Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации" от 14 апреля 1988 г. N 1 "О практике назначения судами Российской Федерации наказания в виде лишения свободы".

**Председатель Верховного Суда  
Российской Федерации  
В. ЛЕБЕДЕВ**

**Секретарь Пленума,  
судья Верховного Суда  
Российской Федерации  
В. ДЕМИДОВ**