Федеральное государственное казенное образовательное
учреждение высшего образования
«Восточно-Сибирский институт
Министерства внутренних дел Российской Федерации»

Е. Н. Бархатова, С. В. Габеев, Р. А. Забавко

УГОЛОВНОЕ ПРАВО
(ОБЩАЯ ЧАСТЬ)

Курс лекций

Иркутск
Восточно-Сибирский институт МВД России
2018

УДК 343.3/.7
ББК 67.408

Печатается по решению редакционно-издательского совета
ФГКОУ ВО «Восточно-Сибирский институт МВД России»

Рецензенты:
К. П. Семенов, доц. каф. уголовного права
Санкт-Петербургского университета МВД России, канд. юрид. наук;
О. А. Котельникова, начальник каф. уголовного права и криминологии
Владивостокского филиала Дальневосточного юридического института
МВД России

Уголовное право (Общая часть): курс лекций / Е. Н. Бархатова, С. В. Габеев, Р. А. Забавко, Т. А. Малыхина, Е. А. Таюрская. — Иркутск: ФГКОУ ВО ВСИ МВД России, 2018. — 244 с.

В настоящем курсе лекций изложены основные темы, рассматриваемые при изучении Общей части уголовного права России.

Учтены последние изменения в уголовном законодательстве. Нормативные материалы приведены по состоянию на 19 февраля 2018 г.

Предназначено для курсантов и слушателей образовательных организаций МВД России, обучающихся по специальностям «Юриспруденция», «Правовое обеспечение национальной безопасности», «Правоохранительная деятельность». Может быть использовано в практической деятельности следователями и работниками органов дознания

УДК 343.3/.7
ББК 67.408

© Бархатова Е. Н., Габеев С. В., Забавко Р. А., Малыхина Т. А.,
Таюрская Е. А., 2018
© ФГКОУ ВО «Восточно-Сибирский институт МВД России», 2018

ОГЛАВЛЕНИЕ

Лекция 1. Понятие, задачи, принципы и система уголовного права 4
Лекция 2. Основные этапы развития российского уголовного законодательства и науки уголовного права 14
Лекция 3. Уголовная политика и ее основные направления 29
Лекция 4. Уголовный закон 33
Лекция 5. Понятие преступления 47
Лекция 6. Уголовная ответственность и ее основание 56
Лекция 7. Состав преступления 60
Лекция 8. Объект преступления 69
Лекция 9. Объективная сторона преступления 74
Лекция 10. Субъективная сторона преступления 88
Лекция 11. Субъект преступления 98
Лекция 12. Множественность преступлений 105
Лекция 13. Неоконченное преступление 111
Лекция 14. Соучастие в преступлении 121
Лекция 15. Обстоятельства, исключающие преступность деяния 132
Лекция 16. Понятие и цели наказания 147
Лекция 17. Система наказаний 155
Лекция 18. Назначение наказания 171
Лекция 19. Освобождение от уголовной ответственности 178
Лекция 20. Освобождение от наказания 189
Лекция 21. Амнистия. Помилование. Судимость 198
Лекция 22. Особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних 210
Лекция 23. Принудительные меры медицинского характера 221
Лекция 24. Конфискация имущества 226
Лекция 25. Судебный штраф 230
Лекция 26. Уголовное право зарубежных стран (общая часть) 235

Лекция 1.
ПОНЯТИЕ, ЗАДАЧИ, ПРИНЦИПЫ И СИСТЕМА УГОЛОВНОГО ПРАВА

Вопросы:

1. Понятие, предмет и метод уголовного права.
2. Задачи и функции уголовного права.
3. Принципы уголовного права.
4. Система уголовного права.

1. Понятие, предмет и метод уголовного права

Уголовное право как правовое явление имеет древнюю историю. Уже на заре человеческой истории формируются зачатки будущих уголовно-правовых институтов (преступление, наказание, необходимая оборона и т. д.). В древних памятниках русского и зарубежного права мы практически всегда можем найти уголовно-правовые нормы, часто еще перемешанные с нормами уголовного процесса, гражданского права.

Сегодня уголовное право принято рассматривать в четырех аспектах.

Во-первых, уголовное право как отрасль права. В этом значении мы определяем уголовное право как совокупность общественных отношений, возникающих в связи с совершением преступлений, регулируемых нормами уголовного законодательства, устанавливающими основание уголовной ответственности, преступность и наказуемость деяний, обстоятельства, исключающие преступность деяния, систему наказаний и порядок их назначения, освобождение от уголовной ответственности и наказания, особенности уголовной ответственности несовершеннолетних, основания и порядок применения иных мер уголовно-правового характера, признаки конкретных видов преступлений и наказания за их совершение, специальные условия освобождения от уголовной ответственности за конкретные виды преступлений в случае деятельного раскаяния.

Предметом уголовного права как отрасли права являются общественные отношения, возникающие в связи с совершением лицом преступления. По-другому эти общественные отношения называются уголовно-правовыми отношениями. В соответствии с положениями теории права и государства общественные отношения возникают в связи с каким-либо событием или юридическим фактом. Таковым событием выступает факт совершения преступления. Субъектами уголовно-правовых отношений являются лицо, совершившее преступление, и государство, которое представляет должностное лицо правоохранительного органа, судья.

Содержание уголовно-правовых отношений складывается из прав и обязанностей каждого из их участников.

Лицо, совершившее преступление, обязано понести наказание и иные негативные правовые последствия, предусмотренные законом, а также возместить

потерпевшему причиненный вред, если это возможно. При этом преступник имеет право на применение к нему закона в точном соответствии с совершенным деянием, обладает гарантированным правом соблюдения его статуса как человека и гражданина Российской Федерации, может претендовать в установленных законом случаях на применение актов амнистии, помилования, освобождения от уголовной ответственности или наказания.

Государство, в свою очередь, имеет право в установленных законом случаях освобождать виновное лицо от уголовной ответственности и наказания. Государство обязано привлекать виновное лицо в точном соответствии с законом, соблюдать права виновного лица при привлечении к уголовной ответственности и отбывании наказания, обеспечить возмещение ущерба потерпевшему со стороны виновного лица.

Специфическим методом уголовного права как отрасли права, определяющим его самостоятельность, является метод уголовно-правового запрета. Уголовное право устанавливает запрет на совершение строго определенного круга общественно опасных деяний, описанных в Уголовном кодексе Российской Федерации. Особенность метода уголовно-правового запрета заключается в том, что он направлен на недопущение возникновения уголовно-правовых отношений. Нарушение такого запрета порождает уголовно-правовые отношения и является юридическим основанием привлечения виновного к уголовной ответственности.

Во-вторых, уголовное право как отрасль законодательства — это совокупность юридических норм, устанавливающих основание уголовной ответственности, преступность и наказуемость деяний, особенности ответственности за неоконченное преступление и преступление, совершенное в соучастии, обстоятельства, исключающие преступность деяния, систему наказаний и порядок их назначения, основания и условия освобождения от уголовной ответственности и наказания, особенности уголовной ответственности несовершеннолетних, порядок применения иных мер уголовно-правового характера, признаки конкретных видов преступлений и наказания за их совершение, специальные условия освобождения от уголовной ответственности за конкретные виды преступлений в случае деятельного раскаяния.

Предметом уголовного права как отрасли законодательства являются уголовно-правовые нормы.

Уголовное право как отрасль законодательства является составной частью уголовного права как отрасли права. Уголовное право как отрасль права помимо уголовного законодательства включает в себя уголовно-правовые отношения и, соответственно, является более объемным понятием.

В-третьих, уголовное право как наука — это совокупность идей, взглядов, доктрин на основание уголовной ответственности, преступность и наказуемость деяний, отдельные институты уголовного права, действующее уголовное законодательство и перспективы его развития.

Предмет науки уголовного права охватывает следующие аспекты:

— действующее уголовное законодательство;

— уголовное законодательство прошлых лет (история уголовного права);

— уголовное законодательство других стран (сравнительное уголовное право);

— уголовно-правовые нормы и принципы, сформулированные в международно-правовых актах;

— судебная практика;

— уголовная статистика;

— отдельные уголовно-правовые теории, доктрины, учения;

— перспективы развития уголовного законодательства.

Методы науки уголовного права не отличаются спецификой. Уголовное право использует весь арсенал общенаучных и специальных (частных) методов исследования.

В-четвертых, уголовное право как учебная дисциплина — это совокупность знаний об уголовном законодательстве России, преподаваемая в высших и средних специальных образовательных организациях юридического профиля.

2. Задачи и функции уголовного права

Задачи отрасли права и отрасли законодательства предполагают наличие определенной смысловой нагрузки, социально-политического значения и цели существования. Уголовное право решает следующие задачи.

Во-первых, охрана наиболее важных для человека, общества и государства общественных отношений от преступных посягательств. В ч. 1 ст. 2 УК РФ к таким общественным отношениям отнесены права и свободы человека и гражданина, собственность, общественный порядок и общественная безопасность, окружающая среда, конституционный строй Российской Федерации. Это базовые ценности российского общества и государства, противоправные посягательства на которые подрывают конституционные устои России. Уголовное право взяло под охрану указанные общественные отношения, посягательства на них во многих случаях признаются преступлениями. Охрана общественных отношений осуществляется путем установления уголовной ответственности за посягательства на них.

Во-вторых, обеспечение мира и безопасности человечества. Мир и безопасность человечества — это глобальная ценность, позволяющая реализовывать все остальные задачи, поставленные перед уголовным правом. С учетом новых масштабных угроз, стоящих перед человечеством, опыта жестоких войн, чудовищных преступлений против человечности и военных преступлений, указанная задача является весьма актуальной. Посягательства на международные институты безопасности со стороны США и их сателлитов, умышленная атака на общепринятые нормы и принципы международного права сегодня вновь поставили человечество на грань ядерной войны, глобального военного конфликта всемирного масштаба. Уголовное право России предусматривает возможность привлечения к уголовной ответственности лиц, совершающих преступления против мира и безопасности человечества. Этому способствует наличие принципов действия уголовного закона во времени и в пространстве, позволяющих привле-

кать за эти преступления фактически любое лицо, их совершившее, а также наличие раздела XII «Преступления против мира и безопасности человечества», предусматривающего ответственность за преступления против мира, человечности и военные преступления.

В-третьих, предупреждение преступлений. Данная задача имеет важное значение, т. к. она одновременно является задачей уголовной политики. Основная задача уголовной политики сегодня — предупреждение преступлений, сдерживание преступности на социально терпимом уровне. Задача предупреждения преступлений носит двойственный характер. Выделяют общее и специальное предупреждение преступлений. Первое связывают с предупредительным воздействием самого УК РФ, описывающего преступные деяния и наказания за их совершение. Угроза наказания за совершение преступления оказывает на некоторых неустойчивых граждан психологическое воздействие, заставляет их воздерживаться от преступной деятельности. Мы убеждены, что большинство граждан не совершают преступлений не из-за страха уголовного наказания, а в силу своих убеждений и воспитания.

Специальное предупреждение — это оказание уголовно-правового воздействия на лицо, уже совершившее преступление. Основная цель такого воздействия — это купирование случаев рецидива преступлений со стороны такого лица. В идеальном случае привлечение к уголовной ответственности, назначение справедливого наказания должно привести к неповторению криминального эксцесса. В самых запущенных случаях осуждение лица, представляющего повышенную общественную опасность, к длительным срокам лишения свободы или к пожизненному лишению свободы будет способствовать предупреждению преступлений, в той части, что пока такой преступник находится в изоляции от общества, он не сможет совершать новых преступлений. Важный момент специального предупреждения связан с принципом неотвратимости наказания. Привлечение к уголовной ответственности виновного лица за совершенное преступление способствует психологическому воздействию на граждан, т. к. неотвратимое наказание за совершенное преступление способствует пропаганде законопослушного поведения и выработке у некоторых неустойчивых гражданин антикриминального рефлекса в связи со страхом уголовного наказания.

Из задач уголовного права вытекают его функции. Функций несколько больше, чем задач, что, в принципе, объяснимо тем фактом, что каждая задача способствует формированию нескольких функций уголовного права.

Охранительная функция уголовного права связана с обеспечением охраны наиболее важных общественных отношений от преступных посягательств. Для реализации данной функции законодатель устанавливает основание уголовной ответственности, формулирует признаки преступных посягательств на объекты уголовно-правовой охраны и наказания за их совершение.

Предупредительная функция уголовного права способствует реализации задачи по предупреждению преступлений. Уголовное право как наиболее репрессивная отрасль российского права преследует благородную цель снижения уровня преступности до минимума путем уголовно-правового и психологического воздействия на участников общественных отношений.

Воспитательная функция уголовного права направлена на коррекцию асоциального поведения лиц, совершающих преступления, стимулирование право-

послушного поведения у граждан. Многие нормы уголовного закона имеют воспитательный потенциал.

Выработка уважения к закону, к общественным ценностям, правам и свободам человека и гражданина, праву собственности — это важнейшее направление уголовно-правового воздействия.

Уголовное наказание преследует цель исправления осужденного, что является частью воспитательного процесса. Многие положения закона, относящиеся к институту наказания, содержат положения, стимулирующие посткриминальное правопослушное поведение лица, совершившего преступление, или осужденного лица.

В отношении несовершеннолетних в ряде случаев закон допускает отказ от уголовного наказания в пользу применения принудительных мер воспитательного воздействия.

Регулятивная функция уголовного права акцентирована на разрешение возникшего уголовно-правового конфликта без привлечения к уголовной ответственности. Целый ряд норм УК РФ направлен на урегулирование нарушенных общественных отношений оптимальным путем в целях сохранения здравого смысла при привлечении к уголовной ответственности. К подобным нормам относятся обратная сила уголовного закона (ст. 10 УК РФ), малозначительность деяния (ч. 2 ст. 14 УК РФ), «возрастная невменяемость» (ч. 3 ст. 20 УК РФ) и др.

Восстановительная функция уголовного права предполагает заглаживание и минимизирование наступивших в результате совершенного преступления общественно опасных последствий. К нормам, восстанавливающим нарушенные общественные отношения относятся возмещение ущерба, заглаживание вреда как принудительная мера воспитательного воздействия и как обязанность условно осужденного или условно-досрочно освобожденного лица и т. д.

Поощрительная функция уголовного права ориентирована на стимулирование правопослушного посткриминального поведения, способного повлиять на уголовную ответственность и меру наказания. Поощрительная функция уголовного права связана с добровольным отказом от преступления, деятельным раскаянием, предотвращением террористического акта, освобождением заложника и пр.

3. Принципы уголовного права

Принципы уголовного права — это основополагающие начала, идеи, взгляды, на которых базируются все институты уголовного права, в соответствии с которыми определяется дальнейшее развитие уголовного права.

В науке уголовного права выделяют доктринальные и легальные принципы уголовного права.

Доктринальные принципы уголовного права — это принципы, выделяемые в теории уголовного права, но не получившие законодательного закрепления непосредственно в тексте УК РФ.

К доктринальным принципам уголовного права относят следующие принципы.

1) принцип неотвратимости ответственности — каждое лицо, совершившее преступление, обязано понести уголовную ответственность;

2) принцип индивидуализации наказания — наказание лицу, совершившему преступление, должно назначаться с учетом личности виновного;

3) принцип экономии уголовной репрессии — применение уголовного наказания и иных мер уголовно-правового воздействия должно быть рациональным, содержать здравый смысл и экономическую целесообразность.

Легальные принципы уголовного права закреплены в ст.ст. 3—7 Уголовного кодекса Российской Федерации. Основное значение принципов, закрепленных в УК РФ, заключается в том, что они придают гуманистическую направленность всем институтам уголовного права, закладывая морально-нравственные основы уголовного законодательства. По большому счету ни одна норма уголовного закона не должна идти вразрез с каким-либо принципом, указанным в ст.ст. 3—7 УК РФ. Однако законодатель, находясь в погоне за конъюнктурой и политическими (одноразовыми) дивидендами, многократно игнорировал легальные принципы уголовного права на протяжении всей современной истории действующего УК РФ.

Первый из них — принцип законности. Этот принцип является международным, рожденным в эпоху римского права. Его суть сводится к следующей формуле: «нет преступления — нет наказания». В соответствии с ч. 1 ст. 3 УК РФ устанавливается правило, что преступность деяния, а также его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия определяются только уголовным законом. Его суть сводится к тому, что каким бы общественно опасным не было деяние, к каким бы тяжким последствиям оно не приводило, если в УК РФ оно не предусмотрено, то и привлекаться к уголовной ответственности лицо, его совершившее, не должно. К сожалению, современная политическая история знает резонансный случай, когда принцип законности был проигнорирован в угоду чьим-то карьеристским соображениям. Привлечение к уголовной ответственности за хулиганство, совершенное по экстремистским мотивам, участниц панк-группы Pussy Riot фактически явилось нарушением принципа законности. Аморальные, циничные действия участниц акции в православном храме на тот момент не подпадали под признаки какого-либо состава преступления, однако это не помешало их осудить за квалифицированное хулиганство к реальному лишению свободы. И только в 2013 г. редакция ст. 148 УК РФ, предусматривающая ответственность за нарушение права на свободу совести и вероисповедания, была существенно изменена, и теперь позволяет рассматривать акции, подобные Pussy Riot, как преступление.

К сожалению, попрания принципа законности в большинстве случаев связаны с уголовно-процессуальным правом. По нашему глубокому убеждению, максимальный ущерб правосудию наносят положения главы 40 УПК РФ, регламентирующей особый порядок судебного решения (фактически только одного — обвинительного приговора) при согласии обвиняемого с предъявленным обвинением, согласно которым, судья, не вникая в суть обвинения, не анализируя наличие или отсутствие состава преступления, признает виновным подсудимого и назначает ему наказание. Именно таким образом, осуждаются за кражу

лица, присвоившие найденное имущество, лица, между чьими действиями и наступившими общественно опасными последствиями отсутствует причинно-следственная связь и т. д.

Принцип законности не допускает применение закона по аналогии. Аналогия закона предполагает использование для привлечения к уголовной ответственности за общественно опасное деяние, не предусмотренное уголовным законом, нормы, наиболее сходной с совершенным деянием. Так, в ст. 16 УК РСФСР 1926 г. предусматривалось следующее положение: «Если то или иное общественно-опасное действие прямо не предусмотрено настоящим Кодексом, то основание и пределы ответственности за него определяются применительно к тем статьям Кодекса, которые предусматривают наиболее сходные по роду преступления». Фактически это было законодательное закрепление принципа аналогии закона, который явился правовым обоснованием распространения уголовно-правовых репрессий на деяния, не являющиеся преступлениями.

Второй принцип — принцип равенства граждан перед законом. Лица, совершившие преступления, равны перед законом и подлежат уголовной ответственности независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Данный уголовно-правовой принцип — частный случай закрепленного в ст. 19 Конституции РФ общепризнанного международного принципа о запрете дискриминации человека, по какому бы то ни было основанию. В целом, в РФ данный принцип при привлечении к уголовной ответственности соблюдается. В то же время в самом УК РФ изначально были заложены основы неравенства граждан по некоторым признакам. Например, в УК РФ прослеживалось и в некоторых случаях до сих пор прослеживается гендерное неравенство при реализации уголовной ответственности. Так, к женщинам не могут быть применены такие виды наказаний, как пожизненное лишение свободы и смертная казнь, лишение свободы женщины отбывают только в колониях-поселениях и исправительных колониях общего режима, до 2010 г. только женщине могла быть предоставлена отсрочка от отбывания наказания в связи с наличием малолетнего ребенка (ст. 82 УК РФ) и некоторые другие. Большинство норм, смягчающих ответственность женщин, основываются на социальной роли женщины в обществе, низком уровне женской преступности. Складывающееся негативное впечатление у граждан о «неприкасаемости» лиц, финансово обеспеченных или имеющих какой-либо должностной статус, в ряде случаев, конечно, имеет место, т. к. элементы коррупции могут быть в любой системе, и от коррупционных эксцессов никто не застрахован. В то же время состоятельные лица задействуют все свои возможности для защиты при привлечении к уголовной ответственности, связанные с приглашением высококвалифицированных адвокатов. Этим фактом, в том числе, и объясняется, что многим из них удается уйти от уголовной ответственности. Но данная проблема лежит не в плоскости уголовного права, а связана с уголовно-процессуальными проблемами, а также с проблемами подготовки кадров для правоохранительных органов. Некоторые должностные лица (депутаты Государственной Думы, судьи и т. д.) обладают иммунитетом, не позволяющим в обычном порядке привлекать этих лиц к уго-

ловной ответственности. Данный иммунитет не освобождает должностное лицо от уголовной ответственности вообще, он устанавливает сложную процедуру разбирательства в целях исключения вмешательства посторонних лиц в осуществление должностным лицом служебной деятельности.

В то же время в УК РФ содержатся нормы, устанавливающие повышенную ответственность для сотрудников ОВД, что в принципе может расцениваться как нарушение принципа равенства граждан перед законом. Так, в п. «о» ч. 1 ст. 63 УК РФ определено в качестве отягчающего наказание обстоятельства совершение умышленного преступления сотрудником органа внутренних дел. При этом имеется Определение Конституционного Суда РФ от 08.12.2011 № 1623-О-О «По запросу Лабытнангского городского суда Ямало-Ненецкого автономного округа о проверке конституционности пункта «о» части первой статьи 63 Уголовного кодекса Российской Федерации», в котором фактически признается конституционность наличия указанного отягчающего обстоятельства в УК РФ. В частности, Конституционный Суд РФ указал: «Совершение сотрудниками органов внутренних дел, на которых возложена исключительная по своему объему и характеру — даже в сравнении с сотрудниками иных правоохранительных органов — ответственность по защите жизни и здоровья граждан, противодействию преступности и охране общественного порядка, умышленного преступления свидетельствует об их осознанном, вопреки профессиональному долгу и принятой присяге, противопоставлении себя целям и задачам деятельности полиции, что способствует формированию негативного отношения к органам внутренних дел и институтам государственной власти в целом, деформирует нравственные основания взаимодействия личности, общества и государства, подрывает уважение к закону и необходимости его безусловного соблюдения и, как следствие, предполагает допустимость поиска законодателем наиболее адекватных мер уголовно-правового реагирования на подобного рода преступные деяния, в том числе при определении общих начал назначения уголовного наказания»[1]. Моральное основание усиления уголовной ответственности для сотрудников ОВД в случае совершения умышленного преступления, безусловно, есть. Однако утверждение, что на сотрудников ОВД возложена исключительная ответственность по охране личности, общества и государства от преступных и иных противоправных посягательств, и это дает правовое основание усиливать для них уголовную ответственность, не отражает реалий, сложившихся в правоохранительной системе РФ. Во многих случаях сотрудники ОВД фактически находятся в подчиненном состоянии от сотрудников прокуратуры, Следственного комитета РФ, ФСБ России. Полномочия указанных правоохранительных органов гораздо объемнее, чем у сотрудников ОВД, соответственно, в случае совершения ими умышленного преступления причиняемый вред будет несравненно большим и тяжелым. Еще более тяжелые последствия для авторитета власти и для конкретного потерпевшего наступают в результате совершения умышленного преступления судьей. Да и неумышленные действия указанных представителей силовых структур и судей, совершаемые в силу некомпетентности или низкой квалификации, наносят не менее тяжкий ущерб охраняемым законом интересам. Полагаем, что совершение умышленного преступления судьей, прокурором, сотрудником Следственного комитета РФ, со-

[1] Доступ через СПС «КонсультантПлюс».

трудником ФСБ России также должны признаваться обстоятельством, отягчающим наказание. В этом случае принцип равенства граждан перед законом по должностному положению будет реализован в полном объеме.

Третий принцип — принцип вины. Согласно ч. 1 ст. 5 УК РФ лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина. Вина — это психическое отношение лица в форме умысла или неосторожности к совершенному деянию и его последствиям. Виновное совершение деяния предполагает вменяемость лица. Принцип вины — это тот же принцип личной ответственности, который иногда относят к доктринальным принципам уголовного права. В ч. 2 ст. 88 УК РФ предусматривается норма, согласно которой родители по своему желанию могут выплачивать штраф, назначенный как вид уголовного наказания несовершеннолетнему. Таким образом, нарушается принцип личной ответственности за совершенное преступление — принцип вины, т. к. родители фактически претерпевают наказание за деяние, которое они не совершали. Нарушение принципа вины в этом случае может повлечь нарушение принципа равенства граждан перед законом по имущественному положению, т. к. состоятельные родители фактически имеют возможность откупать от уголовной ответственности своих несовершеннолетних детей, совершивших преступление.

Принцип вины устанавливает запрет на объективное вменение, т. е. за невиновное причинение вреда. Этот запрет конкретизируется в ст. 28 УК РФ, согласно которой невиновное причинение вреда не влечет уголовной ответственности. В уголовном праве доминирует субъективное вменение, лицу вменяются только те деяния, в которых он виновен. Однако в ряде случаев мы наблюдаем отступление от данного принципа, причем такое отступление поощряется даже Пленумом Верховного Суда РФ. Например, рекомендации Пленума Верховного Суда РФ квалифицировать как убийство двух или более лиц (п. «а» ч. 2 ст. 105 УК РФ) совершение двух и более убийств в разное время, по разным мотивам, независимо от времени образования умысла на каждое из них[2], противоречит принципу вины, т. к. основаны на объективном вменении.

Четвертый принцип — принцип справедливости. Суть принципа справедливости сводится к соответствию наказания и иных мер уголовно-правового характера характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. Справедливость — это не юридическое понятие, это термин, относящийся к морали и нравственности. Справедливость — оценочное понятие, у каждого человека оно свое. Восприятие справедливости зависит от воспитания, интеллекта, образования, морально-этических качеств человека. Мастерство судьи заключается именно в том, чтобы избрать такую меру наказания или иные меры уголовно-правового характера, чтобы они удовлетворили все стороны уголовного судопроизводства: от потерпевшего до осужденного и их родственников. Принцип справедливости — это морально-этический ориентир уголовного права.

Еще одним аспектом принципа справедливости является правило, являющееся общепризнанным в международном праве, согласно которому никто

[2] Пункт 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.01.1999 № 1 (ред. от 03.03.2015) «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)».

не может быть подвергнут уголовной ответственности дважды за одно и то же преступление. К сожалению, в ряде случаев допускается двойная ответственность за одно и то же деяние, например, при покушении на убийство двух или более лиц, во время которого реально погибает только один потерпевший, виновное лицо осуждается по п. «а» ч. 2 ст. 105, ч. 3 ст. 30 и соответствующей части ст. 105 УК РФ. Иными словами, за одно деяние лицу вменяется два состава преступления.

Пятый принцип — принцип гуманизма. В соответствии с ч. 1 ст. 7 УК РФ уголовное законодательство Российской Федерации обеспечивает безопасность человека. Прежде всего, речь идет о правопослушном человеке — гражданине, права и свободы которого государство обязано охранять. Именно для защиты прав и свобод, законных интересов человека существует уголовное законодательство. Перекос в сторону защиты прав и свобод преступника за счет законопослушного гражданина недопустим. В последние годы мы наблюдаем изменение уголовной политики в части обеспечения законных интересов потерпевшего от преступления. В уголовном законе появилась обязанность возмещения ущерба, с которым связывается применение в отношении лица, совершившего преступление, освобождения от уголовной ответственности и наказания, условного осуждения и т. д.

Еще одним аспектом принципа гуманизма является то, что наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства. Российская система уголовных наказаний не содержит членовредительских и унижающих видов наказаний. Все наказания соответствуют требованиям международных правовых актов о соблюдении прав и законных интересов заключенных.

4. Система уголовного права

Система уголовного права — это логическое и упорядоченное объединение отдельных элементов, образующих единую взаимосвязанную организацию уголовно-правовых норм.

Традиционно систему уголовного права образуют две части — Общая и Особенная.

Общая часть уголовного права объединяет правовые институты, характерные для всех уголовно-правовых норм. В ней описываются общепринятые положения, верные для всех конкретных преступлений. Общая часть устанавливает задачи и общие принципы уголовного законодательства, принципы действия уголовного закона во времени и пространстве, общее понятие преступления и его виды, условия наступления уголовной ответственности, определяет признаки неоконченного преступления, соучастия в преступлении, обстоятельства, исключающие преступность деяния, понятие и цели наказания, систему наказаний, правила назначения наказания, освобождения от уголовной ответственности и наказания, судимости, особенности уголовной ответственности

несовершеннолетних, регламентирует принудительные меры медицинского характера, конфискации имущества и судебного штрафа.

Особенная часть уголовного права содержит признаки конкретных составов преступления, их квалифицированные виды, наказания за их совершения, специальные условия освобождения от уголовной ответственности или наказания.

Общая и Особенная части уголовного права соотносятся между собой как философские категории «общее» и «особенное». Положения Особенной части не могут противоречить положениям Общей части, иначе будет нарушена логика закона, его внутренние связи.

Лекция 2.
ОСНОВНЫЕ ЭТАПЫ РАЗВИТИЯ РОССИЙСКОГО УГОЛОВНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И НАУКИ УГОЛОВНОГО ПРАВА

Вопросы:

1. Периодизация и основные этапы развития российского уголовного законодательства и российской уголовно-правовой науки.
2. Древняя история отечественного уголовного права.
3. Период Российской империи (дореволюционный период).
4. Период советского государства.
5. Период современного Российского государства.

1. Периодизация и основные этапы развития российского уголовного законодательства и российской уголовно-правовой науки

Вопросы, связанные с периодизацией российского уголовного законодательства во все времена являлись проблемными, и по сей день так и не существует единого мнения по поводу их однозначного разрешения.

В зависимости от оснований периодизации различные исследователи выделят четырех-, шести- и десятиэтапные периодизации развития российского уголовного законодательства и российской уголовно-правовой науки. Однако бесспорным является единое мнение о безусловном наличии таких двух периодов, как дореволюционный и советский.

Так или иначе, большинство исследователей в данной области сходятся во мнении о том, что в развитии российского уголовного законодательства и науки уголовного права можно выделить следующие периоды (этапы):

1) 1016—1800 гг. — этап древней истории отечественного уголовного права;

2) 1800 г. — октябрь 1917 г. — дореволюционный период;

3) октябрь 1917 г. — 1991 г. — советский период;

4) с 1991 г. по настоящее время — современный период.

Каждый из названных периодов, в свою очередь, можно условно разделить еще на ряд этапов в зависимости от содержания издаваемых нормативных правовых актов, влияния различных политических событий на развитие уголовного законодательства и науки уголовного права. Итак, этап древней истории некоторые авторы разделяют на следующие периоды: 1) до введения христианства (до 988 г.); 2) с введения христианства до объединения Руси (988 г. — конец XV в.); 3) с объединения Руси до царствования Алексея Михайловича (конец XV в. — 1649 г.); 4) от царствования Алексея Михайловича до XIX в. (1649 г. — середина XIX в.).[3]

Что касается дореволюционного периода, то надо отметить, что единого подхода к разделению его на периоды в литературе не существовало, некоторые авторы вообще не видели необходимости в его периодизации. Так, например, М. Ф. Владимирский-Буданов, Л. Н. Латкин, М. Н. Гернет не детализировали названный период, называя его «периодом наказаний, основанных на вменении, периодом Империи»[4], «периодом исправления и предупреждения»[5].

Однако рассматриваемый исторический период развития науки уголовного права отмечается высокими темпами ее развития, что обусловливает необходимость его периодизации. Так, данный этап (с 1800 г. по октябрь 1917 г.) можно периодизировать следующим образом:

— 1800—1823 гг. (начало зарождения уголовного законодательства и науки уголовного права); на данном этапе появляются первые труды в области уголовного права, делающие попытки толкования законодательных актов, ведется работа по преподаванию уголовного права, появляются теоретические идеи, связанные с упорядочением уголовного законодательства;

— 1824—1845 гг. (становление уголовного законодательства и науки уголовного права); в этот период издаются первые труды, посвященные как практическим, так и теоретическим вопросам уголовного права; происходит кодификация уголовного законодательства; принимается первый уголовный закон;

— 1846—1870 гг. (активное развитие науки уголовного права и уголовного законодательства); данный период характеризуется множеством и разнообразием научных трудов, посвященных науке уголовного права и уголовной статистике; на том этапе появляются сборники, направленные на совершенствование уголовного законодательства, периодические издания в области права;

— 1871—1910 гг. (расцвет уголовного законодательства и науки уголовного права); на этом этапе отмечается активное появление фундаментальных

---

[3] См.: *Беляев И. Д.* Лекции по истории русского законодательства. М., 1879. С. 3 —5.

[4] См.: *Владимирский-Буданов М. Ф.* Обзор истории русского права. 4-е изд. с доп. СПб.; Киев, 1905. С. 316; *Латкин Л. Н.* Учебник истории русского права периода империи (XVIII и XIX ст.). 2-е изд. (перераб. и доп.). СПб., 1909. С. 2.

[5] Основы законоведения. Общее учение о праве и государстве и основные понятия русского государственного, гражданского и уголовного права. Общедоступные очерки *И. А. Ильина, В. М. Устинова, И. Б. Новицкого и М. Н. Гернета*. 4-е изд., испр. и значит. доп. М. — Пг., 1915. С. 344—345.

работ по теории уголовного права (происходит его разделение на Общую и Особенную части); развивается уголовно-исполнительное право и криминология; публикуются учебники по уголовному праву, активно проводятся съезды русских юристов; ведется законодательная работа, принимается новое Уголовное уложение;

— 1911 г. — октябрь 1917 г. (период «застоя» науки уголовного права и уголовного законодательства); в этот период деятельность многих юридических сообществ «затормаживается», отмечается устойчивая стагнация в сфере издания новых фундаментальных трудов, связанных с проблемами уголовного законодательства и науки уголовного права.

Советский период развития уголовного права можно разделить на этапы в зависимости от указанных выше критериев и по аналогии с предыдущим периодом, следующим образом:

— 1917—1922 гг. (период зарождения советской науки уголовного права и уголовного законодательства); на данном этапе действуют декреты, распоряжения, постановления и т. д.: так, в 1919 г. появляются Руководящие начала по уголовному праву РСФСР, в 1922 г. — первый УК РСФСР; В этот период научные изыскания затормозили свой процесс, уголовное законодательство начинает зарождаться, следуя запросам нового государства;

— 1923—1926 гг. (период становления); здесь отмечается активная законотворческая деятельность в сфере уголовного законодательства: так, в 1924 г. принимаются Основные начала уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик, в 1926 г. — УК РСФСР. Вместе с тем происходит зарождение и активное развитие советской школы уголовного права, основателями которой явились М. Н. Гернет, А. А. Герцензон и А. Н. Трайнин; также отмечается активная публикационная активность (выходит в свет большое количество журналов юридического направления, такие как «Еженедельник советской юстиции», «Право и жизнь», «Пролетарский суд», «Вестник советской юстиции», «Советское право» и др.);

— 1927—1958 гг. (период «бурного развития»); в это время на территории СССР отмечается активное развитие новых научных центров; наука уголовного права начинает развиваться стремительными темпами, появляются новые научные центры и уголовно-правовые школы, возникают и набирают обороты новые направлении уголовно-правовой науки (международное уголовное право, взаимосвязь уголовного права и медицины); кроме этого, после принятия Основ уголовного законодательства 1958 г. начинается реформа уголовного законодательства СССР;

— 1959—1991 гг. (период «расцвета»); этот этап развития уголовного законодательства и науки уголовного права характеризуется тщательным изучением и научно-теоретическим осмыслением основных институтов уголовного права: институт уголовной ответственности, принципы уголовного права, основания уголовной ответственности, вина и др. Также постепенно происходит возобновление развитии криминологии как науки и как учебной дисциплины в вузах, развивается интерес к исследованиям в области уголовной политики, уголовной социологии, выходят в свет курсы советского уголовного права.

2. Древняя история отечественного уголовного права

Раскрывая содержание данного вопроса, можно отметить, что рассматриваемый период развития уголовного законодательства на начальном этапе своего формирования по большей части был периодом «обычного», (неписаного) права. Постепенно, начиная с Русской Правды, начали появляться письменные источники, с которыми было связано возникновение уголовного законодательства Древней Руси. Это был начальный период зарождения отечественного уголовного законодательства.

Итак, Русская Правда выступила в качестве первого русского источника уголовного законодательства, в котором не содержался такой термин, как «преступление», вместо этого использовался термин «обида», подразумевающий под собой и общеуголовные и гражданские правонарушения. Далее были приняты Новгородская и Псковская Судные грамоты, а также Судебники 1497 и 1550 гг. Судебники использовали термины «лихое дело», «татьба», «душегубство», которые определяли различные преступные деяния. Данный факт свидетельствует о том, что в этот период впервые появляется материальный взгляд на преступления, появляется первая классификации преступных деяний. Кроме этого, важным фактом является то, что Судебники предусматривали строгую кару к лицам, совершающим повторные преступления, а также применение телесных наказаний за таковые (палками, кнутом и др.).

В 1649 г. появился первый общий свод законов Руси — Соборное Уложение царя Алексея Михайловича. Данное Уложение явилось первым печатным памятником русского права, который несколько раз переводился на иностранные языки,[6] в нем впервые преступления классифицировались на умышленные, неосторожные и случайные. Также Уложение предусматривало оборону от посягательств на жизнь, имущество, жилище, честь женщины; выделяло стадии совершения преступления: «голый умысел», покушение и совершение преступления; предусматривало смертную казнь в случае «замысливания злого дела» против здоровья государя и отсечение руки за «голый умысел» на убийство лица, которому служит виновный. Кроме этого Уложение активно применяло смертную казнь в качестве меры наказания. Таким образом, данный источник уголовного законодательства того времени внес существенный вклад в развитие отечественного уголовного права, и возможно именно он стал «отправной точкой» Свода законов 1832 г., а позднее и Уложения о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г.[7].

С 1682 г. началась эпоха Петра I, которая продолжалась до 1725 г. В это время происходило огромное количество реформ экономического, политического, военного характера, которые, в свою очередь, существенно влияли на развитие российского уголовного законодательства. Согласно исследованиям историков законотворческая деятельность Петра в области уголовного за-

---

[6] Соборное уложение 1649 г.: Текст. Комментарии / Рук. авт. колл. *А. Г. Маньков*. Л., 1987. С. 6.

[7] См.: *Таганцев Н. С.* Лекции по русскому уголовному праву: Часть Общая. СПб., 1887. Вып. 1. С. 141.

конодательства была очень насыщенной, по подсчетам некоторых исследователей, насчитывалось порядка 392 различных указов уголовно-правового характера[8].

Начало уголовного права централизованного государства было положено с принятием Воинского артикула Петра I. В 1720 г. был принят Морской устав. Данные источники предусматривали ответственность военнослужащих[9].

В период правления Петра появились такие термины, как «преступление», «преступник», которые пришли на смену таким понятиям как «воровство», «вор». Хотя к этому моменту еще не было четко сформулированного понятия преступления, надо отметить, что источники уголовного законодательства стали наиболее структурированными, понятия более четкими и логичными. Система телесных наказаний при Петре I достигает «самого пышного расцвета»[10]. В рассматриваемый исторический период появилось множество преступных деяний, которые ранее не были известны законодательству: оконченное и неоконченное самоубийство, распространение пасквилей и ругательных писем. На этом этапе начинается борьба со взяточничеством (лихоимством). По Указу от 24 декабря 1714 г. «лихоимство могло быть наказано телесным наказанием, конфискацией имущества или даже смертной казнью»[11].

С 1741 по 1761 гг. длился период царствования Елизаветы Петровны, на протяжении которого отмечалась относительная гуманизация уголовного законодательства. Так, Указами 1753 и 1754 гг. была отменена смертная казнь и введена «смерть политическая», которая предусматривала ссылку на каторгу, сопровождаемую вырезанием ноздрей, сечением кнутом, клеймением. Указ 1757 г. отменил клеймение женщин.

С 1762 по 1796 годы правила Екатерина II. В 1767 г. был издан Наказ императрицы, который «…был весь проникнут одною и тою же идеею реформы на основании гуманных начал, во имя общественного благосостояния; внутреннее свойство и цельность его идеи избавляют его от всяких нареканий в компиляции, в простом механическом выписывании чужих мнений. Основная идея Наказа — nullum crimen, nulla poena sine lege»[12]. В этот период снизилось количество телесных наказаний (ограничилось их применение в отношении малолетних, дворян, купцов).

С 1775 г. (принятие Манифеста от 19 марта 1775 г.) в русском праве появился институт давности. По истечении 10 лет после совершения преступле-

---

[8] См.: *Ромашкин П. С.* Основные начала уголовного и военно-уголовного законодательства Петра I. М., 1947. С. 16.

[9] Законодательство Петра I / отв. ред. *А. А. Преображенский, Т. Е. Новицкая*. М., 1997. С. 730.

[10] *Евреинов Н.* История телесных наказаний в России. Репринт. изд. Харьков, 1994. С. 48.

[11] См.: *Латкин В. Н.* Учебник истории русского права периода Империи (XVIII и XIX вв.) / Под ред. и с предисл. В. А. Томсинова. М., 2004. С. 415.

[12] Учебник немецкого уголовного права (часть Общая) *А. Ф. Бернера*. С примечаниями, приложениями и дополнениями по истории русского права и законодательству положительному Н. Неклюдова. Т. I. По изданию 1867 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: www.Allpravo.ru (дата обращения: 20.04.2018).

ния к лицу наказание не применялось (в случае, если о содеянном не стало известно и не началось производство в отношении конкретного лица).

Завершающим этапом рассматриваемого периода стало время правления императора Павла (1796—1801). В этот период был принят Указ 1798 г., согласно которому телесным наказаниям не могли подвергаться преступники от 70 лет. Указ от июля 1799 г. предусматривал каторжные работы за убийства, тяжкие случаи воровства и грабежи.

3. Период Российской империи (дореволюционный период)

На начальном этапе данного периода отмечается активный выход в свет научных трудов в области уголовно-правовых исследований. Так, можно отметить труды таких ученых того времени, как О. Горегляд (1815 г., «Опыт начертания российского уголовного права. Ч. I. О преступлениях и наказаниях вообще»), И. Е. Нейман (1814 г., «Начальные основания уголовного права») и др.

В 1824 г. был опубликован научный труд Г. И. Солнцева (профессора Казанского университета) «Русское уголовное право», в котором были рассмотрены основные элементы Общей части уголовного права (история уголовного законодательства, понятие и признаки преступления, понятие и цели наказания)[13].

В 1824 г. профессор Московского университета Л. А. Цветаев выпустил свой труд, именуемый как «Начертание теории уголовных законов». В нем была предложена структура Особенной части уголовного права (где на первое место были поставлены преступления против Бога и веры, затем против «верховной власти»). Кроме этого были и другие труды, затрагивающие теоретические вопросы уголовного права.

В декабре 1826 г. началась работа по кодификации действующего уголовного законодательства, которую возглавлял М. М. Сперанский под руководством Николая I. В результате в мае 1832 г. было издано 15 томов Свода законов Российской империи и 56 томов Полного собрания законов Российской империи.

19 января 1833 г. Госсовет одобрил Свод законов Российской империи, 31 января этого же года был издан Манифест с указанием Сенату обнародовать Свод, вступавший в действие с 1 января 1835 г. За время своего существования Свод выдержал еще два полных издания (в 1842 и 1857 гг.), а также ряд неполных изданий[14]. Данный свод имел множество недостатковВ, которые во многом сводились к отсутствию разграничений между процессуальными и материальными нормами, отсутствию строгой лестницы наказаний[15].

---

[13] См.: *Солнцев Г.* Русское уголовное право / Под ред. и с вступ. ст. о Г. И. Солнцеве проф. Г. С. Фельдштейна. Ярославль, 1907. С. 4—6.

[14] См.: *Латкин В. Н.* Учебник истории русского права периода Империи (XVIII и XIX вв.) / Под ред. и с предисл. В. А. Томсинова. С. 118.

[15] См.: *Таганцев Н. С.* Русское уголовное право: Часть Общая. Т. I. С. 188.

В 1841 г. был издан труд профессора Московского университета С. И. Баршева — «Общие начала теории и законодательства о преступлениях и наказаниях».

С 1 мая 1846 г. вступило в силу Уложение (оно содержало около 2000 статей). Основными отличительными чертами данного акта были:

— классификация преступлений на умышленные и неумышленные;

— наличие определение преступления и проступка;

— наличие стадий совершения преступления: обнаружение умысла, приготовление, покушение и само совершение преступления;

— выделение соучастников преступления: заговорщик, сообщник, подговорщик или подстрекатель, пособник, главные виновники;

— наличие обстоятельств, отягчающих и смягчающих вину преступников;

— наличие таких видов наказаний как смертная казнь, лишения всех прав состояния, каторжные работы, временное заключение в крепость, тюрьму, работы в исправительных арестантских отделениях, краткосрочный арест, выговор в присутствии суда, денежное взыскание, отдача в арестантские отделения, телесные наказания;

— дифференциация наказания в зависимости от стадии совершения преступления.

В 1864 г. был принят Устав о наказаниях, налагаемых мировыми судьями.

В 1860-х гг. стали выходить издания: «Судебный вестник» и «Юридический вестник».

В 1863 г. был издан один из первых учебников по Общей части уголовного права — «Учебник уголовного права» В. Д. Спасовича. В 1867 г. вышло фундаментальный труд А. Ф. Кистяковского («Исследование о смертной казни»).

Так, «только с начала 60-х годов появляются у нас такие крупные научные силы, как Спасович, Таганцев, Кистяковский, Фойницкий, Неклюдов, — истинные основатели нашей науки, европейские ученые, давшие ряд крупнейших, доныне не превзойденных, ставших классическими работ»[16].

В период с 1871 по 1910 гг. наука уголовного права активно развивалась. Начал издаваться журнал «Журнал гражданского и уголовного права». В июне 1875 г. прошел первый съезд русских юристов, на котором обсуждались вопросы «…русского гражданского, торгового и уголовного права, гражданского и уголовного судопроизводства и тюремного дела в видах содействия к однообразному пониманию и применению отечественных законов»[17].

22 марта 1903 г. был утвержден проект нового Уголовного уложения. Некоторые ученые назвали его «…высшей точкой в развитии уголовно-правовой науки и законодательной техники дореволюционного периода. Его высокий научный уровень и техническое совершенство отмечают и современные ученые[18]». Данное Уголовное уложение содержало ряд значимых новелл:

---

[16] *Набоков В. Д.* К вопросу о будущей ориентации русской науки уголовного права // Право. 1995. № 44.

[17] Первый съезд русских юристов в Москве в 1875 г. / Под ред. *С. И. Баршева, Н. В. Калачева, С. А. Муромцева и А. М. Фальковского*. М., 1882. С. 4.

[18] См., напр.: 90 лет Уголовному уложению (материалы конференции) // Вестн. Моск. ун-та. Сер. 11. Право. 1983. № 5.

— во-первых, оно выделяло тяжкие преступления, преступления и проступки;

— во-вторых, оно подробно регламентировало действие своих норм в пространстве;

— в-третьих, Уложение запрещало публичное исполнение смертной казни;

— в-четвертых, содержало понятие невменяемости;

— в-пятых, регламентировало понятие умысла и неосторожности;

— в-шестых, содержало перечень обстоятельств, исключающих преступность деяния (необходимая оборона, крайняя необходимость, исполнение закона, негодное покушение, исполнение приказа по службе).

Данный исторический период развития отечественного уголовного законодательства и науки уголовного права был очень «богат» на фундаментальные работы в области Общей и Особенной частей уголовного права. Основными исследователями этого времени можно назвать таких как Кистяковский А. Ф., Есипов В. В., Дриль Д. А., Пионтковский А. А., Неклюдов Н. А., Познышев С. В., Сергеевский Н. Д., Таганцев Н. С., Фойницкий И. Я., Фельдштейн Г. С. и др.

4. Период советского государства

Так называемый «советский период зарождения советской науки уголовного права и уголовного законодательства» (1917—1922) характеризовался принятием большого количества уголовно-правовых норм: «…с 26 октября 1917 г. до 1 июня 1922 г. было принято более 400 уголовно-правовых норм» [19]. В 1917 г. (26 октября) был принят Декрет Советской власти о земле, который устанавливал, что «…любая порча конфискованного имущества, принадлежащего отныне всему народу, объявлялась тяжким преступлением»[20]. 22 июля 1918 г. был принят Декрет Совнаркома «О спекуляции», регламентировавший «строгую ответственность за сбыт, скупку или хранение с целью сбыта хлеба, мяса, молока и других продуктов питания…»[21].

19 декабря 1917 г. была утверждена Инструкция Наркомюста «О революционном трибунале, его составе, о делах, подлежащих его ведению, налагаемых им наказаниях и о порядке ведения его заседаний», которая содержала 8 видов наказаний,[22] но при этом она не указывала их сроки и размеры. В ноябре 1919 г. ВЦИК утвердил Положение о революционных военных трибуналах, предусматривавшее в качестве наказания расстрел[23].

---

[19] Курс уголовного права: учеб. для вузов / Под ред. *Н. Ф. Кузнецовой, И. М. Тяжковой*. Учение о преступлении. М., 2002. Т. 1: Общ. часть. С. 28.

[20] Декреты Советской власти. М., 1957. Т. I. С. 17.

[21] СУ РСФСР. 1918. № 54.

[22] СУ РСФСР. 1917. № 12.

[23] СУ РСФСР. 1919. № 58.

12 декабря 1919 г. были изданы Руководящие начала по уголовному праву РСФСР, они включали в себя 8 разделов:

— «Об уголовном праве»,
— «Об уголовном правосудии»,
— «О преступлении и наказании»,
— «О стадиях осуществления преступления»,
— «О соучастии»,
— «Виды наказания»,
— «Об условном осуждении»,
— «О пространстве действия уголовного права».

Введение содержало основные задачи нового пролетарского уголовного законодательства. Данный документ устанавливал примерный перечень наказаний (внушение; выражение общественного порицания; принуждение к действию, не представляющему физического лишения, например, пройти определенный курс обучения; восстановление, а при его невозможности — возмещение причиненного ущерба; объявление под бойкотом; исключение из объединения на время или навсегда; отрешение от должности; воспрещение занимать ту или другую должность или исполнять ту или другую работу; объявление врагом революции или народа; конфискация всего или части имущества; лишение политических прав; принудительные работы без помещения в места лишения свободы; лишение свободы на определенный срок или на неопределенный срок до наступления известного события; объявление вне закона; расстрел)[24].

Основными отличительными чертами рассматриваемого документа являлось, во-первых, то, что он содержал материальное определение преступления, кроме этого в Руководящих началах содержался институт условного осуждения, и отсутствовало понятие и формы вины. Субъектом преступного деяния признавалось физическое лицо, достигшее возраста 14 лет, действующее «с разумением». К несовершеннолетним же, совершившим преступление в возрасте до 14-ти лет, применялись принудительные воспитательные меры, не являющиеся уголовным наказанием[25]. Несмотря на то, что «…Руководящие начала заложили основы принципиально новой системы уголовного права, нормы которого, прежде всего, в соответствии с Конституцией 1918 г. раскрывали социально-классовую сущность правовых норм борьбы с преступностью в условиях перехода от капитализма к социализму»[26], их нельзя было назвать кодифицированным источником уголовно-правовых норм.

16 апреля 1920 г. издается Декрет СНК «О реквизициях и конфискациях»[27], 2 февраля 1921 г. — Декрет СНК «О борьбе с дезертирством»[28], 5 мая 1921 г. — Декрет СНК «Об ограничении прав по судебным приговорам»[29] и др.

---

[24] См.: *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник / В. С. Комиссаров М., 2012. [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://be5.biz/pravo/u002/index.html (дата обращения: 08.02.2018).

[25] Там же.

[26] Курс уголовного права: учеб. для вузов / Под ред. *Н. Ф. Кузнецовой, И. М. Тяжковой*… С. 28.

[27] СУ РСФСР. 1920. № 29.

[28] СУ РСФСР. 1921. № 9.

[29] СУ РСФСР. 1921. № 39.

1 июня 1922 г. вступил в силу новый Уголовный кодекс РСФСР. Данный нормативный правовой акт содержал всего 218 статей, одну четвертую из которых составляли нормы Общей части.

УК РСФСР имел следующие особенности: 1) материальное определение преступления; 2) допущение аналогии; 3) ненаказуемость приготовления к преступлению; 4) максимальный срок лишения свободы устанавливался в 10 лет; 5) запрет замены штрафа лишением свободы; 6) введение понятия «социально опасный элемент»; 7) установление «мер социальной защиты» (принудительное лечение, высылка, запрет занимать определенную должность или заниматься той или иной деятельностью); 8) неприменение смертной казни к лицам в возрасте до 18 лет и к беременным женщинам; 9) наказание для несовершеннолетних в возрасте от 14 до 16 лет смягчалось наполовину, а лицам в возрасте от 16 до 18 лет — на 1/3[30].

Вместе с тем на данном этапе вышло множество трудов в области науки уголовного права, среди них такие как: «Учение о покушении на преступление» (1917) А. Н. Круглевского, «Преступление в прошлом и будущем» (1921) В. Быстрянского, «Учебник уголовного права: Общая часть» (1919) Э. Я. Немировского и др.

Особенно был продуктивным на исследования в рассматриваемой сфере 1923 г. В этом году вышли в свет труды: Эстрина А. Я. «Уголовное право РСФСР»; Василевского Л. М. «Детская преступность и детский суд»; Змиева Б. В. «Уголовное право: Часть особенная. Выпуск I: Преступления против личности и имущественные: пособие для слушателей юридических. курсов и работников юстиции» и др.

В 1924 г. принимаются Основные начала уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик. Структурно они содержали 39 статей. В данном документе не было понятия преступления, при этом говорилось о «преступлениях, посягающих на основы советского строя» и «прочие виды преступлений». В литературе того времени говорилось, что данный факт «был связан со стремлением законодателя подчеркнуть отказ советского уголовного права от возмездия, которое в буржуазном уголовном праве обычно связано с понятием наказания»[31]. Такая замена понятий подверглась критике со стороны советских ученых, отказ от терминов «вина» и «наказание» был связан с влиянием социологического направления в уголовном праве и впоследствии был признан ошибочным[32].

В 1926 г. был принят УК Узбекской ССР, в 1927 г. — УК Украинской, Азербайджанской, Армянской ССР, в 1928 г. — Белорусской, Грузинской, Туркменской ССР, в 1935 г. — УК Таджикской ССР.

С 1 января 1927 г. вступил в силу новый УК РСФСР (принятый в ноябре 1926 г.). Он во многом был схож с предыдущим УК 1922 г. Однако в УК 1926 г. вместо термина «наказание» использовался термин «меры социальной защиты», а понятия «приготовление к преступлению» и «покушение на преступление»

---

[30] *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…

[31] История советского уголовного права / *А. А. Герцензон, Ш. С. Грингауз, Н. Д. Дурманов, М. М. Исаев, Б. С. Утевский*. М., 1947. С. 321.

[32] См.: *Смирнов В. Г.* Новый этап в развитии уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик // Правоведение. 1959. № 2. С. 65.

заменены на термин «начатое преступление». Этот Кодекс просуществовал до 1 января 1961 г., претерпевая изменения и дополнения.

В 1925 г. вышло несколько учебников и монографий по советскому уголовному праву. Например, такие как: Немировский Э. Я. «Советское уголовное право: Части Общая и Особенная»; Исаев М. М. «Общая часть уголовного права РСФСР»; Пионтковский А. А. «Уголовное право РСФСР: Общая часть»; «Уголовный кодекс: научно-популярный комментарий» под редакцией М. Н. Гернета и А. Н. Трайнина и др.

25 февраля 1927 г. вышло Положение о преступлениях государственных, утвержденное Постановлением ЦИК СССР; 27 июля этого же года — Положение о воинских преступлениях, утвержденное ЦИК и СНК СССР.

7 августа 1932 г. было издано Постановление ЦИК и СНК «Об охране имущества государственных предприятий, колхозов и кооперации и укреплении общественной (социалистической) собственности». 22 августа 1932 г. — Постановление ЦИК и СНК «О борьбе со спекуляцией»; 14 марта 1933 г. — Постановление ЦИК «Об ответственности служащих в государственных учреждениях и предприятиях за вредительские акты»; 8 декабря 1933 г. — Постановление ЦИК и СНК «Об ответственности за выпуск недоброкачественной продукции».

Постановление ЦИК и СНК СССР от 7 апреля 1935 г. устанавливало возраст уголовной ответственности с 12 лет за кражу, телесные повреждения, убийство и др. Указанные лица могли быть привлечены к ответственности как за умышленные, так и за неосторожные преступления. Постановлением ЦИК СССР от 2 октября 1937 г. максимальный срок лишения свободы был повышен с 10 до 25 лет[33].

В начале 20-х годов начала активно развиваться уголовно-правовая статистика[34].

В военный период (1941—1945) уголовное законодательство характеризовалось особой жестокостью карательного воздействия, что обусловливалось, безусловно, тяжелым положением, в котором находилось государство. Так, в этот период были изданы указы Президиума Верховного совета СССР: от 6 июля 1941 г. «Об ответственности за распространение в военное время ложных слухов, возбуждающих тревогу среди населения»; от 26 декабря 1941 г. «Об ответственности рабочих и служащих предприятий военной промышленности за самовольный уход с предприятий»; от 15 ноября 1943 г. «Об ответственности за разглашение государственной тайны и за утрату документов, содержащих государственную тайну». После Войны такая тенденция сменилась смягчением уголовного законодательства. Указом Президиума Верховного совета СССР от 26 мая 1947 г. была отменена смертная казнь. Также вышел указ «Об амнистии в связи с победой над гитлеровской Германией». Однако надо отметить, что за некоторые преступные деяния ответственность ужесточилась. Так,

[33] *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…

[34] Основными работами в этой области были: М. Н. Гернет «Моральная статистика (уголовная статистика и статистика самоубийств)» (1922) и «Преступность и самоубийства во время войны и после нее» (1927) А. А. Герцензон «Советская уголовная статистика: учебное пособие» (1935) и «Курс судебной статистики» (1939); А. Н. Трайнин «Уголовная интервенция» (1935), «Защита мира и уголовный закон» (1937) и «Защита мира и борьба с преступлениями против человечества» (1956) и др.

в 1947 г. за хищение государственного имущества и разбой предусматривалось наказание в виде лишения свободы на срок до 25 лет, в 1948 г. была введена уголовная ответственность за изготовление самогона с максимальным наказанием в виде семи лет лишения свободы с конфискацией всего имущества, в 1949 г. наказание за изнасилование было повышено до 20 лет лишения свободы[35].

В период 30—40-х гг. вышло значительное количество учебников, монографий и учебных пособий по Общей и Особенной частям уголовного права.

В 1950 г. смертная казнь была предусмотрена за шпионаж, измену Родине, а также для подрывников-диверсантов. В 1954 г. применение смертной казни было распространено на лиц, совершивших умышленное убийство при отягчающих обстоятельствах. В конце своего действия, т. е. к 1961 г., УК 1926 г. содержал 42 статьи, которые в качестве наказания предусматривали смертную казнь[36].

25 декабря 1958 г. были приняты Основы уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик. Это повлекло реформирование республиканских УК, продолжавшееся до 1961 г.

27 октября 1960 г. был принят новый УК РСФСР. Его Общая часть повторяла положения Основ уголовного законодательства. Данный нормативный правовой акт устанавливал в качестве основания уголовной ответственности совершение «лицом, виновно, то есть умышленно или по неосторожности, предусмотренного уголовным законом общественно опасного деяния». Кодекс содержал материальное определение понятия преступления, а также понятие малозначительности деяния. Уголовной ответственности по общему правилу подлежало физическое лицо, достигшее 16 лет. За некоторые преступления ее возраст был снижен до 14 лет (ч. 2 ст. 10). Кроме этого в Кодексе содержались различные виды освобождения от уголовной ответственности и наказания (ст.ст. 51, 52).

Появились такие виды наказаний как ссылка и высылка (ст.ст. 25,26). Были исключены изгнание из пределов СССР и объявление врагом народа. Кроме того, в систему наказаний УК 1960 г. входило увольнение от должности и возложение обязанности загладить причиненный вред. В конце 1969 г. в рассматриваемом УК появились нормы об особо опасном рецидивисте (ст. 24.1)[37].

В 1977 г. в Кодексе появился институт условного осуждения, отсрочка исполнения приговора, условное освобождение из мест лишения свободы с обязательным привлечением к труду, что справедливо оцениваются как гуманизация уголовного законодательства[38]. С середины 60-х годов отмечалась тенденция к ужесточению уголовной ответственности. К 80-м гг., согласно исследованиям, число составов преступлений, караемых смертной казнью, превышало 30. За 30 лет действия Кодекса было криминализировано свыше 60 деяний[39].

---

[35] *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…

[36] *Шишов О. Ф.* Смертная казнь в истории Советского государства // Смертная казнь: за и против / Под ред. *С. Г. Келиной*. М., 1989. С. 123.

[37] *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…

[38] Уголовное право: Общая часть: учеб. / Под ред. *Н. Ф. Кузнецовой, Ю. М. Ткачевского и Г. Н. Борзенкова*. М., 1993. С. 51.

[39] Уголовное право России: Общая часть: учебник / Под ред. *Н. М. Кропачева, Б. В. Волженкина, В. В. Орехова*. СПб., 2006. С. 161.

5. Период современного российского государства

Современный период развития уголовного законодательства и российской науки уголовного права на начальном этапе своего формирования базировался на важнейших экономических, политических и социальных преобразованиях общества и государства с середины 80-х гг. XX в. Принято считать, что данный этап начался с 1991 г. К этому моменту в стране уровень зарегистрированных преступлений превысил 2,5 млн, количество всех совершенных уголовно наказуемых деяний в расчете на 100 тыс. человек возросло с 930 (в 1986 г.) до 1856 (в 1992 г.)[40]. В этот период отмечался небывалый рост организованной преступности, преступлений экономического характера, а также связанных с захватом заложников, похищением людей из корыстной заинтересованности и легализацией доходов, добытых преступным путем.

Фактически работа над созданием нового уголовного закона началась с первой половины 80-х гг., когда силами научного сообщества в Институте государства и права АН СССР была подготовлена теоретическая модель Общей части УК[41].

В начале 90-х гг. страна находилась в состоянии глубокого экономического и политического кризиса, что, безусловно, затрудняло процесс принятия нового уголовного закона, поэтому активно шло реформирование действовавшего (УК 1960 г.). В связи с криминальной обстановкой в стране были введены новые составы: организация и участие в незаконных вооруженных формированиях (ст. 77.2), воспрепятствование деятельности конституционных органов власти (ст. 79.1), похищение человека (ст. 125.1), торговля несовершеннолетними (ст. 125.2), захват заложников (ст. 126.1), незаконное повышение или поддержание цен (ст. 154.3), терроризм (ст. 213.3) и др. Некоторые деяния, утратившие общественную опасность, были декриминализированы.

Переход страны на рыночные отношения, приватизация обусловили иной подход к регламентации преступлений против собственности. Так, из УК 1960 г. была исключена глава о преступлениях против социалистической собственности, а имущественные преступления были объединены в одну главу о преступлениях против собственности.

Кроме этого, в Общую часть был добавлен такой вид наказания, как пожизненное лишение свободы (которое назначалось только в порядке помилования при замене смертной казни). Вместе с тем были исключены уголовные наказания в виде ссылки и высылки, а также такие виды освобождения от наказания, как условное осуждение к лишению свободы с обязательным привлечением осужденного к труду и условное освобождение из мест лишения свободы с обязательным привлечением осужденного к труду[42].

Однако «многочисленные поправки, вносимые в уголовный закон, все же не могли исправить положение, т. к. новой ситуации не отвечала сама

---

[40] Криминология: учеб. для вузов / Под общ. ред. *А. И. Долговой*. 3-е изд. М., 2007. С. 162.

[41] Уголовное право России: Общая часть: учебник / Под ред. *Н. М. Кропачева, Б. В. Волженкина, В. В. Орехова*… С. 161.

[42] См.: *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…

идеология Кодекса, заложенная в нем система приоритетов охраняемых ценностей и благ»[43].

В начале 1991 г. Государственно-правовое управление при Президенте РФ совместно с Комитетом по законодательству Верховного совета начало работу над проектом нового УК. В группу разработчиков входили ученые: А. Н. Игнатов, И. М. Гальперин, Ю. А. Красиков, С. Г. Келина, Э. Ф. Побегайло Г. М. Миньковский. Однако мнения участников во многом расходились, что привело к расколу внутри группы. В 1993 г. появился проект «Уголовное уложение России. Общая часть». Было предложено ограничить максимальный срок лишения свободы пятнадцатью годами, назначать наказание по совокупности преступлений, не выходя за пределы наказания за наиболее тяжкое из них, ввести понятие «уголовный проступок», реанимировать формальное определение преступления, в понятие умысла включить осознание противоправности. Вместе с тем некоторые положения данного проекта рассматривались исследователями как отказ от лучших традиций российского уголовного законодательства[44].

В декабре 1993 г. была принята Конституция РФ, в январе 1994 г. начал работу первый созыв Государственной Думы РФ, и 20 июля того же года Президент внес на рассмотрение законодательного органа проект УК, теперь уже подготовленный ГПУ и Комитетом по законодательству[45].

В декабре 1994 г. проект нового УК был готов, однако он претерпел огромное количество поправок и в конечном итоге был отклонен Советом Федерации. Ввиду этого была создана новая Комиссия (в ее состав входили представители Президента, Государственной Думы и Совета Федерации), которая проделала колоссальную работу и согласовала большинство поправок и замечаний. Так, была конкретизирована редакция части статей УК, в некоторые из них были введены новые положения, направленные на защиту конституционных прав и свобод граждан, защиту собственности, экономических интересов государства. Таким образом, 24 мая 1996 г. Уголовный кодекс был принят Государственной Думой РФ в согласительной редакции, одобрен Советом Федерации и 13 июня 1996 г. подписан Президентом РФ. Первые поправки в уголовный закон были внесены только через полтора года его действия[46].

С 1999 г. началась реформа уголовного закона и за последние несколько лет ежегодно принимались более 10 поправок в уголовное законодательство. Таким образом, в результате совершенствования действующего уголовного законодательства, на момент 1 января 2012 г. насчитывалось более ста федеральных законов, которые вносили изменения о дополнения в УК.

В последующем прослеживалась тенденция гуманизации уголовного закона. Федеральный закон от 9 марта 2001 г.[47] был направлен на «существенную либерализацию и корректировку карательной политики в отношении лиц, со-

---

[43] Современные проблемы и стратегия борьбы с преступностью / Науч. ред. *В. Н. Бурлаков, Б. В. Волженкин*… С. 116.

[44] Курс уголовного права: учеб. для вузов / Под ред. *Н. Ф. Кузнецовой, И. М. Тяжковой*. Т. 1: Общая часть: Учение о преступлении. С. 57 (автор главы — Н. Ф. Кузнецова).

[45] См.: *Кузнецова Н. Ф.* Уголовный кодекс России: история одного просчета // Человек и закон. 1995. № 2. С. 51.

[46] *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…

[47] СЗ РФ. 2001. № 11. Ст. 1002.

вершивших преступления небольшой и средней тяжести»[48]. Крупнейшая реформа УК, осуществленная посредством Федерального закона от 8 декабря 2003 г.[49], затронула и нормы Общей части. Существенную трансформацию претерпел институт множественности преступлений, всегда отражающийся на назначении наказания, т. е. на степени жесткости карательной политики. Начиная с 2004 г., можно отметить ужесточение уголовно-правовых мер, в том числе посредством использования норм Общей части в целях усиления борьбы с конкретными видами преступлений: терроризмом, экстремизмом, коррупцией, организованной преступностью, преступлениями против жизни, здоровья и половой неприкосновенности несовершеннолетних[50].

Такая тенденция гуманизации прослеживалась и в дальнейшем на всем этапе эволюции российского уголовного законодательства. Реформы либерального характера продолжались и в 2011 г., когда Федеральным законом от 7 декабря 2011 г.[51] были внесены изменения в Общую часть УК. Так, были введены новые правила категоризации преступлений, расширен круг преступлений небольшой тяжести. Вместе с тем суды сами могли, с учетом фактических обстоятельств дела, изменять категорию преступления на менее тяжкую, но не более чем на одну категорию.

По состоянию на 1 января 2011 г. изменения в Особенную часть УК вносились 94 федеральными законами. Ведущими тенденциями реформирования Особенной части являются криминализация, пенализация и дифференциация уголовной ответственности.[52]

Наряду с принятием УК 1996 г. активно развивалась и наука уголовного права, т. к. процесс законотворчества, несомненно, требует детального доктринального толкования новых уголовно-правовых норм.

В этот период увидели свет научные труды таких авторов, как Келин С. Г., Кудрявцев В. Н., Коробеев А. И., Лопашенко Н. А., И. А. Клепицкий, Волженкин Б. В., Ю. М. Антонян, Дубовик О. Л., Борзенков Г. Н. и др.

Активно начинает развиваться международное уголовное право. В центре внимания оказываются проблемы взаимодействия национального и международного уголовного права, источников последнего, уголовной юрисдикции государств и института выдачи преступников, системы и видов преступлений против мира и безопасности человечества (Г. И. Богуш, А. Г. Кибальник, О. Н. Ведерникова, А. Г. Волеводз, Л. В. Иногамова-Хегай, Н. Ф. Кузнецова, А. В. Наумов, К. В. Ображиев, М. В. Феоктистов, А. А. Малиновский, Е. Н. Трикоз, В. Ф. Цепелев). Транснациональный характер преступности, ее глобализация, создание системы международной уголовной юстиции, необходимость защиты мира и безопасности человечества еще долго будут определять актуальность указанного направления научных исследований[53].

---

[48] Стенограмма заседания Государственной Думы РФ от 19 мая 2000 г. // База данных «Стенограммы пленарных заседаний» на официальном сайте Гос. Думы РФ [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://asozd2.duma.gov.ru (дата обращения: 20.04.2018).

[49] СЗ РФ. 2003. № 50. Ст. 4848.

[50] *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…

[51] СЗ РФ. 2011. № 50. Ст. 7362.

[52] См.: *Комиссаров В. С.* Интервью журналу «Законодательство» // Законодательство. 2009. № 10. С. 8.

[53] См.: *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…

Лекция 3.
УГОЛОВНАЯ ПОЛИТИКА И ЕЕ ОСНОВНЫЕ НАПРАВЛЕНИЯ

Вопросы:

1. Понятие и формы реализации уголовной политики.
2. Содержание современной уголовной политики.

1. Понятие и формы реализации уголовной политики

Социально-политические реформы, которые происходят в стране на протяжении последних 30 лет, коренным образом изменили не только общественный уклад, основу экономических отношений субъектов, взаимодействия государства, общества и граждан, но и практически полностью изменили подходы к регулированию общественных отношений посредством норм права. Это привело к глобальной реформе практически всех отраслей права. Не стали исключением меры, регулирующие уголовно-правовые, уголовно-процессуальные, уголовно-исполнительные аспекты. Между тем, все эти изменения не могли осуществляться разрозненно, т. к. указанные отрасли права генетически связаны между собой. Кроме того, они должны служить не каким-то абстрактным, даже и установленных в них же, целям, а обеспечивать стабильность и поступательное развитие общества, достижение конкурентоспособности государства во внешней среде по многим направлениям.

В связи со всем вышесказанным в РФ реализуется определенная линия развития уголовного, уголовно-процессуального, уголовно-исполнительного и иного государства, которые обобщенно можно назвать уголовной политикой. Ее осознание является неотъемлемым элементом деятельности любого юриста, как участвующего в формировании или исполнении законодательства, так и изучающего и, тем более, преподающего право.

Нормативного или даже устоявшегося доктринального понятия уголовной политики в современном уголовном праве нет. Дословно политика (от греч. politik) трактуется как искусство управления государством, являющееся основным, профессиональным видом деятельности.

Зародившись как научная дефиниция, уголовная политика одним из направлений деятельности государства и нашла реальное воплощение в совокупности принимаемых норм уголовного законодательства. Она соответствует национальным задачам, целям, которые стоят перед государством, стратегии его развития, и осуществляется, прежде всего, в области издания и применения правовых норм.

Тем самым под уголовной политикой правильнее всего понимать принятую государством стратегию, определяющую принципы, методы, формы, средства воздействия на преступность, формирования благоприятной правовой

культуры и правосознания граждан, посредством издания специальных норм и осуществления определенных мероприятий.

