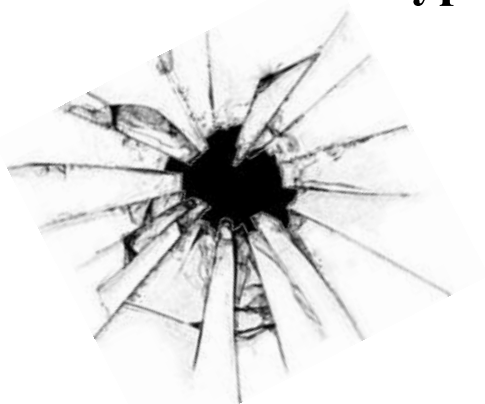




УГОЛОВНОЕ ПРАВО (ОБЩАЯ ЧАСТЬ)

Курс лекций



издательство "Гык"

Екатеринбург 2017

УГОЛОВНОЕ ПРАВО (ОБЩАЯ ЧАСТЬ)

Курс лекций

издательство "Гык"

Екатеринбург 2017

Уголовное право (Общая часть) : курс лекций / Екатеринбург : Издательство «ГЫК», 2017 – 187 с.

Курс составлен на основе лекций по дисциплине «Уголовное право. Часть Общая», прочитанных кандидатом юридических наук, доцентом кафедры уголовного права Уральского государственного юридического университета Савельевым Дмитрием Вячеславовичем в 2016 – 2017 учебном году на 1 потоке 2 курса бакалавриата Института юстиции Уральского государственного юридического университета. При составлении дополнительно использовались учебная литература и нормативные источники, а также разъяснения Верховного Суда РФ по состоянию на 01.07.2017. Составитель выражает благодарность всем студентам, предоставившим соответствующие записи лекций, использованные для составления данного курса, а также лично Савельеву Дмитрию Вячеславовичу как замечательному лектору и просто «уважаемому мужчине», и Поповой Оксане Анатольевне за качественные разъяснения лекционного материала, дополнение и углубление полученных на лекциях знаний, и за весёлое и непринуждённое времяпрепровождение на семинарах.

Для недобросовестных студентов, пропускающих (пропускавших) лекции по Общей части уголовного права, для тех, кто плохо их усваивает (усваивал), для тех, кто ничего не успевает (успевал) записывать, для желающих освежить память, а также для тех, кто просто интересуется вопросами уголовного права.

ОГЛАВЛЕНИЕ

Тема 1. Уголовное право как отрасль права, наука, и учебная дисциплина..	7
Тема 2. Уголовная ответственность	10
Тема 3. Уголовный закон.....	12
§ 1. Понятие и признаки уголовного закона	12
§ 2. Действие уголовного закона во времени	14
§ 3. Действие уголовного закона в пространстве	15
§ 4. Действие уголовного закона по кругу лиц.....	20
§ 5. Толкование уголовного закона.....	21
Тема 4. Преступление.....	23
§ 1. Понятие и признаки преступления.....	23
§ 2. Состав преступления	26
§ 3. Объект преступления	29
§ 4. Объективная сторона преступления.....	32
§ 5. Субъект преступления.....	36
§ 6. Субъективная сторона преступления.....	39
§ 7. Невинное причинение вреда (казус).....	44
§ 8. Двойная форма вины	45
§ 9. Факультативные признаки субъективной стороны.....	45
Тема 5. Понятие и виды ошибок в уголовном праве	47
Тема 6. Стадии совершения преступления	50
§ 1. Понятие стадий совершения преступления	50
§ 2. Приготовление к преступлению.....	51
§ 3. Покушение на преступление	52
§ 4. Оконченное преступление.....	54
Тема 7. Соучастие в преступлении	57
§ 1. Понятие и признаки соучастия.....	57
§ 2. Формы и виды соучастия	60
§ 3. Ответственность соучастников в преступлении	61
§ 4. Особенности добровольного отказа соучастников	62

§ 5. Неоконченное и неудавшееся соучастия	63
§ 6. Соучастие со специальным субъектом	63
§ 7. Эксцесс исполнителя	64
§ 8. Ограничение соучастия от смежных институтов уголовного права.....	65
Тема 8. Преступная группа.....	67
§ 1. Понятие и формы преступных групп	67
§ 2. Виды преступных групп	68
§ 3. Ответственность членов преступных групп	70
Тема 9. Множественность преступлений	71
§ 1. Сложное единое преступление.....	71
§ 2. Понятие, признаки и формы множественности преступлений.....	73
§ 3. Совокупность преступлений	74
§ 4. Рецидив преступлений	75
§ 5. Конкуренция и коллизия уголовно-правовых норм	77
Тема 10. Обстоятельства, исключающие преступность деяния.....	79
§ 1. Необходимая оборона.....	79
§ 2. Задержание лица, совершившего преступление	88
§ 3. Крайняя необходимость	92
§ 4. Физическое или психическое принуждение	93
§ 5. Обоснованный риск	95
§ 6. Исполнение приказа или распоряжения	96
Тема 11. Наказание.....	97
§ 1. Понятие, признаки и цели наказания	97
§ 2. Система наказаний: понятие и значение	98
§ 3. Классификация видов наказаний	99
§ 4. Штраф (ст. 46 УК РФ)	100
§ 5. Лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью (ст. 47 УК РФ) и лишение специального, воинского или почётного звания, классного чина и государственных наград (ст. 48 УК РФ)	103
§ 6. Обязательные работы (ст. 49 УК РФ)	105

§ 7. Исправительные работы (ст. 50 УК РФ).....	107
§ 8. Ограничение свободы (ст. 53 УК РФ).....	109
§ 9. Лишение свободы на определённый срок и пожизненное лишение свободы (ст. 56 УК РФ).....	112
Тема 12. Назначение наказания	120
§ 1. Общие начала назначения наказания.....	120
§ 2. Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за преступление (ст. 64 УК РФ).....	124
§ 3. Назначение наказания по совокупности преступлений (ст. 69 УК РФ).....	125
§ 4. Назначение наказания по совокупности приговоров (ст. 70 УК РФ).....	127
§ 5. Условное осуждение.....	129
Тема 13. Освобождение от уголовной ответственности	133
§ 1. Понятие и классификация видов освобождения от уголовной ответственности.....	133
§ 2. Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием (ст. 75 УК РФ).....	134
§ 3. Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим (ст. 76 УК РФ).....	138
§ 4. Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением срока давности (ст. 78 УК РФ).....	139
§ 5. Освобождение от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности (ст. 76.1 УК РФ).....	141
§ 6. Освобождение от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа (ст. 76.2 УК РФ).....	144
Тема 14. Освобождение от наказания	146
§ 1. Понятие и классификация видов освобождения от наказания.....	146
§ 2. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания (ст. 79 УК РФ) и замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 80 УК РФ).....	148
§ 3. Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки (ст. 80.1 УК РФ).....	154
§ 4. Освобождение от наказания в связи с болезнью (ст. 81 УК РФ).....	154

§ 5. Отсрочка отбывания наказания (ст. 82 УК РФ) и отсрочка отбывания наказания больным наркоманией (ст. 82.1 УК РФ)	156
§ 6. Освобождение от наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда (ст. 83 УК РФ)	159
Тема 15. Амнистия. Помилование. Судимость	161
§ 1. Амнистия	161
§ 2. Помилование	162
§ 3. Судимость	165
Тема 16. Уголовная ответственность несовершеннолетних	169
§ 1. Особенности наказания, освобождения от уголовной ответственности и от наказания несовершеннолетних	169
§ 2. Принудительные меры воспитательного воздействия	174
Тема 17. Иные меры уголовно-правового характера	179
§ 1. Принудительные меры медицинского характера	179
§ 2. Конфискация имущества	183
Библиографический список	185

Тема 1. Уголовное право как отрасль права, наука, и учебная дисциплина

Уголовное право как отрасль права – система правовых норм, определяющих признаки, позволяющие признавать деяние преступлением, основание и пределы уголовной ответственности, а также условия освобождения от уголовной ответственности и от наказания.

Уголовное право как наука – система научных знаний, взглядов, идей и представлений об уголовном праве как отрасли права.

Предмет уголовного права как науки – уголовное законодательство и практика его применения, обобщение действующего уголовного закона и разработка предложений по его совершенствованию.

Предмет науки уголовного права шире предмета отрасли уголовного права, так как в предмет науки уголовного права входят изучение и анализ не только действующего законодательства и практики его применения, но история становления и развития как уголовных законов, так и самой науки. В предмет науки включается также сравнительное изучение уголовного законодательства зарубежных стран.

Уголовное право как учебная дисциплина – изложение наиболее общих сведений из области науки уголовного права.

Предмет уголовного права – наиболее важные общественные отношения между людьми независимо от сферы человеческой деятельности и отклоняющиеся отношения, противоречащие интересам не только отдельных граждан, но и общества в целом.

Метод уголовно-правового регулирования выражается в угрозе применения или в применении предусмотренных уголовным законом мер воздействия к лицам, совершившим преступления.

Система уголовного права:

1. Общая часть. Содержит нормы, определяющие: задачи и принципы уголовного права, основания уголовной ответственности и освобождения от неё, действие уголовного закона в пространстве и во времени, понятие преступления и признаков состава преступления, понятие, цели и систему наказаний, общие и специальные основания назначения наказания и освобождения от неё и др.

2. Особенная часть. Содержит описание отдельных видов преступлений и установленных за их совершение наказаний.

Между нормами Общей и Особенной части существует неразрывное единство, так как самостоятельное их применение невозможно.

Функции уголовного права:

– **Охранительная функция.** Уголовное право *защищает* общественные отношения, охраняемые уголовным законом.

– **Регулятивная функция.** Нормы уголовного права *устанавливают преступность и наказуемость деяний*, за совершение которых лиц следует привлекать к уголовной ответственности.

Задачи уголовного права (ч. 1 ст. 2 УК РФ):

– *охранительная* – защита отношений, охраняемых уголовным законом;

– *профилактическая* – предупреждение преступлений (общая и специальная превенция);

– *воспитательная* – правовое и нравственное воспитание граждан с целью предупреждения совершения ими преступлений.

Принципы уголовного права – основополагающие идеи, закреплённые в нормах уголовного права и определяющие его содержание в целом и отдельных институтов, составляющих его систему, в частности.

Принципы уголовного права:

– **Принцип законности (ст. 3 УК РФ).** Заключается в том, что преступность деяния и его наказуемость, а также иные уголовно-правовые последствия определяются *только УК РФ. Применение уголовного закона по аналогии не допускается.*

– **Принцип равенства граждан перед законом и судом (ст. 4 УК РФ).** Выражается в том, что преступник подлежит уголовной ответственности и наказанию *вне зависимости* от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств.

– **Принцип неотвратимости уголовной ответственности.** Заключается в том, что лицо, совершившее преступление, подлежит наказанию *в порядке, установленном УК РФ.*

– **Принцип личной ответственности.** Заключается в том, что лицо отвечает *только в пределах лично им совершённых действий (бездействия).*

– **Принцип вины (ст. 5 УК РФ).** Выражается в том, что лицо подлежит ответственности *только за виновное (умышленное или неосторожное) совершение деяния. Объективное вменение, т. е. уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается.*

– **Принцип справедливости (ст. 6 УК РФ).** Означает, что наказание или иная мера уголовно-правового воздействия, применяемые к преступнику, должны соответствовать *тяжести преступления, степени вины и личностным свойствам*

преступника. Никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление.

– **Принцип демократизма.** Проявляется в различных формах участия представителей общественности при назначении наказания и при освобождении уголовной ответственности и наказания.

– **Принцип гуманизма (ст. 7 УК РФ).** Заключается в признании человека (прежде всего потерпевшего, а также преступника) как высшей ценности. Наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства.

Связь уголовного права с другими отраслями права:

– *международное уголовное право* – взаимодействие по проблемам борьбы с преступлениями международного характера, выдачи преступников и др.

– *конституционное право* – нормы конституционного права являются юридической основой, на которой развивается и которой должно концептуально соответствовать уголовное право;

– *уголовный процесс* – уголовное право соотносится с уголовным процессом как содержание и форма;

– *административное право* – разграничение преступлений и административных правонарушений в зависимости от степени опасности деяния;

– *гражданское право* – разграничение имущественных преступлений и гражданско-правовых деликтов, а также возмещение материального ущерба при совершении преступления;

– *трудовое право* – взаимодействие в области безопасных условий труда (**ст. 143, 216 УК РФ** и др.).

Уголовное право, будучи самостоятельной отраслью права, является важнейшей частью правовой системы РФ.

Тема 2. Уголовная ответственность

Существует множество точек зрения относительно понятия «уголовная ответственность».

По мнению кафедры, **уголовная ответственность** – правоотношение, возникающее между государством и преступником по поводу его личных или имущественных прав¹.

Элементы уголовной ответственности:

1. Субъекты:

- лицо, совершившее преступление;
- государство;
- потерпевший.

2. Объекты – личные или имущественные блага лица, совершившего преступление, которых оно лишается в связи с привлечением его к уголовной ответственности.

3. Содержание:

– обязанность государства по привлечению лица, виновного в совершении преступления, к уголовной ответственности, т. е. по осуждению лица за совершение преступного деяния и изменению его правового статуса, либо по его освобождению от ответственности или наказания, а также по восстановлению прав и законных интересов потерпевшего;

– право потерпевшего требовать от преступника и от государства восстановления его прав и законных интересов;

– обязанность лица, виновного в совершении преступления, претерпеть предусмотренные уголовным законом меры ответственности в виде лишения прав или возложения обязанностей.

Основание уголовной ответственности – совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного УК РФ (**ст. 8 УК РФ**).

Стороны основания уголовной ответственности:

1. Фактическая сторона – совершение лицом общественно опасного, противоправного, виновного и наказуемого деяния.

2. Юридическая сторона – наличие у деяния всех признаков состава преступления.

Лицо может быть привлечено к уголовной ответственности только при наличии совокупности фактической и юридической сторон основания уголовной ответственности.

¹ Уголовное право. Общая часть: учебник / отв. ред. И. Я. Козаченко. – 5-е изд., перераб. и доп. – М.: Норма : ИНФРА-М, 2013. – С. 109.

Уголовная ответственность реализуется в различных *формах*, которые зависят от *стадии* самого процесса реализации уголовной ответственности.

Стадии процесса реализации уголовной ответственности:

1. Привлечение к уголовной ответственности.

Формы:

– ограничения уголовно-процессуального характера, применяемые к лицу, совершившему преступление (например, меры пресечения);

– безусловное освобождение от уголовной ответственности (истечение сроков давности привлечения к уголовной ответственности и др.).

2. Назначение наказания.

Формы:

– безусловное освобождение от наказания (истечения сроков давности исполнения обвинительного приговора и др.);

– условное осуждение;

– реальное назначение наказания.

3. Исполнение наказания.

Формы:

– ограничения, обусловленные спецификой уголовно-исполнительных правоотношений;

– замена одного вида наказания другим, более мягким или более тяжким.

4. Судимость. Реализуется в форме ограничений, предусмотренных различными отраслями права.

Уголовная ответственность возникает с момента совершения лицом общественно опасного деяния (**ст. 8 УК РФ**) и прекращается с момента снятия или погашения судимости (**ч. 6 ст. 86 УК РФ**).

Тема 3. Уголовный закон

§ 1. Понятие и признаки уголовного закона

Источники уголовного законодательства:

1. Материальные – те силы, которые «творят» закон; источники, «питающие» нормы права:

– государственная власть (содержание норм права представляет собой властное веление государства, поддерживаемое и обеспечиваемое силой государственных органов);

– правосознание (играет важную роль в процессе правотворчества);

– Конституция РФ (уголовный закон основывается на её нормах);

– общепризнанные принципы и нормы международного права (в принципе не могут иметь прямого действия на территории РФ) (например: Единая конвенция о наркотических средствах 1961 года, международная конвенция о борьбе с захватом заложников 1979 года, конвенция о борьбе с незаконным захватом воздушных судов 1970 года) (*п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.10.2003 N 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров РФ»*).

2. Формальные – форма выражения нормы права. Единственным источником уголовного права является уголовный закон (*ч. 1 ст. 1 УК РФ*). К формальным источникам уголовного законодательства не относятся подзаконные акты, обычаи и т. п.

Уголовный закон – единственный формальный источник уголовно правовых норм. Уголовное законодательство РФ состоит из *УК РФ* и *иных федеральных законов, подлежащих включению в УК РФ*.

Уголовный закон – принятый в соответствии с законодательной процедурой нормативный правовой акт, нормы которого устанавливают основания и принципы уголовной ответственности и наказания, основания освобождения от уголовной ответственности и от наказания, а также определяет, какие деяния признаются преступлениями.

Признаки уголовного закона:

– **Уголовный закон – это федеральный закон.** В соответствии с *п. «о» ст. 71 Конституции РФ*, уголовное право относится к ведению РФ, субъекты РФ не в праве принимать нормативные акты, содержащие уголовно правовые нормы.

– **Уголовный закон принимается в соответствии с законодательной процедурой.** Закон принимается Государственной Думой Федерального собрания РФ большинством голосов от числа депутатов (226 из 450) и передаётся в пятидневный срок для одобрения Совету Федерации. Закон считается одобренным, если за него проголосовало более половины от общего числа членов Совета Федерации,

либо если он не был рассмотрен им в течении 14 дней, либо если в результате повторного голосования квалифицированным большинством ($\frac{2}{3}$ голосов) Государственная Дума РФ преодолела отклонение Советом Федерации данного закона (**ст. 105 Конституции РФ**). Одобренный законопроект в течении 5 дней направляется Президенту РФ, который в течении 14 дней подписывает и публикует его. В случае вето Президента РФ, Федеральное Собрание РФ может его преодолеть квалифицированным большинством каждой из палат (**ст. 107 Конституции РФ**).

– **Уголовный закон обладает высшей юридической силой.** Это означает подчинённость подзаконных актов уголовному закону.

– **Уголовный закон обладает свойством нормативности.** Нормативность уголовного закона заключается в том, что он распространяет своё действие на неопределённое количество ситуаций подобного рода и неопределённый круг субъектов.

Структура уголовного закона:

1. Общая часть. В Общей части УК РФ определены понятия и принципы уголовного закона, понятия преступления и наказания, основные элементы состава преступления, общие положения о назначении наказания, об освобождении от уголовной ответственности и от наказания.

2. Особенная часть. В Особенной части УК описываются конкретные виды преступлений и указываются виды и размеры наказаний за них.

Уголовно-правовая норма – общеобязательное, формально-определённое правило поведения, закреплённое в уголовном законе и обеспечиваемое силой мер государственного принуждения, закрепляющее права и обязанности участников уголовно-правовых отношений.

Статья Уголовного кодекса – письменная форма выражения уголовно-правовой нормы.

Соотношение норм и статей уголовного закона:

– 1 норма = 1 статья (**ст. 109 УК РФ**);

– 1 норма = несколько статей (**ст. 105, 106, 107, 108 УК РФ**);

– 1 статья = несколько норм (**ст. 204 УК РФ**).