Уголовная политика, в свою очередь, соответствует основным направлениям правовой политики государства, т. е. новые нормы, а также социально-организационные меры должны соответствовать другим нормам права, дополнять их и обеспечивать их реализацию. Так, уголовная политика в РФ соответствует целям, задачам и другим положениям конституционного законодательства.

Уголовная политика должна осуществляться в соответствии с политикой государства, генеральной линией его развития. Это предполагает, что уголовная политика должна обеспечивать реализацию тех социально-экономических задач, которые стоят перед государством. В частности, рыночная экономика, социальное государство, ориентированность на построение постиндустриального общества во-многом определяют содержание тех мер, которые направлены на совершенствующие уголовного законодательства.

Уголовная политика должна учитывать и место государства в современном локализованном виде, отражать интересы страны во внешней среде.

Уголовная политика может быть интерпретирована в широком и узком смысле. В широком смысле она представляет собой не только меры уголовно-правового, но и уголовно-процессуального, уголовно-исполнительного, а также организационного характера, влияющие на состояние преступности в стране. В узком смысле уголовная политика включает в себя конкретные меры, касающиеся издания и применения норм материального права.

Уголовная политика имеет собственные формы выражения:

1. Принятие директив, стратегий и других основополагающих документов, в которых содержится генеральная линия развития уголовного и смежного с ним права.

2. Издание норм права, предметом которых являются уголовно-правовые и смежные с ними отношения.

3. Применение норм права в деятельности правоохранительных и иных органов, а также самостоятельно гражданами. Компетентные органы в связи с этим издают акты применения права.

4. Толкование права и формирование уголовно-правовой доктрины.

5. Формирование правовой культуры и правосознания граждан.

2. Содержание современной уголовной политики

Современная уголовная политика в России определяется рядом документов стратегического характера. В частности, приняты и действуют Стратегия национальной безопасности Российской Федерации[54], Стратегия государственной антинаркотической политики Российской Федерации до 2020 г.[55], Стратегия безопасности дорожного движения в Российской Федерации на 2018—2024 гг.[56], Стратегия экономической безопасности Российской Федерации на период до 2030 г.[57], Стратегия по противодействию незаконному обороту промышленной продукции в Российской Федерации на период до 2020 г. и плановый период до 2025 г.[58], Стратегия противодействия экстремизму в Российской Федерации до 2025 г.[59], Концепция противодействия терроризму в Российской Федерации[60] и т. д.

Вместе с тем в России нет принятой единой стратегии противодействия преступности и развития уголовного законодательства. Все вышеперечисленные, а также иные документы призваны консолидировать усилия государства, общества и граждан в отдельных отраслях, однако создание единой организационно-правовой основы противодействия преступности в РФ, по-прежнему не осуществлено.

В РФ процесс реформирования уголовного и смежного с ним законодательства является фактически непрерывным. Вообще единственным источником уголовного законодательства в России является УК РФ 1996 г. Все новые нормативные правовые акты, которые в той или иной степени регулируют общественные отношения в области уголовного права, подлежат обязательному включению в текст УК РФ. Вместе с тем часть норм, имеющих по отношению к диспозициям статей Особенной части УК РФ бланкетный характер, изменяются и дополняются, что вносит существенные изменения в реализацию уголовной политики. Так, изменения и дополнения правил дорожного движения последних лет существенно изменили пределы применения ст. 264 УК РФ, устанавливающей пределы ответственности за нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств.

---

[54] Стратегии национальной безопасности Российской Федерации: указ президента Рос. Федерации от 31 дек. 2015г. № 683 // СЗ РФ. 2016. № 1 (Ч. II). Ст. 212

[55] Об утверждении Стратегии государственной антинаркотической политики Российской Федерации до 2020 года: указ президента Рос. Федерации от 9 июня 2010 г. № 690 // Рос. газ. № 128. 2010. 15 июня.

[56] Об утверждении Стратегии безопасности дорожного движения в Российской Федерации на 2018—2024 годы: распоряжение Правительства Рос. Федерации от 8 янв. 2018 г. № 1-р // Рос. газ. № 15. 2018. 25 янв.

[57] О Стратегии экономической безопасности Российской Федерации на период до 2030 года: указ президента Рос. Федерации от 13 мая 2017 г. № 208 // СЗ РФ. 2017. 15 мая № 20. Ст. 2902

[58] Об утверждении Стратегии по противодействию незаконному обороту промышленной продукции в Российской Федерации на период до 2020 года и плановый период до 2025 года: распоряжение Правительства Рос. Федерации от 5 дек. 2016 г. № 2592-р // СЗ РФ, 12.12.2016. № 50. Ст. 7159

[59] Утверждена Президентом РФ 28.11.2014 № Пр-2753.

[60] Утверждена Президентом РФ 05.10.2009.

В ходе совершенствования уголовного законодательства часть норм из текста Особенной части УК РФ исключается (происходит декриминализация), иногда законодатель включает в УК РФ новые составы преступлений, тем самым криминализуя общественно опасное деяние.

В отдельных случаях реформы УК РФ не затрагивают содержания диспозиций статей Особенной части УК РФ, изменяя лишь их санкции. В таком случае происходит изменение пределов их пенализации.

Процессы криминализации и пенализации напрямую связаны с дифференциацией уголовной ответственности, суть которой состоит в выработке адекватных характеру и степени общественной опасности преступления и иных обстоятельств, связанных с его совершением, мер уголовно-правового воздействия на виновного. Параллельно с этим в рамках реализации уголовной политики происходит индивидуализация наказаний, т. е. избрания того вида, а также того размера или срока наказания, которые наиболее соответствуют его задачам и способствуют достижению его целей.

Важной формой реализации норм права выступает правоприменительная деятельность. От того, насколько качественно, своевременно и адекватно будут применены соответствующие нормы, зависит доверие граждан к правоохранительной системе, неотвратимость наказания, исключение причин и условий совершения конкретных преступлений. В частности, следователь и дознаватель, осуществляющие предварительное расследование по конкретному делу, изучают обстоятельства, способствующие совершению преступлений, и принимают меры по их устранению.

Толкование права, формирование уголовно правовой доктрины также существенно влияет на реализацию уголовной политики. От того, насколько точно будут раскрыты те или иные положения уголовного закона, во многом зависит эффективность действия этого закона. Особое значение в настоящее время имеет судебное толкование норм уголовного права, выражающееся в издании постановлений Пленума Верховного суда РФ.

В настоящий момент в России уровень правосознания, правовой грамотности населения катастрофически низок. Граждане, которые не знают своих прав и свобод, не имеют возможности их защитить, а часто и не знают об их нарушении. Отсутствие веры в торжество социальной справедливости, незнание элементарных принципов действия уголовного права приводит к падению авторитета уголовного закона и существенно затрудняет его применение. Многие граждане не совершают преступления не потому, что это противоестественно для человека, а потому, что боятся наказания, что недопустимо для правового государства.

Подводя итоги темы уголовной политики, резюмируем следующее. Уголовная политика составляет собой часть политики государства, направленной на противодействие преступности. Этим меры носят как уголовно-правовой характер (в узком смысле понятия), так и уголовно-процессуальный и уголовно-исполнительный характер (в широком смысле понятия).

Противодействие преступности осуществляется посредством издания, изменения и отмены соответствующих норм, повышения качества правоприменительной деятельности, уровня правосознания и правовой культуры граждан.

В качестве основных направлений современной уголовной политики РФ следует выделить следующие: борьба с коррупционной преступностью, борьба с терроризмом и экстремизмом, борьба с неосторожной преступностью (прежде всего, в сфере движения и эксплуатации транспорта), борьба с преступлениями в сфере экономики. Эти направления реализуются посредством оптимизации действующих норм, криминализации новых вариантов общественно опасного поведения, проработки базовых теоретических конструкций, таких как, например, наказания, иные меры уголовно-правового характера и т. д.

Лекция 4
УГОЛОВНЫЙ ЗАКОН

Вопросы:

1. Понятие и признаки уголовного закона.
2. Структура уголовного закона.
3. Принципы действия уголовного закона.
4. Толкование уголовного закона.

1. Понятие и признаки уголовного закона

Уголовный закон представляет собой кодифицированный нормативный правовой акт, принятый высшим государственным законодательным органом РФ, имеющий высшую юридическую силу на всей территории РФ, определяющий преступность и наказуемость деяния, перечь оснований освобождения от уголовной ответственности и наказания, а также иные меры уголовно-правового характера.

Уголовный кодекс РФ является единственным источником российского уголовного права. Основывается уголовный закон на Конституции РФ, а также общепризнанных нормах и принципах международного законодательства. Иные нормативные правовые акты, принимаемые Государственной думой РФ, определяющие преступность и наказуемость, а также отдельные институты уголовного права подлежат в обязательном порядке включению в действующий УК.

Нормы международного законодательства, устанавливающие уголовную ответственность также напрямую не реализуются, а подлежат обязательному включению в УК РФ.

Не являются источниками уголовного права постановления Пленума Верховного Суда РФ, данные акты носят разъяснительный характер; а также не относятся к источникам уголовного права нормативные акты правительства и различных ведомств.

Признаки уголовного закона:

— уголовный закон принимается высшим органом законодательной власти, т. е. компетенцией принимать нормы уголовного закона наделена лишь нижняя палата Федерального собрания РФ (Государственная Дума РФ), законодательные органы субъектов РФ таким полномочиями не наделены;

— уголовный закон является кодифицированным нормативным актом, т. е. является строго упорядоченной совокупностью юридических норм, взаимосвязанных между собой, для него характерна внутренняя структура, достаточно большой объем и т. д.;

— уголовный закон имеет юридическую силу, т. е. его действие в равной степени реализуется на всей территории РФ, на всех лиц находящихся на территории РФ, а в случаях, специально предусмотренных законом, и за ее пределами, кроме того иные нормативные акты (федеральные законы, ведомственные акты и т. д.) не должны противоречить ему, в случае выявления противоречия применению подлежит Уголовный кодекс РФ;

— уголовный закон носит нормативный характер, т. е. состоит из юридических норм, которые являются общеобязательными;

— только уголовный закон содержит нормы, определяющие перечень деяний, признаваемых преступлениями, виды и размеры наказаний, подлежащих применению в случае их совершения, а также основания освобождения от уголовной ответственности и наказания и институты уголовного права.

Помимо названных в юридической литературе говорится, что уголовный закон является инструментом противодействия преступности, способствует воспитанию граждан и повышению их уровня правосознания и является социально обусловленным[61].

2. Структура уголовного закона

Уголовный закон, как и любой нормативный правовой акт, имеет свою структуру. Поскольку Уголовный кодекс РФ является единственным источником уголовного права и только им регламентируются основания применения уголовной ответственности и наказания, иных мер уголовно-правового характера, а также основания освобождения от уголовной ответственности и наказания (ст. 1 и ст. 3 УК РФ), то структура уголовного закона сводится к структуре Уголовного кодекса РФ.

Уголовный кодекс РФ состоит из двух частей: Общей и Особенной. Части в свою очередь делятся на разделы. В Общей части УК РФ содержится 6 разделов: уголовный закон, преступление, наказание, освобождение от уголовной ответственности и наказания, уголовная ответственность несовершеннолетних и иные меры уголовно-правового характера. В Особенной части УК РФ также содержится шесть разделов: преступления против личности, преступления в сфере экономики, преступления против общественной безопасности

[61] Уголовное право России. Части Общая и Особенная / отв. ред *А. И. Рарог*. М.: Проспект, 2013. С. 25.

и общественного порядка, преступления против государственной власти, преступления против военной службы, преступления против мира и безопасности человечества. Нумерация разделов осуществляется римскими цифрами.

Каждый раздел в своей структуре имеет главы: раздел 1 содержит гл. 1 «Задачи и принципы Уголовного кодекса РФ» и гл. 2 «Действие уголовного закона во времени и пространстве»; раздел 2 — гл. 3 «Понятие преступления и виды преступлений», гл. 4 «Лица, подлежащие уголовной ответственности», гл. 5 «Вина», гл. 6 «Неоконченное преступление», гл. 7 «Соучастие в преступле нии», гл. 8 «Обстоятельства, исключающие преступность деяния»; раздел 3 гл. 9 «Понятие и цели наказания. Виды наказаний», гл. 10 «Назначение наказания»; раздел 4 — гл. 11 «Освобождение от уголовной ответственности», гл. 12 «Освобождение от наказания», гл. 13 «Амнистия. Помилование. Судимость»; раздел 5 в своей структуре содержит одну главу — «Особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних»; в разделе 6 — гл. 15 «Принудительные меры медицинского характера», гл. 15.1 «Конфискация имущества», гл. 15.2 «Судебный штраф».

Разделы Особенной части УК РФ содержат следующие главы: раздел 7 — гл. 16 «Преступления против жизни и здоровья», гл. 17 «Преступления против свободы, чести и достоинства личности», гл.18 «Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности», гл. 19 «Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина», гл. 20 «Преступления против семьи и несовершеннолетних»; раздел 8 — гл. 21 «Преступления против собственности», гл. 22 «Преступления в сфере экономической деятельности», гл. 23 «Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях»; раздел 9 гл. 24 «Преступления против общественной безопасности», гл. 25 «Преступления против здоровья населения и общественной нравственности», гл. 26 «Экологические преступления», гл. 27 «Преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта», гл. 28 «Преступления в сфере компьютерной информации»; раздел 10 — гл. 29 «Преступления против основ конституционного строя и безопасности государства», гл. 30 «Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления», гл. 31 «Преступления против правосудия», гл. 32 «Преступления против порядка управления». Разделы 11 и 12 содержат в своей структуре по одной главе, и эти главы называются так же, как и разделы «Преступления против военной службы» и «Преступления против мира и безопасности человечества». Нумерация глав осуществляется арабскими цифрами.

Главы содержат статьи, статьи — части, части — пункты. Нумерация статей сквозная, единая для всего закона, осуществляется арабскими цифрами. Вновь вводимые статьям присваивается номер с надстрочной нумерацией в соответствии с их расположением, например, ст.ст. 159^1, 159^2 УК РФ и т. д., номера статей, которые утратили свою силу, вновь вводимым не присваиваются.

Статьи как Общей, так и Особенной частей структурно делятся на части, части на пункты. Части, так же, как главы и статьи, нумеруются арабскими цифрами, пункты не нумеруются, а имеют буквенное обозначение.

Общая и Особенная части уголовного закона взаимосвязаны, реализовываться в отрыве друг от друга не могут, для реализации любой статьи Особен-

ной части правоприменитель должен учитывать положения ряда статей Общей части, так, например, чтобы привлечь виновного к уголовной ответственности за преступление, предусмотренное ч. 1 ст. 105 УК РФ — простое убийство, необходимо учесть положения, ст.ст. 8, 19, 20, 25 УК РФ, а в зависимости от обстоятельств конкретного преступления, и других статей УК РФ.

В Общей части содержатся следующие виды норм: нормы принципы, например, ст.ст. 3—7 УК РФ, нормы определения (ч. 1 ст. 14 УК РФ), нормы декларации, нормы правила. В целом можно отметить, что здесь содержаться статьи, определяющие принципы уголовного права, принципы действия уголовного законодательства во времени, пространстве и по кругу лиц, основание уголовной ответственности, понятия преступления и наказания, виды уголовных наказаний, иные меры уголовно-правового характера, иначе говоря, основные институты уголовного права.

Нормами Особенной части предусмотрены составы преступлений, т. е. деяния, в случае совершения которых виновное лицо может быть привлечено к уголовной ответственности, также виды и размеры уголовных наказаний за их совершение. Перечень уголовно-наказуемых деяний исчерпывающий и строго определённый.

Как правило, каждая часть отдельной статьи содержит самостоятельную норму. Структура уголовно-правовой нормы не совсем традиционна, хотя и позволяет выделить гипотезу, диспозицию, санкцию.

Гипотеза — часть уголовно-правовой нормы, которая содержит указание на юридически значимые обстоятельства, при которых субъекты уголовно-правовых отношений могут в них вступить. Гипотеза в уголовном праве имеет свою специфику, ее нельзя выделить ни в статьях Общей части, ни в статьях Особенной части, принято считать, что положения Общей части в своей совокупности выступают гипотезой к нормам Особенной части Уголовного кодекса РФ.

Диспозиция — часть уголовно-правовой нормы, содержащая определенный набор признаков преступного деяния. Уголовно-правовая доктрина выделяет несколько видов диспозиций: простая (назывная), описательная, ссылочная, бланкетная и комбинированная (смешанная)[62].

Простая диспозиция содержит указание на преступление, однако не указывает на его признаки. Таких диспозиций в уголовном законе не много, как правило, законодатель использует их в тех случаях, когда деяние просто, представление о нем устоялось в правоприменительной практике. Классическим примером данного вида диспозиции является ч. 1 ст. 126 УК РФ — похищение человека.

Описательная диспозиция в отличии от назывной не только указывает вид преступного деяния, но и содержит его признаки, позволяющие проводить квалификацию. Примером такой диспозиции является ч. 1 ст. 105 УК РФ, определяющая убийство, т. е. умышленное причинение смерти другому лицу, также

[62] Уголовное право России. Общая и Особенная части: учебник / Отв. ред. *Ю. В. Грачева, А. И. Чучаев*. М.: КОНТРАКТ, 2017; Уголовное право России. Части Общая и Особенная: учеб. 2-е изд., перераб. и доп. / Под ред. *А. В. Бриллиантова*. М.: Проспект, 2015; Уголовное право Российской Федерации. Общая часть: учеб. для вузов / Под ред. *В. С. Комиссарова, Н. Е. Крыловой, И. М. Тяжковой*. М.: Статут, 2012.

в качестве примера можно привести ч.1 ст. 158 УК РФ: кража, т. е. тайное хищение чужого имущества, ч. 1 ст. 163 УК РФ и т. д.

Ссылочная диспозиция называет вид преступного указывает его признаки, однако для их полного уяснения правоприменителю следует обратиться к иным нормативным правовым актам. В качестве примере можно привести ч. 1 ст. 264 УК РФ: нарушение лицом, управляющим автомобилем, трамваем либо другим механическим транспортным средством, правил дорожного движения или эксплуатации транспортных средств, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека, следовательно, для установления признаков состава преступления следователь должен обратиться к постановлению Правительства РФ от 23.10.1993 № 1090 «О Правилах дорожного движения» и выяснить имело ли место нарушение правил дорожного движения в принципе.

Бланкетная норма, в свою очередь, называет вид преступления, указывает на его признаки, однако для полного их уяснения необходимо обратиться к иной норме уголовного закона. Например, действующим законодательством предусмотрена уголовная ответственность за убийство матерью новорожденного ребенка (ст. 106 УК РФ), убийство, совершенное в состоянии аффекта (ст. 107 УК РФ), убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны, либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 108 УК РФ). В диспозициях названных норм говорится об убийстве, а его признаки описаны в ч. 1 ст. 105 УК РФ.

Законодатель нередко при конструировании нормы уголовного закона прибегает к сочетанию различных способов; так, норма одновременно может быть и описательной и ссылочной, бланкетной и ссылочной, описательной и бланкетной и т. д., такие нормы принято называть комбинированными (смешанными).

Санкция — это часть уголовно-правовой нормы в которой содержится виды и размеры наказания, подлежащие применению к лицу, признанному виновным в совершении преступления. Выделяют следующие виды санкций: абсолютно определенные, относительно определенные, альтернативные и кумулятивные.

Абсолютно определенная санкция содержит указание на один вид уголовного наказания, и его размер четко указан, например, смертная казнь. Справедливости ради отметим, что действующий уголовный закон не предусматривает таковых.

Относительно определенной называет санкция, которая содержит в себе вид наказания и его пределы (либо верхний предел, либо нижний и верхний). Таким санкций большинство. Например, …деяние наказывается ограничением свободы на срок до трех лет, либо она может быть изложена так: деяние наказывается лишением свободы на срок от восьми до двадцати лет.

Альтернативная санкция содержит указание на несколько видов наказаний и их размеры, например, ст. 106 УК РФ предусматривает наказание в виде ограничения свободы на срок от двух до четырех лет, либо принудительными работами на срок до пяти лет, либо лишением свободы на тот же срок.

Кумулятивная санкция, в отличие от альтернативной, содержит указание на основной и дополнительный вид наказания, а также их размеры, например, «…наказывается ограничением свободы на срок от двух до четырех лет, либо

принудительными работами на срок до пяти лет, либо лишением свободы на тот же срок» (ч. 1 ст. 105 УК РФ).

Отдельно необходимо упомянуть о таком элементе статьи, как примечание. Чаще всего оно содержится в нормах Особенной части УК РФ. Примечание содержит разъяснительные нормы; так, примечание к ст. 139 УК РФ содержит определение жилища, которое является справедливым для всех норм УК РФ, помимо определения в примечании может быть разъяснен какой-либо признак состава преступления, как в примечании к ст. 141.1 УК РФ, где раскрываются критерии крупного размера, справедливые для данного состава преступления. И наконец, в примечании может быть предусмотрено специальное основание освобождения от уголовной ответственности, например, примечание к ст. 126 УК РФ.

3. Принципы действия уголовного закона

Уголовный кодекс РФ содержит главу 9, которой регламентированы принципы действия уголовного закона во времени, в пространстве и по кругу лиц.

Статья 9 УК РФ гласит, что преступность и наказуемость совершенного преступления определяется уголовным законом, действовавшим во время его совершения. Закон считается действующим, если он вступил в силу и не утратил свое действие. Уголовный кодекс РФ относится к федеральным законам, порядок вступления в действие таких нормативных правовых актов сегодня строго урегулирован[63].

Днем принятия уголовного закона является день его принятия Государственной думой РФ в окончательной редакции. Как правило, федеральные законы проходят три чтения в нижней палате Федерального Собрания РФ. Затем закон поступает на подпись к Президенту РФ, после того как он будет подписан, нормативный правовой акт подлежит обязательному опубликованию в течение семи дней.

Источники официального опубликования определены, к ним относятся «Парламентская газета», «Российская газета», «Собрание законодательства Российской Федерации» и «Официальный интернет-портал правовой информации» (www.pravo.gov.ru).

Официальным опубликованием считается его полнотекстовое размещение в указанных источниках, однако закон не запрещает его дальнейшее опубликование в иных печатных изданиях либо в виде самостоятельного издания.

Федеральный закон вступает в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней после его официального опуб-

[63] См.: О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания: федер. закон от 14 июня 1994 г. № 5-ФЗ // СЗ РФ. 1994. № 8. Ст. 801; О порядке опубликования и вступления в силу Федеральных законов: указ президента Рос. Федерации от 5 апр. 1994 г. № 662 // Рос. газ. № 64. 1994. 6 апр.

ликования. Также отметим, что в самом федеральном законе может быть указана дата вступления его в силу, но не ранее чем по истечении десяти дней после официального опубликования, именно таким порядком вступал в силу действующий УК РФ[64].

Федеральный закон утрачивает свое действие по нескольким основаниям: во-первых, он считается утратившим силу с момента вступления в действие иного федерального закона, его замещающего; во-вторых, он может быть отменен, в-третьих, федеральный закон может утратить силу по истечении периода времени, указанного в нем самом. Также федеральный закон может быть признан неконституционным, и в этом случае он тоже утрачивают свое действие. Конституционным судом РФ выносится постановление, в котором может быть указана либо дата, когда федеральный закон утрачивает свое действие, либо иные условия, при которых он может утратить свое действие либо не утратить (Постановление Конституционного Суда РФ от 11.12.2014 № 32-П «По делу о проверке конституционности положений статьи 159.4 Уголовного кодекса Российской Федерации в связи с запросом Салехардского городского суда Ямало-Ненецкого автономного округа»).

По общему правилу, уголовный закон, утративший юридическую силу, не подлежит применению, однако при реализации ультраактивного принципа имеет место применение уголовного закона, утратившего юридическую силу в отношении деяния, совершенного в период действия этого нормативного правового акта, но только при условии, если ранее действовавший закон является более мягким по отношению к ныне действующему закону.

В целом же уголовный закон распространяется лишь на деяния, совершенные в период его действия, т. е. имеет перспективное действие. Для реализации этого принципа необходимо понимать, что такое время совершения преступления. Законодатель в этом отношении указал следующее: временем совершения преступления является время совершения общественно опасного деяния независимо от времени наступления последствий (ч. 2 ст. 9 УК РФ). В этом смысле действующий закон является прогрессивным, поскольку поставил точку в спорах, имевших место в доктрине. Кроме того, это положение универсально, поскольку применимо к любому преступлению независимо от конструкции состава преступления (формальный, материальный или усеченный). Преступления с формальным, материальным и усеченным составом в качестве обязательного признака состава преступления имеют деяние в форме действия или бездействия, а преступные последствия могут иметь место лишь в материальных составах.

Помимо названных принципов необходимо упомянуть о ретроактивном принципе действия уголовного закона, или обратной силе.

Законодатель установил, что уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу (ч. 1 ст. 10 УК РФ). Данное положение распространяется на определенные категории лиц:

— на лиц, совершивших соответствующие деяния до вступления такого закона в силу;

---

[64] См.: О введении в действие Уголовного кодекса Российской Федерации: федер. закон от 13 июня 1996 г. № 64-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2955.

— на лиц, отбывающих уголовное наказание;

— на лиц, отбывших наказание, но судимость, которых не снята или не погашена.

Также в законе имеется уточнение: закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

Для уяснения названного принципа необходимо определить следующие категории, что́ понимается под законом, устраняющим преступность деяния, смягчающим наказание, а также иным образом улучшающим положение лица, совершившего преступление.

Закон, устраняющий преступность деяния — это закон в котором декриминализовано какое-либо преступление. Так, в действующем Уголовном кодексе РФ не предусмотрена уголовная ответственность за преследование гражданина за критику (ст. 139.1 УК РСФСР), на основании издания Федерального закона от 08.12.2003 № 162-ФЗ был декриминализован состав преступления, предусмотренный ст. 200 УК РФ (обман потребителей). Помимо этого преступность деяния может быть устранена, например, путем изменения возраста лица, подлежащего уголовной ответственности, расширения перечня обстоятельств, исключающих преступность деяния и т. д.

Закон признается смягчающим наказание, если в санкции статьи предусмотрено более мягкое наказание по сравнению с ранее действовавшим, если виды наказаний остались прежними, но его размеры меньше (снижены верхний и нижний пределы, либо нижний снижен, а верхний остался прежним, нижний остался прежним, а верхний снижен). Закон не будет считаться более мягким, если нижний предел санкции снижен, а верхний, наоборот, увеличен. Также закон будет считаться более мягким, если в новой редакции не предусмотрено дополнительное наказание либо дополнительное наказание также является более мягким по отношению к закону в первоначальной редакции.

Если уголовный закон иным образом улучшает положение лица, совершившего преступление, он также имеет обратную силу — предусматривает новое основание освобождения лица от уголовной ответственности или от наказания; так, до принятия ФЗ от 21.02.2010 № 16-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» ст. 82 УК РФ могла быть применена лишь в отношении беременных женщин, женщин, имеющих детей в возрасте до 14 лет, признанных виновными в совершении преступления, однако теперь действие названной нормы распространяется и в отношении мужчин, имеющих детей в возрасте до 14 лет и при этом являющихся единственным родителем.

Принцип обратной силы может быть применён, как сказано выше, к лицам отбывающим наказание (в этом случае ранее назначенное наказание должно быть приведено в соответствие с вновь предусмотренным), если лицо уже отбыло наказание, но имеет неснятую или непогашенную судимость, то данное правовое последствие также должно быть пересмотрено в соответствии с уголовным законом, вновь вступившим в силу (может быть сокращен срок судимости либо она может быть снята вовсе).

Уголовный закон, каким либо образом ухудшающий положение лица, признанного виновным в совершении преступления, обратной силы не имеет,

и в этом случае применению подлежит закон, действовавший во время совершения преступления.

Помимо принципов действия уголовного закона во времени статьями УК РФ предусмотрены его принципы действия в пространстве, первым из них является территориальный принцип действия уголовного закона, он предусмотрен ст. 11 УК РФ — лицо, совершившее преступление на территории РФ, подлежит уголовной ответственности по УК РФ. Данный принцип означает, что действие УК РФ распространяется на всей без исключения территории РФ и на всех лиц, совершивших общественно опасное деяние. Государственная принадлежность виновного лица не имеет значения, т. е. закон распространяет свою юрисдикцию на граждан Российской Федерации, иностранных граждан и лиц без гражданства.

Территорией Российской Федерации признается территория ее субъектов, внутренние воды, территориальное море и воздушное пространство над ними. Кроме того, юрисдикция законодательства РФ распространяется на континентальный шельф и исключительную экономическую зону РФ (ст. 67 Конституции РФ, ч. 2 ст. 11 УК РФ).

Территория РФ ограничена государственной границей РФ, под которой понимается линия и проходящая по этой линии вертикальная поверхность, определяющие пределы государственной территории (суши, вод, недр и воздушного пространства) Российской Федерации (ст. 1 Закона РФ от 01.04.1993 № 4730-1 «О Государственной границе Российской Федерации»)

К суше относится все сухопутное пространство в пределах границы РФ.

Воды включают в себя внутренние водное пространство и территориальное море. К внутреннему водному пространству относятся реки, озера, воды портов, заливов, бухт, губ и лиманов, берега которых полностью относятся к территории РФ. В целом можно сказать, что внутренние морские воды — это те воды, которые расположенные в сторону берега от исходных линий, от которых отмеряется ширина территориального моря Российской Федерации[65].

Территориальное море — примыкающий к сухопутной территории или к внутренним морским водам морской пояс шириной 12 морских миль, отмеряемых от исходных линий.

Недра, согласно законодательству РФ, признаются частью земной коры, расположенной ниже почвенного слоя, а при его отсутствии — ниже земной поверхности и дна водоемов и водотоков, простирающейся до глубин, доступных для геологического изучения и освоения[66].

Воздушное пространство — пространство, находящееся над сущей и водами РФ в пределах государственной границы РФ. Данный термин законодателем не определен, нет его регламентации и в международном праве. Однако есть устоявшийся подход в международной правоприменительной практике: воздушным пространством принято считать воздушный столб над территорией

[65] См.: О внутренних морских водах, территориальном море и прилежащей зоне Российской Федерации: федер. закон от 31 июля 1998 г. № 155-ФЗ (ред. от 03.07.2016) // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3833.

[66] См.: О недрах: Закон Рос. Федерации от 21 февр. 1992 г. № 2395-1 (ред. от 30.09.2017) // СЗ РФ. 1995. № 10. Ст. 823.

РФ высотой 100 миль над уровнем моря. Выше указанного пространства находится космическое пространство.

Континентальным шельфом РФ признается морское дно и недра подводных районов, находящиеся за пределами территориального моря Российской Федерации на всем протяжении естественного продолжения ее сухопутной территории до внешней границы подводной окраины материка. Если подводная окраина материка простирается на расстояние более 200 морских миль от указанных исходных линий, внешняя граница континентального шельфа совпадает с внешней границей подводной окраины материка, определяемой в соответствии с нормами международного права[67].

Исключительная экономическая зона представляет собой морской район, находящийся за пределами территориального моря и прилегающий к нему, с особым правовым режимом, установленным Федеральным законом, международными договорами Российской Федерации и нормами международного права. Границы исключительной экономической зоны определены с одной стороны внешней границей территориального моря, с другой — расстоянием, равным 200 морским милям от исходных линий, от которых отмеряется ширина территориального моря, если иное не предусмотрено международными договорами РФ[68].

Экстерриториальный принцип предусмотрен ч. 3 ст. 11 УК РФ. Согласно указанной норме юрисдикция национального уголовного законодательства РФ распространяется на воздушные и водные суда, находящиеся за пределами территории РФ. Так, Уголовный кодекс РФ в полной мере распространяет свое действие на военные воздушные и водные суда РФ, независимо от их места расположения: находятся они в открытом воздушном или водном пространстве, либо они находятся они в порту иностранного государства, лица, совершавшие преступления на борту этих судов, подлежат уголовной ответственности по УК РФ. Однако в случае совершения преступления лицами, находящимися на военном воздушном или водном судне, данному судну может быть предложено покинуть территорию порта иностранного государства.

Несколько иная ситуация с воздушными и водными судами предписанными к порту РФ. В случае совершения преступления лицами, находящимися на борту такого судна уголовная ответственность может наступить в соответствии с уголовным законодательством РФ, если судно находилось в открытом водном или воздушном пространстве за пределами территории РФ и иное не предусмотрено международными договорами РФ.

Принцип дипломатического иммунитета закреплен в ч. 4 ст. 11 УК РФ. Так, если представитель иностранного государства либо иной гражданин, пользующийся дипломатическим иммунитетом, совершит преступление на территории РФ, то вопрос об уголовной ответственности данного лица надлежит решать

---

[67] См.: О континентальном шельфе Российской Федерации: федер. закон от 30 нояб. 1995 № 187-ФЗ (ред. от 02.05.2015) // СЗ РФ. 1995. № 49. Ст. 4694

[68] См.: Об исключительной экономической зоне Российской Федерации: федер. закон от 17 дек. 1998 г. № 191-ФЗ // СЗ РФ 1998. № 51. Ст. 6273

в соответствии с нормами международного права[69]. В этом контексте важно определить круг лиц, которые пользуются дипломатическим иммунитетом. Пунктом 7 ППВС РФ № от 10 октября 2003 г. определен примерный круг таких лиц, на основании норм международного законодательства: главы дипломатических представительств, члены представительств, имеющие дипломатический ранг, и члены их семей, если последние не являются гражданами государства пребывания. К иным лицам, пользующимся иммунитетом, относятся, в частности, главы государств, правительств, главы внешнеполитических ведомств государств, члены персонала дипломатического представительства, осуществляющие административно-техническое обслуживание представительства, члены их семей, проживающие вместе с указанными лицами, если они не являются гражданами государства пребывания или не проживают в нем постоянно, а также другие лица, которые пользуются иммунитетом согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и международным договорам Российской Федерации[70].

В ч. 1 ст. 12 УК РФ закреплен принцип гражданства. Данный принцип распространяет свое действие на граждан РФ и лиц без гражданства, постоянно проживающие на территории РФ. К гражданам РФ относятся лица, имеющие устойчивую правовую связь с РФ, выражающуюся в совокупности их взаимных прав и обязанностей. Лицами без гражданства признаются лица, не являющиеся гражданами РФ и не имеющие гражданства (подданства) другого государства[71]. В случае совершения данными категориями лиц преступлений против интересов, охраняемых уголовным законодательством РФ за пределами РФ вопрос об уголовной ответственности должен решаться в соответствии с УК РФ, при условии отсутствия в отношении них решения иностранного государства. Законодательство РФ запрещает выдачу граждан РФ иностранным государствам.

Покровительственный принцип[72] предусмотрен ч. 2 ст. 12 УК РФ. Распространяется данный принцип только в отношении деяний, совершенных военнослужащими РФ, проходящими военную службу в воинских частях, дислоцированных за пределами РФ. В случае совершения ими преступления, предусмотренного УК РФ, вопрос об уголовной ответственности таких лиц решается в соответствии с нормами УК РФ, если иное не предусмотрено международны-

---

[69] См.: Конвенция о привилегиях и иммунитетах Объединенных Наций 1946 года // Междунар. публ. право. Сб. док-тов. Т. 1. М.: БЕК, 1996. С. 237—241. Конвенция о привилегиях и иммунитетах специализированных учреждений 1947 года // Междунар. публ. право. Сб. док-тов. Т. 1. М.: БЕК, 1996. С. 279—300. Венская конвенция о дипломатических сношениях 1961 года // Ведомости ВС СССР. 29 апр. 1964 г. № 18. Ст. 221. Венская конвенция о консульских сношениях 1963 года // Сб. междунар. договоров СССР, вып. XLV. М., 1991. С. 124—147.

[70] О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации: пост. Пленума Верховн. Суда Рос. Федерации от 10 окт. 2003 г. № 5 (ред. от 05.03.2013) // Бюл. Верховн. Суда РФ. 2003. № 12.

[71] См.: О гражданстве Российской Федерации: федер. закон от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ (ред. от 29.07.2017) // СЗ РФ. 2002. № 22. Ст. 2031.

[72] Также в юридической литературе можно встретить название «принцип специальной миссии».

ми договорами РФ. Покровительственный принцип реализуется в случаях совершения военнослужащими преступлений против военной службы, а также преступлений общеуголовной направленности на территории воинских частей. Во всех иных случая военнослужащие несут уголовную ответственность в соответствии с международными договорами либо в соответствии с законодательством страны пребывания.

Частью 3 ст. 12 УК РФ предусмотрены два принципа действия уголовного законодательства — реальный и универсальный. Оба названных принципа реализуются в случаях совершения преступлений иностранными гражданами (лицами, не имеющими гражданства РФ, и имеющими гражданство (подданство) иностранного государства)[73] и лицами без гражданства, постоянно не проживающими на территории РФ за пределами территории РФ, совершавшими преступление за пределами РФ, но привлекаемых к уголовной ответственности на территории РФ, если ранее они не были осуждены в иностранном государстве.

Реальный принцип имеет место, если преступление нарушает:

— интересы РФ;

— интересы гражданина РФ;

— интересы лица без гражданства, постоянно проживающего на территории РФ.

Универсальный принцип имеет место в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации или иным документом международного характера, содержащим обязательства, признаваемые Российской Федерацией, в сфере отношений, регулируемых УК РФ.

Экстрадиция лиц, совершивших преступления, предусмотрена ст. 13 УК РФ. Под экстрадицией принято понимать юридическую процедуру, в результате которой лицо, совершившее преступление, подлежит передаче другому государству, на территории которого и было совершено преступное деяние, либо гражданином которого является виновный для привлечения этого лица к уголовной ответственности, или исполнения уже назначенного наказания.

Процедура выдачи лица, совершившего преступление, иностранному государству невозможна в отношении граждан РФ, это положение ч. 1 ст. 13 УК РФ вторит Конституции РФ (ст.61) и ФЗ «О гражданстве РФ» (ст. 4).

Часть 2 ст. 13 УК РФ предусматривает возможность экстрадиции иностранных граждан и лиц без гражданства, находящихся на территории РФ, если ими было совершено преступление на территории иностранного государства. Экстрадиция осуществляется на основании норм международного законодательства. К таким нормативным актам относятся: Типовой договор о выдаче 1990 г., Европейская конвенция о выдаче 1957 г. и др.

Экстрадиции не подлежат:

— лица, которым предоставлено политическое убежище[74];

— лица, преследуемые за политические убеждения;

— лица, совершившие деяния, не признаваемые преступлениями в РФ (ч. 2 ст. 63 Конституции РФ).

---

[73] См.: О гражданстве Российской Федерации: федер. закон от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ…

[74] Об утверждении Положения о порядке предоставления Российской Федерацией политического убежища: указ президента Рос. Федерации от 21 июля 1997 г. № 746 (ред. от 07.12.2016) // СЗ РФ. 1997. № 30. Ст. 3601

4. Толкование уголовного закона

Толкование уголовного закона, так же, как и толкование любой нормы права, представляет собой некий интеллектуальный процесс, направленный на уяснение его смысла, содержания с целью его правильного применения.

Современной уголовно-правовой доктриной выделяется несколько основных оснований для классификации толкования уголовного закона. Так, принято выделять толкование уголовного закона по субъекту толкования, по способу толкования, по объему толкования.

1. По субъекту толкование бывает легальное, судебное, доктринальное, профессиональное и обыденное[75].

Легальное толкование осуществляется органом, специально уполномоченным реализовывать такие функции, как правило, это законодательные органы. В современных правовых условиях в Российской Федерации таким органом является Федеральное собрание РФ (Государственная Дума и Совет Федерации).

Судебное толкование уголовного закона находит отражение в решениях судов различных инстанций, осуществляется судами. Данный вид толкования можно разделить на два подвида:

— разъяснения Верховного суда РФ, выраженные в постановлениях Пленума Верховного суда РФ по обобщённым категориям уголовных дел;

— толкование, отраженное в приговорах, постановлениях либо определениях, выносимых судами различного уровня по конкретным уголовным делам.

Доктринальное толкование осуществляется работниками и сотрудниками образовательных организаций, представителями науки и т. д., находит отражение, как правило, в учебниках, статьях, монографиях и др. научных трудах.

Профессиональное толкование осуществляется сотрудниками правоохранительных органов (МВД, Следственного комитета, прокуратуры и т. д.), работниками адвокатуры. Все указанные лица задействованы в деятельности по реализации уголовно-правовых норм, в ходе которых и осуществляется толкование уголовного закона.

Обыденное толкование осуществляется достаточно широким кругом лиц: гражданами, журналистами, писателями и другими лицами, находит отражения в различных литературных произведениях, репортажах, в беседах и т. д. Такое толкование не имеет юридического значения.

2. В зависимости от способа толкования уголовного закона можно выделить грамматическое, систематическое, историческое, логическое толкование.

Грамматическое толкование уголовного закона основывается на знании и применении правил грамматики, синтаксиса и морфологии. При использовании данного способа исследователь использует каждое слово и знак препинания, имеющиеся в норме права. Так, при определении понятия хищения законодатель использовал рядом два союза «и», «или»: под хищением понимаются совершенные с корыстной целью противоправные безвозмездное изъятие и (или)

---

[75] Уголовное право Российской Федерации. Общая часть: учеб. для вузов / под ред. *В. С. Комиссарова, Н. Е. Крыловой, И. М. Тяжковой…* С. 150.

обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинившие ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества (примечание 1 к ст. 158 УК РФ). Наличие данных союзов говорит о том, что хищение может иметь место как в результате последовательно совершенных изъятия чужого имущества и его обращения, либо же в результате совершения обращения чужого имущества, без его предварительного изъятия.

Систематическое толкование уголовного предполагает соотношение и анализ уголовно-правовых норм в комплексе. Так, ч. 1 ст. 111 УК РФ определяет признаки тяжкого вреда здоровью, при этом в иных нормах Особенной части УК РФ довольно часто встречается признак «…причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего…» (ч. 3 ст. 123, п. «а» ч. 3 ст. 127.1, п. «б» ч. 2 ст. 131 УК РФ и т. д.), следовательно, правоприменитель для правильного применения норм УК РФ и их верного уяснения должен руководствоваться содержанием ч. 1 ст. 111 УК РФ.

Историческое толкование имеет место в том случае, когда для уяснения смыла уголовно-правовой нормы необходимо соотнести действующее уголовное законодательство с уголовным законодательством, действовавшим ранее.

Логическое толкование предполагает, что в его основу заложены правила логики, которые достаточно широко применяются в юриспруденции.

3. По объему толкование уголовного закона бывает трех видов: буквальное, ограничительное и распространительное.

Буквальное толкование предполагает уяснение смысла нормы в точном соответствии с ее содержанием.

Ограничительное и распространительное, как понятно из названий, изменяют объем смысловой нагрузки конкретной нормы уголовного закона. Ограничительное толкование раскрывает смысл нормы, который является более узким по отношению к ее тексту, распространительное толкование наоборот имеет место в том случае, когда смысл нормы более широкий, чем ее текстовое выражение.

Лекция 5.
ПОНЯТИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

Вопросы:

1. Понятие и признаки преступления в уголовном праве.
2. Классификация преступлений и ее значение.
3. Отличие преступлений от иных правонарушений.

1. Понятие и признаки преступления в уголовном праве

Понятие преступления является ключевым для науки уголовного права, а также правоприменительной практики. От верного определения данного понятия зависит решение принципиальных вопросов, составляющих основу уголовно-правовой теории. Изучению понятия преступления посвящены труды ученых, пытающихся выработать как можно более полное определение и прокомментировать признаки указанного понятия[76].

Понятие преступления на каждом этапе развития уголовного законодательства в конкретных социальных условиях изменяется в зависимости от того, что в тот или иной период следует признавать общественно опасным явлением и каковы рычаги воздействиия на него.

В определении преступления ученые опираются на два метода — формальный и материальный. Первый основан лишь на формальных указаниях закона, второй вскрывает существо, стержень преступления, его неотделимое основное качество — общественную опасность.

Современное определение понятия преступления содержится в ст. 14 УК РФ.

Для более глубокого уяснения юридической и социальной природы преступления необходимо обратиться к категориям диалектики, и с помощью этих категорий выяснить сущность, содержание и форму преступления.

Принято считать, что правонарушения и преступления, заключающиеся в нарушении человеком установленных в обществе норм, возникли с появлением государства. В связи с этим, А. А. Пионтковский в своей работе «Учение о преступлении по советскому уголовному праву» указывал, что понятие о преступлении является исторической категорией, и ее содержание меняется со сменой общественно-экономических формаций[77].

---

[76] См.: *Дурманов Н. Д*. Понятие преступления. М. — Л., 1948; *Красиков Ю. А*., *Алакаев А.* М. Лекция 2—3. Понятие преступления. Множественность преступлений / Под ред. проф. *А. Н. Игнатова*. М., 1996; *Кудрявцев В. Н*. Закон, поступок, ответственность. М., 1986; *Марцев А. И*. Преступление: сущность и содержание. Омск, 1986 и др.

[77] *Пионтковский А. А*. Учение о преступлении по советскому уголовному праву. М., 1961. С. 8.

Преступлениями в разные периоды социально-экономического развития общества в рамках одного государства признавались разные деяния. Также не совпадает круг преступных деяний в разных государствах, существующих в одном историческом периоде, поскольку указанный круг обусловлен ценностями, подлежащими уголовно-правовой охране на определенном этапе развития общества на конкретной территории.

Возникновение понятия преступного действия исторически связано с переходом общества от первобытного строя к классовому. Оценка определенных действий как преступных связана с их закреплением в праве и применением за их совершение мер государственного принуждения. Категория преступного деяния появляется впервые лишь в условиях рабовладельческого общества, которое было исторически первым классовым обществом. Преступление возникло лишь с разделением общества на классы, с появлением права, закрепляющего и охраняющего интересы господствующего класса.

В рабовладельческом строе к преступлениям относились только такие действия, которые посягали на интересы класса рабовладельцев. Посягательства же на интересы угнетенного класса не расценивались как преступление ввиду приравнивания рабов к собственности.

В феодальном обществе ситуация практически не изменилась. Преступлениями признавались действия, направленные против феодалов. Деяния против крепостных либо вовсе не рассматривалось как преступление, либо характеризовалось как нетяжкое преступление. Так, убийство помещиком своего крепостного формально было преступлением, но фактически не влекло наказания.

Понятие преступления в буржуазном уголовном праве также носит классовый характер. В результате английской и французской буржуазных революций был провозглашен принцип формального равенства перед уголовным законом, однако уголовное право фактически классовость не утратило.

Развитие демократии и правовых начал в странах Западной Европы, США, Канады и других государств, усилия по реформированию экономики в направлении перехода к рынку в нашей стране и странах Восточной Европы устранили классовую направленность уголовного права.

Исторически первым было формальное определение преступления, согласно которому таковым признавалось деяние, наказуемое по действующему уголовному закону. Такое определение впервые в истории уголовного права дал французский УК 1791 г. Данное определение весьма ограничено и не отражает в полной мере сущность преступления, поскольку иные правонарушения также могут быть наказуемыми. В предложенном определении отсутствовали основания криминализации деяний. Данное определение не исключает применение закона аналогии.

Материальное определение преступления указывает, каковы основания криминализации деяний, какой вред они причиняют господствующим в обществе отношениям.

Материальное определение преступления было впервые дано в Руководящих началах по уголовному праву РСФСР 1919 г. В ст. 5 было записано: «Преступление есть нарушение порядка общественных отношений, охраняемых уголовным правом». Данная норма содержит указание на основополагающее свойство преступления — общественная опасность.

В дальнейшем определение преступления в законе постоянно совершенствовалось, иногда законодателем менялись признаки преступления, но неизменным оставался только признак общественной опасности.

УК РСФСР 1960 г. указал в ст. 7 более развернутое определение понятия преступления, под которым следовало понимать «предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние, посягающее на общественный строй СССР, его политическую и экономическую системы, социалистическую собственность, личность, политические, трудовые, имущественные и другие права и свободы граждан, а равно такое, посягающее на социалистический правопорядок общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом».

УК РФ 1996 г. содержит более четкое и лаконичное определение преступления. В соответствии с ч. 1 ст. 14 УК РФ под преступлением следует понимать виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное УК РФ под угрозой наказания. Из законодательной формулировки определения вытекает, что преступлением может быть только деяние, которое обладает такими признаками, как:

1) общественная опасность (материальный признак);

2) уголовная противоправность (запрещенность деяния уголовным законом);

3) виновность;

4) наказуемость.

Деяние представляет собой поведение человека, выраженное в форме действия или бездействия.

Действие — это активная форма поведения человека, состоящая из телодвижения или совокупности телодвижений человека.

Н. Д. Дурманов уточняет понятие действия, образующего преступление. Он считает, что действие отличается следующими чертами:

«1) оно является сознательной деятельностью, направляемой на определенный объект;

2) оно охватывает всю совокупность конкретных актов поведения, направленных на объект;

3) оно охватывает не только телодвижения человека, но и те силы, которыми он пользуется, и те закономерности, которые он использует;

4) действие всегда предполагает его совершение в определенных условиях места, времени и обстановки»[78].

Бездействие — пассивная форма поведения, которая заключается в несовершении определенных действий, которые человек в определенной ситуации был обязан и мог совершить. Причем обязанность действовать носит правовой характер, т. е. должна быть нормативно закреплена.

Однако не любое действие или бездействие признается деянием, которое образовывает преступление. Так, психическая сторона (субъективная) поведения человека, которая состоит из помыслов, умозаключений, убеждений и т. п., не может сама по себе являться преступлением. Так же, как и только внешняя сторона (объективная) поведения человека, состоящая из рефлекторных и иных действий, не контролируемых сознанием или не отражающих проявление воли,

[78] *Дурманов Н. Д.* Указ. соч. С. 15.

не может образовывать преступления (физическое принуждение, непреодолимая сила и т. д.).

По мнению А. И. Марцева, раскрытие в действующем законодательстве понятия преступления через слово «деяние» не совсем оправданно. В определении преступления должна быть более ярко подчеркнута специфика преступного деяния. В ч. 1 ст. 2 УК РФ указано, что одной из задач Уголовного кодекса является охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя РФ от преступных посягательств. Следовательно, законодательное определение понятия преступления должно рассматривать преступление через категорию «посягательство»[79].

Социальная сущность преступления — характеристика, подчеркивающая общественную природу преступления, выражающаяся в том, что преступление нарушает нормальные общественные процессы и отношения, складывающиеся между людьми.

Вместе с тем для того, чтобы раскрыть сущность преступления, необходимо проанализировать его основные признаки.

1. Общественная опасность, представляющая собой возможность нарушения нормальных процессов, протекающих в обществе, и отношений, существующих между людьми.

Общественная опасность является оценочной категорией и определяется законодателем, исходя из конкретных условий развития общества. Общественная опасность преступлений имеет качественно-количественное выражение в характере и степени общественной опасности.

Характер общественной опасности отражает качественное своеобразие преступления. Он зависит:

а) от сущности объекта преступного посягательства;

б) от содержания причиняемого им вреда (материальный, физический, психический и т. д.);

в) от особенностей способа посягательств (насильственный, ненасильственный);

г) форм вины (умысел или неосторожность);

д) содержание мотивов и целей преступления (корыстные, хулиганские).

Степень общественной опасности — это количественное выражение сравнительной опасности деяний одного и того же характера. Она определяется:

а) величиной ущерба (крупный материальный ущерб, причинение вреда здоровью средней тяжести);

б) степенью вины (заранее обдуманный умысел, грубая небрежность);

в) уровнем низменности мотивов и целей преступления;

г) сравнительной опасности преступлений в зависимости от специфики места, времени совершения преступления (военное время).

Так, например, если сравнивать по характеру общественной опасности умышленное убийство и причинение смерти по неосторожности, то первое преступление будет более общественно опасным в силу того, что оно является умышленным. По степени общественной опасности мы сравниваем деяния одного и того же характера. Например, кражу и грабеж. Второе преступление бу-

[79] *Марцев А. И.* Указ. соч. С. 32.

дет более опасным, т. к. способ хищения в данном случае — открытый, в отличие от тайного способа хищения при краже.

В ч. 2 ст. 14 УК РФ закреплено положение, в соответствии с которым не является преступлением действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки какого-либо преступления, предусмотренного УК РФ, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности, т. е. не причинившее вреда и не создавшее угрозы причинения вреда личности, обществу или государству. Смысл этого положения заключается в том, что одного формального сходства с преступлением еще недостаточно. Вопрос о признании того или иного деяния малозначительным — это вопрос факта. Он находится в компетенции суда, прокурора, следователя, органа дознания. Если деяние будет признано малозначительным, то уголовное дело не должно быть возбуждено, а возбужденное подлежит прекращению. Вместе с тем не исключается возможность отнесения деяния к иным правонарушениям. Наиболее ярким примером в этом отношении могут служить кража (ст. 158 УК РФ) и мелкое хищение (ст. 7.27 КоАП РФ), когда хищение имущества на сумму до двух с половиной тысяч рублей не может быть признано уголовно наказуемым деянием в силу малозначительности, но подлежит оценке с позиций административного законодательства. Однако и административно наказуемым хищение не может быть, когда стоимость похищенного настолько мала, что не оказывает существенного влияния на нормальные общественные отношения, возникающие по поводу распределения и перераспределения материальных благ.

2. Противоправность (формальный признак преступления) — признак, предполагающий запрещенность деяния законом.

Данный признак преступления отсутствовал в определении преступления в УК РСФСР 1922 г. и 1926 г. Причиной этому послужила необходимость иметь в УК норму об аналогии. Лишь Основами уголовного законодательства 1958 г. была исключена аналогия и введен признак уголовной противоправности в общее определение преступления. Общественная опасность и уголовная противоправность — взаимосвязанные и взаимообусловленные понятия. Не может считаться преступлением общественно опасное деяние, не предусмотренное уголовным законом, также не может считаться преступлением деяние, хотя формально попадающее под признаки статьи уголовного закона, но в силу ряда обстоятельств лишенное общественно опасного характера.

3. Виновность выражается в психическом отношении лица к совершаемому им деянию и его последствиям.

Общественно опасное деяние может быть признано уголовно противоправным лишь тогда, когда оно совершено виновно (умышленно или по неосторожности). Невиновное причинение вреда уголовной ответственности не влечет, независимо от наступивших в результате него последствий.

В качестве признака субъективной стороны преступления вина представляет собой родовое понятие умысла и неосторожности. В понятии преступления «виновное действие или бездействие означает исключительно умышленное либо неосторожное совершение общественно опасного действия или бездействия.

Виновность как признак преступления является новеллой уголовного законодательства, характерной лишь для УК РФ 1997 г.

4. Наказуемость.

В определении преступления традиционно одним из признаков является наказуемость. Однако в монографической литературе, посвященной проблемам преступления, вопрос о важности наказуемости в числе признаков преступления является дискуссионным. К примеру, Н. Д. Дурманов писал по этому поводу: «…исключение наказуемости из числа признаков преступления стирает грань между преступлением и непреступлением, так как законодательство проводит границу между ними именно путем установления уголовной санкции за деяние в преступлении»[80].

Предусмотренность общественно опасного деяния уголовным законом не означает лишь декларирование запрещенности деяния, но предопределяет обязательное установление за его совершение соответствующего наказания. Однако это вовсе не означает, что предусмотренное в уголовном законе наказание обязательно и во всех случаях должно применяться за совершение общественно опасного деяния. Целый ряд статей УК РФ (например, ст. 75—85) позволяют освободить лицо, виновное в совершении преступления, от уголовной ответственности и наказания. Однако это не меняет тезиса о наказуемости как обязательном признаке преступления.

В теории уголовного права предприняты попытки выделения и таких признаков преступления, как аморальность (А. А. Герцензон); вменяемость и достижение лицом возраста ответственности (А. И. Марцев).

Однако представляется, что нет необходимости специально видеть в понятии преступления такой признак, как аморальность, т. к. признак противоправности предполагает его противоречие нормам морали. А два других признака являются признаками не преступления, а субъекта преступления, т. е. признаками состава преступления.

2. Классификация преступлений и ее значение

Классификация преступлений представляет собой их разграничение на отдельные категории с учетом степени тяжести, выраженной в типовой ситуации и предусматривающей специфические для каждой категории уголовно-правовые последствия.

Еще в 1902 г. Н. С. Таганцев писал, что в старых уголовных законах России уже проявлялась настоятельная необходимость классификации преступлений, которая отражалась в их различных наименованиях: в древнейших памятниках уголовного права употреблялось выражение «обида»; в эпоху судебников — «лихое дело», в эпоху царя Алексея Михайловича — «воровство». При Петре I появляются слова «преступление» и «проступок»[81].

---

[80] *Дурманов Н. Д.* Указ. соч. С. 31.

[81] Русское уголовное право: Лекции. Часть общая. Т. 1 / *Таганцев Н. С.* 2-е изд., пересмотр. и доп. СПб.: Гос. тип., 1902. С. 33.

Впервые нормы о классификации преступлений в зависимости от их тяжести были закреплены в уголовном уложении 1903 г. В этом законодательном акте все преступные деяния делились на три группы: а) тяжкие преступления; б) преступления; в) проступки. Поэтому в некоторой степени исторически обоснованной является точка зрения на целесообразность выделения уголовного проступка в современном уголовном законе.

Декрет о суде № 1 от 24 ноября 1917 г. предусматривал разграничение преступлений на две группы, критерием разграничения которых служила «опасность для революционной власти». В УК РСФСР 1960 г. различные категории преступлений содержались в разных нормах, что не способствовало формированию единого представления о системе преступлений.

В теории уголовного права выдвинуто несколько критериев классификации преступлений: форма вины (умышленные и неосторожные преступления), перечень преступлений (разделение на главы в зависимости от объекта посягательства). Однако распространение получил такой критерий, как тяжесть преступления.

В ч. 1 ст. 15 УК РФ в зависимости от характера и степени общественной опасности (тяжести) все преступления подразделяются на четыре категории: небольшой тяжести, средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие.

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

К преступлениям средней тяжести относятся умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает пяти лет лишения свободы (ч. 3 ст. 15 УК), и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, указанное в УК РФ, превышает три года лишения свободы.

К тяжким преступлениям относятся умышленные деяния, за которые максимальное наказание не превышает 10 лет лишения свободы (ч. 4 ст. 15 УК РФ).

Особо тяжкими признаются умышленные преступления, за которые законом предусмотрено максимальное наказание в виде лишения свободы свыше 10 лет или большее строгое наказание (ч. 5 ст. 15).

В соответствии с ч. 6 ст. 15 УК РФ, учитывая:

— фактические обстоятельства преступления;

— степень его общественной опасности;

— наличие смягчающих наказание обстоятельств;

— отсутствии отягчающих наказание обстоятельств,

суд вправе изменить категорию преступления на менее тяжкую, но не более чем на одну категорию преступления при условии, что за:

— совершение преступления, указанного в ч. 3 ст. 15 УК РФ, осужденному назначено наказание, не превышающее трех лет лишения свободы, или другое более мягкое наказание;

— за совершение преступления, указанного в ч. 4 ст. 15 УК РФ, осужденному назначено наказание, не превышающее пяти лет лишения свободы, или другое более мягкое наказание;

— за совершение преступления, указанного в ч. 5 ст. 15 УК РФ, осужденному назначено наказание, не превышающее семи лет лишения свободы.

Значение указанной классификации состоит в следующем:

— во-первых, категория преступления учитывается при определении вида рецидива (ст. 18 УК), назначении осужденному к лишению свободы вида исправительного учреждения (ст. 58 УК), освобождении от уголовной ответственности (ст. 75—78 УК), условно-досрочном освобождении (ст. 79 УК).

В современной теории уголовного права отмечается, что существующая в уголовном законе классификация не является идеальной. В связи с этим учеными предлагаются другие варианты градации преступлений, в частности, по степени их опасности.

Значение классификации преступлений:

— позволяет четко дифференцировать размеры наказания в зависимости от тяжести совершенного преступления;

— упрощает процесс освобождения от наказания ст.ст. 79, 80 УК РФ, освобождения от уголовной ответственности ст. 75—78 УК РФ; установления видов рецидива ч. 2 ст. 18 УК РФ и др.;

— является одним из инструментов юридической техники с целью более дифференцированного и унифицированного подхода к ответственности лиц, совершивших преступления.

3. Отличие преступлений от иных правонарушений

В зависимости от того, какой отраслью права регулируется то или иное отношение, которому причиняется вред, правонарушение может быть уголовным (преступление), административным (проступок), гражданским, дисциплинарным. Преступление, обладая специфическими чертами, вместе с тем характеризуется и общими для любого правонарушения признаками.

Однако ряд вопросов вызывает такой признак, присущий преступлению, как общественная опасность. Одни ученые (их большинство) считают общественную опасность свойством любого правонарушения (А. Н. Трайнин, М. Д. Шаргородский, А. А. Пионтковский).

Отдельные ученые полагают, что общественная опасность присуща только преступлениям и несвойственна иным правонарушениям (Н. Д. Дурманов, А. Б. Сахаров). Представляется, что наиболее верной является первая точка зрения. Любое правонарушение общественно опасно в той или иной степени. Сам факт его совершения свидетельствует о девиантном поведении лица, его совершившего и о необходимости проведения профилактической работы во избежание совершения более тяжких правонарушений, в том числе преступлений.

Однако преступление и проступок характеризуются разной степенью общественной опасности. Объединяет их лишь объект — общественные отношения. Вред, причиняемый преступлением и проступком, не равнозначен, как и не равнозначна степень опасности субъектов преступления и проступка. Именно степень общественной опасности служит основным критерием разграничения преступлений и иных правонарушений. Она зависит от различных фак-

торов: величины ущерба, специфики места, времени совершения преступления, способа (например, совершение преступления общеопасным способом) и др.

Последствия преступлений являются в большинстве случаев тяжкими и даже необратимыми, например, крупный материальный ущерб, лишение жизни. Последствия правонарушений менее значительны и в большинстве случаев устранимы (например, мелкий материальный ущерб, мелкое хулиганство и т. д.)

Способы совершения деяния также могут служить конкретными признаками разграничения преступлений и иных правонарушений. Так, в зависимости от способа совершения деяния различается рубка лесных насаждений, предусмотренная ст. 260 УК РФ и незаконная рубка, повреждение лесных насаждений или самовольное выкапывание в лесах деревьев, кустарников, лиан, предусмотренная ст. 8.28 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Сегодня в уголовном законе все более распространенным становится принцип административной преюдиции, суть которого заключается в установлении уголовной ответственности за повторное совершение административного правонарушения. В соответствии с этим принципом сформулированы диспозиции таких уголовно-правовых норм, как нанесение побоев лицом, подвергнутым административному наказанию (116.1 УК РФ), мелкое хищение (ст. 158.1 УК РФ), нарушение правил дорожного движения лицом, подвергнутым административному наказанию (ст. 264.1 УК РФ) и др.

Отграничение преступления от других правонарушений производится по следующим критериям:

— по характеру противоправности (запрещенности соответствующими законами и др. нормативными актами);

— по признаку общественной опасности деяния; традиционно считается, что данный признак присущ исключительно преступлениям; во всех остальных случаях речь следует вести об общественной вредности поведения виновного;

— оценка преступного деяния осуществляется только судом федерального значения; ни один другой орган либо должностное лицо, в отличие, например, от административного законодательства, не имеет права рассматривать вопрос о назначении наказания за совершенное лицом преступление;

— преступное деяние влечет за собой наказание — традиционно наиболее репрессивную меру воздействия на лицо, признанное виновным в совершении преступления, за которым следуют соответствующие правовые последствия в виде судимости.

Преступление, являясь наиболее опасным посягательством на сложившийся в современном обществе уклад, характеризуется такими признаками, как виновность, общественная опасность, противоправность, наказуемость. Степень общественной опасности является основным критерием отграничения преступлений от иных правонарушений и служит основанием для криминализации того или иного деяния в зависимости от конкретных социально-экономических, политических условий в государстве.

Лекция 6.
УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ И ЕЕ ОСНОВАНИЕ

Вопросы лекции:

1. Понятие уголовной ответственности.
2. Возникновение, реализация и прекращение уголовной ответственности.
3. Основание уголовной ответственности.

1. Понятие уголовной ответственности

Уголовная ответственность — это разновидность юридической ответственности. При этом законодательное определение уголовной ответственности в законе отсутствует. В связи с чем, в теории уголовного права сломано немало копий по поводу понятия уголовной ответственности, ее содержания, возникновению, реализации, прекращению и т. д.

При определении уголовной ответственности разные авторы используют различные подходы для отражения ее сущности. Основные из них укладываются в три концепции.

Во-первых, уголовная ответственность рассматривается как правовая обязанность. В этом смысле под уголовной ответственностью понимается обязанность лица, совершившего преступление, ответить за содеянное по закону.

Во-вторых, уголовная ответственность рассматривается как результат нарушения закона. В этом случае смыслом уголовной ответственности являются, по мнению приверженцев этой концепции, негативные правовые последствия, предусмотренные уголовным законом, наступающие в результате совершения лицом преступления, выражающиеся в ограничении права и свобод.

В-третьих, уголовная ответственность рассматривается как сочетание юридической обязанности ответить за содеянное и наступивших негативных последствий для виновного лица. В таком варианте уголовная ответственность рассматривается как обязанность лица, совершившего преступление, претерпеть предусмотренные по уголовному закону негативные для себя последствия в виде ограничения прав и свобод.

Все перечисленные выше подходы к определению уголовной ответственности связывают ее исключительно с негативной ответственностью, т. е. наступающей после совершения преступления и влекущей отрицательные для субъекта преступления последствия.

Однако теоретики уголовного права, помимо негативной ответственности, выделяют еще и позитивную уголовную ответственность.

Под позитивной уголовной ответственностью понимается соблюдение уголовно-правовых запретов и несовершение преступлений, правопослушное поведение гражданина.

Если с точки зрения теории права и уголовного законодательства (ст. 8 УК РФ) негативная уголовная ответственность возникает с момента совершения лицом преступления, одновременно с возникновением уголовно-правового отношения, то позитивная уголовная ответственность, по всей видимости, должна возникать с момента достижением лицом возраста уголовной ответственности, когда по закону на него возлагается обязанность не совершать преступления. И в этом смысле получается, что позитивная уголовная ответственность существует вне уголовно-правового отношения и никаким образом с ним не связана. А раз так, то она лежит вообще за рамками уголовного права.

Концепция позитивной уголовной ответственности является весьма спорной, неоднозначной, многими практическими работниками она просто не воспринимается. Более того, какого-то практического значения она не имеет, т. к. не укладывается даже в классическую теорию возникновения уголовно-правового отношения. Да и с точки зрения русского языка наблюдается некоторый антагонизм терминов «позитивный», т. е положительный, и «ответственность», т. е. наступление негативных последствий за что-либо.

Помимо позитивной уголовной ответственности вызывает возражение ряд точек зрения на данное явление.

По нашему мнению, нельзя отождествлять уголовную ответственность с уголовным наказанием и иными мерами уголовно-правового характера. Они являются лишь составной частью уголовной ответственности, но не сводятся только к ним, да и во многих случаях до реализации уголовной ответственности в форме уголовного наказания или применения иных мер уголовно-правового воздействия просто не доходит.

Также нельзя ставить знак равенства между уголовной ответственностью и уголовно-правовым отношением. Конечно же, и уголовная ответственность и уголовно-правовое отношение возникают одновременно, основанием их возникновения является одно и то же событие — совершение лицом преступления. Но на этом сходство заканчивается, т. к. уголовная ответственность фактически входит в структуру уголовно-правового отношения, но не ограничивается ее. Уголовно-правовое отношение помимо уголовной ответственности лица, совершившего преступление, включает в себя права виновного лица на соблюдение его прав и законных интересов при привлечении к уголовной ответственности, а также права и обязанности государства, которое в лице должностных лиц правоохранительных органов и судей реализует процедуру реализации уголовной ответственности и соблюдение законности при этом.

Соблюдение прав и законных интересов лица, привлекаемого к уголовной ответственности возможно только при соблюдении норм уголовно-процессуального законодательства.

2. Возникновение, реализация и прекращение уголовной ответственности

Вопрос о возникновении уголовной ответственности относится к одному из самых спорных в уголовном праве и теории права и государства.

Существует ряд точек зрения по данному вопросу, некоторые из которых существенно отличаются друг от друга. У каждой из них есть свои сторонники и противники, свои достоинства и недостатки.

Во-первых, самой распространенной точкой зрения, основанной на положениях классической теории права и государства, является позиция, что уголовная ответственность возникает с момента совершения лицом преступления. Именно с этого момента у лица возникает обязанность ответить за содеянное.

Однако у данной концепции существуют критики, которые отмечают, что многие преступления остаются неизвестными органам государственной власти либо выявляются, но не раскрываются, т. к. не устанавливаются лица, их совершившие, или даже при установлении лица, совершившего преступление, отсутствует реальная возможность привлечения его к уголовной ответственности, т. к. это лицо скрывается от следствия и (или) суда. Конечно же, доля истины в данных рассуждениях имеется, однако уклонение лица от расследования и суда не снимает с него обязанности ответить по закону, так же как и не исчезает основание уголовной ответственности.

Во-вторых, точка зрения, согласно которой реальная уголовная ответственность для лица, совершившего преступление, возникает с момента применения к данному лицу мер уголовно-процессуального характера: задержания лица по подозрению в совершении преступления (ст. 91 УПК РФ), привлечения в качестве обвиняемого (ст. 171 УПК РФ) и предъявления обвинения (ст. 172 УПК РФ), избрания меры пресечения (ст. 97 УПК РФ). Сторонники данной позиции основывают свою позицию на том, что именно с указанных уголовно-процессуальных действий в отношении лица, совершившего преступление, наступают первые негативные последствия для него.

В-третьих, существует позиция, согласно которой уголовная ответственность возникает с момента вынесения судом в отношении лица обвинительного приговора. Данная точка зрения основывается на конституционном положении о признании лица виновным в преступлении только судом. Только суд может признать лицо виновным, а значит, с этого момента возникает уголовная ответственность этого лица. Правда, в данную концепцию не укладываются ситуации, когда лицо, совершившее преступление, освобождается от уголовной ответственности по нереабилитирующим основаниям. Более того, критики данной позиции, в принципе продолжая ее развивать, предлагают следующий вариант возникновения уголовной ответственности.

В-четвертых, уголовная ответственность возникает с момента вступления обвинительного приговора в силу. Сторонники этой точки зрения в принципе повторяют положения о признании лица виновным только судом, с одним существенным дополнением — обвинительный приговор должен вступить в законную силу, т. к. до этого момента существует вероятность отмены приговора в результате обжалования.

И пятая позиция заключается в том, что уголовная ответственность возникает с момента начала отбывания или исполнения наказания, назначенного по приговору суда. В данном случае наблюдается отождествление уголовной ответственности и уголовного наказания, что фактически не учитывает множества ситуаций, при которых до наказания лица, совершившего преступления, дело просто не доходит.

Реализация уголовной ответственности — это осуществление процесса привлечения лица, совершившего преступление, к ответственности, принуждение его к обязанности ответить за содеянное. Уголовная ответственность в каждом конкретном случае может быть реализована в большем или меньшем объеме. Объем реализации уголовной ответственности прямо связывают со стадиями уголовного судопроизводства и порядком отбывания (исполнения) наказания.

Формами (стадиями) реализации уголовной ответственности являются:

— задержание подозреваемого;

— избрание меры пресечения;

— привлечение в качестве обвиняемого, предъявление обвинения;

— прекращение уголовного дела и уголовного преследования по нереабилитирующим основаниям;

— обвинительный приговор без назначения наказания;

— обвинительный приговор с назначением наказания и освобождением от его отбывания;

— обвинительный приговор с назначением наказания, подлежащего отбыванию осужденным;

— освобождение от наказания;

— отбывание или исполнение наказания;

— судимость.

Прекращение уголовной ответственности связывается с конкретной стадией реализации уголовной ответственности. Фактически на каждой стадии реализации уголовной ответственности она может быть прекращена.

Уголовная ответственность может быть прекращена на стадии предварительного расследования, на стадии судебного рассмотрения, с вынесением приговора, во время отбывания или исполнения наказания, по отбытию или исполнению наказания, с погашением или снятием судимости.

3. Основание уголовной ответственности

Уголовная ответственность — это не только юридическое понятие, это еще и социальное явление. На каком основании человек, как свободная личность, принуждается к уголовной ответственности? Почему вообще устанавливается какая-то ни была ответственность в человеческом обществе? Что является мерилом уголовной ответственности? Эти и другие вопросы не находят однозначных ответов.

В качестве оснований уголовной ответственности в науке уголовного права рассматривались различные обстоятельства:

— общественно вредные последствия совершенного деяния;

— общественную опасность деяния;

— совершение преступления как юридический факт (событие), порождающее уголовно-правовые отношения;

— общественная опасность личности преступника;

— состав преступления;

— совокупность выше указанных признаков в различных сочетаниях.

В современном уголовном законодательстве и науке уголовного права господствует точка, официально закрепленная в ст. 8 УК РФ: «Основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного настоящим Кодексом».

Именно состав преступления является единственным основанием уголовной ответственности. Если в деянии лица не установлены признаки состава какого-либо конкретного преступления, то и основание для привлечения лица к ответственности за данное деяние отсутствуют. В этом заключается социально-правовое значение состава преступления.

Лекция 7.
СОСТАВ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

Вопросы:

1. Понятие, признаки и значение состава преступления.
2. Обязательные и факультативные элементы состава преступления.
3. Виды составов преступления.

1. Понятие, признаки и значение состава преступления

Одним из центральных вопросов уголовного права является состав преступления. Представляя собой глубоко теоретическую конструкцию, он имеет огромное практическое, научное, методическое значение, позволяет давать оценку конкретным преступлениям, унифицируя форму их анализа. В настоящее время учение о составе преступления представляет собой хорошо проработанную систему знаний о наиболее систематизированных важных, имеющих принципиальное значение для квалификации уголовно-правовых составляющих любого преступления.

Понятие и содержание состава преступления является одной из наиболее устоявшихся, стабильных категорий уголовного права, существующих в неизменном виде уже длительное время. Первые упоминания о нем содержатся

в трудах по праву, датированные еще XVI в., а уже более 100 лет понятие и содержание состава фактически не меняется, обслуживая при этом давно трансформировавшиеся уголовно-правовые категории.

Несмотря на то, что в действующем УК РФ не предусмотрено легального понятия состава преступления, в тексте уголовного закона это словосочетание используется более 25 раз. Состав преступления, как уголовно-правовая категория, не является исключительной прерогативой российского законодательства. Так, он предусмотрен в уголовном законодательстве ФРГ, Испании, Франции, и других стран. Как правило, состав преступления используется в правовых системах романо-германской правовой семьи, в англосаксонской правовой системе это категория не используется.

Состав преступления включает в себя достаточно сложные категории, понимание которых невозможно без комплексного анализа состава преступления.

Традиционно под составом преступления в науке уголовного права понимается совокупность объективных и субъективных признаков, характеризующих деяние как преступление. Вместе с тем существуют и иные дефиниции состава преступления. Например, некоторые авторы определяют его в качестве «системы обязательных объективных и субъективных элементов, образующих и структурирующих общественно опасное деяние, признаки которых описаны в диспозициях уголовно-правовых норм Общей и Особенной частей УК»[82]. Другие пишут, что под ним следует понимать «систему предусмотренных уголовным законом объективных и субъективных признаков, характеризующих общественно опасное деяние как преступление»[83] и т. д. Эти, а также иные определения состава преступления объединены рядом признаков.

Состав преступления — это совокупность, т. е. система определенных признаков. Это означает, что все элементы такой системы находятся в единстве, существуют совместно и взаимодополняют друг друга. В свою очередь, это предполагает, что для констатации факта наличия состава преступления требуется, чтобы присутствовали все ее необходимые элементы. Отсутствие хотя бы одного из обязательных элементов состава преступления влечет за собой нарушение системы и, следовательно, отсутствие полного состава преступления. В то же время обязательность конкретного элемента состава преступления определяется прямым указанием на это в законе (в диспозиции конкретной статьи Особенной части УК РФ или других статьях УК РФ) либо подразумевается ее содержанием. Так, определение убийства как умышленное причинение смерти другому человеку указывает на обязательное наличие в составе преступления отдельных его признаков (потерпевший — живой человек, в качестве деяния обозначено причинение смерти, вина выражается в форме умысла и т. д.), а также подразумевает некоторые признаки (например, деяние должно быть противоправным). Как уже было сказано выше, некоторые признаки состава преступления устанавливаются не непосредственно в диспозиции конкретной статьи

---

[82] Уголовное право Российской Федерации. Общая часть: учеб. для вузов / *Н. Н. Белокобыльский, Г. И. Богуш, Г. Н. Борзенков* и др.; под ред. *В. С. Комиссарова, Н. Е. Крыловой, И. М. Тяжковой*. М.: Статут, 2012. 879 с.

[83] Уголовное право России. Общая и Особенная части: учебник / *А. А. Арямов, Т. Б. Басова, Е. В. Благов и др.; отв. ред. Ю. В. Грачева, А. И. Чучаев*. М.: КОНТРАКТ, 2017. 384 с.

Особенной части УК РФ, а в других статьях УК РФ. Например, признаки субъекта преступления описаны в ст. 20 УК РФ, в примечании 1 к ст. 158 УК РФ описано деяние, общее для всех форм хищения и т. д.

Элементы состава преступления взаимодействуют друг с другом, дополняя своим содержанием общее понимание всего состава преступления. Познание состава преступления при изучении конкретного акта общественно опасного поведения человека схоже с процедурами анализа и синтеза в формальной логике.

Как и любая другая система, состав преступления представляет собой совокупность элементов, являющихся неделимыми частями состава преступления.

Состав преступления включает в себя объективные и субъективные признаки, различающиеся как по своей правовой природе, так и по выражению в уголовном законе. Объективные признаки в целом не зависит от лица, совершающего преступление, они выражают внешние проявления содеянного в объективной действительности либо отражают некие юридически значимые категории, существующее отдельно от лица, совершающего преступление, независимо от него. Субъективные признаки характеризует внутреннее проявление преступления, отражают признаки, связанные с лицом, совершившим преступление. Среди объективных признаков признаки объекта и объективной стороны, среди субъективных — субъекта и субъективной стороны.

Под объектом преступления понимаются общественные отношения, охраняемые уголовным законом и которым при совершении преступления причиняется вред или создается угроза причинения вреда. Объективная сторона — это внешне выраженная характеристика содеянного, отражающая состояние и изменения в окружающей действительности в момент совершения преступления. Субъект преступления — физическое вменяемое лицо, совершившее преступление. Субъективная сторона — внутренняя психическая деятельность, осуществляемая лицом, совершающим преступление. Более подробно эти категории будут рассмотрены в лекциях по конкретным признакам состава преступления.

Назначение состава преступления — охарактеризовать содеянное как преступление. Это означает, что на основе анализа элемента состава преступления можно сделать вывод о том, что их совокупность образует или не образует конкретное преступление, предусмотренное Особенной частью Уголовного кодекса Российской Федерации.

Состав преступления в нынешнем его понимании происходит от немецких уголовно-правовых конструкций, сформировавшихся к началу XIX в. К этому времени под составом преступления было принято понимать Tatbestand des Gesetzes, т. е. «законный состав», совокупность неких признаков, описанных в уголовном законе, выявление которых на практике означает констатацию факта совершения преступления.

В латинском языке состав преступления именуется как corpus delicti, что дословно означает «корпус деликта», т. е. конструкцию, предусмотренную в законе, наличие которой характеризует деяние как преступление. В древнеримском уголовном процессе наличие corpus delicti означало наличие процессуального основания для возбуждения производства (уголовного или гражданского). В свою очередь, такое основание могло быть предусмотрено только в законе. В принципе, в англосаксонской правовой системе имеется некий аналог указан-

ной правовой конструкции, который используется в уголовно-процессуальном праве, его наличие дает правоприменителю право обратиться в правоохранительные органы за защитой нарушенных прав, а самим правоохранительным органам дается право открыть соответствующие производства.

Между тем, для российского уголовного права гораздо ближе традиционная германская интерпретация состава преступления, когда под ним понимается совокупность установленных в законе юридически значимых признаков, наличие которых позволяет квалифицировать содеянное как преступление. Это связано, прежде всего, с тем, что в российское уголовное право состав преступления, как теоретическая конструкция, был привенесен благодаря отечественным ученым, учившимся в немецкий университетах.

В большинстве существующих определений состава преступления присутствует логическая ошибка (или неточность в терминологии). Называя состав преступления наличием в деянии всех признаков, необходимых для квалификации содеянного как преступления, сторонники такого определения допускают ошибку логического круга. Деяние, само по себе являющееся элементом состава преступления, не может содержать в себе все остальные признаки. Вероятно, в данном случае термин «деяние» воспринимается в более широком смысле — как все обстоятельства содеянного. В связи с этим, а также вышесказанным, полагаем наиболее оптимальным такое определение состава преступления: совокупность объективных и субъективных признаков, предусмотренных конкретной статьей особенной части УК РФ, другими статьями УК РФ, а также необходимые в каждом конкретном случае, характеризующие содеянное как преступление.

2. Обязательные и факультативные элементы состава преступления

Состав преступления содержит обязательные и факультативные элементы. Обязательные элементы необходимы для того, чтобы содеянное можно было признать преступлением. Они являются необходимым, установленным или подразумеваемым в каждом конкретном случае минимумом. Существуют обязательные элементы, характерные для объекта, объективной стороны, субъекта и субъективной стороны преступления.

Так, любое преступление содержит конкретное общественное отношение, которому в процессе совершения преступления причиняется вред, общественно опасное деяние, вина, физическое вменяемое лицо, достигшее возраста уголовной ответственности.

Факультативные элементы состава преступления, в отличие от обязательных, содержатся не в каждом составе преступления. Они, так же, как и обязательные, относятся к конкретным элементам состава преступления: Для объекта преступления: факультативный непосредственный объект преступления, потерпевший от преступления; для объективной стороны: общественно опасные последствия, причинно-следственная связь между общественно опасным деянием и общественно опасными последствиями, время, место, способ, орудия, сред-

ства, обстановка совершения преступления; для субъекта преступления: признаки специально субъекта преступления; для субъективной стороны преступления: цель, мотив, эмоции. В конкретных составах преступлений вписываются свойства этих элементов. Так, убийство (ст. 105 УК РФ) может быть только умышленным, тогда как причинение смерти по неосторожности (ст. 109 УК РФ) — исключительно неосторожным.

Все указанные элементы будут в полной мере раскрыты при анализе конкретных признаков состава преступления в последующих лекциях.

Факультативные элементы участвуют в квалификации содеянного. В случаях, когда они прямо указаны в законе, они приобретают значение обязательных. Так, обязательным элементом убийства матерью новорожденного (ст. 106 УК РФ) являются признаки субъекта преступления (им обязательно должна быть биологическая мать потерпевшего, которая его родила), потерпевший от преступления (ребенок в процессе родов, а также новорожденный ребенок). В нарушении правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств (ст. 264 УК РФ) обязательными являются предмет преступления (дорожное транспортное средство, на управление которым требуется специальное разрешение), форма вины (умысел или неосторожность), субъект преступления (лицо, управляющее транспортным средством), а также общественно опасные последствия — причинение общественно опасных последствий — причинение тяжкого вреда здоровью человека (части 1, 2), причинение смерти человека (части 3, 4), причинение смерти двум или более людям (части 4, 5). Кроме того, в четных частях ст. 264 УК РФ обязательно к субъекту преступления добавляются дополнительные признаки — состояние алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения.

Подробно описать все, даже обязательные, элементы состава преступления в конкретных статьях Особенной части УК РФ невозможно — в таком случае он многократно бы вырос в объеме и утратил бы свою кодифицированность. В связи с этим отдельные признаки составов преступлений содержатся в других статьях и примечаниях УК РФ, иных нормативных правовых актах (в таком случае диспозиции конкретных статей являются соответственно ссылочными и бланкетными). Кроме того, они могут раскрываться в руководящих постановлениях Пленума Верховного Суда РФ, разъяснениях и решениях Конституционного Суда РФ, а также в доктринальных положениях уголовного права.

Впрочем, определение состава преступления допускает некоторую неточность, когда утверждает, что содеянное следует считать преступлением только в том случае, если оно содержит все признаки состава преступления. Отсутствие общественно опасных последствий (и, соответственно, причинно-следственной связи) не обязательно влечет за собой отсутствие состава преступления. Содеянное в таком случае может образовывать покушение на преступление. Например, отсутствие общественно опасных последствий в виде смерти при наличии умышленного деяния, направленного на ее причинение живому человеку, квалифицируется как покушение на убийство. Соответственно, можно сделать вывод, что такие признаки имеют значение для квалификации только оконченного преступления, и их отсутствие не всегда исключает уголовную ответственность. В связи с этим мы имеем возможность сделать оговорку относительно главного значения состава преступления, указанного в первом вопросе лекции — наличие

всех признаков состава преступления является основанием уголовной ответственности за оконченное преступление.

Факультативные элементы состава преступления имеют значение для дифференциации уголовной ответственности. Во-первых, часто они разграничивают преступные и непреступные деяния. Например, наличие крупного ущерба при незаконной охоте (п. «а» ч. 1 ст. 258 УК РФ) позволяет квалифицировать содеянное как преступление, тогда как их отсутствие влечет для виновного только административную ответственность (например, по ст. 8.37 КоАП РФ). Во-вторых, в квалифицированных и привилегированных составах факультативные признаки могут быть включены в конструкции составов преступления как, соответственно, смягчающие или отягчающие. В-третьих, они влияют на индивидуализацию наказания, т. к. обязательно подлежат оценке при его назначении.

Тем самым, следует сделать вывод о том, что всякий состав преступления содержит обязательные и факультативные элементы. При этом в каждом конкретном случае факультативные признаки могут приобретать значение обязательных.

3. Виды составов преступления

Составы преступлений могут быть классифицированы по различным основаниям.

По степени общественной опасности составы преступления бывают основные, квалифицированные, привилегированные. Под основным составом преступления понимается состав, в конструкцию которого не включены отягчающие или смягчающие обстоятельства. Например, ч. 1 ст. 105 УК РФ предполагает ответственность за убийство, совершенное без отягчающих и смягчающих обстоятельств. Иногда в науке уголовного права основной состав убийства называют еще простым. Квалифицированным является состав, в конструкцию которого включены отягчающие обстоятельства (квалифицирующие признаки). Квалифицированные составы предусмотрены частями 2 и последующими. Так, квалифицированным убийством является, например, убийство двух или более лиц (п. «а» ч. 2 ст. 105 УК РФ), убийство лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга (п. «б» ч. 2 ст. 105 УК РФ) и т. д. Квалифицированные составы могут быть перечислены как в одной части (например, как в ст. 105 УК РФ все квалифицированные убийства предусмотрены в ч. 2 ст. 105 УК РФ), так и в нескольких частях (как, например, в ст. 158 УК РФ, где квалифицированные кражи предусмотрены в частях 2—4 ст. 158 УК РФ). Это зависит от того, насколько повышается общественная опасность деяния, совершенного с конкретным квалифицирующим признаком. Если их общественная опасность равна, то квалифицированные составы описываются в одной части статьи Особенной части УК РФ, если какой-либо квалифицирующий признак значительно повы-

шает степень общественной опасности содеянного, то состав описывается в отдельной части.

В том случае, если квалифицирующий признак по части 3 (или выше) или последующим относится и к ч. 1, и к ч. 2 (или выше) этой статьи, то такой состав называют, как правило, особо квалифицированным. Например, неправомерное завладение транспортным средством (угон), совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия (ч. 4 ст. 166 УК РФ), является особо квалифицированным и охватывает собой квалификацию частей 1—3 ст. 166 УК РФ. Отдельные преступления не имеют квалифицированных составов. Так, например, не существует квалифицированного состава государственной измены — в ст. 275 УК РФ имеется только одна часть.

Вместе с тем ч. 2 конкретной статьи Особенной части УК РФ не всегда является квалифицированным составом преступления, предусмотренного в ч. 1. В частности, в ч. 2 ст. 209 УК РФ устанавливается ответственность за участие в устойчивой вооруженной группе (банде) или в совершаемых ею нападениях, тогда как в ч. 1 ст. 209 УК РФ описаны признаки независимых от него создания устойчивой вооруженной группы (банды) в целях нападения на граждан или организации, а равно руководства такой группой (бандой).

Если состав преступления содержит в своей конструкции смягчающее обстоятельство, то он является привилегированным. Как правило, привилегированные составы предусмотрены в отдельных статьях УК РФ. Например, привилегированными составами убийства являются убийство матерью новорожденного ребенка (ст. 106 УК РФ), убийство, совершенное в состоянии аффекта (ст. 107 УК РФ), убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 108 УК РФ). При этом привилегированные составы могут иметь квалифицирующие признаки.

В зависимости от конструкции объективной стороны выделяют материальные, формальные и усеченные составы (некоторые ученые считают усеченные составы разновидностью формальных). В данном случае под конструкцией объективной стороны понимается наличие или отсутствие включенных в состав наряду с общественно опасным деянием общественно опасных последствий и причинно-следственной связи между ними.

В том случае, если они включены в конструкцию состава преступления, он является материальным. Такое преступление признается оконченным только после наступления общественно опасных последствий, состоящих в прямой причинно-следственной связи с общественно опасным деянием. Примерами преступлений с материальным составом являются убийство (ст. 105 УЦК РФ), для признания оконченным которого требуется наступление смерти потерпевшего, кража (ст. 158 УК РФ), которая окончена в момент причинения ущерба собственнику или иному владельцу похищенного имущества, которое приравнивается появлению у виновного воспользоваться похищенным имуществом как своим собственным, злоупотребление должностными полномочиями (ст. 285 УК РФ), в результате которого должны наступить общественно опасные последствия в виде существенного нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства.

Если для признания преступления оконченным не требуется наступление общественно опасных последствий, а достаточно совершения лишь деяния, то состав такого преступления признается формальным. Примерами преступлений с формальными составами являются незаконные приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка или ношение оружия, его основных частей, боеприпасов (ст. 222 УК РФ), незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, а также незаконные приобретение, хранение, перевозка растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества (ст. 228 УК РФ) и т. д.

Усеченный состав имеют преступления, момент окончания которых, например, вынесен на более раннюю стадию. Так, бандитизм (ст. 209 УК РФ) окончен в момент приискания участников банды, вооружения для нее и т. д. даже и до момента окончательного образования устойчивой вооруженной группы, созданной с целью нападения на граждан или организации. Повторим, некоторые ученые предполагают, что усеченные составы являются лишь разновидностью формальных. Кроме того, нет единства мнения относительно вида конструкции некоторых преступлений. Так, часть ученых полагает, что состав разбоя формальный, и преступление окончено при совершении деяния (нападения). Другие полагают, что разбой имеет усеченный состав и момент окончания преступления вынесен на более раннюю стадию, чем все деяние (совершение нападения без совершения хищения, которое является его частью, продолжением).

В последнее время в науке уголовного права появилась мысль о том, что в качестве отдельного состава преступления следует выделять и составы возникновения угрозы (составы реальной угрозы). Преступления, имеющие такой состав, окончены в момент возникновения реальной угрозы, которая неминуемо реализуется без квалифицированного вмешательства.

По конструкции элементов состава преступления выделяют составы:

1. С удвоенными элементами (двуобъектные, с двумя формами вины, двумя или более последствиями и т. д.). Примером таких составов является умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего (ч. 4 ст. 111 УК РФ).

2. С альтернативными элементами (общественно опасными альтернативными деяниями, общественно опасными альтернативными последствиями, альтернативными способами и т. д.), наступление каждых из которых достаточно для признания содеянного преступлением (например, в ч. 1 ст. 111 УК РФ в качестве альтернативных последствий названы причинение тяжкого вреда здоровью, опасного для жизни человека, потеря зрения, речи, слуха либо какого-либо органа или утрату органом его функций, прерывание беременности, психическое расстройство, заболевание наркоманией либо токсикоманией, неизгладимое обезображивание лица, значительная стойкая утрата общей трудоспособности не менее чем на одну треть или заведомо для виновного полная утрата профессиональной трудоспособности). Кроме того, в Особенной части УК РФ имеются составы, в которых указаны альтернативные признаки, относящиеся к разным элементам составов преступлений. Так, в ч. 1 ст. 258 УК РФ в качестве альтернативных признаков незаконной охоты указаны общественно опасные по-

следствия, орудия, средства, способ совершения преступления, предмет преступления, место совершения преступления.

3. В которых объединены признаки нескольких преступлений. Несмотря на то что нападение, совершенное с целью хищения, включает в себя признаки преступления против жизни и здоровья (убийства или умышленного причинения вреда здоровью), а также кражи или грабежа, содеянное квалифицируется при наличии заблаговременного умысла на хищение как разбой (ст. 162 УК РФ). Квалификация таких деяний в качестве разбоя типична, и законодатель объединил два деяния в одно.

Еще одна классификация составов преступления — с конкретными и оценочными признаками. Отдельные составы преступлений содержат признаки, которые точно определены и трактуются однозначно. Другие же содержат признаки, содержание которых очень широко и изменчиво, поэтому их нельзя закрепить в тексте уголовного закона. Примером первого вида состава являются хищения, значительный, крупный и особо крупный ущербы которых четко закреплены в примечаниях к статьям главы 21 УК РФ. Другие составы не содержат четкого определения последствий, указанных в них в качестве обязательных признаков. Например, существенность нарушения прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства при злоупотреблении служебными полномочиями (ст. 285 УК РФ) и превышении должностных полномочий (ст. 286 УК РФ) определяется в каждом конкретном случае.

Итак, составы преступлений могут быть классифицированы по различным основаниям. Все вышеперечисленные виды составов преступлений влияют на их квалификацию, их учет необходим в процессе изучения конкретных деяний, учета всех обстоятельств для точной уголовно-правовой оценки.

Подводя итоги, отметим следующее. Состав преступления — это совокупность объективных и субъективных признаков, предусмотренных конкретной статьей особенной части УК РФ, другими статьями УК РФ, а также необходимые в каждом конкретном случае, характеризующие содеянное как преступление. Состав преступления, являясь в целом теоретической конструкцией, не нашедшей отражение в тексте УК РФ, тем не менее имеет большую практическую значимость. Он позволяет производить анализ конкретных событий, оценивая их обстоятельства и решая вопрос о признании содеянного преступления. Наличие всех признаков состава преступления является основание уголовной ответственности за оконченное преступление.

Состав преступления включает в себя обязательные (имеющиеся в каждом составе) и факультативные (дополнительно характеризующие содеянное) признаки. При этом факультативные признаки, прямо указанные в уголовном законе и подразумевающиеся его содержанием, приобретают значение обязательных.

Составы преступлений по степени общественной опасности бывают основными, квалифицированными и привилегированными; по конструкции объективной стороны — материальными, формальными и сеченными, по конструкции элементов — с удвоенными, альтернативными элементами, а также с несколькими признаками; по описанию признаков — содержащими конкретизированные и оценочные признаки.

Лекция 8.
ОБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

Вопросы лекции:

1. Понятие, признаки и значение объекта преступления.
2. Виды объекта преступления.
3. Предмет преступления и потерпевший от преступления.

1. Понятие, признаки и значение объекта преступления

Объект преступления — это элемент состава преступления, отражающий направленность совершенного преступления.

Учение об объекте преступления довольно консервативно, почти не подвергается концептуальному переосмыслению. За примерно 160 лет существования в уголовном праве понятия объекта преступления, 90 последних лет доминирует учение об объекте преступления как об общественных отношениях, подвергаемых опасности в результате преступного посягательства.

Изначально под объектом преступления рассматривалась сама норма уголовного законодательства, которую нарушал преступник, совершая преступления (нормативистский подход к определению объекта преступления). Также в качестве объекта преступления рассматривалось субъективное право потерпевшего.

Учение об объекте преступления, как совокупности общественных отношений, охраняемых законом, которым в результате совершения преступления причиняется вред, получило свое обоснование и развитие в советский период уголовного права. Данное учение является актуальным и в современном уголовном праве.

Попытки пересмотреть учение об объекте преступления предпринимались неоднократно. Предлагалось рассматривать в качестве объекта преступления потерпевшего от преступления, интересы и блага потерпевшего. Однако, широкой поддержки они не получили в силу слабости аргументации и теоретического обоснования.

Объект преступления в большинстве современных учебных изданий, монографиях рассматривается как совокупность общественных отношений, охраняемых уголовным законом, которым совершенным преступлением причиняется вред или они ставятся под угрозу причинения вреда.

Объект преступления как элемент состава преступления включает в себя ряд признаков.

Обязательным признаком объекта преступления является общественное отношение, охраняемое уголовным законом. Объект преступления следует отличать от объекта уголовно-правовой охраны. Объект уголовно-правовой охраны относительно постоянен, он определен законом, которым и защищается. Объект уголовно-правовой охраны существует независимо от совершаемого

преступления, он существует даже в том случае, если преступление не совершается. Объект преступления же появляется непосредственно при совершении конкретного преступного акта.

Факультативными признаками объекта преступления выступают предмет преступления и потерпевший от преступления.

Объект преступления имеет важнейшее значение как элемент состава преступления. При отсутствии охраняемых уголовным законом общественных отношений посягательство не является преступным.

По объекту преступления происходит разграничение от смежных составов преступления. Так, по объекту преступления разграничивают убийство (ст. 105 УК РФ) от посягательства на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование (ст. 295 УК РФ) и посягательства на жизнь сотрудника правоохранительного органа (ст. 317 УК РФ).

Прикладное значение объекта преступления мы наблюдаем в Особенной части УК РФ, построенной именно по данному элементу состава преступления. Объект преступления — это критерий, положенный в систему Особенной части УК РФ.

2. Виды объекта преступления

Объект преступления подразделяется на виды по двум взаимосвязанным классификациям. Выделяют классификацию объекта преступления по «вертикали» и по «горизонтали.

Классификация объекта преступления по вертикали основывается на четырехзвенной взаимосвязанной системе объектов посягательства, по которой построена система Особенной части УК РФ.

Самым большим, объемным объектом преступления является общий объект преступления, под которым понимается вся совокупность общественных отношений, охраняемых уголовным законом, которым любое преступление причиняет ущерб общему объекту. В общем виде рассматриваемый объект преступления изложен в ч. 1 ст. 2 УК РФ: права и свободы человека и гражданина, собственность, общественный порядок и общественная безопасность, окружающая среда, конституционный строй Российской Федерации, мир и безопасность человечества.

Следующим «вертикальным» объектом преступления является родовой объект, под которым понимается большая группа общественных отношений одного типа, регулирующих какую-то одну сферу жизнедеятельности человека, общества или государства, охраняемых уголовным законом, которым совершенным преступлением причиняется вред или они ставятся под угрозу причинения вреда.

По родовому объекту преступления выделены разделы Особенной части УК РФ. К родовым объектам преступления относятся личность, экономика, общественная безопасность и общественный порядок, государственная власть, военная служба и мир и безопасность человечества.

Видовой объект преступления — это совокупность взаимосвязанных общественных отношений, регулирующих узкую сферу деятельности человека, общества или государства, охраняемых уголовным законом, которым совершенным преступлением причиняется вред или они ставятся под угрозу причинения вреда.

Общественные отношения, входящие в видовой объект, действительно являются взаимосвязанными. Причинение вреда одной части видового объекта влечет нанесение ущерба другой его части. Например, посягательство на свободу личности, как правило, влечет ущерб чести и достоинству личности, а такие объекты уголовно-правовой охраны, как половая неприкосновенность и половая свобода личности, во многих случаях вообще неотделимы друг от друга.

По видовому объекту преступления в системе Особенной части УК РФ построены главы. Видовыми объектами преступления являются жизнь и здоровье, свобода, честь и достоинство личности, половая неприкосновенность и половая свобода личности, конституционные права и свободы человека и гражданина, интересы семьи и несовершеннолетних, собственность, экономическая деятельность, интересы службы в коммерческих и иных организациях, общественная безопасность, здоровье населения и общественная нравственность, экологическая безопасность, безопасность движения и эксплуатации транспорта, безопасность в сфере компьютерной информации, основы конституционного строя и безопасности государства, государственная власть, интересы государственной службы и службы в органах местного самоуправления, правосудие, порядок управления, военная служба и мир и безопасность человечества.

Проблема видового объекта преступления заключается, с одной стороны, в его совпадении в ряде случаев с родовым объектом, с другой стороны, в ряде глав Особенной части УК РФ ощущается явная нехватка промежуточного объекта между видовым объектом и непосредственным объектом. В таких главах, как глава 22 УК РФ «Преступления в сфере экономической деятельности» и глава 24 УК РФ «Преступления против общественной безопасности» видовой объект оказывается чрезвычайно широким, не случайно в теории уголовного права именно классификация указанных групп преступлений вызывает особые трудности и разногласия.

Самым мелким объектом преступления в классификации объектов преступления по «вертикали» является непосредственный объект преступления, под которым понимается совокупность конкретных общественных отношений, охраняемых уголовным законом, которым совершенным преступлением причиняется вред или они ставятся под угрозу причинения вреда.

Непосредственный объект обычно определяется по диспозиции статьи, где он либо прямо или косвенно указан, либо это вытекает из смысла самой уголовно-правовой нормы. Например, незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, а также незаконные приобретение, хранение, перевозка растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества (ст. 228 УК РФ) непосредственно посягают на установленный законом порядок обращения наркотических средств, психотропных веществ и наркосодержащих растений.

Вторая классификация объекта преступления, по «горизонтали», фактически является классификацией непосредственного объекта преступления. Данная классификация позволяет уяснить юридическую технику построения уголовно-правовых норм, а также определяет правила квалификации преступлений.

Выделяют следующие виды непосредственного объекта преступления.

Во-первых, основной непосредственный объект — это такое общественное отношение, для защиты которого собственно и создавалась уголовно-правовая норма. Например, норма о незаконных производстве, сбыте или пересылке наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, а также незаконных сбыте или пересылке растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества (ст. 228^1 УК РФ) была создана законодателем для охраны установленного порядка оборота наркотических средств или психотропных веществ, наркосодержащих растений.

Во-вторых, дополнительный непосредственный объект — это такое общественное отношение, охраняемое уголовным законом, которому совершенным преступлением всегда причиняется вред при посягательстве на основной непосредственный объект, без причинения вреда дополнительному объекту преступления или без постановки его в опасное состояние, невозможно причинить ущерб основному непосредственному объекту преступления. Например, в ч. 1 ст. 235 УК РФ предусмотрена уголовная ответственность за осуществление медицинской деятельности или фармацевтической деятельности лицом, не имеющим лицензии на данный вид деятельности, при условии, что такая лицензия обязательна, если это повлекло по неосторожности причинение вреда здоровью человека (ч. 1 ст. 235 УК РФ). Данная норма создана для охраны здоровья населения, что является основным непосредственным объектом этого преступления, однако для посягательства на данный основной непосредственный объект необходимо первоначально причинить тяжкий вред здоровью конкретного человека, иначе состав преступления будет отсутствовать. В этом случае здоровье выступает дополнительным непосредственным объектом. Дополнительный непосредственный объект всегда указывается в диспозиции уголовно-правовой нормы.

В-третьих, факультативный непосредственный объект — это такое общественное отношение, охраняемое уголовным законом, которому не всегда, но часто причиняется вред при посягательствах данного вида.

Например, ч. 1 ст. 264 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за нарушение правил дорожного движения и эксплуатации транспортного средства, повлекшего причинение по неосторожности тяжкого вреда здоровью. Данная норма была создана для защиты основного непосредственного объекта — безопасности дорожного движения и эксплуатации транспортного средства. Дополнительным непосредственным объектом выступает здоровье человека. Факультативным объектом данного преступления во многих случаях выступают отношения собственности, т. к. в ДТП чаще всего причиняется ущерб другим владельцам автотранспортных средств и другого имущества.

3. Предмет преступления и потерпевший от преступления

Предмет преступления — это вещь материального мира или интеллектуальная собственность, по поводу которых совершается преступление.

Предмет преступления может выступать в качестве конструктивного признака состава преступления либо в качестве квалифицирующего признака.

Так, практически во всех преступлениях, предусмотренных главой 27 УК РФ «Преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта», предметом преступления выступают транспортные средства, пути сообщения, средства сигнализации и связи, транспортное оборудование. Указанные предметы являются конструктивно образующими состав преступления. Их отсутствие в составе транспортного преступления уголовная ответственность исключается.

В других составах преступления предмет выступает средством дифференциации уголовной ответственности, являюсь квалифицирующим признаком.

Понятие потерпевшего от преступления в УК РФ отсутствует. Уголовное право при определении потерпевшего от преступления использует положения, установленные в ч. 1 ст. 42 УПК РФ: «Потерпевшим является физическое лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный, моральный вред, а также юридическое лицо в случае причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации». Таким образом, потерпевшим от преступления может выступать как физическое, так и юридическое лицо.

Потерпевший от преступления может выступать как конструктивно образующий признак состава преступления, при отсутствии которого исключается преступность деяния. Например, в ст. 270 УК РФ в качестве потерпевших неоказания помощи людям, терпящим бедствие, выступают люди, терпящие бедствие на море или на ином водном пути.

Признаки потерпевшего могут усиливать уголовную ответственность, выступая квалифицирующими признаками состава преступления. Например, лицо, осуществляющее служебную деятельность, или выполняющее общественный долг (п. «б» ч. 2 ст. 105 УК РФ), малолетний, лицо, находящееся в беспомощном состоянии (п. «в» ч. 2 ст. 105 УК РФ), беременная женщина (п. «г» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

Кроме того, признаки потерпевшего могут выступать в качестве обстоятельства, отягчающего наказание (пп. «ж», «з», «п» ч. 1 ст. 63 УК РФ).

Предмет преступления и потерпевший от преступления являются по своей сути тождественными признаками, имеющими идентичное значение в составах преступления. Исходя из этических соображений, связанных с тем, что потерпевшим от преступления может выступать человек, в учении о составе преступления выделяется потерпевший от преступления как самостоятельный признак состава преступления.

Объект преступления следует отличать от предмета преступления и потерпевшего от преступления. Данный вопрос является актуальным в свете предложений рассматривать потерпевшего от преступления как объект преступления. Основными отличительными признаками объекта преступления от предмета преступления (потерпевшего от преступления) являются следующие:

1. Объект преступления рассматривается как совокупность объективно существующих общественных отношений, охраняемых уголовным законодатель-

ством. Объект преступления — это юридическая фикция, т. е. правовая оболочка нематериального явления. Общественные отношения пронизывают всю жизнь общества и каждого человека в отдельности, но как они выглядят, представить несколько сложно. Остается только констатировать факт, что они объективно существуют и реально работают в механизме государственно-правового регулирования взаимосвязей человека, организаций, общества и государства. Предмет преступления (потерпевший от преступления) всегда материален. Предмет преступления — это вещь материального мира или интеллектуальная собственность, выраженная на материальных носителях. Он имеет всегда какое-то материальное выражение и обладает физическими характеристиками (вес, размер, объем и т. д.). Тоже касается потерпевшего, которым в большинстве случаев является конкретный человек, либо юридическое лицо, интересы которого в уголовном процессе будет представлять конкретный человек.

2. Объекту преступления всегда причиняется ущерб при совершении преступления, либо он ставится под угрозу причинения вреда. Предмет преступления может также пострадать при совершении преступления, например, чужое имущество при его уничтожении или повреждении (ст.ст. 167 и 168 УК РФ). Но при этом в ряде преступлений предмет преступления никаким образом не изменяется, например, предмет преступления в составе незаконных производства или оборота этилового спирта, алкогольной или спиротосодержащей продукции (ст. 171^3 УК РФ) не подвергается никаким вредным изменениям. Более того, предмет преступления может быть даже улучшен преступником. Например, похищенный автомобиль отремонтирован и т. д.

Лекция 9.
ОБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА ПРЕСТУПЛЕНИЯ

Вопросы:

1. Понятие и значение объективной стороны преступления.
2. Общественно опасное деяние как обязательный признак объективной стороны преступления.
3. Понятие и виды преступных последствий.
4. Причинно-следственная связь и ее уголовно-правовое значение.
5. Факультативные признаки объективной стороны преступления.

1. Понятие и значение объективной стороны преступления

Любое поведение человека имеет внешние (объективные) и внутренние (субъективные) признаки. Внешние признаки — поведение, действия и бездействие конкретных людей, внутренние — волевые и сознательные процессы. В целом они образуют психофизическое и поведенческое единство. Криминальное поведение не является исключением, оно также представляет собой синтез

субъективного (внутреннего отношения к событию) и цели — внешней стороны, отражающей проявление действия в реальном мире. Такое разделение преступления условно, поскольку существование объективного и субъективного на самом деле неразделимо. Это становится важным при осуществлении уголовно-правовой оценки содеянного конкретным человеком.

Вопрос об установлении субъективных признаков деяния по уголовному праву разрешается на основе всестороннего анализа объективных признаков поведения человека при совершении преступления. О реальных целях и мотивах человека мы можем судить только по его поведению. Таким образом, если в результате посягательства на конкретное физическое лицо виновный использует огнестрельное оружие для поражения жертвы, то это обстоятельство указывает на намерение убить, хотя фактические последствия могут быть ограничены причинением вреда здоровью. Цель причинения смерти в этом случае определяется доступными объективными данными, которые являются способом совершения преступления, орудием преступления, направлением выстрела и т. д.

Объективная сторона преступления — это внешняя сторона общественно-опасного уголовно наказуемого противоправного посягательства на охраняемые уголовным законом общественные отношения (объект преступления).

Среди других необходимых элементов преступления объективная сторона занимает особое место. Она присутствует в диспозиции каждого из состава преступления, предусмотренного в Особенной части Уголовного кодекса.

Некоторые преступления содержат только одно проявление объективной стороны. Например, подмена ребенка (статья 153 Уголовного кодекса). В некоторых случаях одно преступление может представлять собой несколько видов преступных деяний. Бандитизм (статья 209 Уголовного кодекса) предусматривает создание вооруженной группы (банды), руководство, участие в банде или участие в групповых нападениях.

Большинство преступлений, наряду с основными, содержат квалифицированный состав, для которого возросшая ответственность устанавливается за счет наличия определенных обстоятельств, чаще всего связанных с объективной стороной.

Таким образом, наказание за убийство становится значительно более строгим, если оно совершается определенным образом — «с особой жестокостью» (пункт «д» части 2 статьи 105 Уголовного кодекса), «общеопасным способом» (пункт «е» часть 2, статья 105 Уголовного кодекса), « группа лиц, группа лиц по предварительному сговору или организованная группа» (п. «ж», часть 2, статья 105 Уголовного кодекса).

Некоторые статьи УК РФ содержат диспозиции, в которых имеется указание на конкретное преступное действие или бездействие (клевета, похищение человека, взяточничество). Другие содержат только уголовные последствия, например, в статьях об ответственности за причинение различных видов вреда

здоровью. В этом случае подразумевается совершение самого преступного деяния, которое влечет за собой преступные последствия[84].

Свойства объективной стороны, общие для всех преступлений, содержатся в Общей части Кодекса. Так, часть 1 ст. 14 Уголовного кодекса, определяя преступление, тем самым указывая, что любое действие, предусмотренное в Уголовном кодексе, является общественно опасным и незаконным. Объективная сторона наиболее подробно изложена в статьях Особенной части Кодекса. Например, ст. 110 «Доведение до самоубийства» говорит о том, что это преступление совершено «посредством угроз, жестокого обращения или систематического унижения человеческого достоинства жертвы».

Существуют также составы, в которых непосредственно предусмотрено действие или бездействие и начало последствий. К ним относятся злоупотребление служебным положением (статья 286 Уголовного кодекса), халатность (статья 293 Уголовного кодекса), нарушение правил, обеспечивающих безопасную эксплуатацию транспорта (статья 268 Уголовного кодекса).

В Общей части УК РФ признаки объективной стороны преступления не определены, но они названы или описаны в каждой статье Особенной части, т. к. именно объективная сторона образует основу состава преступления.

Основным и обязательным содержанием объективной стороны преступления является преступное деяние (преступное действие или бездействие). Отсутствие такового свидетельствует об отсутствии преступления.

Объективная сторона включает следующие элементы:

1) общественно опасное действие или бездействие;

2) социально опасные последствия;

3) способ, место, время, место, предметы и средства совершения преступления.

Отсюда следуют признаки объективной стороны, которые характеризуют деяние как преступление:

— объективная сторона входит в основание уголовной ответственности;

— признаки объективной стороны свидетельствуют о степени общественной опасности совершенного деяния и учитываются при назначении уголовного наказания;

— признаки объективной стороны служат для разграничения уголовных, административных, дисциплинарных и других правонарушений;

— факультативные признаки объективной стороны могут учитываться при назначении наказания, причем как смягчая, так и усиливая его;

— признаки объективной стороны разграничивают смежные составы преступлений друг от друга. Это прослеживается в таких составах, например, как ст.ст. 111, 112, 161, 162 УК РФ;

— признаки объективной стороны помогают отличать преступное деяние от непреступного. Например, ст.ст. 213, 264 УК РФ.

---

[84] *Наумов А. В*. Российское уголовное право. Общая часть: курс лекций / *А. В. Наумов*. М. 2004. С. 215; Уголовное право России. Практический курс / Под общ. ред. *А. И. Бастрыкина*; под науч. ред. *А. В. Наумова*. В 2 т. Т. 1. 3-е изд., перераб. и доп. М., 2007. С. 89.; Уголовное право России. Части Общая и Особенная / под ред. *А. И. Рарог*а. М., 2008. С. 147.

Таким образом, взаимосвязанными и системообразующими элементами объективной стороны преступления являются: действие (бездействие), совершенное определенным образом, преступный вред и причинно-следственная связь.

Объективная сторона неразрывно связана с субъективной стороной, субъектом и объектом преступления, и в своем единстве эти элементы и составляют содержание (состав) преступления.

2. Общественно опасное деяние как обязательный признак объективной стороны преступления

Обязательным признаком объективной стороны преступления является общественно-опасное деяние. Это указывает на то, что, с юридической точки зрения, уголовная ответственность за мысли, намерения и желания лица, направленные на совершение преступления, не наступает.

Признаки преступного деяния:

— деяние должно быть противоправным (т. е. преступным);

— преступное деяние также должно быть общественно опасным;

— волевой и сознательный элемент характеризуют в своей совокупности преступное деяние;

— за совершение рефлекторных действий (бездействий) к уголовной ответственности привлечь нельзя;

— под непреодолимой силой понимается различные чрезвычайные ситуации природы либо другие объективные факторы, а также действия других лиц;

— физическое принуждение (ст. 40 УК РФ) — данный признак говорит о том, что лицо под непреодолимым физическим принуждением полностью лишается возможности выразить свою волю;

— психическое принуждение (ст. 40 УК РФ) — выражается в наличии какой-либо угрозы, принуждая человека путем воздействия психотропных веществ, гипноза и угроз, но не лишая человека свободы.

Общественно опасное действие (бездействие), как уже отмечалось, является одним из обязательных элементов объективной стороны любого преступления. Это всегда проявление поведения человека во внешнем мире и, следовательно, осуществляется оно при определенных условиях, в конкретном месте и в конкретном времени.

Свободную волю в виде проявления вовне действия (бездействия) не следует путать с виной. Вина есть внутреннее, субъективное отношение лица к совершаемому деянию и представляет психическое, интеллектуально-эмоциональное отношение человека к его общественно опасному действию (бездействию) и его последствиям. Вина не является свойством действия или бездействия. При квалификации преступления сначала устанавливается общественно опасное деяние как факт, т. е. действие (бездействие) и причиненный им вред. Если это

не так, тогда нет необходимости создавать субъективную подсистему, в том числе вину.

Уголовное право выделяет некоторые требования к субъекту, совершающему противоправное деяние. Специфика действия (бездействия) зависит от возрастных признаков субъекта, это как первое из условий. УК РФ устанавливает общий возраст уголовной ответственности — 16 лет, а за некоторые преступления, перечень которых тоже указан в статье УК РФ — с 14 лет. Также нельзя не сказать, что в действии (бездействии) субъектом может выступать лишь физическое лицо. Третьим основным требованием можно выделить то, что субъект, проявляющий это поведение, должен быть вменяемым. В-четвертых, действие (бездействие), причиняющее вредные последствия, должно быть общественно опасным. Общественная опасность заключается в наличии возможности причинить вред интересам охраняемым уголовным законом объекту, ориентируясь на вред (ущерб) в качестве конечного результата совершенного деяния. Степень социальной опасности действия (бездействия) измеряется ценностной стоимостью объекта и величиной вреда. В-пятых, свойство действия (бездействия) как элемента объективной стороны преступления — его противоправность.

Уголовное право рассматривает объективную сторону преступного деяния, разделяя на два основных элемента: действие и бездействие.

Действие — это активное поведение человека, основу которого составляют телодвижения, совершаемые под контролем сознания и воли.

Действие характеризуется в форме одного или нескольких телодвижений, которые могут в свою очередь быть нескольких видов:

а) слово или слова, если они прямо запрещены законом; например, ложное показание или клевета;

б) совокупность взаимосвязанных телодвижений;

в) система действий в виде сложной деятельности;

Действие является наиболее распространенным видом общественно опасного, противоправного деяния. Большинство преступлений, описанных в УК РФ, содержат ответственность за преступления, совершенные в форме действия. В качестве уголовно-правовой концепции действие может состоять из одного телодвижения, например, в том, чтобы подтолкнуть человека с платформы к проходящему поезду. Однако чаще всего действия, связанные с уголовной ответственностью, состоят из набора движений тела, т. е. из серии отдельных взаимосвязанных актов поведения человека. Например, взрыв автомобиля с помощью пульта дистанционного управления — это не только нажатие кнопки пульта дистанционного управления, но и планирование места и времени взрыва, размещение взрывного устройства, проверка целостности пульта управления и т. д. Следовательно, действие, как правило, представляет собой систему взаимосвязанных движений тела, которые составляют социально опасное поведение. Если такое поведение запрещено законом, оно является общественно опасным и виновным, тогда возникает вопрос об уголовной ответственности за него[85].

[85] Курс уголовного права: учеб. для вузов / Под ред. *Н. Ф. Кузнецовой, И. М. Тяжковой*. Т. 1: Общая часть… С. 22.

В теории уголовного права в течение длительного времени обсуждается вопрос о том, ограничено ли действие в уголовно-правовом смысле движением тела или включает в себя силы, объекты и законы, используемые человеком. По мнению некоторых ученых, действие как категория уголовного права ограничивается сознательным движением тела, и поэтому нет оснований включать в понятие действия силы, используемые человеком в их преступной деятельности, не говоря уже о законах объективного мира, т. к. действия человека зависят от его воли, а законы же внешнего мира от воли и сознания человека независимы.

Другие ученые считают, что действие охватывает не только движение тела человека, но и силы и модели, которые он использует. В литературе отмечается, что «действие также включает использование различных сил природы, механизмов, устройств, радиоактивных веществ и т. д., которые используются преступником» [86].

Вторая позиция предпочтительнее, поскольку невозможно ограничить понятие уголовного преследования только движением тела лица, совершившего преступление. Использование сил и законов природы, механизмов и других вещей — это своего рода способ воздействия человека на внешний мир, и путь неотделим от действия, как формы от содержания.

Функции указанных элементов имеют практическое значение. Если они указаны в положениях нормы уголовного закона, то они либо конструктивно обязательны, т. е. без них нет состава преступления или влияют на степень общественной опасности преступления (квалифицирующие признаки). Например, при краже способ совершения деяния (тайный) является обязательным элементом состава преступления. При грабеже — открытый, без признаков насилия, опасных для жизни и здоровья жертвы.

Из перечисленных необязательных элементов объективной стороны наиболее часто указывается в Уголовном кодексе и распространяется на практике — это метод совершения преступления: насильственный, групповой, с обманом, с использованием служебного положения, вооруженного и т. д.

Бездействие выражено в пассивном поведении лица во время совершения преступления. Науке известно два вида бездействия: чистое и смешанное. Чистое, характеризуется тем, что лицо вообще не совершает никаких действий, а смешанное, в свою очередь, объясняется тем, что лицо выполняет как активные, так и пассивные действия. В его социально-правовых свойствах бездействие идентично действию. Оно, подобно действию, способно объективно вызывать изменения во внешнем мире. В то же время бездействие представляет собой более сложный вид преступного деяния со специфическими особенностями. Если действие характеризуется активным поведением, поведение лица при бездействии — пассивное.

Несоблюдение обязанностей, возложенных на лицо, признается преступлением при обязательном наличии у лица возможности выполнять эту обязанность. При бездействии лицо будет привлечено к уголовной ответственности в случае если оно должно было и могло действовать, чтобы предотвратить наступление вреда.

Обязанность лица действовать может вытекать из:

---

[86] См.: *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…

— положения закона;
— должностных обязанностей;
— договора;
— предыдущего поведения виновного.

В случае Г., осужденного по ст. 125 Уголовного кодекса «Оставление в опасности», Судебная коллегия Верховного суда Российской Федерации, прекратив рассмотрение дела о недостатках в действиях состава преступления, указал, что ответственность по ст. 125 Уголовного кодекса допускается только в случае прямого намерения и двух обязательных условий, когда ответственное лицо имело возможность оказать помощь лицу, которое находится в опасном для жизни состоянии, и было вынуждено заботиться о нем[87].

Таким образом, деяние, которое может быть выражено как в действии, так и в бездействии, является обязательным признаком объективной стороны преступления.

3. Понятие и виды преступных последствий

Преступные последствия — это вред, который причиняется или может быть причинен объекту уголовно-правовой охраны в результате общественно-опасных негативных изменений в общественных отношениях, наступающих в результате совершения преступления.

В науке преступные последствия по характеру причинения вреда разделяют на виды:

1) имущественный вред (например, хищение чужого имущества, повреждение или уничтожение имущества);

2) физический вред (например, причинение смерти, вреда здоровью человека различной степени тяжести, причинение телесных повреждений, физических страданий);

3) моральный вред (причинение нравственных страданий, выраженное, например, в унижении чести и достоинства личности).

Кроме этого некоторые авторы выделяют виды так называемого нематериального вреда:

а) нематериальный вред личного характера (ущемление чести гражданина; нарушение личных неимущественных прав; нарушение авторских прав);

б) не носящий личного характера (экономический; политический; вред правам и законным интересам общества; информационный вред).

По наступившим последствиям в науке выделяют:

— реально наступивший вред;
— реальная угроза наступления вредных последствий.

Преступные последствия как признак объективной стороны преступления имеют следующее уголовно-правовое значение:

— характер и размер изначально является основой криминального деяния;

[87] См.: *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…

— они помогают разграничить преступление с другими правонарушениями;

— играют важную роль для квалификации.

Все это говорит о существенной роли общественно-опасных последствий при криминализации преступных актов, квалификации преступлений, при назначении и индивидуализации уголовного наказания.

В дополнении к социально опасным последствиям Уголовный кодекс в ряде случаев говорит о «результате» преступления. В некоторых учебниках результатом признается материальное событие, которое имеет естественные, стоимостные, медико-биологические, физико-химические (например, наземное отравление, загрязнение водоема вредными отходами) последствия. Считается, что общественно опасные последствия и «результаты преступлений» коррелируются как содержание и форма. По мнению других авторов, последствия и результаты являются синонимами.

Нормы со знаком «результата» законодателя означают прямой экономический ущерб, оцениваемый наиболее часто по денежной стоимости объектов преступления. Например, по вопросу получения взятки в примечании к ст. 290 Уголовного кодекса читаем: «Крупная сумма взятки — это сумма денег, стоимость ценных бумаг, других имущественных или неимущественных льгот, превышающих сто пятьдесят тысяч рублей». Также говорится о большом количестве наркотических средств, об уничтоженном имуществе, об уклонении от уплаты налогов и т. д.

Разумеется, более целесообразно выражать прямой экономический ущерб точности квалификации с точки зрения размера, т. е. в однозначном денежном измерении ценности предметов преступления. Термин «ущерб» более подходит для характеристики сложных экономических и организационных социально опасных последствий. Типичным примером является состав злоупотребления служебными полномочиями (ст. 285 Уголовного кодекса). В данной норме общественно опасные последствия описываются как «значительное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций или охраняемых законом интересов общества и государства»[88].

В тех немногих случаях, когда можно дать исчерпывающий список криминальных последствий, законодатель это делает. Например, в ст. 272 УК РФ «Несанкционированный доступ к компьютерной информации» организационный и информационный вред представляется таким образом: «уничтожение, блокирование, модификация или копирование информации, нарушение работы компьютеров, компьютерных систем или их сетей». Однако исчерпывающий перечень видов организационного вреда далеко не всегда возможен. В ч. 1 ст. 274 «Нарушение правил эксплуатации компьютеров, компьютерных систем или их сетей» последствия в простой композиции формулируются как «значительный вред», в квалифицированной композиции — как «серьезные последствия».

Содержание социально-опасных последствий определяется содержанием объектов, вредными изменениями, которые они производят. Уголовный кодекс предусматривает 26 видов и более 100 прямых объектов. Существует множество разновидностей социально опасных последствий. Наиболее обобщенные, они

[88] См.: *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…

классифицируются как физические, умственные, социальные, экономические, экологические и организационные. Последняя группа социально опасных последствий является самой разнообразной и многочисленной. Кроме того, все общественно опасные последствия без исключения обладают свойством противоправности, дезорганизации, введения дисфункций в закон и порядок, защищенные самим Кодексом фактом нарушения уголовно-правового запрета.

По степени реализации общественно опасные последствия подразделяются на фактический ущерб (вред) и угрозу их причинения. Составляющие угрозы причинения вреда закрепляются законодателем в случае посягательств на особо ценные предметы (например, если другому лицу угрожает заражение ВИЧ-инфекцией — ч. 1 ст. 122 Уголовного кодекса); радиоактивное загрязнение окружающей среды (ч. 1, ст. 215 Уголовного кодекса) и т. д.

Разграничение между реальным ущербом и опасностью (угрозой) его причинения не означает, что угроза не приводит к объективным изменениям в интересах, обеспечивающих соблюдение законов. При угрозе происходят вредные изменения в состоянии объектов: дезорганизация их деятельности, изменение ситуации их безопасного функционирования. Реальность такой опасности должна быть доказана, а также должен быть причинен фактический вред.

С наступлением общественно опасных последствий оканчивается состав преступления. Однако и после наступления преступных последствий может вытекать целая цепочка дальнейших, находящихся за пределами состава последствий, называемых «дальнейшими», или «дополнительными». В квалификации преступления они не участвуют, но при их предвидении учитываются судом как отягчающие наказание обстоятельства. В п. «б» ч. 1 ст. 63 УК к числу обстоятельств, отягчающих наказание, отнесено «наступление тяжких последствий в результате совершения преступления». В качестве дополнительного вредного последствия в экономических и должностных преступлениях может выступать, например, упущенная в результате соответствующего преступления выгода предприятия. При предвидении этих последствий они вменяются лицу в качестве отягчающих наказание обстоятельств[89].

Итак, общественно опасные последствия:

— являются обязательным элементом преступления и его состава;

— выступают ведущим основанием криминализации деяний;

— участвуют в квалификации преступлений;

— играют роль при определении малозначительности деяния, не являющегося преступлением;

— определяются для компенсации вреда потерпевшим;

— учитываются судом при назначении наказания в качестве отягчающего обстоятельства, если лицо предвидело дальнейшие, дополнительные, лежащие за рамками состава последствия;

— возмещение ущерба субъектом преступления — необходимое условие освобождения его от уголовной ответственности и наказания;

— служат решающим разграничительным признаком преступлений и непреступных правонарушений, а также аморальных поступков.

[89] См.: *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…

4. Причинно-следственная связь и ее уголовно-правовое значение

Обязательным условием привлечения лица к уголовной ответственности является наличие причинной связи между действием (бездействием) и наступившими вредными последствиями. Речь идет об установлении того факта, что наступившие общественно опасные последствия порождены данными действиями (бездействием) лица, а не действиями третьих лиц либо каких-либо внешних сил.

Суть состоит во взаимодействии между явлениями, при котором один или несколько порождают другое. Например, лицо не может нести ответственности за объективные случайные последствия, связанные с действием. Причинная связь — это объективно существующая связь между общественно опасным деянием и преступным последствием.

Под причинностью в уголовном праве понимается необходимая объективная связь между действием или бездействием и вытекающим из этого последствием, в котором действие является основной и непосредственной причиной последствий.

Основываясь на категориях диалектики, причиной является общественное действие или бездействие в уголовном праве. Следствием этого является преступное последствие, вызванное этим действием или бездействием[90].

Наряду с последствием причинность является неотъемлемой чертой объективной стороны в материальном составе. В случае последнего существование причинно-следственной связи выступает в качестве необходимого условия для привлечения к уголовной ответственности. Например, водитель транспортного средства не может быть привлечен к уголовной ответственности, если последствия не связаны с причинно-следственной связью с нарушением правил дорожного движения. Таким образом, перевозка пассажиров в необорудованном кузове (тележке) запрещена правилами дорожного движения. Но если пассажир, который находится в телеге, выпрыгивает из нее без ведома водителя и серьезно травмируется, последний не может быть привлечен к уголовной ответственности за нарушение правил дорожного движения, вызвавших наступившие последствия. В этом случае не факт нарушения правил перевозки пассажиров в необорудованном корпусе вызвал последствия, а самостоятельные действия пассажира, хотя между ними существует причинно-следственная связь. Если водитель не разрешил проезд в кузове, это не привело бы к соответствующим последствиям. Такая причинно-следственная связь, которая не влечет за собой естественного и необходимого возникновения определенных последствий, называется случайной. Случайная причинно-следственная связь не имеет уголовной юридической значимости, и результат, который получился на выходе, не учитывается в квалификации.

Причинная связь, которая важна для уголовной ответственности, должна быть объективной и необходимой. Развитие необходимой причинно-следственной связи — это процесс, который при наличии всех доступных условий и обстоятельств неизбежно доводится до наступления определенного результата.

---

[90] *Векленко В. В., Бавсун М. В.* Объективная сторона преступления. Омск: 2009. С. 56.

Социально опасное поведение можно признать причиной вредных последствий, которые произошли только в том случае, если они предшествуют наступлению этого эффекта. В случае совершения действия или бездействия после возникновения опасных последствий не может быть и речи о какой-либо причинно-следственной связи между этими двумя событиями, поскольку причина всегда предшествует расследованию. Но и одна простая последовательность событий во времени не может указывать на существование причинно-следственной связи между ними. В каждом конкретном случае необходимо установить не только последовательность явлений во времени, но также и то, вызвали ли действие или бездействие соответствующие последствия.

Например, во время боя преступник нанес пробивную рану жертве в брюшной полости. Раненому была оказана медицинская помощь, но после операции он умер от асфиксии, вызванной рефлекторной рвотой при анестезии. В этом случае последствия в виде смерти не могут быть инкриминированы человеку, который заколол, поскольку смерть вызвана другой причиной. Следовательно, причиной может быть не любое условие, которое косвенно связано с наступлением криминальных последствий.

Действие или бездействие можно рассматривать как причину криминального результата, который произошел, когда следствие неизбежно. Трудность установления причинно-следственной связи заключается в том, что совершение преступного деяния сопровождается рядом факторов, которые влияют на результат. Любой естественный процесс содержит случайные элементы. Все случайности являются двумя основными разновидностями: те, которые присутствуют в любом обычном событии, дополняя его небольшими отклонениями и случайными факторами, которые не связаны непосредственно с конкретным процессом, но вторгаются в него извне.

Чтобы установить, существует ли необходимая причинно-следственная связь между действиями обвиняемого и последствиями, необходимо определить, к каким естественным последствиям могло бы привести развитие событий, если бы факторы, не относящиеся к поведению субъекта, вступили в действие[91].

Существует несколько теорий причинной связи:

1. Теория исключительной причинности. Ее положительным моментом является то, что ответственность может наступать лишь за те действия, которые напрямую и непосредственно вызывают наступление последствий; недостатком этой теории является отсутствие возможности как-то содержательно разграничить безусловно смертельные и другие ранения.

2. Теория условий (эквивалентная теория), положительная сторона которой предполагает, что эта теория дает возможность установить, какие деяния точно не являются причиной последствий. Минусы теории состоят в том, что причинная связь существует тогда, когда деяние является необходимым условием, предусмотренным в соответствии со статьей настоящего кодекса противоправного последствия, или его конкретной опасности, без которой последствие не наступило бы. Также недостатком данной теории будет то, что причиной наступления последствий будет являться любое деяние, которое выступает необходимым условием их наступления; это деяние, без которого не были бы причинены последствия.

[91] См.: *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…

3. Адекватная теория (теория «адекватной причинности»). Она гласит о том, что значение имеют только типичные закономерности: причиной признаются лишь те деяния, которые, соответственно, были адекватны наступлению последствий, которые вызывали бы такие последствия в подавляющем большинстве случаев. В подобной ситуации может исключаться не причинная связь, а вина: в конкретной, а не в какой-либо типичной ситуации, именно этот вред явился причиной смерти, другой вопрос, что далеко не во всех случаях можно говорить о том, что причинение смерти было умышленным.

4. Теория риска. Недостаток этой теории заключается в том, что те деяния, которые в обычных условиях могут причинить определённый вред, т. е. их совершение сопряжено с риском причинения такого вреда.

5. Теория неравноценности условий. Заключается в том, что юридически значимой причиной признается такая причина, которая более остальных повлияла на наступление последствий, внесла в него большие вклады[92].

Таким образом, причинно-следственная связь, имеющая уголовно-правовое значение, должна характеризоваться следующими особенностями:

— имеет объективный характер;

— действие должно предшествовать наступлению последствий;

— действие должно быть напрямую связано с последствием;

— действие выступает в качестве основной причины возникновения последствий;

— в этих конкретных условиях действие вызывает соответствующие последствия с неизбежностью (закономерностью).

5. Факультативные признаки объективной стороны преступления

Факультативные элементы преступления включают: метод, предметы и средства, место, время, обстоятельства совершения преступления. Эти элементы присущи любому преступлению, поскольку оно всегда совершается определенным образом, в определенном месте и в конкретной ситуации, в определенное время, используя различные методы, которые влияют на степень социальной опасности этого деяния. Однако по своей природе эти элементы являются факультативными. Суд принимает их во внимание при принятии решения о наказании виновного. Однако ситуация меняется, если законодатель устанавливает один или несколько элементов в соответствии с положениями статьи Особенной части Кодекса в рамках конкретного преступления. В этих случаях перечисленные элементы становятся обязательными, а их присутствие или отсутствие влияет на квалификацию акта[93].

1. Время совершения преступления — определенный временной период, который, согласно УПК РФ, входит в предмет доказывания по уголовному делу, измеряется до секунды. Кроме того, подлежит установлению начало и окончание действий, его продолжительность. Законодателем, как обязатель-

[92] *Наумов А. В.* Российское уголовное право. Общая часть: курс лекций… С. 215; Уголовное право России: практический курс / Под общ. ред. А. И. Бастрыкина…

[93] *Векленко В. В., Бавсун М. В.* Объективная сторона преступления... С. 56.

ный элемент конкретного состава преступления, упоминается редко. Это, прежде всего, преступления против военной службы, устанавливая уголовную ответственность за которые, законодатель делает оговорку, что ответственность за них наступает в военное время или в боевой обстановке и определяется законодательством военного времени (ч. 3 ст. 331 УК).

Одним из элементов объективной стороны, который имеет большое значение, является ситуация совершения преступления, т. е. совокупность взаимодействующих обстоятельств, в присутствии которых совершено преступление. Таким образом, отказ капитана помочь людям (ст. 270 УК) должен быть осуществлен в ситуации бедствия в море или на другом водном пути. Признание положения законодателем как одного из обязательных элементов конкретного состава преступления указывается в некоторых случаях общественного характера действий. Например, общественные призывы к осуществлению экстремистской деятельности (ст. 280 УК); публичное оскорбление представителя власти (ст. 319 УК).

2. Место совершения преступления — это территория, на которой начато преступное деяние, окончено или наступило общественно-опасное последствие. В качестве одного из элементов объективной стороны место совершения преступления может выступать в качестве обязательного элемента конкретного состава преступления, если оно включено в уголовно-правовую норму. Например, нарушение правил безопасности на взрывоопасных объектах или во взрывоопасных мастерских (ст. 217 УК). Места погребения указаны в ст. 244 УК РФ, которая предусматривает ответственность за осквернение тел умершего.

В некоторых случаях специфика места преступления, влияющая на степень общественной опасности правонарушения, признается законодателем в качестве выборочной. Таким образом, повреждение земли (ст. 254 УК) признается более опасным и влечет за собой квалификацию для части 2 в случаях, когда это происходит в области экологической катастрофы или в чрезвычайной экологической ситуации.

В других случаях место, где совершено преступление, является необязательным элементом, часто затрагивающим степень опасности действия, которое принимается во внимание судом при принятии решения по вопросу о наказании. Так, совершение преступления при стихийном бедствии является обстоятельством, усугубляющем наказание.

3. Способ совершения преступления — предполагаемые приемы и методы, используемые во время совершения деяния. Чаще всего в качестве конструктивной или квалификационной функции выступает способ совершения действия. «Способ, не являющийся самим действием в полном смысле этого слова, органически присущ ему и состоит в тех приемах, методах, порядке и последовательности движений тела и отдельных действий, которые в совокупности характеризуют вид, принадлежащий деянию. Уголовные дела, внешние формы поведения рассматриваются как средство совершения преступления».

Некоторые ученые рассматривают способ совершения преступления при анализе действия как главную характеристику преступного деяния, не придавая ему независимого значения. Однако способ совершения преступления нельзя рассматривать только в отношении преступлений, совершенных в ре-

зультате активного поведения. Это мнение основано на чисто физической стороне преступного деяния, не принимая во внимание социальное содержание преступного бездействия. Способ совершения преступления в случае бездействия имеет свои особенности. Учитывая, что бездействие является пассивной формой поведения (лицо не совершает действий, которые оно должно было выполнить), способ совершения преступления в случае бездействия имеет конкретный контент, который указывает, какие конкретные действия не были совершены и какие силы и закономерности были использованы.

Таким образом, в случае небрежности (ст. 293 УК), чаще всего осуществляемой бездействием, законодатель непосредственно указывает способ совершения этого деяния — недобросовестное или небрежное отношение к службе, которое может в равной степени применяться как к действию, так и к бездействию. То же самое можно сказать об уклонении от выполнения обязанностей военной службы (ст. 339 УК), совершенных бездействием. Посредством совершения этого преступления законодатель называет симуляцию болезни, самоубийство, подделку документов или другой обман[94].

В качестве обязательного элемента преступления способ появляется в случаях, когда он указан в статье Особенной части УК РФ. Таким образом, формы хищений отличаются тем, что они совершались, непосредственно обозначенными в ст. 158—160 УК РФ способами и т. д.

В некоторых случаях определенный способ совершения деяния действует как преступно-формирующая особенность. Например, доведение до самоубийства (ст. 110 УК) влечет за собой уголовную ответственность при условии, что это преступление совершается угрозами, жестоким обращением или систематическим унижением человеческого достоинства жертвы.

Часто способ совершения преступления влияет на степень общественной опасности этого деяния. В таких случаях законодатель определяет его как квалификационную функцию. Например, причинение серьезного вреда здоровью влечет за собой более строгую ответственность в случае применения особо жестокого или вообще опасного метода (п. «б», «в» ч. 2 ст. 111 УК).

Способ совершения преступления, даже если он не является обязательным или квалификационным знаком, имеет большое значение для индивидуализации наказания. Таким образом, совершение любого преступления с использованием доверия, признанного виновным в силу его служебного положения, признается отягчающим обстоятельством (ст. 63 Ук), которое принимается во внимание судом при решении вопроса о наказании исполнителя[95].

В зависимости от способа совершения преступления, нормы особенной части Уголовного кодекса могут быть отнесены к статьям, в которых:

1) указывается единственный способ совершения конкретного преступления (например, ч. 3, ст. 306);

2) содержится исчерпывающий перечень способов совершения преступления (например, ч. 1, ст. 141);

3) содержится примерный список способов совершения преступления (например, ч. 2, ст. 167);

4) способ совершения преступления не указывается и, следовательно, может быть любым (например, ст. 125).

---

[94] *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…

[95] См.: *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…

Обстановка совершения преступления — совокупность объективных условий и обстоятельств, в которых осуществляется преступление. Орудия и средства преступления — также факультативные признаки объективной стороны преступления. Под орудием понимаются предметы материального мира, используемые в качестве оружия, с помощью которых преступник непосредственно воздействует на охраняемый законом объект. Средство совершения преступления — объект материального мира, с помощью которого преступник достигает преступного результата, воздействуя на объект.

Таким образом, факультативные характеристики объективной стороны преступления считаются обязательными для установления при квалификации деяния в случае прямой ссылки на них в положениях соответствующих статей Особенной части Уголовного кодекса.

Лекция 10.
СУБЪЕКТИВНАЯ СТОРОНА ПРЕСТУПЛЕНИЯ

Вопросы:

1. Понятие и значение субъективной стороны преступления.
2. Вина как основной признак субъективной стороны преступления.
3. Формы вины.
4. Факультативные признаки субъективной стороны преступления.
5. Преступления с двумя формами вины.
6. Ошибка и ее уголовно-правовое значение.

1. Понятие и значение субъективной стороны преступления

Субъективная сторона преступления является одним из элементов состава преступления и представляет собой «внутреннюю» сторону общественно опасного деяния. Субъективную сторону преступления образуют его внутренние признаки. Таким образом можно сказать, что субъективная сторона преступления — это совокупность признаков, характеризующих психическую активность лица при совершении преступления[96].

Содержание субъективной стороны преступления, как и любого другого его элемента составляет совокупность обязательных и факультативных признаков.

Обязательным признаком субъективной стороны преступления является вина, к факультативным принято относить мотивы, цели преступления и эмоции. При стоит учитывать, что если какой-либо из факультативных при-

[96] Уголовное право России. Общая и Особенная части: учебник / А. А. Арямов, Т. Б. Басова, Е. В. Благов и др…

знаков указан в диспозиции статьи Особенной части УК РФ, то для этого состава он является обязательным.

Субъективная сторона преступления имеет свое юридическое значение:

1. Являясь элементом состава преступления, субъективная сторона входит в основание уголовной ответственности. Субъективная сторона преступления входит в юридическое основание квалификации преступлений.

2. Признаки субъективной стороны преступления позволят отграничивать смежные составы преступлений, например ст. 105 и ст. 109 УК РФ имеют схожие объективные признаки, однако содержание признаков субъективной стороны у них разные.

3. На основании анализа признаков субъективной стороны преступления можно отграничить преступное деяние от иного правонарушения (административного правонарушения, гражданско-правового деликта или дисциплинарного проступка), например, не является преступлением причинение потерпевшему лёгкого вреда здоровью, совершенного по неосторожности.

4. Содержание признаков субъективной стороны преступления в значительной мере определяет общественную опасность совершенного лицом преступления и учитывается при назначении наказания. При этом они могут учитываться как в качестве смягчающих наказание обстоятельств, так и в качестве отягчающих.

2. Вина как основной признак субъективной стороны преступления

Вина, как было сказано ранее, является обязательным признаком субъективной стороны преступления. Законодатель определения вины не дает, указывая лишь ее формы. В юридической литературе можно встретить следующие определения вины:

1. Вина представляет собой психическое отношение лица к совершаемому им общественно опасному действию (бездействию) и его последствиям, включает в себя интеллектуальные и волевые признаки[97].

2. Вина — это такое настроение субъекта, при котором он осознает или имеет возможность осознавать, что действует преступно, и находится в таких обстоятельствах, что мог бы удержаться от преступного поведения, если бы у него не были недоразвиты противодействующие этому чувства и представления (в силу личностных особенностей)[98].

3. Вина — это обязательный признак субъективной стороны любого состава преступления, выражаемый в форме умысла или неосторожности либо того и другого; представляющий собой характеристику уголовным законом интеллектуального и волевого моментов (включая их отсутствие) психического отношения лица к предусмотренному уголовным законом в качестве преступле-

[97] Уголовное право Российской Федерации. Общая часть: учеб. для вузов / Н. Н. Белокобыльский, Г. И. Богуш, Г. Н. Борзенков и др…

[98] См.: *Познышев С. В*. Основные начала науки уголовного права: Общая часть уголовного права. М.: Изд. А. А. Карцева, 1912. С. 266, 267.