Структура уголовно-правовой нормы:

– **Гипотеза** – часть нормы, описывающая условия, при которых действует диспозиция.

– **Диспозиция** – основной элемент нормы, формулирующий формально-определённое правило поведения.

Виды:

- *простая* (только называет преступление, не раскрывая его признаков, например, **ст. 126 УК РФ**);
 - *описательная* (не только называет преступление, но и описывает его основные признаки, например, **ст. 105, 158 УК РФ**);
 - *ссылочная* (для установления признаков преступления ссылается к другой статье УК РФ, например, **ст. 117 УК РФ**);
 - *бланкетная* (отсылает к нормам других отраслей права, например, **ст. 143 УК РФ**).
- **Санкция** – элемент нормы, указывающий на неблагоприятные последствия нарушения диспозиции и определяющий вид и размер наказания.

Виды:

- *абсолютно-определённые* (устанавливают вид и точный размер наказания, в действующем российском законодательстве отсутствуют);
- *абсолютно-неопределённые* (не содержат указаний ни на вид, ни на размер наказания, содержатся в международных договорах, в действующем российском законодательстве отсутствуют);
- *относительно-определённые* (устанавливают один основной вид наказания и его пределы):
 - с указанием минимального размера наказаний (максимальный размер установлен общей частью УК для определённого вида наказаний, имели большое распространение в УК РСФСР 1926 г., в действующем российском законодательстве отсутствуют);
 - с указанием максимального размера наказания (минимальный предел установлен общей частью УК РФ для данного вида наказаний);
 - с указанием минимального и максимального размеров наказаний;
 - альтернативные (указываются два или более основных вида наказаний, которые могут быть назначены за совершённое преступление).

Кроме того, выделяются *кумулятивные санкции*, которые содержат, наряду с основными, *дополнительные виды наказаний*, однако они не имеют самостоятельного значения, а лишь *дополняют* относительно-определённые либо альтернативные.

В статьях Общей части УК РФ отсутствуют санкции, зачастую *нет гипотез*, в статьях Особенной части УК РФ *нет гипотез*. Уголовно-правовая диспозиция в Особенной части УК содержит признаки деяний, которые признаются преступлениями.

§ 2. Действие уголовного закона во времени

По общему правилу, уголовный закон действует в соответствии с **ч. 1 ст. 9 УК РФ**, в силу которой *преступность и наказуемость деяния определяются уголовным*

законом, действовавшим во время совершения этого деяния. Уголовный закон распространяет своё действие лишь на те общественные отношения, которые возникли (совершены) после его вступления в силу. Временем совершения преступления признаётся время совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствий (ч. 2 ст. 9 УК РФ).

В науке уголовного права долго оставался спорным вопрос о времени совершения преступлений с материальным составом, но в действующем законодательстве (ч. 2 ст. 9 УК РФ) эта проблема окончательно решена.

Временем совершения длящихся преступлений является время совершения деяния, с которого начинается длительное невыполнение обязанностей, возложенных на виновного, вне зависимости от времени прекращения преступного состояния¹.

Время совершения продолжаемых преступлений определяется временем совершения последнего эпизода².

Исключения из общего правила действия уголовного закона во времени:

1. Ультраактивность («переживание») закона. Уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет (ч. 1 ст. 10 УК РФ). Если преступление было совершено во время действия старого уголовного закона, то должен применяться он даже в случае утраты силы в связи с отменой.

2. Ретроактивность («обратная сила») закона. Уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание, или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, т. е. распространяется на лиц, совершивших соответствующие деяния до вступления такого закона в силу, в т. ч. на лиц, отбывающих или отбывших наказание, но имеющих судимость (ч. 1 ст. 10 УК РФ). Таким образом, обратная сила уголовного закона применяется в случае, если он декриминализирует то или иное деяние, смягчает наказание или иным образом улучшает положение лица (например, новый закон снижает максимальные или минимальные размеры основных или дополнительных видов наказаний, устраняет дополнительные наказания, предусматривает более мягкий вид наказания либо устраняет более строгий, расширяет возможность освобождения от уголовной ответственности или от наказания, сокращает сроки погашения судимостей).

§ 3. Действие уголовного закона в пространстве

Действие уголовного закона в пространстве – реальное применение уголовного закона органами правосудия на конкретной территории государства.

¹ О длящихся преступлениях см. на С. 71 – 72.

² О продолжаемых преступлениях см. там же.

Принципы, которыми определяется действие уголовного закона в пространстве:

1. Принцип Территориальности. Согласно **ч. 1 ст. 11 УК РФ** лицо, совершившее преступление на территории РФ подлежит уголовной ответственности по УК РФ. В соответствии с нормами международного права, под государственной территорией понимается часть земного шара, принадлежащая определённому государству и в пределах которой оно осуществляет своё территориальное верховенство.

В её состав входят:

1) Суша, включающая в себя материковую часть государства и острова в пределах государственных границ.

2) Водная территория:

– Внутренние воды (**ст. 1 ФЗ «О внутренних морских водах, территориальном море и прилегающей зоне РФ» от 31.07.1998 N 155-ФЗ** и **ст. 5 ВК РФ**):

– морские воды, расположенные в сторону берега от территориальных вод;

– воды портов;

– воды заливов, бухт, губ, лиманов, морей и проливов;

– водотоки (реки, ручьи, каналы) и водоёмы (озёра, пруды, обводнённые карьеры и водохранилища).

– **Территориальное море** – примыкающий к сухопутной территории или к внутренним морским водам морской пояс шириной 12 морских миль (примерно 22 км), отмеряемых от исходных линий, включающих линии наибольшего отлива вдоль берега и другие линии (**ст. 2 ФЗ «О внутренних морских водах, территориальном море и прилегающей зоне РФ» от 31.07.1998 N 155-ФЗ**).

3) Недра – часть земной коры, расположенная ниже почвенного слоя, а при его отсутствии – ниже земной поверхности и дна водоёмов и водотоков, простирающейся до глубин, доступных для геологического изучения и освоения (**Преамбула к Закону РФ «О недрах» от 21.02.1992 N 2395-1**).

4) Воздушное пространство – воздушное пространство над территорией РФ, в т. ч. воздушное пространство над внутренними водами и территориальным морем (**п. 1 ст. 1 ВЗК РФ**). В соответствии с общепризнанным международным правовым обычаем, высотная граница составляет 100 – 110 км над уровнем океана.

Территориальный принцип – основной. Это означает, что остальные принципы применяются в случае, если не был применён по каким-либо причинам территориальный.

Объекты, не являющиеся территорией РФ, на которые распространяется её уголовно-правовая юрисдикция (ч. 2 и 3 ст. 11 УК РФ):

– **Континентальный шельф РФ** – морское дно и недра подводных районов, находящиеся за пределами территориального моря РФ на всём протяжении естественного продолжения её сухопутной территории до внешней границы подводной окраины материка (ст. 1 ФЗ «О континентальном шельфе РФ» от 30.11.1995 N 187-ФЗ). Уголовно-правовая юрисдикция РФ распространяется не на все преступления, совершённые в пределах континентального шельфа РФ, а лишь на некоторые их категории, связанные с разведкой и использованием ресурсов континентального шельфа, а также защитой окружающей среды.

– **Исключительная экономическая зона РФ** – морской район, находящийся за пределами территориального моря РФ и прилегающий к нему, с особым правовым статусом, простирающийся от внешней границы территориального моря на 200 морских миль, отчитываемых от линии наибольшего отлива как на материке, так и на островах, принадлежащих РФ (ст. 1 ФЗ «Об исключительной экономической зоне РФ» от 17.12.1998 N 191-ФЗ).

Уголовно-правовая юрисдикция распространяется не на все преступления, совершённые в пределах исключительной экономической зона, а лишь на те из них, которые связаны с суверенными правами государства (ст. 253 УК РФ).

– **Военные водные (морские и речные) и воздушные суда** всегда подпадают под юрисдикцию государства, к порту которого они приписаны или зарегистрированы (вне зависимости от местонахождения судна).

– **Гражданские водные и воздушные суда РФ**, находящиеся в открытом водном или воздушном пространстве вне территории РФ. Уголовно-правовая юрисдикция распространяется также на преступления, совершённые на борту судна во время его нахождения во внутренних или территориальных водах иностранного государства, за исключением случаев, когда последствия преступления распространяются на прибрежное государство, преступление нарушает спокойствие в стране или «добрый порядок» в территориальном море, капитан судна, дипломатический агент или консул государства, к которому приписано судно, обратится к местным властям с просьбой об оказании помощи, имеется необходимость для пресечения незаконной торговли наркотическими или психотропными средствами.



Суть территориального принципа заключается в применении уголовного закона в *месте совершения преступления*. В отличие от времени совершения преступления, *место совершения преступления в УК РФ не закреплено*.

В преступлениях с *формальным* и *усечённым* составами местом совершения преступления принято считать территорию государства, где совершено общественно опасное деяние. Дискуссионным является вопрос о месте совершения преступления с *материальным* составом.

В кафедральном учебнике предлагается согласиться с точкой зрения о том, что данный вопрос должен разрешаться *по аналогии с тем, как решён вопрос в УК РФ о времени совершения преступления*¹. Другие придерживаются мнения о том, что местом совершения преступления будут являться *оба государства* и каждое государство вправе привлекать виновных к уголовной ответственности на основании территориального принципа.

Местом совершения *продолжаемого* преступления является территория государства, где был совершён последний преступный эпизод. Кроме того, *преступления считаются совершёнными на территории РФ, если:*

¹ Уголовное право. Общая часть: учебник / отв. ред. И. Я. Козаченко. – 5-е изд., перераб. и доп. – М.: Норма : ИНФРА-М, 2013. – С. 76.

– приготовление или покушение совершено на территории РФ, а оконченное преступление совершено на территории другого государства (в кафедральном учебнике по-другому¹). Приготовление или покушение выполнено на территории иностранного государства, а преступление окончено в РФ;

– соучастники совершили действие (бездействие) на территории иностранного государства, а исполнитель выполнил деяние в РФ;

– соучастники совершили деяние в РФ, а исполнитель действовал (бездействовал) вне территории РФ (в кафедральном учебнике по-другому).

Исключением из территориального принципа является *принцип экстерриториальности* – освобождение от уголовной ответственности лиц, пользующихся дипломатическим иммунитетом.

2. Принцип экстерриториальности. Является *исключением из территориального принципа* и заключается в *освобождении от уголовной ответственности лиц, пользующихся дипломатическим иммунитетом.*

В **п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.10.2003 N 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров РФ»** разъяснено, что в силу **ч. 4 ст. 11 УК РФ**, вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, пользующихся иммунитетом, в случае совершения этими лицами преступления на территории РФ *разрешается в соответствии с нормами международного права.* В частности, в соответствии с *Конвенцией о привилегиях и иммунитетах ООН 1946 г., Конвенцией о привилегиях и иммунитетах специализированных учреждений 1947 г., Венской конвенцией о дипломатических сношениях 1961 г., Венской конвенцией о консульских сношениях 1963 г.* в круг лиц, пользующихся иммунитетом, входят, например, *главы дипломатических представительств, члены правительств, 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 персоналов дипломатических представительств, осуществляющие административно-техническое обслуживание, члены их семей, проживающие вместе с указанными лицами,* если они не являются гражданами государства пребывания или не проживают в нём постоянно, а также другие лица, пользующиеся иммунитетом в нём согласно общепризнанным принципам и нормам международного права.

3. Принцип гражданства. Установлен в **ч. 1 ст. 12 УК РФ**, в соответствии с которой граждане РФ и апатриды, постоянно проживающие на территории РФ и

¹ Уголовное право. Общая часть: учебник / отв. ред. И. Я. Козаченко. – 5-е изд., перераб. и доп. – М.: Норма : ИНФРА-М, 2013. – С. 77.

апатриды, совершившие преступление вне пределов РФ, подлежат уголовной ответственности по УК РФ *если виновный не был осуждён судом иностранного государства на основании своего территориального принципа.*

4. Принцип универсальности. Установлен в **ч. 3 ст. 12 УК РФ**, заключается в том, что иностранные граждане и апатриды, не проживающие постоянно на территории РФ, совершившие преступление вне территории РФ, подлежат уголовной ответственности по УК РФ, *если преступление носит международный характер (захват воздушного судна, захват заложников, сбыт наркотических средств и т. п.), лицо не привлекалось к уголовной ответственности иностранным государством и в силу любых причин оказалось на территории РФ.*

5. Принцип реальности. Закреплён в **ч. 3 ст. 12 УК РФ**. Заключается в том, что иностранные граждане и апатриды, не проживающие постоянно на территории РФ, совершившие преступление вне территории РФ, подлежат уголовной ответственности по УК РФ, *если преступление направлено против интересов РФ либо гражданина РФ или постоянно проживающего в РФ апатрида (шпионаж, убийство), лицо не привлекалось к уголовной ответственности иностранным государством и в силу любых причин оказалось на территории РФ.*

6. Покровительственный (оккупационный) принцип. Заключается в *неприменении территориального принципа.* Обычно это происходит в случае военных действий на территории иностранного государства (при оккупации), а также при совершении преступлений военнослужащими военных баз, дислоцированных вне территории своего государства, если иное не предусмотрено соответствующим международным договором (**ч. 2 ст. 12 УК РФ**).

§ 4. Действие уголовного закона по кругу лиц

Субъекты преступления:

1. *Граждане РФ.* Подлежат уголовной ответственности по УК РФ на основании *территориального принципа* при совершении преступления на территории РФ, *принципа гражданства* при совершении преступления вне территории РФ, *покровительственного принципа* при совершении преступления военнослужащими на территории иностранного государства.

В соответствии с **ч. 1 ст. 13 УК РФ** граждане РФ, совершившие преступление на территории иностранного государства, *не подлежат выдаче* этому государству.

2. *Иностранные граждане.* Могут быть привлечены к уголовной ответственности по УК РФ на основании *территориального принципа* при совершении преступления на территории РФ, *универсального принципа* при совершении преступления международного характера вне территории РФ.

3. *Апатриды (лица без гражданства).* Апатридами признаются лица, *не принадлежащие к гражданству РФ и не имеющие доказательства принадлежности*

к гражданству другого государства. Они подразделяются на 2 вида: *апатриды, постоянно проживающие на территории РФ* (не менее 183 дней в календарном году), которые по своему правовому статусу приравниваются к гражданам РФ и подпадают под действие УК РФ на основе *территориального* принципа и принципа *гражданства*; *апатриды не проживающие постоянно на территории РФ*, по своему правовому статусу приравниваются к гражданам иностранных государств, подпадают под действие УК РФ на основании *территориального, универсального и реального* принципов.

Иностранные граждане и апатриды, совершившие преступление вне территории РФ и находящиеся на территории РФ, могут быть *выданы иностранному государству* для привлечения к уголовной ответственности или отбывания наказания (**ч. 2 ст. 13 УК РФ**). Для выдачи необходимо, чтобы деяние, совершённое виновным, *признавалось преступлением не только в иностранном государстве, но и в РФ*. Кроме того, требуется, чтобы лицо *могло быть привлечено к уголовной ответственности за данное деяние по УК РФ* (например, не должны истечь сроки давности). Если между РФ и иностранным государством имеется договор о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам, либо о выдаче преступников, то РФ обязана выдать такое лицо (в свою очередь, иностранное государство также обязано выдать гражданина РФ или апатрида по запросу РФ). При отсутствии международного договора между РФ и иностранным государством, вопросы о выдаче преступника решаются на уровне МИД соответствующих государств. В этом случае государство может и не выдавать указанных граждан.

§ 5. Толкование уголовного закона

Толкование – особая мыслительная деятельность человека для уяснения нормы права с целью её реализации.

Виды толкования:

1. По объёму:

– *Буквальное* – адекватное толкование, возможное при полном совпадении текста и содержания.

– *Расширительное* – толкование, при котором смысл нормы шире её текстуального выражения.

– *Ограничительное* – толкование, при котором смысл нормы уже её текстуального выражения.

2. По способам:

– *Грамматическое толкование* – толкование, предполагающее разъяснение нормы с помощью правил грамматики, синтаксиса и этимологии, значения и смысла отдельных терминов, слов и понятий, употребляемых в УК РФ.

– *Логическое* – толкование с использованием законов формальной логики.

– *Систематическое* – толкование путём сопоставления с другими законами.

– *Историческое* – толкование с использованием социально-экономической и политической обстановки в стране, обусловивших принятие данного уголовного закона.

3. По субъекту:

– Официальное:

– *Аутентическое (аутентичное)* – толкование, осуществляемое органом, принявшим закон (Государственной Думой РФ).

– *Судебное* – толкование, осуществляемое Верховным Судом РФ и Конституционным Судом РФ.

– Неофициальное:

– *Доктринальное* – толкование, осуществляемое учёными-юристами;

– *Профессиональное* – толкование, осуществляемое опытными юристами, не являющимися учёными.

– *Казуальное* – толкование, осуществляемое судом, при вынесении приговора (определения) по конкретному уголовному делу.

– *Обыденное* – толкование, осуществляемое гражданами, не являющимися учёными или профессиональными юристами.

В отличие от неофициального, официальное толкование имеет *обязательный характер для правоприменительных органов.*

Тема 4. Преступление

§ 1. Понятие и признаки преступления

Преступление – виновно совершённое общественно опасное деяние, запрещённое УК РФ под угрозой наказания (*ч. 1 ст. 14 УК РФ*).

Признаки преступления:

- Деяние в форме действия или бездействия (*объективная сторона*).
- *Общественная опасность деяния (материальный признак)*, выражающееся в причинении либо создании реальной угрозы причинения ущерба правоохраняемым интересам.
- *Уголовная противоправности (формальный признак преступления)*, означающая, что деяние должно быть предусмотрено нормами УК РФ (применение уголовного закона по аналогии не допускается – *ч. 2 ст. 3 УК РФ*).
- *Виновность деяния*, означающая, что у субъекта по отношению к деянию должна быть вина в форме умысла или неосторожности. Объективное вменение, т. е. уголовная ответственность за невиновное причинение вреда не допускается – *ч. 2 ст. 5 УК РФ*).
- *Наказуемость деяния* – угроза, возможность наказания, предусмотренная в санкции нормы УК РФ. Это не означает, что каждое совершённое преступление повлечёт за собой наказание.

Поскольку имеется как материальный, так и формальный признак преступления, то понятие преступления УК РФ является *формально-материальным*. В большинстве зарубежных стран уголовное право исходит из *формального* определения преступления, в котором отсутствует его материальный признак.

Стороны общественной опасности деяния:

- *Характер (качественная сторона)*. Определяется содержанием тех общественных отношений (объект преступления), на которые деяние посягает (например, убийство опаснее кражи по характеру общественной опасности).
- *Степень (количественная сторона)*. Определяется размером последствий (например, деяния, предусмотренные *ст. 111 УК РФ*, опаснее по степени общественной опасности деяний, предусмотренных *ст. 112* или *115 УК РФ*).
- *Размер*. Зависит от характера общественной опасности, от степени общественной опасности, способа совершения преступления (например, деяние, предусмотренное *п. «е» ч. 2 ст. 105 УК РФ*, опаснее деяния, предусмотренного *ч. 1 ст. 105 УК РФ*).
- *Формы вины* (например, деяние, предусмотренное *ст. 105 УК РФ*, опаснее деяния, предусмотренного *ст. 109 УК РФ*) и другие факторы.