ния общественно опасному деянию и его последствиям и определенных сочетаний этих моментов; выражающий отрицательное субъективное отношение лица к социальным ценностям; имеющий психологическое, социально-политическое и уголовно-правовое содержание[99].

Для более полного понимания категории вины необходимо обратиться к анализу основных концепций вины (нормативной концепции, теории опасного состояния, оценочной концепции, психологической концепции).

В целом разработанные определения позволяют сделать вывод, что устоявшимся считается понимание вины как психического отношения лица к совершенному им деянию и наступившим последствиям.

Вина, как признак субъективной стороны, имеет свое содержание — элементы. Принято выделять два элемента вины: интеллектуальный и волевой.

Интеллектуальный элемент вины указывает на осознание (возможность осознания) юридически значимых признаков деяния, совершенного лицом.

Волевой элемент вины имеет иное значение и позволяет сделать вывод об отношении лица к самому действию, возможным общественно опасным последствиям, а также иным изменениям и преобразованиям, которые могут произойти в окружающей действительности.

Законодатель, указывая различные сочетания интеллектуального и волевого элемента, определил две формы вины: умысел и неосторожность, а также выделил четыре ее вида: прямой умысел, косвенный умысел, небрежность и легкомыслие.

Таким образом признать лицо виновным в совершении преступления означает установить оно совершило преступление умышленно или по неосторожности.

Таким образом наиболее полным представляется следующее определение: вина — это психическое отношение лица в форме умысла и неосторожности к совершаемому им общественно-опасному деянию, в котором проявляется антисоциальная, асоциальная либо недостаточно выраженная социальная установка этого лица относительно важнейших социальных ценностей[100].

3. Формы вины

Форма вины представляет собой различное сочетание элементов сознания и воли. В уголовном законе РФ определено две формы вины: умысел и неосторожность (ст. 24 УК РФ). Частью 2 ст. 24 УК РФ предусмотрено положение, согласно которому преступление признается совершенным по неосторожности лишь в случаях, когда это указано в законе.

Умышленная форма вины определена ст. 25 УК РФ, в части 2 раскрывается прямой умысел, в части 3 — косвенный.

---

[99] Уголовное право России. Общая часть: учебник / *Д. И. Аминов, Л. И. Беляева, В. Б. Боровиков* и др.; под ред. *В. П. Ревина*. 2-е изд., испр. и доп. М.: Юстицинформ, 2009. 496 с.

[100] *Рарог А. И.* Субъективная сторона и квалификация преступлений. М.: Профобразование, 2001. С. 10.

Если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их наступления, то преступление признается совершенным с прямым умыслом.

В приведенном определении прямого умысла содержатся интеллектуальный и волевой элементы.

Интеллектуальный элемент образуют следующие признаки:

— осознание лицом общественной опасности своих действий или бездействия, т. е. понимание лицом, совершающим преступление, фактического характера своего деяния (значение права или свободы либо иного блага, на которое осуществляется посягательство, осознание объективных условий и обстоятельств совершения преступления;

— предвидение возможности или неизбежности наступления общественно опасных последствий, означает, что лицо имеет представление о возможном преступном результате, понимает его характер, осознает связь между своим деяние и возможным преступным результатом, преступный результат представляется ему закономерным.

Волевой элемент прямого умысла образует один признак — желание наступления общественно опасных последствий. Содержание волевого элемента прямого умысла позволяет заключить, что лицо, совершившее преступление стремится к достижению конкретных преступных последствий.

Наличие трех указанных признаков и определяет прямой умысел.

Если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, не желало, но сознательно допускало эти последствия либо относилось к ним безразлично, то преступление признается совершенным с косвенным умыслом.

Интеллектуальный элемент косвенного умысла образуют следующие признаки:

— осознание общественной опасности своих действий (бездействия); содержание осознания при косвенном умысле практически совпадает с содержанием осознания при прямом умысле;

— предвидение возможности наступления общественно опасных последствий. Объем предвидения при косвенном умысле отличается от прямого умысла. В данном случае речь идет о предвидении лишь возможности наступления общественно опасных последствий.

Волевой элемент косвенного умысла образуют наличие хотя бы одного из признаков:

— нежелание, но сознательное допущение общественно опасных последствий;

— безразличное отношение к общественно опасным последствиям.

Специфическое отношение к общественно опасным последствиям при косвенном умысле отражает содержание волевого элемента. В отличие от прямого умысла, где лицо желает наступления общественно опасных последствий, при косвенном оно их не желает, следовательно, преступные последствия для

виновного лица отходят на второй план, главным для него является совершение самого деяния. Но при этом возможные преступные последствия не вызывают у лица отрицательного к ним отношения, не побуждают его на предотвращение вреда. Наоборот, виновный сознательно допускает наступление последствий либо проявляет в отношении них равнодушное, безразличное отношение.

Таким образом, видим, что прямой и косвенной умысел имеют отличие, как в интеллектуальном, так и в волевом элементе.

Помимо видов умысла, указанных в законе, принято выделять теоретические виды умысла. Классификация проводится по различным основаниям: в зависимости от момента возникновения преступного намерения, в зависимости от степени определённости возможного преступного результата.

Итак, в зависимости от момента возникновения желания совершить преступление умысел бывает заранее обдуманным и внезапно возникшим.

Заранее обдуманным является умысел, при котором желание совершить преступление реализуется через какой-либо промежуток времени (он может быть как продолжительным, так и кратковременным) после возникновения желания совершить преступление. Заранее обдуманный умысел позволяет сделать выводы и о настойчивости виновного лица в реализации преступного намерения, нередко свидетельствует о приготовлении к преступлению, зачастую значительно повышает общественную опасность как преступления, так и самого виновного.

Внезапно возникшим признается умысла, при котором преступное намерение реализуется сразу же или через незначительный промежуток времени после его возникновения.

В свою очередь, внезапно возникший умысел можно разделить на простой и аффектированный.

Простым признается умысел, при котором намерение совершить преступление возникло у виновного в нормальном психическом состоянии.

Аффектированным признается умысел, при котором лицо принимает решение о совершении преступления в неспокойном психологическом состоянии, оно может быть вызвано ссорой с близкими, болезнью родственника либо иными негативными событиями, произошедшими в жизни, также поводом к его возникновению являются неправомерные или аморальные действия потерпевшего в отношении виновного или его близких.

В зависимости от степени определенности возможного преступного результата умысел может быть определенным, альтернативным и неопределенным.

Определенный умысел имеет место в тех случаях, когда виновный имеет четкое представление о предстоящем преступном результате (его размере, характеристике, степени тяжести и т. д.).

Альтернативный умысел — это умысел, при котором виновный предвидит примерно одинаковую возможность наступления двух или большего числа последствий.

Неопределенный умысел имеет место в тех случаях, когда виновный не имеет четкого представления о преступных последствиях, представляя лишь их в обобщенном виде.

Второй формой вины является неосторожность. Законодатель впервые определил формы неосторожности: легкомыслие и небрежность.

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

Интеллектуальный элемент легкомыслия образует следующий признак — предвидение возможности наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия).

Волевой элемент легкомыслия выражается в том, что лицо без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение этих последствий.

Как видим, при легкомыслии лицо свои действия не воспринимает как общественно опасные, не осознает их противоправность, в общем в отрыве от преступных последствий они таковыми и не являются. Лицо, действующее по легкомыслию, понимает негативное значение возможных последствий для общества и именно поэтому стремится к предотвращению этих последствий.

Основное, главное отличие легкомыслия от косвенного умысла заключается в содержании волевого элемента. При легкомыслии лицо не просто не желает наступления общественно опасных последствий, но и сознательно стремится к их предотвращению. Отметим, что расчет на предотвращение возможных преступных последствий основан на опыте виновного, его личностных качествах, ловкости, мастерстве и т. д., но расчет этот самонадеянный, недостаточно обоснованный.

Вид вины	Интеллектуальный элемент вины	Волевой элемент вины
Прямой умысел	1) осознание лицом общественной опасности своих действий или бездействия; 2) предвидение возможности или неизбежности наступления общественно опасных последствий	1) желание наступления общественно опасных последствий.
Косвенный умысел	1) осознание общественной опасности своих действий (бездействия); 2) предвидение возможности наступления общественно опасных последствий.	1) нежелание, но сознательное допущение общественно опасных последствий; 2) безразличное отношение к общественно опасным последствиям.
Легкомыслие	1) предвидение возможности наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия).	1) лицо без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение этих последствий.

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

Содержание небрежности отличается от видов вины приведенных ранее, в ее структуре не принято выделять интеллектуальный и волевой элементы, ее образуют положительный и отрицательный признаки.

Отрицательный признак составляет непредвидение лицом возможности наступления общественно опасных последствий, которое включает отсутствие осознания общественной опасности совершаемого деяния, так же, как и легкомыслии, и непредвидение преступных последствий. Положительный признак состоит в том, что виновный должен был и мог проявить необходимую внимательность и предусмотрительность и предвидеть наступление фактически причиненных общественно опасных последствий.

Положительный признак характеризуется двумя критериями: объективным и субъективным. Объективный критерий образует наличие обязанности действовать определенным образом, а субъективный критерий показывает, что у виновного была возможность предвидения.

Объективный критерий носит нормативный характер и означает обязанность лица предвидеть возможность наступления общественно опасных последствий с соблюдением требований необходимой внимательности и предусмотрительности. Эта обязанность может основываться на законе, должностном статусе виновного, профессиональных функциях или правилах общежития и т. д.

Субъективный критерий небрежности означает персональную способность лица в конкретной ситуации и с учетом его индивидуальных качеств предвидеть возможность наступления общественно опасных последствий.

От небрежности необходимо отграничивать невиновное причинение вреда (казус). В отличие от небрежности казус не влечет уголовную ответственность. В ст. 28 УК РФ определены признаки невиновного причинения вреда. Оно имеет место в случаях, когда лицо, совершающее деяние, не могло осознавать его общественной опасности, также не могло предвидеть возможности наступления негативных последствий, а исходя из фактических обстоятельств дела, не должно было предвидеть возможности их наступления. Также невиновным признается вред, причиненный при обстоятельствах, когда лицо предвидело возможность наступления преступных последствий, однако в силу особенностей своих психофизиологических качеств не могло предотвратить их, поскольку имело место несоответствие психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам.

4. Факультативные признаки субъективной стороны преступления

Помимо вины, субъективную сторону преступления характеризуют такие признаки, как мотив, цель, эмоции.

Мотив представляет собой внутренне побуждение, которое вызывает решимость совершить преступление. В рамках действующего уголовного законодательства мотив нередко выступает обстоятельством, отягчающим уголовную отнесенность. Как правило, он находит свое отражение и закрепление в квалифицированных и особо квалифицированных составах. Примером преступной мотивации можно считать совершение преступления по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной, религиозной ненависти или вражды (п. «л» ч. 2 ст. 105 УК РФ), преступление, совершенное на почве корыстных мотивов (ст. 158 УК РФ), из личной заинтересованности (ст. 145 УК РФ), по мотиву кровной мести (п. «е. 1» ч. 2 ст. 105 УК РФ), на почве полового влечения (ст. 131 УК РФ), карьеризм (ст. 285 УК РФ), из хулиганских побуждений (п. «д» ч. 2 ст. 111 УК РФ), по мотивам беременности (ст. 145 УК РФ) и т. д.

Как видно из примеров, чаще всего законодатель говорит о низменной мотивации совершенного преступления, однако судебной практики известны случаи, когда преступление совершается по мотивам, лишенным низменных побуждений, например, совершение преступления из сострадания — эфтаназия.

Цель представляет собой мысленную модель будущего преступного результата, к достижению которого стремится виновное лицо. Цель совершаемого преступления, как правило, является абстрактной; лицо, готовящее или совершающее преступление, чаще всего имеет общее представление о желаемом результате. В уголовном праве РФ цель преступления оказывает прямое влияние на квалификацию, например, деяние, предусмотренное ст. 228.1 УК РФ, должно быть совершено с целью сбыта. Однако в некоторых случаях необходимо установить отсутствие цели, например, ст. 166 УК РФ предусматривает деяние, которое совершается без цели хищения и т. д. Цель имеет прямую связь с мотивом совершения преступления, возникает на основе определенной мотивации, но при этом имеет самостоятельное юридическое значение.

Эмоции, эмоциональное состояние как признак субъективной стороны признаются не всеми исследователями, учеными. Как правило, не оказывает влияние на квалификацию действий виновного лица его эмоциональное состояние на момент совершения преступления. Однако эмоции выступают составляющим элементом психологической деятельности человека, а значит, сопровождают преступление от момента его начала до его завершения[101]. Эмоции сопровождаются различными процессами, реакциями человека на конкретные ситуации. В это время человек может испытывать чувства радости, негодования, обиды и т. д.

---

[101] Уголовное право России. Общая часть: учеб. / *С. А. Балеев, Б. С. Волков, Л. Л. Кругликов* и др.; под ред. *Ф. Р. Сундурова, И. А. Тарханова*. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2009.

Правовое значение эмоций в уголовном кодексе почти не нашло отражения. Классическим примером его влияния на квалификацию выступает аффект (например, ст. 107 УК РФ). Под аффектом принято понимать внезапно возникшее сильное душевное волнение, возникшее как реакция на противоправное, аморальное поведение лица. В данном случае аффект учтен как смягчающее обстоятельство.

Акцентируем внимание на том, что факультативные признаки субъективной стороны становятся значимыми и учитываются при квалификации лишь в случае совершения виновным умышленных преступлений[102], хотя, конечно же, и эмоции, и цели, и мотивы являются неотъемлемой частью психических процессов.

5. Преступления с двумя формами вины

Отдельного внимания заслуживают преступления с двойной формой вины. Юридические признаки двойной вины отражены в ст. 27 УК РФ. Законодатель определил, что если в результате совершения умышленного преступления причиняются тяжкие последствия, которые по закону влекут более строгого наказания и которые не охватывались умыслом лица, то уголовная ответственность за такие последствия наступает лишь в случае, если лицо предвидело возможность их наступления, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на их предотвращение, или в случае, если лицо не предвидело, но должно было и могло предвидеть возможность наступления этих последствий. В целом такое преступление признается совершенным умышленно.

В нормах Особенной части УК РФ нередко встречаются составы преступления с двойной формой вины (ч. 4 ст. 111, п. «в» ч. 3 ст. 126, п. «а» ч. 4 ст. 132 УК РФ и др.).

Двойная форма вины имеет место в тех случаях, когда устанавливается разное психическое отношение виновного к совершенным им действиям (бездействиям) и наступившим преступным последствиям. Виновный желает совершить какое-либо деяние, осознает его общественную опасность и противоправность, однако он либо рассчитывает на предотвращение возможных последствий, при этом не имеет на то оснований, либо вообще их не предвидит, хотя должно было их предвидеть и имело возможность их предвидеть. Иначе говоря, по отношению к деянию имеет место умышленная форма вины. А по отношению к последствиям – неосторожная. В целом такое преступление признается совершенным с умышленной формой вины.

[102] Уголовное право России. Общая и Особенная части: учебник / А.А. Арямов, Т.Б. Басова, Е.В. Благов и др.; отв. ред. Ю.В. Грачева, А.И. Чучаев. М.: КОНТРАКТ, 2017.

6. Ошибка и ее уголовно-правовое значение

Ошибка имеет место в тех случаях когда, лицо неверно воспринимает совершенное им действие (бездействие), иные фактические обстоятельства преступного посягательства, либо неверно оценивает юридическую природу совершенного посягательства.

Традиционно принято выделять два вида субъективной ошибки:

— юридическая ошибка;

— фактическая ошибка.

Юридическая ошибка представляет собой неверное восприятие лицом правовой оценки совершенного им деяния. Заблуждение может касаться квалификации преступного деяния. Допустим, лицо считает, что им совершено одно преступление, а в действительности им совершено иное, например, виновный полагает, что совершенное им деяние следует квалифицировать по ст. 105 УК РФ, поскольку в результате нанесенных ударов потерпевшему причинена смерть, однако в ходе проведения предварительно расследования были оценены объективные и субъективные признаки, и действия виновного квалифицированы по ч. 4 ст. 111 УК РФ. Также лицо может заблуждаться относительно преступности совершенного им преступления, полагая, что им совершено преступление, а в действительности административное правонарушение, например, в результате дорожно-транспортного происшествия потерпевшему причинен средней тяжести вред здоровью. Юридическая ошибка также имеет место в случаях заблуждения лица относительно вида и размера наказания. Юридическая ошибка, как правило, не влияет на квалификацию действий виновного лица.

Фактическая ошибка имеет место в тех случаях, когда виновный неверно оценивает объективные обстоятельства совершенного посягательства. Фактическая ошибка оказывает влияние на квалификацию, действия виновного оцениваются в зависимости от направленности умысла.

Видами фактической ошибки являются ошибка в объекте, например, когда виновный совершает посягательство на собственность, рассчитывая похитить чужое имущество, но не обнаруживает его, в этом случае действия надлежит квалифицировать как покушение на хищение. Ошибка в последствиях имеет место, если виной заблуждается в характере причиненного вреда, его размере и т. д. Фактическая ошибка также имеет место при использовании в совершении преступления негодных средств или орудий, ошибка в причинно-следственной связи.

Лекция 11.
СУБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

Вопросы:
1. Понятие и признаки субъекта преступления.
2. Вменяемость. Критерии невменяемости. Ограниченная вменяемость.
3. Понятие, признаки и виды специального субъекта преступления.

1. Понятие и признаки субъекта преступления

С момента возникновения права и государства вопрос об уголовной ответственности лица, совершившего общественно опасное деяние, решался с учетом его психического здоровья и возможности реально оценивать объективную действительность. В ином случае принципы уголовного права о справедливости и гуманизме были бы нарушены. Кроме того, бессмысленным стало бы наказание как мера государственного принуждения. Ведь наказание лица, не осознающего даже, что оно виновно в преступлении и не способного руководить своими действиями, не принесет ожидаемых результатов в виде его исправления.

С уголовно-правовой точки зрения субъектом преступления может являться только физическое лицо. Это отличает его от субъекта административного правонарушения и гражданско-правового деликта. В соответствии со ст. 19 УК РФ, обязательными признаками субъекта преступления являются физическая природа лица, вменяемость и возраст уголовной ответственности.

Вопрос о субъекте преступления в теории уголовного права зарубежных стран решался не столь однозначно, как в современном российском законодательстве. В различное время рассматривалась возможность привлечения к уголовной ответственности неодушевленных предметов, животных или насекомых. Так, по древним еврейским, индусским, греческим и римским законам животное, убившее человека, подлежало смертной казни. В Средние века в уголовных процессах субъектами преступления фигурировали собаки, свиньи, саранча, гусеницы, крысы, мыши и т. д.

Согласно одному из основополагающих начал отечественного уголовного права — принципу личной ответственности, лицо, совершившее преступление, отвечает лишь за то, что совершено им лично, и лично несет налагаемые на него тяготы и лишения.

Обязательным признаком субъекта преступления является вменяемость, предполагающая наличие минимума интеллектуально-волевых качеств личности, дающих возможность осознавать фактический характер своих действий и руководить ими.

Вторым общим признаком субъекта преступления является возраст, с наступлением которого законодательство связывает уголовную ответственность. Начиная с XVII—XVIII вв., минимальный возраст субъекта преступления стал одной из гарантий принципа виновной ответственности в отечественном

уголовном законодательстве. Так, например, Новоуказные статьи Сыскного приказа (1696) установили порог ответственности в 7 лет; Воинские артикулы Петра I освобождали от наказания за воровство «младенцев», для которых считалось достаточно родительского наказания лозами; Указы Сената при Екатерине II характеризовали даже тяжкие деяния 14-летних подростков, как совершенные «от глупости и младоумия», а по Указу самой Екатерины II (1765) был установлен порог возрастной невменяемости до 10 лет и ограниченной вменяемости до 17 лет. Возрастная граница для субъекта преступления определялась не только фактическим возрастом лица, но и уровнем его развития, позволяющим осознавать смысл совершаемого им деяния и его возможные последствия. Так, например, если деяние было совершено «без разумения», к несовершеннолетним применялись воспитательные меры: надзор родителей или попечителей, помещение в воспитательные заведения, в монастырь. Если же преступление совершалось «с разумением», то к несовершеннолетнему применялось наказание, более мягкое, нежели применяемое к взрослым.

Подобный подход нашел отражение и современном законодательстве. По мнению специалистов, подростки в шестнадцатилетнем возрасте достигают такой степени социальной зрелости, что вполне способны отличать преступления от проступков, а за отдельные преступления способны нести ответственность с 14 лет, что и обусловило два возрастных порога для субъекта преступления: общий (с 16 лет) и пониженный (с 14 лет за наиболее опасные преступления).

Нормы о преступлениях, для которых определен пониженный возраст субъекта, указаны в ч. 2 ст. 20 УК РФ. Законодатель включил в данный перечень отдельные составы из трех групп преступлений:

1) насильственные преступления против личности (ст.ст. 105, 111, 112, 131 УК РФ и др.);

2) преступления против собственности (ст.ст. 158, 162, ч. 2 ст. 167 УК РФ и др.);

3) преступления против общественной безопасности, общественного порядка и здоровья населения (ст.ст. 205, 207, 214 УК РФ и др.).

Однако, учитывая уровень психического развития лица, законодатель указывает в ч. 3 ст. 20 УК РФ на тот факт, чтов случаях достижения лицом возраста уголовной ответственности и отставания в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, оно не подлежит уголовной ответственности.

Таким образом, понятие «возраст ответственности» для законодателя не тождественно исключительно календарным, хронологическим его параметрам, но и учитывает уровень интеллектуальной, волевой, личностной зрелости в сфере отношений, регулируемых уголовным правом.

В качестве факультативных выступают признаки субъекта, характеризующие специфику отдельных видов или групп преступлений (должностных, воинских и др.). К таким признакам можно отнести, например, должность (ст. 285 УК РФ), факт привлечения к административной ответственности (ст.ст. 116.1, 158.1 УК РФ), социальный статус (ст. 106 УК РФ) и пр.

Перечисленные признаки позволяют сформулировать определение субъекта преступления, под которым следует понимать физическое вменяемое и до-

стигшее возраста уголовной ответственности лицо, совершившее запрещенное Уголовным кодексом деяние, в отдельных случаях обладающее специальным признаком, необходимым для привлечения его к ответственности.

Понятие субъекта преступления следует отличать от более широкого, сложившегося в криминологии понятия личности преступника. Под личностью преступника понимается сложный комплекс характеризующих его признаков, свойств, связей, отношений, его нравственный мир, взятые в развитии, во взаимодействии с социальными и индивидуальными жизненными условиями, и в той или иной мере определившие совершение преступления.

Личность выступает основным и важнейшим звеном всего механизма преступного поведения, т. к. является носителем различных форм общественной психологии, приобретенных нравственных, правовых, этических и иных взглядов и ценностей, индивидуально-психологических особенностей. Она представляет собой совокупность социально значимых негативных свойств, образовавшихся в процессе многообразных и систематических взаимодействий с другими людьми.

Понятие «личность преступника» нормативно не закреплено. Вместе с тем указанное понятие сформировано, в том числе из юридического критерия (определении личности преступника на основании совершенных им деяний). Юридический критерий, в свою очередь, дополняется социальным, выражающемся в рассогласовании поведения личности с социально-позитивной средой.

Личность преступника не укладывается в правовые признаки субъекта преступления. Но, с другой стороны, о ней можно говорить лишь применительно к физическому вменяемому лицу, достигшему определенного законом возраста. Следовательно, субъект преступления — это минимальная совокупность признаков, характеризующих личность преступника, без которых нет состава преступления.

2. Вменяемость. Критерии невменяемости. Ограниченная вменяемость

Вменяемость является синонимом термина «импутабельность» (imputabilitas — от лат. imputo — вменять в вину, засчитывать) и означает субъективную возможность лица нести ответственность за совершенное им уголовно наказуемое деяние.

Методологической базой учения о вменяемости в отечественном уголовном праве является теория отражения, согласно которой обоснованием юридического вменения выступает способность индивида к адекватному отражению действительности и на его основе к избирательному поведению, которое выражает виновное отношение субъекта к своему деянию и его последствиям. В соответствии с этим нарушение отражательной деятельности, психическая неадекватность, утрата или значительное ослабление отражательных способностей лица, находящегося в состоянии психического расстройства во время совершения общественно опасного деяния в переводе на язык уголовного права означают

невменяемость лица, исключающую поставление в вину причиненного вреда и привлечение к уголовной ответственности.

Понятие вменяемости юридически не закреплено, но его определение возможно сформулировать, исходя из указанного в ст. 21 УК РФ определения невменяемости. В соответствии со ст. 21 УК РФ лицо не подлежит уголовной ответственности, если оно во время совершения общественно опасного деяния не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики. Следовательно, вменяемость — это способность лица, совершающего преступление, осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими.

В уголовно-правовом понятии невменяемости принято выделять два критерия: юридический (психологический), который характеризует состояние психики лица в момент совершения им общественно опасного деяния; и медицинский (биологический), определяющий психическое состояние лица в сравнении с биологической нормой.

Юридический критерий невменяемости характеризуется двумя признаками: интеллектуальным и волевым. Интеллектуальный признак означает, что лицо не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своего деяния. Волевой признак юридического критерия невменяемости заключается в неспособности лица руководить совершаемыми действиями. Для признания лица невменяемым достаточно наличия одного из признаков юридического критерия при наличии одного из признаков медицинского критерия.

Медицинский критерий невменяемости включает хронические психические расстройства (такие как шизофрения, эпилепсия, маниакально-депрессивный психоз, сифилитические заболевания мозга и др.), временное психическое расстройство (реактивное состояние, алкогольные психозы, патологическое опьянение, патологический аффект и др.), слабоумие (врожденная олигофрения в виде имбецильности или идиотизма, старческое слабоумие, слабоумие на почве инфекционного поражения мозга), иное болезненное состояние психики (например, бредовые и галлюцинаторные явления на почве тяжелого инфекционного заболевания).

Наличие психического расстройства еще не является основанием для признания лица невменяемым. Во всех случаях необходимо устанавливать отсутствие у лица способности сознавать значение своих общественно опасных действий либо руководить ими.

Вменяемость является не только необходимым условием для привлечения лица, совершившего преступление, к уголовной ответственности, но и предпосылкой для установления его виновности.

Вина и вменяемость образуют единство, в котором вменяемость проявляется как реализованная способность действовать виновно: осознанно и волимо, а вина — как осознанно-волевое действие, заключающее в себе психическое отношение к содеянному.

Вместе с тем вменяемость отражает лишь потенциальные интеллектуально-волевые возможности личности, в то время как вина — реализацию этих

возможностей в виде регламентированного в уголовном законе психического отношения субъекта к деянию и его последствиям. В соответствии с этим можно заключить, что вменяемость должна не только предшествовать виновному поведению, но и присутствовать в момент совершения противоправного деяния, т. е. вменяемость выступает и предпосылкой, и обязательным условием виновной ответственности.

Наряду с вменяемостью и невменяемостью законодатель установил пограничную форму, предполагающую возможность привлечения к уголовной ответственности при определенных условиях — состояние ограниченной вменяемости. В соответствии со ст. 22 УК РФ подлежит уголовной ответственности лицо, в целом вменяемое, но на время совершения преступления утратившее способность в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими.

Юридический критерий ограниченной вменяемости состоит в невозможности в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий или бездействия либо в невозможности в полной мере руководить своими поведенческими реакциями. При этом в обязательном порядке следует учитывать, что возможности осознавать или руководить отсутствуют не вообще, а лишь в конкретное время совершения общественно опасного деяния.

К медицинскому критерию ограниченной вменяемости относятся различного рода психические аномалии, т. е. такие психические состояния или психические процессы, которые, с одной стороны, не являются психической болезнью, с другой — характеризуются дисбалансом сил возбуждения и торможения.

Аномальные состояния определяются относительным постоянством психофизиологических реакций, к ним относятся крайние типы характеров:

— холерический (преобладание возбуждения над торможением проявляется в раздражительности, вспыльчивости, эмоциональной несдержанности);

— меланхолический (преобладание процессов торможения над процессами возбуждения проявляется в пониженной активности, медлительности, замкнутости, депрессивности).

Кроме того, к аномальным состояниям относятся неврозы и психопатии, а также различные акцентуации характера, которые представляют собой усиление отдельных черт характера до такой степени, при которой приспособительные возможности субъекта значительно снижаются в условиях эмоционально напряженной ситуации.

В отличие от аномальных состояний аномальные процессы носят временный, непостоянный характер и зависят от определенных биологических факторов. Некоторые из аномальных процессов нашли отражение в законодательном перечне обстоятельств, смягчающих наказание (ст. 61 УК РФ). Это, например, беременность, при которой женщина зачастую бывает чрезмерно агрессивна; противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившегося поводом для совершения преступления. Логично указание законодателся на факт наличия беременности у виновной среди обстоятельств, смягчающих наказание. Поскольку преступление, совершенное в состоянии ограниченной вменяемости, характеризуется меньшей степенью общественной опасности, то должно караться мягче.

Относительно состояния опьянения, возникшего ввиду употребления алкоголя, наркотических и иных одурманивающих веществ, необходимо отметить, что оно не относится в полной мере к состоянию ограниченной вменяемости.

Состояние опьянения влияет на психическую деятельность субъекта, вызывает торможение высших отделов центральной нервной системы (головного мозга): отмечается снижение качества интеллектуальных операций, способности к осмыслению и критическому отношению к своему поведению, неустойчивость внимания[103]. Вместе с тем только крайняя степень опьянения, исключающая возможность лица в полной мере осознавать характер и общественную опасность своих действий, может быть отнесена к состоянию ограниченной вменяемости.

Лицо, совершившее преступление в состоянии опьянения, в соответствии со ст. 23 УК РФ не освобождается от уголовной ответственности. По существующим разъяснениям, исходя из положения ч. 3 ст. 60 УК, алкогольное, наркотическое или токсическое опьянение может учитываться судом при оценке данных, характеризующих личность подсудимого.

3. Понятие, признаки и виды специального субъекта преступления

Специальный субъект преступления выделялся законодателем еще в ранних источниках права (в Русской Правде, Соборном Уложении 1649 г., Воинском артикуле 1715 г., Уложении о наказаниях уголовных и исполнительных 1845 г.).

Уголовный закон не содержит понятия специального субъекта преступления. Указанное понятие выработано наукой уголовного права.

Под специальным субъектом преступления в уголовном праве понимают такое лицо, которое, помимо общих обязательных признаков (физическое лицо, достижение возраста уголовной ответственности и вменяемость), должно обладать дополнительным признаком, необходимым для привлечения данного лица к уголовной ответственности.

Признаки специальных субъектов указаны в диспозициях уголовно-правовых норм Особенной части УК РФ или в примечаниях к ним. Данные признаки могут быть представлены в позитивной форме (должностное лицо, представитель власти) либо в негативной форме (лицо, не имеющее медицинского образования).

Классификация специальных субъектов может быть проведена по наиболее общим отличительным его признакам:

1. Физические свойства субъекта преступления — пол (ст. 106 УК — женщина, ст. 131 УК — мужчина), возраст (ст.ст. 150, 151 УК — совершеннолетний), состояние здоровья (ст. 121 УК — венерический больной, ст. 122 УК — ВИЧ-инфицированный), трудоспособность (ч. 2 ст. 157 УК).

---

[103] *Ситковская О. Д.* Аффект: криминально-психологическое исследование. М., 2001. С. 13—131.

2. Наличие у виновного обязанности по отношению к потерпевшему — семейные обязанности (ст. 106 УК — мать, ст. 156 УК — родители), обязанность оказывать помощь (ст. 124 УК), обязанность заботиться о потерпевшем (ст. 125 УК).

3. Признаки, характеризующие профессию и род деятельности — отношение к похищаемому имуществу (ст. 160 УК), отношение к коммерческой деятельности (ст.ст. 196, 197 УК — руководитель или собственник коммерческой организации, индивидуальный предприниматель), образование (ст. 123 УК — лицо, не имеющее высшего медицинского образования соответствующего профиля), профессиональные обязанности (ч. 4 ст. 122, ст.ст. 124, 128, 142 УК), характер выполняемой работы (ст.ст. 283, 284 УК), обязанность соблюдать правила безопасности (ст. 215 УК — на объектах атомной энергетики, ст. 216 УК — при ведении горных или строительных работ, ст. 217 УК — на взрывоопасных объектах, ст. 219 УК — пожарной безопасности, ст. 236 УК — санитарно-эпидемиологических правил, ст. 264 УК — правил дорожного движения и др.), отношение к воинской обязанности (глава 33 УК — военнослужащие, проходящие военную службу по призыву либо по контракту в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях РФ; граждане, пребывающие в запасе, во время прохождения ими военных сборов; военные строители).

4. Признаки, характеризующие должностное положение лица — обязательны для признания лица субъектом должностных преступлений, предусмотренных в главе 30 УК. К ним относятся признаки должностного лица, понятие которого сформулировано в примечании к ст. 285 УК; признаки лиц, занимающих государственные должности Российской Федерации и государственные должности субъектов Российской Федерации; признаки государственных служащих и служащих органов местного самоуправления, не являющихся должностными лицами.

5. Признаки, характеризующие гражданство лица — гражданин Российской Федерации (ст. 275 УК), иностранный гражданин или лицо без гражданства (ст. 276 УК).

6. Признаки, характеризующие процессуальный статус лица — сотрудники правоохранительных органов (ст. 305 УК — судьи, ст. 302 УК — следователи или лица, производящие дознание, ст. 300 УК — прокурор, следователь или лицо, производящее дознание), лица, участвующие в судебном производстве или предварительном расследовании (ст. 307 УК — свидетель, потерпевший, эксперт, переводчик), лица, привлеченные к уголовной ответственности (ст. 313 УК — лицо, отбывающее наказание или находящееся в предварительном заключении, ст. 314 УК — лицо, осужденное к лишению свободы, которому разрешен краткосрочный выезд за пределы места лишения свободы либо которому предоставлена отсрочка исполнения приговора суда или отбывания наказания).

Значение специальных признаков субъекта преступления состоит в том, что они выступают конструктивными признаками состава преступления; в отдельных составах играют роль отягчающих обстоятельств; за рамками состава преступления имеют значение смягчающих или отягчающих обстоятельств.

Выступая одним из элементов состава преступления, субъект преступления требует учета всех его признаков при оценке деяния. Важно учитывать особенности субъекта в зависимости от его возраста, уровня психического развития, наличия или отсутствия психических заболеваний, а также факта употребления алкоголя, наркотических, психотропных или иных психоактивных веществ. Кроме того, в отдельных случаях необходимо выяснять, обладает ли субъект специальными признаками, являющимися необходимым условием привлечения его к уголовной ответственности.

Лекция 12.
МНОЖЕСТВЕННОСТЬ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

Вопросы лекции:

1. Понятие и признаки множественности преступлений.
2. Совокупность преступлений.
3. Рецидив преступлений.

1. Понятие и признаки множественности преступлений

Множественность преступлений — это ситуация, когда лицо совершило два и более преступлений, имеющих самостоятельное юридическое значение.

Признаками множественности преступлений является:

1) количественный, т. е. в совершенных деяниях лица содержится два и более состава преступления;

2) каждое из совершенных деяний имеет самостоятельное юридическое значение, т. е. может быть самостоятельно квалифицировано и влечет самостоятельные правовые последствия;

3) хотя бы за два совершенных преступления отсутствуют процессуальные препятствия для привлечения к ответственности (например, не прошли сроки давности привлечения к уголовной ответственности и исполнения обвинительного приговора суда, не истекли сроки погашения судимости, нет акта амнистии и т. д.).

Правильная юридическая оценка ситуации множественности преступлений позволяет реализовать принципы законности и справедливости, обеспечивает верную квалификацию преступлений, определяет меру наказания виновного лица.

Ситуация множественности преступлений не всегда разрешается надлежащим образом, т. к. при оценке деяний не учитываются многие аспекты — особенности конструкции составов преступления, используемых приемов юридической техники, смешивание признаков сложных единых (единичных) соста-

вов преступления с множественностью преступлений и т. д. Все это в конечном итоге приводит к неправильной квалификации преступлений.

Единое (единичное) преступление — это преступление, рассматриваемое как самостоятельное, влекущее одно юридическое последствие.

Выделяют простое единое (единичное) преступление, при оценке которого не возникает трудностей в квалификации как одного самостоятельного преступления. Как правило, это деяние посягает на один объект, совершается одним действием (бездействием), влечет одно последствие, характеризуется одной формой вины.

Сложное единое (единичное) преступление содержит признаки нескольких составов преступления, однако их сочетание в определенной ситуации образует всего лишь один самостоятельный состав преступления.

К сложным единым (единичным) преступлениям относятся преступления с двумя и более действиями. Например, хищение имущества с умышленным причинением легкого вреда здоровью потерпевшего содержит признаки преступлений, предусмотренных ст.ст. 115 и 161 УК РФ, однако в данной ситуации подобное деяние квалифицируется как разбой (ст. 162 УК РФ).

К сложным единым (единичным) преступлениям относятся преступления с альтернативными действиями (бездействием), совершение любого из них в отдельности или в совокупности с другими образуют лишь один состав преступления (например, ст. 222 и ст. 228 УК РФ).

К сложным единым (единичным) преступлениям относятся длящиеся преступления. В Постановлении Пленума Верховного Суда СССР от 4 марта 1929 г. «Об условиях применения давности и амнистии к длящимся и продолжаемым преступлениям» в редакции от 14 марта 1963 г. под длящимся преступлением понимается «действие или бездействие, сопряженное с последующим длительным невыполнением обязанностей, возложенных на виновного законом под угрозой уголовного преследования»[104]. К подобным преступлениям относятся преступления, предусмотренные ст. 157, 198, 199 УК РФ и многие другие.

К сложным единым (единичным) преступлениям также относятся продолжаемые преступления. Продолжаемое преступление это деяние, состоящее из двух или более тождественных деяний, объединенных единым умыслом, преследующим единую цель. К продолжаемым преступлениям часто относят присвоение, растрату вверенного имущества (ст. 160 УК РФ), хищения с охраняемых объектов, совершенные в несколько этапов в течение определенного периода времени.

В действующем уголовном законодательстве России в настоящее время предусматривается только две формы множественности — совокупность преступлений и рецидив преступлений. В первоначальной редакции Уголовного кодекса РФ (до 2003 г.) закон предусматривал еще одну форму множественности — неоднократность преступлений. В УК РСФСР 1960 г. в качестве формы множественности преступлений рассматривалась повторность преступлений, а также преступный промысел.

[104] Доступ из ИПП «Гарант.ру».

2. Совокупность преступлений

В ч. 1 ст. 17 УК РФ совокупность преступлений определяется как совершение двух или более преступлений, ни за одно из которых лицо не было осуждено, за исключением случаев, когда совершение двух или более преступлений предусмотрено статьями УК РФ в качестве обстоятельства, влекущего более строгое наказание.

Таким образом, из данного определения следует выделить следующие признаки совокупности преступлений.

Во-первых, количественный — совершение двух или более преступлений.

Во-вторых, отсутствие судимости хотя бы за два из совершенных преступлений, образующих множественность преступлений.

В-третьих, каждое преступление квалифицируется самостоятельно, влечет самостоятельное юридическое последствие.

В-четвертых, хотя бы за два из совершенных преступлений, образующих множественность преступлений, сохранилась возможность привлечения к уголовной ответственности.

Случаи, когда совершение двух или более преступлений предусмотрено статьями УК РФ в качестве обстоятельства, влекущего более строгое наказание, не могут образовывать совокупности преступлений, т. к. они образуют другой состав более тяжкого преступления.

Однако, суды, следуя рекомендациям Пленума Верховного Суда РФ, трактуют данное положение, сформулированное в ч. 1 ст. 17 УК РФ, очень широко. Так, в п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.01.1999 № 1 (ред. от 03.03.2015) «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» указывается: «В соответствии с положениями ч. 1 ст. 17 УК РФ убийство двух или более лиц, совершенное одновременно или в разное время, не образует совокупности преступлений и подлежит квалификации по пункту «а» ч. 2 ст. 105 УК РФ, а при наличии к тому оснований также и по другим пунктам части 2 данной статьи, при условии, что ни за одно из этих убийств виновный ранее не был осужден»[105].

Таким образом, не рассматриваются как совокупность убийств совершение лицом в разное время, по разным мотивам, с умыслом каждый раз возникающим самостоятельно двух или более убийств. В данном случае нарушаются все принципы квалификации преступления, основанные на субъективном вменении. То, что предлагает Пленум Верховного Суда РФ в части квалификации убийств двух или более лиц, иначе как объективным вменением не назовешь.

По нашему мнению, случаи, когда совершение двух или более преступлений предусмотрено статьями УК РФ в качестве обстоятельства, влекущего более строгое наказание, охватывают несколько иные ситуации. В частности, «отсутствует совокупность при совершении трёх и более эпизодов побоев или умышленного причинения лёгкого вреда здоровью одним субъектов в отношении одного и того же потерпевшего, совершенные в течение одного года с момента совершения первого преступления. По сложившейся традиции подобная ситуация образует не совокупность трёх и более преступлений, предусмотренных

[105] Доступ через СПС «КонсультантПлюс».

ст.ст. 115, 116 и 116^1 УК РФ, а единое длящиеся преступление, предусмотренное ст. 117 УК РФ, — истязание. Подобная квалификация будет даже в том случае, если умысел на каждый эпизод насилия над потерпевшим возникал самостоятельно. Здесь мы можем наблюдать, как количественные показатели перерастают в качественные: три и более самостоятельных преступления превращаются в одно, более тяжкое.

Также не образуют совокупность преступлений совершение террористического акта, повлекшего умышленное причинение смерти одному и более потерпевшим. Данное деяние квалифицируется по п. «б» ч. 3 ст. 205 УК РФ, а не по совокупности преступлений, предусмотренных ст. 205 и 105 УК РФ. Аналогичную ситуацию мы наблюдаем при захвате заложника, повлекшего умышленное причинение смерти человеку (ч. 4 ст. 206 УК РФ)»[106].

Совокупность преступлений делится на два вида: идеальную и реальную совокупность преступлений.

Идеальная совокупность — это совершение лицом двух и более преступлений одним деянием. Отличительной особенностью идеальной совокупности преступлений является то, что несколько преступлений совершаются одномоментно без разрыва по времени друг от друга. Часто идеальную совокупность преступлений образуют убийство, совершенное в процессе разбойного нападения (ст.ст. 105 и 162 УК РФ), контрабанда наркотических средств (ст. 228 и 229^1 УК РФ), хищение чужого имущества, оружия, наркотиков, паспорта во время квартирной кражи (ст.ст. 158, 226, 229 и 325 УК РФ) и т. д.

Реальная совокупность преступлений это совершение лицом двух и более преступлений в разное время, независимо от того связаны или не связаны эти преступления единством умысла.

Для совокупности преступлений не имеет значение категория преступлений, форма вины с которой совершается преступление.

3. Рецидив преступлений

В соответствии с ч. 1 ст. 18 УК РФ рецидивом преступлений признается совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершенное умышленное преступление.

Признаками рецидива, исходя из его легального определения, являются следующие.

Во-первых, количественный — совершение двух и более преступлений.

Во-вторых, рецидив образуют только умышленные преступления. Сочетание умышленного и неосторожного преступления не образуют рецидива преступлений.

В-третьих, наличие непогашенной или неснятой судимости за умышленное преступление у лица, совершившего умышленное преступление.

---

[106] *Габеев С. В., Чернов А. В.* Убийство: проблемы квалификации и уголовной ответственности: учеб. пособ. / С. В. Габеев, А. В. Чернов. Иркутск, 2017. С. 22.

Законодатель очень осторожно подходит к определению рецидива преступлений. В ч. 4 ст. 18 УК РФ излагаются ряд обстоятельств, которые препятствуют признанию рецидива у лица, имеющего судимость за ранее совершенное преступление, при повторном совершении преступления. К таким обстоятельствам относятся:

— судимости за ранее совершенные умышленные преступления небольшой тяжести;

— судимости за ранее совершенные умышленные преступления в несовершеннолетнем возрасте;

— судимости за преступления, осуждение за которые признавалось условным, если условное осуждение не отменялось и лицо не направлялось для отбывания наказания в места лишения свободы;

— судимости за преступления, по которым предоставлялась отсрочка отбывания наказания, если она не отменялась и лицо не направлялось для отбывания наказания в места лишения свободы;

— снятые судимости;

— погашенные судимости.

Также еще раз повторим, что судимости за неосторожные преступления также не учитываются, т. к. рецидив преступлений образуют только умышленные преступления.

Законодательно закреплена дифференциация рецидива преступлений на три вида: простой (в законе не определен), опасный и особо опасный. Законодатель довольно подробно расписывает опасный и особо опасный рецидив. Простой рецидив следует определять путь исключения ограничений на признание рецидива, установленных ч. 4 ст. 18 УК РФ, а также путем анализа ситуаций, не охватывающихся понятием опасного и особо опасного рецидива.

Простой рецидив образуют, как минимум, следующие ситуации:

1) совершение лицом преступления средней тяжести, если ранее это лицо осуждалось один и более раз за преступления средней тяжести;

2) совершение лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к наказанию, не связанному с лишением свободы, если ранее это лицо два или более раза было осуждено за умышленное преступление средней тяжести к лишению свободы;

3) совершение лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо два или более раза было осуждено за умышленное преступление средней тяжести к наказаниям, не связанным с лишением свободы;

4) совершение лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо один раз было осуждено за умышленное преступление средней тяжести к лишению свободы;

5) совершение лицом средней тяжести преступления, если ранее оно было осуждено за тяжкое или особо тяжкое преступление к реальному лишению свободы;

6) совершение лицом тяжкого преступления, если ранее оно было осуждено за тяжкое или особо тяжкое преступление к наказанию, не связанному с лишением свободы;

7) совершение лицом средней тяжести преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо два раза было осуждено за тяжкое преступление к реальному лишению свободы;

8) совершение лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к наказанию, не связанному с лишением свободы, если ранее это лицо два раза было осуждено за тяжкое преступление к реальному лишению свободы;

9) совершение лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо было осуждено за тяжкое преступление к реальному лишению свободы;

10) совершение лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо два раза было осуждено за тяжкое преступление к наказанию, не связанному с лишением свободы;

11) совершение лицом особо тяжкого преступления, если ранее оно было осуждено за тяжкое преступление.

Опасный рецидив образуют две ситуации:

1) совершение лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо два или более раза было осуждено за умышленное преступление средней тяжести к лишению свободы;

2) совершение лицом тяжкого преступления, если ранее оно было осуждено за тяжкое или особо тяжкое преступление к реальному лишению свободы.

Особо опасный рецидив образуют также две ситуации:

1) совершение лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к реальному лишению свободы, если ранее это лицо два раза было осуждено за тяжкое преступление к реальному лишению свободы;

2) совершение лицом особо тяжкого преступления, если ранее оно два раза было осуждено за тяжкое преступление или ранее осуждалось за особо тяжкое преступление.

Рецидив преступлений влечет более строгое наказание. При этом, как будет отмечено ниже, рецидив преступлений не исключает возможность при определенных обстоятельствах назначать более мягкое наказание, чем предусмотрено законом.

Лекция 13.
НЕОКОНЧЕННОЕ ПРЕСТУПЛЕНИЕ

Вопросы:

1. Понятие и значение стадий преступления. Оконченное и неоконченное преступление.
2. Приготовление к преступлению.
3. Покушение на преступление.
4. Добровольный отказ от преступления.

1. Понятие и значение стадий преступления. Оконченное и неоконченное преступление

Воспринимая преступление как акт человеческого поведения, следует помнить о том, что, как и любой другой вид деятельности, оно протекает во времени, представляя собой определенную совокупность этапов, логически связанных между собой. При этом на каждом этапе происходит реализация юридически значимых явлений, правовая оценка которых неравнозначна — чем «ближе» виновный к оконченному преступлению, тем выше общественная опасность содеянного им.

Несмотря на то, что в тексте уголовного закона отсутствует указание на стадии преступлений, в теории они традиционно выделяются. Та или иная стадия преступления имеет существенное значение для квалификации, а также назначения наказания с учетом фактически реализованной общественной опасности.

В доктрине уголовного права принято считать, что совершение преступления проходит несколько стадий, при этом далеко не все из них влекут за собой привлечение лица к уголовной ответственности.

Преступление — процесс, который развивается в пространстве и во времени. Продолжая логику этого утверждения, следует согласиться с утверждением, что в таком случае преступление имеет момент условного начала и окончания. Кроме того, определяя виды составов преступлений, мы указывали, что для признания оконченными преступлений с материальными составами требуется наступление общественно опасных последствий, тогда как для окончания преступлений с формальными составами наступление таких последствий не требуется, а преступления с усеченными составами признаются оконченными еще раньше. Тем самым, сделать вывод о том, что преступление в своем развитии проходит несколько стадий и может быть как минимум неоконченным и оконченным.

Связывая вышеприведенные выводы с учением о субъективной стороне преступления, следует прийти к выводу о том, что стадии совершения преступления имеют значение только для умышленных преступлений. Действительно, при легкомыслии или небрежности наступление общественно опасных послед-

ствий не воспринимается виновным как итог его деятельности (более того, при небрежности, виновный даже не предполагает наступление таких последствий). Момент окончания преступления при неосторожной форме вины является как бы неожиданным завершением его поведения. Даже если условно выделять определенные этапы деятельности неосторожного преступника до окончания преступления, связывать с ними наступление уголовной ответственности означало бы привлечение к уголовной ответственности без учета субъективной стороны, посредством объективного вменения.

Условно можно выделить следующие стадии преступления:

1. Подготовка к совершению преступления.

2. Совершение преступления.

3. Оконченное преступление.

Итак, стадией совершения умышленного преступления является юридически значимый этап, характеризующийся совершением определенных действий (бездействия), определяющих степень реализации умысла виновного на совершение преступления.

Самое простое деление преступлений на стадии предполагает выделение неоконченного и оконченного преступление. В свою очередь, оконченное преступление можно определить как наличие в содеянном всех обязательных элементов состава преступления. Ранее при анализе состава преступления уже указывалось, что в ст. 8 УК РФ содержится основание уголовной ответственности за оконченное преступление.

Признаком оконченного преступления является наличие в содеянном всех элементов состава преступления, предусмотренных конкретной статьей Особенной части УК РФ в качестве обязательных.

Стадией неоконченного преступления следует признавать умышленную интеллектуальную и физическую деятельность, направленную на совершение оконченного преступления, не доведенную до конца по независящим от лица обстоятельствам.

Признаками неоконченного преступления являются:

1. Отсутствие всех обязательных элементов, характерных для объективной стороны преступления, предусмотренного конкретной статьей Особенной части УК РФ. Ненаступление общественно опасных последствий при совершенном общественно опасном деянии (в преступлениях с материальным составом) является покушением на преступление. Однако в отдельных случаях, даже при отсутствии общественно опасного деяния, деятельность, направленная на его осуществление, представляет общественную опасность. В таком случае содеянное следует признавать покушением на преступление. В том же случае, когда такая деятельность не нашла объективного выражения, то она не представляет общественной опасности, и ответственность за такую деятельность не наступает. Между тем, в теории уголовного права она называется формированием умысла и обнаружением умысла.

2. Преступление не доведено до конца по независящим от лица обстоятельствам. Такие обстоятельства должны быть независимыми от лица, не обусловленными его волей, а воздействовать на него извне. Это могут быть обстоятельства непреодолимой силы, действия потерпевшего или лиц, препятствую-

щих совершению преступления. В любом случае они исходят не от виновного и противоречат его преступному умыслу.

Подготовка к совершению преступления включает в себя формирование умысла, обнаружение умысла, а также приготовление к преступлению. Стадия совершения преступления составляет покушение.

Наиболее ранняя стадия совершения умышленного преступления — формирование умысла. Эта стадия характеризуется появлением у лица умысла на его совершение. Это психический процесс, при котором интеллектуальные и волевые элементы существуют исключительно в сознании лица. В настоящее время формирование умысла ненаказуемо, правоприменители руководствуются известным римским правилом cogitationis poenam nemo patitur, согласно которому мысли ненаказуемы. Вместе с тем отечественному и зарубежному уголовному праву известны случаи, когда лица привлекались за формирование умысла на совершение преступления. Например, в Соборном уложении 1649 г. оговаривалось, что тот, кто «на царское величество злое дело мыслил и делать хотел», подлежал строгой уголовной ответственности[107]. Схожие нормы были в Артикуле воинском и даже в Уложении о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г. (последний документ при этом в общих положениях к преступлению формирование умысла не относил). Фактически нормы, устанавливающие уголовную ответственность за формирование умысла присутствовали в отечественном уголовном законодательстве вплоть до второй половины XX в. При этом по оценкам современников они были одними из наиболее репрессивных, впоследствии их применение вызывало множество вопросов.

Следующая стадия умышленного преступления — обнаружение умысла. Эта стадия характеризуется проявлением умысла вовне, но без его реализации. Это может быть высказывание или иной способ доведения до окружающих своих намерений совершить преступление. Вместе с тем эта стадия также не влечет за собой ответственности, т. к. не является общественно опасной. Обнаружение умысла на совершение преступления следует отграничивать от преступлений, деяние которых совпадает с обнаружением умысла. Например, угроза убийством или причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 119 УК РФ) с объективной стороны характеризуется высказыванием или иными действиями, содержащими в себе угрозу жизни или здоровью потерпевшего.

Следующие две стадии — приготовление к преступлению и покушение на преступление — приобретают уголовно-правовое значение. В связи с тем, что каждая из этих стадий обладает ярко выраженной спецификой, они будут подробно рассмотрены в самостоятельных вопросах лекции. После стадии покушения на преступления следует стадия оконченного преступления.

Приготовление к преступлению и покушение на преступление как его стадии имеют важное уголовно-правовое значение.

Во-первых, они указывают на наличие в содеянном общественной опасности и требуют от правоприменителя наличия соответствующей реакции. Впрочем, общественная опасность приготовления к преступлениям небольшой и средней тяжести настолько мала, что уголовная ответственность за них не наступает.

---

[107] Хрестоматия по истории отечественного государства и права (X век — 1917 г.) / Сост. *В. А. Томсинов*. М., 2004. С. 70.

Во-вторых, приготовление к преступлению и покушение на преступление характеризуются не полностью реализованной общественной опасностью. Соответственно, требуется применение правовых механизмов, позволяющих дифференцировать уголовную ответственность в зависимости от фактически реализованной общественной опасности виновным.

В-третьих, в отдельных случаях признаки покушения на преступления и оконченного преступления настолько близки, что необходима выработка четких правовых механизмов, позволяющих их разграничивать и оценивать.

В-четвертых, на стадии неоконченного преступления позитивное поведение может быть значительно более эффективным, чем положительные постпреступные действия лица, совершившего преступления. В связи с этим на стадиях неоконченного преступления сохраняется возможность добровольного отказа от совершения преступления.

Следует помнить, что не всякое преступление в своем логическом развитии обязательно имеет все вышеперечисленные стадии. Фактически все они являются факультативными, и даже покушение на преступление иногда отделено от оконченного преступления мгновениями. Например, внезапно возникший умысел на убийство не имеет стадий формирования, обнаружения умысла, часто исключает приготовление к преступлению, а общественно опасное последствие (например, при выстреле в потерпевшего из огнестрельного оружия) отделено от общественно опасных последствий в виде смерти потерпевшего непродолжительным моментом, ограниченным полетом пули.

Итак, до момента окончания преступление может проходить стадии формирования умысла, обнаружения умысла, приготовления к преступлению и покушения на преступления. При этом первые две стадии совершения преступления не имеют самостоятельного уголовно-правового значения.

2. Приготовление к преступлению

В соответствии с ч. 1 ст. 30 УК РФ приготовлением к преступлению признаются приискание, изготовление или приспособление лицом средств или орудий совершения преступления, приискание соучастников преступления, сговор на совершение преступления либо иное умышленное создание условий для совершения преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам.

Все указанные действия (иногда бездействие) совершаются в целях создания условий для будущего совершения преступления. Приготовление к преступлению следует отграничивать от формирования и обнаружения умысла. Главное различие заключается в том, что при приготовлении происходит умышленное создание условий для совершения преступления, тогда как при формировании и обнаружении умысла внешне выраженных деяний не производится.

Приготовление к преступлению следует отграничивать и от покушения на преступление. При приготовлении виновный еще не переходит к соверше-

нию действий (бездействия), прямо составляющих общественно опасное деяние, ограничиваясь лишь умышленным созданием для их совершения в будущем.

В ч. 1 ст. 30 УК РФ дан примерный перечень деяний, составляющих приготовление к преступлению — законодатель перечислил наиболее распространенные способы приготовления к преступлению. Следует отметить, что приготовление к разным преступлениям может существенно различаться, т. к. виновный в своей подготовительной деятельности ориентирован на достижение положительного результата, и может быть ограничен в своей деятельности только окружающей его обстановкой.

Приискание средств и орудий совершения преступления включает в себя любой способ их приобретения: покупку, поиск, хищение, мену и т. д. При этом деяния, совершенные не умышленно, а ставшие результатом случайного стечения обстоятельств, не составляют приготовления к преступлению. В то же время целенаправленный поиск средств или орудий совершения преступления является приготовлением к нему.

При анализе указанного термина возникает вопрос: следует ли признавать приготовлением процесс приискания или же приготовление составляет лишь успешное приискание средств или орудий преступления? Следуя логике разграничения формирования умысла и приготовления, которые различны, соответственно, отсутствием или наличием выражения вовне действий виновного, следует признать, что приискание средств или орудий совершения преступления имеет уголовно-правовое значение, даже если оно еще не завершено. Более того, правило признания приготовлением процесса совершения определенных действий, а не только его результата, распространяется на все иные умышленные деяния, составляющие умышленное создание условий для совершения преступления. Например, приискание огнестрельного оружия может быть совершено посредством поиска его на местах боев времен Великой Отечественной войны.

Изготовление средств и орудий совершения преступления включает в себя создание новых, ранее не существовавших предметов и механизмов, которые будут использованы при совершении преступления. Изготовление может состоять в существенном преобразовании средств или орудий. Например, изготовление включает в себя создание взрывного устройства из взрывчатого вещества, поражающих элементов и взрывателя. Изготовлением средства или орудия совершения преступления будет также выделение отравляющего вещества из лекарства и сбор его в достаточном для отравления жертвы количестве.

Приспособление средств и орудий совершения преступления включает в себя приданием им новых, ранее отсутствовавших у них свойств, которые необходимы для совершения конкретного преступления. Это может быть, например, придание стрелковому оружию свойств, позволяющих открывать и вести огонь на больших расстояниях (установка оптического прицела, снайперского приклада, ложа, сошек и т. д.) или, наоборот, изменение конструкции с целью придания возможности скрытого ношения оружия (отпиливание части ствола и приклада).

Определяя содержание приискание соучастников и достижение сговора на совершение преступления, а также разграничивая их между собой, некоторые авторы полагают, что их основное различие обусловлено возможностью совершения преступления посредством соисполнительства или в составе группы лиц

с юридическим распределением ролей. Думается, основное различие заключается в другом: приискание соучастников состоит в поиске «недостающих», с точки зрения виновного, других соучастников, достижение сговора включает в себя достижение договоренности на базе имеющегося объединения лиц (например, в составе рабочего коллектива).

Приискание соучастников совершения преступления включает в себя процесс вовлечения других лиц в совместное совершение преступления. Способ такого вовлечения может быть различным — уговор, обман, подкуп, угроза и др.

Иное умышленное создание условий для совершения преступления включает в себя любые другие действия, в результате которых в последующем возникает возможность совершить преступления. Это может быть, например, разработка плана, выдвижение к месту совершения преступления, создание поддельных документов, устранение препятствий для совершения преступлений и т. д.

Приготовление к преступлению с субъективной стороны характеризуется наличием цели совершения преступления в будущем.

Тем самым приготовление к преступлению начинается в тот момент, когда сформировавшийся умысел трансформируется в объективные действия (бездействие), цель которых — создание условий для будущего совершения преступления. Момент окончания приготовления связан либо с началом выполнения объективной стороны конкретного преступления, либо с моментом невозможностью виновным продолжать приготовление и перейти к выполнению деяния по независящим от него обстоятельствам.

3. Покушение на преступление

Уголовный закон определяет покушение на преступление как умышленные действия (бездействие) лица, непосредственно направленные на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам (ч. 3 ст. 30 УК РФ).

В истории уголовного права уголовно-правовая оценка покушения на преступления в разное время была различной. Так, в Уложении о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г. под покушением признавалось «всякое действие, коим начинается или продолжается приведение злого намерения в исполнение». Такое определение традиционно подчеркивает, что покушение на преступление связано с реальными действиями (бездействием), совершаемыми в процессе совершения умышленного преступления.

Советское уголовное право уточнило понятие и критерии покушения на преступление «Покушением на преступление считается действие, направленное на совершение преступления, когда совершивший выполнил все, что считал необходимым для приведения своего умысла в исполнение, но преступный результат не наступил по причинам, от него не зависящим» (ст. 18 постановления Наркомюста РСФСР от 12.12.1919 «Руководящие начала по уголовному праву

Р.С.Ф.С.Р.»). Вместе с тем это определение ограничивало покушение необходимостью выполнения виновным всего необходимого деяния. Заслуженная критика такого определения привела к том, что в УК РСФСР 1922 г. под покушением на преступление понималось уже «действие, направленное на совершение преступления, когда совершающий таковое не выполнил всего того, что было необходимо для приведения его намерения в исполнение, или когда, несмотря на выполнение им всего, что он считал необходимым, преступный результат не наступил по причинам, от него не зависящим» (ст. 13). Такое определение также не было лишено проблем. В частности, оно не учитывало возможность совершения покушения на преступления бездействием.

В советском уголовном праве до 1926 г. отсутствовало указание на то, что покушение на преступление имеет пониженную, по сравнению с оконченным преступлением, общественную опасность. В связи с этим при назначении наказания указанные обстоятельства не учитывались. Впрочем, это соответствовало общим началам уголовной политики того времени, которые гораздо более значимой признавали общественную опасность лица, совершившего преступление. В УК РСФСР 1926 г. ситуация изменилась, он содержал оговорку следующего содержания: «Покушение на какое-либо преступление, а равно и приготовительные к преступлению действия, выражающиеся в приискании или приспособлении орудий, средств и создании условий преступления, преследуются так же, как совершенное преступление, причем суд, при выборе меры социальной защиты судебно-исправительного характера, должен руководствоваться степенью опасности лица, совершившего покушение или приготовление, подготовленности преступления и близостью наступления его последствий, а также рассмотрением причин, в силу которых преступление не было доведено до конца» (ст. 19). Вместе с тем в тексте данного закона отсутствовали нормы, определяющие приготовление к преступлению и покушение на него (их содержание определялось доктринально).

УК РСФСР 1960 г. определил покушение на преступление как «умышленное действие, непосредственно направленное на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по причинам, не зависящим от воли виновного» (ст. 15). Данное определение максимально было близко к современному, однако и оно не учитывало возможность покушения на преступление посредством бездействия. Впрочем, в судебно-следственной практике того времени были примеры, когда суд признавал покушением на преступление умышленное бездействие, непосредственно направленное на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по причинам, не зависящим от воли виновного.

С объективной стороны покушение на преступление характеризуется совершением действий (бездействия), непосредственно направленных на совершение преступления. Тем самым совершение виновным любого элемента деяния, входящего в объективную сторону конкретного преступления, образует покушение на него. Кроме того, выполнение даже всего деяния, если при этом не наступили общественно опасные последствия, также образует покушение на преступление. Это позволяет говорить о том, что момент окончания различных преступлений (и, следовательно, о вариантах совершения покушения на них) зависит от конструкции конкретных составов преступлений.

Покушение на преступление с материальным составом возможно посредством выполнения как части действий (бездействия), составляющих его общественно опасное деяние, так и посредством совершения всего общественно опасного деяния.

Покушение на преступление с формальным составом продолжается до момента выполнения всех действий (бездействия), составляющих его общественно опасное деяние. В тот момент, когда будет выполнено все общественно опасное деяние, преступление станет оконченным.

Открытым является вопрос о возможности покушения на преступление с усеченным составом. В доктрине уголовного права утверждается, что момент окончания такого преступления вынесен на более раннюю стадию, чем выполнение всего деяния, т. е. на стадию приготовления или покушения на преступления. Выполнение даже части деяния в таком случае образует не покушение на преступление, а оконченное преступление.

Отдельно следует учитывать возможность покушения на преступление, деяние которого состоит из двух или более деяний. В таком случае преступление считается оконченным в моменты выполнения основного из действий (бездействия), составляющих объективную сторону преступления. Например, при изнасиловании (ст. 131 УК РФ), деяние которого образуется совершением полового акта с потерпевшей против ее воли и применением насилия или угрозы его применения, преступление признается оконченным в момент начала полового акта, тогда как применение насилия к потерпевшей — лишь покушение на преступление.

С субъективной стороны покушение на преступление характеризуется наличием исключительно прямого умысла на совершение преступления, что объясняется наличием умысла, направленного на причинение определенных последствий. В связи с этим умысел должен быть также определенным.

Так же, как и в предыдущей стадии, деятельность виновного должна быть прервана по независящим от него обстоятельствам. Эти причины могут быть как внешними (например, вызванными действиями лиц, пресекающими преступление), так и внутренними (например, осознанием лица последующей невозможности уйти с места преступления незамеченным).

Покушения на преступления можно систематизировать по различным обстоятельствам.

В зависимости от степени реализации умысла покушение бывает оконченным и неоконченным. Оконченным признается такое покушение, при котором виновный выполнил все действия (бездействие), необходимые с его точки зрения для того, чтобы преступление стало оконченным. Неоконченное покушение характеризуется выполнением не всех действий (бездействия), образующих деяние конкретного преступления. При этом неоконченное покушение на преступление может содержать все действия, необходимые, по мнению виновного, однако не все с учетом конкретного преступления.

В зависимости от объекта посягательства, а также используемых средств и орудий покушение на преступление бывает годное и негодное. При этом негодное покушение подразделяется на покушение на негодный объект и покушение, совершенное с негодными средствами. Покушение на негодный объект включает в себя совершение действий (бездействия), которые ни при каких об-

стоятельствах не могут повлечь за собой оконченное преступление, т. к. объекта, на который виновный покушается, на самом деле нет. Например, выстрел в тело человека, который к этому моменту уже скончался по другой причине, не образует убийства, т. к. жизнь, на прерывание которой направлено деяние, в момент совершения преступления уже отсутствует. Тем не менее при покушении на негодный объект виновный несет ответственность за покушение на преступление.

Покушение с негодными средствами, в свою очередь, подразделяется на покушение с негодными средствами вообще и с негодными средствами только в данной ситуации. Например, действия лица, считающего себя колдуном, направленные на причинение смерти другому человеку посредством совершения обрядов и иных действий, никак не воздействующие на него, не образуют покушения на убийство. Деяния, совершенные с использованием средств или орудий, негодных только в данной ситуации, образуют покушение на преступление. Например, покушение на убийство образует попытка совершить выстрел из оружия, которое ранее охолощено, но которое виновный считает работоспособным.

Тем самым покушение на преступление отличается от приготовления к преступлению тем, что при его совершении лицо не просто создает условия для совершения преступления, но выполняет хотя бы часть деяния. От оконченного преступления покушение отличается тем, что при покушении не достигается юридически значимый момент, при котором содеянное в каждом конкретном случае признается оконченным (наступление общественно опасных последствий, выполнение всего деяния, выполнения части деяния). Тем самым момент окончания преступления во многом определяется конструкцией конкретного состава преступления.

4. Добровольный отказ от преступления

При анализе приготовления к преступлению и покушения на преступления было отмечено, что обе эти стадии характеризуются прерыванием преступной деятельности по независящим от лица обстоятельствам. Действительно, только в таком случае следует говорить о сохранении высокой степени общественной опасности содеянного и самого лица, совершавшего преступление. В том случае, если действия, непосредственно направленные на создание условий совершения преступления, или состоящие в совершении общественно опасного деяния, прерваны по воле самого лица, содеянное имеет гораздо меньшую общественную опасность. Соответственно, это требует самостоятельной правовой оценки.

В том случае, если прекращение лицом приготовления к преступлению либо прекращение действий (бездействия), непосредственно направленных на совершение преступления, произошло, а лицо осознавало возможность доведения преступления до конца, имеет место добровольный отказ от преступления (ч. 1 ст. 31 УК РФ). Добровольный отказ от совершения преступления исключает приготовление к преступлению и покушение на него.

Добровольный отказ должен обладать определенными признаками, для того, чтобы иметь уголовно-правовое значение.

Во-первых, он должен быть добровольным. Это означает, что лицо должно осознавать возможность доведения преступления до конца, однако отказаться от этого, принять решение о том, чтобы не переходить от приготовления к покушению, либо не продолжать действия (бездействие), составляющие покушение.

Во-вторых, отказ должен быть окончательным. Это означает, что виновный принимает решение не доводить преступление до конца вообще, а не просто в какой-то ограниченный период времени. В отдельных случаях виновный может принять решение отказаться от доведения преступления до конца вынужденно, ввиду того, что в текущий момент времени это сделать невозможно, либо он оценивает риски как слишком высокие для себя.

В-третьих, фактически содеянное не должно содержать в себе признаки иных преступлений. Это означает, что, если в ходе приготовления к преступлению, лицо совершило иное преступление, например, убийство с целью облегчить совершение последующего хищения, добровольный отказ от этого хищения уже невозможен. Уже содеянное будет квалифицировано как самостоятельное преступление и как приготовление к последующему преступлению.

Закон устанавливает особые требования к легитимности добровольного отказа организатора, пособника и подстрекателя преступления: «Организатор преступления и подстрекатель к преступлению не подлежат уголовной ответственности, если эти лица своевременным сообщением органам власти или иными предпринятыми мерами предотвратили доведение преступления исполнителем до конца. Пособник преступления не подлежит уголовной ответственности, если он предпринял все зависящие от него меры, чтобы предотвратить совершение преступления» (ч. 4 ст. 31 УК РФ). Тем самым добровольный отказ указанных лиц должен быть не просто деятельным, но и активным, содержащим в себе конкретные действия. Если же подстрекатель или организатор не смогли предотвратить совершение преступления исполнителем, то фактические действия, направленные на это, могут быть признаны только смягчающими обстоятельствами.

В случае если преступление уже окончено, то добровольный отказ уже невозможен. При определенных условиях положительное постпреступное поведение лица можно признать деятельным раскаянием, имеющим самостоятельное значения и признаки, отличные от признаков добровольного отказа. Их принципиальным отличием является максимальное снижение, но не полная минимизация общественной опасности содеянного.

Тем самым добровольный отказ от преступления составляет добровольное, окончательное недоведение преступления до конца при наличии соответствующей возможности, которое не содержит в себе признаки иных преступлений. При этом для добровольного отказа организатора, пособника, подстрекателя установлены дополнительные условия.

В качестве итогов отметим следующее. Умышленное преступление в своем развитии, как правило, проходит несколько этапов. Оно начинается подготовительной стадией, которая включает в себя формирование и обнаружение умысла (эти стадии не имеют самостоятельного уголовно-правового значения),

а также приготовление (которое влечет за собой уголовную ответственность, если преступление является тяжким или особо тяжким), стадию совершения преступления (на которой выполняется часть или все общественно опасное деяние), а также стадию оконченного преступления. Указанные стадии неоконченного преступления факультативные (т. е., они не обязательно все присутствуют при совершении конкретного преступления).

Приготовление к преступлению состоит в приискании, изготовлении или приспособлении лицом средств или орудий совершения преступления, приискании соучастников преступления, сговоре на совершение преступления либо ином умышленном создании условий для совершения преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам.

Покушение на преступление включает в себя умышленные действия (бездействие) лица, непосредственно направленные на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам.

Деятельность виновного на стадии приготовления или преступления может быть им прекращена. При соблюдении определенных условий прекращение такой деятельности образует добровольный отказ, что влечет за собой отсутствие уголовной ответственности.

Лекция 14.
СОУЧАСТИЕ В ПРЕСТУПЛЕНИИ

Вопросы:

1. Понятие, признаки и значение института соучастия.
2. Формы соучастия в преступлении.
3. Понятие и виды соучастников.
4. Основание и пределы ответственности соучастников.
5. Специальные вопросы ответственности соучастников.