Категории преступлений (ст. 15 УК РФ):

1. Преступления небольшой тяжести – умышленные и неосторожные деяния, санкция которых не превышает 3-х лет лишения свободы. К ним относятся также преступления, санкция которых не предусматривает лишения свободы.

2. Преступления средней тяжести – умышленные деяния, санкция которых не превышает 5 лет лишения свободы, и неосторожные деяния, санкция которых превышает 3 года лишения свободы.

3. Тяжкие преступления – только умышленные преступления, санкция которых не превышает 10 лет лишения свободы.

4. Особо тяжкие преступления – только умышленные преступления, санкция которых превышает 10 лет лишения свободы.

Правила определения категории преступлений:

1. *Определяется субъективная сторона преступления.* Если преступление умышленное, возможны все 4 категории. Если неосторожное – только первые две (поэтому, **ч. 6 ст. 264 УК РФ**, предусматривающая лишение свободы до 9 лет – преступление средней тяжести).

2. *Определяется максимальный размер лишения свободы, предусмотренный санкцией статьи.* Например, **ч. 1 ст. 158 УК РФ** предусматривает лишения свободы до двух лет (преступление лёгкой тяжести), **ч. 2 ст. 158 УК РФ** – до 5 лет (преступление средней тяжести), **ч. 3 ст. 158 УК РФ** – до 6 лет (тяжкое преступление), **ч. 4 ст. 158 УК РФ** – до 10 лет (тяжкое преступление).

3. *Категории преступлений определяются санкцией нормы, а не наказанием, назначенным судом.* Они влияют на возможность освобождения от уголовной ответственности, на сроки судимости, возможность условно-досрочного освобождения и др.

Суд вправе изменить категорию преступления на менее тяжкую, но не более чем на 1 категорию.

Условия изменения судом категории преступления на менее тяжкую (ч. 6 ст. 15 УК РФ):

- наличие смягчающих обстоятельств, предусмотренных **ст. 61 УК РФ**;
- отсутствие отягчающих обстоятельств, предусмотренных **ст. 63 УК РФ**;
- назначение наказания за преступление: средней тяжести не превышает 3-х лет лишения свободы, тяжкого – 5 лет лишения свободы, особо тяжкого – 7 лет лишения свободы.

Виды преступлений:

1. По объекту (названия глав УК РФ):

- посягающие на жизнь;
- посягающие на здоровье;
- посягающие на отношения собственности и т. д.

2. По предмету:

- предметные (ст. 158, 222, 228 УК РФ и т. д.);
- беспредметные (ст. 107, 117, 127 УК РФ и т. д.).

3. По способу совершения:

- насильственные (ст. 105, 111, 205 УК РФ и т. д.);
- ненасильственные (ст. 128.1, 158, 159 УК РФ и т. д.).

4. По форме вины:

- умышленные (ст. 171, 258, 290 УК РФ и т. д.);
- неосторожные (ст. 109, 143, 264 УК РФ и т. д.).

5. По субъекту:

- совершаемые общим субъектом (ст. 108, 115, 126 УК РФ и т. д.);
- совершаемые специальным субъектом (ст. 106, 286, 328 УК РФ и т. д.).

6. По способу описания в законе:

– простые (в составе каждый признак представлен в единственном числе, например, ст. 105 УК РФ);

– альтернативные (в составе предусмотрены несколько действий, каждое из которых является самостоятельным преступлением, например, ст. 222, 228, 228.1 УК РФ);

– составные (один из признаков представлен во множественном числе):

- с двумя обязательными объектами (ст. 162 УК РФ и др.);
- с двумя деяниями (ст. 131 УК РФ и др.);
- с двумя последствиями (ч. 2 ст. 167 УК РФ и др.);
- с двумя формами вины (ч. 4 ст. 111 УК РФ и др.).

– *длящиеся*¹ (длительное невыполнение лицом своей обязанности, возложенные на него законом, например, ст. 157, 328 УК РФ, либо длительное незаконное обращение с предметами, изъятыми из гражданского оборота, например, ст. 222, 228 УК РФ);

– *продолжаемые*² (совершение лицом ряда тождественных преступных действий, объединённых единым умыслом и направленных на достижение одного преступного результата, например, кража, совершаемая по частям).

Моменты окончания длящегося преступления:

– *Юридический*. Наступает в момент начала неисполнения лицом своей обязанности, либо начало совершения незаконных действий с предметами, изъятыми из гражданского оборота.

– *Фактический*. Наступает в момент явки с повинной, задержания лица, смерти лица, утраты предмета или декриминализация деяния.

¹ О длящихся преступлениях см. на С. 71 – 72.

² О продолжаемых преступлениях см. там же.

Моменты окончания продолжаемого преступления:

– *Юридический*. Наступает в момент совершения первого преступного действия.

– *Фактический*. Наступает в момент совершения последнего преступного действия.

Не является преступлением действие (бездействие), хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного настоящим кодексом, но *в силу малозначительности не представляющее общественной опасности (ч. 2 ст. 14 УК РФ)*.

Малозначительное деяние содержит все признаки преступления, но *отличается по материальному признаку*, общественная опасность малозначительного деяния не достигает размера общественной опасности преступления (например, мелкое хищение).

Для признания деяния малозначительным, необходимо установить совокупность двух признаков: *объективной малозначительности* (ущерб в реальной действительности причинён небольшой) и *субъективной малозначительности* (умысел субъекта был направлен на причинение небольшого ущерба).

В случае отсутствия объективной малозначительности (умысел субъекта был направлен на причинение небольшого ущерба, а в реальности причинён большой ущерб) уголовная ответственность наступает, как правило, *за неосторожное преступление*. В случае отсутствия субъективной малозначительности (ущерб причинён небольшой, а умысел был направлен на причинение большего вреда) уголовная ответственность наступает *за покушение на умышленное преступление*.

При признании деяния малозначительным лицо, совершившее его, *не подлежит уголовной ответственности*.

§ 2. Состав преступления

Состав преступления – совокупность установленных законом признаков, характеризующих общественно опасное деяние как преступление.

Состав преступления тесно связан с понятием «преступление», однако, преступление указывает на общественно опасный противоправный характер деяния, признаваемого преступлением, а состав преступления представляет собой *законодательное определение (юридическую формулу) какого-либо конкретного преступления*.

Структура состава преступления включает в себя *элементы и признаки*.

Элемент состава преступления – составная часть состава преступления.

Элементы состава преступления:

1. **Объект** – общественные отношения, охраняемые уголовным законом.
2. **Объективная сторона** – установленная уголовным законом совокупность признаков, характеризующая внешнюю сторону преступления.
3. **Субъект** – физическое вменяемое лицо, достигшее возраста уголовной ответственности, совершившее общественно опасное деяние.
4. **Субъективная сторона** – установленная уголовным законом совокупность признаков, характеризующая внутреннюю сторону преступления.

Отсутствие одного из элементов свидетельствует об отсутствии состава преступления!

Признак состава преступления – конкретная законодательная характеристика наиболее существенных свойств преступления.

Признаки состава преступления относятся к *элементам состава преступления* и делятся на *объективные* (относящиеся к объекту и объективной стороне) и *субъективные* (относящиеся к субъекту и субъективной стороне).

Признаки состава преступления делятся по значимости на *обязательные* (имеющиеся в каждом составе: из объекта – общественные отношения; из объективной стороны – общественно опасное деяние; из субъекта – физическое лицо, возраст, вменяемость; из субъективной стороны – вина) и *факультативные* (могут быть, а могут и не быть в составе преступления: предмет, орудие, общественно опасные последствия, способ, мотив, специальный субъект и др.). Таким образом, всего обязательных признаков состава преступления *шесть*. Все остальные – *факультативные*.

Необходимо учитывать, что в конкретном составе преступления количество обязательных признаков может быть большим, например, у кражи (**ст. 158 УК РФ**) – предмет (имущество), последствия (имущественный ущерб), причинно-следственная связь, способ (тайный), цель (корыстная), таким образом для данного состава преступления существуют *11 обязательных признаков*.

В соответствии со **ст. 8 УК РФ** основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего *все признаки состава преступления*, предусмотренного УК РФ. Уголовное дело не может быть возбуждено, а возбужденное должно быть прекращено на любой стадии процесса, если в деянии лица *отсутствует состав преступления* (**п. 2 ч. 1 ст. 24 УПК РФ**).

СОСТАВ ПРЕСТУПЛЕНИЯ			
<i>Объективные признаки</i>		<i>Субъективные признаки</i>	
Объект	Объективная сторона	Субъект	Субъективная сторона
<p>Обязательный признак – общественные отношения, охраняемые уголовным законом от посягательств.</p> <p>Факультативные признаки:</p> <ul style="list-style-type: none"> – предмет; – потерпевший. 	<p>Обязательный признак – деяние.</p> <p>Факультативные признаки:</p> <ul style="list-style-type: none"> – общественно опасные последствия; – причинно-следственная связь; – место; – время; – обстановка; – метод; – способ; – средства; – орудие. 	<p>Обязательные признаки:</p> <ul style="list-style-type: none"> – физическое лицо; – вменяемость; – достижение возраста уголовной ответственности. <p>Факультативные признаки – признаки специального субъекта.</p>	<p>Обязательный признак – вина.</p> <p>Факультативные признаки:</p> <ul style="list-style-type: none"> – мотив; – цель; – эмоции.

Виды составов преступлений:

1. По степени общественной опасности:

– *Основные* – составы, в которых отсутствуют смягчающие и отягчающие обстоятельства.

– *Квалифицированные* – составы с отягчающими обстоятельствами.

– *Привилегированные* – составы со смягчающими обстоятельствами.

2. По способу описания:

– *Простые* – составы, каждый признак которых представлен в единственном экземпляре.

– *Сложные* – составы, имеющие дополнительные в количественном плане признаками (несколько последствий или форм вины).

– *Альтернативные* – составы, описывающие несколько вариантов действий, наличие хотя бы одного из которых свидетельствует о наличии состава преступления.

3. По конструкции:

– *Формальные* – составы, в которых обязательным признаком объективной стороны является только общественно опасное деяние. Преступления с этим составом признаются оконченными в момент совершения общественно опасного деяния независимо от наступления вредных последствий. Например, *ст. 126, 127, 128.1 УК РФ и т. д.*

– *Усечённые* – формальные составы, в которых обязательным признаком объективной стороны является только общественно опасное деяние, и момент

окончания которых перенесён законодателем на более раннюю стадию, например, на стадию покушения на преступление. Например, *ст. 119, ч. 1 ст. 208, 209, 210 УК РФ* и т. д.; *ст. 162, 163, 317 УК РФ* – под вопросом.

– *Материальные* – составы, в которых обязательными признаками объективной стороны являются общественно опасное деяние, вредное последствие и причинная связь между ними. Преступления с этим составом признаются оконченным в момент наступления вредного последствия. Как правило, их диспозиция предусматривает такие слова, как «смерть», «вред здоровью», «ущерб», «существенное нарушение прав и законных интересов граждан, организаций, общества или государства», «иные тяжкие последствия». Например, *ст. 105, 111, 158, 285 УК РФ* и т. д.

Составы преступлений по особенностям конструкции не зависят от наступления или ненаступления последствий, а подразделяются исходя из того, как сформулирован состав в статье Особенной части УК РФ!

§ 3. Объект преступления

Объект преступления – общественные отношения, охраняемые уголовным законом.

Виды объектов:

1. По вертикали:

– *Общий* – все общественные отношения, охраняемые уголовным законом (*ст. 2 УК РФ*). Общий объект одинаков для всех составов преступлений.

– *Родовой* – группа однородных общественных отношений, охраняемых уголовным законом. Определяется исходя из названия раздела Особенной части УК РФ.

– *Видовой* – более узкая по содержанию группа уголовных общественных отношений, охраняемых уголовным законом. Определяется исходя из названия главы Особенной части УК РФ.

– *Непосредственный* – конкретное общественное отношение, охраняемое уголовным законом. Определяется исходя из содержания конкретной нормы.

2. По горизонтали (на уровне непосредственного объекта):

– *Основной* – общественное отношение, специально охраняемое определённой нормой права. Совпадает с непосредственным объектом по вертикали.

– *Дополнительный* – общественное отношение, специально не охраняемое определённой нормой права, однако защищаемое ей попутно и неизбежно. Имеется не во всех составах преступления, но если имеется, то он является обязательным признаком. Определяется в основном составе преступления.

– *Факультативный* – общественное отношение, специально не защищаемое определённой нормой права. Не входит в основной состав преступления

(общественные отношения могут как пострадать, так и не пострадать). Может быть в квалифицированном составе.

Примеры квалификации объекта		
<i>Вид объекта</i>	<i>ч. 2 ст. 143 УК РФ</i>	<i>ч. 1 ст. 176 УК РФ</i>
Общий	все общественные отношения, охраняемые УК РФ	
Родовой	общественные отношения, складывающиеся в сфере охраны личности	общественные отношения, складывающиеся в сфере экономики
Видовой	общественные отношения, складывающиеся в сфере охраны конституционных прав и свобод человека и гражданина	общественные отношения, складывающиеся в сфере экономической деятельности
Непосредственный (основной)	общественные отношения, складывающиеся в сфере защиты конституционного права граждан на безопасные условия труда	общественные отношения, складывающиеся в сфере кредитования
Дополнительный непосредственный	общественные отношения, складывающиеся в сфере охраны здоровья человека	общественные отношения, складывающиеся по поводу собственности
Факультативный непосредственный	общественные отношения, складывающиеся в сфере охраны жизни человека	

Значение объекта преступления:

– Объект – элемент состава преступления, при отсутствии которого не будет и состава преступления и, следовательно, основания уголовной ответственности.

– Структура Особенной части УК РФ основана на классификации объекта по вертикали, поэтому объект позволяет определить характер общественной опасности преступления.

Предмет преступления – материальные вещи и интеллектуальные ценности, по поводу которых совершаются преступления.

Материальные вещи:

- имущество при хищении (ст. 158 – ст. 162 УК РФ);
- наркотические средства и вещества (ст. 228 – 229 УК РФ) и др.

Интеллектуальные ценности – сведения, составляющие государственную (ст. 283 УК РФ) либо коммерческую, налоговую, банковскую (ст. 183 УК РФ) или иную тайну.

В отличие от объекта преступления, который всегда претерпевает неблагоприятные изменения в результате преступной деятельности виновного, предмет может не пострадать от преступления, и даже наоборот, быть созданным, например, в результате незаконного изготовления оружия (ст. 223 УК РФ).

Значение предмета преступления:

– По общему правилу, предмет преступления является факультативным признаком состава преступления.

– В ряде случаев предмет преступления является обязательным признаком состава преступления (например, ст. 158 УК РФ).

– Количественные или качественные показатели предмета преступления могут являться квалифицирующим признаком состава преступления (например, при получении взятки в обычном размере – ч. 1 ст. 290 УК РФ, в значительном размере – ч. 2 ст. 290 УК РФ, в крупном размере – ч. 5 ст. 290 УК РФ, в особо крупном размере – ч. 6 ст. 290 УК РФ).

– Качественные показатели предмета могут влиять на квалификацию (например, хищение имущества в отношении обычных предметов – ст. 158 – ст. 162 УК РФ, а то же деяние в отношении общепаспых предметов – ст. 221, 226, 229 УК РФ).

Предмет преступления необходимо отличать от орудия преступления.

Орудия преступления – материальные вещи, представляющие собой приспособления, используемые при совершении преступления.

Потерпевший – физическое лицо, которому преступлением причинён физический, имущественный или моральный вред, а также юридическое лицо в случае причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации (ч. 1 ст. 42 УПК РФ).

Потерпевший, фактически – предмет преступления, однако, учитывая неэтичность употребления в отношении человека данного термина, употребляется термин «потерпевший».

Статус потерпевшего является исключительно процессуальным, приобретает физическим лицом с момента вынесения постановления о признании потерпевшим (ч. 1 ст. 42 УПК РФ).

Ситуации, в которых особенности личности потерпевшего имеют значение:

– При решении вопроса о привлечении к уголовной ответственности (например, субъект преступлений, предусмотренных ст. 134 и 135 УК РФ потерпевший не должен достичь 18 лет).

- При отграничении преступления друг от друга (например, *ст. 277* и *317 УК РФ*).
- При конструировании составов с отягчающими и смягчающими обстоятельствами (например, *п. «б», «в» и «г» ч. 2 ст. 105, ст. 106 УК РФ*).
- При назначении наказания в качестве смягчающего (*п. «е», «ж» и «з» ч. 1 ст. 61 УК РФ*) или отягчающего (*п. «е», «ж» и «з» ч. 1 ст. 63 УК РФ*) обстоятельства.

§ 4. Объективная сторона преступления

Объективная сторона – установленная уголовным законом совокупность признаков, характеризующих внешнюю сторону преступления.

В науке уголовного права принято деление признаков объективной стороны на *обязательные (деяние, последствие, причинная связь)* и *факультативные (способ, время, место, обстановка, орудие и средства совершения преступления)*, однако обязательные признаки объективной стороны зависят от конструкции состава: в *материальных* составах ими являются деяние, последствие и причинная связь, остальные являются факультативными, в *формальных* и *усечённых* – только деяние, все остальные являются факультативными.

Значение объективной стороны преступления:

– Объективная сторона – элемент состава преступления, при отсутствии которого не будет и состава преступления, и, следовательно, основания уголовной ответственности.

– Объективная сторона является юридическим основанием квалификации преступления.

– Объективная сторона позволяет разграничивать преступления, сходные между собой по другим элементам и признакам состава преступления, например, *ст. 158* и *167 УК РФ* различаются по способу.

– Объективная сторона содержит критерии разграничения преступлений от других правонарушений, например, *ст. 285 УК РФ* и должностной проступок.

Общественно опасное деяние – *противоправное сознательное активное или пассивное поведение человека во внешнем мире, наносящее вред общественным отношениям.*

Общественно опасное деяние – *обязательный признак во всех составах преступления.*

Признаки общественно опасного деяния:

– *общественная опасность* – деяние должно причинять вред объекту (общественным отношениям) либо создавать реальную угрозу причинения такого вреда;

- *противоправность* – деяние должно быть предусмотрено УК РФ;
- *волевой характер* – при совершении деяния выражается воля субъекта, непреодолимая сила и, в ряде случаев, физическое или психическое принуждение исключают уголовную ответственность;
- *осознанность* – лицо должно охватывать своим сознанием характер и содержание общественной опасности деяния;
- *конкретность* – наличие конкретного содержания;
- *сложность* – включение нескольких телодвижений при действии или их отсутствие при бездействии.

Общественно опасные деяния делятся на *действие* и *бездействие*.

Виды действий:

1. По форме воздействия:

- *физическое;*
- *устное;*
- *письменное;*
- *жестиккулярное.*

2. По способу воздействия на объект:

– *Непосредственное* – субъект сам орудиями или с помощью средств причиняет вред объекту преступного посягательства.

– *Посредственное* – субъект не причиняет вреда сам, а использует для его причинения лицо, не обладающее признаками субъекта преступления (невменяемое, не достигшее возраста уголовной ответственности).

3. По объекту воздействия:

– *Насильственные* – общественно опасные противоправные умышленные действия по воздействию на организм или психику человека, совершаемые против или помимо его воли.

Насильственные действия по характеру:

– *Физическое* – нарушение анатомической целостности органов и (или) тканей человека либо внеинформационное воздействие на его психику.

– *Психическое* – информационное воздействие на психику человека.

Насильственные действия по степени опасности:

– *Неопасное для жизни и (или) здоровья:* ограничение свободы передвижения, побои, иные насильственные действия, причинившие физическую боль, но не повлекшие расстройства здоровья.

– *Опасное для жизни и (или) здоровья:* нанесение вреда здоровью лёгкого, среднего или тяжкого вреда здоровью, а также насилие, опасное для жизни в момент причинения вне зависимости от наступления вредных последствий.

– *Ненасильственные.*

Виды бездействия:

- *Чистое (полное)* – полное невыполнение обязанностей субъекта.
- *Смешанное (частичное)* – частичное выполнение своих обязанностей.

Критерии привлечения лица за преступное бездействие (применяются в со-вокупности):

1. *Объективный.* Заключается в обязанности лица действовать.
2. *Субъективный.* Заключается в возможности лица действовать в силу возраста, физического развития, психического состояния, обстановки и т. д.

Основания возникновения обязанности действовать:

- *прямое указание закона или подзаконного акта;*
- *обязательства, принятые по договору;*
- *профессиональные или служебные обязанности;*
- *родственные (семейные) отношения;*
- *собственное предшествующее поведение и др.*

Общественно опасные последствия – предусмотренный уголовным законом вред, причиняемый общественным отношениям действием либо бездействием.

Виды общественно опасных последствий:

- ***материальные:***
 - *личные (физические);*
 - *имущественные:*
 - *прямой действительный ущерб;*
 - *упущенная выгода (редко).*
- ***нематериальные:***
 - *личные (моральный вред, например, ст. 128.1 УК РФ);*
 - *неличные (затрагивают публичные интересы).*

Значение общественно опасных последствий:

- в *материальных составах* – обязательный признак;
- в *формальных и усечённых* – факультативный признак.

Причинно-следственная связь – объективно существующая связь между общественно опасным деянием и наступившими общественно опасными последствиями.

Значение причинно-следственной связи:

- в *материальных составах* – обязательный признак;
- в *формальных и усечённых* – факультативный.

Признаки причинно-следственной связи:

- *временной критерий* – деяние должно предшествовать наступлению последствий;
- *необходимость деяния для наступления последствий*;
- *закономерность* – между деянием и последствием должна быть закономерная, а не случайная связь.

Вопросы, возникающие при выяснении причинно-следственной связи между бездействием и общественно опасными последствиями:

- *В чём конкретно выразилось действие?*
- *Должно ли было лицо действовать?*
- *Могло ли лицо действовать?*

Факультативные признаки объективной стороны:

- ***Способ совершения преступления*** – совокупность приёмов и методов, используемых субъектом при совершении общественно опасного деяния.
- ***Время совершения преступления*** – отрезок времени, а также время суток или года, во время которого совершается деяние¹.
- ***Место совершения преступления*** – пространство, участок или местность, в которых (на которых) совершаются деяния.
- ***Обстановка совершения преступления*** – положение, обстоятельства и условия существования кого-либо или чего-либо.
- ***Орудие совершения преступления*** – предметы внешнего мира, используемые при совершении преступления.
- ***Средства совершения преступления*** – предметы внешнего мира, облегчающие совершение преступления.

Значение факультативных признаков объективной стороны:

- Их отсутствие влечёт к отсутствию состава преступления, если они обязательны для основного состава.
- Они являются квалифицирующим признаком в квалифицированных и привилегированных составах, при их отсутствии субъект несёт ответственность по основному или другому квалифицирующему или привилегированному составу.
- Они могут быть смягчающими или отягчающими обстоятельствами в случае, если факультативный признак не учтён в статьях Особенной части УК РФ (*ст. 61, 63 УК РФ*).

¹Временем совершения преступления признаётся время совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствий (*ч. 2 ст. 9 УК РФ*).

§ 5. Субъект преступления

Субъект преступления – физическое вменяемое лицо, достигшее возраста уголовной ответственности, совершившее общественно опасное деяние.

Значение субъекта преступления: субъект – элемент состава преступления, при его отсутствии нет состава преступления, и, следовательно, *отсутствует основание уголовной ответственности*.

Признаки субъекта преступления:

– *Физическое лицо*. Если преступление совершается от лица организации, то уголовную ответственность несут её руководители или представители.

– *Возраст*.

– *Вменяемость*.

– *Факультативный признак* – специальный субъект.

В соответствии со *ст. 19 УК РФ* уголовной ответственности подлежит только *вменяемое физическое лицо, достигшее возраста, установленного УК РФ*. В соответствии с *ч. 1 ст. 20 УК РФ*, по общему правилу, уголовной ответственности подлежит лицо, *достигшее ко времени совершения преступления 16 лет. С 14 лет* уголовная ответственность наступает за преступления, предусмотренные *ч. 2 ст. 20 УК РФ¹* (перечень исчерпывающий). *С 18 лет* уголовная ответственность наступает за преступления, предусмотренные *ст. 134, 135, 150 и 151 УК РФ*, а также за воинские и некоторые другие преступления. *С 25 лет* – *ст. 305 УК РФ*.

В *п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 N 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних»* разъяснено, что, определяя возраст субъекта, необходимо точно установить *число, месяц и год его рождения*. По общему правилу, возраст устанавливается *по документам* (например, паспорт, свидетельство о рождении, военный билет и др.). В случае их отсутствия проводится судебно-медицинская экспертиза. При этом нужно учитывать, что лицо считается достигшим возраста, с которого наступает уголовная ответственность *по истечению дня рождения, т. е. с 00:00 следующих суток*. При установлении возраста несовершеннолетнего днём его рождения считается *последний день того года, который определён экспертами*. При установлении возраста, исчисляемого числом лет, суду следует исходить из предполагаемого экспертами *минимального возраста такого лица*.

Вменяемость – физическое состояние лица, заключающееся в способности отдавать отчёт в своих действиях (бездействии) и руководить ими.

¹ Полный перечень преступлений, ответственность за совершение которых наступает с 14 лет, см. на С. 169 – 170.

Критерии вменяемости:

– *медицинский* (отсутствие психических заболеваний и недостатков умственного развития);

– *юридический* (способность лица понимать фактические обстоятельства совершаемых им деяний и руководить своим поведением).

Невменяемость – *неспособность лица 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 (ч. 1 ст. 21 УК РФ).*

Критерии невменяемости:

– *медицинский* (наличие у лица хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики);

– *юридический* (интеллектуальный момент – неспособность лица осознавать фактический характер и общественную опасность совершаемых им деяний, волевой момент – неспособность лица руководить своими действиями (бездействием)).

Для юридического критерия невменяемости достаточно установить *1 из 2 моментов*.

Группы заболеваний, наличие которых может быть основанием для признания лица невменяемым:

– *хроническая душевная болезнь* (шизофрения, эпилепсия, прогрессивный паралич, маниакально-депрессивный психоз и др.);

– *временное расстройство душевной деятельности* (реактивные симптоматические состояния, вызванные тяжёлыми потрясениями и переживаниями, патологическое опьянение, патологический аффект);

– *слабоумие (олигофрения)*: дебилность (обычно признаются вменяемыми – **ст. 22 УК РФ**), имбицильность (признаются вменяемыми индивидуально), идиотия (всегда признаётся невменяемыми);

– *иные болезненные состояния* (например, черепно-мозговые травмы), влияющие на психическое развитие, но не связанные с психическим расстройством.

Для признания невменяемости требуется *совокупность медицинского и юридического критерия*, поэтому лица, совершающие преступление в состоянии алкогольного или наркотического опьянения, подлежат уголовной ответственности *на общих основаниях (ст. 23 УК РФ)*, т. к. отсутствует медицинский критерий невменяемости (**ч. 1 ст. 21 УК РФ**).

Разграничение вменяемых, ограниченно вменяемых и невменяемых лиц				
Вид лица	Юридический критерий		Медицинский критерий	Уголовно-правовое значение
	Интеллектуальный момент	Волевой момент		
Вменяемое	Осознаёт общественно опасный характер деяния	Руководит своими действиями	Не имеет психических расстройств	Подлежит уголовной ответственности на общих основаниях
Ограниченно вменяемое	Не в полной мере осознаёт общественно опасный характер влияния	Не в полной мере руководит своими действиями	Имеет временное психическое расстройство, не исключающее вменяемости	Подлежит уголовной ответственности, может проходить принудительные меры медицинского характера
Невменяемое	1) не осознаёт общественно опасный характер деяния; 2) осознаёт общественно опасный характер деяния; 3) не осознаёт общественно опасный характер деяния.	1) не руководит своими действиями; 2) не руководит своими действиями; 3) руководит своими действиями.	Имеет хроническое или временное психическое расстройство, слабоумие, или иное болезненное состояние.	Не подлежит уголовной ответственности, подлежит прохождению принудительных мер медицинского характера

Значение невменяемости лица: лицо, признанное невменяемым, *не подлежит уголовной ответственности.*

Если лицо во время совершения деяния страдает психическим расстройством, не исключающим вменяемости, то оно *подлежит уголовной ответственности (ч. 1 ст. 22 УК РФ)*, такие обстоятельства могут служить основанием для *назначения принудительных мер медицинского характера¹ (ч. 2 ст. 22 УК РФ).*

Если несовершеннолетний достиг соответствующего возраста (14 или 16 лет), но, вследствие *отставания в психическом развитии, не связанного с психическим расстройством*, во время совершения деяния *не мог в полной мере осознавать фактический характер и степень общественной опасности своих действий (бездействия), он не подлежит уголовной ответственности (ч. 3 ст. 20 УК РФ).*

Специальный субъект – лицо, помимо обязательных признаков субъекта преступления имеет дополнительные признаки, указанные в диспозиции нормы, отражающие специфические признаки преступника.

¹ Подробнее о принудительных мерах медицинского характера см. § 1 темы 17.

Группы статусов специального субъекта:

1. *Характеризующие правовое положение лица (гражданство).* Например, **ст. 275 и 276 УК РФ**.

2. *Характеризующие должность или профессию лица.* Например, военнослужащие (**гл. 33 УК РФ**) и должностные лица (**гл. 30 УК РФ**), а также **ст. 128, 301, 305 УК РФ** и др.

3. *Демографические признаки:*

– пол (**ст. 131 УК РФ**);

– болезнь (**ст. 121, 122 УК РФ**).

4. *Характеризующие взаимоотношения субъекта с потерпевшим.* Например, **ст. 156, 157 УК РФ**.

5. *Характеризующие прошлую деятельность.* Например, лицо, имеющее судимость за ранее совершенное преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего (**ч. 5 ст. 131 УК РФ**).

Значение специального субъекта преступления:

– Специальный субъект является обязательным признаком в основных составах преступлений, при совершении деяния общим субъектом лицо не подлежит уголовной ответственности.

– Специальный субъект является квалифицирующим признаком в привилегированных и квалифицированных составах. Общий субъект несёт ответственность по основному или другому квалифицирующему или привилегированному составу.

– Специальный субъект является смягчающим или отягчающим обстоятельством при назначении наказания в случаях, когда специальный субъект не предусмотрен в статьях Особенной части УК РФ.

§ 6. Субъективная сторона преступления

Субъективная сторона преступления – установленная уголовным законом совокупность признаков, характеризующих внутреннюю сторону преступления.

Значение субъективной стороны преступления:

– Субъективная сторона – элемент состава преступления. При его отсутствии нет состава преступления, и, следовательно, отсутствует основание уголовной ответственности.

– Субъективная сторона обеспечивает точную квалификацию преступления и позволяет отграничивать друг от друга сходные по объективным признакам составы преступления (например, **ст. 105 и 109 УК РФ**).

– Содержание субъективной стороны в значительной мере определяет степень общественной опасности преступления и лица, его совершившего, а значит – характер ответственности и размер наказания.

Признаки субъективной стороны:

- **обязательный** – вина;
- **факультативные** – мотив, цель и эмоции.

Вина – психическое отношение лица к совершаемому им общественно опасному деянию и к его последствиям, выраженное в форме умысла или неосторожности.

Элементы (содержание) вины:

– **Сознание (интеллектуальный момент)**. В материальных составах заключается в осознании субъектом общественной опасности совершаемого им деяния и в предвидении наступления его последствий, в формальных и усечённых – только в осознании общественной опасности деяния.

– **Воля (волевой момент)**. Заключается в психическом отношении лица к совершаемому им деянию и его последствиям.

Значение интеллектуального и волевого моментов вины в уголовном праве велико, т. к. по их соотношению в вине выделяют *формы и виды*.

Ч. 1 ст. 24 УК РФ разделяет формы вины на *умысел и неосторожность*.

подавляющее большинство преступлений являются *умышленными*. Некоторые деяния могут быть как *умышленными*, так и *неосторожными* (**ст. 121, 228.2, 246, 248, 250, 251, 252 УК РФ** и др.).

Преступлениями только с *неосторожной* формой вины деяния признаются лишь в случаях, когда это специально предусмотрено соответствующей статьёй Особенной части УК РФ (**ст. 109, 118, 124, 143, 168 УК РФ** и др.).

Умышленная форма вины имеет два вида: *прямой и косвенный умысел* (**ч. 1 ст. 25 УК РФ**). Неосторожная форма вины имеет также два вида: *преступное легкомыслие и преступная небрежность* (**ч. 1 ст. 26 УК РФ**). Т. о. выделяют 2 формы и 4 вида вины.

В зависимости от особенностей конструкции объективной стороны состава преступления, прямой умысел имеет *различное содержание*.

Прямой умысел в материальных составах. *Интеллектуальный момент* – лицо осознаёт общественную опасность деяния и предвидит неизбежность или реальную возможность наступления последствий. *Волевой момент* – лицо желает наступления последствий.

Прямой умысел в формальных и усечённых составах. *Интеллектуальный момент* – лицо осознаёт общественную опасность деяния. *Волевой момент* – лицо желает совершить деяние.

Косвенный умысел в материальных составах. *Интеллектуальный момент* – лицо осознаёт общественную опасность деяния и предвидит реальную возможность наступления последствий. *Волевой момент* – лицо не желает, но сознательно допускает или безразлично относится к наступлению последствий (отношение к последствиям – пассивное ожидание).

Косвенный умысел в формальных и усечённых составах. Невозможен в силу отсутствия *волевого момента*: лицо может осознавать общественную опасность деяния (*интеллектуальный момент*), однако невозможна ситуация, когда лицо не желает, но сознательно допускает последствия или безразлично относится к ним (в таком случае, если лицо совершает деяние – оно желает его совершить).

Отграничение прямого умысла от косвенного:

1. В материальных составах:

– по *интеллектуальному моменту* – в прямом уме лице предвидит неизбежность или реальную возможность наступления последствий, а в косвенном – только реальную возможность;

– по *волевому моменту* – в прямом уме лице желает наступления последствий, а в косвенном – не желает, но допускает их наступление или безразлично к ним относится.

2. В формальных и усечённых составах: с прямым умыслом совершение преступления возможно, а с косвенным – нет.

Значение видов умышленной формы вины: в целом, прямой умысел опаснее косвенного.

Прочие классификации умышленной формы вины:

1. По времени возникновения:

– *Заранее обдуманый.* Между возникновением намерения совершить преступления и его реализацией есть определённый, иногда весьма продолжительный период времени.

– *Внезапно возникший.* Между возникновением и реализацией умысла на совершение преступления практически нет разрыва во времени или он крайне незначителен (характерно для хулиганства). Разновидностью внезапно возникшего умысла является *аффектированный*, когда он возникает как реакция на неправомерное или аморальное поведение потерпевшего в отношении виновного или его близких.

Виды аффектированного умысла:

– *Паталогический* – вызывается болезненным состоянием лица. Лица, совершившие деяние в состоянии паталогического аффекта, признаются невменяемыми и не подлежат уголовной ответственности.

– *Физиологический* – сильное душевное волнения лица затрудняет, но не исключает сознательный контроль субъекта над волевыми процессами,

поэтому лицо подлежит ответственности по привилегированному составу (*ст. 107 и 113 УК РФ*).

Значение видов умысла по времени возникновения: при прочих равных условиях совершения преступления, исполнение деяния с заранее обдуманым умыслом опаснее выполнения преступления с внезапно возникшим умыслом и должно наказываться строже.

2. По характеру предвидения последствий (в материальных составах):

– **Конкретизированный (определённый):**

– **Простой.** *Интеллектуальный момент* – лицо осознаёт общественную опасность деяния и предвидит неизбежность или реальную возможность наступления последствия. *Волевой момент* – лицо желает наступления последствий. Возможен при совершении преступления только с *прямым умыслом*.

Значение: деяние квалифицируется по направленности умысла, при отсутствии последствий – как покушение по направленности умысла.

– **Альтернативный.** *Интеллектуальный момент* – лицо осознаёт общественную опасность деяния и предвидит неизбежность наступления нескольких последствий. *Волевой момент* – лицо желает или сознательно допускает наступление любого последствия. Возможен при совершении преступления как с *прямым*, так и с *косвенным умыслом*.

Значение: деяние квалифицируется по фактическим последствиям.

– **Неконкретизированный (неопределённый).** *Интеллектуальный момент* – лицо осознаёт общественную опасность деяния, предвидит неизбежность или реальную возможность наступления последствий, однако не представляет его размера. *Волевой момент* – лицо желает или сознательно допускает наступление последствий. Возможен при совершении преступлений как с *прямым*, так и с *косвенным умыслом*.

Значение: деяние квалифицируется по фактически наступившим последствиям.

Значение видов умысла по характеру предвидения последствий: деяние квалифицируется по фактическим последствиям.

Данные классификации не имеют самостоятельного уголовно-правового значения, они лишь *дополняют виды вины*.

Преступное легкомыслие в материальных составах. *Интеллектуальный момент* – лицо осознаёт общественную опасность деяния и предвидит абстрактную возможность наступления последствий. *Волевой момент* – лицо не желает и не допускает наступления последствий, рассчитывая на какие-либо объективные обстоятельства (отношение к последствиям – активное неприятие).

Преступного легкомыслия в формальных и усечённых составах не может быть *вследствие отсутствия волевого момента*: лицо может осознавать общественную опасность деяния (интеллектуальный момент), однако невозможна ситуация, при которой лицо совершает деяние, не желая и не допуская возможности его совершения.