1. Понятие и значение института соучастия

Ситуации, когда вредные преступные последствия наступают в результате действий не одного, а двух или более виновных лиц, встречаются в судебной практике довольно часто. В случаях, когда совместные умышленные противоправные действия нескольких лиц направлены на один преступный результат, имеет место соучастие в преступлении.

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

тут соучастия один из наиболее проблемных и дискуссионных в науке уголовного права. Данный институт содержит объективные и субъективные признаки соучастия.

К объективным признакам относятся:

1. Фактическое участие в преступлении двух или более виновных лиц.

При этом действия таких лиц должны быть совместными, а сами соучастники должны являться субъекты преступления, т. е. обладать всеми признаками субъекта (возраст уголовной ответственности вменяемость). Исключение составляют случаи, когда действия лица будут считаться совершенными в соучастии при совершении группового разбоя или грабежа, а также группового изнасилования. В судебной практике такие действия лица признаются совершенными группой лиц даже если все другие члены группы не подлежат уголовной ответственности в силу невменяемости или недостижения возраста уголовной ответственности.

В случаях, когда преступник для совершения преступных действий использует непосредственно малолетнее, невменяемое лицо, лицо, являющееся субъектом преступления но действующее невиновно (например, под воздействием обмана) или животное будет иметь место так называемое «посредственное исполнение». При этом соучастия здесь не будет а уголовную ответственность виновное лицо понесет как непосредственный исполнитель преступления.

Пленум Верховного Суда РФ в п. 9 действовавшего ранее Постановления № 7 от 14 февраля 2000 г. «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних» указал на то, что совершение преступления с использованием лица, не подлежащего уголовной ответственности в силу возраста (ст. 20 УК) или невменяемости (ст. 21 УК), не создает соучастия. Несколько иначе, но с аналогичным содержанием данное положение закреплено в п. 12 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. № 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое».

2. Вторым объективным признаком соучастия является совместность действий всех соучастников преступления.

Данный признак подразумевает что действия всех соучастников преступления являются взаимодополняемыми или взаимозаменяемыми, направлены к единой преступной цели, объединены единым умыслом.

К субъективным признакам соучастия относятся:

1) во-первых, соучастие может иметь место только в случаях совершения умышленных преступлений; соучастие при неосторожных преступных действиях — невозможно;

2) во-вторых, все соучастники преступления должны действовать умышленно. Иными словами, каждый из соучастников должен осознавать совместность действий всех членов преступной группы, характер вреда, который может быть причинен этимидействиями, а также причинную связь между действиями и наступлением преступного результата.

Таким образом, для того чтобы совместная деятельность участников преступления была признана соучастием, необходимо наличие совокупности объективных и субъективных признаков соучастия.

К сказанному следует добавить, что если факт совершения преступления в соучастии отнесен законодателем к числу квалифицирующих признаков, то он

уже учтен законодателем в виде более суровой меры наказания [108].

Институт соучастия имеет огромное практическое значение. От формы соучастия и роли соучастников зависит характер и размер наказания. В случаях, когда совместная деятельность лиц, принимавших участие в конкретном преступлении будет иметь только внешний характер, не имея внутренней субъективной связи, соучастия в преступлении не будет. В таком случае виновные будут нести уголовную ответственность индивидуально, хотя и их деятельность была внешне совместной. Кроме этого не будет соучастия, если лицо втайне от исполнителя помогает ему каким-либо образом в совершении преступных действий, т. к. в этом случае отсутствует единый умысел.

Кроме того, институт соучастия «позволяет обосновать ответственность лиц, которые сами непосредственно не совершали преступление, но определенным образом способствовали его выполнению и, тем самым определить круг деяний, непосредственно не предусмотренных в нормах Особенной части УК, но представляющих общественную опасность и, следовательно, требующих уголовно-правового реагирования»[109]. Помимо этого рассматриваемый институт на основе правил квалификации поведения соучастников, позволяет индивидуализировать уголовную ответственность всех соучастников.

Соучастие возможно на любой стадии совершения преступления, но только до момента его окончания (фактического прекращения посягательства на соответствующий объект). Это обусловлено тем, что только до окончания преступного акта возможно вести речь о существовании обусловливающей и причинной связи между действиями соучастников и совершенным преступлением. Однако есть исключения из указанного правила — это случаи, когда согласно заранее подготовленному плану один из соучастников осуществляет преступное действие после момента окончания преступления (допустим, укрывает имущество, добытое преступным путем).

2. Формы соучастия в преступлении

В российском уголовном праве существует два вида соучастия в преступлении: простое и сложное. Классификация соучастия обладает важным юридическим значением, она позволяет обосновать ответственность, как исполнителя, так и иных соучастников преступления.

От вида соучастия зависит квалификации действий соучастников. Соисполнители непосредственно сами выполняют объективную сторону преступления следовательно, их действия квалифицируются только по статье Особенной части УК без ссылки на ст. 33 УК. Организатор же, подстрекатель и пособник сами не выполняют объективную сторону преступления, поэтому для них уголовная ответственность наступает по статье, которая предусматривает наказание за совершенное преступление, со ссылкой на ст. 33 УК (виды соучастников), кроме случаев, когда они одновременно являлись соисполнителями прес-

[108] См.: *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…
[109] См.: Там же.

тупления (ч. 3 ст. 34).

Анализ современной уголовно-правовой литературы позволяет выделить следующие формы соучастия:

а) соучастие без предварительного соглашения и соучастие с предварительным соглашением (группа лиц по предварительному сговору, организованная группа, преступное сообщество (преступная организация));

б) сложное соучастие, соисполнительство, преступная группа, преступное сообщество;

в) группа лиц безпредварительного сговора, группа лиц по предварительному сговору, организованная группа преступное сообщество (преступная организация)[110].

Ст. 35 УК РФ раскрывает формы соучастия:

1. Соучастие при совершении преступления группой лиц.

Согласно ч. 1 ст. 35 УК РФ преступление совершено группой лиц, если в преступных действиях принимали участие два и более исполнителя и при этом у них не было предварительного сговора.

Такая форма соучастия является наименее опасной, поскольку участники группы без предварительного сговора заранее не договариваются о времени, месте, способе и других обстоятельствах совершения преступления, а отсутствие четкого плана действий не гарантирует доведения преступления до конца и наступление преступногго результата. Действия лиц, хоть и совместны, но все же заранее не оговорены.

2. Соучастие при совершении преступления группой лиц по предварительному сговору.

Данная форма соучастия в преступлении подразумевает, что в его совершении принимают участие лица, которые заранее договорились о совместном совершении преступления (ч. 2 ст. 35 УК РФ). Говоря другими словами, в данном случае имеет место предварительный сговор лиц — участников преступления. Предварительным будет признаваться сговор, который имел место до начала совершения преступления (т. е. до выполнения объективной стороны преступления) на стадии приготовления. При этом не имеет значения форма достижения сговора — это может быть устная, письменная или же конклюдентная договорённость. Главное, чтобы сговор был в определении объекта планируемого посягательства: месте, времени, способах, орудиях и средствах совершения преступления.

Судебная практика исходит из того, что группа лиц попредварительному сговору предполагает наличие двух или более соисполнителей, действующих по предварительному сговору (например, при краже одно лицо взламывает дверь, а другое проникает в помещение и завладевает чужим имуществом).

Наличие группы лиц возможно при совершении любых умышленных преступлений. Однако правовая оценка содеянного может быть различной. Группа лиц может выступать как квалифицирующий признак отдельных составов преступлений. В Особенной части УК РФ в качестве квалифицирующего признака она встречается редко, чаще всего — в преступлениях против личности (например,п. «ж» ч. 2 ст. 105, п. «а» ч. 3 ст. 111, п. «г» ч. 2 ст. 112, п. «е» ч. 2 ст. 117, п. «б» ч. 2 ст. 131, п. «б» ч. 2 ст. 132 УК РФ). В других случаях то

[110] *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…

обстоятельство, что преступление было совершено группой лиц, берется в расчет при назначении наказания как обстоятельство, отягчающее наказание (п. «в» ч. 2 ст. 63 УК РФ).

Совершение преступления группой лиц по предварительному сговору — наиболее опасная форма соучастия, нежели группой лиц без предварительного сговора. При данной форме соучастникам известны не только общий характер, но и некоторые детали планируемого преступления. Но степень согласованности, появляющаяся в результате сговора, остается низкой (отсутствие конкретизации деталей преступления, его планированиев самом простом проявлении, простейшее или полностью отсутствующее разделение ролей и т. д.). От простой группы лиц данная форма отличается наличием сговора и временем достижения такого сговора (заранее).

3. Соучастие при совершении преступления организованной группой.

Для данной формы соучастия характерен еще более высокий уровень сплоченности и организованности совместных действий соучастников преступления. По сравнению с двумя предыдущими формами эта наиболее опасная. Организованная группа характеризуется устойчивостью, предварительным объединением лиц — ее участников с целью совершения одного или же нескольких умышленных преступлений Такой, характеризующий данную форму соучастия в преступлении, признак, как устойчивость подразумевает предварительный сговор. Он предполагает, как правило, длительность существования преступной группы, постоянство ее состава, четкое распределение ролей согласованность действий всех участников, иерархичность (наличие лидера, рядовых исполнителей) и т. д.

Вместе с тем важным признаком организованной группы является наличие такой единой совместной цели как — совершение как минимум одного преступления. Чаще всего организованная группа создается с целью осуществления длительной преступной деятельности, однако в качестве таковой может выступать совершение одного, тщательно спланированного сложного и требующего особой подготовки преступления.

Все участники организованной группы являются исполнителями и подлежат уголовной ответственности за содеянное без ссылки на ст. 33 УК РФ. Часть 5 ст. 35 УК РФ устанавливает более жёсткие требования к порядку привлечения к уголовной ответственности лидеров подобных групп. Данная норма устанавливает, что «лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию), либо руководившее ими, подлежит уголовной ответственности за их организацию и руководство ими в случаях предусмотренных ст. 205.4, 208, 209, 210 и 282.1 УК РФ, а такжеза все совершенные организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией) преступления, если они охватывались его умыслом». Все остальные участники организованной группы (преступного сообщества (преступной организации)) подлежат уголовной ответственности за участие в них в случаях, предусмотренных ст. 205.4, 208, 209, 210 и 282.1 УК РФ, а также за преступления, в подготовке или совершении которых они участвовал.

4. Соучастие при совершении преступления преступным сообществом (преступной организацией).

Данная форма соучастия является самой сложной. Преступное сообщество (организация) — это наиболее опасная и сложная форма соучастия, его понятие дается в ч. 4 ст. 35 УК: «структурированная организованная группа или объединение организованных групп, действующих под единым руководством, члены которых объединены в целях совместного совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений для получения прямо или косвенно финансовой или иной материальной выгоды».

Основные признаки, характеризующие преступное сообщество — это структурированность и сплоченность. Под структурированностью следует понимать объединение в одной преступной организации нескольких преступных организаций (подразделений). Сплоченность же подразумевает некую общность участников при осуществлении преступных целей, которая включает в себя следующие признаки:

— обязательная осведомленность всех членов преступного сообщества о действиях друг друга;

— сложная иерархическая структура;

— наивысшая степень согласованности действий всех участников;

— наличие авторитетного лидера (руководителя, организатора)

— нацеленность на совершение тяжких и особо тяжких преступлений.

Одной из разновидностей преступного сообщества (преступной организации) выступает объединение организованных групп, которое создается в целях совершения тяжких или особо тяжких преступлений. Объединение организованных групп представляет собой преступное сообщество, которое состоит из относительно обособленных организованных групп, созданных специально в качестве его структурных подразделений или в разное время образовавшихся под общим руководством.

Ввиду особой опасности преступлений, для совершения которых создается преступное сообщество, законодатель организацию и участие в преступных сообществах относит к самостоятельным преступлениям (ст. 205.4, 210, 282.1 УК РФ).

Кроме этого, в теории уголовного права, наряду с вышеописанными, выделяют иные виды соучастия в преступлении:

1. Соисполнительство (простое соучастие в преступлении).

Оно предполагает совместное совершение преступления несколькими лицами, непосредственно участвовавшими в нем (т. е. полностью или хотя бы частично реализовавшими его объективную сторону). Простое соучастие может быть как с предварительным сговором или же без такового. Соисполнители несут уголовную ответственность по статье Особенной части УК РФ за преступление, которое они совершили, без ссылки на ст. 33 УК РФ;

2. Сложное соучастие в преступлении (соучастие в собственном смысле слова).

Под ним понимается соучастие с разделением ролей, когда наряду с исполнителем в совершении преступления принимают участие организатор, подстрекатель или пособник. Сложное соучастие предполагает предварительный сговор на совершение преступления. Соучастники несут ответственность по статье Особенной части УК РФ за преступление, в котором они принимали участие, со ссылкой на ст. 33 УК РФ.

Выделение форм соучастия в преступлении имеет важное уголовно-правовое значение. Во-первых, форма соучастия влияет на вид и размер наказания. Во-вторых, формы соучастия выступают как обстоятельства, отягчающие наказание (п. «в» ч. 1 ст. 63 УК РФ). В-третьих, формы соучастия рассматриваются уголовным законом как квалифицирующие признаки в конкретных составах преступления (п. «а» ч. 2 ст. 229 УК РФ). В-четвертых, отдельные формы соучастия являются самостоятельными составами преступлений (например, ст. 205.4, 208, 209, 210, 282.1 УК РФ).

3. Понятие и виды соучастников

Соучастниками преступления в уголовном праве России называют лиц, которые принимали совместное участие в совершении умышленного преступления. В ст. 33 УК РФ содержатся следующие виды соучастников:

1. Исполнитель.

Это лицо, которое непосредственно совершило преступление, участвовало в его совершении совместно с другими лицами (соисполнителями), совершило преступное деяние посредством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности, в силу возраста, невменяемости или других предусмотренных законом обстоятельств (так называемое посредственное исполнение).

Исполнитель непосредственно производит совершение действий, предусмотренных конкретной статьей Особенной части УК РФ. Исполнитель полностью или же частично выполняет объективную сторону конкретного состава преступления и совершает при этом оконченное преступление либо покушение на преступление. Если в совершении преступления принимают участие несколько исполнителей (соисполнителей), то их роли могут быть распределены таким образом, что действия каждого из них облегчают непосредственное совершение преступления.

Если же имеются другие соучастники, то исполнитель преступления (и соисполнители) будут нести уголовную ответственность по конкретной статье Особенной части УК РФ (без ссылки на ст. 33 УК РФ).

2. Организатор.

Под этим видом соучастника преступления уголовный закон понимает лицо:

— организовавшее совершение преступления;

— руководившее его совершением;

— создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию);

— руководившее этими преступными объединениями.

Организатор преступления выполняет функции по координации действий других соучастников (планирование преступления; подбор соучастников;

распределение между ролей между соучастниками). Также организатор может осуществлять руководство действиями соучастников в процессе совершения преступления. Организаторская деятельность может быть также выражена в создании организованной группы или преступного сообщества (преступной организации) либо руководстве (управлении) им.

3. Подстрекатель

Подстрекателем признается лицо, склонившее другое лицо к совершению преступления. Склонение может быть выражено в уговорах, подкупе, угрозах или иных способах. Действия подстрекателя должны вызывать у другого лица намерение (решимость) совершить преступление. При этом внушение идеи совершить преступное деяние должно быть выражено так, чтобы подстрекаемый четко представлял характер того преступления, которое ему внушают совершить.

Действия подстрекателя всегда носят умышленный характер: он осознает, что вовлекает подстрекаемого в совершение конкретного преступления, и предвидит, что в результате его действий и действий исполнителя неизбежно или возможно наступят общественно опасные последствия .

4. Пособник — это лицо, которое:

— содействовало совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, средств или орудий совершения преступления либо устранением препятствий;

— заранее обещало скрыть преступника, средства и орудия совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем;

— заранее обещало приобрести или сбыть такие предметы.

В уголовно-правовой науке принято выделять такие виды пособничества, как физическое и интеллектуальное.

Физическое пособничество подразумевает предоставление средств или устранение препятствий к совершению преступления. Оно может быть направлено на оказание физической или же материальной помощи исполнителям преступления при подготовке или совершении преступления. Чаще всего данные формы пособничества выражаются в совершении конкретных активных действий (это может быть предоставление оружия, транспорта, орудий взлома, подделка документов, отвлечение охраны и т. д).

Интеллектуальное пособничество может быть выражено в даче указаний или советов, а также в данном заранее обещании скрыть преступника, орудия и средства совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем. Заранее необещанное укрывательство особо тяжких преступлений не может считаться пособничеством, оно образует самостоятельный состав преступления, предусмотренный ст. 316 УК РФ.

В отличие от подстрекательства интеллектуальное пособничество предполагает наличие у исполнителя решимости совершить конкретное преступление, а советы и указания или способствуют ее укреплению, или могут быть полезны при совершении преступления и его сокрытии.

4. Основание и пределы ответственности соучастников

Соучастие представляет собой особую форму преступной деятельности, однако оно «…не создает каких-либо особых оснований уголовной ответственности, на соучастников распространяется положение, согласно которому основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного УК (ст. 8)».

В нормах Особенной части УК РФ составы преступлений в основном описываются с учетом их совершения одним лицом.

Согласно положениям, содержащимся в ст. 34 УК РФ при привлечении соучастников преступления к уголовной ответственности должны приниматься во внимание следующие правила. Во-первых, ответственность соучастников преступления зависит от характера и степени фактического участия каждого из них в совершении преступления.

Таким образом, соучастие рассматривается законодателем как совместная преступная деятельность, в процессе которой каждый соучастник своими действиями вносит свой вклад в преступление и, следовательно, несет ответ не только за действия исполнителя, но и за свои собственные действия, представляющие общественную опасность в силу того, что они связаны объективно и субъективно с совершением единого преступления.

В связи с этим произвольное освобождение от уголовной ответственности соучастников, если исполнитель не довел преступление до конца по не зависящим от него обстоятельствам, недопустимо (ч. 5 ст. 34 УК РФ).

Во-вторых, соисполнители несут уголовную ответственность по соответствующей статье Особенной части УК РФ за преступления, совершенные ими совместно, без ссылки на ст. 33 УК РФ.

В-третьих, к уголовной ответственности организатор, подстрекатель и пособник привлекаются по той статье Особенной части УК РФ, которая предусматривает наказание за преступление, совершенное исполнителем (со ссылкой на ст. 33 УК РФ). Исключением являются случаи, когда они одновременно были соисполнителями преступления.

В-четвертых, лица, не являющиеся субъектами преступления, специально указанными в соответствующей статье Особенной части УК РФ, участвовавшие в совершении преступления, предусмотренного этой статьей, несут уголовную ответственность за данное преступление в качестве его организаторов, подстрекателей или пособников. Этот принцип относится ко всем случаям, когда в качестве исполнителя выступает специальный субъект преступления, а соучастниками выступают лица, не обладающие признаками этого субъекта. Например, при изнасиловании (ст. 131 УК РФ) исполнителем может выступать только лицо мужского пола, способное в физиологическом смысле совершить половой акт, а соучастником данного преступления (организатором, подстрекателем или пособником) может быть и женщина.

В-пятых, если исполнителем, по не зависящим от него обстоятельствам, преступное деяние не было доведено до конца, то все остальные со-

участники будут привлекаться к уголовной ответственности как за приготовление к совершению преступления или покушение на совершение преступления. Лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими, привлекается к уголовной ответственности за их организацию и руководство ими в случаях, предусмотренных статьями 205.4, 208, 209, 210 и 282.1 УК РФ, а также за все совершенные организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией) преступные деяния, в случае, если они охватывались его умыслом. Остальные члены организованной группы или преступного сообщества (преступной организации) несут уголовную ответственность за участие в них в случаях, предусмотренных статьями 205.4, 208, 209, 210 и 282.1 УК РФ, а также за преступления, в подготовке или совершении которых они участвовали.

Ответственность соучастников должна быть строго индивидуальной и самостоятельной. Все соучастники несут уголовную ответственность за совершенное ими преступление и только в пределах личной вины.

Итак, характер привлечения соучастника к уголовной ответственности зависит от выполняемой им роли, а также от степени его участия в преступлении и значения этого участия для достижения преступного результата. Таким образом, при привлечении соучастников к ответственности очень важен фактический вклад лица в совместную преступную деятельность (ч. 1 ст. 67 УК). Следовательно, несмотря на то, что по общему правилу пособник и подстрекатель наказываются более мягко, чем исполнитель, в конкретном случае реальное наказание подстрекателя может быть и более суровым, нежели исполнителя.

Кроме этого соучастники преступления подлежат уголовной ответственности за одно преступление, предусмотренное, как правило, одной статье или частью статьи Особенной части УК РФ. Однако в некоторых случаях возможны ситуации, в которых преступления предусмотрены различными статьями или даже содержатся в разных главах и разделах УК РФ. Это может быть в ситуациях, в которых речь идет об общей и специальной норме, квалифицированной какими-либо обстоятельствами, которые могут быть вменены только одному соучастнику. Например, посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа (ст. 317 УК РФ) возможно только в случае знания того обстоятельства, что потерпевший является указанным сотрудником. Если один из соучастников, действуя совместно с другими лицами, не осознает данного обстоятельства, то его действия в отличие от иных соучастников должны квалифицироваться не по ст. 317, а по ст. 105 УК РФ (убийство).

Наказание соучастников преступления должно быть строго индивидуализировано и осуществляется с четким соблюдением положений, предусмотренных ст. 67 УК, а также с учетом общих начал назначения наказания.

5. Специальные вопросы ответственности соучастников

Рассмотрим специальные вопросы ответственности соучастников преступления, такие как: эксцесс исполнителя, добровольный отказ соучастников, неудавшееся подстрекательство или пособничество.

Итак, эксцесс исполнителя преступления — это совершение исполнителем преступления, которое не охватывалось умыслом других соучастников (ст. 36 УК РФ). Выделяют два вида эксцесса исполнителя: количественный и качественный.

Количественный эксцесс исполнителя преступления — это совершение исполнителем другого однородного менее или более тяжкого преступления по сравнению с тем, которое он должен был совершить по замыслу соучастников. Примером количественного эксцесса исполнителя может служить ситуация: подстрекатель склонял исполнителя к совершению кражи, однако вместо кражи исполнитель совершил грабеж. В этом случае подстрекатель понесет ответственность за приготовление к краже, а исполнитель — за реально совершенное преступление, т. к. преступление, совершенное исполнителем, находится в причинной связи с действиями подстрекателя.

Качественный эксцесс исполнителя преступления — это совершение исполнителем другого неоднородного преступления по сравнению с тем, которое он должен был совершить по замыслу соучастников. При качественном эксцессе исполнитель посягает совсем на другой объект, который вовсе не охватывался умыслом соучастников (например, подстрекатель склонял исполнителя к совершению грабежа, однако вместо этого исполнитель совершил убийство из корыстных побуждений). За качественный эксцесс исполнителя уголовная ответственность соучастников преступления исключается, и преступление, совершенное при эксцессе исполнителя, вменяется в вину только исполнителю.

Теперь рассмотрим добровольный отказ соучастников преступления. Это действия организатора, подстрекателя и пособника, направленные на предотвращение доведения преступления исполнителем до конца (ч. 4 ст. 31 УК РФ). Организатор, подстрекатель и пособник, как правило, принимают участие в совместной преступной деятельности до начала совершения преступления, создавая необходимые условия для реализации преступного плана исполнителем. Таким образом, для добровольного отказа этих соучастников необходимо, чтобы они до совершения исполнителем преступления предприняли такие действия, которые устранили бы созданные ими ранее условия и, таким образом, сделали невозможным совершение преступления исполнителем.

В случае безуспешности действий организатора или подстрекателя по предотвращению совершения преступления исполнителем каждый из них подлежит привлечению к уголовной ответственности, а предпринятые им меры могут быть признаны судом обстоятельствами, смягчающими наказание (ч. 5 ст. 31 УК РФ).

Иначе решается вопрос об уголовной ответственности пособника в случае его отказа от участия в совершении преступления. Пособник преступле-

ния не подлежит привлечению к уголовной ответственности даже и в случае, если, несмотря на все принятые им меры, ему не удалось предотвратить преступление (ч. 4 ст. 31 УК РФ).

Неудавшееся подстрекательство или пособничество — это действия подстрекателя и пособника, которые не принесли желаемого преступного результата. Действия подстрекателя или пособника могут не принести желаемого результата по разным причинам, например, по причине того, что они не смогли склонить к совершению преступления исполнителя либо сделали все необходимое, но исполнитель не выполнил намеченного преступления (добровольно отказался от совершения преступления, заболел и т. д.). Действия подстрекателя и пособника в таких случаях не утрачивают своей общественной опасности, и они подлежат привлечению к уголовной ответственности (ч. 5 ст. 34 УК РФ).

Лекция 15.
ОБСТОЯТЕЛЬСТВА, ИСКЛЮЧАЮЩИЕ ПРЕСТУПНОСТЬ ДЕЯНИЯ

Вопросы:

1. Понятие и виды обстоятельств, исключающих преступность деяния.
2. Необходимая оборона.
3. Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление.
4. Крайняя необходимость.
5. Иные обстоятельства, исключающие преступность деяния (ст.ст. 40—42 УК РФ).

1. Понятие и виды обстоятельств, исключающих преступность деяния

Обстоятельства, исключающие преступность деяния, предусмотренные главой 8 УК РФ, представляют собой группу условий, при наличии которых лицо не подлежит уголовной ответственности за причинение вреда охраняемым законом общественным отношениям.

Закон предусматривает в главе 8 УК РФ шесть обстоятельств, исключающих преступность деяния: необходимая оборона (ст. 37 УК РФ), причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление (ст. 38 УК РФ), крайняя необходимость (ст. 39 УК РФ), физическое или психическое принуждение (ст. 40 УК РФ), обоснованный риск (ст. 41 УК РФ) и исполнение приказа или распоряжения (ст. 42 УК РФ).

Следует отметить неудачное название главы 8 УК РФ — «Обстоятельства, исключающие преступность деяния», т. к. помимо указанных в ней обстоятельств к таковым можно отнести обратную силу уголовного закона (ч. 1 ст. 10

УК РФ), дипломатический или иной иммунитет (ч. 4 ст. 11 УК РФ), наличие решения иностранного суда (ч.ч. 1 и 3 ст. 12 УК РФ), малозначительность деяния (ч. 2 ст. 14 УК РФ), недостижение возраста уголовной ответственности (ч.ч. 1 и 2 ст. 20 УК РФ), «возрастная невменяемость» (ч. 3 ст. 20 УК РФ), невменяемость (ст. 21 УК РФ), невиновное причинение вреда (ст. 28 УК РФ), приготовление к умышленному преступлению небольшой или средней тяжести (ч. 2 ст. 30 УК РФ), добровольный отказ от преступления (ст. 31 УК РФ) и некоторые другие.

В главе 8 УК РФ речь идет об особых обстоятельствах, которые не просто исключают преступность деяния, но и фактически устраняют общественную опасность деяния.

Кроме того, в теории уголовного права выделяют такие обстоятельства, исключающие преступность деяние, как согласие потерпевшего на причинение вреда, осуществление своего права или выполнение обязанности.

Следует отметить, что юридическая сущность обстоятельств, исключающих преступность деяния, является темой для многочисленных споров в науке уголовного права. В качестве основных критериев, определяющих правовую природу указанных обстоятельств, называют отсутствие общественной опасности, отсутствие противоправности деяний, наличие социально полезных целей и т. д.

В деятельности сотрудников ОВД важнейшими являются три обстоятельства, исключающими преступность деяния. Это необходимая оборона, причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, и крайняя необходимость. Именно данные обстоятельства легли в основу положений о правомерности применения физической силы, специальных средств и огнестрельного оружия (глава 5 Федерального закона «О полиции).

2. Необходимая оборона

Необходимая оборона — это правомерное причинение вреда лицу, осуществляющему противоправное посягательство на защищающегося лица, других лиц или иные охраняемые законом интересы граждан, общества или государства.

Необходимая оборона — это один из старейших институтов уголовного права. Она упоминается во многих памятниках права практически всех древних государств.

При этом, в правоприменительной практике решения о признании в действиях лица состояния необходимой обороны вызывают ожесточенные споры, как среди юристов, так и среди обывателей.

Законодатель постарался максимально корректно изложить нормы о необходимой обороне, так, чтобы все сомнения толковались в пользу обороняющегося лица. Однако все ситуации, связанные с необходимой обороной, в законе предусмотреть не удалось. Часть из них рассматривается в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 № 19 «О применении судами законода-

тельства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»[111], другие вопросы приходится решать непосредственно в ходе рассмотрения материалов уголовного дела.

В целом постановление № 19 оценивается правоведами как положительное, особенно если учесть, что предыдущее постановление (постановление Пленума Верховного суда СССР от 16 августа 1984 г. № 14 «О применении судами законодательства, обеспечивающего право на необходимую оборону от общественно опасных посягательств») морально устарело, не соответствовало ни действующему законодательству, ни состоянию преступности, ни социально-экономической и политической обстановке. Многие вопросы, которые задавались учеными в науке уголовного права, нашли свое отражение в указанном постановлении № 19.

Необходимая оборона является конституционным правом любого человека (п. 2 ст. 45 Конституции России). Суть права сводится к тому, что даже при возможности избежать причинения вреда посягающему лицу или обратиться за помощью к сотрудникам правоохранительных органов, человек имеет право защищать свои законные интересы самостоятельно. Никто не вправе осуждать лицо за осуществление конституционного права на необходимую оборону. Это его выбор на способ защиты своих прав, свобод и законных интересов. Все положения о необходимой обороне распространяются на сотрудников силовых ведомств, т. е. профессиональная или специальная подготовка никоим образом не ограничивает право гражданина на самооборону.

Правомерность причинения вреда в состоянии необходимой обороны оценивается по совокупности условий, наличие которых является обязательным. Если какое-либо условие будет отсутствовать, то причинение вреда должно признаваться неправомерным.

Наука уголовного права выработала две группы условий правомерности причинения вреда в состоянии необходимой обороны.

Первая группа условий — это условия, относящиеся к посягательству. Эти условия отвечают на вопрос, каким должно быть посягательство, чтобы вред, причиненный при его отражении, признавался правомерным?

Во-первых, посягательство должно быть общественно опасным. Общественная опасность посягательства предполагает, что оно направлено на причинение вреда охраняемым законом правам и свободам граждан, интересам общества и государства.

В общем виде мы все общественно опасные посягательства находим в УК РФ. Все преступления представляют общественную опасность, однако по факту не от любого из них возможна необходимая оборона. В частности, невозможна необходимая оборона от неуплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей (ст. 157 УК РФ), незаконного предпринимательства (ст. 171 УК РФ), различных подделок и фальсификаций документов (ст.ст. 170, 170^1, 170^2, 172^1, 185^5, 327 УК РФ) и многих других составов преступлений. Необходимая оборона от подобных деяний не представляется возможной в силу особенностей конструкции объективной стороны этих преступлений, внутренней сущности этих деяний, не связанных с насилием, угрозой его применения, непосредственными посягательствами на собственность, другие за-

[111] Рос. газ. № 227. 2012. 3 нояб.

конные интересы потерпевшего, а также того, что они не несут немедленной угрозы указанным интересам. Данные преступления возможно только пресечь, причинение же вреда лицу, их совершившему не будет охватываться состоянием необходимой обороны.

Большинство посягательств, от которых возможна необходимая оборона, осуществляются путем действий. При этом закон никаким образом не запрещает обороняться от преступного бездействия. В п. 3 постановления Пленума ВС РФ № 19 отмечается, что необходимая оборона возможна от деяний (действий или бездействия), не связанных с насилием. Преступное бездействие как форма общественно опасного деяния приводит к таким же общественно опасным последствиям, что и преступное действие. И хотя количество преступлений, совершаемых путем преступного бездействия, значительно меньше, чем преступлений, совершаемых преступными действиями, это не означает, что обороняться от преступного бездействия невозможно. В практической деятельности мы не смогли найти ни одного примера необходимой обороны от преступного бездействия, однако теоретически такую ситуацию вполне можно смоделировать. Например, с помощью физической силы принудить мать новорожденного, отказывающуюся кормить своего ребенка грудью, сделать это, при условии, что отсутствуют иные источники питания для младенца.

В том же п. 3 постановления Пленума № 19 оговаривается возможность необходимой обороны от неосторожного преступления. Неосторожное преступление (посягательство) является общественно опасным, т. к. приводит к тяжким последствиям, что и является основным критерием криминализации неосторожных деяний. Только при анализе правомерности причинения вреда лицу, совершающему неосторожного посягательство на охраняемые объекты уголовно-правовой охраны, необходимо учитывать особенности конструкции неосторожных преступлений. В УК РФ 99 % неосторожных преступлений сформулированы как материальные составы преступления, т. е. неосторожное деяние становится преступлением только при наступлении обозначенных в законе общественно опасных последствий. И в этой связи будет логичным предположить, что необходимая оборона от неосторожного посягательства, прежде всего, связана с недопущением наступления общественно опасных последствий, предотвращением перерастания неосторожного действия (бездействия) в преступное деяние. Например, при неосторожном обращении с огнестрельным оружием, связанным с баловством, лицо, полагая, что оно не заряжено, прицеливается в сторону человека и пытается произвести выстрел, в это время другой человек, полагая, что возможно оружие заряжено или достоверно зная об этом, с силой ударяет чем-либо по руке прицелившегося, причиняя ему какой-либо вред здоровью, предотвращая при этом прицельный выстрел и тяжкие последствия. Подобное причинение вреда должно расцениваться как совершенное в состоянии необходимой обороны от неосторожного посягательства.

Пленум Верховного Суда РФ в своем постановлении № 19 совершенно справедливо отмечает, что невозможно осуществить акт необходимой обороны от малозначительного деяния (п. 5). Данная рекомендация абсолютно справедлива, т. к. малозначительное деяние, в соответствии с ч. 2 ст. 14, не обладает общественной опасностью, и, таким образом, не может быть признано общественно опасным посягательством.

Полагаем, что к общественно опасным посягательствам, от которых возможна необходимая оборона, следует отнести и некоторые виды административных правонарушений. Административные проступки как разновидность правонарушений также обладают общественной опасностью, только в несколько меньшей степени, чем преступления. Соответственно, и выбор средств защиты от административных проступков должен быть ограничен. Полагаем, что в круг административных проступков, от которых возможна необходимая оборона, должны включаться только такие правонарушения, которые связаны с применением насилия, уничтожением или повреждением имущества. Например, по нашему мнению, необходимая оборона возможна от побоев (ст. 6.1.1 КоАП РФ), уничтожения или повреждения объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, объектов, составляющих предмет охраны исторического поселения (ст. 7.14.1 КоАП РФ), незаконной рубки, повреждения лесных насаждений или самовольного выкапывания в лесах деревьев, кустарников, лиан (ст. 8.28 КоАП РФ), повреждения электрических сетей (ст. 9.7 КоАП РФ), действий, угрожающих безопасности движения на железнодорожном транспорте и метрополитене (ст. 11.1 КоАП РФ), повреждение дорог, железнодорожных переездов или других дорожных сооружений (ст. 12.33 КоАП РФ), мелкого хулиганства в форме оскорбительного приставания к гражданам или уничтожения или повреждения имущества (ст. 20. 1 КоАП РФ) и некоторых других.

Общественно опасными посягательствами являются общественно опасные деяния лиц, не достигших возраста уголовной ответственности, а также невменяемых лиц. Необходимая оборона от таких посягательств также возможна. Малолетний возраст нападающего не всегда очевиден. Физическую немощность малолетние часто компенсируют групповыми посягательствами либо посягательствами с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия. В этих случаях даже закон «О полиции» дозволяет применять огнестрельное оружие против несовершеннолетних.

Невменяемость лиц, совершающих общественно опасное посягательство, также не всегда очевидна. Признание лица невменяемым является исключительной прерогативой суда. В этой связи рекомендации некоторых юристов о негуманности причинения вреда больному человеку или малолетнему в состоянии необходимой обороны и в связи с этим желательном избегании конфликта, уклонении от причинения им вреда следует признать несостоятельными.

Также не исключается необходимая оборона от неправомерных действий должностных лиц государственных органов. Если действия должностного лица явно содержат признаки противоправного деяния — убийство, умышленное причинение вреда здоровью любой тяжести, грабеж, разбой, сексуальное насилие, то любой человек сохраняет за собой право на необходимую оборону от таких общественно опасных посягательств. И действия обороняющегося, причиняющего вред должностному лицу в таких случаях при соблюдении всех условий правомерности, должны признаваться законными. В случае заблуждения лица о «незаконности» действий должностного лица состояние необходимой обороны будет отсутствовать. При наличии вины причинение вреда должностному лицу должно рассматриваться на общих основаниях.

В соответствии с п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 27 сентября 2012 г. № 19 «правомерные действия должностных лиц, находящихся при исполнении своих служебных обязанностей, даже если они сопряжены с причинением вреда или угрозой его причинения, состояние необходимой обороны не образуют (применение в установленных законом случаях силы сотрудниками правоохранительных органов при обеспечении общественной безопасности и общественного порядка и др.)».

Лицо, умышленно спровоцировавшее нападение на себя другого лица, в целях причинения вреда здоровью или жизни, и придания этому правомерного вида (якобы в рамках необходимой обороны), несет ответственность на общих основаниях. Его действия не являются необходимой обороной.

Таким образом, общественно опасное посягательство включает в себя преступление, как умышленное, так и неосторожное, как совершаемое путем действия, так и путем бездействия, а также может содержать признаки административного правонарушения, связанного с применением насилия, уничтожением или повреждением чужого имущества, признаки общественно опасного деяния малолетнего или невменяемого. Кроме того, преступные действия должностных лиц органов государственной власти не исключают права на необходимую оборону. Однако невозможна необходимая оборона против правомерных действий должностных лиц, а также против малозначительного деяния и провокации необходимой обороны.

Во-вторых, посягательство должно быть действительным. Действительность посягательства означает, что оно уже началось, но еще не закончилось. Именно в указанный промежуток времени возникает право на необходимую оборону. При этом окончание посягательства связывается с не юридическим окончанием преступления, а с фактическим. Так, ряд преступлений по своей сути могут носить длящийся или продолжаемый характер (истязание, похищение человека, незаконное лишение свободы, изнасилование, насильственные действия сексуального характера, разбой, захват заложника и т. д.), юридически они считаются оконченными с момента совершения деяния, однако фактически завершаются гораздо позже. Для ситуации с необходимой обороной за основу берется фактический момент окончания преступления, т. е. юридическое окончание преступления не прекращает права на необходимую оборону.

Со временем причинения вреда связаны еще два вида обороны — преждевременная и запоздалая.

Преждевременная оборона — это причинение вреда лицу до начала посягательства. Такое причинение вреда не является необходимой обороной, и должно квалифицироваться на общих основаниях. Однако в ряде случаев преждевременная оборона приравнивается к необходимой обороне. В том случае, если посягательство еще не началось, но существует реальная угроза немедленного нападения на лицо, купировать которое после начала уже не представляется возможным либо трудновыполнимым, то в этой ситуации причинение вреда будет признаваться правомерным фактически до начала посягательства. Приравнивание преждевременной обороны к необходимой имеет давнюю традицию в российском законодательстве. Еще в толковании 3 к артикулу 157 Воинских артикулов 1715 г. указывалось: «однакож насупротив того, когда уже в страхе есть, и невозможно более уступать, тогда не должен есть от соперника себе пер-

ваго удара ожидать, ибо чрез такой первый удар может тако учинится, что и противится весьма забудет»[112].

Так, в случае, если лицо пытается взять в руки огнестрельное оружие, вытащить его из кармана, у обороняющегося фактически возникает право на необходимую оборону, т. к. привести оружие в боевую готовность и произвести выстрел — это дело нескольких секунд. И если упустить это время, то, действительно, обороняться уже будет некому.

Запоздалая оборона — это умышленное причинение вреда посягающему лицу после фактического завершения посягательства. Запоздалая оборона является видом превышения пределов необходимой обороны по временному критерию. Она должна расцениваться как убийство или умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, совершенные при превышении пределов необходимой обороны (ч. 1 ст. 108 и ч. 1 ст. 114 УК РФ).

В ряде случае запоздалая оборона приравнивается к необходимой обороне. В том случае, если для обороняющегося лица не был ясен момент окончания посягательства, и оно заблуждалось относительно его продолжения, несмотря на фактическую завершенность посягательства, причинение вреда будет признаваться правомерным. В ч. 2^1 ст. 37 УК РФ устанавливается, что не является превышением пределов необходимой обороны действия обороняющегося лица, если это лицо вследствие неожиданности посягательства не могло объективно оценить степень и характер опасности нападения. Полагаем, что указанные положения распространяются и на оценку обороняющимся момента окончания посягательства.

Посягательство на другого человека может осуществляться с перерывами, вызванными различными причинами. В этом случае, когда для обороняющегося очевидно, что после перерыва посягательство будет продолжено, причинение вреда во время такого перерыва должно признаваться правомерным (п. 8 постановления № 19).

Переход оружия от нападающего лица к обороняющемуся лицу само по себе не является свидетельством прекращения посягательства. Если, несмотря на переход оружия к защищающемуся лицу, посягающий продолжает действия по причинению вреда охраняемым законом интересам, правам и свободам человека, то нанесение ему ущерба может признаваться правомерным при соблюдении иных условий. Действительно нападающий может быть агрессивнее, сильнее физически потерпевшего, и фактически способным причинить значительный ущерб обороняющемуся лицу без оружия.

В том случае, если после перехода оружия к защищающемуся лицу, нападение немедленно прекращается, и посягающий не предпринимает никаких попыток его продолжить, то оснований для причинения вреда ему в рамках необходимой обороны нет. Возможно, что дальнейшее причинение вреда лицу, совершившему посягательство на обороняющегося, подпадает под признаки правомерного причинения вреда лицу, совершившему преступление (ст. 38 УК РФ).

В-третьих, посягательство должно быть реальным. Реальность посягательства связывается с тем, что оно происходит объективно, а не в воображении

---

[112] Российское законодательство X—XX веков: Законодательство периода становления абсолютизма. В 9-ти тт. Т. 4 / Отв. ред.: *А. Г. Маньков*; Под общ. ред.: *О. И. Чистяков*. М.: Юрид. лит., 1986. С. 357—358.

защищающегося лица. Защита от несуществующего нападения называется мнимой обороной. Мнимая оборона влечет уголовную ответственность на общих основаниях (в зависимости от формы вины) за умышленное или неосторожное причинение вреда здоровью или жизни потерпевшего.

Мнимая оборона может приравниваться к необходимой обороне в случае, когда защищающееся лицо не предполагало и по обстоятельствам дела не должно и не могло было предполагать, что посягательства не существует. Например, в целях розыгрыша, «шутки» кто-то пытается напугать потерпевшего игрушечным пистолетом, в результате чего потерпевший, воспринимая угрозу реально, наносит телесные повреждения шутнику.

К условиям правомерности необходимой обороны, относящихся к защите, следует отнести следующие.

Во-первых, безотносительность интересов защиты. Защищать можно себя, своих близких, других людей, законные интересы организаций, общества или государства.

Во-вторых, вред при необходимой обороне должен причиняться только лицу, осуществляющему нападение. Третьи лица при этом пострадать не должны.

В случае группового нападения обороняющийся вправе причинить вред любому участнику такой группы, исходя из характера посягательства и общественной опасности всей группы. Иными словами, защищающийся может причинить вред даже самому пассивному участнику группы, не принимающему непосредственного нападения на него. Во многих случаях такие действия обороняющегося оправданы с психологической и тактической точки зрения, т. к. по факту такое лицо может оказаться самым участником группы, осуществляющим общее руководство нападением. Опасность группового нападения заключается в том, что обороняющееся лицо ставится в заведомо невыгодное положение. Не случайно, что во всех статусных законах, регламентирующих применение огнестрельного оружия сотрудниками всех силовых ведомств, в случае группового нападения допускается его применение даже в отношении несовершеннолетних и женщин.

В-третьих, своевременность причинения вреда в состоянии необходимой обороны. Своевременность обороны это обратная сторона действительности посягательства. Право на необходимую оборону возникает с момента начала посягательства, а прекращается в момент его окончания. Выше мы приводили случаи исключения из этого общего правила, когда преждевременная или запоздалая оборона приравнивается к необходимой обороне.

В-четвертых, соразмерность причинения вреда в состоянии необходимой обороны. Это самое сложное условие правомерности. В реальной жизни часто тяжело правильно оценить характер и степень общественной опасности посягательства, направленность умысла нападающего в силу внезапности нападения, его неожиданности, особого психологического состояния обороняющегося. Закон дает только некоторые ориентиры на оценку соразмерности причиненного вреда.

В ч. 1 ст. 37 УК РФ, по сути, речь идет о «беспредельной» обороне, дозволяющей причинить любой вред нападающему, включая лишение его жизни. Если посягательство было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия, то нападающему может быть причинен любой вред. Насилие, опасное для жизни обороняющегося или другого лица, охватывает такие деяния, которые могут привести к смерти человека. Фактически «беспредельная» оборона допускается при отражении таких посягательств, как убийство (ст.ст. 105—107 УК РФ), умышленное причинения тяжкого вреда здоровью (ст. 111 УК РФ), совершенные с применением насилия опасного для жизни или угрозой причинения такого насилия: похищение человека (п. «в» ч. 2 ст. 126 УК РФ), незаконное лишение свободы (п. «в» ч. 2 ст. 127 УК РФ) и целого ряда других.

К посягательствам, сопряженным с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия, относятся любые вооруженные нападения, угрозы оружием.

В то же время в УК РФ есть ряд особо опасных деяний, которые не содержат конструктивных признаков, связанных с насилием, опасным для жизни, однако зачастую могут завершиться смертью или тяжким увечьем потерпевшего, например, при сексуальном насилии. В этом плане вопрос о возможном правомерном причинении смерти насильнику в рамках необходимой обороны является актуальным и спорным. По нашему мнению, причинение смерти лицу, пытающемуся совершить противоправный акт сексуального насилия обороняющегося, является правомерным.

Сложность оценки общественной опасности посягательства заключается в том, что обстановка совершения преступления сама по себе динамическая, может быстро меняться. Банальные побои могут перерасти в умышленное причинение смерти потерпевшему без особых затруднений, если преступник входит в раж и забивает его до смерти.

Закон требует соразмерности причинения вреда нападающему, если его деяние не связано с применением насилия, опасного для жизни обороняющегося или другого лица. При этом в п. 14 постановления № 19 содержится рекомендация признавать правомерным причинение большего вреда посягающему, чем он желал причинить, при соблюдении паритета мер защиты и характера опасности.

Условно говоря, правомерным будет признаваться умышленное причинение легкого вреда здоровью лицу, пытающемуся нанести побои обороняющемуся; умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью лицу, пытающемуся причинить легкий вред здоровью обороняющемуся; умышленное причинение тяжкого вреда здоровью лицу, пытающемуся причинить средней тяжести вред здоровью обороняющемуся. Однако возникает проблема с диагностированием умысла нападающего, зачастую не афиширующего свои истинные намерения, да и большинство граждан не обладают медицинскими или юридическими познаниями о видах вреда здоровью. В этом случае оценка правомерности причиненного вреда отдается на откуп лица, в чьем производстве находятся материалы дела, а в сложных случаях, зависит от опыта и компетенции судьи.

Сложным является вопрос оценки соразмерности причинения вреда при защите собственности. В случае вооруженного разбоя или вымогательства, раз-

боя или вымогательства, связанного с применением насилия, опасного для жизни, при оценке соразмерности причиненного вреда посягающему лицу действуют правила о «беспредельной» обороне.

При посягательствах на собственность, не связанным с насилием, опасным для жизни, оценка правомерности должна происходить, исходя из характера общественной опасности этого посягательства, причиняемого материального ущерба и других обстоятельств.

Защита жилища от противоправных действий посторонних лиц также является проблемой. С одной стороны, право на неприкосновенность жилища гарантируется Конституцией России, с другой — нередки осуждения лиц, устроивших смертоносные ловушки в своем жилище для квартирных воров, за убийство. И хотя в постановлении № 19 оправдывается любое причинение вреда лицу, совершающему ночное проникновение в жилище, в силу того, что для обороняющегося не ясны намерения злоумышленника, в иных ситуациях причинение вреда лицу, осуществляющему незаконное проникновение в жилище, видимо, будет оцениваться по другим критериям соразмерности. По нашему мнению, оценка правомерности защиты от незаконного проникновения в жилище должна производиться по правилам «беспредельной» обороны.

Иное дело, если автономные устройства и ловушки используются для охраны иного имущества, находящегося за пределами жилища. Подобные устройства недопустимо применять в случаях, когда не исключается возможность случайного проникновения на охраняемые территорию или помещения. Например, в огородах, садах, дворах и пр.

Превышение пределов необходимой обороны — это умышленное причинение вреда нападающему, явно не соответствующего характеру и опасности посягательства.

Превышение пределов возможно по времени и по соразмерности. Как правило, превышение временных пределов необходимой обороны — это умышленное причинение вреда нападавшему после окончания посягательства. Превышение пределов соразмерности — это умышленное причинение вреда посягающему, существенно большего, чем предотвращенный вред.

Ответственность за превышение пределов необходимой обороны в УК РФ предусматривается в ч. 1 ст. 108 УК РФ — за убийство при превышении пределов необходимой обороны, и ч. 1 ст. 114 УК РФ — за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны. В случае умышленного причинения средней тяжести или легкого вреда здоровью посягающего лица, даже при наличии признаков превышения, уголовная ответственность для защищающего лица наступать не должна. С учетом вины самого нападавшего такое причинение вреда подпадает под признаки малозначительного деяния.

Любое неосторожное причинение вреда жизни или здоровью в рамках необходимой обороны не является превышением пределов необходимой обороны, и не влечет никаких юридических последствий для обороняющегося лица.

3. Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление

Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, является еще одним обстоятельством, исключающим преступность деяния (ст. 38 УК РФ). Данное обстоятельство долгое время рассматривалось как частный случай необходимой обороны, однако по своей природе она таковой не является.

Право на задержание лица, совершившего преступление, принадлежит не только сотрудникам правоохранительных органов (для них это даже не право, а обязанность), но и всем гражданам. Любой гражданин может беспрепятственно исполнить свой общественный долг и задержать лицо, совершившее преступление.

Задерживающий может не осознавать, что задерживает лицо, не достигшее возраста уголовной ответственности, или невменяемое лицо, совершившее общественно опасное деяние, а не преступление. В этом случае оценка правомерности причиненного вреда указанным лицам производится по правилам, установленным в ст. 38 УК РФ.

В процессе задержания лица, совершившего преступление, ему может быть причинен вред. Однако правомерным причинение такого вреда будет только при наличии ряда условий. Причем все условия должны быть в наличии, отсутствие хотя бы одного из них свидетельствует о нелегитимности причинения вреда.

Во-первых, целью причинения вреда лицу, совершившему преступление, является его задержание для доставления в органы власти (полицию, Следственный комитет, ФСБ России, прокуратуру и т. д.) и пресечения совершения новых преступлений. Причинение вреда задерживаемому не должно преследовать цель мести за содеянное.

Во-вторых, причинение вреда является единственным способом задержания лица, совершившего преступление. Если у задерживающего лица есть возможность задержать преступника иным способом, без причинения вреда, то в этом случае причинение вреда будет признано неправомерным.

В-третьих, вред должен причиняться непосредственно лицу, совершившему преступление. При этом преступление может быть неоконченным, а преступник может выполнять любую роль — исполнителя, пособника, подстрекателя или организатора. Неважно когда совершено преступление — только что или преступник долгие годы находится в розыске. Основополагающим в этом условии является достоверное знание задерживающим лицом фактом, что именно данный человек совершил преступление. Такое знание может быть получено в том случае, когда лицо непосредственно застигнуто на месте совершения преступления, когда на него прямо указывают очевидцы, когда есть официальные документы о нахождении лица в розыске за совершение преступления. Если задерживающий сомневается в том, что именно данное лицо совершило преступление, т. к. нет очевидных фактов, свидетельствующих о причастности лица к преступлению, то оснований для причинения вреда такому гражданину нет. Ошибочное причинение вреда постороннему человеку, не причастному к со-

вершению преступления, может быть квалифицированно в зависимости от обстоятельств как умышленное или неосторожное пеступление.

В-четвертых, соразмерность причиненного вреда характеру и степени общественной опасности совершенному преступлению, обстоятельствам задержания. Вряд ли оправданным является причинение вреда здоровью лицу, совершившему преступление небольшой тяжести. Хотя тяжесть преступления не должна быть абсолютным мерилом соразмерности вреда, причиняемого при задержании. Учитывается вся совокупность обстоятельств задержания: тяжесть преступления, личность преступника (гендерные признаки, судимости, возраст, состояние здоровья, агрессивность, физическая сила, спортивные достижения, специальные или профессиональные навыки), обстоятельства задержания (время суток, место, количество преступников и количество лиц, принимающих участие в задержании, вооруженность преступника), возможность преступника совершить новое преступление, угроза захвата заложника, самоубийства преступника и т. д.

Допустимость умышленного причинения смерти при задержании лица, совершившего преступление, является спорным вопросом в уголовном праве. Закон прямо не запрещает лишать жизни преступника при задержании. Однако в таком случае исключается цель доставления в органы власти.

Превышением мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, признается их явное несоответствие характеру и степени общественной опасности совершенного задерживаемым лицом преступления и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред. Вред при превышении мер задержания причиняется исключительно умышленно.

В УК РФ установлена специальная ответственность за превышение мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, в случаях убийства (ч. 2 ст. 108 УК РФ) и умышленного причинения тяжкого или средней тяжести вреда здоровью (ч. 2 ст. 114 УК РФ). Умышленное причинение легкого вреда здоровью и неосторожное причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, в том числе смерти, не влечет уголовную ответственность.

В случае, если при задержании преступник совершает нападение на задерживающего, то причиняемым ему вред должен оцениваться по правилам о необходимой обороне.

4. Крайняя необходимость

Крайняя необходимость — это обстоятельство, исключающее преступность деяния, связанное с правомерным причинением вреда охраняемым законом интересам для устранения опасности, грозящей более тяжкими последствиями.

Причинение вреда в состоянии крайней необходимости признается правомерным при соблюдении ряда условий.

Эти условия, подразделяются на две группы: условия, относящиеся к опасности, и условия, относящиеся к ее устранению.

К условиям правомерности причинения вреда при крайней необходимости относятся следующие.

Во-первых, источником возникшей опасности могут быть общественно опасные деяния человека, стихийные бедствия, техногенные катастрофы и аварии, опасные животные. В этом плане мы видим, что в отличие от необходимой обороны, основанием возникновения которой являются исключительно общественно опасные деяния человека, источники возникновения опасности в состоянии крайней необходимости гораздо разнообразнее. Опасность должна угрожать правам и законным интересам лица, ее устраняющего, других лиц, охраняемым законным интересам общества и государства. Угроза незаконным интересам лица не порождает крайней необходимости.

Во-вторых, действительность опасности. Состояние крайней необходимости возникает с момента появления опасности до ее исчезновения. Причинение вреда охраняемым законом интересам до возникновения опасности или после ее исчезновения является противоправным, влекущим уголовную ответственность. В случае, если лицу, устраняющему опасность, не был ясен момент ее исчезновения, то причинение вреда в этом случае признается извинительным, не влекущим ответственность при наличии иных условий правомерности.

В-третьих, реальность опасности. Опасность должна существовать объективно, а не в воображении лица, ее устраняющей. Причинение вреда в состоянии мнимой опасности влечет уголовную ответственность на общих основаниях.

Вторая группа условий правомерности причинения вреда в состоянии крайней необходимости — это условия, относящиеся к устранению опасности.

Во-первых, причинение вреда является единственным способом устранения возникшей опасности. Если у лица есть в наличии иные способы устранения опасности, не связанные с причинением вреда охраняемым законом интересам, либо способы, причиняющие меньший ущерб, чем избранный способ устранения опасности, то причинение вреда будет признаваться неправомерным. В случае, если лицо не имело возможности адекватно оценить используемый способ устранения опасности, добросовестно заблуждалось в оценке способа как единственного, то следует признать наличие указанного признака. В противном случае лицо подлежит уголовной ответственности на общих основаниях.

Во-вторых, своевременность причинения вреда для устранения опасности. Это обратный признак действительности опасности. Причинять вред охраняемым законом интересам возможно только в момент, когда опасность уже возникла, но еще не миновала.

В-третьих, соразмерность причиненного вреда характеру опасности. В ч. 2 ст. 39 УК РФ установлено жесткое требование к причиняемому ущербу в состоянии крайней необходимости: причиняемый вред должен быть меньшим, чем предотвращенный. Если причиненный вред является равным или большим, чем предотвращенный, то налицо нарушения условий правомерности крайней необходимости, что влечет уголовную ответственность при условии умышленного характера причинения вреда.

В-четвертых, вред при устранении опасности в состоянии крайней необходимости, как правило, причиняется третьим лицам. В то же время причинение вреда лицу, создавшему опасность, не исключает крайней необходимости. Например, убийство собаки, натравленной на потерпевшего хозяином, является крайней необходимостью.

5. Иные обстоятельства, исключающие преступность деяния (ст.ст. 40—42 УК РФ)

В ст. 40 УК РФ предусматриваются два взаимосвязанных обстоятельства, исключающих преступность деяния — физическое или психическое принуждение.

Физическое принуждение — это прямое воздействие на тело человека и его органы путем физического насилия, при котором лицо лишается возможности руководить своими действиями (бездействием). Лицо не может руководить своими действиям в случае принудительного введения в его организм наркотических средств, психотропных веществ, лекарственных препаратов, подавляющих волю, в большинстве случаев человек лишается возможности действовать должным образом путем связывания, лишения свободы.

Физическое принуждение во многих случаев сопровождается психическим принуждением.

Если в результате физического принуждения лицо не потеряло возможность руководить своими действиями (бездействием), то вопрос о привлечении такого лица к ответственности в случае причинения вреда охраняемым законом интересам должен решаться по правилам крайней необходимости. Если предотвращенный вред (вред здоровью или смерть принуждаемого) был большим, чем причиненный вред, то ответственности не наступает, если равным или меньшим — принуждаемый будет отвечать на общих основаниях.

Психическое принуждение — это воздействие на психику человека в целях подавления его воли и принуждения к совершению противоправных действий. Психическое принуждение может осуществляться путем угроз физическим насилием либо шантажом. При психическом насилии воля принуждаемого не подавляется в полном мере, он сохраняет возможность руководить своим поведением. Оценка правомерности вреда, причиняемого в результате психического принуждения, происходит по правилам крайней необходимости. Например, следует признать правомерными действия кассира, отдающего выручку вооруженному разбойнику под угрозой убийства.

Обоснованный риск (ст. 41 УК РФ) — правомерное причинение вреда охраняемым законом интересам в целях достижения общественно полезных целей.

Для того чтобы риск признавался обоснованным, а значит, и правомерным, необходимо наличие совокупности условий.

Во-первых, цель причинения вреда охраняемым законом интересам должна быть общественно полезной. Она не должна быть меркантильной, корыстной, несущей выгоду только одному человеку или узкой группе лиц. Например, нейтрализация эпидемии, открытие новых методов лечения, технологический прорыв в промышленности или науке и т. д.

Во-вторых, причинение вреда охраняемым законом интересам является единственным способом достижения общественно полезной цели. Например, апробация лекарств на человеке, испытание нового летательного аппарата на максимальных нагрузках и т. д.

В-третьих, лицо, допускающее рискованные действия (бездействие) должно предпринять все зависящие от него меры по недопущению причиненного вреда. Например, испытание нового самолета на специальном полигоне, в безлюдном месте, а не над густонаселенном районом.

Даже при наличии всех остальных условий риск не будет считаться обоснованным, если он сопряжен с угрозой для жизни многих людей, с угрозой экологической катастрофы или общественного бедствия.

Исполнение приказа или распоряжения, как обстоятельство, исключающее преступность деяния, предусматривается ст. 42 УК РФ.

Исполнение приказа или распоряжения предполагает субординационные отношения между начальником и подчиненным. Причем приказ и распоряжение являются обязательными для исполнения подчиненным. Для ряда категорий должностных лиц неисполнение приказа или распоряжения может повлечь уголовную ответственность (для сотрудников ОВД — ст. 286^1 УК РФ; для военнослужащих — ст. 332 УК РФ).

Вопрос об ответственности за причинение вреда охраняемым законом интересам в случае исполнения приказа или распоряжения решается следующим образом.

Если подчиненный не осознает преступность приказа или распоряжения, то их исполнение не является уголовно-наказуемым. Ответственность за все негативные последствия исполнения приказа или распоряжения полностью лежит на начальнике — лице, отдавшем преступный приказ или распоряжение.

В случае если подчиненный осознает преступность приказа или распоряжения, и, тем не менее, выполняет его, он несет уголовную ответственность на общих основаниях. Лицо, отдавшее преступный приказ или распоряжение, также подлежит уголовной ответственности.

Лицо, отказавшееся выполнять заведомо преступный приказ или распоряжение, освобождается от уголовной ответственности.

Лекция 16.
ПОНЯТИЕ И ЦЕЛИ НАКАЗАНИЯ

Вопросы:

1. Понятие, сущность и признаки наказания.
2. Цели наказания.

1. Понятие и признаки наказания

Наказание представляет собой один из основных институтов комплексного характера в уголовном праве России. Это особая мера государственного принуждения и особый способ правового реагирования государства на совершение преступного деяния.

Данный институт объединяет между собой уголовное, уголовно-процессуальное и уголовно-исполнительное отрасли права. Наказание имеет различные функции, в силу чего данный институт в теории уголовного права рассматривается с различных сторон: как правовой институт, как форма реализации уголовной ответственности, как одна из мер предупреждения преступлений.

Согласно ч. 1 ст. 43 УК РФ наказание — это государственная мера принуждения, которая назначается по судебному приговору. Наказание назначается в отношении лица, которое признано виновным в совершении преступления. Само по себе наказание подразумевает лишения и ограничения прав и свобод лица, совершившего преступление, которые предусмотрены УК РФ.

Из определения понятия наказания можно определить его основные признаки:

1. Наказание — это государственная мера принуждения. В первую очередь наказание — это и есть принуждение, которое назначается и исполняется против воли осуждённого лица. Только государство от своего имени назначает наказание, это явление имеет публичный характер и выражается в официальном порицании деяний преступника. Только уполномоченные на то государственные органы имеют право назначать и исполнять уголовное наказание, что является их исключительной прерогативой. Обязанность подчинения решению о наказании, вступившем в законную силу, распространяется на всех участников правоотношений. Обязательный характер наказания обязывает осуждённого претерпеть ограничения пределов его возможностей, связанные с отбыванием наказания, назначенного данному лицу.

Следует отграничивать уголовное наказание от иных мер принуждения, применяемых, например, за административное правонарушение. В данном примере уголовное наказание количественно и качественно отличается от мер административного принуждения, т. е. соответственно включает в себя больший объём ограничений и назначается только за совершение преступлений, что влечёт за собой судимость как правовое последствие.

Никто не вправе выходить за пределы количественных и качественных характеристик наказания, установленных законом. Только в рамках установлен-

ного наказания как меры принуждения суд вправе, на основе уголовного закона, определять сроки и размер наказания, устанавливать его количественные и качественные ограничения, применяемые к конкретному лицу. Лишения или ограничения прав и свобод осужденного, не предусмотренные уголовным законом и не входящие в уголовное наказание как меру государственного принуждения, незаконны.

2. Наказание является особой мерой принуждения, применяемой государством, которая назначается исключительно судом.

Часть 1 ст. 49 Конституции РФ гласит, что никто не может быть признан виновным в совершении преступления, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

Часть 1 ст. 118 РФ гласит, что только суд осуществляет правосудие в Российской Федерации. Единственным органом, который выносит обвинительный приговор либо назначает уголовное наказание, является суд. Также только суд имеет право освободить лицо от уголовного наказания. В исключительных случаях лицо может быть освобождено от наказания в процессе внесудебного порядка на основании акта амнистии или помилования.

3. Наказание носит индивидуальный характер.

Статья 5 УК РФ говорит о том, что уголовная ответственность наступает только за деяния, совершённые виновно. Только к лицу, признанному виновным в совершении преступления, может применяться уголовное наказание и не иначе. Современное уголовное право признаёт только индивидуальную ответственность и назначение индивидуального наказания.

Это правило действует и для случаев прикосновенности к преступлению: заранее не обещанное приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем (ст. 175 УК РФ), заранее не обещанное укрывательство особо тяжких преступлений (ст. 316 УК РФ). Эти деяния не связаны с совершенным преступлением, не являются видом пособничества, т. е. не образуют соучастия, а ответственность за них наступает, т. к. они сами по себе содержат признаки самостоятельного состава преступления. Общественная опасность этих деяний заключается в том, что они препятствуют осуществлению деятельности правоохранительных органов, в процессе поиска, разоблачения и кары лиц, совершивших преступление. Например, Петров укрывал в своем подвальном помещении друга Иванова, который совершил убийство, следовательно, Петров отвечает не за убийство, которое совершил его друг, а только за укрывательство преступника.

Личный характер наказания не говорит о том, что само наказание может причинять страдания лицам, не причастным к преступлениям, не может наносить вред, например, членам семьи осуждённого.

4. Основной смысл наказания подразумевает под собой лишение и ограничение прав и свобод лица, виновного в совершении преступления. Наказание включает в себя лишение субъекта преступления различных благ, в первую очередь материальных или духовных, которые предусмотрены Конституцией РФ. Данные ограничения тем самым причиняют ему страдания. Сюда можно отнести свободу, имущество, честь. Вариативность наказаний в результате их применения к осуждённому может приводить к лишению его и множества других

благ. Например, уважения со стороны окружающих лиц, семейного блага, хотя они и не входят в содержание наказания. На этом сделал акцент известный российский юрист Н. С. Таганцев: «Необходимо отделить от наказания и нравственные муки, угрызения совести, испытываемые преступником, хотя бы они были столь сильны, что для их прекращения он спешил отдаться в руки правосудия, выстрадать свою вину. Необходимо выделить далее вызванные преступлением изменения в отношениях к виновному его семьи, знакомых, общества, потерю любви, уважения, доверия и притом даже и тогда, когда такая потеря выражается во внешней, осязаемой форме: не будет наказанием в юридическом смысле отцовское проклятье, хотя оно сопровождалось составлением рассерженным отцом духовного завещания, лишающего виновного сына наследства; не будет наказанием отказ от дома, неподача руки, проигрыш при выборах и т. п., как скоро во всех этих лишениях не заключается юридического ограничения личности и ее прав» [113].

Содержание наказания выражается в юридических правоограничениях, применяемых к лицу, совершившему преступление — лишениях (и) или ограничениях прав и свобод человека и гражданина. Эти ограничения могут устанавливаться только федеральным законом. В ч. 3 ст. 55 Конституции РФ исчерпывающе определены основания установления таких ограничений: защита основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечение обороны страны и безопасности государства.

5. Иногда к признакам наказания относят и судимость. Если судимость есть признак наказания, то, когда нет наказания, не должно быть и судимости. Но судимыми являются и лица, к которым наказание не применялось (условно осужденные в период испытательного срока), и лица, которые освобождены от отбывания наказания (досрочно или по отбытии срока наказания). Кроме того, судимость характеризует не наказание как таковое, а лицо, которому оно назначено. Поэтому судимость более правильным было бы признать не признаком наказания, а правовым последствием его назначения, выражающемся в особом правовом состоянии лица.

Судимость может быть погашена или может быть снята при определенных условиях, указанных в уголовном законе (ст. 86 УК РФ).

Уголовно-правовые последствия судимости могут проявляться в качестве:

— отягчающего ответственность обстоятельства, влияющего на квалификацию преступления;

— основания для признания наличия особо опасного рецидива преступлений;

— отягчающего ответственность обстоятельства при назначении наказания;

— обстоятельства, исключающего или ограничивающего освобождение от уголовной ответственности и наказания.

6. Наказание по своему содержанию является карой. Хотя сам термин «кара» отсутствует в определении наказания, данном в УК РФ. Карательный характер наказания заключается в предусмотренных в УК лишении или ограничении прав и свобод лица, признанного виновным в совершении преступления.

---

[113] *Таганцев Н. С.* Русское уголовное право: лекции. Часть общая. М., 1994. Т. 2. С. 6.

Степень кары различна у различных видов наказания. Перечень видов преступлений дан в действующем УК РФ в порядке возрастания степени «карательности». Карательный потенциал наказания зависит от характера тех прав и свобод, которых может быть лишен осужденный, что, в свою очередь, зависит от тяжести содеянного им и от свойств личности виновного. Преступник может быть ограничен в материальных благах (например, при назначении штрафа), а может быть лишен свободы или права заниматься определенными видами деятельности и т. д.

Любое потенциальное лишение или ограничение прав и свобод лица, отбывающего наказание, или лица, к которому применено наказание, должно иметь правовое обоснование и соответствовать закону. Незаконным является лишение осужденного предусмотренных законом средств поддержания его существования, приводящее к нанесению вреда здоровью, распространению эпидемий, равно как и лишение осужденного государственной защиты от посягательств или иных форм негативного воздействия со стороны третьих лиц[114].

В юридической литературе нет единообразия в понимании содержания кары как сущности наказания. Многие авторы сводят ее к страданиям и лишениям, которые доставляют наказание осужденному. Так, М. Д. Шаргородский писал: «Наказание является лишением преступника каких-либо принадлежащих ему благ и выражает отрицательную оценку преступника и его деяния государством. Наказание причиняет страдание тому лицу, к которому оно применяется. Именно это свойство, являясь необходимым признаком наказания, делает его карой»[115]. Таким образом, приоритет отдается моментам лишения и страдания. В курсах советского уголовного права при определении понятия наказания кара не упоминается, а упор делается на государственно-принудительный его характер и причинение лишений виновному, а также упоминаются цели наказания.

Б. С. Утевский определил кару как принуждение[116]. Б. С. Никифоров, критикуя такое расширительное толкование кары, отметил: «Кара — это принуждение к такому страданию, которое по своему характеру и длительности пропорционально, соразмерно совершенному преступником злому делу, преступлению»[117].

С критикой изложенных точек зрения выступил И. С. Ной: «…кара была бы соразмерна тяжести совершенного преступления, если бы за убийство предусматривалась лишь смертная казнь. Но принцип возмездия не проводится в нашем законодательстве, а допустимость применения смертной казни за убийство продиктована не соображениями возмездия, а прежде всего целью общей превенции»[118].

---

[114] Комментарий к Уголовному кодексу РФ под ред. *Ю. И. Скуратова, В. М. Лебедева*, М., 1997. С. 93

[115] *Шаргородский М. Д.* Наказание, его цели и эффективность. Л., 1973. С. 16.

[116] *Утевский Б. С.* Вопросы теории исправительно-трудового права и практики его применения. В сб. Материалы теоретической конференции по вопросам советского исправительно-трудового права. М., 1957. С. 37.

[117] Материалы теоретической конференции по вопросам советского исправительно-трудового права. М., 1957. С. 128.

[118] *Ной И. С.* Сущность и функции уголовного наказания в Советском государстве. Саратов: Изд-во Сарат. ун-та, 1973. С. 28.

Переходя к вопросу о сущности целей наказания, стоит отметить, что различные учёные и юристы давно исследуют её, выражая свои мнения. Так, итальянский криминолог Ч. Беккариа следующим образом определил сущность наказания: «...всякое проявление власти человека над человеком, которое не вызвано крайней необходимостью — тирания. Таким образом, право верховной власти наказывать за преступления основано на необходимости защищать вверенное ей общественное благо от узурпации его частными лицами. И чем больше обеспечивается священное и нерушимое право на безопасность, чем надежнее гарантия свободы граждан со стороны государства, тем наказание справедливее?»[119]. При этом Беккариа не был сторонником смертной казни, он считал главной целью наказания предотвращение преступлений.

Сложно себе представить, например, чтобы к военным преступникам на Нюрнбергском процессе за причастность к гибели более 50 млн человек применили наказание в виде лишения свободы. Это бы показалось совсем неразумным. В таком случае будет иметь место конкуренция ценностей. Иначе считал И. Кант, придерживаясь принципа «талиона» — равное должно воздаваться за равное. Таким образом, он определяет иные основы наказания: главный принцип — это принцип равенства, на основании которого суд определяет привилегии одной стороны не менее, чем другой. Он говорил, что зло, которое ты приносишь кому-либо, кто не заслуживает этого, то причиняешь его и самому себе. Если отпускаешь оскорбления другого человека, значит, и оскорбляешь себя самого; если крадёшь у него, следственно обворовываешь сам себя; если убиваешь другого, значит убиваешь себя. Только право возмездия, осуществляемое в рамках правосудия устанавливает качество и меру наказания[120]. Такая концепция может показаться совершенно справедливой, если только не принимать во внимание жизненные обстоятельства, способствовавшие совершению преступления, личность преступника и т. д. Как быть, если преступник убивал более чем один раз?