Отграничение косвенного умысла от преступного легкомыслия:

– *По интеллектуальному моменту*: при косвенном умысле лицо предвидит реальную возможность наступления последствий, а при легкомыслии – абстрактную.

– *По волевому моменту*: в косвенном умысле лицо сознательно *допускает или безразлично относится* к наступлению последствий, а в преступном легкомыслии – *не допускает* его наступления, рассчитывая на какие-либо объективные обстоятельства.

Значение отграничения косвенного умысла от преступного легкомыслия: отграничение позволяет отграничивать умышленные преступления от неосторожных.

Преступная небрежность в материальных составах. *Интеллектуальный момент* – лицо не осознаёт общественной опасности деяния и не предвидит наступления последствий (объективный критерий – лицо должно осознавать общественную опасность деяния и предвидеть наступление последствий, субъективный критерий – лицо могло осознавать общественную опасность деяния и предвидеть наступление последствий). Для установления интеллектуального момента необходима совокупность объективного и субъективного критериев. *Волевой момент* – лицо не предпринимает волевых усилий по оценке опасности деяния и по предвидению наступления последствий.

Преступная небрежность в формальных и усечённых составах. *Интеллектуальный момент* – лицо не осознаёт общественной опасности деяния (объективный критерий – лицо должно осознавать общественную опасность деяния, субъективный критерий – лицо могло осознавать общественную опасность деяния). Для установления интеллектуального момента необходима совокупность объективного и субъективного критериев. *Волевой момент* – лицо не предпринимает волевых усилий по оценке общественной опасности деяния.

Преступная небрежность в формальных и усечённых составах теоретически возможна, однако *в действующем законодательстве такие составы отсутствуют*.

Отграничение преступного легкомыслия от преступной небрежности:

1. В материальных составах:

– *по интеллектуальному моменту* – в преступном легкомыслии лицо осознаёт общественную опасность деяния и предвидит абстрактную возможность

наступления последствий, а в преступной небрежности – не осознаёт общественную опасность деяния и не предвидит абстрактную возможность наступления последствий и не предвидит;

– *по волевому моменту* – в преступном легкомыслии лицо не допускает наступления последствия, рассчитывая на какие-либо объективные обстоятельства, а в преступной неосторожности – лицо не предпринимает волевых усилий по оценке опасности деяния и по предвидению наступления последствий.

2. В формальных составах совершение преступлений теоретически возможно *только с преступной неосторожностью*, с преступным легкомыслием – *невозможно*.

§ 7. Невинное причинение вреда (казус)

Виды казусов (ч. 1 ст. 28 УК РФ):

– *с отсутствием объективного критерия преступной небрежности* (лицо могло осознавать общественную опасность деяния и предвидеть наступление последствий, но не обязано было это делать);

– *с отсутствием субъективного критерия преступной небрежности* (лицо должно было осознавать общественную опасность деяния и предвидеть наступление последствий, но не могло это сделать в силу возраста, состояния здоровья, небольшого профессионального опыта и т. п.);

– *с отсутствием обоих критериев преступной небрежности* (лицо не могло осознавать общественную опасность деяния и предвидеть наступление последствий и не обязано было это делать).

Казус отличается от преступной небрежности *отсутствием совокупности объективного и субъективного критериев*, являющейся обязательной для неё.

Деяние признаётся совершённым *невиновно*, если лицо, его совершившее, хотя и предвидело возможность наступления последствий, но не могло предотвратить их в силу несоответствия своих психофизиологических качеств (ч. 2 ст. 28 УК РФ):

– *требованиям экстремальных условий* – таким неожиданно возникшим или изменившимся ситуациям, к которым лицо не готов и по своим психофизиологическим качествам не способно принять адекватное решение и найти способ предотвращения последствий;

– *нервно-психическим перегрузкам* (усталость, физическое или психическое перенапряжение в результате тяжёлой физической работы, длительного непрерывного интеллектуального труда).

В отличие от *преступного легкомыслия*, в невинном причинении вреда, предусмотренном в ч. 2 ст. 28 УК РФ, лицо, хотя и осознаёт общественную опасность

деяния и предвидит абстрактную возможность наступления последствий, но не может их предотвратить (отсутствует волевой момент).

Значение: при признании казуса деяние признаётся совершённым *невинно* (**ч. 1 ст. 28 УК РФ**), отсутствие вины *исключает состав преступления*, а, следовательно, и основания уголовной ответственности.

§ 8. Двойная форма вины

Преступления с двойной формой вины предусмотрены в **ст. 27 УК РФ**.

Преступление с двойной формой вины – сложное единое преступление, объединяющее умышленную и неосторожную форму вины.

Признаки преступления с двойной формой вины:

- По конструкции основного состава – *материальные составы*.
- По степени общественной опасности – *квалифицированные*.
- По субъективной стороне – *умышленные* (**ст. 27 УК РФ**).

Виды преступлений с двумя формами вины:

– Если основной состав *формальный (усечённый)* – умысел к деянию (основному составу преступления) и неосторожность к последствию (в квалифицированном составе) (например, **ч. 4 ст. 131 УК РФ**).

– Если основной состав *материальный* – умысел к деянию и к ближайшему последствию и неосторожность к отдалённому последствию (например, **ч. 4 ст. 111 УК РФ**).

§ 9. Факультативные признаки субъективной стороны

Мотив – *внутренне побуждение, которое вызывает у лица решимость совершить деяния и которыми он руководствуется при его осуществлении*.

Виды мотивов:

- *низменные (корыстные, хулиганские)*;
- *лишённые низменного содержания (например, эвтаназия)*.

Цель – *фактические результаты, которые субъект желает достичь посредством своей общественно опасной деятельности*.

Виды целей:

- *преступные*;
- *непреступные (преступен способ)*.

Эмоции – *испытываемые лицом переживания по поводу совершённого им деяния*.

Виды эмоций:

- эмоции, испытываемые до совершения преступления;
- эмоции, испытываемые во время совершения преступления;
- эмоции, испытываемые после совершения преступления.

Учитываются только *первые два вида* эмоций.

Значение факультативных признаков субъективной стороны:

– Их отсутствие влечёт к отсутствию состава преступления, если они обязательны для основного состава.

– Они являются квалифицирующим признаком в квалифицированных и привилегированных составах, при их отсутствии субъект несёт ответственность по основному или другому квалифицирующему или привилегированному составу (*п. «и» ч. 2 ст. 105 УК РФ*);

– Они могут быть смягчающими или отягчающими обстоятельствами в случае, если факультативный признак не учтён в статьях Особенной части УК РФ (*ст. 61, 63 УК РФ*).

Тема 5. Понятие и виды ошибок в уголовном праве

Ошибка в уголовном праве – неверное представление субъекта о юридическом или фактическом характере совершаемого им деяния.

Виды ошибок:

– **Юридические ошибки** – неверное представление лица о юридическом характере совершаемого им деяния.

Виды:

– когда лицо думает, что совершает преступление, а на самом деле его деяние не предусмотрено УК РФ (уголовная ответственность отсутствует, т. к. нет признака противоправности деяния);

– когда лицо думает, что не совершает преступление, а на самом деле его деяние предусмотрено УК РФ (лицо подлежит уголовной ответственности, т. к. незнание закона не освобождает от ответственности);

– когда лицо ошибается в квалификации деяния (лицо подлежит уголовной ответственности по УК РФ);

– когда лицо ошибается в размере или виде наказания (лицо наказывается в соответствии с УК РФ).

Юридические ошибки не влияют на юридическую квалификацию деяния и размер наказания.

– **Фактические ошибки** – неверные представления лица о фактическом характере совершаемого им деяния.

Виды:

– в объекте;

– в предмете посягательства;

– в личности потерпевшего;

– отклонением действия;

– в средствах;

– в причинной связи;

– в факультативных признаках объективной стороны.

Фактические ошибки в объекте¹			
№	Умысел	Фактический результат	Квалификация
1	1 объект	1 однородный объект	Не изменяется
2	1 объект	1 разнородный объект	Покушение по направленности умысла + неосторожное преступление (возможно при наличии небрежности и соответствующего состава)
3	1 объект	2 объекта	Умышленное преступление + неосторожное преступление (при наличии небрежности и соответствующего состава)
4	2 объекта	1 объект	Умышленное преступление + покушение по направленности умысла

Фактические ошибки в предмете посягательства			
№	Умысел	Фактический результат	Квалификация
1	1 предмет	Другой предмет примерно аналогичной ценности	Не изменяется
2	1 размер	Более крупный размер	Меняется в соответствии с фактическим ущербом
3	1 размер	Более мелкий размер или отсутствие ущерба	Покушение по направленности умысла

Фактические ошибки в личности потерпевшего²			
№	Умысел	Фактический результат	Квалификация
1	1 лицо	Другое лицо	Не изменяется
2	Лицо без специфических признаков	Лицо со специфическим признаком	Умышленное преступление
3	Лицо со специфическим признаком	Лицо без специфических признаков	Покушение по направленности умысла
4	1 лицо	Отсутствует	Покушение по направленности умысла

¹ «Например, думал, что застрелил человека, А ЗАСТРЕЛИЛ... Ч-Ч-Ч....ЧУЧИЛА!!! АХАХАХ!» – Савельев Д. В.

² «Например, думал, что убил человека, а убил полицейского» – Савельев Д. В.

Фактические ошибки отклонением действия

№	Умысел	Фактический результат	Квалификация
1	1 лицо	Другое лицо, но реальная угроза первому	Покушение по направленности умысла + неосторожное преступление (при наличии небрежности и соответствующего состава)

Фактические ошибки в средствах

№	Умысел	Фактический результат	Квалификация
1	1 средство	Другое равное средство	Не изменяется
2	1 средство	Более сильное средство	Неосторожное преступление
3	1 средство	Более слабое средство	Покушение по направленности умысла
4	Годное средство	Абсолютно негодное средство	Отсутствие ответственности

Фактические ошибки в причинной связи

№	Умысел	Фактический результат	Квалификация
1	1 результат	Тот же, но по другой причине	Не изменяется
2	1 результат	Меньший по опасности результат или его отсутствие	Покушение по направленности умысла
3	1 результат	Больший по опасности результат	Неосторожное преступление (при наличии соответствующего состава)

Фактические ошибки в факультативных признаках объективной стороны

№	Характер ошибки		Квалификация
1	В признаках, имеющих обязательное значение (в основных составах)		По направленности умысла
2	В признаках, имеющих квалифицирующее значение (в квалифицированных и привилегированных составах)		
3	Умысел	Фактический результат	Покушение по направленности умысла
4	имеются	отсутствуют	
5	отсутствует	имеется	Умышленное преступление по основному составу

Тема 6. Стадии совершения преступления

§ 1. Понятие стадий совершения преступления

Этапы совершения преступления:

1. Возникновение умысла.
2. Обнаружение умысла.
3. Приготовление к преступлению (1 стадия совершения преступления).
4. Покушение на преступление (2 стадия совершения преступления).
5. Оконченное преступление (3 стадия совершения преступления).

Сознательное и целеустремлённое продвижение к совершению преступления возможно только по желанию лица, поэтому стадии преступления возможны только с прямым умыслом.

Стадии совершения преступления – выполняемые с прямым умыслом и качественно отличающиеся друг от друга этапы осуществления преступления.

Стадии совершения преступления:

1. Приготовление к преступлению.
2. Покушение на преступление.
3. Оконченное преступление.

Для совершения преступления не требуется последовательного прохождения всех его стадий, субъект может выполнить одну, две или все три стадии. Каждая последующая стадия *поглощает* предыдущую, поскольку речь идёт, фактически, об одном общественно опасном деянии.

Значение стадий совершения преступления:

- Стадии совершения преступления отражают различную общественную опасность деяния. Наименьшую общественную опасность представляет приготовление к преступлению, а небольшую – окончченное преступление.
- Стадии совершения преступления влияют на квалификацию деяния.
- Стадии совершения преступления влияют на размер наказания.

От стадии совершения преступления необходимо отличать *обнаружение умысла*. В учебной и научной литературе его часто называют «нулевой стадией».

Обнаружение умысла – выраженное во вне любым способом (устно, письменно, жестами) намерение лица совершить общественно опасное деяние.

Сами по себе мысли человека не являются обнаружением умысла. Обнаружение умысла не приближает лицо к совершению преступления, объективно не создаёт реальных, даже самых отдалённых предпосылок для его осуществления, поэтому оно не является уголовно-наказуемым.

При определённых условиях угроза (например, убийством) влечёт уголовную ответственность, что связано с повышенной охраной объекта (в данном случае –

жизни). В этом случае уголовная ответственность наступает не за обнаружение умысла, а за *оконченное преступление* (в данном случае – по *ст. 119 УК РФ*).

§ 2. Приготовление к преступлению

Приготовление к преступлению – *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 (ч. 1 ст. 30 УК РФ)*.

Приготовление к преступлению возможно как в *формальных*, так и в *материальных* составах.

Виды приготовления к преступлению:

– **Приискание орудий и средств совершения преступления.** Охватывает все виды *получения* их преступником в своё распоряжение на период подготовки к преступлению и его совершению. Способы могут быть как *законными* (например, приобретение оружия на законных основаниях) так и *незаконными* (например, похищение оружия). Приисканием также считается *находка* орудия.

– **Изготовление орудий и средств совершения преступления.** *Создание* из заготовок или сырья орудий или средств совершения преступления *заводским* или *кустарным* способом.

– **Приспособление орудий и средств совершения преступления.** *Обработка* предметов, в результате которой они становятся пригодными для совершения преступления.

– **Приискание соучастников совершения преступления.** *Завязывание* либо *восстановление* знакомств с потенциальными соучастниками и понуждение их к участию в конкретном преступлении. Наиболее характерно для организатора преступления.

– **Сговор на совершение преступления.** Предполагает, что два и более субъекта договариваются совместно совершить одно или несколько преступлений.

– **Иное умышленное создание условий для совершения преступления.** Может выражаться как в действиях, не подпадающих под определение других видов приготовления, так и в бездействии.

Таким образом, деяние при приготовлении может выражаться как в *действии*, так и в *бездействии* (при умышленном создании условий для совершения преступления).

В отличие от обнаружения умысла, при приготовлении совершаются *конкретные действия*, направленные на совершение преступления.

Признаки приготовления к преступлению:

- действия (бездействие) лица не входят в объективную сторону состава преступления;
- деяние не создаёт реальной угрозы причинения вреда объекту;
- деяние прерывается вынуждено.

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

Уголовная ответственность за приготовление к преступлению наступает по статье УК РФ, предусматривающей ответственность за оконченное преступление, со ссылкой на ч. 1 ст. 30 УК РФ (ч. 3 ст. 29 УК РФ).

Срок или размер наказания за приготовление к преступлению не может превышать половины от максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьёй УК РФ за оконченное преступление (ч. 2 ст. 66 УК РФ).

Смертная казнь и пожизненное лишение свободы за приготовление к преступлению не назначаются (ч. 4 ст. 66 УК РФ).

Приготовление к преступлению может содержать признаки другого оконченного преступления, например, хищение оружия с целью совершения разбоя. В таких случаях ответственность наступает по совокупности преступлений.

§ 3. Покушение на преступление

Покушение на преступление – умышленные действия (бездействие) лица, непосредственно направленное на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по независящим от этого лица обстоятельствам (ч. 3 ст. 30 УК РФ).

Деяние при покушении выражается как форме действия, так и бездействия.

Признаки покушения:

- действие (бездействие) лица входят в объективную сторону состава преступления;
- деяние создаёт реальную угрозу причинения вреда объекту;
- деяние прерывается вынужденно.

Отграничение покушения от приготовления:

- при покушении действия (бездействие) лица входят, хотя бы частично, в объективную сторону состава преступления, а при приготовлении – не входят;
- при покушении деяние создаёт реальную угрозу для причинения вреда объекту, а при приготовлении – не создаёт.

Отграничение приготовления от обнаружения умысла и от покушения:

– Обнаружение умысла *предполагает прямой умысел и совершение действий, не создающих реальной угрозы объекту.*

– Приготовление предполагает *прямой умысел и совершение действий, не входящих в объективную сторону.*

– Покушение предполагает *прямой умысел и совершение действий, входящих в объективную сторону.*

Виды покушений:

1. По степени завершенности деяния:

– **Оконченное.** Лицо совершает все действия, *необходимые, с его точки зрения, для совершения преступления.* При оконченном покушении на преступление с *материальным* составом субъект совершает все действия, однако желаемые последствия не наступают. По общему правилу оконченное покушение на преступление с *формальным* составом *исключается*, возможно только в исключительных случаях, когда *момент окончания состава преступления не совпадает с моментом совершения деяния* (например, оставление лицом взятки в столе должностного лица (*ст. 291 УК РФ*), т. к. дача взятки признаётся оконченной с момента её принятия).

– **Неоконченное.** Лицу не удаётся совершить всех действий, которые оно *считает необходимыми для доведения преступления до конца.* Отличается от оконченного по субъективному восприятию субъектом.

Данная классификация имеет значение для *индивидуализации* наказания, неоконченное покушение *менее общественно опасно* по сравнению с оконченным.

2. По виду негодности для совершения преступления:

– **Покушение на негодный объект (предмет).** Действия субъекта направлены на предмет, *отсутствующий* в данный момент или *обладающий такими признаками, что любое воздействие на него не может привести к желаемому результату* (например, кража пустого кошелька). Всегда уголовно наказуемо.

– **Покушение с негодными средствами.** Имеет место в случаях, когда лицо пытается совершить покушение *средствами*, которые по своим объективным свойствам *не способны причинить вред объекту посягательств.*

Виды:

– **Покушение с относительно негодными средствами.** Субъект думает, что использует средства, с помощью которых возможно совершить преступление, но в реальности он по ошибке применяет негодные средства (например, попытка убийства из неисправного пистолета). Всегда уголовно наказуемо.

– Покушение с абсолютно негодными средствами. Субъект использует средства, с помощью которых ни при каких обстоятельствах нельзя совершить преступления. Уголовно не наказуемо в силу малозначительности.

Уголовная ответственность при покушении наступает при покушении на *любое умышленное преступление*.

Уголовная ответственность за покушение на совершение преступления наступает по статье УК РФ, предусматривающей ответственность за оконченное преступление, со ссылкой на **ч. 3 ст. 30 УК РФ (ч. 3 ст. 29 УК РФ)**.

Срок или размер наказания за покушение на преступление не может превышать $\frac{3}{4}$ максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьёй УК РФ за оконченное преступление (**ч. 3 ст. 66 УК РФ**).

Смертная казнь и пожизненное лишение свободы за покушение не назначаются (**ч. 4 ст. 66 УК РФ**).

§ 4. Оконченное преступление

Преступление признаётся оконченным, если в совершённом лицом деянии имеются *все признаки состава преступления*, предусмотренного УК РФ (**ч. 1 ст. 29 УК РФ**).

Момент окончания преступления зависит от особенностей конструкции объективной стороны состава преступления: с *материальным составом* – с момента наступления последствия, с *формальным* – с момента совершения деяния независимо от наступления последствий, с *усечённым* – на стадии покушения.

Длящиеся преступление считается оконченным с *момента начала совершения общественно опасного деяния*, продолжаемое – с *момента совершения последнего эпизода*, альтернативное – с *момента совершения любого из указанных в законе действий*¹.

Добровольный отказ – прекращение лицом приготовления к преступлению либо прекращение действий (бездействия), непосредственно направленных на совершение преступления, если лицо осознавало возможность доведения преступления до конца (**ч. 1 ст. 31 УК РФ**).

Признаки добровольного отказа:

– *добровольность* – осуществление без принуждения со стороны других лиц и по своей воле;

– *окончателность* – безусловность, а не отсрочка до более удобного момента;

¹ Подробнее о длящихся, продолжаемых и альтернативных преступлениях см. § 1 темы 9.

– осознание лицом возможности доведения преступления до конца.

При отсутствии хотя бы одного признака отказ считается *вынужденным*, в этом случае лицо подлежит ответственности за *приготовление* к преступлению или за *покушение* на преступление.

При приготовлении и неоконченном покушении добровольный отказ возможен всегда и может быть выражен как в форме *действия*, так и *бездействия*. При оконченом покушении – *только в порядке исключения* и в форме *действия*.

В преступлениях с материальным составом добровольный отказ может быть в случае *сохранения субъектом контроля за наступлением последствий* (например, при использовании медленно действующего яда для убийства). В преступлениях с формальным составом – только в случаях, когда *момент окончания состава не совпадает с моментом выполнения деяния* (например, если взяточдатель оставляет должностному лицу взятку в столе, уходит, а затем до её принятия взяточполучателем забирает обратно). В остальных случаях добровольный отказ при оконченом покушении исключён.

Юридическое значение добровольного отказа:

– Лицо, добровольно отказавшееся от доведения преступления до конца, не подлежит уголовной ответственности за преступление (**ч. 2 ст. 31 УК РФ**).

– Лицо, добровольно отказавшееся от доведения преступления до конца, подлежит уголовной ответственности в том случае, если фактически совершённое им деяние содержит иной состав преступления (**ч. 3 ст. 31 УК РФ**). Например, при похищении оружия с целью убийства и последующего отказа от его совершения, лицо освобождается от ответственности по **ст. 105 УК РФ**, но привлекается к ответственности по **ст. 226 УК РФ**.

Мотивы отказа юридического значения не имеют.

Деятельное раскаяние¹ – активное добровольное поведение лица, направленное на предотвращение, устранение или уменьшение фактических вредных последствий содеянного, а также оказание помощи правоохранительным органам в раскрытии совершённого преступления.

Деятельное раскаяние может быть на стадии оконченого преступления, а также на стадии оконченого покушения в случае, *если добровольный отказ невозможен*.

Деятельное раскаяние выражается *только в действиях*.

Содержание деятельного раскаяния (ч. 1 ст. 75 УК РФ):

- явка с повинной;
- способствование раскрытию преступления;
- возмещение причинённого ущерба;

¹ Подробнее о деятельном раскаянии см. § 2 темы 13.

– заглаживание причинённого вреда.

Юридическое значение деятельного раскаяния:

– По общему правилу деятельное раскаяние является обстоятельством, смягчающим наказание (*п. «и», «к» ч. 1 ст. 61 УК РФ*). При отсутствии отягчающих обстоятельств срок или размер наказания не могут превышать $\frac{2}{3}$ максимального срока или размера наиболее строгого наказания, предусмотренного соответствующей статьёй Особенной части УК РФ (*ч. 1 ст. 62 УК РФ*).

– Лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности (*ч. 1 ст. 75 УК РФ*), а также в случаях, специально предусмотренных в примечаниях к статьям Особенной части УК РФ (например, *ст. 126, 204, 205, 208 УК РФ*) (*ч. 2 ст. 75 УК РФ*).

Отграничение добровольного отказа от деятельного раскаяния	
<i>Добровольный отказ</i>	<i>Деятельное раскаяние</i>
Лицо добровольно окончательно отказывается от совершения преступления. Возможен как действием, так и бездействием.	Активное положительное поведение лица, выражающееся в явке с повинной, оказании содействия в раскрытии или расследовании преступления, заглаживании причинённого вреда и возмещении ущерба и других действиях.
Возможен на стадиях приготовления и покушения.	Возможен только на стадии оконченного преступления.
Лицо не подлежит уголовной ответственности, но если в его действиях имеются признаки иного состава преступления, то лицо подлежит уголовной ответственности за фактически совершённые им преступления.	По общему правилу – смягчающее обстоятельство, но в некоторых случаях – основание для освобождения от уголовной ответственности (<i>ч. 1 и ч. 2 ст. 75 УК РФ</i>).

Тема 7. Соучастие в преступлении¹

§ 1. Понятие и признаки соучастия

Соучастие в преступлении – умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления (*ст. 32 УК РФ*).

Признаки соучастия:

1. Объективные признаки:

– *Количественный признак*. Означает, что в совершении преступления должно участвовать *не менее двух лиц*, являющихся субъектами преступления. Совершение общественно опасного деяния субъектом преступления с лицом, не являющимся субъектом преступления, *не образует соучастия*. Для некоторых преступлений требуется большее количество соучастников (*ст. 208 и 210 УК РФ*).

– *Совместность действий (бездействия) соучастников*. Выражается в том, что преступление совершается *взаимообусловленными действиями* (бездействием) субъектов. Кроме того, при выполнении преступлений с *материальным* составом для признания соучастия требуется, чтобы:

- действия (бездействия) субъектов влекли единые последствия;
- между действиями (бездействием) каждого из соучастников и общим результатом имела причинная связь.

2. Субъективные признаки:

– *Умышленное совершение преступления*. Означает наличие умышленной формы вины у, как минимум, двух соучастников.

– *Согласованность*. Означает наличие двусторонней связи между соучастниками. Каждый из субъектов *сознаёт*, что действует не в одиночку, а совместно с другими лицами, т. е. *сообща*. При этом, *отдельные соучастники могут и не знать о преступной деятельности других лиц* (например, если группа состоит из большого количества лиц), поэтому достаточно наличия именно двусторонней, а не многосторонней связи между соучастниками.

– *Общая цель*. Означает желание соучастников совершить общественно опасное деяние (в преступлениях с усечёнными и формальными составами) или *достигнуть определённого последствия* (в преступлениях с материальным составом).

Мотивы совершения преступления у соучастников могут быть различными.

¹ Подробнее по теме см.: Савельев Д. В. Соучастие в преступлении. Преступная группа: учебное пособие. – Екатеринбург, УрГЮА, 2007.

Виды соучастников (ч. 1 ст. 33 УК РФ):

1. Исполнитель преступления – лицо, непосредственно совершившее преступление либо непосредственно участвовавшее в его совершении совместно с другими лицами (соисполнителями), а также лицо, совершившее преступление посредством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости или других обстоятельств, предусмотренных УК РФ (ч. 2 ст. 33 УК РФ).

Виды исполнителей:

– лицо, полностью выполнившее объективную сторону состава преступления;

– лицо, частично (совместно с другими лицами) выполнившее объективную сторону состава преступления;

– лицо, не совершившее деяний, составляющих объективную сторону состава преступления, но причинившее вред охраняемым уголовным законом общественным интересам посредством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости или других обстоятельств, предусмотренных УК РФ;

– соучастник при совершении преступления в составе организованной группы или преступного сообщества (преступной организации).

С объективной стороны деяние исполнителя может выражаться как в *действии*, так и в *бездействии*. С субъективной стороны его вина может проявляться как в виде *прямого умысла*, так и *косвенного* (в преступлениях с материальным составом).

Экссесс исполнителя – совершением исполнителем преступления, не охватывающегося умыслом других соучастников (ст. 36 УК РФ).

Виды экссесса:

– *качественный экссесс* – совершение исполнителем преступления, различного с тем, на которое был направлен умысел (например, кража и убийство)¹;

– *количественный экссесс* – совершение исполнителем преступления, однородного с тем, на которое был направлен умысел (например, кража и грабёж).

2. Организатор преступления – лицо, организовавшее совершение преступления или руководившее его исполнением, а равно лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими (ч. 3 ст. 33 УК РФ).

¹ В качестве иного примера качественного экссесса Савельев Д. В. приводил ситуацию, когда соучастники планировали изнасилование, а исполнитель нарушил авторские права. Впрочем, как справедливо отметил Дмитрий Вячеславович, «звучит как-то... НИПРАВДАПАДОБНА!!!».

Объективную сторону организатора характеризует только *действие*. Организаторская деятельность может выражаться в составлении *плана преступления, вербовке соучастников, выработке форм связи между ними, способов совершения преступления, обеспечения орудиями* и др.

С субъективной стороны вина организатора характеризуется исключительно *прямым умыслом*.

Организатором признаётся как *лицо, организующее конкретное преступление*, так и *лицо, организовавшее организованную группу или преступное сообщество*; как *лицо, лишь руководящее исполнителями преступления*, так и *лицо, непосредственно участвующее в совершении преступления*.

3. Подстрекатель – *лицо, склонившее другое лицо к совершению преступления путём уговора, подкупа, угрозы или другим способом (ч. 4 ст. 33 УК РФ)*.

С объективной стороны вина подстрекателя выражается только в *действии*.

С субъективной стороны вина подстрекателя выражается только в *прямом умысле*.

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

С объективной стороны деяние пособника выражается как в *действиях*, так и в *бездействии*. Пособник *создаёт условия*, способствующие совершению преступления исполнителем.

Виды пособничества:

- *Физическое* – предоставление средств, устранение препятствий.
- *Интеллектуальное* – дача советов, указаний и т. п.

Пособник отличается от *исполнителя* характером своих действий: он не совершает деяния, хотя бы частично входящего в объективную сторону состава преступления.

Пособник отличается от *подстрекателя* тем, что подстрекатель передаёт информацию исполнителю и даёт ему советы *до возникновения умысла на совершение преступления у исполнителя*, а пособник делает это *после возникновения умысла на совершение преступления у исполнителя*.

С субъективной стороны вина пособника проявляется в виде *прямого* либо *косвенного умысла* (косвенный умысел возможен в преступлениях с материальным составом).

Разграничение видов соучастников по субъективной и объективной сторонам их деяний		
<i>Вид соучастника</i>	<i>Объективная сторона</i>	<i>Субъективная сторона</i>
<i>исполнитель</i>	действие, бездействие	прямой и косвенный умысел
<i>пособник</i>	действие, бездействие	прямой и косвенный умысел
<i>организатор</i>	действие	прямой умысел
<i>подстрекатель</i>	действие	прямой умысел

§ 2. Формы и виды соучастия

В законе не определены формы и виды соучастия. Поэтому в науке уголовного права существуют различные точки зрения на данный вопрос: одно и то же одни учёные называют *формами*, другие – *видами* соучастия.

Характер объективной связи соучастников определяет *формы соучастия*. Преступление может быть совершено одним, двумя или более соисполнителями *при наличии или отсутствии других соучастников* (хотя бы одного).

Формы соучастия:

1. Соисполнительство – все соучастники являются соисполнителями:

- *параллельное* (соисполнители одновременно выполняют объективную сторону преступления путём выполнения схожих действий или бездействием);
- *последовательное* (соисполнители выполняют каждый свою часть объективной стороны преступления).

2. Сложное соучастие – помимо исполнителя (соисполнителей) в совершении преступления участвуют иные соучастники (хотя бы один):

- совершение преступления двумя и более исполнителями при наличии других соучастников;
- совершение преступления одним исполнителем при помощи других соучастников.

Виды соучастия:

1. Соучастие без предварительного сговора:

– *Исполнитель сам решает совершить преступление, не рассчитывая на помощь.* Будущие соучастники заранее не знают о намерениях исполнителя, однако, во время совершения преступления они включаются в его действия и помогают ему в силу определённых причин.

– *Между соучастниками нет непосредственного соглашения, но ранее они совместно совершали преступления.* Поэтому один из них вправе думать, что при первой же возможности ему будет оказана помощь, что в действительности и происходит.

2. Соучастие по предварительному сговору. Предварительный сговор обуславливает высокую степень общественной опасности содеянного. Он может касаться самых различных сторон такого посягательства: характера предполагаемого преступления, места и времени, способа и средств его совершения и т. п. Соглашение на выполнение общественно опасного деяния должно быть *предварительным*, заключённым до начала непосредственного осуществления посягательства. Оно может достигаться перед самым началом выполнения деяний, образующих объективную сторону состава преступления, либо может быть отдалено от них каким-либо отрезком времени.

§ 3. Ответственность соучастников в преступлении

Исполнитель, как лицо, совершающее деяние, содержащее все признаки состава преступления, отвечает за совершённое преступление по статье Особенной части УК РФ *без ссылки на ст. 33 УК РФ*. Остальные соучастники (организатор, пособник, подстрекатель) в случае выполнения ими хотя бы частично объективной стороны также являются соисполнителями преступления, и их деяния тоже квалифицируются по Особенной части УК РФ *без ссылки на ст. 33 УК РФ*. Если соучастники не выполняют действий, входящих в объективную сторону состава преступления, то их деяния квалифицируются по статье Особенной части УК РФ со ссылкой на соответствующую часть *ст. 33 УК РФ (ч. 3 ст. 34 УК РФ)*.

Ответственность соучастников преступления определяется *характером и степенью фактического участия* каждого из них в совершении преступления (*ч. 1 ст. 34 УК РФ*). При назначении наказания за преступление, совершённое в соучастии, учитываются характер и степень фактического участия лица в его совершении, значение этого участия для достижения цели преступления, его влияние на характер и размер причинённого или возможного вреда (*ч. 1 ст. 67 УК РФ*).

По общему правилу, *организатор опаснее подстрекателя и пособника, а подстрекатель опаснее пособника*. Если в противоправном деянии лица имеются *признаки разных видов соучастников* (кроме исполнителя), то ссылка в квалификации на *ст. 33 УК РФ* должна быть *только по одной, наиболее опасной части*.

Деяния соучастников в *организованной группе* и в *преступном сообществе независимо от распределения ролей* квалифицируются как *соисполнительство* в выполнении конкретного преступления. Например, в *Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 27.01.1999 N 1 «О судебной практике по делам об убийстве»* указано, что, как правило, такие группы тщательно планируют преступление, заранее подготавливают орудия убийства, распределяют роли между участниками группы, поэтому при признании убийства совершённым организованной группой действия всех участников независимо от их роли в преступлении следует квалифицировать как соисполнительство без ссылки на *ст. 33 УК РФ*.

§ 4. Особенности добровольного отказа соучастников

Добровольный отказ – прекращение лицом приготовления к преступлению либо прекращение действий (бездействия), непосредственно направленных на совершение преступления, если лицо осознавало возможность доведения преступления до конца (**ч. 1 ст. 31 УК РФ**).

Лицо не подлежит уголовной ответственности за преступление, если оно **добровольно и окончательно отказалось от доведения этого преступления до конца** (**ч. 2 ст. 31 УК РФ**).

Добровольный отказ исполнителя в процессе приготовления и при неоконченном покушении возможен *всегда* и выражается в форме как *действия*, так и *бездействия*. При *оконченном* покушении он возможен *только в порядке исключения* и формой выражения служит *только действие*. В преступлениях с *материальным* составом добровольный отказ может быть в случае *сохранения субъектом контроля за наступлением последствий*, в преступлениях с *формальным* составом добровольный отказ может быть только в случаях, когда *момент окончания состава не совпадает с моментом совершения деяния*.

Добровольный отказ организатора и подстрекателя должен быть выражен *только в активной форме* (сообщение в правоохранительные органы, разубеждение исполнителя совершать преступление и т. п.). При этом обязательным условием является *недоведение преступления до конца* (**ч. 4 ст. 31 УК РФ**), иначе предпринятые организатором и подстрекателем меры по предотвращению совершения преступления рассматриваются в соответствии с **ч. 5 ст. 31 УК РФ** как *смягчающие обстоятельства* (**п. «и», «к» ч. 1 ст. 61 УК РФ**).

Добровольный отказ пособника может быть выражен как в *действии*, так и в *бездействии* (непредоставление информации, орудий преступления и т. п.). При этом не требуется, чтобы исполнитель не совершил преступления (**ч. 4 ст. 34 УК РФ**).

Особенности добровольного отказа соучастников		
Вид соучастника	Объективное выражение отказа	Дополнительные требования
исполнитель	действие, бездействие	–
пособник	действие, бездействие	–
организатор	действие	преступление не должно быть доведено до конца
подстрекатель	действие	преступление не должно быть доведено до конца

§ 5. Неоконченное и неудавшееся соучастия

Неоконченное соучастие – *недоведение исполнителем преступления до конца по независящим от него обстоятельствам.*

В случае неоконченного соучастия **исполнитель** несёт ответственность за *приготовление или покушение на преступление* (т. е. по статье Особенной части УК РФ со ссылкой на **ч. 1** или **3 ст. 30 УК РФ**).

Остальные соучастники в случае *покушения исполнителя* – по статье Особенной части УК РФ со ссылками на соответствующую часть **ст. 33 УК РФ** и на **ч. 3 ст. 30 УК РФ**, в случае *приготовления исполнителя* – по статье Особенной части УК РФ со ссылкой на **ч. 1 ст. 30 УК РФ** (содеянное рассматривается как «*сговор на совершение преступления*») без ссылки на **ст. 33 УК РФ**.

Случаи, при которых соучастие признаётся неудавшимся:

– *подстрекатель пытался склонить исполнителя к преступлению, организатор сделал попытку организовать преступление, но исполнитель отказался его совершить;*

– *исполнитель сначала согласился, но затем отказался совершить преступление;*

– *пособник снабдил исполнителя орудиями, преступления или предоставил информацию, но ни тем, ни другим исполнитель не воспользовался.*

С точки зрения теории уголовного права неудавшееся соучастие расценивается как *приготовление к совершению преступления* (**ч. 5 ст. 34 УК РФ**).

§ 6. Соучастие со специальным субъектом

Для признания соучастия со специальным субъектом необходимо наличие *двух* субъектов преступления, при этом *хотя бы один* из них должен обладать *признаками специального субъекта*. Соучастием не является совершение специальным субъектом преступления совместно с *несубъектом*.

Общий субъект не может быть исполнителем в преступлениях со специальным субъектом даже в случае выполнения им объективной стороны. Он несёт ответственность за такое преступление *только в качестве организатора, подстрекателя либо пособника* (**ч. 4 ст. 34 УК РФ**).

Если при соучастии со специальным субъектом в совершении преступления участвует *только один специальный субъект*, то он *всегда* несёт ответственность в качестве *исполнителя* преступления *независимо* от того, выполняет он объективную сторону состава преступления или нет, если нет, то имеет место *посредственное исполнение*.

Если в качестве соучастников выступают *два и более специальных субъекта*, то они подлежат уголовной ответственности *согласно общим положениям*.

Например, при получении взятки без предварительного сговора двумя должностными лицами, они подлежат ответственности по соответствующей части **ст. 290 УК РФ**, при совершении того же деяния должностным лицом совместно с общим субъектом должностное лицо подлежит ответственности по соответствующей части **ст. 290 УК РФ**, а общий субъект – по соответствующей части **ст. 290 УК РФ** со ссылкой на соответствующую часть **ст. 33 УК РФ**.