Иначе трактуют цели и сущности наказания Ш. Монтескье, Л. А. Фейербах, Ч. Ломброзо. Все они видят разную основу системы наказания. Вопросы о сущности справедливости обсуждались ещё в Древней Греции. В этой связи употреблено определение, сформулированное Аристотелем. Не удивительно, что именно Аристотель наиболее знаменит в рассмотрении вопросов справедливости. Он понимает данное понятие следующим образом: справедливость — законное и равномерное понятие, а несправедливость — следуя от обратного, противозаконное и не равномерное (отношение к людям)[121].

Понятие справедливости Аристотель определяет, как явление уравнивающее и распределяющее. Эта категория применима и к наказанию. В УК РФ 1996 г. имеются составы преступлений и наказания за их совершения. Но при этом ни одно из наказаний не является справедливым, оно не способно разбалансировать утраченное благо. Например, такой состав преступления, как кража с причинением значительного ущерба гражданину, предусматривает наказание до пяти лет лишения свободы. В то же время наказание за убийство, караемое шестью или пятнадцатью годами лишения свободы, является несправедливым. Разве такое наказание можно сопоставить с потерей жизни человека? Стоит ска-

[119] *Беккариа Ч.* О преступлениях и наказаниях. М.: Стелс., 1995. С. 69—70.
[120] *Кант И.* Метафизика нравов. М.: Мысль, 1965. С. 257.
[121] *Аристотель*. Этика. М.: АСТ, 2005. С. 135.

зать, что если наказание является справедливым, то замещение должно быть равным. Одной из целей наказания является предотвращение новых преступлений, и государство, в свою очередь, должно отстранить данного преступника от общества и предоставить ему шанс на исправление. Можно определить следующие функции наказания:

1. Психологическое (подразумевает под собой психическое воздействие на человека со стороны государства, ограничение прав преступного лица. Воздействие направлено на эмоции и чувства, которые формируют мотивацию на несовершение противоправных действий)

2. Экономическая (подразумевает под собой применение штрафов, производство взысканий в пользу государства, что помогает в том числе и перераспределению ресурсов).

3. Охранительное (подразумевает под собой изоляцию преступников от общества, что обеспечивает защиту со стороны государства в отношении своих граждан)

4. Сакральная (её сущность заключается в том, что единственным субъектом, защитником народа является государство; только оно имеет право применить уголовное наказание).

Исследования показывают, что сущность наказаний, а также его цели видоизменялись на протяжении веков. Прослеживается ослабление членовредительских и иных физических наказаний, которые в настоящее время не соответствуют международному праву. На этот фактор могло повлиять экономическое значение, которое связано с масштабным экономическим развитием государства.

Делая вывод о вышесказанном можно отметить, что система наказаний в российском уголовном праве зависела от ряда факторов (идеологических, политических, религиозных, экономических и др.). Данные факторы значимы в определённый период времени. Исследуя систему наказания установлено, что наказание назначается субъективно с учётом степени его эффективности, что в меньшей форме проявляется как справедливость. Первоочередной целью наказания выступает кара, что подразумевает под собой отмщение (возмездие) за совершённые преступления, сопровождающееся формированием почтительного отношения преступного лица к обществу и его принципам. Второстепенной целью, зависящей от воли преступника, является предупреждение новых преступлений,[122].

Подводя итог, следует отметить, что уголовное наказание — самая суровая, репрессивная, ущемляющая права граждан мера принуждения со стороны государства, в отличие от иных видов юридической ответственности. Реализация норм уголовного права, по сравнению с другими социальными нормами, обеспечивается в том числе принудительной силой государства. Государство, охраняя правопорядок, общественные интересы, права и свободы человека и гражданина, применяет уголовное наказание, которое отличается от других мер государственного принуждения своими особыми признаками, содержанием, целями применения и правовыми последствиями. Цели наказания определяются уголовной политикой государства: формулируя цели, законодатель показывает, какого желаемого конечного результата стремится достичь государство, применяя уголовное наказание за совершаемые преступления.

---

[122] Сущность и цели наказания в российском уголовном праве / *Е. А. Карпов* // Рос. следователь. 2010. № 3. С. 12—15.

2. Цели наказания

Цели наказания имеют прямое влияние на систему и направление большинства правовых институтов (например, назначение наказания или освобождение от отбывания наказания) а также на характер санкций норм уголовного права. Так, в ч. 1 ст. 60 Уголовного Кодекса содержится положение о том, что более строгий вид наказания назначается только если менее строгий вид наказания не может обеспечить достижение необходимых целей наказания. Уголовная политика самостоятельно определяет цели наказания. Согласно принципу гуманизма, наказание не должно иметь своей целью причинение физических или нравственных страданий. Основанная цель наказания — помешать виновному вновь нанести вред или причинить ущерб обществу и предостеречь других от совершения тех же деяний.

В ч. 2 ст. 43 УК РФ определенны конкретные цели наказания «Наказание применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также в целях исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений». Из текста закона следует сделать вывод, что наказание преследует три основные цели:

1. Восстановление социальной справедливости.
2. Исправление осуждённого.
3. Предупреждение совершения новых преступлений.

Отрицание идеи социальной справедливости и есть нарушение закона. Преступлением является деяние, которое отрицает справедливую систему общественной жизни и дезорганизует её. Государство, назначая виновному наказание, принимает меры к восстановлению социальной справедливости, что подразумевает под собой возмещение ущерба отдельному потерпевшему и обществу в целом. Государство воспитывает уважение к уголовному закону с последующим поддержанием его авторитета путём наказания преступника, тем самым восстанавливая нарушенную социальную справедливость. Данная цель осуществляется по отношению ко всему обществу и к конкретному потерпевшему. Государство частично компенсирует ущерб, причинённый совершённым преступлением, посредством штрафов, имущества, подлежащего конфискации, а также исправительных работ и др.

Восстановление социальной справедливости не есть принцип справедливости, закреплённый в ст. 6 УК РФ, но оба эти явления взаимосвязаны, ведь поистине справедливое наказание содействует восстановлению социальной справедливости. Судам необходимо обратить внимание на исполнение требований о строго индивидуальном подходе к назначению наказания[123]. Справедливое наказание предъявляет требование к конкретно назначаемому наказанию.

Наказание должно быть соответствующим по отношению к характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам совершения преступления и личности виновного, его совершившего. Стоит отметить, что речь идёт о справедливости к преступнику. Крайне строгое или крайне мягкое наказание будет являться несправедливым.

Под целью исправления понимается уничтожение взглядов и установок виновного (осуждённого), направленных против общества, создание у него почтительного отношения к человечеству, обществу, труду и нормам морали. Дан-

[123] Бюл. Верховн. Суда РФ. 2007. № 4.

ной цели возможно достичь с помощью применения к осужденному наказания и других средств исправления:

1. Общественно полезный труд.
2. Получение общего образования.
3. Профессиональное обучение.
4. Общественное воздействие.

Цель исправления осужденного можно считать достигнутой, если он более не совершал преступлений после отбывания наказания, осознал противоправность своего поведения, испытал чувство угрызения совести и раскаялся в содеянном. Цель исправления достигнута в том числе, если осуждённый боится вновь подвергнуться наказанию.

Цель предупреждения совершения новых преступлений делится на две группы:

1. Предупреждение специального характера (частное).
2. Предупреждение общего характера.

К частному предупреждению следует отнести предупреждение преступления со стороны осуждённых, к общему предупреждению — предупреждение со стороны иных лиц.

Специальное предупреждение направлено в отношении лиц, отбывающих наказание (осуждённых). Данная цель достигается посредством создания условий, которые лишают преступное лицо физической возможности совершать новые преступления, а также условий, которые затрудняют совершение преступлений, например:

1. Помещение в исправительное учреждение.
2. Запрет занимать определённые должности.

К достижению данной цели относится установление контроля за осуждённым со стороны специализированного органа государственной власти. Если осуждённый вновь совершает преступление в момент отбывания наказания, данный факт свидетельствует о недостижении цели частного предупреждения.

Цель общего предупреждения направлена в отношении иных лиц, не являющихся осуждёнными. Говоря конкретней, предупреждение направлено на неустойчивых граждан, т. е. тех, кто не совершает преступлений под страхом наказания. Основная масса людей ведёт правосознательный образ жизни в силу внутренних убеждений, для этой категории граждан устрашение не является мотивацией. Для исключительных граждан угроза наказания не носит мотивирующего значения в силу иных причин, например, террористы смертники. Цель общего предупреждения достигается посредством издания уголовного закона, который устанавливает ответственность за преступные действия (угроза наказания), а также путём наказания конкретных лиц (подтверждение реальности угрозы). Строгость наказания имеет меньший предупредительный эффект чем неотвратимость ответственности. Совершение преступления иным лицом, ранее не осужденным, говорит о том, что превентивная цель не была достигнута.

Цели, закрепленные в законе, не зависят друг от друга и могут достигаться самостоятельно, при назначении наказания все цели могут быть достигнуты одновременно либо же, напротив, могут быть достигнуты не все цели. Например, гражданин совершил преступление, после отбывания наказания более преступлений не совершал, что говорит о достижении в данном случае цели частного предупреждения и исправительной цели, в отличие от цели общего предупреждения. Кроме этого цели наказания должны быть реальными, достижимыми на практике. Способствовать достижению данных целей должны уголовно

правовые средства, которые способны поднимать показатели эффективности. Под понятием показателей эффективности конкретно выбранного средства стоит понимать степень совпадения самой цели и результата.

Цели наказания имеют характерные черты воздействия:

1. Цель общего предупреждения содержит в себе элемент воздействия психического характера под угрозой наказания.

2. Цель частного предупреждения носит характер не только психического, но и физического воздействия условий отбывания наказания.

3. Цель исправления носит характер психического воздействия уже отбытого наказания.

Таким образом, уголовное наказание есть особая мера государственного принуждения, которая назначается приговором суда лицу, признанному виновным в совершении преступления в установленном законом порядке, и заключающаяся в применении к виновному определенных лишений и ограничений его прав и свобод.

Во всех случаях наказание, назначаемое лицу, признанному виновным, в обязательном порядке преследует такие цели, как восстановление социальной справедливости, исправления осужденного и предупреждение совершения новых преступлений.

Лекция 17.
СИСТЕМА НАКАЗАНИЙ

Вопросы:

1. Понятие системы наказаний.
2. Основные виды наказаний.
3. Смешанные виды наказаний.
4. Дополнительный вид наказания.

1. Понятие системы наказаний

Термин «система наказаний» в действующем уголовном законе толкования не содержит, однако он раскрывается уголовно-правовой наукой. Система наказаний представляет собой строго установленный и обязательный для судов перечень уголовных наказаний, расположенных в определённой последовательности.

Системе наказаний присущи следующие признаки:

1. Перечень наказаний, образующих систему, строго установлен. Перечень наказаний, которые могут быть назначены лицу, признанному виновным в совершении преступления, предусмотренного Особенной частью УК РФ, уста-

новлен ст. 44 УК РФ. Этот перечень является исчерпывающим, расширенному толкованию не подлежит. Изменить установленный перечень можно только путем внесения изменений в УК РФ, как это было сделано, например, в 2003 и 2011 гг.[124].

2. Законность системы наказаний. Суд не может назначить наказание, не указанное в уголовном законе.

3. Все виды уголовных наказаний, расположенных в перечне, указаны в определенной последовательности. В основу построения отечественной системы уголовных наказаний положен принцип их расположения от наименее строгого к наиболее строгому. Учитывая юридическую природу каждого в отдельности вида уголовного наказания, можно заключить, что наиболее мягким и гуманным является штраф, а наиболее строгим — смертная казнь.

4. В качестве самостоятельного признака системы выделяется ее гуманизм. Ни одно из наказаний, указанных в УК РФ, не предусматривает применение к осужденному лицу каких-либо телесных мер, членовредительства, мер, связанных с унижением чести и достоинства осужденного. Кроме того, современная система наказания содержит большое число наказаний, не связанных с лишением свободы, тем самым подчеркивается право лица на его физическую и телесную неприкосновенность, а также на допустимость умаления его чести и достоинства.

Все виды наказаний можно классифицировать по различным основаниям. Уместно начать с классификации, предусмотренной в законе. Статья 45 УК РФ выделяет основные, дополнительные виды наказаний и наказания, которые могут быть применены как основные так и дополнительные наказания. К основным наказаниям законодателем отнесены обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе, принудительные работы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы, смертная казнь. Дополнительным является лишь один вид наказания — лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград. Оставшиеся — штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью и ограничение свободы — могут быть применены как в качестве как основных, так и дополнительных видов наказаний.

Кроме названной легальной классификации все наказания в зависимости от срока применения можно разделить на срочные и бессрочные. Срочными являются те наказания, которые подлежат применению в сроки, установленные уголовным законом, например, исправительные работы, лишение свободы на определенный срок и т. д. Большинство видов наказаний, указанных в ст. 44 УК РФ, являются срочными. Бессрочные наказания — это те, исполнение которых не связанно с определенным сроком, например, лишение специального звания, лишение воинского звания, лишение почетного звания, лишение классного чина, лишение государственных наград.

---

[124] См.: О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации: федер. закон от 8 дек. 2003 г. № 162-ФЗ // СЗ РФ. 2003, № 50. Ст. 4848; О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации: федер. закон от 7 дек. 2011 г. № 420-ФЗ // СЗ РФ. 2011. № 50. Ст. 7362.

Также наказания принято делить на наказания, связанные с изоляцией от общества и не связанные с изоляцией от общества. К числу первых относятся те, при исполнении которых предусмотрено лишение свободы, например, арест, лишение свободы на определенный срок. Ко второй группе относятся, например, штраф, все виды работ, — лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград и т. д.

В зависимости от субъекта применения уголовные наказания можно разделить на общие и специальные. Общие — те, которые могут быть применены к любому лицу (штраф, лишение свободы, арест и т. д.). Специальные — могут быть применены лишь к ограниченному кругу лиц, признанных виновными в совершении преступления (ограничение по военной службе, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград).

2. Основные виды наказаний

Обязательные работы предусмотрены ст. 49 УК РФ и являются основным видом наказания. Период отбывания обязательных работ исчисляется в часах и составляет от 60 до 480 ч в день. Ежедневная продолжительность отбывания обязательных работ не превышает 4-х часов в день, при этом, у счетом общей продолжительности труда по основному месту работы или занятостью в образовательном процессе, осужденный может отрабатывать и 2 ч в день.

При выполнении работ осужденный обязан соблюдать правила внутреннего распорядка и трудовую дисциплину той организации, предприятия или учреждения, где им отбывается наказание.

Обязательные работы заключаются в выполнении осужденным общественно полезных работ, которые выполняются им в свободное от основной учебы или работы время. Вознаграждения за свой труд осужденный не получает, т. е. выполняет эти работы на безвозмездной основе. Место, где выполняются работы, определяется органами местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительной инспекцией.

Предоставление по основному месту работы очередного отпуска не освобождает осужденного от исполнения уголовного наказания.

Частью 3 ст. 49 предусмотрено, что в случае злостного уклонения от исполнения обязательных работ, они могут быть заменены осужденному на иной вид наказания — принудительные работы или лишение свободы.

Статьей 30 УИК РФ указано, что злостно уклоняющимся признается осужденный, который:

— более двух раз в течение месяца не вышел на обязательные работы без уважительных причин;

— более двух раз в течение месяца нарушил трудовую дисциплину;

— скрылся в целях уклонения от отбывания наказания.

При этом, если осужденный скрылся с места проживания, и его местонахождение не известно, он объявляется в розыск. В случае обнаружения осуж-

денный может быть задержан на срок до 488 ч. Злостно уклоняющийся от отбывания наказания осужденный, местонахождение которого неизвестно, объявляется в розыск и может быть задержан на срок до 48 ч. Данный срок может быть продлен судом до 30 суток.

Отметим, что данный вид наказания, в виду его специфики не назначается отдельным категориям лиц:

— инвалидами первой группы;

— беременным женщинам;

— женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет;

— военнослужащим, проходящим военную службу по призыву;

— военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на воинских должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву.

Исправительные работы, их правовая природа регламентированы ст. 50 УК РФ. Согласно ч. 1 ст. 50 УК РФ исправительные работы могут быть назначены осужденному как имеющему место работы так и не имеющему такового. Осужденный, имеющий место работы, отбывает наказание в организации, учреждении, предприятии, где работает. Если осужденный не имеет места работы, то отбывать исправительные работы он будет в месте, определенном уголовно-исполнительной инспекцией, но в районе места жительства.

При решении вопроса о наличии или отсутствии основного места работы у осужденного необходимо руководствоваться трудовым законодательством России. Основным считается место работы, когда работодатель ведет на работника, работающего у него свыше 5 рабочих дней, трудовую книжку (ст. 66 ТК РФ).

Обязательные работы назначаются сроком от 2 месяцев до 2 лет.

Отличительной чертой исправительных работ является удержание, осуществляемое в доход государства из заработной платы осужденного. Законом установлено, что удержание производится в размере от 5 % до 20 %. Размер удержания указывается в обвинительном приговоре суда. Удержания не производятся из социальных пособий.

Также на осужденного в период отбывания наказания налагается ряд правоограничений; так, осужденный не может уволиться или поменять место работы без письменного согласования с уголовно-исполнительной инспекцией, ежегодный отпуск осужденному предоставляется сроком на 18 дней.

Так же, как и обязательные, исправительные работы не могут быть назначены отдельным категориям лиц, их круг определен ч. 5 ст. 50 УК РФ и полностью совпадает с кругом лиц, которым не назначаются обязательные работы.

Нарушением отбывания осужденным исправительных работ являются:

— неявка на работу без уважительных причин в течение пяти дней со дня получения предписания уголовно-исполнительной инспекции;

— неявка в уголовно-исполнительную инспекцию без уважительных причин;

— прогул или появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения.

Исправительные работы могут быть заменены на иной вид наказания в случае злостного уклонения от их отбывания. Злостным признается повторное нарушение порядка отбывания наказания осужденным после того, как он был письменного предупрежден о недопустимости нарушения порядка и условий отбывания наказания. В случае злостного уклонения от отбывания наказания неотбытая часть срока исправительных работ подлежит замене на принудительные работы или лишение свободы на определённый срок. Замена производится из расчета три дня исправительных работ на один день принудительных работ или лишения свободы.

Ограничение по военной службе также относится к числу основных видов наказания и предусмотрен ст. 51 УК РФ. Ограничение по военной службе назначается исключительно военнослужащим и лишь тем из них, кто проходит службу по контракту. Военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, данный вид наказания назначен быть не может.

По контракту могут проходить военную службу граждане РФ, заключившие письменный договор с федеральным органом исполнительной власти о военной службе на определенный срок[125].

Назначается этот вид наказания в случаях, когда он предусмотрен в санкции статьи Особенной части УК РФ, как правило, за преступления против военной службы.

Срок данного наказания исчисляется в месяцах и годах. Ограничение по военной службе может быть назначено на срок от 3 месяцев до 2 лет.

В период отбывания данного наказания военнослужащий претерпевает ряд правоограничений:

— он не может быть повышен в должности;

— военнослужащему не может быть присвоено очередное воинское звание;

— срок службы в период отбывания наказания не засчитывается в срок выслуги лет для присвоения очередного звания;

— из денежного довольствия военнослужащего производится удержание в размере до 20 %, удержание также производится и из других выплат, например, премия по итогам года и т. д. Необходимо учитывать, что удержание производится именно с денежного довольствия, удержание с компенсации пайка, вещевого удержания, материальной помощи и т. д. не производятся.

Принудительные работы были введены в систему уголовных наказаний в 2011 г.[126]. Заключается этот вид наказания в привлечении осужденного к труду в местах, которые определяются органами и учреждениями уголовно-исполнительной системы, но в субъектах РФ, где лицо проживает или было осуждено. В исключительных случаях для отбытия принудительных работ осужденный может быть направлен в другой регион.

В период отбывания наказания в виде принудительных работ из заработной платы осужденного производится удержание в пользу государства. Размер

[125] Вопросы прохождения военной службы (вместе с Положением о порядке прохождения военной службы): указ президента Рос. Федерации от 16 сент. 1999 г. № 1237 (ред. от 08.10.2017) // СЗ РФ. 1999. № 38. Ст. 4534.

[126] О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации: федер. закон от 7 дек. 2011 г...

удержания определяется судом, однако в законе определены границы, в которых может быть назначен размер удержания — 5—20 %. В случае ухудшения материального положения осужденный может обратиться в суд с целью снижения размера удержания.

Согласно УК РФ принудительные работы являются альтернативным видом наказания по отношению к лишению свободы, в случаях, предусмотренных законом.

Законодатель предусмотрел ряд условий, при наличии которых возможно применение альтернативы:

— если виновным совершено преступление небольшой или средней тяжести либо совершено тяжкое преступление впервые;

— суд должен прийти к выводу, что исправление осужденного может быть достигнуто без реального отбытия наказания в виде лишения свободы в исправительном учреждении;

— если виновному назначено наказание в виде лишения свободы на срок не более 5 лет.

Все указанные условия должны быть в совокупности.

С учетом особенностей исполнения принудительных работ ч. 7 ст. 53.1 УК РФ указан круг лиц, которым данный вид наказания не может быть назначен даже при наличии указанных условий:

— несовершеннолетним;

— инвалидам первой или второй группы;

— беременным женщинам;

— женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет;

— женщинам, достигшим пятидесятипятилетнего возраста;

— мужчинам, достигшим шестидесятилетнего возраста;

— военнослужащим.

Если осужденный уклоняется от отбывания данного наказания, оно может быть заменено в установленном законом порядке на лишение свободы, из расчета один день принудительных работ на один день лишения свободы.

Уголовно-исполнительным законодательством установлено, что является нарушением порядка и условий отбывания принудительных работ являются:

— нарушение общественного порядка, за которое осужденный был привлечен к административной ответственности;

— нарушение трудовой дисциплины;

— нарушение установленных для осужденного правил проживания в исправительном центре;

— неявка без уважительных причин на регистрацию в исправительный центр осужденного, которому разрешено проживание за его пределами.

В свою очередь, злостным нарушением признается:

— употребление осужденным спиртных напитков, наркотических средств или психотропных веществ;

— совершение мелкого хулиганства;

— неповиновение представителям администрации исправительного центра или их оскорбление при отсутствии признаков преступления;

— изготовление, хранение или передача запрещенных предметов и веществ;

— организация забастовок или иных групповых неповиновений, а равно участие в них;

— отказ от работы;

— самовольное без уважительных причин оставление территории исправительного центра;

— несвоевременное (свыше 24 ч) возвращение к месту отбывания наказания.

Осужденный к принудительным работам признается злостным нарушителем порядка и условий отбывания принудительных работ при совершении злостного нарушения, а также при совершении в течение года трех нарушений.

Арест (ст. 54 УК РФ) выражается в содержании осужденного в строгой изоляции от общества, в специализированных исправительных учреждениях — арестных домах.

Срок данного наказания исчисляется в месяцах и составляет от 1 до 6 месяцев. В случае замены другим видом наказания арест может быть назначен на меньший срок.

В период отбытия наказания осужденный претерпевает ряд права правоограничений. Прежде всего, отметим, что на осужденных распространяются условия содержания, установленные для осужденных, отбывающих наказание в тюрьмах (в условиях общего режима), при этом осужденным не предоставляются свидания (исключение составляют свидания с адвокатами и иными лицами, имеющими право на оказание юридической помощи), не разрешается получение посылок, передач и бандеролей, за исключением содержащих предметы первой необходимости и одежду по сезону, не реализуется право на образование, не возможно свободное перемещение.

В виду строгости условий отбывания арест не назначается лицам не достигшим совершеннолетнего возраста к моменту вынесения приговора суда, беременным женщинам, а также женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет.

Содержание в дисциплинарной воинской части (ст. 55 УК РФ) является специальным видом наказания, применяется в отношении военнослужащих. Содержание в дисциплинарной воинской части назначается военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также проходящим военную службу по контракту в должностях рядового и сержантского состава. Иным категориям военнослужащих этот вид наказания не назначается.

Как правило, этот вид наказания назначается военнослужащим, совершившим преступления против военной службы, если этот вид наказания предусмотрен в санкции статьи.

Назначается это наказание сроком от 3 месяцев до 2 лет. В период отбытия наказания все осужденные военнослужащие находятся в одинаковом правовом статусе, независимо от звания и должности — в положении солдат и матросов.

Время пребывания осужденного военнослужащего в дисциплинарной воинской части в общий срок военной службы, за исключением случаев, установленных законом, не засчитывается.

Лишение свободы на определённый срок предусмотрено ст. 56 УК РФ. Данный вид уголовного наказания является одним из самых распространенных видов наказаний.

Лишение свободы заключается в изоляции осужденного от общества путем направления его в исправительное учреждение. Согласно уголовному и уголовно-исполнительному законодательству для отбытия наказания осужденный направляется в колонию-поселение, воспитательную колонию, лечебное исправительное учреждение, исправительную колонию и тюрьму. Деление исправительных учреждений на вид обусловлено режимом, обеспечивающим степень изоляции осужденных лиц от общества. Основания выбора конкретного вида исправительного учреждения регламентированы ст. 58 УК РФ.

В период отбытия этого вида наказания осужденный претерпевает достаточно широкий перечень правоограничений, в том числе и ограничение прав, предусмотренных Конституцией РФ.

В виду строгости условий отбывания наказаний законодатель установил, что лишение свободы может быть назначено лицу, впервые совершившему преступление небольшой тяжести, только при наличии отягчающий обстоятельств, установленных УК РФ (ст. 63), а также при условии, что данный вид наказания является единственным в санкции статьи, исключение составляют случаи совершения преступлений, предусмотренных частью первой статьи 228, частью первой статьи 231 и статьей 233 УК РФ. Решение о назначении наказания в виде лишения свободы должно быть мотивировано и обосновано в приговоре суда.

Лишение свободы назначается на срок от 2 месяцев до 20 лет. В случаях предусмотренных законом верхний предел может быть увеличен. Так, при назначении наказания по совокупности преступлений верхний предел лишения свободы равен 25 годам, при назначении наказания по совокупности приговоров — 30 годам. Частью 5 ст. 56 УК РФ указаны основания, при которых максимальный срок лишения свободы при назначении наказания по совокупности преступлений может быть более 30 лет, а по совокупности приговоров более 35 лет — при совершении виновным хотя бы одного из преступлений, предусмотренных статьями 205, 205.1, 205.2, 205.3, 205.4, 205.5, частями третьей и четвертой статьи 206, частью четвертой статьи 211, статьями 277, 278, 279, 353, 356, 357, 358, 360 и 361 УК РФ.

Еще одной разновидностью лишения свободы является наказание в виде пожизненного лишения свободы (ст. 57 УК РФ). Этот вид наказания также заключается в строгой изоляции осужденного от общества. Однако в отличии от предыдущего вида наказания срок его ограничен продолжительностью жизни самого осужденного.

Назначается этот вид наказания за совершение особо тяжких преступлений против жизни, против здоровья и общественной нравственности, против общественной безопасности, против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших 14-летнего возраста.

Данный вид наказания ни при каких обстоятельствах не может быть назначен:

— женщинам;

— лицам, совершившим преступление в возрасте до 18 лет;

— мужчинам, достигшим к моменту вынесения обвинительного приговора суда 65-летнего возраста;

— осужденным за совершение неоконченного преступления.

Осужденные к пожизненному лишению свободы отбывают наказание в исправительных колониях особого режима.

Исключительной мерой уголовного наказания является **смертная казнь** (ст. 59 УК РФ). Смертная казнь может быть назначена за совершение лицом преступления, посягающего на жизнь и относящегося к категории особо тяжких преступлений, например, преступления, предусмотренные ч. 2 ст. 105, ст.ст. 277, 295, 317, 357 УК РФ.

Законом прямо установлен запрет назначение сметной казни следующим лицам:

— женщинам;

— лицам, совершившим преступление в возрасте до 18 лет;

— мужчинам, достигшим к моменту вынесения обвинительного приговора суда 65-летнего возраста;

— лицам, выданным РФ для уголовного преследования на основании международных договоров РФ, если в соответствии с законодательством иностранного государства, выдавшего лицо, смертная казнь за совершенное этим лицом преступления не предусмотрена или неприменение смертной казни является условием выдачи либо смертная казнь не может быть ему назначена по иным основаниям.

Отметим, что смертная казни в порядке помилования может быть заменена осужденному пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок 25 лет.

3. Смешанные виды наказаний

Штраф как вид уголовного наказания предусмотрен ст. 46 УК РФ и выражается в денежном взыскании, налагаемом в пределах, предусмотренных законом. Штраф относится к числу уголовных наказаний, которые по своей правовой природе могут быть применены как в качестве основного вида наказания, так и в качестве дополнительного.

Суд назначает данное наказание с учетом тяжести совершенного преступления и имущественного положения осужденного и его семьи, а также с учетом возможности получения осужденным заработной платы или иного дохода.

Штраф, прежде всего, направлен на ограничение имущественных прав осужденного лица, воздействует на экономическое положение виновного лица, чем должно вызвать дальнейшее положительное и законопослушное поведение.

На сегодняшний день законодателем предусмотрено три порядка исчисления штрафа:

— штраф может быть установлен в фиксированной денежной сумме в размере от 5 тыс. до 5 млн руб.;

— штраф может быть назначен в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух недель до пяти лет;

— если виновным совершено деяние, связанное с незаконным получением вознаграждения (коммерческий подкуп, взяточничество), либо деяние, свя-

занное с незаконным перемещением денежных средств и (или) денежных инструментов, то штраф исчисляется в сумме, кратной стоимости предмета или сумме коммерческого подкупа или взятки или сумме незаконно перемещенных денежных средств или стоимости денежных инструментов. При этом размер штрафа не может превышать стократной суммы коммерческого подкупа, взятки или суммы незаконно перемещенных денежных средств или стоимости денежных инструментов. Также законодателем определены верхний и нижний предела штрафа, он не может быть менее 25 тыс. и более 500 млн руб.

В случаях, специально предусмотренных статьями Особенной части УК РФ, может быть изменен нижний предел размера штрафа, и он может быть назначен в сумме от 500 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осуждённого за период свыше трех лет.

Штраф относится к тем видам уголовных наказаний, которые исполняются по месту проживания или по месту работы осужденного. Согласно уголовно-исполнительному законодательству РФ исполнение штрафа возложено на судебных приставов-исполнителей.

Общий порядок исполнения данного вида наказания предусматривает: штрафа должен быть уплачен осужденным в течение 60 дней со дня вступления обвинительного приговора суда в законную силу. Если сумма штрафа значительная и виновный не может ее уплатить единовременно, то суд может предоставить рассрочку уплаты штрафа на срок до пяти лет. Рассрочка предоставляется по ходатайству виновного лица. В случае, если судом применена рассрочка уплаты штрафа, первую часть штрафа осужденный обязан уплатить в течение 60 дней, оставшуюся часть осужденный уплачивает ежемесячно, но не позднее последнего дня каждого последующего месяца.

Если лицо, в отношении которого было принято решение о назначении наказания в виде штрафа в течение 60 дней не уплачивает штраф в полном размере или его часть, при условии применения рассрочки, то такой осужденный признается злостно уклоняющимся от уплаты штрафа. В случае злостного уклонения от уплаты штрафа он может быть заменен на другой вид уголовного наказания, за исключением наказания в виде лишения свободы, при этом суд учитывает примененный порядок исчисления штрафа, т. е. он должен быть назначен только в фиксированной денежной сумме или в размере заработной платы или иного дохода осужденного. В случае злостного уклонения от уплаты штрафа в размере, исчисляемом, исходя из величины, кратной стоимости предмета или сумме коммерческого подкупа или взятки, назначенного в качестве основного наказания, штраф заменяется наказанием в пределах санкции, предусмотренной соответствующей статьей Особенной части настоящего Кодекса. При этом назначенное наказание не может быть условным.

Наказание в виде **лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью** предусмотрено ст. 47 УК РФ и выражается в запрете занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления либо заниматься определенной профессиональной иной деятельностью. Данный вид уголовного наказания содержит два самостоятельных запрета:

— запрет занимать должности на государственной службе или на службе в органах местного самоуправления;

— запрет заниматься профессиональной или иной деятельностью.

Под государственной службой, согласно ч. 1 ст. 1 Федерального закона «О системе государственной службы Российской Федерации», понимается профессиональная служебная деятельность граждан Российской Федерации по обеспечению исполнения полномочий:

— Российской Федерации;

— федеральных органов государственной власти, иных федеральных государственных органов;

— субъектов Российской Федерации;

— органов государственной власти субъектов Российской Федерации, иных государственных органов субъектов Российской Федерации;

— лиц, замещающих должности, устанавливаемые Конституцией Российской Федерации, федеральными законами для непосредственного исполнения полномочий федеральных государственных органов;

— лиц, замещающих должности, устанавливаемые конституциями, уставами, законами субъектов Российской Федерации для непосредственного исполнения полномочий государственных органов субъектов Российской Федерации[127].

Местное самоуправление в Российской Федерации представляет собой форму осуществления народом своей власти, обеспечивающей в пределах, установленных Конституцией РФ, федеральными законами, а в случаях, установленных федеральными законами, — законами субъектов Российской Федерации, самостоятельное и под свою ответственность решение населением непосредственно и (или) через органы местного самоуправления вопросов местного значения, исходя из интересов населения с учетом исторических и иных местных традиций. Виды органов местного самоуправления могут быть разнообразны и устанавливаются в соответствии с законодательством Российской Федерации.[128]

Служба в органах местного самоуправления является муниципальной службой, которая представляет собой профессиональную деятельность граждан, которая осуществляется на постоянной основе на должностях муниципальной службы, замещаемых путем заключения трудового договора (контракта)[129].

Под профессиональной деятельностью понимается деятельность осуществляемая на постоянной основе (на условиях трудового договора) за определенное вознаграждение или с целью извлечения прибыли (например, на основе договора оказания услуг).

Под иной деятельностью уголовное и уголовно-исполнительное законодательство РФ понимает любой вид деятельности, не являющийся источником существования, а удовлетворяющий иные потребности (управление транспортным средством, охота и т. д.), это деятельность, «которая осуществляется субъ-

---

[127] О системе государственной службы Российской Федерации: федер. закон от 27 мая 2003 г. № 58-ФЗ (ред. от 23.05.2016) // СЗ РФ. 2003. № 22. Ст. 2063.

[128] Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации: в 2 тт. (постатейный) / *А. В. Бриллиантов, Г. Д. Долженкова, Э. Н. Жевлаков* и др.; под ред. *А. В. Бриллиантова*. 2-е изд. М.: Проспект, 2015. Т. 1. 792 с.

[129] О муниципальной службе в Российской Федерации: федер. закон от 2 марта 2007 г. № 25-ФЗ (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2018): Ч. 1, ст. 2 // СЗ РФ. 2007. № 10. Ст. 1152.

ектом в особом порядке, на основании специального разрешения, лицензии, сертификата»[130].

Следует отметить, что одна и та же деятельность может являться и профессиональной и иной, так управление транспортным средством для водителя-дальнобойщика является профессиональной деятельностью, а для инженера-конструктора — иной деятельностью.

Наказание в виде лишения права занимать определённые должности или заниматься определенным видом деятельности является и основным видом наказания и дополнительным. Согласно ст. 47 УК РФ в качестве основного наказания назначается на срок от 1 года до 5 лет, а в качестве дополнительного вида наказания — на срок от 6 месяцев до 3 лет. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ может быть назначено на срок до 20 лет в качестве дополнительного вида наказания.

В случае назначения этого вида наказания в качестве дополнительного к обязательным работам, исправительным работам, ограничению свободы, а также при условном осуждении его срок исчисляется с момента вступления приговора суда в законную силу. В случае назначения лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в качестве дополнительного вида наказания к аресту, содержанию в дисциплинарной воинской части, принудительным работам, лишению свободы оно распространяется на все время отбывания указанных основных видов наказаний, но при этом его срок исчисляется с момента их отбытия.

Данный вид уголовного наказания исполняется уголовно-исполнительной инспекцией по месту жительства осужденного или месту его работы, исправительным учреждением или дисциплинарной воинской частью (ст. 16 УИК РФ).

Требования приговора о лишении права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью исполняются администрацией организации, в которой работает осужденный, а также органами, правомочными в соответствии с законом аннулировать разрешение на занятие соответствующей деятельностью.

В зависимости от того, применяется лишение права занимать определенные должности или заниматься определённой деятельностью как основной или как дополнительный вид наказания, уголовно-исполнительным законодательством установлен разный порядок исчисления его срока.

Срок исполнения данного вида уголовного наказания исчисляется с момента вступления обвинительного приговора суда в силу, т. е. по истечении десяти дней, при условии, что наказание назначено в качестве как основного, так и дополнительного видов наказаний к штрафу, обязательным работам, исправительным работам или ограничению свободы, а также при условном осуждении, если при этом исполнение дополнительного вида наказания не отсрочено. При назначении лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью в качестве дополнительного вида наказания к принудительным работам, аресту, содержанию в дисциплинарной воинской части,

[130] *Литвина Е. С.* Наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Томск, 2003. С. 8.

лишению свободы срок указанного наказания исчисляется соответственно со дня освобождения осужденного из исправительного центра, из-под ареста, из дисциплинарной воинской части или из исправительного учреждения.

В срок уголовного наказания не засчитывается время, в течение которого осужденный занимал запрещенные должности или занимался запрещенной деятельностью.

Если к осужденному в порядке, предусмотренном УК, применяются нормы о замене назначенного наказания более мягким в порядке помилования или амнистии, то суд может принять решение об освобождении его полностью или частично от отбывания дополнительного наказания, а может принять решение об освобождении осужденного только от основного наказания. При принятии такого решения, дополнительное наказание отбывается на общих основаниях.

В тех случаях, когда уголовно-исполнительной инспекцией будет установлен факт неисполнения наказания, которое может выразиться в несоблюдении запрета занимать должности на государственной службе или службе в органах местного самоуправления, в формальном переводе на другую должность с выполнением функций по ранее занимаемой должности, в поступлении на новую работу, но на должность, которую осужденный не имеет права занимать, а также в занятии деятельностью, которая запрещена по приговору суда, представители государственной власти, государственные и муниципальные служащие, а также представители коммерческих или иных организаций и, конечно же, сам осужденный подлежат ответственности в порядке, установленном законодательством Российской Федерации (вплоть до уголовной ответственности за преступление, предусмотренное ст. 315 УК РФ за неисполнение приговора суда, решения суда или иного судебного акта).

Под злостным уклонением в данном случае следует считать:

— неувольнение осужденного с должности, которую он не имеет права занимать после вынесенного предписания сотрудником уголовно-исполнительной инспекции;

— прием на работу лица, которое в соответствии с вступившим в законную силу обвинительным приговором суда не вправе занимать определенную должность;

— допуск сотрудника к деятельности, которая ему запрещена по приговору суда.

Ограничение свободы может быть применено судом в качестве основного или дополнительного вида наказания. Данный вид наказания назначается на срок от двух месяцев до четырех лет в качестве основного вида наказания за преступления небольшой тяжести и преступления средней тяжести, а также на срок от шести месяцев до двух лет в качестве дополнительного вида наказания к принудительным работам или лишению свободы.

На осужденного к ограничению свободы законом налагаются следующие правоограничения, соблюдение которых является обязательным:

— не уходить из места постоянного проживания (пребывания) в определенное время суток;

— не посещать определенные места, расположенные в пределах территории соответствующего муниципального образования;

— не выезжать за пределы территории соответствующего муниципального образования;

— не посещать места проведения массовых и иных мероприятий и не участвовать в указанных мероприятиях;

— не изменять место жительства или пребывания, место работы и (или) учебы без согласия специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы, в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации; если такой запрет не установлен, то осужденный к ограничению свободы обязан в течение семи дней до момента изменения места работы или жительства уведомить об этом уголовно-исполнительную инспекцию;

- являться в специализированный государственный орган, осуществляющий надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы, от одного до четырех раз в месяц для регистрации; органом, осуществляющим надзор за осужденными к ограничению свободы, является уголовно-исполнительная инспекция по месту жительства осужденного;

— являться по вызову в уголовно-исполнительную инспекцию для дачи устных или письменных объяснений по вопросам, связанным с отбыванием им наказания.

Представленный перечень обязанностей и правоограничений по представлению уголовно-исполнительной инспекции может быть как расширен, так и ограничен.

При наличии исключительных обстоятельств контролирующий орган дает право осужденному на уход из места постоянного проживания (пребывания) в определенное время суток, на посещение определенных мест, расположенных в пределах территории соответствующего муниципального образования, либо на выезд за пределы территории соответствующего муниципального образования. К таким обстоятельствам закон относит:

а) смерть или тяжелая болезнь близкого родственника, угрожающая жизни больного;

б) необходимость получения осужденным медицинской помощи, если требуемая медицинская помощь не может быть получена по месту постоянного проживания (пребывания) осужденного либо в установленных судом пределах территории;

в) невозможность дальнейшего нахождения осужденного по месту постоянного проживания (пребывания) в связи со стихийным бедствием или иным чрезвычайным обстоятельством;

г) прохождение осужденным обучения за установленными судом пределами территории;

д) необходимость прохождения вступительных испытаний при поступлении в образовательную организацию;

е) необходимость решения следующих вопросов при трудоустройстве (явка в органы службы занятости населения для регистрации и дальнейшего взаимодействия с этими органами в целях поиска подходящей работы либо регистрации в качестве безработного, если в установленных судом пределах территории отсутствуют соответствующие органы службы занятости населения; прохождение предварительного собеседования; прохождение обязательного

предварительного медицинского осмотра (обследования), необходимого для заключения трудового договора, если этот осмотр (обследование) не может быть пройден в установленных судом пределах территории; заключение трудового договора; заключение договора гражданско-правового характера, предметом которого являются выполнение работ и (или) оказание услуг; государственная регистрация в качестве индивидуального предпринимателя, получение лицензии (разрешения) на осуществление определенного вида деятельности;

ж) осуществление не ограниченных судом прав и обязанностей, связанное с необходимостью ухода из места постоянного проживания (пребывания) в определенное время суток (реализация права на пенсионное обеспечение, принятие наследства и осуществление иных прав в соответствии с законодательством Российской Федерации).

Ввиду специфики условий отбывания данного вида наказания, оно не назначается военнослужащим, иностранным гражданам, лицам без гражданства, а также лицам, не имеющим места постоянного проживания на территории Российской Федерации.

При вынесении обвинительно приговора суда, которым осужденному назначено наказание в виде ограничения свободы, его копия направляется в уголовно-исполнительную инспекцию. Сотрудник уголовно-исполнительной инспекции в течение 15 суток обязан вручить осужденному уведомление о необходимости явиться в уголовно-исполнительную инспекцию для постановки на учет. Осужденный в течение трех суток обязан явиться в уголовно-исполнительную инспекцию. Сотрудник контролирующего органа разъясняет осужденному к ограничению свободы его права и обязанности, а также проводить обязательное дактилоскопированные и фотографирование.

После постановки на учет сотрудник уголовно-исполнительной инспекции в трёхдневный срок извещает об этом орган внутренних дел по месту жительства осужденного.

В случаях злостного уклонения от отбывания назначенного наказания оно может быть замено другим. Замена необытой части ограничения свободы осуществляется из расчета два дня ограничения свободы на один день принудительных работ или один день лишения свободы.

Злостно уклоняющимся от отбывания наказания признается осужденный, которому было вынесено предостережение о недопустимости нарушения установленных судом правоограничений, и он в течение года вновь нарушил установленные требования; осужденный скрывшийся с места жительства без разрешения уголовно-исполнительной инспекции, при условии, что его местонахождения в течение 30 дней не было установлено; осужденный, уклоняющийся от использования в отношении него технических средств надзора, либо осужденный не явившийся в уголовно-исполнительную инспекцию в соответствии с выданным ему предписанием.

4. Дополнительный вид наказания

Единственным видом уголовного наказания, который может применяться только в качестве дополнительного является **лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина или государственных наград**.

Данный вид наказания подлежит применению только в случае совершения лицом преступления, относимого к категории тяжкого или особо тяжкого, при этом обязательно учитывается личность виновного лица, а также иные обстоятельства, указанные в ст. 60 УК РФ[131].

Специальное звание — звание, присваиваемое лицам, проходящим службу в органах внутренних дел, налоговой службе, таможенной службе. Перечень званий установлен нормативными актами Российской Федерации.

Воинские звания и их перечень определены ФЗ «О воинской обязанности и военной службе»[132] (например, рядовой, ефрейтор, младший сержант, сержант, старший сержант, старшина, младший лейтенант, лейтенант, старший лейтенант, капитан и т. д.)

Почетные звания — звания, присваиваемые гражданам РФ с учетом их общественной активности, высоких достижений в профессиональной деятельности, общественных и профессиональных заслуг и т. д. В качестве примера таких званий можно привести Почетного сотрудника МВД, Почетного работника государственной статистики, Заслуженного работника культуры РФ и др. Порядок присвоения почетных званий регламентирован отдельными нормативными актами.

Классные чины присваиваются сотрудникам прокуратуры, например: старший советник юстиции, советник юстиции, младший советник юстиции, юрист 1 класса, юрист 2 класса[133], лицам, проходящим государственную гражданскую службу, например, советник государственной гражданской службы Российской Федерации 1 класса, государственный советник Российской Федерации 1 класса и т. д.[134].

К государственным наградам относятся высшие звания Российской Федерации, ордена Российской Федерации, знаки отличия Российской Федерации, медали Российской Федерации, почетные звания Российской Федерации. Указанные награды представляют собой высшую форму государственного поощре-

---

[131] О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания: пост. Пленума Верховн. Суда Рос. Федерации от 22 дек. 2015 г. № 58 (ред. от 29.11.2016): п. 12 // Бюл. Верховн. Суда РФ. № 2. Фев. 2016.

[132] О воинской обязанности и военной службе: федер. закон от 28.03.1998 № 53-ФЗ (ред. от 26.07.2017) // СЗ РФ. 1998. № 13. Ст. 1475.

[133] См.: О классных чинах прокурорских работников органов и организаций прокуратуры Российской Федерации (вместе с Положением о порядке присвоения классных чинов прокурорским работникам органов и организаций прокуратуры Российской Федерации): указ президента Рос. Федерации от 21 нояб. 2012 г. № 1563 (ред. от 18.12.2016) // СЗ РФ. 2012. № 48. Ст. 6662.

[134] О порядке присвоения и сохранения классных чинов государственной гражданской службы Российской Федерации федеральным государственным гражданским служащим: указ президента Рос. Федерации от 1 февр. 2005 г. № 113 (ред. от 30.09.2013) // СЗ РФ. 2005. № 6. Ст. 440.

ния, присваиваются гражданам РФ за заслуги в области государственного строительства, экономики, науки, культуры, искусства и просвещения, в укреплении законности, охране здоровья и жизни, защите прав и свобод граждан, воспитании, развитии спорта, за значительный вклад в дело защиты Отечества и обеспечение безопасности государства, за активную благотворительную деятельность и иные заслуги перед государством[135].

Не может быть лицо лишено ученых званий, ученых степеней, а также званий, носящих квалификационных характер, например, мастер спорта.

Помимо самого звания или награды виновное лицо лишается и всех привилегий, которыми он пользовался в связи с имеющимся у него званием. В случае, если виновному наказание назначается условно, в обвинительном приговоре ссуда должно быть обосновано решение о невозможности сохранения звания, чина или награды.

Лекция 18.
НАЗНАЧЕНИЕ НАКАЗАНИЯ

Вопросы:

1. Понятие и значение института назначения наказания: историческое развитие.
2. Общие начала назначения наказания по действующему уголовному законодательству.

1. Понятие и значение института назначения наказания: историческое развитие

Институт назначения наказания в уголовном праве России базируется на строго урегулированном уголовным законодательством порядке определения вида и размера наказания виновному в совершении преступного деяния лицу. Процесс назначения наказания основывается на индивидуализации наказания. Индивидуализация наказания, по сути, реализует цели наказания:

— восстановление социальной справедливости;

— исправление осужденного;

[135] О мерах по совершенствованию государственной наградной системы Российской Федерации (вместе с Положением о государственных наградах Российской Федерации, Статутами орденов Российской Федерации, положениями о знаках отличия Российской Федерации, медалях Российской Федерации, почетных званиях Российской Федерации, описаниями названных государственных наград Российской Федерации и нагрудных знаков к почетным званиям Российской Федерации): указ президента Рос. Федерации от 7 сент. 2010 г. № 1099 (ред. от 20.06.2017) // СЗ РФ. 2010. № 37. Ст. 4643.

— и предупреждение совершения новых преступлений.

При назначениии наказания суд, безусловно, устанавливает наличие или отсутствие основания для назначения наказания и для освобождения от наказания.

Если имеет место основание для назначения наказания, то устанавливается его соответствующий вид и размер.

Рассматриваемый институт уголовного права претерпел в нашей стране довольно длительный путь развития. Еще в 1715 г. Артикул воинский устанавливал требование учета при назначении наказания: формы вины, целей, обстановки совершения преступления, размера причиненного ущерба, рецидива, состояния опьянения и др.

В 1845 г. в Уложении о наказаниях уголовных и исправительных обстоятельства, учитываемые судом при назначении наказания, были стуктурированы по определенным группам, в соответствии с которыми формировалась последовательность назначения наказания, которая состояла из нескольких этапов.

Далее в Уголовном уложении 1903 г., надо отметить, отсутствовал самостоятельный раздел, содержащий общие правила назначения наказания и об обстоятельствах, имеющих значение для определения объема наказания. Все основания, условия и обстоятельства, кроме обстоятельств, отягчающих ответственность, предусматривались в разрозненных нормах, которые характеризовали определенные стадии совершения преступления. Для определения вида, срока и места отбывания наказания, последствий после отбытия наказания имели значение: формы виновности, вид неоконченного деяния, роль и значение каждого из соучастников в совершении преступления и пр.

Раздел «О смягчении и замене наказаний» предусматривал последствия установления определенных, смягчающих вину обстоятельств (ст. 53).

Так, виновному, признанному заслуживающим снисхождения, были предусмотрены различные варианты смягчения наказания:

1) неназначение высшей меры наказания за учиненное преступное деяние;

2) при определении в законе низшего предела наказания суду предоставлялось право уменьшить его до низшего законного размера;

3) при отсутствии в законе указания низшего предела наказания за преступное деяние суд может уменьшить назначаемое наказание или перейти к другому наказанию.

Нельзя не отметить отсутствие в Уложении перечня обстоятельств, уменьшающих вину. Оценка имевшихся обстоятельств в качестве заслуживающих снисхождения предоставлялась непосредственно суду.

Однако вместе с тем Уложение содержало раздел «Об обстоятельствах, усиливающих ответственность», к которым прошептавший относились

— совершение двух или более преступлений (ст. 60);

— совершение до провозглашения приговора тождественных или однородных преступных деяний, в том числе в виде промысла (ст. 64);

— злоупотребление своей обязанностью или полномочием (ст. 65);

— совершение преступления после провозглашения приговора или в процессе отбывания наказания (ст. 66) и др.

Далее институт назначения наказания получил в Руководящих началах по уголовному праву РСФСР 1919 г. следующие положения:

— обоснование и понятие наказания;

— задачи и методы воздействия на личность преступника;

— виды наказания и принципы их применения;

— условия определения наказаний за конкретные преступления;

— перечень обстоятельств, влияющих на определение вида и размера наказаний.

В Уголовном кодексе 1922 г. имелось два раздела:

— «Общие начала применения наказания»;

— и «Определение меры наказания».

Раздел «Общие начала применения наказания» включал в себя положения о целях и задачах применения наказания; об органах, производящих наказание; о формах вины; о лицах, подлежащих и не подлежащих наказанию, и др.

Раздел «Определение меры наказания» содержал обстоятельства, учитываемые судом при определении меры наказания: характер и степень опасности как самого преступника, так и совершенного им преступления; обстановка совершения преступления; образ жизни и прошлое; насколько преступление в данных условиях времени и места нарушает основы общественной безопасности и др. В нем же были предусмотрены положения о том, что наказание должно быть лишено признаков мучительства и причинения преступнику бесполезных и лишних страданий, о возможности определять меру наказания ниже низшего предела наказания, указанного в соответствующей статье, о порядке определения меры наказания при совершении лицом нескольких преступлений.

Уголовный кодекс 1926 г. включал раздел, посвященный порядку применения мер социальной защиты судебно-исправительного характера, в нем суду предписывалось руководствоваться:

— указаниями Общей части УК;

— пределами, указанными в статье Особенной части, предусматривающей какой-либо вид преступления;

— своим социалистическим правосознанием, исходя из учета общественной опасности совершенного преступления, обстоятельств дела и личности совершившего преступление (ст. 45).

Обстоятельствами, отягчающими наказание при определении меры социальной защиты считались:

— совершение преступления в целях восстановления власти буржуазии;

— совершение преступления лицом, связанным с принадлежностью в прошлом или настоящем к классу лиц, эксплуатирующих чужой труд;

— возможность нанесения совершением преступления ущерба интересам государства или трудящихся;

— совершение преступления группой, бандой или повторно;

— совершение преступления из корыстных или иных низменных побуждений и др. (ст. 47).

Вместе с тем предусматривалась возможность снижать меру социальной защиты при наличии смягчающих обстоятельств, к числу которых относились: совершение преступления хотя и с превышением пределов необходимой обороны, но для защиты от посягательства на Советскую власть, революционный правопорядок или личность и права обороняющегося или другого лица; совершение преступления в первый раз, под влиянием угрозы, принуждения, служебной или материальной зависимости, сильного душевного волнения; в состоянии голода, нужды и др. (ст. 48). Кроме этого были нормы, содержащие правила назначения наказания по совокупности преступлений, а также о назначении наказания несовершеннолетним, о назначении наказания ниже низшего предела или иного более мягкого наказания.

Позднее в Уголовном кодексе 1960 г. было закреплено правило о том, что «суд назначает наказание в пределах, установленных статьей Особенной части… Кодекса, предусматривающей ответственность за совершенное преступление, в точном соответствии с положениями Основ уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик и Общей части... Кодекса. При назначении наказания суд, руководствуясь социалистическим правосознанием, учитывает характер и степень общественной опасности совершенного преступления, личность виновного и обстоятельства дела, смягчающие и отягчающие ответственность» (ст. 37).

2. Общие начала назначения наказания по действующему уголовному законодательству

Современный действующий уголовный закон содержит раздел под названием «Наказание». Он включает в себя 2 главы, которые, в свою очередь, посвящены, соответственно:

— понятию, целям и видам наказания;

— и назначению наказания (ст. 60—72).

Уголовный кодекс РФ содержит принципы уголовного законодательства (ст. 3—7 УК РФ). Данные принципы суд должен соблюдать при определении меры наказания. Это принципы законности, равенства граждан перед законом, вины, справедливости и гуманизма.

В специальной литературе предлагается также учитывать интервьюирующий другие уголовно-правовые принципы, непосредственно относящиеся к назначению наказания: индивидуализации наказания, неотвратимости ответственности, личной и виновной ответственности, дифференциации ответственности, сложения наказаний и др.

Общим началам назначения наказания посвящена ст. 60 УК, в которой закреплены следующие требования, обязательные для учета судом при назначении наказания:

1. Лицу, виновному в совершении высушивший преступления, назначается справедливое наказание.

2. Наказание назначается в пределах, предусмотренных статьей Особенной части.

3. Наказание назначается с учетом положений Общей части УК.

4. Более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершение преступления назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания.

5. Более строгое наказание, чем предусмотрено соответствующими статьями Особенной части УК за совершенное преступление, может быть назначено по совокупности преступлений и по совокупности приговоров.

6. Менее строгое наказание, чем предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК, назначается зачастую по основаниям, определенным ст. 64 УК.

7. Учитываются характер и степень общественной опасности преступления.

8. Учитывается личность виновного.

9. Учитываются обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание.

10. Учитывается влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи.

В первую очередь ч. 1 ст. 60 УК говорит о том, что назначаемое наказание должно быть справедливым. Такое требование впервые предусмотрено в российском уголовном законодательстве. Также важно отметить, что в действующем уголовном законодательстве термин «справедливость» употреблен как «принцип справедливости» (ст. 6 УК) и как цель наказания — «восстановление социальной справедливости» (ст. 43 УК). В каждом из указанных случаев есть особый смысл. Данное обстоятельство вызвало на страницах специальной литературы полемику относительно вопросов места принципа справедливости среди других принципов уголовной ответственности, его соотношения с целью восстановления социальной справедливости, о возможности возникновения коллизий между указанными в законе принципами и основаниями их реализации. Назначенное наказание можно считать справедливым, если оно достигает указанных в законе целей.

Второе требование, о котором говорится в ч. 1 ст. 60 УК, заключается в том, что назначение справедливого наказания возможно только в предусмотренных уголовным законом пределах.

После квалификации преступления по конкретной статье суд приступает к назначению наказания, которое предусматривается санкцией данной статьи. Правильная квалификация предопределяет выбор вида наказания в рамках данной санкции, а в зависимости от него определяет допустимые пределы его назначения. Неправильная квалификация деяния влечет за собой судебные ошибки при назначении наказаний, которые заключаются в назначении виновным либо необоснованно мягкого, либо неоправданно строгого наказаний.

В следующем требовании, предусмотренном в ч. 1 ст. 60 УК, говорится о том, что справедливое наказание назначается с учетом положений Общей части УК. Это означает, что суд обязан руководствоваться институтами Общей части уголовного законодательства, имеющими отношение к квалификации преступления, а затем обратиться к положениям, относящимся к порядку

и условиям применения отдельных видов наказания. Так, в гл. 2 говорится о действии уголовного закона во времени и в пространстве; в гл. 4 — о лицах, подлежащих уголовной ответственности; в гл. 5 — о вине; в гл. 8 — об обстоятельствах, исключающих преступность деяния; в гл. 14 — об особенностях уголовной ответственности несовершеннолетних.

Согласно следующему требовани суд при определении наказания должен исходить из менее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей санкцией, и переходить к более строгому виду наказания только тогда, когда менее строгие виды наказания действующий признает неэффективными. Выбор соответствующей меры наказания, согласно данному требованию, предполагает учет судом всех обстоятельств и факторов, которые сформировали криминогенно-мотивационные побуждения у виновного, а также социально-демографические и социально-психологические признаки, характеризующие его личность. Выяснение судом процесса формирования личности виновного, объективных и субъективных обстоятельств, предопределивших поведение лица на момент совершения опасного деяния, является основанием для принятия решения о том, применением какой из менее строгих мер, из числа предусмотренных соответствующей санкцией, возможно достижение целей наказания.

В ч. 2 ст. 60 УК указываются основания, при наличии которых возможно назначение более строгого или менее строгого наказания. Так, основания для назначения более строгого наказания, чем предусмотрено соответствующими статьями Особенной части УК за совершенное преступление, определяются ст. 69 и 70 УК, устанавливающими порядок назначения наказания соответственно «по совокупности преступлений» и «по совокупности приговоров».

Основания для назначения менее строгого наказания, чем предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК за совершенное преступление, определяются ст. 64 УК.

Требования об учете таких обстоятельств, как характер и степень общественной опасности преступления и личность виновного; обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание; влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи содержатся в ч. 3 ст. 60 УК. Указанные обстоятельства в совокупности и каждое обстоятельство в отдельности способствуют всесторонней оценке субъективных и объективных признаков преступления, а в итоге — индивидуализации наказания.

Оценивая степень общественной опасности личности виновного, следует учитывать, что совершение преступления — это всего один поступок в общественном поведении лица, по которому нельзя судить о личности виновного. Объективную и всестороннюю характеристику личности можно получить в результате анализа всей совокупности условий жизни, оказавших влияние на ее формирование; поведения, предшествовавшего совершению общественно опасного деяния; особенностей личности, проявившихся в процессе совершения преступления; мотива и цели преступления, в которых выразились побуждения и целевая направленность, а также иных психологических особенностей личности виновного.

Учет всей совокупности объективных и субъективных обстоятельств, характеризующих личность виновного, позволяет сделать вывод о том, что совершение преступления явилось следствием стечения случайных обстоятельств или стойких антиобщественных качеств личности. Только такая полная характеристика личности виновного может служить основанием для оценки степени ее общественной опасности и учитываться при определении меры наказания. Правильная оценка степени опасности личности преступника является важным условием назначения справедливого наказания.

Законодатель обязывает суд учитывать также обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание. Необходимо отметить, что здесь имеются в виду только те обстоятельства, которые не являются признаками состава преступления либо квалифицирующими признаками и признаками привилегированных составов. Если рассматриваемые обстоятельства предусмотрены соответствующей статьей Особенной части УК в качестве признака преступления, то они не могут повторно учитываться при назначении наказания.

Совокупность обстоятельств, смягчающих и отягчающих наказание, позволяет наиболее полно охарактеризовать личность виновного и выявить его индивидуальные особенности, в частности социально-демографические и психологические, а также изучить его предшествующую деятельность, состояние здоровья и др.

Требование о необходимости учитывать при назначении наказания влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи в российском уголовном законодательстве указывается впервые. Данное требование обязывает суд учитывать те обстоятельства, которые, с одной стороны, могут оказать влияние на исправление осужденного, а с другой, — повлиять на условия жизни его семьи. К таким обстоятельствам следует относить: положение виновного в семье; количественный состав семьи; является ли виновный единственным кормильцем в семье; находятся ли на его иждивении несовершеннолетние дети или престарелые родители; отношения с членами семьи; характер влияния на детей; злоупотребление спиртными напитками и др. При этом одни и те же обстоятельства в зависимости от конкретного случая могут быть оценены по-разному. Так, наличие на иждивении виновного несовершеннолетних детей и престарелых родителей не может учитываться в качестве положительного обстоятельства, если в сочетании с ними отмечается, что виновный пьянствует, материально семью не поддерживает и практически не занимается воспитанием детей.

Вся совокупность требований, предусмотренных ст. 60 УК, которые суд обязан учитывать при назначении наказания, не только имеет целью, но и является гарантией назначения лицу, признанному виновным в совершении преступления, справедливого наказания.

На необходимость исполнения требований закона о строго индивидуальном подходе к назначению наказания обращает внимание судов Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 11 января 2007 г. «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания» (с изменениями от 3 апреля 2008 г.), в котором говорится о том, что справедливое наказание способствует решению задач и осуществлению целей, указанных в ст. 2 и 43 УК РФ. Обращается внимание судов на необходимость указывать в приговоре,

какие обстоятельства являются смягчающими и отягчающими наказание, сведения, характеризующие личность подсудимого, мотивы принятых решений по вопросам, относящимся к назначению уголовного наказания, освобождению от него или его отбыванию.

Лекция 19.
ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Вопросы:

1. Понятие и виды освобождения от уголовной ответственности.
2. Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием.
3. Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим.
4. Освобождение от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности.
5. Освобождение от уголовной ответственности в связи с назначением судебного штрафа.
6. Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности.

1. Понятие и виды освобождения от уголовной ответственности

Государство, реагируя на совершения лицом общественно опасных, виновных, запрещенных под угрозой наказания деяний, привлекает его к уголовной ответственности, т. е. налагает на него обязанность претерпеть неблагоприятные для него последствия. Кроме того, государство обеспечивает реализацию уголовной ответственности всей силой своего репрессивного аппарата. Между тем, государство в лице компетентных органов оставляет за собой право не применять меры уголовной ответственности к лицам, которые проявляют активное постпреступное поведение, благодаря чему реализация репрессивных мер становится нецелесообразной. В таком случае лицо освобождается от уголовной ответственности. Уголовный закон устанавливает ограниченный перечень оснований освобождения от уголовной ответственности, каждый из которых при этом имеет собственные условия. В настоящее время предусмотрено освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием (ст. 75 УК РФ), в связи с примирением с потерпевшим (ст. 76 УК РФ), по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности (ст. 76.1 УК РФ), с назначением судебного штрафа (ст. 76.1 УК РФ), а также в связи с истечением сроков давности преступления (ст. 78 УК РФ).

УК РФ не дает законодательного определения освобождения от уголовной ответственности. В доктрине уголовного права под освобождением от уголовной ответственности, как правило, признают отказ государства от примене-

ния к лицу, совершившему преступление, но вследствие своего положительного постпреступного поведения (или иных обстоятельств), переставшего быть общественно опасным, мер уголовно-правового воздействия. Данное определение не в полной мере распространяется на несовершеннолетних, которые могут быть освобождены от уголовной ответственности, но к которым, несмотря на это, все равно применяются принудительные меры воспитательного воздействия.

В связи с тем, что уголовная ответственность как логико-правовая категория включает в себя наказание, освобождение от нее влечет за собой различные положительные для лица последствия. Это может быть освобождение и от наказания, и от иных мер уголовно-правового характера. Более того, лицо считается не приклепавшимся к уголовной ответственности, хотя и совершившим преступление.

Освобождение от уголовной ответственности возможно как по основаниям, предусмотренным в главе 11 УК РФ, так и по иным основаниям. Например, в некоторых случаях освобождение от уголовной ответственности возможно при объявлении амнистии (ст. 84 УК РФ), при специальных видах деятельного раскаяния (некоторые примечания к статьям Особенной части УК РФ), а также в отношении несовершеннолетних (глава 14 УК РФ).

При этом в главе 11 УК РФ предусмотрены такие основания освобождения от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием (ст. 75 УК РФ), в связи с примирением с потерпевшим (ст. 76 УК РФ), по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности (ст. 76.1 УК РФ), с назначением судебного штрафа (ст. 76.1 УК РФ), а также в связи с истечением сроков давности преступления (ст. 78 УК РФ).

Ранее ученые указывали, что все вышеуказанные виды освобождения от уголовной ответственности имеют общее основание — утрату общественной опасности лица, ранее совершившего преступление[136]. В настоящее время это не в полной мере соответствует действительности. Например, применение судебного штрафа фактически не исключает, что лицо остается общественно опасным. Более правильным было бы указать на то, что лицо в таком случае аннулирует общественно опасные последствия совершенного им ранее преступления.

Общим признаком вышеперечисленных оснований освобождения от уголовной ответственности является достижение целей уголовной ответственности без ее применения. Вместе с тем их не следует отождествлять с целями наказания. Так, восстановление социальной справедливости невозможно при освобождении от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности преступления. Общество, несмотря на те претерпеваемые лицом неблагоприятные для него последствия, когда текут сроки давности, не получает сатисфакции по прошествии определенного времени. Примерами сохранения у общества чувства невосстановленной справедливости могут служить многие резонансные уголовные дела, в результате расследования которых истекали сроки давности, и виновные не несли ответственности.

Вряд ли можно сказать, что в результате применения одного из оснований освобождения от уголовной ответственности происходит эффективное преду-

[136] Уголовное право Российской Федерации. Общая часть: учебник для вузов / Н. Н. Белокобыльский, Г. И. Богуш, Г.Н. Борзенков и др...

преждение преступлений (в рамках как общей, так и частной превенции). Часто, наоборот, применение таких оснований влечет за собой формирование в обществе ощущения вседозволенности, бездеятельности органов государственной власти, снижает веру в неотвратимость наказания.

Нельзя говорить и об успешном исправлении лица, освобожденного от уголовной ответственности. То снисхождение, которое государство проявляет к виновному, конечно, учитывается им, однако без применения неблагоприятного воздействия на лицо может оказаться малоэффективным.

Говоря о целях освобождения от уголовной ответственности, справедливо указать, что оно преследует цель снижения репрессивного воздействия на виновного в связи с тем, что его целесообразность отсутствует.

Применение любого из оснований освобождения от уголовной ответственности возможно только по решению компетентного органа, оформлено со строгим соблюдением уголовно-процессуальных требований. В настоящее время освобождение от уголовной ответственности возможно только по решению суда или следователя с согласия руководителя следственного органа или дознавателя с согласия прокурора. Положения статей 75, 76, 76.2 УК РФ предполагают, что такое решение является правом, а не обязанностью лица. Большинство специальных видов деятельного раскаяния, предусмотренных примечаниями к статьям Особенной части УК РФ, в императивной форме устанавливаю обязанность освобождения от уголовной ответственности. В настоящее время при наличии фактических оснований для применения указанных норм освобождение от уголовной ответственности применяется всегда.

Применение любого из оснований освобождения от уголовной ответственности не устраняет факта совершения лицом преступления — они не являются реабилитирующими. В свою очередь, освобождение от уголовной ответственности не освобождает от обязанности возместить ущерб, причиненный преступлением.

Подводя итог вышесказанному, следует указать, что освобождение от уголовной ответственности представлено достаточно широким кругом оснований, каждое из которых имеет собственные условия.

2. Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием

В целях минимизации причиненного совершенным преступлением вреда в ст. 75 УК РФ предусмотрены правовые механизмы, стимулирующие лицо, совершившее преступление к позитивному постпреступному поведению. Само определение деятельного раскаяния в уголовном законе отсутствует, однако перечислены условия, необходимые для его применения. Законодатель предусмотрел общее деятельное раскаяние и специальные виды деятельного раскаяния.

Условия общего деятельного раскаяния обозначены в ч. 1 ст. 75 УК РФ, где сказано, что «лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если после совершения преступления добровольно явилось с повинной, способство-

вало раскрытию и расследованию этого преступления, возместило ущерб или иным образом загладило вред, причиненный этим преступлением, и вследствие деятельного раскаяния перестало быть общественно опасным». Для того чтобы лицо было освобождено от уголовной ответственности, необходимо выполнение всех перечисленных выше условий либо тех из них, которые лицо, совершившее преступление, объективно могло выполнить в конкретной ситуации.

Одно из условий применения деятельного раскаяния — совершение преступления определенной категории, а именно преступления небольшой или средней тяжести. В ч. 2 ст. 15 УК РФ сказано, что «преступлениями небольшой тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное настоящим Кодексом, не превышает трех лет лишения свободы». В свою очередь, «преступлениями средней тяжести признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, не превышает пяти лет лишения свободы, и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ», превышает три года лишения свободы» (ч. 3 ст. 15 УК РФ). Отсутствие указание на верхний предел наказания за неосторожные преступления означает, что преступлениями средней тяжести признаются преступления с неограниченным максимальным сроком наказания. Так, в ч. 6 ст. 264 УК РФ в качестве наиболее строгого наказания предусмотрено лишение свободы на срок до девяти лет.

Второе условие устанавливает ограничение применения деятельного раскаяния, согласно которому его применение возможно в отношении только тех лиц, которые совершили преступление впервые. Вместе с тем, совершение преступления впервые не означает, что лицо ранее никогда не совершало преступления. Уголовно-правовое понимание совершения преступления впервые предполагает, что лицо не имеет неснятой или непогашенной судимости. Это также означает и то, что лицо ранее могло совершить преступление, но уголовное дело по нему прекращено в связи с одним из оснований освобождения от уголовной ответственности.

Еще одно условие применения деятельного раскаяния — явка с повинной. Его определение в уголовном законе отсутствует, думается нельзя в полной мере руководствоваться терминологией, предусмотренной ст. 142 УК РФ, где под явкой с повинной фактически подразумевается устное или письменное добровольное сообщение лица о совершенном им преступлении. Пленум Верховного Суда РФ от 22.12.2015 № 58 в постановлении «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания» приводит более точное определение явки с повинной как смягчающего обстоятельства, предусмотренного п. «и» ч. 1 ст. 61 УК РФ: «добровольное сообщение лица о совершенном им или с его участием преступлении, сделанное в письменном или устном виде» (п. 29). Однако и это определение не лишено недостатков. В настоящее время сообщение о явке с повинной может быть сделано гораздо большим количеством способов, чем указано выше. Кроме того, отсутствие указания на адресата такого заявления формально может быть выполнено, например, сообщением любому лицу. В связи с этим под явкой с повинной следует понимать добровольное сообщение лица в орган, уполномоченный принять меру по привлечению его к уголовной ответственности, о совершенном им или с его участием преступле-

нии, сделанное в любой форме, в том числе и через третьих лиц. В свою очередь, это означает, что такое заявление должно быть добровольным, отражать искренние намерения лица изобличить себя.

Следующие условие деятельного раскаяния — способствование раскрытию и расследованию этого преступления. Способствование раскрытию преступления включает в себя сообщение лица о своей роли в преступлении органам дознания или следствия, а также предоставление им иной информации, имеющей значение для изобличения его и его соучастников в содеянном, поиска предмета, орудия или средств совершения преступления, сообщение способов его совершения, обстоятельств, способствующих совершению новых преступлений, и т. д. Активным способствованием расследованию признается добровольное и добросовестное участие во всех необходимых следственных и иных процессуальных действиях, позволяющих документировать и приобщать к уголовному делу необходимую информацию.

Такое условие деятельного раскаяния, как возмещение ущерба, включает в себя предоставление денежной или иной имущественной компенсации потерпевшему или иным лицам, а также государству, которым в результате совершения преступления был причинен ущерб. Кроме того, ущерб может быть возмещен в натуральном виде, например, посредством ремонта поврежденного имущества. При этом возмещение ущерба не должно причинять вреда третьим лицам.

Иное заглаживание вреда, причиненного преступлением, включает в себя предоставление иной, например, моральной компенсации причиненного совершением преступлением вреда.

И возмещение ущерба, и иное заглаживание вреда могут быть произведены как самим виновным, так и другими лицами (даже и без его согласия или просьбы).

Обещания произвести возмещение ущерба или загладить причиненный вред в будущем не являются условиями деятельного раскаяния. Размер возмещения ущерба или заглаживания вреда в уголовном законе не определяются, однако по смыслу закона они должны быть полными.

Обобщающим условием применения деятельного раскаяния является констатация факта, что лицо перестало быть общественно опасным. Это означает, что все обстоятельства позитивного постпреступного поведения лица указывают на то, что оно было максимально активно в минимизации последствий совершенного преступления, и все указывает на то, что в последующем оно преступление не совершит.

В ч. 2 ст. 75 УК РФ предусматривается возможность освобождения от уголовной ответственности по специальным основаниям: «Лицо, совершившее преступление иной категории, освобождается от уголовной ответственности только в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ» (специальные виды деятельного раскаяния).

В отличие от первоначальной редакции УК РФ для применения специальных видов деятельного раскаяния в действующей редакции ч. 2 ст. 75 не указано, что при этом должны обязательно выполняться условия, необходимые для общего деятельного раскаяния. Более того, Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 27.06.2013 № 19 «О применении судами законодательства, ре-

гламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности» прямо указал, что в каждом конкретном виде деятельного раскаяния предусматриваются собственные условия, которые могут быть отличными от таковых в соответствии с ч. 1 ст. 75 УК РФ (п. 7). Кроме того, невозможность выполнения условий специального вида деятельного раскаяния не лишает лицо виновного возможности применения к нему положений ч. 1 ст. 75 УК РФ.

Вместе с тем анализ примечаний к статьям Особенной части УК РФ, в которых указаны условия специальных видов деятельного раскаяния, позволяет констатировать, что данный институт переживает кризис. Например, освобождение от уголовной ответственности, указанное в примечании к ст. 122 УК РФ фактически не соответствует правовой природе деятельного раскаяния, т. к. в нем описаны действия, не являющиеся постпреступными. Есть определенные проблемы с условиями освобождения от уголовной ответственности лица, участвовавшего в подготовке террористического акта. Фактически там описан вариант добровольного активного отказа от совершения преступления. При более детальном анализе обнаруживаются проблемы применения соответствующих примечаний и к другим статьям Особенной части УК РФ.

Итак, деятельное раскаяние является одним из основных оснований освобождения от уголовной ответственности.

3. Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим

Несмотря на то, что норма об освобождении от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим появилась в отечественном уголовном законодательстве только в 1996 г., фактически такое примирение возможно было давно, однако применялось оно в соответствии с нормами не материального, а процессуального права. Советское, а позднее и российское уголовно-процессуальное законодательство предусматривало возможность прекращения уголовного дела частного объявления по заявлению потерпевшего. Вместе с тем освобождение от уголовной ответственности имеет материально-правовую основу.

Как и при освобождении от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим освобождается лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести.

Собственными условиями применения рассматриваемого обстоятельства являются примирение с потерпевшим и заглаживание причиненного ему вреда.

Примирение с потерпевшим означает, что потерпевший принимает решение о том, что он более не имеет претензий к виновному. Мотивы такого решения могут быть различными (от жалости к потерпевшему до искреннего его прощения). В то же время не допускается применение такого примирения при боязни потерпевшего перед возможными противоправными негативными для него действиями виновного.

Вместе с тем закон не допускает освобождения от уголовной ответственности, если отсутствуют объективные обстоятельства, указывающие на наличие позитивного постпреступного поведения виновного «Под заглаживанием вреда для целей ст. 76 УК РФ следует понимать возмещение ущерба, а также иные меры, направленные на восстановление нарушенных в результате преступления прав и законных интересов потерпевшего. Способы заглаживания вреда, а также размер его возмещения определяются потерпевшим» (п. 10 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 № 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»).

Тем самым, освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим возможно только при наличии совокупности вышеуказанных условий.

Главное отличие примирения с потерпевшим от деятельного раскаяния заключается в наличии субъективной, произведенной потерпевшим оценки возможности освобождения от уголовной ответственности лица, виновного в совершении преступления. Государство делегирует часть своих полномочий основной процессуальной фигуре, пострадавшей от совершения преступления. Впрочем, освобождение от уголовной ответственности на условиях, указанных в ст. 76 УК РФ, как и при деятельном раскаянии — право, а не обязанность уполномоченного на то лица.

4. Освобождение от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности

С 2011 г. в РФ реализуется политика по либерализации норм уголовного законодательства, связанного с ответственностью за преступления в сфере экономической деятельности. Существенно снижен размер санкций ряда преступлений, созданы максимально комфортные условия для функционирования бизнеса, государство ограничивает репрессивность собственного аппарата в отношении лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью. Изменения коснулись и оснований освобождения от уголовной ответственности по делам в сфере экономической деятельности — Федеральным законом от 7 декабря 2011 г. № 420-ФЗ в текст УК РФ была введена ст. 76.1 «Освобождение от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности». В статье имеется три части, каждая из которых фактически устанавливает самостоятельное основание освобождения от уголовной ответственности по делам рассматриваемой категории.

Освобождение от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности по рассматриваемым основаниям возможно не по всем составам преступлений, предусмотренным главой 22 УК РФ, а только по тем из них, которые прямо перечислены в частях 1—3 указанной статьи.

Часть 1 ст. 76.1 УК РФ устанавливает, что «лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное ст. 198—199.1, 199.3, 199.4 УК РФ, освобождается от уголовной ответственности, если ущерб, причиненный бюджетной системе Российской Федерации в результате преступления, возмещен в полном объеме».

Обязательными условиями применения данного основания освобождения от уголовной ответственности являются:

1. Совершение преступления впервые (т. е. лицо не имеет неснятой и непогашенной судимости).

2. Совершение преступления, предусмотренного одной из вышеозначенных статей. Указанный перечень условно объединяет так называемые «налоговые преступления», т. е. преступления, связанные с неуплатой налогов, сборов, страховых взносов и других социальных платежей. Отметим, что среди этих преступлений есть преступления различной категории, в том числе и тяжкие.

3. Полное возмещение ущерба, причиненного бюджетной системе РФ. При этом полное возмещение ущерба предполагает выплату не только сумм соответствующих налогов, сборов и платежей, но также и недоимок, штрафов, пени. Следует отметить, что такое понимание полного возмещения ущерба шире, чем понимание ущерба в соответствии с гражданским законодательством. Вместе с тем оно обусловлено спецификой налоговых отношений государства с субъектами экономической деятельности.

В ч. 2 ст. 76.1 УК РФ сказано, что «лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное ст. 170.2, ч. 1 ст. 171, частями 1 и 1.1 ст. 171.1, ч. 1 ст. 172, статьями 176, 177, ч. 1 ст. 178, частями 1—3 ст. 180, частями 1 и 2 ст. 185, ст. 185.1, ч. 1 ст. 185.2, ч. 1 ст. 185.3, ч. 1 ст. 185.4, ч. 1 ст. 185.6, ч. 1 ст. 191, ст. 192, частями 1 и 1.1 ст. 193, частями 1 и 2 ст. 194, статьями 195—197 и 199.2 УК РФ, освобождается от уголовной ответственности, если возместило ущерб, причиненный гражданину, организации или государству в результате совершения преступления, и перечислило в федеральный бюджет денежное возмещение в размере двукратной суммы причиненного ущерба, либо перечислило в федеральный бюджет доход, полученный в результате совершения преступления, и денежное возмещение в размере двукратной суммы дохода, полученного в результате совершения преступления, либо перечислило в федеральный бюджет денежную сумму, эквивалентную размеру убытков, которых удалось избежать в результате совершения преступления, и денежное возмещение в размере двукратной суммы убытков, которых удалось избежать в результате совершения преступления, либо перечислило в федеральный бюджет денежную сумму, эквивалентную размеру совершенного деяния, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ, и денежное возмещение в двукратном размере этой суммы».

Данное основание освобождения от уголовной ответственности имеет следующие обязательные условия:

1. Совершение преступления впервые.

2. Совершение преступления из указанного перечня. Указанный перечень объединяет достаточно большую и разнородную группу преступлений, разных по объекту преступления, способу совершения, категории и т. д. Есть среди перечисленных преступлений и тяжкие.

3. Возмещение причиненного совершением преступления гражданину, организации или государству ущерба.

4. Совершение одного или нескольких действий (в зависимости от конкретного совершенного преступления):

4.1. Перечисление в федеральный бюджет денежного возмещения в размере двукратной суммы причиненного ущерба.

4.2. Перечисление в федеральный бюджет дохода, полученного в результате совершения преступления, и денежного возмещения в размере двукратной суммы дохода, полученного в результате совершения преступления.

4.3. Перечисление в федеральный бюджет денежной суммы, эквивалентной размеру убытков, которых удалось избежать в результате совершения преступления, и денежного возмещения в размере двукратной суммы убытков, которых удалось избежать в результате совершения преступления.

4.4. Перечисление в федеральный бюджет денежной суммы, эквивалентной размеру совершенного деяния, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ, и денежного возмещения в двукратном размере этой суммы.

В ч. 3. ст. 76^1 УК РФ предусматривается еще одно основание освобождения от уголовной ответственности по преступлениям в сфере экономической деятельности: «Лицо освобождается от уголовной ответственности при выявлении факта совершения им до 1 января 2015 года либо до 1 января 2018 года деяний, содержащих признаки составов преступлений, предусмотренных ст. 193, частями 1 и 2 ст. 194, статьями 198, 199, 199.1, 199.2 УК РФ, при условии, если это лицо является декларантом или лицом, информация о котором содержится в соответствующей специальной декларации, поданной в соответствии с Федеральным законом «О добровольном декларировании физическими лицами активов и счетов (вкладов) в банках и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», и если такие деяния связаны с приобретением (формированием источников приобретения), использованием либо распоряжением имуществом и (или) контролируемыми иностранными компаниями, информация о которых содержится в соответствующей специальной декларации, и (или) с открытием и (или) зачислением денежных средств на счета (вклады), информация о которых содержится в соответствующей специальной декларации. В этом случае не применяются положения частей первой и второй ст. 76.1 УК РФ в части возмещения ущерба, перечисления в федеральный бюджет денежного возмещения и полученного дохода».

Данное основание освобождения от уголовной ответственности имеет следующие условия для применения:

1. Совершение деяний, содержащих признаки составов преступлений, предусмотренных ст. 193, частями 1 и 2 ст. 194, статьями 198, 199, 199.1, 199.2 УК РФ.

2. Совершение этих деяний до 1 января 2015 г. либо до 1 января 2018 г.

3. Лицо должно быть декларантом или лицом, информация о котором содержится в соответствующей специальной декларации, поданной в соответствии с Федеральным законом «О добровольном декларировании физическими лицами активов и счетов (вкладов) в банках и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

4. Деяния должны быть связаны с приобретением (формированием источников приобретения), использованием либо распоряжением имуществом и (или) контролируемыми иностранными компаниями, информация о которых содержится в соответствующей специальной декларации, и (или) с открытием и (или) зачислением денежных средств на счета (вклады), информация о которых содержится в соответствующей специальной декларации.

5. Закон устанавливает «антиусловие», предполагающее, что возмещения ущерба, перечисления в федеральный бюджет денежного возмещения и полученного дохода в результате совершения одного из преступлений, указанных в перечнях, предусмотренных частями 1 и 2 ст. 76.1 УК РФ, не требуется.

Следует помнить, что у ряда статей главы 22 имеются примечания, в которых описаны специальные виды деятельного раскаяния. В том случае, если лицо не выполнило условия, указанные в соответствующих примечаниях, оно может быть освобождено по одному из оснований, указанных в ст. 76.1, а если не выполнило и их, то по основаниям ч. 1 ст. 75 УК РФ.

Подводя итоги анализу содержания оснований освобождения от уголовной ответственности по преступлениям в сфере экономической деятельности, следует отметить, что законодатель предусмотрел их, а также сформулировал условия их применения, исходя из специфики преступлений в сфере экономической деятельности, специфики конкретных составов преступлений, а также задач, которые общество ставит перед экономическим сообществом, постаравшись обеспечить баланс между экономическими интересами и созданием здоровой экономической среды, отделенной от криминала.

5. Освобождение от уголовной ответственности в связи с назначением судебного штрафа

Федеральным законом от 03.07.2016 № 323-ФЗ введена ст. 76.2 УК РФ, которая устанавливает условия применения нового для отечественного уголовного законодательства основания освобождения от уголовной ответственности: «Лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождено судом от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа в случае, если оно возместило ущерб или иным образом загладило причиненный преступлением вред».

Это основание, фактически являясь специальным видом деятельного раскаяния, предполагает следующие условия его применения:

1. Совершение преступления впервые.

2. Совершенное преступление должно быть небольшой или средней тяжести.

3. Лицо возместило ущерб или иным образом загладило причиненный преступлением вред. Содержание вышеуказанных условий аналогично таковому для деятельного раскаяния.

4. Лицу назначен судебный штраф. Сам по себе судебный штраф является иной мерой уголовно-правового характера. Порядок его назначения и выплаты,

размеры, ответственность за уклонение от его уплаты устанавливаются в главе 15.2 УК РФ.

6. Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности

Законодатель предусмотрел возможность освобождения от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности (ст. 78 УК РФ). Сущность данного основания заключается в том, что по прошествии определенного времени с момента совершения преступления, если при этом не было оснований, по которым течение сроков давности прекращается или приостанавливается, виновный к уголовной ответственности не привлекается.

Данное основание имеет более чем двухсотлетнюю историю. Начиная с манифеста от 17 марта 1775 г., данное основание предусматривалось во всех источниках российского, а позднее и советского уголовного права. При этом подход к условиям данного основания менялся, в частности, в уголовном законодательстве РСФСР обстоятельствами, приостанавливающими течение сроков давности, указывалось совершение нового преступления. В настоящее время по каждому преступлению сроки давности исчисляются самостоятельно.

Закон устанавливает следующие условия для применения рассматриваемого основания освобождения от уголовной ответственности:

1. Истечение с момента совершения преступления определенного времени. Конкретный период времени связан с категорией совершаемого преступления, закон устанавливает следующие сроки:

1.1. Два года после совершения преступления небольшой тяжести.

1.2. Шесть лет после совершения преступления средней тяжести.

1.3. Десять лет после совершения тяжкого преступления.

1.4. Пятнадцать лет после совершения особо тяжкого преступления.

2. Отсутствие оснований, по которым течение вышеуказанных сроков приостанавливается: уклонение лица от следствия либо от уплаты судебного штрафа. Лицо считается уклоняющимся от следствия в том случае, если в отношении него (либо в отношении неустановленного лица) возбуждено уголовное дело, но оно не участвует в необходимых следственных и иных процессуальных действиях, имея на это возможность. Течение сроков давности возобновляется с момента явки с повинной или обнаружения лица. Уклонение от уплаты судебного штрафа означает, что к лицу применено основание освобождения от уголовной ответственности — судебный штраф, но оно не выплачивает необходимые суммы в его рамках.

3. Совершение лицом преступления, за исключением преступлений, предусмотренных статьями 205, 205.1, 205.3, 205.4, 205.5, частями 3 и 4 ст. 206, частью 4 ст. 211, статьями 353, 356, 357, 358, 361 УК РФ, а равно преступлений, предусмотренных статьями 277, 278, 279 и 360 УК РФ, сопряженных с осуществлением террористической деятельности. По данным преступлениям сроки давности не применяются.

Кроме того, если лицо совершило преступление, за которое предусмотрено наказание в виде смертной казни, вопрос о сроках давности решается судом в каждом конкретном случае отдельно. Если при этом суд примет решение о неприменении сроков давности, то смертная казнь и пожизненное лишение свободы в таком случае не применяются.

Итак, в уголовном законе в предусмотрены механизмы освобождения от уголовной ответственности. Это подчеркивает его гуманистическую направленность, стимулирует виновных к позитивной постпреступной деятельности, позволяет экономить уголовно-правовую репрессию. В главе 11 УК РФ в качестве таких оснований предусмотрены деятельное раскаяние, примирение с потерпевшим, освобождение от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности, а также в связи с применением судебного штрафа, истечением сроков давности преступления. Кроме того, при наличии специальных оснований деятельного раскаяния, предусмотренных примечаниями к статьям Особенной части УК РФ, лицо также может быть освобождено от уголовной ответственности.

Каждое из вышеперечисленных оснований имеет собственные условия, в соответствии с которыми оно применяется.

Лекция 20.
ОСВОБОЖДЕНИЕ ОТ НАКАЗАНИЯ

Вопросы:

1. Понятие и виды освобождения от наказания.
2. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания.
3. Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания.
4. Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки.
5. Освобождение от наказания в связи с болезнью.
6. Отсрочка отбывания наказания.
7. Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора.

1. Понятие и виды освобождения от наказания

Освобождение от наказания как уголовно-правовой институт представляет собой гарантию реализации принципа справедливости и гуманизма в уголовном законе. Дифференцированный подход к ответственности лиц, совершивших преступления, обеспечивает достижение цели исправления и предупреждения новых преступлений.

Уголовный закон содержит указание на возможность (а в отдельных случаях обязанность) освобождения лица от назначения наказания в принципе, от реального его отбывания, а также досрочно от дальнейшего отбывания назначенного приговором суда наказания.

Правом освобождения от наказания обладает только суд, за исключением случаев освобождения в силу акта амнистии или помилования.

Освобождение от наказания становится возможным или обязательным ввиду нецелесообразности или невозможности назначения или исполнения наказания, поскольку лицо или совершенное им деяние утратили общественную опасность, либо степень таковой значительно уменьшена. Также основанием освобождения от наказания по общему правилу является ухудшение состояния здоровья лица, совершившего преступление. Кроме того, для применения данного уголовно-правового института возможны иные законные основания.

Подобный подход законодателя оправдан с позиции достижения цели исправления лица, совершившего преступление, осознания им неправомерности собственных действий и вины в содеянном, а также с позиции демонстрации государством доверия к своим гражданам.

Освобождение от наказания имеет социальное и юридическое значение.

Первое заключается в рациональном распределении мер уголовной репрессии, стимулировании лица к его дальнейшему исправлению, а также исключении случаев назначения наказания, когда оно нецелесообразно.

Юридическое значение состоит в том, что все правовые последствия совершенного лицом преступления аннулируются. По общему правилу лицо, освобожденное от наказания, считается не имеющим судимости (ч. 2 ст. 86 УК). Исключение составляют случаи условного освобождения, при котором судимость погашается только по истечении испытательного срока.

Уголовным законом предусматривается несколько различных видов освобождения от наказания:

1) условно-досрочное освобождение от отбывания наказания (ст. 79);

2) освобождение от наказания в связи с изменением обстановки (ст. 80.1);

3) замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 80);

4) освобождение от наказания в связи с болезнью (ст. 81);

5) отсрочка отбывания наказания (ст. 82);

6) отсрочка отбывания наказания больным наркоманией (ст. 82.1);

7) освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора (ст. 83);

8) освобождение от наказания на основании актов амнистии или помилования (ст. 84 и 85);

9) освобождение от наказания в силу изменения уголовного закона (ст. 10);

10) освобождение несовершеннолетнего от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия либо с помещением в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение (ст. 92 УК РФ).

Основания классификации видов освобождения от наказания различны.

По степени предопределенности освобождение от наказания может быть обязательным и факультативным. Так, например, к обязательным видам отно-

сится освобождение от наказания в связи с болезнью, с изменением обстановки, с истечением сроков давности обвинительного приговора суда.

В зависимости от наличия обязанностей, наложенных на лицо, освобожденное от наказания, а также наличия возможности последующей отмены такого освобождения в случае неисполнения обязанностей и несоблюдения ограничений, оно может быть условным или безусловным. К условным относятся условно-досрочное освобождение от отбывания наказания и отсрочка отбывания наказания. Другие перечисленные в законе виды освобождения от наказания носят безусловный характер и не подлежат отмене (кроме освобождения по болезни, которое имеет специфическую юридическую природу).

2. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания

Возможность условно-досрочного освобождения закреплена в ст. 79 Уголовного кодекса РФ. Законодатель предусмотрел такую норму ввиду возможного исправления лица, к которому применяется назначенное судом наказание, до полного отбытия им наказания. Справедливость этого положения бесспорна, поскольку в случае продолжения применения наказания к исправившемуся лицу возникает опасность обратного эффекта.

Таким образом, условно-досрочное освобождение представляет собой средство поощрения лиц, доказавших свое исправление, а кроме того, является стимулом для других осужденных к примерному поведению.

К основаниям применения условно-досрочного освобождения относится отбывание лицом одного из видов наказания (содержание в дисциплинарной воинской части, принудительные работы, лишение свободы); нецелесообразность дальнейшего отбывания наказания лицом, вставшим на путь исправления; фактическое отбытие осужденным установленных уголовным законом сроков наказания.

Для применения условно-досрочного освобождения лицо должно отбыть:

— не менее одной трети срока наказания, назначенного за преступление небольшой или средней тяжести;

— не менее половины срока наказания, назначенного за тяжкое преступление;

— не менее двух третей срока наказания, назначенного за особо тяжкое преступление, а также к лицу, ранее условно-досрочно освобождавшемуся, если условно-досрочное освобождение было отменено по основаниям, предусмотренным ч. 7 ст. 79 УК;

— не менее трех четвертей за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, а равно за тяжкие и особо тяжкие преступления, связанные с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, а также за преступления, предусмотренные ст.ст. 205, 205^{1}, 205^{2}, 205^{3}, 205^{4}, 205^{5}, 210, 361 УК РФ;

— не менее четырех пятых срока наказания, назначенного за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста;

— не менее 25 лет лишения свободы, если лицо отбывало пожизненное лишение свободы.

Фактически отбытый осужденным срок лишения свободы не может быть менее шести месяцев.

Для применения условно-досрочного освобождения суд должен признать нецелесообразность полного отбытия лицом наказания ввиду его исправления.

В рамках условно-досрочного освобождения, суд вправе возложить на осужденного выполнение ряда обязанностей для исполнения в течение испытательного срока. К таковым уголовный закон относит обязанность 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.

Перечень обязанностей не является исчерпывающим. Суд, в зависимости от обстоятельств, по собственному усмотрению может назначить условно-досрочно освобожденному лицу иные обязанности.

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

Условно-досрочное освобождение может быть отменено судом при наступлении определенных обстоятельств, перечисленных в уголовном законе (ч. 7 ст. 79 УК), наступивших в течение испытательного срока:

— если условно освобожденный совершил нарушение общественного порядка, за которое на него было наложено административное взыскание, или злостно уклонялся от исполнения обязанностей, возложенных на него судом при применении условно-досрочного освобождения, а равно от назначенных судом принудительных мер медицинского характера, суд по представлению органов, осуществляющих контроль за поведением условно-досрочно освобожденного, может постановить об отмене условно-досрочного освобождения и исполнении оставшейся неотбытой части наказания;

— в случае совершения преступления по неосторожности либо умышленного преступления небольшой или средней тяжести, вопрос об отмене либо о сохранении условно-досрочного освобождения решается судом;

— при совершении тяжкого или особо тяжкого преступления, суд назначает ему наказание по совокупности приговоров (в соответствии со ст. 70 УК). По тем же правилам назначается наказание в случае совершения преступления по неосторожности, если суд отменил условно-досрочное освобождение.

3. Замена неотбытой части наказания более мягким видом аказания

В случае если осужденный встал на путь исправления, вместе с тем достижение цели исправления невозможно без дальнейшего отбывания наказания и осужденный все же нуждается в контроле, хотя и менее строгом, суд вправе решить вопрос о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания в соответствии со ст. 80 УК РФ. Основаниями такой замены являются:

— отбывание лицом наказания в виде содержания в дисциплинарной воинской части, принудительных работ или лишения свободы;

— примерное поведение осужденного;

— нецелесообразность дальнейшего отбывания им наказания;

— фактическое отбытие осужденным к лишению свободы установленного законом срока.

В случае совершения преступления небольшой или средней тяжести осужденному необходимо отбыть не менее одной трети срока наказания, тяжкого преступления — не менее половины срока наказания, особо тяжкого преступления — не менее двух третей срока наказания.

За совершение преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, а также преступления, предусмотренного ст. 210 УК РФ осужденному для возникновения основания замены неотбытой части наказания более мягким видом надлежит реально отбыть не менее трех четвертей срока лишения свободы.

При совершении преступлений против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста, необходимый срок реального лишения свободы должен составить не менее четырех пятых от назначенного срока.

При замене суд может избрать любой более мягкий вид наказания в соответствии с видами наказаний, указанными в статье 44 УК РФ, в пределах, предусмотренных для каждого вида наказания.

4. Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки

Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки заключается в том, что осужденному за совершение преступления не назначается наказание ввиду появления факторов, исключающих общественную опасность лица или совершенного им преступления.

Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки относится к числу обязательных и безусловных оснований освобождения от наказания, регламентируется ст. 80^1 УК. Если судом будет установлено одно из двух оснований, предусмотренных данной нормой, то безусловной его обязанностью станет освобождение лица, совершившего преступление, от наказания без предъявления к последнему каких-либо требований.

Для применения рассматриваемого вида освобождения от наказания необходимо наличие условия, состоящего в совершении впервые преступления небольшой или средней тяжести.

Основаниями освобождения от наказания в связи с изменением обстановки служат:

— утрата общественной опасности деяния вследствие изменения обстановки;

— утрата общественной опасности лица, совершившего преступление, вследствие изменения обстановки.

Указанные основания являются альтернативными, в связи с чем освобождение от наказания возможно при наличии хотя бы одного из них.

Утрата общественной опасности деяния заключается в возникновении изменений в социально-экономической, политической и других сферах жизни общества в целом, отдельного региона или местности, свидетельствующих о неспособности лица в новых условиях причинить существенный вред охраняемым уголовным законом общественным отношениям (например, экономические реформы, изменение правового режима территорий, считавшихся на момент совершения преступления заповедником или заказником, отмена чрезвычайного или военного положения, снятие грифа секретности с документа и т. п.).

Изменение обстановки следует отличать от декриминализации преступления, предусмотренной ст. 10 УК РФ. В случае декриминализации речь идет об утрате общественной опасности деяния в целом, а не применительно к конкретному случаю. Хотя декриминализация деяний социально обусловлена, вместе с тем, она вызвана отсутствием потребности в защите конкретного объекта от посягательств в связи с исчезновением этого объекта или невозможностью совершения деяния.

Утрата общественной опасности лица, совершившего преступление, обусловлена изменениями в жизни или субъективных качествах данного лица, свидетельствующих о нецелесообразности применения к нему наказания (призыв на действительную военную службу, подвиг, тяжелую болезнь, вступление в брак, рождение ребенка, изменение места работы или места жительства и др.).

5. Освобождение от наказания в связи с болезнью

Статья 81 УК РФ предусматривает три основания освобождения от наказания: а) психическое расстройство; б) заболевание иной тяжелой болезнью; в) заболевание военнослужащих, делающее их негодными к военной службе.

Согласно ч. 1 ст. 81 УК РФ лицо, у которого после совершения преступления наступило психическое расстройство, лишающее его возможности осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, освобождается от наказания, а лицо, отбывающее наказание, освобождается от дальнейшего его отбывания.

Основанием освобождения от наказания в данном случае является отсутствие возможности исправления таких лиц из-за их неспособности осознавать

характер и общественную опасность своих действий или руководить ими. В подобной ситуации данные лица утрачивают способность объективно воспринимать принудительный характер и исправительно-воспитательный смысл применяемых к ним мер государственного принуждения.

В случае если психическое расстройство наступает до вынесения приговора или до его обращения к исполнению, лицо, совершившее преступление, освобождается либо от назначения наказания, либо от его отбывания.

Если же психическое расстройство наступило во время отбывания осужденным наказания, лицо подлежит освобождению от дальнейшего отбывания наказания.

В обоих случаях лицу на основании п. «б» ч. 1 ст. 97 УК РФ могут быть назначены принудительные меры медицинского характера, предусмотренные ст. 99 УК РФ.

Данный вид освобождения от наказания при наступлении указанных случаев обязателен. Суд не может решать вопрос по собственному усмотрению. При освобождении от наказания по данному основанию не учитывается категория преступления, фактически отбытая часть наказания, а также иные обстоятельства, в обязательном порядке учитываемые в иных случаях освобождения от наказания.

В соответствии с ч. 2 ст. 81 УК РФ лицо, заболевшее после совершения преступления не психической, а иной тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания, может быть освобождено судом от отбывания наказания. Решающими факторами в данном случае будут являться вид наказания и характер болезни.

Освобождение от наказания в связи с болезнью относится к факультативным видам. Судом учитывается тяжесть совершенного преступления, степень исправления осужденного, срок отбытого наказания, а также то, в какой мере болезнь препятствует отбыванию назначенного наказания.

Освобождение от наказания в связи с психическим расстройством или заболеванием иной тяжелой болезнью не является окончательным. В соответствии с ч. 4 ст. 81 УК эти лица в случае их выздоровления могут подлежать наказанию, если не истекли сроки давности, предусмотренные ст. 78 и 83 УК.

Согласно ч. 3 ст. 81 УК военнослужащие, отбывающие арест либо содержание в дисциплинарной воинской части, освобождаются от дальнейшего отбывания наказания в случае заболевания, делающего их негодными к военной службе. Основанием освобождения военнослужащих от дальнейшего отбывания наказания является невозможность исполнения наказания, связанного со строгой изоляцией, или с выполнением воинских обязанностей в специфических условиях дисциплинарной воинской части, или с ограничениями по военной службе, если осужденный утратил статус военнослужащего. С учетом состояния здоровья, тяжести совершенного преступления, личности осужденного и его поведения во время отбывания наказания неотбытая часть может быть заменена более мягким видом наказания, в случае нецелесообразности освобождения военнослужащего от дальнейшего отбывания наказания, определяемой судом по собственному усмотрению.

Указанный вид освобождения является обязательным и не подлежит отмене.

6. Отсрочка отбывания наказания

Отсрочка отбывания наказания предусмотрена в ст.ст. 82 и 82^1 УК РФ.

Ст. 82 УК РФ предоставляет право отсрочки беременной женщине, женщине, имеющей ребенка в возрасте до 14 лет, мужчине, имеющему ребенка в возрасте до 14 лет и являющемуся единственным родителем.

Основаниями применения такого вида освобождения служат:

— нецелесообразность дальнейшего отбывания наказания;

— ходатайство органа, исполняющего наказание, перед судом об отсрочке отбывания наказания до достижения ребенком четырнадцати лет.

Условия применения отсрочки:

— беременность осужденной женщины или наличие у нее детей в возрасте до четырнадцати лет;

— наличие у мужчины детей в возрасте до четырнадцати лет, при условии, что он является единственным родителем;

— факт осуждения лица, кроме осужденных к ограничению свободы, к лишению свободы на срок свыше пяти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности.

При их наличии суд может (т. е. это право суда) отсрочить отбывание наказания до достижения ребенком возраста четырнадцати лет.

Отмена отсрочки отбывания наказания (ч. 2, 3, 4 ст. 82 УК).

Основания отмены:

— уклонение от воспитания ребенка (после предупреждения, объявленного органом, осуществляющим контроль за поведением осужденной);

— отказ от ребенка.

В двух перечисленных случаях суд, по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением осужденной, может отменить отсрочку отбывания наказания и направить осужденного для отбывания наказания, назначенного в обвинительном приговоре.

По достижении ребенком четырнадцатилетнего возраста суд принимает одно из следующих решений:

— может освободить осужденного от отбывания наказания или оставшейся части наказания;

— может заменить оставшуюся часть наказания более мягким видом наказания.

В случае совершения осужденным нового преступления суд назначает ему наказание по совокупности приговоров в соответствии со ст. 70 УК.

Отсрочка отбывания наказания больным наркоманией — временное условное неприменение назначенного судом наказания к указанной категории лиц.

Основание отсрочки — признание лица больным наркоманией.

Условия отсрочки:

— осуждение к лишению свободы;

— совершение впервые преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 228, ч. 1 ст. 231 и ст. 233 УК РФ;

— изъявление виновным желания добровольно пройти курс лечения от наркомании, а также медико-социальную реабилитацию.

При наличии указанных основания и условий суд может отсрочить отбывание наказания в виде лишения свободы до окончания лечения и медико-социальной реабилитации, но не более чем на пять лет.

Последствия негативного поведения осужденного, признанный больным наркоманией, отбывание наказания которому отсрочено, в период отсрочки:

— в случае отказа от прохождения курса лечения от наркомании, а также медико-социальной реабилитации или уклонения от лечения после предупреждения, объявленного органом, осуществляющим контроль за поведением осужденного, — суд по представлению этого органа отменяет отсрочку отбывания наказания и направляет осужденного для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда.

— в случае совершения нового преступления суд отменяет отсрочку отбывания наказания, назначает ему наказание по правилам, предусмотренным ст. 70 УК РФ, и направляет осужденного в место, назначенное в соответствии с приговором суда

В случае установления судом факта совершения осужденным, признанным больным наркоманией, отбывание наказания которому отсрочено, преступления, не указанного в части первой настоящей статьи, суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением осужденного, отменяет отсрочку отбывания наказания, назначает наказание по правилам, предусмотренным ч. 5 ст. 69 УК РФ, и направляет осужденного для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда.

После прохождения курса лечения от наркомании и медико-социальной реабилитации и при наличии объективно подтвержденной ремиссии, длительность которой после окончания лечения и медико-социальной реабилитации составляет не менее двух лет, суд освобождает осужденного, признанного больным наркоманией, от отбывания наказания или оставшейся части наказания.

7. Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора

Освобождение от отбывания наказания по данному основанию — обязанность суда.

Основания освобождения:

а) утрата или значительное уменьшение общественной опасности личности осужденного по истечении установленного законом срока;

б) фактическое истечение следующих сроков, т. е. если обвинительный приговор суда не был приведен в исполнение в следующие сроки со дня его вступления в законную силу:

— 2 года — при осуждении за преступление небольшой тяжести;

— 6 лет — при осуждении за преступление средней тяжести;

— 10 лет — при осуждении за тяжкое преступление;

— 15 лет — при осуждении за особо тяжкое преступление.

По истечении вышеуказанных сроков обвинительный приговор суда не приводится в исполнение. Так, в случае наступления болезни сразу после совершения преступления сроки давности исполнения обвинительного приговора суда могут истечь в период болезни. Освободить лицо от наказания по данному основанию может только суд путем вынесения определения о неприведении приговора в исполнение.

Также только судом решается вопрос о применении сроков давности к лицу, осужденному к смертной казни или пожизненному лишению свободы. В случае неприменения сроков давности указанные виды наказаний заменяются лишением свободы на определенный срок.

Сроки давности не применяются к лицам, осужденным за совершение преступлений против мира и безопасности человечества, предусмотренных ст. ст. 353, 356, 357, 358 УК РФ.

В зависимости от объективных обстоятельств, субъективных качеств осужденного, признания или непризнания им своей вины в содеянном и готовности исправиться, а также с учетом состояния здоровья осужденного суд вправе, а в ряде случаев обязан, освободить лицо от дальнейшего отбывания наказания в соответствии с основаниями, предусмотренными уголовным законом. Указанная возможность воплощает в себе принцип справедливости и гуманизма, а также обеспечивает дифференцированный подход к осужденным.

Лекция 21.
АМНИСТИЯ. ПОМИЛОВАНИЕ. СУДИМОСТЬ

Вопросы:

1. Понятие, значение и правовые последствия амнистии.
2. Понятие, значение и правовые последствия помилования.
3. Понятие и значение судимости. Погашение и снятие судимости.

1. Понятие, значение и правовые последствия амнистии

Институт амнистии в уголовном праве Российской Федерации был и есть предметом пристального влияния не только российского законодателя. Исследованию данного института были посвящены работы таких выдающихся ученых, как: Н. Д. Дурманов, О. С. Зельдова, В. Е. Квашис, В. А Якушин, С. Г. Келина, С. И. Комарицкий, И. Л. Марогулова, А. С. Михлин и др.

Данный институт основывается на нормах конституционного, уголовно-исполнительного, уголовно-процессуального и уголовного права. Это комплексный институт, который может применяться на различных стадиях реализации

уголовной ответственности, а также предусматривает различные варианты улучшения положения лиц, совершивших противоправное деяние.

Порядок объявления и правовые последствия такого института уголовного права, как амнистия, закреплены в ст. 84 Уголовного кодекса РФ. Статья 103 Конституции РФ говорит о том, что право на издание акта амнистии имеет Государственная Дума Федерального Собрания РФ.

Также, в ст. 89 Конституции РФ говорится, о том, что Президент Российской Федерации «осуществляет помилование», пункт «ж» части 1 статьи 103 указывает, что к ведению Государственной Думы относится «объявление амнистии», кроме того, в соответствии с пунктом «о» ст. 71, амнистия находится в исключительном ведении РФ.

Само слово «амнистия» происходит от греческого слова amnestia, что означает забвение, прощение. По мнению ученых, амнистия существует уже более двух тысячелетий. В античные времена термином «амнистия» обозначалось примирение после войны или внутренних раздоров, когда имеющиеся жалобы и выдвинутые требования не рассматривались, судопроизводство приостанавливалось, вынесенное наказание отменялось.

Позднее амнистии стало придаваться более узкое значение. В советское время в русском языке появилось ограничительное толкование понятия «амнистия». Например, С. И. Ожегов разъяснял его как «частичное или полное освобождение от судебного наказания, производимое верховной властью»[137].

В то же время, в уголовно-правовой науке справедливо отмечается, что амнистия может касаться не только преступлений, но и других правонарушений (административных, дисциплинарных).

В современном мире, данное понятие трактуется по-разному. По мнению доктора юридических наук, заслуженного юриста РФ А. В. Бриллиантова, понятие «амнистия» следует трактовать следующим образом «…амнистия есть форма государственного прощения лиц, совершивших преступления»[138]. Другого мнения придерживается заслуженный деятель науки РФ, доктор юридических наук, профессор А. И. Рарог: по его мнению, «амнистия — это прощение правонарушителя, либо проявление к нему целесообразной милости, выраженной в акте органа государственной власти»[139]. Данного понятия придерживается большинство научных деятелей.

Согласно ч. 1 ст. 84 УК РФ, амнистия объявляется в отношении индивидуально не определенного круга лиц. Данное положение говорит о том, что в постановлении об амнистии указываются лица, к которым применяется амнистия, условия ее применения, а также перечень лиц, на которых она не распространяется. В постановлении указываются органы, на которые возложено исполнения акта амнистии, разъясняются термины и положения документа. В преамбуле постановления указывается, как правило, принцип гуманизма для обос-

---

[137] *С. И. Ожегов*. Словарь русского языка: 52 872 слова, изд. 6-е, стер. М.: Сов. энцикл., 1964. 900 с.

[138] *Бриллиантов А. В.* Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) / А. В. Бриллиантов, Г. Д. Долженкова, Я. Е. Иванова и др. М.: Изд-во Проспект, 2010.

[139] Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации. 2-е изд., перераб. и доп. / Отв. ред. *А. И. Рарог*. М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2014.

нованности его объявления. Но там не содержится указания на его применение к конкретным физическим лицам.

Акт амнистии распространяется на целые категории лиц, совершивших преступления. Так, допустим, акт амнистии может быть обращен к женщинам, несовершеннолетним лицам, мужчинам старше 60 лет, участникам Великой Отечественной войны, инвалидам I или II группы, и т. д. Данный признак рассматриваемого института отграничивает его от помилования, которое как раз адресуется конкретному осужденному.

Российское уголовное законодательство не устанавливает конкретные критерии для лиц, в отношении которых принимается акт амнистии. При создании постановления об акте амнистии в него могут включаться, как было указано ранее, различные категории лиц.

Так, например, при создании акта амнистии в 2015 г. были амнистированы такие лица, как:

1) принимавшие участие в боевых действиях по защите Отечества, и приравненных к ним лиц;

2) выполнявшие воинский либо служебный долг в Афганистане или других государствах, где велись боевые действия;

3) награжденные государственными наградами СССР и (или) Российской Федерации;

4) военнослужащие, сотрудники органов внутренних дел Российской Федерации, участвовавших в выполнении задач в условиях вооруженного конфликта в Чеченской Республике и в ходе контртеррористических операций на территории Северо-Кавказского региона;

5) лица, принимавшие участие в ликвидации последствий катастрофы на Чернобыльской АЭС, а также лиц, подвергшихся воздействию радиации вследствие этой катастрофы;

6) несовершеннолетние;

7) женщины, имеющие несовершеннолетних детей и (или) детей-инвалидов, беременные женщины, за исключением совершивших преступление в отношении несовершеннолетних;

8) одинокие мужчины, имеющих несовершеннолетних детей и (или) детей-инвалидов, за исключением совершивших преступление в отношении несовершеннолетних;

9) мужчины старше 55 лет и женщины старше 50 лет;

10) инвалиды I или II группы[140].

Условием применения акта амнистии является совершение преступления до вступления акта в силу. При длящихся преступлениях необходимо принимать во внимание момент совершения последнего преступного деяния, который должен иметь место до вступления акта в силу.

Основаниями для принятия решения о применении акта амнистии могут быть различные обстоятельства. Например, такие как:

1) форма вины;

---

[140] Об объявлении амнистии в связи с 70-летием Победы в Великой Отечественной войне 1941—1945 годов: пост. Гос. думы Федер. собр. Рос. Федерации от 24 апр. 2015 г. № 6576-6 ГД [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/70889670/ (дата обращения: 20.04.2018).

2) категория преступления;

3) осуждение впервые;

4) осуждение к лишению свободы на определенный срок;

5) осуждение к наказаниям не связанным с лишением свободы;

6) применение условного осуждения;

7) применение отсрочки отбывания наказания[141].

Процесс реализации права государства на освобождение от уголовной ответственности вследствие акта амнистии не должен ограничивать конституционные права человека и гражданина, закрепленные в статье 52 Конституции РФ, которая гласит, о том, что «потерпевший имеет право на доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба». Таким образом, лицо, освобожденное от уголовной ответственности, должно возместить вред, который был причинен его противоправными действиями.

Лица, в отношении которых был издан акт об амнистии, освобождаются от основного и дополнительного наказания, если оно не исполнено до дня вступления акта амнистии в силу.

Если к лицу была применена принудительная мера медицинского характера для излечения от алкоголизма, наркомании или токсикомании, а также от венерических заболеваний, то акт амнистии применяется при наличии необходимых оснований только по окончании курса лечения.

Также вышеуказанный акту амнистии 2015 г. не распространяет свое действие на:

1) осужденных, признанных в соответствии с Уголовным кодексом РСФСР особо опасными рецидивистами или совершивших преступления при особо опасном рецидиве в соответствии с Уголовным кодексом Российской Федерации;

2) осужденных, вновь совершивших умышленные преступления в местах лишения свободы;

3) лиц, освобождавшихся после 2005 г. от наказания в порядке помилования или в соответствии с актами об амнистии и вновь совершивших умышленные преступления;

4) осужденных, являющихся злостными нарушителями установленного порядка отбывания наказания[142].

Акт амнистии является бессрочным. Сроки акта указанные в постановлении не определяют пределов его действия во времени. Но, как правило, исполнение акта амнистии необходимо осуществить в шестимесячный срок.

По содержанию данные акты амнистии могут содержать следующие предписания:

1) об освобождении от уголовной ответственности лиц, совершивших преступления;

2) об освобождении лиц, осужденных за совершение преступлений, от наказания или от его дальнейшего отбывания;

3) о сокращении назначенного наказания;

---

[141] См., напр.: там же.

[142] Об объявлении амнистии в связи с 70-летием Победы в Великой Отечественной войне 1941—1945 годов: пост. Гос. думы Федер. собр. Рос. Федерации от 24 апр. 2015 г. № 6576-6 ГД.

4) об освобождении от дополнительного наказания;

5) о замене назначенного наказания более мягким;

6) о снятии судимости.

В уголовном праве акты амнистии условно разделяют на акты широкого применения, относящиеся к значительному числу лиц, и акты, относящиеся к относительно узкому кругу лиц.

Так, к актам амнистии широкого применения можно отнести, например, амнистию 24 декабря 1997 г. Этот акт амнистии освободил от отбывания наказания 400 тыс. условно осужденных лиц, а также лиц, в отношении которых была применена отсрочка исполнения наказания; лиц, осужденных к наказаниям, не связанным с изоляцией от общества и др. Многим осуждённым, отбывающим лишение свободы, были сокращены сроки отбывания данного вида наказаний, а 35 тысяч из них были освобождены из мест лишения свободы[143].

К актам, относящимся к относительно узкому кругу лиц, можно, например, отнести амнистию от 9 февраля 1996 г. «Об объявлении амнистии в отношении лиц, участвовавших в противоправных действиях, связанных с вооруженным конфликтом на территории Р. Дагестан в январе 1996 года».

При издании акта амнистии его действие распространяется на всех лиц, которые подпадают под указанные в нем категории. При этом не имеет значения наличие или отсутствие на то согласия таких лиц. Но в случае, если лицо, на которое распространяется данный акт, освобождается от уголовной ответственности, полагается, что оно не было виновным в инкриминируемом ему деянии, оно вправе обратиться в суд с требованием рассмотрения дела. При этом в случае, когда суд признает все-таки данное лицо виновным, оно все равно будет освобождено от уголовной ответственности по акту амнистии. Так, генерал армии В. в соответствии с актом амнистии от 23 февраля 1994 г. был освобожден от уголовной ответственности. Однако, несмотря на данный факт, он, в соответствии с ч. 5 ст. 5 УПК РСФСР, потребовал рассмотрения дела в суде и был оправдан им. Таким образом, генерал В. был освобожден от уголовной ответственности вследствие его невиновности в совершении преступления, не в связи с указанным актом амнистии[144].

Амнистия является безусловным видом освобождения от уголовной ответственности и наказания. Решение об амнистии не может быть отменено независимо от поведения амнистированного лица.

2. Понятие, значение и правовые последствия помилования

Проблемы, касающиеся уголовно-правовой природы такого института, как помилование, являются, как и в случае с амнистией, дискуссионными. Часть теоретиков полагает, что помилование — сугубо уголовно-правовой институт, другие считают помилование институтом государственного и уголовного права. Многие сходятся во мнении о том, что помилование следует признавать ком-

[143] См.: *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…

[144] См.: *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…

плексным институтом уголовного, уголовно-процессуального и уголовно-исполнительного права.

В законодательстве Российской Федерации отсутствует определение помилования. Данный факт во многом и обусловливает дискуссионность вопросов, связанных с рассматриваемым институтом.

Н. И. Ветров говорит о помиловании как об «…акте милосердия верховной власти»; А. С. Михлин видит его не только как «акт милости», но еще и «акт доверия»; В. Ю. Тычинский рассматривает его в качестве «акта государственного поощрения раскаявшегося в совершении преступления или утратившего общественную опасность». А. Я. Гришко определяет помилование как «акт поощрения, милосердия со стороны государства, применяемый к лицу, осужденному за преступление в установленном законом порядке, в связи с исключительными обстоятельствами совершения преступления, с учетом личности осужденного и потерпевшего, состояния его здоровья, иных обстоятельств, свидетельствующих о его полном раскаянии в совершенном преступлении, невозможности совершения им нового преступления»[145].

Рассматривая правовую природу помилования, нельзя не отметить, что ст. 85 УК РФ не входит в систему ни Общей, ни Особенной частей Кодекса. В ней говорится о том, что помилование осуществляется Президентом РФ в отношении индивидуально определенного лица (ч. 1 ст. 85), а также о том, что актом помилования осужденное лицо может быть освобождено от дальнейшего отбывания наказания или назначенное ему наказание может быть сокращено, либо заменено более мягким видом наказания. Также в статье сообщается о том, что актом помилования с лица, отбывшего наказание, может быть снята судимость (ч. 2. ст. 85). Таким образом, в науке существует мнение, что помилование нельзя считать институтом сугубо уголовного права. УК 1960 г. вообще не содержал норму о помиловании, но данный институт все равно существовал и функционировал.

Уголовно-исполнительный кодекс РФ содержит норму, закрепляющую порядок обращения с ходатайством о помиловании (ст. 176 УИК). В ней говорится о том, что осужденный вправе обратиться к Президенту РФ с ходатайством о помиловании, которое он передает через администрацию учреждения или органа, исполняющего наказание.

Пункт «о» ст. 71 Конституции РФ закрепляет положение о том, что уголовное, уголовно-исполнительное и уголовно-процессуальное законодательство находятся в ведении Российской Федерации.

«Если бы помилование входило в уголовное, уголовно-исполнительное или уголовно-процессуальное законодательство, то в специальном отдельном упоминании о нем в Конституции РФ не было бы необходимости. Но в указанной норме основного закона государства специально отмечено, что в ведении Российской Федерации находится применение амнистии и помилования, что свидетельствует об их автономности»[146].

---

[145] См.: Амнистия. Помилование. Судимость / А. Я. Гришко, А. М. Потапов. М.: Логос, 2009. 272 с.

[146] См.: *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…

Некоторые ученые относят помилование к государственному праву, что представляется разумным, т. к. помилование является актом правоприменения в каждом конкретном случае, не нося при этом нормативного характера.

Помилование носит индивидуальный характер и, в отличие от амнистии, применяется к конкретному лицу. Акт помилования является юридическим основанием для того, чтобы освободить осужденное лицо от отбывания наказания, заменить его другим, более мягким, видом наказаний, снять судимость с лица и др.

Помилование не является пересмотром приговора, следовательно, неправомерным будет оговаривать, например, в ходатайстве о помиловании «чрезмерную строгость наказания, назначенного осужденному».

Некоторые ученые высказывают мнения о том, что помилование аннулирует все последствия совершенного преступного деяния, однако, это неверно. Помилованием осужденный может освобождаться от неотбытой части срока наказания, и в отношении него может быть снята судимость. Однако при этом необходимо наличие фактического отбытия определенной части наказания осужденным, что и является юридическим последствием совершенного лицом противоправного преступного деяния, которое невозможно аннулировать актом помилования. Кроме того, помилование не аннулирует также юридические последствия осуждения, допустим, если при помиловании происходит замена неотбытой части срока наказания другим, более мягким или при сокращении срока отбываемого наказания.

Помилование косвенно учувствует в реализации целей наказания. Это подтверждается тем, что, во-первых, оно применяется после отбытия осужденным какой-то части срока наказания, в течение которого происходила реализация таких целей наказания, как восстановление социальной справедливости, исправление осужденного, частная и общая превенция. Кроме этого к лицам, которые злостно нарушают порядок исполнения наказания, помилование не применяется. А также не применяется помилование к осужденным, которые не заслуживают доверия из-за своего стабильного негативного отношения к налагаемым на них к уголовно-правовым запретам.

Статья 89 Конституции РФ в пункте «в» определяет, что правом помилования осужденных наделен Президент РФ как высшее должностное лицо в стране. Согласно с ч. 2 ст. 80 Конституции РФ Президент выступает гарантом прав и свобод человека и гражданина. «Применяя помилование, он исходит из веры в добро и справедливость, уверенности в том, что проявленное им милосердие будет оценено осужденным и верно понято общественным мнением» [147]. 28.12.2001 был принят Указ Президента РФ № 1500 «О комиссиях по вопросам помилования на территориях субъектов Российской Федерации» и положение «О порядке рассмотрения ходатайств о помиловании в Российской Федерации», которые упорядочили применение института помилования в нашей стране.

Основания применения помилования также нигде не закреплены, только в положении о порядке рассмотрения ходатайств о помиловании, утвержденном вышеупомянутым Указом, предусмотрено, что при обсуждении ходатайств должно применяться во внимание:

[147] См.: *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…

1) степень и характер общественной опасности преступления;

2) срок отбытого (исполненного) наказания;

3) поведение осужденного во время отбывания или исполнения наказания;

4) совершение осужденным преступления в период назначенного судом испытательного срока при условном осуждении;

5) применение ранее в отношении осужденного акта амнистии, помилования или условно-досрочного освобождения от наказания;

6) данные о личности осужденного (состояние здоровья, количество судимостей, семейное положение, возраст);

7) возмещение материального ущерба, причиненного преступлением;

8) другие обстоятельства, если комиссия сочтет их существенными для рассмотрения ходатайства.

Вместе с тем, важным моментом является вопрос, касающийся сроков, по истечении которых после начала отбытия наказания возможны обращение за помилованием, его рассмотрение и применение к осужденному помилования в виде освобождения от дальнейшего отбывания наказания. Этот момент не закреплен законодательно, следовательно, обращение за помилованием и его применение возможны в любое время после вступления приговора в законную силу.

В вышеуказанном Положении содержится перечень лиц, к которым может быть применено помилование:

а) в отношении лиц, осужденных судами в Российской Федерации к наказаниям, предусмотренным уголовным законом, и отбывающих наказание на территории Российской Федерации;

б) в отношении лиц, осужденных судами иностранного государства, отбывающих наказание на территории Российской Федерации в соответствии с международными договорами Российской Федерации;

в) в отношении лиц, отбывших назначенное судами наказание и имеющих неснятую судимость.

Также в нем указан список лиц, в отношении которых помилование не применяется, т. е. лиц,

а) совершивших умышленное преступление в период назначенного судами испытательного срока условного осуждения;

б) ранее освобождавшихся от отбывания наказания условно-досрочно;

в) злостно нарушающих установленный порядок отбывания наказания;

г) ранее освобождавшихся от отбывания наказания по амнистии;

д) ранее освобождавшихся от отбывания наказания актом помилования;

е) которым ранее производилась замена назначенного судами наказания более мягким наказанием.

Ходатайство, необходимое для создания акта помилования, подает сам осужденный. Если оно подается лицом, совершившим преступление впервые, небольшой или средней тяжести, то оно направляется администрацией учреждения в территориальный орган уголовно-исполнительной системы не позднее чем через 10 дней со дня его подачи. Ходатайство же о помиловании лица, осужденного за тяжкое или особо тяжкое преступление, — не позднее чем через 20 дней со дня его подачи. Такое ходатайство должно быть зарегистрировано администрацией учреждения или органа, исполняющего наказания.

К данному ходатайству прилагаются следующие документы:

а) копия приговора (приговоров), в соответствии с которым (которыми) осужденный отбывает наказание, и копии решений вышестоящих судебных инстанций относительно указанного приговора (приговоров);

б) извещение о вступлении приговора суда в законную силу;

в) справка о состоянии здоровья осужденного;

г) сведения о возмещении материального ущерба, причиненного преступлением (если имеются);

д) анкета с указанием биографических данных осужденного и сведений о его семейном положении;

е) сведения о результатах рассмотрения предыдущих ходатайств о помиловании, если они подавались ранее и об этом имеется информация;

ж) справка о применении в отношении осужденного акта амнистии или помилования либо о применении условно-досрочного освобождения от наказания в отношении лиц, ранее привлекавшихся к уголовной ответственности;

и) представление администрации учреждения с характеристикой осужденного, содержащей сведения о его поведении, отношении к учебе и труду во время отбывания наказания, отношении к совершенному деянию.

О направлении ходатайства в территориальный орган уголовно-исполнительной системы осужденный уведомляется под расписку на копии сопроводительного письма.

Территориальный орган УИС не позднее чем через 5 дней со дня получения ходатайства о помиловании лица, впервые осужденного за преступление небольшой или средней тяжести, а в отношении лица, осужденного за тяжкое или особо тяжкое преступление, — не позднее, чем через 7 дней, представляет его в комиссию, а также информирует о ходатайстве ФСИН.

После чего комиссия (не позднее чем через 30 дней со дня получения ходатайства о помиловании) представляет заключение, оцелесообразности применения акта помилования в отношении осужденного высшему должностному лицу субъекта РФ.

Список лиц, в отношении которых применяется помилование, публикуется в средствах массовой информации субъекта РФ (в течение одного месяца). В течении двух дней после издания Указ Президента РФ направляется высшему должностному лицу субъекта РФ, в Министерство внутренних дел Российской Федерации, территориальный орган уголовно-исполнительной системы, администрацию учреждения.

Согласно Указу, осужденный должен быть уведомлен (в случае отклонения Президентом Российской Федерации ходатайства о помиловании) высшим должностным лицом субъекта Российской Федерации в письменном виде, либо по его поручению председателем комиссии. При отказе Президента РФ в помиловании, повторное ходатайство может быть подано не ранее чем через год.

Неурегулированным на сегодняшний день указанным Положением остался вопрос исполнения наказаний военнослужащими. Поэтому указание в Положении о направлении осужденными ходатайств о помиловании через администрацию учреждения или органа, исполняющего наказание, следует толковать

расширительно: для военнослужащих такими «органами и учреждениями» является соответствующее командование воинских частей[148].

Итак, рассмотрим признаки, отличающие друг от друга два таких института, как амнистия и помилование.

1. Амнистия применяется путем издания правового акта, который принимается Государственной Думой РФ. Помилование осуществляется Президентом РФ (путем издания Указа).

2. Амнистия носит правовой характер, распространяется на индивидуально неопределенный круг лиц. Помилование же нормативного характера не имеет и применяется в отношении конкретных лиц (носит индивидуальный характер).

3. Актом амнистии лица могут освобождаться от уголовной ответственности. Помилование распространяется лишь на осужденных лиц.

4. Амнистия реализуется судом или специальными комиссиями, при этом помилование реализуется путем издания Указа Президента РФ о помиловании, который непосредственно освобождает осужденного от отбываемого им наказания, заменяет это наказание другим, более мягким наказанием и т. д.

5. Амнистия не может распространяться на лиц, совершивших особо тяжкие преступления или особо опасных рецидивистов. При помиловании не важно, какова тяжесть совершенного преступления, вид и размер наказания, имел ли место рецидив преступлений. Помилование может применяться к лицам, совершившим особо тяжкие преступления или совершившим преступления при особо опасном рецидиве.

6. Применение амнистии не зависит от волеизъявления лица, в то время как помилование может быть реализовано только в случае ходатайства осужденного.

Подводя итог рассматриваемому вопросу, необходимо отметить, что и амнистия, и помилование являются исключительными основаниями освобождения от уголовной ответственности и иных негативных последствий совершения преступных деяний, которые не должны применяться необоснованно широко, поскольку это может угрожать стабильности выносимых судом приговоров и повлечь противоречия в применении требований неотвратимости уголовной ответственности и наказания.

3. Понятие и значение судимости. Погашение и снятие судимости

Институт судимости в уголовном праве РФ является одним из сложных и дискуссионных. Судимость есть особое, с правовой точки зрения, состояние лица, совершившего преступление, подразумевающее применение к нему негативных социальных и уголовно-правовых последствий. Судимость начинается (вернее состояние судимости для лица, признанного виновным в совершении преступления) с момента вступления обвинительного приговора суда в закон-

[148] См.: *Комиссаров В. С.* Уголовное право РФ: электронный учебник…

ную силу. Она является завершающим этапом реализации уголовной ответственности. Состояние судимости сохраняется для лица на протяжении всего времени — с момента ее начала до момента пока она не будет снята или погашена (см. ч. 1 ст. 86 УК РФ).

С уголовно-правовой позиции судимость представляет собой законодательно закрепленный факт государственного осуждения лица за совершенное им преступление, сопряженный с применением к такому лицу определенных лишений и ограничений его прав и свобод.

Судимость имеет общесоциальное значение, выражающееся в том, что на лицо, имеющее судимость, налагаются запреты на выполнение некоторых задач и функций (например, такие лица не могут быть приняты на службу в ОВД, работать судьями, прокурорами, следователями и др.). Кроме этого при приеме на работу лица, имеющие судимость, обязаны сообщать работодателю о наличии у них такого правового состояния. Также лица с судимостью за тяжкие преступления не могут быть призваны на военную службу согласно ст. 23 Федерального закона от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе». Судимость может также иметь и другие негативные социальные последствия для лица, например, быть препятствием при реализации намерения усыновить ребенка, приобрести и хранить огнестрельное оружие, пересекать границы некоторых иностранных государств и др. В некоторых случаях наличие у лица судимости может служить основанием для ограничения свободы выбора места жительства.

Если лицо, которое уже имеет неснятую или непогашенную судимость, совершает новое преступление, то для него наступают уголовно-правовые последствия судимости, заключающиеся в следующем:

1. В первую очередь указанный факт влечет установление для лица опасного либо особо опасного рецидива (в зависимости от количественных показателей судимости и характера совершенного преступления (преступлений)).

2. В некоторых случаях уголовный закон предусматривает судимость в качестве признака основного состава преступления (например, «Уклонение от отбывания лишения свободы» — ст. 314 УК РФ).

3. Кроме этого, согласно ст. 58 УК РФ, наличие у лица судимости и их количество оказывают влияние на условия отбывания наказания в виде лишения свободы.

4. При совершении лицом, отбывающим наказание за ранее совершенное преступление, нового преступного деяния к нему будут применены более жесткие правила назначения наказания по совокупности приговоров (см. ст. 70 УК РФ).

5. Категория преступления, за совершение которого у лица имеется судимость, влияет на ужесточение условий условно-досрочного освобождения.

6. Неснятая или непогашенная судимость лица может стать для него препятствием при освобождении от уголовной ответственности по некоторым основаниям (например, в связи с деятельным раскаянием, примирением с потерпевшим).

7. В некоторых случаях, когда у лица имеется несколько судимостей за тяжкие или особо тяжкие преступления, это может быть препятствием для применения к нему акта об амнистии.

Согласно ч. 2. ст. 86 УК РФ лицо, совершившее преступное деяние, но освобожденное от наказания, считается несудимым. По российскому уголовному законодательству прекращение судимости происходит путем ее погашения либо снятия.

При погашении судимости в отношении лица прекращаются все правовые последствия, которые были связаны с фактом его осуждения за совершенное им преступление. Это происходит автоматически и не требует каких-либо судебных решений или издания иных документов, удостоверяющих факт отсутствия судимости. Сроки погашения судимости зависят от вида наказания, назначенного судом, а также категории совершенного преступления. Исключение составляют лица, осужденные условно. Согласно п. «а» ч. 3 ст. 86 УК РФ судимость таких лиц погашается по истечении испытательного срока (если условное осуждение не было отменено на основании ст. 74 УК РФ). Таким же образом решается вопрос в отношении сроков погашения судимости женщин, которым предусмотрена отсрочка отбывания наказания в соответствии со ст. 82 УК РФ. Однако если суд сочтет необходимым заменить наказание, назначенное осужденной женщине, после истечения отсрочки, на более мягкий вид наказания, то в таком случае срок погашения судимости будет определяться по общим основаниям.

Срок погашения судимости для лиц, которые осуждены к наказанию, более мягкому, чем лишение свободы, составляет один год (п. «б» ч. 3 ст. 86 УК РФ), в этом случае не имеет значения, какова была категория совершенного преступления.

Если же лицо было осуждено к лишению свободы, то срок автоматического погашения его судимости будет зависеть от категории преступления, которое он совершил, и будет составлять (согласно ч. 3. ст. 86 УК РФ):

— 3 года (после отбытия лицом наказания за преступление небольшой или средней тяжести);

— 6 лет (после отбытия лицом наказания за тяжкие преступления);

— и 8 лет (за особо тяжкие преступления).

В действующем Уголовном законе не предусмотрены исключения из правила об автоматическом погашении судимости и при прерывании течения сроков судимости. Согласно ст. 86 УК РФ, если лицу вместе с основным было назначено дополнительное наказание, то срок автоматического погашения судимости начинает течь с момента окончания дополнительного наказания. Кроме этого в ч. 4 этой статьи содержится правило о том, что если имеет место досрочное освобождение осужденного или замена назначенного наказания более мягким, то срок погашения судимости будет исчисляться с учетом фактически отбытого срока с момента освобождения от основного и дополнительного наказания.

Лицо будет считаться несудимым по истечении сроков давности в случае, если приговор суда не был приведен в исполнение, и при этом не было уклонения осужденного от отбывания наказания (ст. 78 УК РФ). Если после отбытия наказания осужденный себя вел безупречно, то, согласно ч. 5 ст. 86 УК РФ, при наличии его ходатайства, суд может снять с него судимость досрочно. В таком случае закон не содержит правила, определяющего, после истечения какой части срока судимости можно будет обратиться с таким ходатайством.

Кроме судебного порядка, закон предусматривает возможность снятия

с лица судимости путем издания акта амнистии или помилования.

Лицо считается несудимым с того момента, как его судимость будет снята или погашена, и, соответственно, это аннулирует все негативные правовые и социальные последствия, связанные с ней. И еще один момент, связанный с реабилитацией лица. Судимость и реабилитация — это не одно и то же. При судимости лицо признается виновным в совершенном им преступлении, при реабилитации же оно осуждается ошибочно, т. е. преступления, за которое его осудило, оно не совершало.

Лекция 22.
ОСОБЕННОСТИ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ И НАКАЗАНИЯ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

Вопросы:

1. Обстоятельства, обусловливающие специфику уголовной ответственности несовершеннолетних.
2. Виды и особенности наказаний, применяемых к несовершеннолетним.
3. Освобождение несовершеннолетних от уголовной ответственности и от наказания.

1. Обстоятельства, обусловливающие специфику уголовной ответственности несовершеннолетних

Преступность несовершеннолетних в России в последние годы характеризуется в основном неблагоприятными тенденциями, такими как омоложение, феминизация, а также увеличение удельного веса преступности несовершеннолетних в преступности в целом. В структуре данной преступности преобладает доля тяжких преступлений с корыстно-насильственной направленностью мотивации, усилением элементов устойчивости, организованности преступных групп несовершеннолетних, смыканием преступности несовершеннолетних с преступностью взрослых.

УК РФ предусматривает некоторые особенности привлечения несовершеннолетних к уголовной ответственности и назначения им наказания за преступления, а также применение иных мер уголовно-правового воздействия.

Возвращаясь к вопросу о субъекте преступления, необходимо отметить, что возраст уголовной ответственности определен законодателем в ст. 20 УК РФ с учетом особенностей психического развития подростков, их способности осознавать или не осознавать в полной мере объективную действительность. В связи с тем, что субъектами преступлений могут стать и несовершеннолетние в возрасте от 16 (в отдельных случаях 14) до 18 лет, законодатель предусмотрел в УК

особенности назначения им наказания (более мягкого по сравнению со взрослым преступником), а также возможность применения иных мер воздействия, которые не относятся к наказанию, но с помощью их применения лицо может исправиться. Так, законодатель дает подростку шанс на исправление с минимумом негативного воздействия.

Глава 14 УК РФ содержит общие положения, характеризующие особенности уголовной ответственности несовершеннолетних, определяющие наказания, назначаемые несовершеннолетним, условия освобождения несовершеннолетних от уголовной ответственности и наказания с применением принудительных мер воспитательного характера и характеристику этих мер, основания условно-досрочного освобождения от наказания, сроки давности привлечения к уголовной ответственности, исполнения обвинительного приговора и сроки погашения судимости.

Кроме того, в ст. 96 УК РФ предусмотрена возможность применения положений главы 14 УК РФ к лицам от 18 до 20 лет в исключительных случаях и с учетом личности преступника. Исходя из сложившейся судебной практики, к таким случаям относят чаще всего факт отсутствия родителей и воспитания в детском доме или нахождения под опекой, а также способствование раскрытию преступления, наркозависимость и т. п.[149].

Если те или иные вопросы уголовной ответственности и наказания не предусмотрены гл. 14 УК РФ, правоприменителю следует руководствоваться положениями Общей части Кодекса (например, ст. 80 УК РФ, предусматривающей замену неотбытой части наказания более мягким его видом).

По мнению большинства ученых, целесообразность выделения особенностей уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних в самостоятельный раздел обусловлена, во-первых, тем значением, которое общество придает этой проблеме; во-вторых, спецификой преступности несовершеннолетних; в-третьих, социально-психическими особенностями лиц в возрасте от 14 до 18 лет; в-четвертых, спецификой уголовно-процессуальных мер, применяемых в отношении несовершеннолетних; в-пятых, необходимостью точно установить правовую регламентацию отступлений от общих правил уголовной ответственности.

Уголовно-правовые нормы, сосредоточенные в главе 14 УК РФ, не представляют собой исчерпывающий перечень средств уголовно-правовой защиты несовершеннолетних и их ответственности. Ряд норм размещен также и в других главах Общей части УК РФ. Условно данные нормы можно разделить на группы:

— специально регламентирующие отдельные вопросы ответственности несовершеннолетних, например: о возрасте, с которого наступает ответственность за те или иные преступления (ч. 1 и 2 ст. 20 УК РФ), об освобождении несовершеннолетних от уголовной ответственности вследствие отставания

[149] См.: Справка по результатам изучения судебной практики применения положений ч. 6 ст. 15, ч. 5 ст. 72 и ст. 96 УК РФ при рассмотрении уголовных дел районными (городскими) судами Иркутской области за период 2016, первое полугодие 2017 года [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://oblsud.irk.sudrf.ru/modules.php?name=docum_sud&id=577 (дата обращения: 12.12.2017).

в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством (ч. 3 ст. 20 УК РФ), об отсутствии правовых последствий судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до 18 лет при признании рецидива преступлений (ч. 4 ст. 18 УК РФ), а также о виде колонии для отбывания наказания несовершеннолетними, осужденными к лишению свободы (ч. 3 ст. 58 УК РФ);

— распространяющиеся в равной мере, как на взрослых, так и на несовершеннолетних, например: об обстоятельствах, смягчающих (ст. 61 УК РФ) и отягчающих наказание (ст. 63 УК РФ), об условном осуждении (ст. 73. 74 УК РФ), об освобождении от уголовной ответственности (ст. 75—78 УК РФ) и др.

Целесообразность выделения норм об ответственности несовершеннолетних в отдельную главу УК РФ обусловлена рядом факторов, касающихся в основном социального и психологического аспектов. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет достигают достаточно высокого уровня социализации (появляется самостоятельность, настойчивость, умение контролировать свое поведение, владеть собой). Вместе с тем происходит дальнейшая социализация личности (уяснение своего места в обществе, накапливается опыт межличностных отношений). Данный возраст характеризуется излишней категоричностью суждений, вспыльчивостью, неуравновешенностью, неспособностью оценить ситуацию с учетом всех обстоятельств. Именно ввиду перечисленных обстоятельств несовершеннолетние не могут нести уголовную ответственность наравне со взрослыми и нуждаются в особенной уголовно-правовой защите и специальном подходе к назначению наказания и применению иных уголовно-правовых мер.

2. Виды и особенности наказаний, применяемых к несовершеннолетним

УК РФ не предусматривает специальных видов наказания для несовершеннолених, лишь исключая из перечня некоторые наказания, которые применяются к взрослым (например, принудительные работы, пожизненное лишение свободы). Кроме того, наказание применяется к несовершеннолетним с учетом некоторых особенностей, обусловленных возрастом субъекта.

Следует отметить, что Уголовно-исполнительный кодекс РФ также регламентирует особый порядок отбывания наказаний несовершеннолетними. Например, ч. 1 ст. 80 УИК РФ указывает на обязательное раздельное содержание несовершеннолетних и взрослых, глава 17 УИК РФ посвящена особенностям исполнения наказания в виде лишения свободы в воспитательных колониях.