§ 7. Экссесс исполнителя

За экссесс исполнителя *другие соучастники преступления уголовной ответственности не подлежат (ст. 36 УК РФ)*.

При *качественном экссессе отсутствует связь* между умыслом соучастников и фактически совершённым преступлением, поэтому соучастники подлежат уголовной ответственности за **приготовление** к преступлению, которое охватывалось их умыслом.

Варианты квалификации при количественном экссессе:

– при *отсутствии связи между умыслом соучастников и фактически совершённым преступлением* и в случае совершения *менее тяжкого преступления по сравнению с задуманным* соучастники подлежат ответственности так же, как и при *качественном экссессе*, т. е. за **приготовление**;

– при *наличии связи между умыслом соучастников и фактически совершённым преступлением* соучастники подлежат ответственности за **соучастие** в преступлении, которое охватывалось их умыслом, если *исполнитель совершил более тяжкое преступление* по сравнению с задуманным соучастниками.

Значение квалификации при экссессе:

– В случае привлечения лица к уголовной ответственности за **приготовление** к преступлению оно подлежит ответственности только если общественно опасное деяние относится к *тяжким* или *особо тяжким* преступлениям (**ч. 2 ст. 30 УК РФ**), а срок или размер наказания не может превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного санкцией соответствующей статьи Особенной части УК РФ (**ч. 2 ст. 66 УК РФ**).

– В случае привлечения лица к уголовной ответственности за **соучастие** оно подлежит уголовной ответственности по соответствующей статье Особенной части УК РФ на общих основаниях.

§ 8. Отграничение соучастия от смежных институтов уголовного права

Прикосновенность к преступлению – деятельность, сопряжённая с совершением преступного деяния или с готовящимся другими лицами преступлением, но не содействующую его совершению.

Формы прикосновенности:

1. Укрывательство – заранее не обещанное укрывательство преступника, орудий и средств совершения преступления, следов преступления либо предметов, добытых преступным путём. Возможно только в форме действия и с прямым умыслом.

Виды укрывательства, за которые предусмотрена уголовная ответственность:

- укрывательство особо тяжких преступлений (*см. 316 УК РФ*);
- приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путём (*см. 175 УК РФ*).

2. Недонесение – несообщение правоохранительным органам о готовящемся или уже совершённом преступлении. Возможно только в форме бездействия и с прямым умыслом.

Уголовная ответственность предусмотрена *см. 205.6 УК РФ* только за недонесение о преступлениях против общественной безопасности террористической направленности (*см. 205, 205.1, 205.2, 205.3, 205.4, 205.5, 206, 208 и 211 УК РФ*) и преступлениях против общественной безопасности, связанных с обращением с ядерными и радиоактивными материалами (*см. 220 и 221 УК РФ*), а также о некоторых преступлениях против основ конституционного строя и безопасности государства (*см. 277, 278 и 279 УК РФ*) и некоторых преступлениях, носящих международный характер (*см. 360 и 361 УК РФ*).

В случае несообщения о подготовке или совершении преступления супругом или близким родственником преступника лицо не подлежит уголовной ответственности (*примечание к ст. 205.6 УК РФ*).

3. Попустительство – бездействие лица, обязанного по закону или по долгу службы предотвращать противоправные деяния, объективно способствующее совершению преступления и создающее обстановку безнаказанности и попустительства со стороны других граждан. Возможно в форме бездействия и с прямым или косвенным умыслом (*см. 201 и 285 УК РФ*).

Отграничение соучастия от прикосновенности к преступлению: при соучастии умысел на совершение преступления возникает у всех соучастников до совершения преступления, а при прикосновенности – у исполнителя до, а у тех лиц, которые осуществляют прикосновенность – после.

Умышленное сопричинение – умышленное совершение преступления вменяемым физическим лицом, достигшим возраста уголовной ответственности, с использованием физических лиц, не отвечающих общим или специальным условиям уголовной ответственности.

Виды умышленного сопричинения:

– совершение преступления субъектом совместно с лицами, которые не могут быть привлечены к уголовной ответственности;

– совершение преступления субъектом вместе с лицами, которые выполняют общественно опасное деяние по неосторожности или невиновно.

Отграничение умышленного сопричинения от соучастия: при умышленном сопричинении только один субъект умышленно совершает преступление, а при соучастии – два и более.

Неосторожное сопричинение вреда – совместное совершение преступления по неосторожности несколькими лицами.

Виды неосторожного сопричинения:

– совершение двумя и более субъектами преступление по неосторожности;

– выполнение субъектом общественно опасного деяния по неосторожности совместно с лицами, не подлежащими уголовной ответственности;

– совершение преступления по неосторожности вместе с лицами, которые действуют (бездействуют) невиновно.

Отграничение неосторожного сопричинения от соучастия: неосторожное сопричинение вреда отличается от соучастия по субъективной стороне (по наличию или отсутствию вины и её форме).

Тема 8. Преступная группа¹

§ 1. Понятие и формы преступных групп

Преступная группа – группа лиц, два и более участника которой совершают единое для них умышленное преступление.

Совершение общественно опасных деяний в преступной группе в действующем законодательстве и судебной практике регулируется *только в рамках института соучастия*.

Признаки преступной группы:

- признаки соучастия;
- множественность исполнителей преступления в качестве дополнительного объективного признака.

В настоящее время субъект привлекается к уголовной ответственности за совершение преступления группой лиц даже если остальные соучастники *не установлены* или *находятся в розыске*, что противоречит теории уголовного права, т. к. в таких случаях *факт соучастия не может считаться доказанным* (остальные лица могут не обладать признаками субъекта).

Формы преступных групп:

- *простая группа* – все лица являются исполнителями преступления;
- *сложная группа* – в совершении преступления помимо исполнителей участвуют другие соучастники.

Действия соучастников в *организованной группе* и в *преступном сообществе независимо от распределения ролей* квалифицируются как *исполнительство* в выполнении конкретного преступления. Но это положение не означает, что все организованные группы – простые, дело лишь в том, что деяния членов таких групп *квалифицируются как исполнительство*. Поэтому организованная группа является простой *только при отсутствии разделения ролей между её участниками* (выполнении объективной стороны преступления всеми участниками).

Уголовно-правовое значение преступной группы:

- Её отсутствие влечёт к отсутствию состава преступления, если она обязательна для основного состава (*организованные группы, преступные сообщества*)
- Она является квалифицирующим признаком в квалифицированных составах, при их отсутствии субъект несёт ответственность по основному или другому квалифицирующему составу (например, *п. «ж» ч. 2 ст. 105 УК РФ*) (*группы лиц без предварительного сговора, группы лиц по предварительному сговору, организованные группы*).

¹ Подробнее по теме см.: Савельев Д. В. Соучастие в преступлении. Преступная группа: учебное пособие. – Екатеринбург, УрГЮА, 2007.

– Она может бытьотягчающим обстоятельством в случае, если она не учтена как факультативный признак в статьях Особенной части УК РФ (*п. «в» ст. 63 УК РФ*) (*группы лиц по предварительному сговору, группы лиц по предварительному сговору, организованные группы, преступные сообщества*).

§ 2. Виды преступных групп

1. Группа лиц (без предварительного сговора) – группа лиц, два и более соисполнителя в которой без предварительного сговора совершают умышленное общественно опасное деяние.

Признаки группы лиц (без предварительного сговора):

- признаки преступной группы;
- отсутствие сговора между соучастниками до начала выполнения объективной стороны состава преступления.

Характерные особенности групп лиц (без предварительного сговора):

- ситуативный характер совершаемых преступлений;
- минимальная степень согласованности участников;
- относительно небольшая общественная опасность по сравнению с другими видами групп.

2. Группа лиц по предварительному сговору – группа лиц, два и более соисполнителя которой по предварительному сговору совершают единой для них умышленное преступление.

Признаки группы лиц по предварительному сговору:

- признаки преступной группы;
- наличие сговора между соучастниками до начала выполнения объективной стороны состава преступления.

Характерные особенности групп лиц по предварительному сговору:

- спланированность;
- значительная степень согласованности участников;
- повышенная общественная опасность по сравнению с группой лиц без предварительного сговора.

3. Организованная группа – устойчивая группа лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких преступлений.

Признаки организованной группы:

- признаки группы лиц по предварительному сговору;
- устойчивость (объективный критерий);
- предварительная организованность (субъективный критерий).

Об устойчивости преступной группы может свидетельствовать не только большой временной промежуток её существования, неоднократность совершения преступлений членами группы, но и их техническая оснащённость, длительность под-

готовки даже одного преступления, а также иные обстоятельства (*п. 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2002 N 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое»*).

Суть предварительной организованности состоит в том, что между членами группы устанавливаются *более прочные связи*, чем в группе по предварительному сговору. Члены организованной группы *заранее* (а не непосредственно перед совершением преступления) согласовывают основные моменты предполагаемого преступления, договариваются о *времени, месте, способах* выполнения общественно опасного деяния, распределяют *роли* или договариваются об *объёме действий* каждого соисполнителя.

4. Преступное сообщество (преступная организация) – *сплочённая организованная группа, созданная для совершения тяжких или особо тяжких преступлений, либо объединение преступных организованных групп, созданное в тех же целях.*

Признаки преступного сообщества (преступной организации):

- *признаки организованной группы;*
- *структурированность;*
- *цель – совершение одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений;*
- *мотив – получение прямо или косвенно финансовой или иной материальной выгоды.*

Под **структурированной организованной группой** следует понимать *группу лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений, состоящую из подразделений (подгрупп, звеньев и т.п.), характеризующихся стабильностью состава и согласованностью своих действий.* Структурированной организованной группе, кроме единого руководства, присущи *взаимодействие различных её подразделений в целях реализации общих преступных намерений, распределение между ними функций, наличие возможной специализации в выполнении конкретных действий при совершении преступления и другие формы обеспечения деятельности преступного сообщества (преступной организации)* (*п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.06.2010 N 12 «О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участия в нём (ней)»*).

Под **прямым получением финансовой или иной материальной выгоды** понимается совершение одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений (например, мошенничества, совершённого организованной группой либо в особо крупном размере), в результате которых осуществляется *непосредственное противоправное обращение в пользу членов преступного сообщества (преступной организации) денежных средств, иного имущества, включая ценные бумаги и т.п.* (*п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.06.2010 N 12 «О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участия в нём (ней)»*).

Под *косвенным получением финансовой или иной материальной выгоды* понимается совершение одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений, которые *непосредственно не посягают на чужое имущество*, однако *обуславливают в дальнейшем получение денежных средств и прав на имущество или иной имущественной выгоды не только членами сообщества (организации), но и другими лицами (п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.06.2010 N 12 «О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участия в нём (ней)»).*

§ 3. Ответственность членов преступных групп

Лица, выполнившие общественно опасное деяние в составе группы, несут уголовную ответственность по *тем же основаниям*, что и субъекты, совершившие преступление в одиночку. Наказание членов преступных групп в действующем законодательстве базируется на *институте соучастия*.

Действия *соисполнителей* квалифицируются по статьям Особенной части УК РФ без ссылки на *ст. 33 УК РФ*, а *других соучастников* – со ссылкой на *ст. 33 УК РФ* (кроме случаев, когда они *одновременно являются и соисполнителями*) (*ч. 2 и 3 ст. 34 УК РФ*).

Отсутствие множественности соисполнителей влечёт *отсутствие преступной группы* в квалификации участников.

В преступлениях *со специальным субъектом* признак группы может учитываться только при наличии как минимум *двух соисполнителей, являющихся специальными субъектами*.

Все члены организованной группы, по общему правилу, признаются *соисполнителями* и их деяния квалифицируются *без ссылки на ст. 33 УК РФ*. В виде исключения члены организованной группы могут нести ответственность как *соучастники* преступления (при совершении преступления *общим субъектом* в составах, предусматривающих *специального субъекта*, а также в случаях, *оговорённых соответствующими постановлениями Пленума Верховного Суда РФ*).

Тема 9. Множественность преступлений

Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 04.03.1929 «Об условиях применения давности и амнистии к длящимся и продолжаемым преступлениям»

§ 1. Сложное единое преступление

Уголовное законодательство не содержит понятие «продолжаемого преступления», оно разработано теорией уголовного права и судебной практикой.

Продолжаемое преступление – преступление, складывающееся из ряда тождественных преступных действий, направленных к общей цели и составляющих в своей совокупности единое преступление (п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда СССР от 04.03.1929 «Об условиях применения давности и амнистии к длящимся и продолжаемым преступлениям»).

Условия для признания преступления продолжаемым:

– совершение нескольких действий (например, кража, состоящая из нескольких эпизодов) или наличие нескольких фактов бездействия (например, при халатности);

– юридическая тождественность преступных деяний (например, *ст. 222 – 228 УК РФ*).

Каждое из деяний, составляющих продолжаемое преступление, само по себе может рассматриваться в качестве самостоятельного преступления.

Форма вины при продолжаемых преступлениях, как правило – *умысел*, неосторожность возможна при *халатности*.

Продолжаемые преступления отличаются от совокупности преступлений по последнему признаку. Деяния, охватываемые единым умыслом, являются продолжаемым преступлением, а деяния, умысел на совершение которых возникает самостоятельно – совокупностью преступлений (*ст. 17 УК РФ*).

Началом продолжаемого преступления надлежит считать совершение первого действия из числа нескольких тождественных действий, составляющих одно продолжаемое преступление, а *концом* – момент совершения последнего преступного действия (п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда СССР от 04.03.1929 «Об условиях применения давности и амнистии к длящимся и продолжаемым преступлениям»).

Юридическое значение продолжаемого преступления:

– Каждый из входящих в продолжаемое преступление эпизодов не получает и не должен получать самостоятельной правовой оценки и квалификации, субъект несёт ответственность за одно совершённое преступление.

– В квалификации деяния учитываются все эпизоды, входящие в продолжаемое преступление.

***Длящиеся преступления** – действия или бездействия, сопряжённые с последующим длительным невыполнением обязанностей, возложенных на виновного законом под угрозой уголовного преследования.*

Все длящиеся преступления сформулированы законодателем как *формальные и умысленные* составы преступлений.

Виды длящихся преступлений:

– *различного рода уклонения от выполнения обязанностей* (например, *ст. 313 и 338 УК РФ*);

– *преступления, образующие хранение запрещённых предметов* (например, *ст. 222 и 228 УК РФ*).

Момент окончания составов преступлений не совпадает с моментом окончания длящихся преступлений. Моментом окончания состава преступления, учитывая, что речь идёт о формальных составах, является выполнение действия (бездействия). Длящееся преступление начинается с момента совершения преступного действия (бездействия) и кончается вследствие действий самого виновного, направленного к прекращению преступления, или наступления событий, препятствующих его совершению (например, вмешательство органов власти) (*п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда СССР от 04.03.1929 «Об условиях применения давности и амнистии к длящимся и продолжаемым преступлениям»*).

Юридическое значение длящихся преступлений: срок давности уголовного преследования в отношении длящихся преступлений исчисляется со времени их прекращения по воле или вопреки воли виновного (*п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда СССР от 04.03.1929 «Об условиях применения давности и амнистии к длящимся и продолжаемым преступлениям»*).

Виды сложных преступлений:

– *Преступления с двумя последствиями.* Образуются в случае обязательного наступления двух последствий: одного – ближайшего, и второго – отдалённого. Например, в *ч. 4 ст. 111 УК РФ* ближайшее – тяжкий вред здоровью, отдалённое – причинение смерти.

– *Преступления с двумя объектами.* Представляют из себя посягательство на 2 объекта, один из которых – основной, другой – дополнительный. Например, в *ст. 162 УК РФ* основной – конкретная форма собственности, дополнительный – здоровье потерпевшего.

– *Преступление с двумя формами вины* – сложное единое преступление, объединяющее умысленную и неосторожную форму вины.

– **Составные преступления** – деяния, состоящие из двух и более преступлений, каждое из которых представляет собой самостоятельное простое преступление. Законодатель образует составные преступления в тех случаях, когда возникает *единый взаимосвязанный комплекс действий*, получивший в практике сравнительно широкое распространение. Они влекут повышенную общественную опасность по сравнению с его составными частями.

– **Альтернативные преступления** – преступления, образующиеся *составами*, в которых совершение каждого из указанных в диспозиции нормы действия, уже достаточно для признания преступления оконченным. В то же время лицо не считается совершающим новое преступление, если оно *последовательно осуществляет все обозначенные в диспозиции действия* (например, **ст. 221 и 222 УК РФ**).

Для преступлений, образующих необходимую **неоднократность**, является обязательным совершение *нескольких (не менее двух) тождественных деяний* (например, **ст. 174 и 180 УК РФ**). Выполнение первого действия не образует состава преступления. Для преступлений, образующих необходимую **систематичность**, является обязательным совершение *нескольких (не менее 3 деяний) тождественных деяний* (например, **ст. 117 УК РФ**), выполнение первых 2 действий также не образует состава преступления.

Составы с **административной преюдицией** образуют преступления, составы которых требуют *совершения 2 действий с обязательным условием привлечения лица за выполнения первого деяния к административной ответственности* (например, **ст. 178 УК РФ**).

Некоторые составы преступлений содержат *несколько разновидностей сложного преступления*, но это не меняет их сущности как *единого преступления*.

§ 2. Понятие, признаки и формы множественности преступлений

Множественность преступлений – *стечение в поведении одного субъекта уголовного права нескольких преступлений*.

Признаки множественности:

– Совершение субъектом *двух и более преступлений*.
– Совершение *одним лицом двух преступлений*.
– *Содержание в деяниях признаков самостоятельных составов преступлений*. Множественность может быть образована не только оконченными преступлениями, но и *совершением неоконченных преступлений* (приготовления и покушения), а также *совершением преступлений в соучастии*.

– *Влечение преступлениями уголовно-правовых последствий*. Множественность отсутствует, если по одному из двух преступлений имеются обстоятельства, *исключающие уголовно-правовые последствия* (**ст. 75 – 78 УК РФ**).

– Отсутствие по каждому из преступлений процессуальных препятствий к возбуждению уголовного дела (*гл. 4 УПК РФ*).

Преступления, образующие множественность, могут быть *тождественными, однородными и разнородными*.

Тождественные преступления – преступления, полностью совпадающие по всем элементам состава преступления.

Однородные преступления – преступления, сходные по объекту (составы, находящиеся в одной главе УК РФ), а также преступления, сходные по элементам состава преступления, но выполненные на разных стадиях преступления или в соучастии в различии видов соучастников.

Разнородные преступления – преступления, различающиеся друг от друга по объекту посягательств (составы, находящиеся в разных главах УК РФ).

Формы множественности:

1. Совокупность преступлений.
2. Рецидив преступлений.

§ 3. Совокупность преступлений

Совокупность преступлений – совершение двух или более преступлений, ни за одно из которых лицо не было осуждено (*ч. 1 ст. 17 УК РФ*).