В соответствии со ст. 88 УК РФ к несовершеннолетним могут быть применены следующие виды наказания:

— штраф;
— лишение права заниматься определенной деятельностью;
— обязательные работы;
— исправительные работы;
— ограничение свободы;
— лишение свободы на определенный срок.

К несовершеннолетним не могут применяться такие наказания, как лишение права занимать определенные должности, назначаемые только военнослужащим ограничение по воинской службе и содержание в дисциплинарной воинской части, арест. Неприменимо к несовершеннолетним и такое дополнительное наказание, как лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина. Как и ранее, к несовершеннолетним не могут применяться исключительная мера наказания — смертная казнь, а также пожизненное лишение свободы и лишение свободы, отбываемое в тюрьме, что соответствует Конвенции о правах ребенка, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1989 г.: «ни смертная казнь, ни пожизненное тюремное заключение, не предусматривающее возможности освобождения, не назначаются за преступления, совершенные лицами моложе 18 лет».

Часть 2 ст. 88 УК РФ регламентирует особенности применения к несовершеннолетнему штрафа, который назначается как при наличии у несовершеннолетнего осужденного самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание, так и при отсутствии таковых. В последнем случае штраф взыскивается с родителей несовершеннолетнего или его законных представителей. Штраф назначается в размере, меньшем по сравнению с назначаемым взрослым — от одной тысячи до пятидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего за период от двух недель до шести месяцев.

Штраф есть денежное взыскание, назначаемое в пределах предусмотренных УК РФ, и по содержанию относится к наказаниям, ограничивающим имущественные права осужденного. В соответствии с классификацией штраф может назначаться как в качестве основного, так и в качестве дополнительного наказания, и его размер устанавливается дифференцировано, в зависимости от характера и тяжести совершенного преступления.

Глава 14 УК РФ не содержит каких-либо рекомендаций, связанных с назначением несовершеннолетним наказания в виде лишения их права заниматься определенной деятельностью (ч. 1 ст. 47 УК РФ). Несмотря на то, что на несовершеннолетних распространяются общие правила применения этого наказания, особенность данной меры связана с достижением несовершеннолетним возраста, с которого он может заниматься определенной трудовой деятельностью и теми видами работ, выполнение которых не запрещается законом (ст. 265 Трудового кодекса).

Согласно ст. 63 Трудового кодекса РФ и ст. 27 ГК РФ трудовой деятельностью могут заниматься лица, достигшие 16 лет в случаях получения ими основного общего образования либо оставления в соответствии с федеральным законом общеобразовательного учреждения, трудовой договор могут заключать с 15 лет. С согласия одного из родителей (опекуна, попечителя) и органа опеки и попечительства трудовой договор может быть заключен с учащимся, достигшим возраста четырнадцати лет, для выполнения в свободное от учебы время легкого труда, не причиняющего вреда его здоровью и не нарушающего процесса обучения.

В соответствии с ч. 2 ст. 47 УК РФ лишение права заниматься определенной деятельностью может назначаться судом 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. Сроки лишения права заниматься определенной деятельностью исчисляются в месяцах и годах (ч. 1 ст. 72 УК РФ).

Лишение права заниматься определенной деятельностью может назначаться в качестве дополнительного наказания в тех случаях, когда оно не предусмотрено в санкции статей Особенной части УК, по которой квалифицируется совершенное преступление. В соответствии с ч. 3 ст. 47 УК РФ такое решение возможно при условии, если с учетом характера и степени общественной опасности совершенного преступления и личности виновного суд признает невозможным сохранение за ним права заниматься определенной деятельностью.

Согласно ч. 4 ст. 47 УК РФ при применении 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 заниматься определенной деятельностью в качестве дополнительного вида наказания к аресту или лишению свободы оно распространяется на все время отбывания указанных основных видов наказания, но при этом его срок исчисляется с момента их отбытия.

Лишение права заниматься определенной деятельностью, избранное в виде наказания несовершеннолетнему, обязательно для исполнения администрацией той организации, в которой работает осужденный. Администрация организации по месту работы осужденного обязана в течение трех дней после получения копии приговора и соответствующего извещения уголовно-исполнительной инспекции запретить осужденному заниматься определенной деятельностью и направить в уголовно-исполнительную инспекцию по месту жительства осужденного несовершеннолетнего сообщение об исполнении требований приговора. Осужденные к лишению права заниматься определенной деятельностью обязаны подчиниться требованиям приговора и исполнить его. По требованию уголовно-исполнительной инспекции осужденные должны представлять соответствующие документы, связанные с отбыванием назначенного им наказания. Лица, обязанные выполнять приговор суда, несут ответственность за его неисполнение. За злостное неисполнение приговора суда, вступившего в законную силу, предусмотрена уголовная ответственность по ст. 315 УК РФ.

Рассматриваемое наказание целесообразно назначать виновному в преступлении подростку в случае, если выполняемая им работа является одним из условий, способствующих совершению преступлений. Например, если подросток работает посыльным или осуществляет уход за ребенком или помогает престарелым, и это содействует либо его связям с лицами, склонным к вовлечению его в преступную деятельность, либо если он использует работу для выявления образа жизни конкретных лиц в целях совершения хищения и пр.

Суды почти не выносят приговоры о лишении несовершеннолетних права заниматься определенной деятельностью, подобная практика начинает только складываться, что обусловлено более широким участием подростков в трудовой деятельности в последние годы.

Обязательные работы назначаются на срок от сорока до ста шестидесяти часов, заключаются в выполнении работ, посильных для несовершеннолетнего, и исполняются им в свободное от учебы или основной работы время. Продолжительность исполнения данного вида наказания лицами, в возрасте до пятна-

дцати лет не может превышать двух часов в день, а лицами в возрасте от пятнадцати до шестнадцати лет — трех часов в день.

Выполнение несовершеннолетним обязательных работ должно будет осуществляться с соблюдением норм трудового законодательства, согласно которому запрещается применение труда несовершеннолетних на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, на подземных работах, а также на работах, выполнение которых может причинить вред их нравственному развитию (в игорном бизнесе, ночных кабаре и клубах, в производстве, перевозке и торговле спиртными напитками, табачными изделиями, наркотическими и токсическими препаратами), запрещается переноска и передвижение несовершеннолетним тяжестей, превышающих установленные для них предельные нормы (ст. 265 Трудового кодекса РФ). Несовершеннолетних запрещается также привлекать к ночным и сверхурочным работам и к работам в выходные и нерабочие праздничные дни (ст. 268 Трудового кодекса РФ). На осужденных будут налагаться обязанности соблюдать правила внутреннего распорядка организаций, в которых им будут вменяться обязательные работы.

Наказание в виде исправительных работ назначается несовершеннолетнему осужденному, имеющему основное место работы, а равно не имеющему его. Осужденный, имеющий основное место работы, отбывает исправительные работы по основному месту работы. Осужденный, не имеющий основного места работы, отбывает исправительные работы в местах, определяемых органами местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями, но в районе места жительства осужденного, с вычетом из его заработка в доход государства удержаний в размере от 5 до 20 % (ст. 50 УК РФ).

Специфика данного вида наказания применительно к несовершеннолетним, по сравнению со взрослыми, выражается только во вдвое меньшем максимальном сроке его отбывания (до одного года). Минимальный срок исправительных работ, как и у взрослых, так и у несовершеннолетних — два месяца. Закон не устанавливает различий и в пределах удержания из заработка несовершеннолетнего (от 5 до 20 %) по сравнению с совершеннолетними.

По содержанию исправительные работы относятся к наказаниям, ограничивающим трудовые и связанные с ними экономические права. Из этого следует, что их целесообразно назначать несовершеннолетним в соответствии с требованиями, содержащимся в главе 42 «Особенности регулирования труда работников до восемнадцати лет» Трудового кодекса РФ и лицам в возрасте от 18 до 20 лет, к которым суд сочтет необходимым применить положения ст. 96 УК РФ. Местом работы осужденного могут быть предприятия, учреждения и организации любой формы собственности (поскольку на каждое из них распространяются конституционные гарантии и предписания трудового законодательства) определяемых органом местного самоуправления по согласованию с органом, исполняющим наказания в виде исправительных работ.

Контроль за исполнением исправительных работ ведут уголовно-исполнительные инспекции, которые проводят с несовершеннолетними осужденными в период отбывания ими наказания воспитательную работу с участием сотрудников полиции, контролируют их поведение и т. д. На каждого осужденного заводится личное дело и ему разъясняется порядок отбывания наказания.

Исправительные работы предполагают ряд ограничений в процессе трудовой деятельности осужденного: осужденный не вправе отказаться от предложенной ему работы, период отбывания исправительных работ не засчитывается в общий непрерывный трудовой стаж, осужденным запрещается увольнение с работы по собственному желанию без разрешения в письменной форме уголовно-исполнительной инспекции (ст. 40 УИК РФ).

Администрация организации, в которой работает осужденный к исправительным работам, обязана правильно и своевременно производить удержания из заработной платы осужденного и перечислять удержанные суммы по назначению, уведомлять уголовно-исполнительную инспекцию о мерах поощрения и взыскания, примененных к осужденному, об уклонении его от отбывания наказания, переводе или увольнении.

Для правильного ежемесячного удержания из заработной платы осужденных к исправительным работам с перечислением удержанных сумм в соответствующий бюджет уголовно-исполнительная инспекция осуществляет контроль, к которому привлекаются финансовые и налоговые органы. Удержания не производятся из пособий, получаемых в порядке социального страхования и социального обеспечения, из выплат единовременного характера, за исключением пособий по безработице.

Осужденный либо администрация организации, где он работает, и уголовно-исполнительная инспекция вправе обратиться в суд с ходатайством о снижении размера удержания при ухудшении его материального положения.

В случае злостного уклонения несовершеннолетнего осужденного от отбывания наказания уголовно-исполнительная инспекция может направить в суд представление о замене исправительных работ другим, более строгим видом наказания.

Ограничение свободы назначается несовершеннолетним осужденным в виде основного наказания на срок от двух месяцев до двух лет.

Самым тяжелым наказанием для несовершеннолетних является лишение свободы на определенный срок, который заключается в изоляции несовершеннолетнего осужденного от общества (ч. 6 ст. 88 УК РФ).

Среди особенностей назначения несовершеннолетним лишения свободы необходимо назвать особенности, касающиеся срока отбывания лишения свободы:

— не свыше 6 лет несовершеннолетним осужденным в возрасте от 14 до 16 лет;

— не свыше 10 лет несовершеннолетним осужденным в возрасте от 14 до 16 лет совершивших особо тяжкие преступления, и несовершеннолетним осужденным от 16 до 18 лет.

Лишение свободы не может быть назначено несовершеннолетнему, совершившему в возрасте до 16 лет преступление небольшой или средней тяжести впервые, а также остальным несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления небольшой тяжести впервые.

В соответствии с ч. 6.1. ст. 88 УК РФ при назначении несовершеннолетнему осужденному наказания в виде лишения свободы за совершение тяжкого либо особо тяжкого преступления низший предел наказания, предусмотренный соответствующей статьей Особенной части УК РФ, сокращается наполовину.

В положении части 6.2 статьи 88 УК РФ говорится о том, что если несовершеннолетний осужденный, которому назначено условное осуждение, совершил в течение испытательного срока новое преступление, не являющееся особо тяжким, суд, с учетом обстоятельств дела и личности виновного может повторно принять решение об условном осуждении, установив новый испытательный срок.

Особенности назначения несовершеннолетним мер уголовно-правового характера выражаются в том, что при назначении им наказания учитываются условия их жизни и воспитания, уровень психического развития, иные особенности личности, а также влияние на них старших по возрасту лиц (ст. 80 УК РФ).

При назначении наказания суды должны отдавать предпочтение тем его видам, которые не связаны с лишением свободы, и назначать последнее только в крайних случаях, если иным путем не могут быть достигнуты цели наказания.

3. Освобождение несовершеннолетних от уголовной ответственности и от наказания

Освобождение несовершеннолетнх от уголовной ответственности и от наказания также имеет свои особенности и регламентируется ст.ст. 90—93 УК РФ.

В соответствии со ст. 90 УК РФ предпосылками освобождения от уголовной ответственности являются недостижение лицом совершеннолетнего возраста; совершения преступления небольшой или средней тяжести; возможность исправления лица путем применения принудительных мер воспитательного воздействия.

Освобожденному от уголовной ответственности несовершеннолетнему могут быть назначены судом принудительные меры воспитательного воздействия четырех видов:

а) предупреждение;

б) передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа;

в) возложение обязанности загладить причиненный вред;

г) ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего (ч. 2 ст. 90 УК РФ).

Указанные меры могут быть применены в комплексе. Продолжительность срока надзора родителей и ограничения досуга устанавливается органом, назначающим эти меры, в пределах от одного месяца до двух лет — при совершении преступления небольшой тяжести и от шести месяцев до трех лет — при средней тяжести содеянного.

Предупреждение в соответствии с ч. 1 ст. 91 УК РФ состоит в разъяснении несовершеннолетнему вреда, причиненного его деянием, и последствий повторного совершения преступления. Передача под надзор заключается в возложении на родителей или лиц, их заменяющих, либо на специализированный государственный орган обязанности по воспитательному воздействию и контролю за поведением несовершеннолетнего (ч. 2 ст. 91).

Обязанность загладить причиненный вред возлагается на несовершеннолетнего с учетом его имущественного положения и наличия у него соответству-

ющих трудовых навыков (ч. 3 ст. 91 УК РФ), в тех случаях, когда у подростка имеется реальная возможность устранить нанесенный вред своими средствами или силами.

Ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего предполагает возможность запрета посещать определенные места, использовать определенные формы досуга, в том числе связанные с управлением механическими транспортными средствами, ограничение пребывания вне дома после определенного времени суток либо выезда в другие местности без разрешения специализированного государственного органа. Несовершеннолетнему может быть также предъявлено требование возвратиться в образовательное учреждение либо трудоустроиться с помощью специализированного государственного органа. Этот перечень не является исчерпывающим и может быть, с учетом конкретных обстоятельств, дополнен органом, назначающим данную принудительную меру воспитательного воздействия (ч. 4 ст. 91 УК РФ).

Принудительные меры воспитательного воздействия носят скорее профилактический характер. Они принимаются во избежание совершения подростком преступлений и правонарушений в будущем. Кроме того, указанные меры являются ярким примером реализации принципа гуманизма, закрепленного в ст. 7 УК РФ, поскольку дают несовершеннолетнему лицу исправиться, осознать противоправность своего поведения и сформировать свое отношение к закону и правопорядку без оказания на него негативного воздействия. Указанные меры основаны на доверии виновному лицу.

Контроль за исполнением подростком назначенной ему меры воспитательного характера возлагается по постановлению судьи на специализированный государственный орган, обеспечивающий исправление несовершеннолетнего.

Законодатель предусматривает меру ответственности подростков, систематически неисполняющих требования принудительных мер воспитательного воздействия. В сооответствии с ч. 4 ст. 90 УК РФ такая мера по представлению специализированного государственного органа отменяется судом, и все материалы направляются для привлечения несовершеннолетнего к уголовной ответственности.

Систематичность означает, что нарушение требований произошло три или более раза.

Применение принудительных мер воспитательного воздействия не влечет за собой такого отрицательного юридического последствия, как судимость.

Под освобождением от наказания следует понимать систему установленных законом норм, на основе которых лицо, признанное судом виновным в совершении преступления, может быть полностью или частично, условно или безусловно освобождено от наказания.

Основное отличие освобождения от наказания от освобождения от уголовной ответственности заключается в официальном признании лица, освобождаемого от наказания, виновным в совершении преступления и в наличии судимости.

В соответствии со ст. 92 и 93 УК РФ несовершеннолетний может быть освобожден как в целом от наказания, так и от его части.

В соответствии с ч. 1 ст. 93 УК РФ несовершеннолетний освобождается от наказания при условии соовершения им преступления небольшой или средней тяжести. В данном случае к нему применяются принудительные меры воспитательного воздействия.

В случае совершения преступления средней тяжести или тяжкого несовершеннолетний также может быть освобожден от наказания и помещен в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управлением образованием. Такая мера применяется в качестве принудительной меры воспитательного характера в целях исправления несовершеннолетнего, нуждающегося в особых условиях воспитания, обучения и требующего специального педагогического подхода. Несовершеннолетний может быть помещен в указанное учреждение до достижения им 18 лет, но не более чем на три года (ч. 2 ст. 92 УК РФ). Вместе с тем ч. 5 ст. 92 УК содержит перечень преступлений, при совершении которых несовершеннолетние не могут освобождаться от наказания в порядке, предусмотренном ч. 2 ст. 92 УК РФ. К таким относятся преступления против личности (ч. 1 и 2 ст. 111; ч. 2 ст. 117; ч. 3 ст. 122, ст. 126; ч. 3 ст. 127; ч. 2 ст. 131; ч. 2 ст. 132), собственности (ч. 4 ст. 158; ч. 2 ст. 161; ч. 1 и 2 ст. 162; ч. 2 ст. 163), общественной безопасности (ч. 1 ст. 205.1; ст. 205.2; ч. 2 ст. 205.4; ч. 1 ст. 206; ч. 2 ст. 208; ч. 2 ст. 210; ч. 1 ст. 211; ч. 2 и 3 ст. 223; ч. 1 и 2 ст. 226), здоровья населения ч. 1 ст. 228.1; ч. 1 и 2 ст. 229 УК), мира и безопасности (ст. 360 УК РФ).

Если по заключению специализированного государственного органа, обеспечивающего исправление, будет признано, что несовершеннолетний для своего исправления не нуждается в дальнейшем пребывании в специальном учреждении, либо у него выявлено заболевание, препятствующее его содержанию и обучению в указанном учреждении, применение данной меры может быть прекращено (ч. 3 ст. 92 УК РФ). Вместе с тем предусматривается возможности восстановления пропущенного срока пребывания и продление срока в случаях, указанных в ч. 4 ст. 92 УК РФ. Кроме того, по ходатайству несовершеннолетнего допускается продление срока пребывания в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа в случае необходимости завершения общеобразовательной или профессиональной подготовки (ч. 4 ст. 92 УК РФ).

Помещение подростка в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа является наиболее строгой мерой при освобождении от наказания, но не является наказанием, поскольку применяется в порядке его замены, не содержится в системе видов наказания и не влечет судимости.

Возможность условно-досрочного освобождения несовершеннолетних от отбывания наказания предусмотрена ст. 93 УК РФ. Основным требованием для применения условно-досрочного освобождения является фактическое отбытие не менее одной трети срока наказания, назначенного судом за преступление небольшой или средней тяжести либо за тяжкое преступление, и фактическое отбытие не менее двух третей срока наказания, назначенного судом за особо тяжкое преступление.

Если несовершеннолетний отбывает наказание за несколько преступлений, срок, по отбытии которого возможно условно-досрочное освобождение, определяется по наиболее тяжкому преступлению.

В отношении несовершеннолетних Уголовный кодекс не содержит требования признания судом, что несовершеннолетний для своего исправления не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания. Однако указанное требование в равной мере относится и к условно-досрочному освобождению несовершеннолетних.

Контроль за поведением несовершеннолетнего, условно-досрочно освобожденного от отбывания наказания, осуществляется специализированным ор-

ганом социальной защиты несовершеннолетних или профилактики их правонарушений по месту жительства.

В случае совершения условно-досрочно освобожденным несовершеннолетним в течение неотбытой части наказания нового преступления суд назначает наказание по правилам, предусмотренным ст. 70 УК РФ, т. е. по совокупности приговоров. Если же новое преступление совершено этим лицом в несовершеннолетнем возрасте, назначенное ему по совокупности приговоров наказание не должно превышать 10 лет лишения свободы.

Глава 14 УК РФ не предусматривает особенностей замены несовершеннолетнему неотбытой части наказания более мягким видом наказания. Вследствие этого к несовершеннолетним применяются общие, предусмотренные ст. 80 УК РФ, положения о замене наказания более мягким. Такая замена с учетом поведения осужденного может быть применена к лицу, совершившему преступление в несовершеннолетнем возрасте, после фактического отбытия им за преступление небольшой или средней тяжести — не менее одной трети срока наказания; за тяжкое преступление — не менее половины срока наказания; за особо тяжкое преступление — не менее двух третей срока наказания. При замене неотбытой части наказания суд может избрать любой более мягкий вид наказания, указанный в ст. 88 УК РФ.

Уголовная ответственность несовершеннолетних отличается некоторыми особенностями, обуслволенными возрастом субъекта преступления, уровнем его физического и психического развития, возможностью заниматься трудовой деятельностью, а также целым рядом инных обстоятельств, которые суду надлежит учитывать при назначении наказания, освобождении от уголовной ответственности или от наказания и назанчении принудительных мер воспитательного воздействия.

Индивидуальный подход к несовершеннолетнему субъекту преступления может выступать в качестве одной из мер профилактики преступлений и иных правонарушений, способствовать формированию у несовершеннолетнего уважительного отношения к закону.

Лекция 23.
ПРИНУДИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА

Вопросы:

1. Понятие, цели и правовая природа принудительных мер медицинского характера.
2. Виды принудительных мер медицинского характера.
3. Продление, изменение и прекращение применения принудительных мер медицинского характера.

1. Понятие, цели и правовая природа принудительных мер медицинского характера

Принудительные меры медицинского характера являются самостоятельным институтом уголовно-правовой науки. Правовая основа принудительных мер медицинского характера заложена в гл. 15 УК РФ.

Действующий УК РФ понятия принудительных мер медицинского характера. В юридической литературе можно встретить следующие определения:

1. Принудительные меры медицинского характера — это предусмотренные уголовным законодательством меры государственного принуждения, которые назначаются судом к лицам, совершившим общественно опасные деяния в состоянии невменяемости либо имеющим психическое расстройство, наступившее после совершения преступления и препятствующее назначению или исполнению наказания, а также к лицам, совершившим преступление и страдающим психическими расстройствами, не исключающими вменяемости. Эти меры представляют собой принудительное психическое лечение и применяются судом на основании судебно-психиатрической экспертизы к лицам, совершившим преступления[150].

2. Принудительные меры медицинского характера — это меры уголовно-правового характера, применяемые к лицам, совершившим общественно опасное деяние в состоянии невменяемости, или у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение, а также к лицам, совершившим преступление и страдающим психическими расстройствами, не исключающими вменяемости, при условии, когда психическое расстройство связано с возможностью причинения этими лицами иного существенного вреда либо с опасностью для себя или других лиц[151].

---

[150] Уголовное право России. Общая часть: учеб. (2-е изд., испр. и доп.) / под ред. *В. П. Ревина*. М.: Юстицинформ, 2009.

[151] Уголовное право России. Общая и Особенная части: учеб. / Отв. ред. *Ю. В. Грачева, А. И. Чучаев*…

Помимо приведенных можно встретить и другие определения, но так или иначе в каждом определении содержится указание на основные признаки данного института.

В уголовном законе четко и безапелляционно указаны основания применения принудительных мер медицинского характера, они содержатся в ст. 97 УК РФ. Данный вид мер уголовно-правового воздействия может быть применен в отношении следующих категорий лиц:

1) совершивших деяния, предусмотренные статьями Особенной части УК РФ, в состоянии невменяемости;

2) у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение или исполнение наказания;

3) совершивших преступление и страдающим психическими расстройствами, не исключающими вменяемости;

4) совершивших в возрасте старше восемнадцати лет преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, и страдающим расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости.

Сам факт наличия у лица какого-либо психического расстройства не является основанием для применения к нему принудительных мер медицинского характера. Необходимо установить, что имеющееся у лица психическое расстройство связано с возможностью причинения этим лицом какого-либо вреда, либо с опасностью причинения вреда этим лицом себе или другим лицам.

Законодателем подчеркнуто, что лица, указанные в ч. 1 ст. 97 УК РФ в силу особо психического состояния совершают не преступление, а общественно опасное деяние, следовательно принудительные меры медицинского характера являются средством защиты общества.

Решение о применении принудительных мер медицинского характера может быть принято только судом, наличие заключения судебно-психиатрической экспертизы не является правовым основанием применения данных мер. Если суд придет к выводу, что лицо, страдающее психическим расстройством, совершившее общественно опасное деяние в дальнейшем не представляет опасности для себя или окружающих лиц, то он должен передать материалы о состоянии здоровья этого лица в органы здравоохранения для решения о добровольном лечении и принять решение о нецелесообразности применения принудительных мер медицинского характера.

Таким образом, видно, что принудительные меры медицинского характера имеют два взаимосвязанных и взаимообусловленных критерия:

— юридический;

— медицинский.

Юридический критерий определяется основанием, целями, видами, порядком применения и назначения и прекращения принудительных мер медицинского характера.

Медицинский критерий определяется содержанием мер, их задачами и тем, что заключение о диагнозе, рекомендации по лечению психического расстройства дается исключительно специалистами — врачами-психиатрами.

Принудительные меры медицинского характера по своей природе карой не являются, и достижения целей, обозначенных в ч. 2 ст. 43 УК РФ не преследуют.

Законодателем определены цели принудительных мер медицинского характера:

— излечение лиц, страдающих психическими расстройствами либо улучшение их состояния;

— предупреждение совершения новых общественно опасных деяний, определенных Особенной частью УК РФ.

О достижении цели — исправление лица, совершившего преступления и восстановлении социальной справедливости в данном случае речи не идет.

Процессуальным основанием применения принудительных мер медицинского характера является определение суда, в то время как процессуальным основанием применения к лицу уголовного наказания является обвинительный приговор.

Применение принудительных мер медицинского характера базируется на принципах законности и гуманизма. При применении данного вида мер недопустимо использование негуманных методов лечения.

2. Виды принудительных мер медицинского характера

Виды принудительных мер медицинского характера установлены ст. 100 УК РФ. Перечисленные в законе принудительные меры можно разделить на две группы: амбулаторное лечение и наблюдение, а также лечение и наблюдение в стационарных условиях. Всего законом установлено 4 самостоятельных вида принудительных мер медицинского характера:

а) принудительное наблюдение и лечение у врача-психиатра в амбулаторных условиях;

б) принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, общего типа;

в) принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, специализированного типа;

г) принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, специализированного типа с интенсивным наблюдением.

Принудительная мера, указанная в п. «а» может быть назначена лицам, страдающим психическими расстройствами, не исключающими вменяемости, а также лицам, совершившим в возрасте старше восемнадцати лет преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, и страдающим расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости совместно с наказанием.

Принудительное наблюдение у врача-психиатра в амбулаторных условиях назначается лицам, которые по своему психическому состоянию не нужда-

ются в помещении в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях. Применяется к лицам, которые способны самостоятельно соблюдать режим лечения и не требуют постоянного контроля.

Наблюдение осуществляется посредством проведения периодических осмотров и выполнением назначений врача.

Принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, общего типа определено ст. 101 УК РФ. Данный вид принудительной меры медицинского характера применяется, если состояние лица, страдающего психическим расстройством требует постоянного наблюдения, а также условий лечения и ухода, которые могут быть обеспечены только в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях. Отличительной чертой этого вида является отсутствие интенсивного наблюдения. Назначается принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях общего типа лицам, которые не проявляют в своем поведении склонности к нарушениям больничного режима, но сохраняющие вероятность рецидива противоправного поведения.

Принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, специализированного типа назначается лицам, состояние которых требует постоянного наблюдения.

Особенность данных медицинских организаций состоит в возможности обеспечения больным специального режима содержания, обеспечение безопасных условий, а также специализированные реабилитационно-профилактические и корректив-но-восстановительные программы, ориентированные на пациентов.

Принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, специализированного типа с интенсивным наблюдением назначается лицам, которые требуют постоянного и интенсивного наблюдения, а также представляют опасность для себя и других лиц. Эти пациенты склонны к агрессивному поведению, предпринимали попытки к побегу из медицинской организации, особая опасность таких пациентов определяется склонность к совершению общественно опасных деяний, относящихся к категории тяжких или особо тяжких. В таких стационарах реализуется большой объем лечебно-профилактических мероприятий.

В целях соблюдения прав лиц, проходящих лечения и предотвращения из дезадаптации, лечение осуществляется по месту жительства больного или его родственников.

Лицам не достигшим 16-летнего возраста, принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, специализированного типа с интенсивным наблюдением не назначается.

3. Продление, изменение и прекращение применения принудительных мер медицинского характера

Принудительные меры медицинского характера назначаются судом, их изменение продление и прекращение также входить в компетенцию суда. Согласно ст. 102 УК РФ суд принимает такие решения на основании представления администрации медицинской организации или уголовно-исполнительной инспекции, на основании заключения комиссии врачей-психиатров.

В законе установлена периодичность проведения освидетельствования лиц, находящихся на лечении, это сделано с целью защиты их прав.

Освидетельствование проводится с целью принятия решения о прекращении, продлении или изменении вида принудительной меры медицинского характера, осуществляется оно не реже одного раза в шесть месяцев.

Инициатива проведения освидетельствования может исходить от лечащего врача, самого пациента, его законного представителя или близкого родственника. Если проведенное освидетельствование не даст оснований ходатайствовать перед судом об изменении или прекращении принудительной меры медицинского характера, администрация медицинской организации или уголовно-исполнительная инспекция, осуществляющая контроль за применением принудительной меры медицинского характера представляет в суд заключение о ее продлении.

Первое продление может быть осуществлено по истечении шести месяцев с момента начала лечения, в последующем — ежегодно.

В отношении лиц, указанных в п. «д» ч. 1 ст. 97 УК РФ вне зависимости от времени последнего освидетельствования и от принятого решения о прекращении применения принудительных мер медицинского характера суд на основании внесенного не позднее чем за шесть месяцев до истечения срока исполнения наказания ходатайства администрации учреждения, исполняющего наказание, назначает судебно-психиатрическую, в целях решения вопроса о необходимости применения к нему принудительных мер медицинского характера в период условно-досрочного освобождения или в период отбывания более мягкого вида наказания, а также после отбытия наказания.

Изменение или прекращение применения ранее назначенной принудительной меры медицинского характера осуществляется также судом в случае, если наблюдается изменения психического состояния пациента, либо возникает объективная потребность в назначении другого вида принудительных мер медицинского характера.

Лекция 24.
КОНФИСКАЦИЯ ИМУЩЕСТВА

Вопросы:

1. Понятие, признаки, основания и цели конфискации имущества в уголовном праве.
2. Предмет и условия конфискации имущества.

1. Понятие, признаки, основания и цели конфискации имущества

Конфиская имущества, на современном этапе отнесенная законодателем к иным мерам уголовно-правового характера, не всегда выступала в качестве таковой. Довольно продолжительный период конфискация считалась одним из дополнительных видов наказания и назначалась, как правило, за совершение тяжких и особо тяжких преступлений корыстных преступлений. Неоднозначное отношение правоприменителя и теоретиков уголовного права к конфискации имущества как к виду наказания не раз провоцировало исключение ее из уголовного закона, что произошло и в 2003 г.

Однако полностью отказаться от подобной меры законодатель не смог ввиду социально обусловленной целесообразности изъятия имущества, добытого преступным путем, либо имущества, с помощью или посредством которого совершалось преступление. Кроме того, отмена конфискации имущества в уголовном законе нарушила отдельные международные соглашения, обязывающие приостанавливать финансовые операции лиц, совершивших коррупционные преступления, и обеспечивать возможность конфискации (Конвенция ООН против коррупции от 31.10.2003, Римский Статут Международного уголовного суда от 17.07.1998, Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности от 15.12.2000). Законодательно закрепленная конфискация имущества как мера государственного реагирования является еще и механизмом реализации принципа справедливости.

Согласно определению, предложенному в ч. 1 ст. 104.1 УК РФ, конфискация имущества представляет собой принудительное безвозмездное изъятие и обращение в собственность государства на основании обвинительного приговора имущества, конкретизированного в п.п. «а» — «г» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ.

Исходя из названия раздела VI УК РФ, в который входит глава 15.1 УК РФ, конфискация имущества относится к иным мерам уголовно-правового характера наряду с принудительными мерами медицинского характера (гл. 15 УК РФ) и судебным штрафом (гл. 15.2 УК РФ). Это значит, что конфискация не относится к видам наказания, а потому может быть назначена при наличии оснований и соблюдении условий, прописанных в гл.15.1 УК РФ как при назначении основного наказания, так и основного и дополнительного, а также при ус-

ловном осуждении. Конфискация имущества как иная мера уголовно-правового характера не преследует целей наказания, хотя цели конфискации и наказания отчасти совпадают, не влечет уголовно-правовых последствий, которые влечет наказание.

Следующим признаком конфискации является ее принудительность. Принудительность означает, что при изъятии имущества не учитывается воля лица, незаконно завладевшего изымаемым имуществом или владеющим пусть и на законных основаниях, но орудием совершения преступления, которое в соответствии с п. «г» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ также подлежит конфискации.

Решение о конфискации муществa принимается судом и подлежит обязательному исполнению, независимо от доводов виновного.

Безвозмездность изъятия означает, что указанное имущество или его стоимость не компенсируется виновному. Однако имущество подлежит возвращениею виновному в случае незаконного осуждения.

Основания конфискации имущества необходимо разделить на фактические и юридические.

Фактическим основанием конфискации будет являться совершение преступного деяния, в результате которого лицо незаконного завладевает конкретным имуществом, либо совершение такого деяния с использованием конкретных орудий, которые для обеспечения безопасности в последующем должны быть также конфискованы (техника, используемая для заготовки леса — при совершении незаконной рубки (ст. 260 УК РФ), оружие — при совершении насильственных преступлений и т. п.).

Юридическим основанием конфискации выступает обвинительный приговор, на который законодатель указывает в ч. 1 ст. 104.1 УК РФ.

Именно при вынесении обвинительного приговора в соответствии со ст. 81 УПК РФ осуществляется конфискация предметов, документов и другого имущества, которое было признано доказательством по уголовному делу.

Цели конфискации отчасти совпадают с целями наказания. Безусловно, целью конфискации является восстановление социально справедливости. Имущество возвращается законному владельцу, а орудие преступления выбывает из владения лица, относящегося к его использованию неодобросовестно. Кроме того, целью конфискации является также исключение случая совершения преступления вновь, если речь идет о конфискации оружия, т. е. предупреждение преступлений. Цель предупреждения преступлений реализуется в полной мере при конфискации денежных средств и иного имущества, используемого для финансирования террористической и экстремистской деятельности.

Таким образом, конфискация имущества является мерой уголовно-правового характера, представляющая собой принудительное безвозмездное изъятие и обращение в пользу государства на основании обвинительного приговора имущества, предусмотренного законом.

2. Предмет и условия конфискации имущества

Предметом конфискации является имущество, обозначенное в п.п. «а» — «г» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ.

Законодатель относит к предмету конфискации деньги, ценности и иное имущество, полученное в результате совершения преступления. Причем подлежащим изъятию является имущество, добытое в результате не любого преступления, а конкретных видов преступлений. К таковым относятся квалифицированные виды убийства (ч. 2 ст. 105 УК РФ), умышленного причинения тяжкого вреда здоровью (ч. 2—4 ст. 111 УК РФ), похищения человека (ч. 2 ст. 126 УК РФ), торговли людьми и использования рабского труда (ст. ст. 127.1 и 127.2 УК РФ), воспрепятствования осуществлению избирательных прав или работе избирательных комиссий (ч. 2 ст. 141 УК РФ), нарушения порядка финансирования избирательной кампании кандидата, избирательного объединения, деятельности инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума (ст. 141.1 УК РФ), фальсификации избирательных документов, документов референдума (ч. 2 ст. 142 УК РФ), невыплаты заработной платы, пенсий, стипендий, пособий или иных выплат, если преступление совершено из корыстных побуждений (ст. 145.1 УК РФ), нарушения авторских (ст. 146 УК РФ), изобретательских и патентных прав (ст. 147 УК РФ), также в случае, если эти преступления совершены из корыстных побуждений. Также п. «а» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ предусмотрена конфискация имущества, добытого в результате совершения некоторых преступлений против семьи и несовершеннолетних (ст. ст. 153-155 УК РФ), если они совершены из коорыстныз побуждений, преступлений в сфере экономической деятельности (ст. ст. 171.1, 171.2, 174, 174.1, 183, ч. 3, 4 ст. 184, ст. 186, ст. 187, ст. 189, ст. 191.1 УК РФ), преступлений против интересов службы в коммерчческих и иных организациях (ч. 5—8 ст. 204 УК РФ), преступлений против общественной безопасности (ст.ст. 205, 205.1, 205.2, 205.3, 205.4, 205.5, 206, 208, 209, 210, 212, 222, 227 УК РФ), против здоровья населения и общественной нравственности (ст. 228.1, ч. 3 ст. 228.2, ст.ст. 228.4, 229, 231, 232, 234, 235.1, 238.1, 240, 241, 242, 242.1 УК РФ), экологических преступлений (ст. 258^1 УК РФ), преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства (ст. ст. 275—279, 281, 282.1—282.3, 283.1 УК РФ), преступлений против государственной воастти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления (ст.ст. 285, 290 УК РФ), преступлений против правосудия (ст.ст. 295, 307—309 УК РФ), против порядка управления (ст. ст. 327.2 УК РФ), против мира и безопасности ччеловечества (ст.ст. 355, ч. 3 ст. 359, ст. 361 УК РФ).

По смыслу п. «а» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ изъятию подлежит также имущество, незаконно перемещенное через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС либо через Государственную границу Российской Федерации с государствами-членами Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС, ответственность за которое установлена ст.ст. 200.1, 200.2, 226.1, 229.1 УК РФ, а также любых доходов от этого имущества, за исключением доходов и имущества, подлежащих возвращению законному владельцу.

Таможенная граница Евразийского экономического союза, в соответствии с ч. 2 ст. 5 Таможенного кодекса указанного Союза, представляет собой пределы таможенной территории Союза, а также пределы отдельных территорий, находящихся на территории государств-членов. В свою очередь, пределами таможенной территории являются пределы портовой и логистической свободной экономической зоны (ч. 4 ст. 9 Соглашения по вопросам свободных (специальных, особых) экономических зон на таможенной территории Таможенного союза и таможенной процедуры свободной таможенной зоны от 18.06.2010).

Государственная граница Российской Федерации представляет собой линию и проходящую по этой линии вертикальную поверхность, определяющие пределы государственной территории (суши, вод, недр и воздушного пространства) Российской Федерации, т. е. пространственный предел действия государственного суверенитета Российской Федерации (ст. 1 ФЗ от 01.04.1993 № 4730-I «О государственной границе Российской Федерации»).

Статьи 200.1, 200.2, 226.1 и 229.1 УК РФ предусматривают ответственность за контрабанду. Предметом контрабанды в соответствии с диспозициями указанных статей могут выступать денежные средства или денежные инструменты, алкогольная продукция, табачные изделия, сильнодействующие, ядовитые, отравляющие, взрывчатые, радиоактивные вещества, радиационные источники, ядерные материалы, огнестрельное оружие, его основные части, взрывные устройсттва, боеприпасы, оружие массового поражения, средства его доставки, иное вооружение, военная техника, материалы и оборудование, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, вооружения, военной техники, стратегически важные товары и ресурсы, культурные ценности, особо ценные дикие животные и водные биологические ресурсы, наркотические средства, психотропные вещества, их прекурсоры или аналоги, растения, содержащие наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, инструменты и оборудование, находящееся под специальным контролем и используемое для изготовления наркотических средств и психотропных веществ.

В соответствии с п. «б» ч. 1 ст. 104 УК РФ к предмету конфискации относятся деньги, ценности и иное имущество, в которые имущество, полученное в результате совершения перечисленных в п. «а» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ преступлений, и доходы от этого имущества были частично или полностью превращены или преобразованы. Так, например, денежные средства, полученные преступным путем, могут быть потрачены на покупку автомобиля или недвижимости. В таком случае конфискации подлежит указанные автомобиль или недвижимость.

К предмету конфискации в соответствии с п. «в» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ относятся деньги, ценности и иное имущество, используемые или предназначенные для финансирования терроризма, экстремистской деятельности, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации).

Пункт «г» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ предусматривает в качестве предммета конфискации орудия, оборудование и иные средства совершения преступления, принадлежащие обвиняемому. Необходимо отметить, что в случае принадлежности орудия преступления иному лицу, не осведомленному о целях использования его обвиняемым, конфискации оно не подлежит.

Реализуя принцип справедливости законодатель указывает, что при приобщении имущества, полученного незаконно, к имуществу, на обладание которым у лица имеется право, конфискации подлежит лишь часть имущества, соответствующая стоимости приобщенных имущества или доходов от него.

Кроме того, в случае, если похищенное имущество, или доходы от него были переданы виновным третьему лицу, то указанное имущество подлежит конфискации лишь в случае, когда третье лицо было осведомлено о незаконности получения такого имущества.

В случае отсутствия реальной возможности изъять предмет, подлежащий конфискации, в связи с его использованием, продажей или по иной причине, суд выносит решение о конфискации денежной суммы, которая должна соответствовать стоимости данного предмета (ст. 104² УК РФ).

Обязательным условием применения конфискации является обеспечение интересов потерпевшего по возмещению причиненного ему ущерба (ст. 104^3 УК РФ).

Итак, конфискация имущества представляет собой меру уголовно-правового характера, заключающуюся в принудительном безвозмездном изъятии и обращении в пользу государства на основании обвинительного приговора имущества, полученного преступным путем, доходов, от такого имущества, имущества, предназначенного для финансирования терроризма и экстремизма, орудий совершения преступления.

Лекция 25.
СУДЕБНЫЙ ШТРАФ

Вопросы:

1. Понятие, признаки, основания и цели судебного штрафа в уголовном праве.
2. Назначение судебного штрафа.

1. Понятие, признаки, основания и цели судебного штрафа

Судебный штраф — мера, на современном этапе отнесенная законодателем к иным мерам уголовно-правового характера, не всегда выступала в качестве таковой. Довольно продолжительный период конфискация считалась одним из дополнительных видов наказания и назначалась, как правило, за совершение тяжких и особо тяжких преступлений корыстных преступлений. Однако полностью отказаться от подобной меры законодатель не смог ввиду социально обусловленной целесообразности изъятия имущества, добытого преступным путем, либо имущества, с помощью или посредством которого совершалось преступление. Кроме того, отмена конфискации имущества в уголовном законе нарушила отдельные международные соглашения, обязывающие приостанавливать финансовые операции лиц, совершивших коррупционные преступления,

и обеспечивать возможность конфискации (Конвенция ООН против коррупции от 31.10.2003, Римский Статут Международного уголовного суда от 17.07.1998, Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности от 15.12.2000). Законодательно закрепленная конфискация имущества как мера государственного реагирования является еще и механизмом реализации принципа справедливости.

Согласно определению, предложенному в ч. 1 ст. 104.1 УК РФ, конфискация имущества представляет собой принудительное безвозмездное изъятие и обращение в собственность государства на основании обвинительного приговора имущества, конкретизированного в п.п. «а» — «г» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ.

Исходя из названия раздела VI УК РФ, в который входит глава 15.1 УК РФ, конфискация имущества относится к иным мерам уголовно-правового характера наряду с принудительными мерами медицинского характера (гл. 15 УК РФ) и судебным штрафом (гл. 15.2 УК РФ). Это значит, что конфискация не относится к видам наказания, а потому может быть назначена при наличии оснований и соблюдении условий, прописанных в гл.15.1 УК РФ как при назначении основного наказания, так и основного и дополнительного, а также при условном осуждении. Конфискация имущества, как иная мера уголовно-правового характера, не преследует целей наказания, хотя цели конфискации и наказания отчасти совпадают, не влечет уголовно-правовых последствий, которые влечет наказание.

Следующим признаком конфискации является ее принудительность. Принудительность означает, что при изъятии имущества не учитывается воля лица, незаконно завладевшего изымаемым имуществом или владеющим пусть и на законных основаниях, но орудием совершения преступления, которое в соответствии с п. «г» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ также подлежит конфискации.

Решение о конфискации муществa принимается судом и подлежит обязательному исполнению, независимо от доводов виновного.

Безвозмездность изъятия означает, что указанное имущество или его стоимость не компенсируется виновному. Однако имущество подлежит возвращениею виновному в случае незаконного осуждения.

Основания конфискации имущества необходимо разделить на фактические и юридические.

Фактическим основанием конфискации будет являться совершение преступного деяния, в результате которого лицо незаконного завладевает конкретным имуществом, либо совершение такого деяния с использованием конкретных орудий, которые для обеспечения безопасности в последующем должны быть также конфискованы (техника, используемая для заготовки леса — при совершении незаконной рубки (ст. 260 УК РФ), оружие — при совершении насильственных преступлений и т. п.).

Юридическим основанием конфискации выступает обвинительный приговор, на который законодатель указывает в ч. 1 ст. 104.1 УК РФ.

Именно при вынесении обвинительного приговора в соответствии со ст. 81 УПК РФ осуществляется конфискация предметов, документов и другого имущества, которое было признано доказательством по уголовному делу.

Цели конфискации отчасти совпадают с целями наказания. Безусловно, целью конфискации является восстановление социально справедливости. Имущество возвращается законному владельцу, а орудие преступления выбывает

из владения лица, относящегося к его использованию неодобросовестно. Кроме того, целью конфискации является также исключение случая совершения преступления вновь, если речь идет о конфискации оружия, т. е. предупреждение преступлений. Цель предупреждения преступлений реализуется в полной мере при конфискации денежных средств и иного имущества, используемого для финансирования террористической и экстремистской деятельности.

Таким образом, конфискация имущества является мерой уголовно-правового характера, представляющая собой принудительное безвозмездное изъятие и обращение в пользу государства на основании обвинительного приговора имущества, предусмотренного законом.

2. Назначение судебного штрафа

Судебный штраф назначается только судом.

Законодатель относит к предмету судебного штрафа деньги, ценности и иное имущество, полученное в результате совершения преступления. Причем подлежащим изъятию является имущество, добытое в результате не любого преступления, а конкретных видов преступлений. К таковым относятся квалифицированные виды убийства (ч. 2 ст. 105 УК РФ), умышленного причинения тяжкого вреда здоровью (ч. 2—4 ст. 111 УК РФ), похищения человека (ч. 2 ст. 126 УК РФ), торговли людьми и использования рабского труда (ст.ст. 127.1 и 127.2 УК РФ), воспрепятствования осуществлению избирательных прав или работе избирательных комиссий (ч. 2 ст. 141 УК РФ), нарушения порядка финансирования избирательной кампании кандидата, избирательного объединения, деятельности инициативной группы по проведению референдума, иной группы участников референдума (ст. 141.1 УК РФ), фальсификации избирательных документов, документов референдума (ч. 2 ст. 142 УК РФ), невыплаты заработной платы, пенсий, стипендий, пособий или иных выплат, если преступление совершено из корыстных побуждений (ст. 145.1 УК РФ), нарушения авторских (ст. 146 УК РФ), изобретательских и патентных прав (ст. 147 УК РФ), также в случае, если эти преступления совершены из корыстных побуждений. Также п. «а» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ предусмотрена конфискация имущества, добытого в результате совершения некоторых преступлений против семьи и несовершеннолетних (ст.ст. 153—155 УК РФ), если они совершены из корыстных побуждений, преступлений в сфере экономической деятельности (ст.ст. 171.1, 171.2, 174, 174.1, 183, ч. 3, 4 ст. 184, ст. 186, ст. 187, ст. 189, ст. 191.1 УК РФ), преступлений против интересов службы в коммерческих и иных организациях (ч. 5—8 ст. 204 УК РФ), преступлений против общественной безопасности (ст.ст. 205, 205.1, 205.2, 205.3, 205.4, 205.5, 206, 208, 209, 210, 212, 222, 227 УК РФ), против здоровья населения и общественной нравственности (ст. 228.1, ч. 3 ст. 228.2, ст.ст. 228.4, 229, 231, 232, 234, 235.1, 238.1, 240, 241, 242, 242.1 УК РФ), экологических преступлений (ст. 258.1 УК РФ), преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства (ст.ст. 275—279, 281, 282.1—282.3, 283.1 УК РФ), преступлений против государственной власти, интересов

государственной службы и службы в органах местного самоуправления (ст.ст. 285, 290 УК РФ), преступлений против правосудия (ст.ст. 295, 307—309 УК РФ), против порядка управления (ст. ст. 327.2 УК РФ), против мира и безопасности человечества (ст. ст. 355, ч. 3 ст. 359, ст. 361 УК РФ).

По смыслу п. «а» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ изъятию подлежит также имущество, незаконно перемещенное через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС либо через Государственную границу Российской Федерации с государствами-членами Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС, ответственность за которое установлена ст.ст. 200.1, 200.2, 226.1, 229.1 УК РФ, а также любых доходов от этого имущества, за исключением доходов и имущества, подлежащих возвращению законному владельцу.

Таможенная граница Евразийского экономического союза в соответствии с ч. 2 ст. 5 Таможенного кодекса указанного Союза представляет собой пределы таможенной территории Союза, а также пределы отдельных территорий, находящихся на территории государств-членов. В свою очередь, пределами таможенной территории являются пределы портовой и логистической свободной экономической зоны (ч. 4 ст. 9 Соглашения по вопросам свободных (специальных, особых) экономических зон на таможенной территории Таможенного союза и таможенной процедуры свободной таможенной зоны от 18.06.2010).

Государственная граница Российской Федерации представляет собой линию и проходящую по этой линии вертикальную поверхность, определяющие пределы государственной территории (суши, вод, недр и воздушного пространства) Российской Федерации, т. е. пространственный предел действия государственного суверенитета Российской Федерации (ст. 1 ФЗ от 01.04.1993 № 4730-I «О государственной границе Российской Федерации»).

Статьи 200.1, 200.2, 226.1 и 229.1 УК РФ предусматривают ответственность за контрабанду. Предметом контрабанды, в соответствии с диспозициями указанных статей, могут выступать денежные средства или денежные инструменты, алкогольная продукция, табачные изделия, сильнодействующие, ядовитые, отравляющие, взрывчатые, радиоактивные вещества, радиационные источники, ядерные материалы, огнестрельное оружие, его основные части, взрывные устройства, боеприпасы, оружие массового поражения, средства его доставки, иное вооружение, военная техника, материалы и оборудование, которые могут быть использованы при создании оружия массового поражения, средств его доставки, вооружения, военной техники, стратегически важные товары и ресурсы, культурные ценности, особо ценные дикие животные и водные биологические ресурсы, наркотические средства, психотропные вещества, их прекурсоры или аналоги, растения, содержащие наркотические средства, психотропные вещества или их прекурсоры, инструменты и оборудование, находящееся под специальным контролем и используемое для изготовления наркотических средств и психотропных веществ.

В соответствии с п. «б» ч. 1 ст. 104 УК РФ к предмету конфискации относятся деньги, ценности и иное имущество, в которые имущество, полученное в результате совершения перечисленных в п. «а» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ преступлений, и доходы от этого имущества были частично или полностью превращены или преобразованы. Так, например, денежные средства, полученные преступным путем, могут быть потрачены на покупку автомобиля или недвижимости.

В таком случае конфискации подлежит указанные автомобиль или недвижимость.

К предмету конфискации, в соответствии с п. «в» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ, относятся деньги, ценности и иное имущество, используемые или предназначенные для финансирования терроризма, экстремистской деятельности, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации).

Пункт «г» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ предусматривает в качестве предммета конфискации орудия, оборудование и иные средства совершения преступления, принадлежащие обвиняемому. Необходимо отметить, что в случае принадлежности орудия преступления иному лицу, не осведомленному о целях использования его обвиняемым, конфискации оно не подлежит.

Реализуя принцип справедливости, законодатель указывает, что при приобщении имущества, полученного незаконно, к имуществу, на обладание которым у лица имеется право, конфискации подлежит лишь часть имущества, соответствующая стоимости приобщенных имущества или доходов от него.

Кроме того, в случае, если похищенное имущество, или доходы от него были переданы виновным третьему лицу, то указанное имущество подлежит конфискации лишь в случае, когда третье лицо было осведомлено о незаконности получения такого имущества.

В случае отсутствия реальной возможности изъять предмет, подлежащий конфискации, в связи с его использованием, продажей или по иной причине, суд выносит решение о конфискации денежной суммы, которая должна соответствовать стоимости данного предмета (ст. 104² УК РФ).

Обязательным условием применения конфискации является обеспечение интересов потерпевшего по возмещению причиненного ему ущерба (ст. 104^3).

Итак, конфискация имущества представляет собой меру уголовно-правового характера, заключающуюся в принудительном безвозмездном изъятии и обращении в пользу государства на основании обвинительного приговора имущества, полученного преступным путем, доходов, от такого имущества, имущества, предназначенного для финансирования терроризма и экстремизма, орудий совершения преступления.

Лекция 26.
УГОЛОВНОЕ ПРАВО ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН (ОБЩАЯ ЧАСТЬ)

Вопросы:

1. Общая характеристика уголовного права различных правовых систем.
2. Понятие и виды преступления по уголовному законодательству иностранных стран.
3. Субъект и субъективная сторона в уголовном праве зарубежных стран.
4. Обстоятельства, исключающие преступность деяния по уголовному праву зарубежных стран.
5. Понятие и виды наказаний по уголовному праву зарубежных стран.

1. Общая характеристика уголовного права различных правовых систем

Уголовное право — важнейшая отрасль права любого государства, т. к. совершение преступления подрывает общественную безопасность всякого общества, и государство не может не реагировать на совершение таких общественно опасных деяний. В связи с этим право всех государств, даже существенно отстающих в социально-политическом развитии от ведущих государств мира, присутствуют нормы уголовного права.

Изучение уголовного права зарубежных государств — важная задача отечественной правовой науки. Это обусловлено, во-первых, глобализацией современного мира, когда одна страна уже не может существовать полностью автономно. Обмен товарами, услугами, информацией, туристическое и иное взаимодействие достигли очень высокого уровня, в связи с чем взаимодействующим сторонам жизненно важно знать друг друга.

Во-вторых, в связи с той же глобализацией мира международной стала и преступность. В настоящее время преступники имеют возможность, находясь в одной части мира, воздействовать на важные социальные процессы в другой. Кроме того, предмет преступлений в сфере высоких технологий может практически моментально перемещаться в пространстве, не взирая на национальные границы. Отдельно следует упомянуть преступления, связанные с международным терроризмом, которые не имеют границ и давно стали общей проблемой всего мирового сообщества.

В-четвертых, обострение международной обстановки приводит к возникновению открытых, и, чаще всего, скрытых конфликтов, которые для адекватного противодействия им должны быть правильно квалифицированы. Обыденностью становятся деяния, составляющие наемничество, развязывание и ведение агрессивной войны, геноцид и другие преступления.

Все это, а также и иные обстоятельства делают вопрос изучения уголовного права зарубежных государств актуальным.

Уголовное право и законодательство в отдельных странах формировалось под воздействием множества факторов — культуры, обычаев, особенностей территориального устройства, взаимоотношения с соседями и т. д. Все это образует совокупность правовых приемов, типичных методов функционирования права, его выражения в законодательстве, соотношения норм права, способов его реализации, т. е. национальную правовую систему. В то же время соседство государств, особенности становления конкретных цивилизаций привели к тому, что в мире есть несколько типичных правовых систем, на основе которых функционируют национальные системы права.

Как правило, к основным общемировым системам права вообще и уголовного права в частности относят: романо-германскую (континентальную), англо-саксонскую (неконтинентальную) и религиозную (традиционную) системы права.

Указанные правовые системы существенно различаются между собой формами выражения права в законе, способами его толкования, формами осуществления правосудия, подходами к криминализации общественно опасных деяний и т. д.

Прообразом романо-германской правовой системы является древнеримское право, основанное на учениях юристов Римской империи периода ее расцвета. Территориально в настоящее время романо-германская правовая система представлена правом Италии, Испании, Португалии, Германии, Австрии, Франции, России, стран бывшего СССР, государств африканского региона (преимущественно бывших колоний Германии и Франции), Ближнего Востока и других государств. Нельзя говорить, что принципиальные положения уголовного права указанных государств полностью совпадают. В частности, после событий, связанных с революцией 1917 г. и последующим установлением советской власти в России, уголовное право развивалось во многом на собственных принципах, обусловленных классовым характером права в стране вообще. Элементы романо-германской правовой системы свойственны уголовному праву Японии, Китая, других государств Дальнего Востока, однако в них еще больше национального.

Уголовное право романо-германской правовой системы имеет ряд отличительных особенностей. В частности, Уголовное право в странах романо-германской правовой системы представляет собой самостоятельную отрасль права, четко отграниченную от иных отраслей. При этом отрасли права ранжированы между собой: базовой, определяющей отраслью права является конституционное право. Вместе с тем бывают и исключения. Например, уголовное право Франции представляет собой совокупность норм различной направленности. Запреты на совершение преступлений присутствуют, в частности, в экологическом законодательстве этой страны.

Уголовное право обычно основано на писаном, т. е. закрепленном в специальных источниках законодательстве. Эти источники включают в себя некие обезличенные нормы (запреты и предписания), адресованные неограниченному кругу лиц.

Уголовное право государств романо-германской правовой системы, как правило, строго кодифицировано, представляя собой совокупность взаимосвязанных и дополняющих друг друга норм.

Уголовное право государств англо-саксонской правовой системы также имеет ряд отличительных особенностей. Ввиду того, что распространялось оно за счет колониальной политики Британской империи, действуя в принципиально различных культурных, территориальных, даже климатических условиях, часто применялось не юристами, а просто наиболее опытными гражданами, авторитет которых признавался населением, оно не могло развиваться как писаное, строго кодифицированное право. В настоящее время на принципах уголовного права англо-саксонской правовой системы построено право США, Великобритании, Австралии, ряда стран Африки и других государств — бывших колоний Британской империи.

Основными принципами уголовного права стран англо-саксонской правовой системы являются:

1. Отсутствие единого нормативного правового акта, содержащего в себе предписания уголовно-правового характера. Как правило, нормы уголовного права содержатся во многих источниках, в том числе в Конституции. Это, однако, не исключает существования норм уголовного законодательства, которое может содержать в себе нормы Общей части уголовного права.

2. Важным, а часто и основным источником уголовного права является судебный прецедент, т. е. решение по алогичному или схожему делу, вынесенное ранее соответствующим судом.

3. Отсутствие четких критериев криминализации общественно-опасных деяний, определение их таковыми на основе прецедентной, потенциальной повторяемости.

Уголовное право стран с религиозным, традиционным правом наиболее характерно проявляется в мусульманских государствах, в которых религия во многом выступает основой общества. Наиболее типичными представителями стран с религиозной правовой системой являются Иран, Саудовская Аравия, Объединенные Арабские Эмираты, Судан, Йемен и т. д. Характерной чертой уголовного права в таких государствах является четко прослеживающаяся связь уголовного законодательства с положениями так называемых священных писаний. Более того, многие уголовно-правовые запреты прямо установлены именно в шариате — особой системе норм, регулирующих отношения в обществе.

Ввиду тесной связи уголовного права с религиозными предписаниями особым образом функционирует и правоохранительная система, в частности суд. Решением вопросов привлечения к уголовной ответственности, толкования уголовного права во многом занимаются специальные священнослужители, профессионально для этого подготовленные. Часто их деятельность существенно удалена от деятельности светских судов.

Подводя некоторые итоги указанному выше, нужно отметить, что названные правовые системы — своего рода условность, которая не возведена в ранг абсолюта. В настоящее время в мире существует множество тенденций, позволяющих судить о том, что рамки указанных правовых систем стираются. Например, уголовное право стран англо-саксонской правовой системы в последние де-

сятилетия приобрело множество кодифицированных источников права. В частности, в США существует федеральный «блок» норм уголовного права. В то же время в отдельных государствах романо-германской правовой системы большое значение приобрел судебный прецедент. Например, в РФ положения постановлений Пленума Верховного Суда РФ, являющиеся фактически толкованием и обобщением норм права высшей судебной инстанцией, в настоящее время приобрели значение закона.

Уголовное право различных государств не существует автономно, существует множество тенденций по их объединению. При этом организуется оно не только в рамках одной правовой системы. Так, нормы международного уголовного права во многом объединяют по специальным вопросам действие всех правовых систем.

2. Понятие и виды преступления по уголовному законодательству иностранных стран

Понятие и признаки преступления, т. е. деяния, которое подлежит криминализации, является принципиальным для любой правовой системы и любого государства. Базовые вопросы криминализации общественно-опасных деяний определяются доктриной уголовного права, положения которого в разных государствах часто весьма различны. Эти определения основаны на принципах конкретной правовой системы. Например, из содержания понятия преступления, принятого в штате Нью-Йорк в США, согласно которому «поведение, за которое наказание тюремным заключением на срок или штрафом предусмотрено любой нормой права данного штата или вообще любой нормой права, местным правом либо ордонансом органа государственной власти данного штата или любым приказом, правилом или инструкцией, которые приняты каким-либо правительственным учреждением в соответствии с предоставленными ему для этого полномочиями», четко прослеживается влияние прецедентного права, в котором нет строго кодифицированного уголовного законодательства.

Вообще понятие преступления в уголовном законодательстве многих государств отсутствует. В частности, его нет в соответствующих нормах Великобритании, Австралии и других государств.

Как правило, понятие преступления в различных государствах формальное. Оно содержит указание, прежде всего, на запрещенность деяния под угрозой наказания. Например, в ФРГ преступление — это «противоправное деяние — только такое, которое образует состав деяния, предусмотренный уголовным законом». Формальные определения преступления приведены в уголовно-правовых нормах практически всех штатов США.

В то же время в уголовно-правовых нормах стран англо-саксонской правовой системы часто упоминается и признак виновности («злонамеренности», «умышленности», «обманности»), который в науке уголовного права признается

материальным признаком. Более того, в некоторых нормах понятие преступления включает в себя такой материальный признак, как результат. Вместе с тем этим государствам свойственно и привлечение к уголовной ответственности за невиновное причинение вреда. Кроме того, к ответственности в порядке исключения могут привлечены даже звери или предметы.

В большинстве стран романо-германской правовой системы помимо формальных признаков при определении преступного деяния используются и материальные признаки — общественная опасность и виновность. Такие определения содержатся в уголовном законодательстве не только России, но и большинства стран бывшего СССР.

Еще один важный момент, связанный с понятием преступления в уголовном праве зарубежных государств — отсутствие такого понятия, как административное правонарушение. Как правило, соответствующие деяния, не представляющие высокой общественной опасности, признаются уголовными проступками.

Круг преступлений в различных государствах, и тем более их категоризация, в различных государствах существенно различаются, что во многом обусловлено национальными традициями. Например, в США наиболее опасными преступлениями, помимо деяний против личности, признаются деяния в сфере экономики, против общественной безопасности. В то же время в США криминализован минимум деяний, связанных с нарушением порядка оборота огнестрельного оружия.

Подытоживая вышесказанное, отметим, что основным критерием, позволяющим признавать деяние преступлением, в иностранных государствах признается их формальная запрещенность. Определенное значение имеет и такой признак, как вина. Признак общественной опасности нередко в определениях преступления отсутствует.

3. Субъект и субъективная сторона в уголовном праве зарубежных стран

В уголовном законодательстве большинства иностранных государств понятие субъекта преступления отсутствует. Его признаки логичным образом вытекают из содержания тех общественно опасных деяний, которые они совершают.

Вместе с тем законодатели, как правило, закрепляют нормативно такой важный признак субъекта преступления, как его возраст. Например, в Великобритании уголовную ответственность не несут дети младше семилетнего возраста. Лица в возрасте от 7 до 14 лет по общему правилу не могут совершить преступления, однако при наличии достаточных оснований полагать, что их деликтоспособность сформировалась и реализована при совершении конкретного преступления, они подлежат уголовной ответственности. С 14 лет наступает полная уголовно-правовая правосубъектность.

Возраст уголовной ответственности в большинстве штатов США ограничен 14—16 годами, однако в некоторых штатах он понижен до 10 лет. Во Франции минимальный возраст уголовной ответственности — 13 лет, в ФРГ — 14 лет и т. д. Как правило, минимальный возраст уголовной ответственности в скандинавских странах выше, а в странах Ближнего Востока ниже. Уголовное законодательство практически всех государств устанавливает «многоступенчатую» систему формирования полноценной правосубъектности — до 16, а часто и до 18 лет к лицам, совершившим преступления, часто не применяются многие из мер уголовно-правового воздействия, а сроки и размеры наказаний значительно снижаются.

Еще один важный вопрос уголовного права зарубежных стран — возможность уголовной ответственности не только физических, но и юридических лиц. Часто он решается положительно, например, во Франции, США, Соединенном Королевстве, ФРГ и других западноевропейских странах число преступлений, за которые осуждены юридические лица, весьма существенно. В этих странах сформированы особые правовые механизмы определения уголовно-правовой правосубъектности, деликтоспособности юридических лиц, установления их вины, определены специальные виды наказаний для коллективных субъектов права. В отдельных государствах (Бельгия, Швеция) фактическим субъектом преступления признается физическое лицо, но наказание за него несет юридическое лицо, в интересах и от имени которого действовал преступник.

Уголовное право большинства зарубежных государств англо-саксонской правовой системы учитывает невменяемость лица, которая определяется по «правилам Макнатена» 1843 г., согласно которым лицо из-за психической болезни или дефекта психики не может осознавать «природу и качество», вследствие чего не подлежит уголовной ответственности. Уголовное законодательство большинства стран учитывает медицинские и юридические критерии невменяемости.

Вопросы вины в уголовном праве иностранных государств также решены по-разному. Например, уголовное право Англии предполагает три формы вины: намерение, неосторожность и небрежность. При этом в понимании отечественного юриста такая небрежность ближе к невиновному причинению вреда, чем к неосторожности.

В США вина может быть выражена в четырех формах: с целью, с сознанием, неосторожно, небрежно. Эта система во многом пересекается с прямым и косвенным умыслами, легкомыслием и небрежностью, свойственными российскому уголовному праву, с оговоркой на то, что к небрежности иногда относят и невиновное американские юристы причинение вреда.

Уголовное законодательство зарубежных стран романо-германской правовой системы содержит понятие и содержание вины, близкие к таковым в соответствии с УК РФ. В частности, УК ФРГ выделяет прямой и косвенный умысла, неосмотрительность различного вида, а также исключает ответственность за невиновное причинение вреда.

Тем самым следует отметить, что в различных странах в качестве формы вины всегда названы умысел и неосторожность. Кроме того, часто понятием неосторожности охватывается и невиновное причинение вреда (небрежность).

4. Обстоятельства, исключающие преступность деяния по уголовному праву зарубежных стран

Уголовное право практически всех иностранных государств допускает определенные обстоятельства, которые позволяют считать деяния, внешне выуженные как преступление, правомерными (в разных государствах они могут называться по-разному: например, в Великобритании это «защиты» от действия уголовного закона, в США — оправдательные факты и т. д.).

Наиболее типичным обстоятельством, исключающим преступность деяния, является необходимая оборона. Между тем, например, в Великобритании, это обстоятельство фактически включает в себя не только собственно оборону, но и причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление. Среди условий правомерности необходимой обороны чаще всего называются нападение виновного, посягающего на жизнь, здоровье или имущество потерпевшего или третьих лиц, высокая опасность этого нападения. При этом в отдельных нормах предельно точно описываются признаки реальности и наличности такого нападения, а в других они приводятся весьма условно.

Другим обстоятельством, исключающим преступность деяния, является крайняя необходимость. Например, в штате Нью-Йорк США условиями правомерности крайней необходимости являются: «1) ситуация не создана по вине самого лица; 2) угроза настолько серьезна, что в соответствии с «обычными стандартами интеллекта и морали желательность и срочность недопущения такого вреда несомненно перевешивают желательность недопущения вреда, на предупреждение которого направлен закон, определяющий соответствующее посягательство»; 3) необходимость и оправданность такого поведения не могут основываться на «соображениях, имеющих отношение только к морали и целесообразности, вытекающей из закона как в плане его общего применения, так и в отношении его применения к определенной категории дел»[152].

Уголовное законодательство отдельных государств, например, Франции, к таким обстоятельствам относят основания, которые в российском уголовном праве урегулированы нормами, не входящими в главу 8 УК РФ. В частности, к таким обстоятельствам относятся: ошибка в праве, невменяемость, недостижение возраста уголовной ответственности.

Уголовное законодательство в иностранных государствах предусматривает и такие обстоятельства, которые в УК РФ фактически отсутствуют. Среди

[152] Уголовное право Российской Федерации. Общая часть: учебник для вузов / Н. Н. Белокобыльский, Г. И. Богуш, Г. Н. Борзенков и др…

них, например, согласие потерпевшего на причинение ему вреда. В отечественном уголовном праве оно допустимо фактически лишь при отдельных обстоятельствах заражения потерпевшего ВИЧ-инфекцией, тогда как в Великобритании, США и других странах они применимы в сфере спорта, медицины, науки и т. д.

5. Понятие и виды наказаний по уголовному праву зарубежных стран

Еще один важный вопрос, который всегда урегулирован уголовным законодательством любого государства, — вопрос о понятии и видах наказания. Понятие наказания может быть лишено законодательной дефиниции, но, в любом случае, оговаривается доктринально. В Соединенном Королевстве под наказанием за преступление традиционно считают «властное причинение страдания лицу за совершенное им преступление», в США — это лишение (зло, муки, обесценивание), налагаемое принудительно, в соответствии с санкцией государства, посредством издания акта применения права.

Независимо от понятия и содержания наказания, его основными целями признаются: предупреждение преступлений, содействие исправлению осужденного и восстановлению социально значимых свойств его личности. При этом в судебных приговорах часто специально оговаривается применение мер, направленных на лишение осужденного возможности совершать новые подобные преступления (в этих целях применяется, например, конфискация имущества, дисквалификация, запрет деятельности и т. д.).

Наиболее значимые вопросы правового регулирования реализации наказания созданы в США, где одними из первых применялись прогрессивные системы исправления осужденных посредством привлечения их к труду, исключения телесных наказаний и т. д. В частности, многие положения пенсильванской, оборнской систем наказания во многом действуют и сейчас, причем, не только в США.

Основными целями наказания во Франции считаются возмездие и устрашение, которые, выполняют роль восстановления социальной справедливости и предупреждения преступлений. Между тем, современные научные труды по сущности и видам наказания все больше отстаивают мысль о том, что основная задача наказания — исправление и ресоциализация осужденных.

Неоднозначно решается вопрос о таком виде наказания, как смертная казнь. Так, в государствах, входящих в Совет Европы, смертная казнь либо отсутствует как вид наказания вообще, либо не применяется. Во многих государствах смертная казнь предусмотрена за особо тяжкие преступления против жизни. В ряде стран смертная казнь применяется и за иные деяния, которые в понимании российского юриста даже не относятся к особо тяжким. В настоящее время смертная казнь приводится в исполнения в США, Китае, практически всех государствах Ближнего Востока, Латинской Америки.

Основными тенденциями развития системы наказаний в иностранных государствах являются все большее применение наказаний, связанных с материальными лишениями, прежде всего штрафа, дисквалификации, а также привлечение осужденных к труду и обеспечения максимального надзора за ними, в том числе и с применением электронных средств контроля.

В завершении отметим следующее. Уголовное право — одна из наиболее типичных отраслей права, присутствующая в правовых системах всех государств. Уголовное право функционирует на принципах той правовой системы, в рамках которой организовано все право государства.

Источники уголовного права в иностранных государствах разнообразны — от кодифицированного нормативного правового акта до правового обычая, религиозного предписания и судебного прецедента.

Понятие и признаки преступления в зависимости от национальных, культурных и иных особенностей в разных странах могут быть различными. Как правило, преступлением признается некое деяние, запрещенное соответствующей нормой. Вместе с тем нельзя говорить, что общественная опасность как признак преступления игнорируется. Соответствующие нормы, запрещающие определенные виды опасного поведения, безусловно, учитывают этот признак при криминализации деяний.

Учебное издание

Бархатова Екатерина Николаевна,
Габеев Сергей Валерьевич,
Забавко Роман Алексеевич,
Малыхина Татьяна Анатольевна,
Таюрская Елена Анатольевна

УГОЛОВНОЕ ПРАВО
(ОБЩАЯ ЧАСТЬ)

Редактор
А. В. Андреев

Подписано в печать 12.07.2018 Г. Формат 60 х 84/16
Усл. печ. л. 15,25 Тираж 100 экз. Заказ № 50

НИ и РИО ФГКОУ ВО «Восточно-Сибирский институт МВД России»,
ул. Лермонтова, 110