Признаки совокупности преступлений:

- Признаки множественности преступлений.
- Отсутствие у лица судимости за любое из совершённых преступлений. Совершение нового преступления после провозглашения приговора за предыдущее преступление является *совокупностью приговоров*, а не совокупностью преступлений (*п. 56 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»*).

Виды совокупности преступлений:

1. Идеальная. Лицо одним деянием (действием или бездействием) совершает 2 или более деяния (*ч. 2 ст. 17 УК РФ*). Этим она отличается от конкуренции общей и специальной норм, при которой субъект совершает одно преступление.

2. Реальная. Лицо совершает два или более преступления двумя разными деяниями.

Значение совокупности преступлений: субъект несёт уголовную ответственность отдельно за каждое преступление, а наказание назначается в соответствии со *ст. 69 УК РФ*.

§ 4. Рецидив преступлений

Рецидив – совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за ранее совершённое умышленное преступление (**ч. 1 ст. 18 УК РФ**).

Признаки рецидива:

– Признаки множественности преступлений.

– Совершение лицом не менее двух умышленных преступлений, каждое из которых имеет самостоятельный состав. Судимости, указанные в **ч. 4 ст. 18 УК РФ**, не учитываются. Наличие у лица, совершившего тяжкое преступление, судимости за преступление небольшой тяжести не образует рецидива преступления, однако совершение умышленного преступления небольшой тяжести лицом, имеющим судимость за преступления средней тяжести, тяжкое или особо тяжкое преступление, образует рецидив преступления (**п. 44 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»**).

– Совершение второго преступления лицом после вступления обвинительного приговора в законную силу за ранее совершённое. Отсутствует рецидив в случаях, когда новое преступление совершено после постановления предыдущего приговора, но до его вступления в законную силу (**п. 44 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»**).

– Судимость за ранее совершённое преступление не должна быть снята или погашена.

В соответствии со **ст. 390 УПК РФ** приговор суда первой инстанции вступает в законную силу по истечении срока его обжалования в апелляционном порядке, если он не был обжалован сторонами (**ч. 1**), а в случае подачи жалобы или представления в апелляционном порядке – в день вынесения решения судом апелляционной инстанции, если он не был отменён (**ч. 3**). Приговор суда апелляционной инстанции вступает в законную силу с момента его провозглашения (**ч. 2**). Срок обжалования приговора суда первой инстанции – 10 суток со дня постановления приговора, а в отношении осуждённого, содержащегося под стражей – со дня вручения ему копии приговора (**ч. 1 ст. 389.4 УПК РФ**).

При признании рецидива не учитываются (**ч. 4 ст. 18 УК РФ**):

– судимости за умышленные преступления небольшой тяжести;

– судимости за преступления, совершённые лицом в возрасте до 18 лет;

– судимости за преступления, осуждение за которые признавалось условным, либо по которым предоставлялась отсрочка исполнения приговора, если условного осуждения или отсрочка исполнения приговора не отменялись и лицо не направлялось для отбывания наказания в места лишения свободы.

Виды рецидива:

1. По характеру совершаемых преступлений:

- **общий** – совершение разнородных преступлений;
- **специальный** – совершение тождественных и однородных преступлений.

2. По времени совершения второго преступления:

- **рецидив до полного отбытия наказания за ранее совершённое преступление (пенитенциарный);**
- **рецидив после полного отбытия наказания за ранее совершённое преступление (постпенитенциарный).**

3. По степени общественной опасности:

- **простой** – при совершении преступлений при отсутствии условий, указанных в **ч. 2 и 3 ст. 18 УК РФ**;
- **опасный** – при совершении тяжкого преступления, за которое лицо осуждается к реальному лишению свободы, если ранее оно два или более раз было осуждено за умышленное преступление средней тяжести к лишению, или при совершении лицом тяжкого преступления, если ранее оно было осуждено за тяжкое или особо тяжкое преступление к реальному лишению свободы (**ч. 2 ст. 18 УК РФ**);
- **особо опасный** – при совершении лицом тяжкого преступления, за которое оно осуждается к лишению свободы, если ранее оно два раза было осуждено к реальному лишению свободы за тяжкое преступление, или при совершении особо тяжкого преступления, если ранее лицо два раза было осуждено за тяжкое преступление или ранее осуждалось за особо тяжкое преступление (**ч. 3 ст. 18 УК РФ**).

Значение рецидива:

- Квалифицирующее значение (**ч. 5 ст. 131, ч. 5 ст. 132, ч. 6 ст. 134 УК РФ, ч. 5 ст. 135 УК РФ**).
- Отягчающее обстоятельство (**п. «а» ч. 1 ст. 63 УК РФ**).
- При рецидиве в период отбывания наказания за ранее совершённое преступление наказание назначается по совокупности приговоров (**ст. 70 УК РФ**).
- Срок наказания при любом рецидиве не может быть менее $\frac{1}{3}$ максимального размера наиболее строгого вида наказания (не распространится на случаи, когда судом установлены *смягчающие* (**ст. 61 УК РФ**) или *исключительные* (**ст. 64 УК РФ**) обстоятельства) (**ч. 3 ст. 68 УК РФ**).
- Может влиять на вид режима исправительного учреждения (**п. «в», «г» ч. 1, ч. 2 ст. 58 УК РФ**).
- При *опасном* или *особо опасном* рецидиве условное осуждение не назначается (**п. «в» ч. 1 ст. 73 УК РФ**).

§ 5. Конкуренция и коллизия уголовно-правовых норм

Коллизия уголовно-правовых норм – ситуация, когда одно преступное деяние предусмотрено в нескольких нормативных актах, один из которых УК РФ.

Виды коллизий уголовно-правовых норм:

1. Коллизии норм национального и международного уголовного права. Приоритет отдаётся нормам уголовного права.

2. Коллизии норм национального и иностранного уголовного права. Приоритет отдаётся нормам национального права, если международным договором не предусмотрено иное.

3. Коллизии норм конституционного и уголовного права. Приоритет отдаётся нормам конституционного права.

4. Межотраслевые коллизии. Приоритет отдаётся нормам уголовного права.

5. Темпоральные коллизии. Коллизии между нормами разных уголовных законов. Например, между УК РСФСР 1960 г. и УК РФ 1996 г., между УК РФ 1996 г. разных редакций. Приоритет отдаётся нормам уголовного закона, действовавшего в момент совершения преступления, если новый закон не обладает обратной силой.

Конкуренция – ситуация, когда преступное деяние подпадает под действие нескольких норм УК РФ.

Виды конкуренции уголовно-правовых норм:

1. Конкуренция части и целого. Имеются две или несколько норм, одна из которых охватывает совершённое деяние в целом, а другие – лишь отдельные части. Приоритет отдаётся нормам, охватывающим деяние в целом. Например, [ст. 162 и 111, 112, 115 УК РФ](#), [ч. 1 ст. 143](#) и [ч. 2 ст. 293 УК РФ](#).

2. Конкуренция общей и специальной нормы. Общей является основной состав, а специальной – квалифицированный и привилегированный. Приоритет отдаётся специальной норме ([ч. 3 ст. 17 УК РФ](#)).

3. Конкуренция специальных норм:

– *Конкуренция двух квалифицированных составов.* Приоритет имеют более квалифицированные составы. Например, если деяние содержит признаки [ч. 2 и 3 ст. 158 УК РФ](#), то квалификация будет по [ч. 3 ст. 158 УК РФ](#).

– *Конкуренция двух привилегированных составов.* Приоритет имеют более привилегированные составы. Например, при убийстве в состоянии аффекта при превышении пределов необходимой обороны деяние квалифицируется по [ч. 1 ст. 108 УК РФ](#).

– *Конкуренция квалифицированного и привилегированного составов.* Приоритет имеет привилегированный состав. Например, при убийстве в состоянии аффекта с особой жестокостью деяние квалифицируется по [ч. 1 ст. 107 УК РФ](#).

4. Конкуренция общей (специальной) и исключительной нормы. Приоритет отдаётся *исключительной норме*. К исключительным могут быть отнесены нормы *раздела 5 УК РФ*.

Тема 10. Обстоятельства, исключаящие преступность деяния

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»

§ 1. Необходимая оборона

Необходимая оборона – неправомерное причинение вреда посягающему лицу при защите правомерных интересов, если при этом не было допущено превышение пределов необходимой обороны.

Необходимая оборона – субъективное конституционное право всех граждан (**ч. 2 ст. 45 Конституции РФ**) независимо от профессиональной или иной специальной подготовки и служебного положения обороняющегося, независимо от того, причинён ли лицом вред при защите своих прав или прав других лиц, а также независимо от возможностей избежать посягательства или обратиться за помощью к другим лицам или органам власти (**п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»**).

Для ряда субъектов защита является не правом, а **обязанностью** (сотрудники полиции, охранники и др.). Поэтому положения о необходимой обороне распространяются и на сотрудников правоохранительных органов и военнослужащих (**п. 27 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»**).

Условия, необходимые для признания необходимой обороны правомерной:

- условия, относящиеся к характеристике посягательства;
- условия, относящиеся к защите от посягательства.

Условия, относящиеся к характеристике посягательства:

1. Общественная опасность посягательства. Для правомерности необходимой обороны не требуется признания посягательства противоправным, главным является его **общественная опасность**, то есть наличие реальной возможности причинения вреда объекту уголовно-правовой охраны, поэтому **необходимая оборона возможна и при отражении посягательства со стороны невменяемых или малолетних** (**п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»**).

Правомерные действия должностных лиц, находящихся при исполнении своих служебных обязанностей, даже если они сопряжены с причинением вреда или с угрозой его совершения, **состояние необходимой обороны не образуют** (применение в установленных законом случаях силы сотрудниками правоохранительных

органов при обеспечении общественной безопасности и общественного порядка) (*п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»*).

Право на необходимую оборону имеют граждане, если указанные лица применяют оружие, спецсредства, боевую и специальную технику или физическую силу с нарушением установленного порядка их применения и при этом создаётся непосредственная опасность для жизни людей или наступления иных тяжких последствий (экологическая катастрофа, совершение диверсий и т. п.) (*п. 28 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»*).

Необходимо отметить, что совершение далеко не каждого преступления является основанием для необходимой обороны. Посягательство по объективной стороне должно выражаться только в *действии*. Бездействие не образует основания для необходимой обороны. Действия при посягательстве должны выражаться, как правило, в *нападении*.

Нападение – действия, направленные на достижение преступного результата путём применения насилия над потерпевшим либо создания реальной угрозы его немедленного применения (*п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17.01.1997 N 1 «О практике применения судами законодательства об ответственности за бандитизм»*).

Виды общественно опасных посягательств:

1. Общественно опасное посягательство, сопряжённое с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица – деяние, которое в момент его совершения создавало реальную опасность для жизни обороняющегося или другого лица (*п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»*). О наличии такого посягательства могут свидетельствовать, в частности:

– причинение вреда здоровью, создающего реальную угрозу для жизни обороняющегося или другого лица (например, ранения жизненно важных органов);

– применение способа посягательства, создающего реальную угрозу для жизни обороняющегося или другого лица (применение оружия или предметов, используемых в качестве оружия, удушение, поджог и т.п.).

Непосредственная угроза применения насилия, опасного для жизни обороняющегося или другого лица, может выражаться, в частности, в высказываниях о намерении немедленно причинить обороняющемуся или другому лицу смерть или вред здоровью, опасный для жизни, демонстрации нападающим

оружия или предметов, используемых в качестве оружия, взрывных устройств, если с учётом конкретной обстановки имелись *основания опасаться осуществления этой угрозы* (*п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»*).

2. Общественно опасное посягательство, сопряжённое с насилием, не опасным для жизни обороняющегося или другого лица. Например, побои, причинение лёгкого или средней тяжести вреда здоровью, грабёж, совершённый с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья (*п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»*).

Кроме этого, таким посягательством является совершение и иных деяний (действий или бездействия), в том числе по неосторожности, которые, хотя и *не сопряжены с насилием*, однако с учётом их содержания *могут быть предотвращены или пресечены путём причинения посягающему вреда*. К таким посягательствам относятся, например, умышленное или неосторожное уничтожение или повреждение чужого имущества, приведение в негодность объектов жизнеобеспечения, транспортных средств или путей сообщения (*п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»*).

2. Наличие посягательства (временной критерий). Под наличием понимается посягательство, которое уже началось и ещё не закончилось или непосредственная угроза его применения. Состояние необходимой обороны возникает не только с начала момента начала общественно опасного посягательства, сопряжённого с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, но и при наличии реальной угрозы такого посягательства, т. е. *с момента, когда посягающее лицо готово перейти к совершению соответствующего деяния*. Суду необходимо установить, что у обороняющегося имелись основания для вывода о том, что имеет место реальная угроза посягательства (*п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»*).

Состояние необходимой обороны может быть вызвано и общественно опасным посягательством, носящим *длящийся или продолжаемый характер* (например, незаконное лишение свободы, захват заложников, истязание и т.п.). Право на необходимую оборону в этих случаях сохраняется до момента окончания такого посягательства (*п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от*

27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).

В случае совершения деяний, в которых юридические и фактические моменты окончания посягательства не совпадают, право на необходимую оборону сохраняется *до момента фактического окончания посягательства (п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).*

Правила о необходимой обороне распространяются на случаи применения не запрещённых законом автоматически срабатывающих или автономно действующих средств или приспособлений для защиты охраняемых уголовным законом интересов от общественно опасных посягательств. Если в указанных случаях причинённый посягавшему лицу вред *явно не соответствовал характеру и опасности посягательства*, содеянное следует оценивать как *превышение пределов необходимой обороны*. При срабатывании (приведении в действие) таких средств или приспособлений в условиях отсутствия общественно опасного посягательства содеянное подлежит квалификации на общих основаниях *(п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).*

Действия не могут признаваться совершёнными в состоянии необходимой обороны, если вред посягавшему лицу причинён после того, как посягательство было предотвращено, пресечено или окончено и *в применении мер защиты явно отпала необходимость*, что осознавалось оборонявшимся лицом. В таких случаях в зависимости от конкретных обстоятельств дела причинение вреда посягавшему лицу может оцениваться по правилам *ст. 38 УК РФ* либо оборонявшееся лицо подлежит ответственности на общих основаниях. В целях правильной юридической оценки таких действий суды с учётом всех обстоятельств дела должны выяснять, не совершены ли они оборонявшимся лицом в *состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения (аффекта)*, вызванного общественно опасным посягательством *(п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).*

Состояние необходимой обороны может иметь место в том числе в случаях, когда:

- защита последовала *непосредственно* за актом хотя и оконченного посягательства, но исходя из обстоятельств для оборонявшегося лица не был ясен момент его окончания и *лицо ошибочно полагало, что посягательство продолжается;*

– общественно опасное посягательство не прекращалось, а с очевидностью для оборонявшегося лица *лишь приостанавливалось посягавшим лицом* с целью создания наиболее благоприятной обстановки для продолжения посягательства или по иным причинам.

Переход оружия или других предметов, использованных в качестве оружия при посягательстве, от посягавшего лица к оборонявшемуся лицу *сам по себе не может свидетельствовать об окончании посягательства*, если с учётом интенсивности нападения, числа посягавших лиц, их возраста, пола, физического развития и других обстоятельств *сохранялась реальная угроза продолжения такого посягательства* (п. 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).

3. Посягательство должно быть действительным. Необходимая оборона возможна лишь от посягательства, *реально существующего в объективной реальности*.

Судам необходимо различать *состояние необходимой обороны* и *состояние мнимой обороны* (п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).

Мнимая оборона – ситуация, когда отсутствует реальное общественно опасное посягательство и лицо ошибочно предполагает его наличие (п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).

В тех случаях, когда обстановка давала основания полагать, что совершается реальное общественно опасное посягательство, и лицо, применившее меры защиты, не осознавало и не могло осознавать отсутствие такого посягательства, его действия следует рассматривать как *совершённые в состоянии необходимой обороны*. При этом лицо, превысившее пределы защиты, допустимой в условиях соответствующего реального посягательства, не сопряжённого с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, или с непосредственной угрозой применения такого насилия, *подлежит ответственности за превышение пределов необходимой обороны* (п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).

В тех случаях, когда лицо не осознавало, но по обстоятельствам дела должно было и могло осознавать отсутствие реального общественно опасного посягатель-

ства, его действия подлежат квалификации по статьям УК РФ, предусматривающим ответственность за преступления, совершённые по неосторожности (п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).

Не может признаваться находившимся в состоянии необходимой обороны лицо, причинившее вред другому лицу в связи с совершением последним действий, хотя формально и содержащих признаки какого-либо деяния, предусмотренного УК РФ, но заведомо для лица, причинившего вред, в силу малозначительности не представлявших общественной опасности (п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).

Не признаётся находившимся в состоянии необходимой обороны лицо, которое спровоцировало нападение, чтобы использовать его как повод для совершения противоправных действий (для причинения вреда здоровью, хулиганских действий, сокрытия другого преступления и т.п.). Содеянное в этих случаях квалифицируется на общих основаниях (п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).

При срабатывании (приведении в действие) не запрещённых законом автоматически срабатывающих или автономно действующих средств или приспособлений для защиты охраняемых уголовным законом интересов от общественно опасных посягательств или приспособлений в условиях отсутствия общественно опасного посягательства содеянное подлежит квалификации на общих основаниях (п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).

Условия, относящиеся к защите от посягательства:

1. Защита только от правомерных интересов. Иногда суды неправильно считают, что граждане вправе осуществлять необходимую оборону лишь при посягательстве на них самих, тогда как законодательство о необходимой обороне распространяется и на случаи защиты других лиц, интересов общества или государства (Преамбула Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).

2. Вред при защите причиняется только посягающему. Недопустимо причинение вреда третьим лицам (п. 25 Постановления Пленума Верховного Суда

РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).

3. Защита не должна превышать пределов необходимой обороны. Защита должна соответствовать характеру и степени общественно опасности посягательства.

При первом виде посягательства (насилие, опасное для жизни либо с непосредственной угрозой для жизни) *причинение любого вреда является правомерным (ч. 1 ст. 37 УК РФ, п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).*

Не являются превышением пределов необходимой обороны действия обороняющегося лица, если это лицо *вследствие неожиданности посягательства* не могло объективно оценить *степень и характер опасности нападения (ч. 2.1 ст. 37 УК РФ)*. Для применения этой нормы необходимо учитывать время, место, обстановку и способ посягательства, предшествовавшие посягательству события, а также эмоциональное состояние оборонявшегося лица (состояние страха, испуга, замешательства в момент нападения и т.п.). В зависимости от конкретных обстоятельств дела неожиданным может быть признано посягательство, совершённое, например, в ночное время с проникновением в жилище, когда оборонявшееся лицо в состоянии испуга не смогло объективно оценить степень и характер опасности такого посягательства (*п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»*).

При защите от общественно опасного посягательства, сопряжённого с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия (*ч. 1 ст. 37 УК РФ*), а также в случаях, предусмотренных *ч. 2.1 ст. 37 УК РФ*, обороняющееся лицо вправе причинить *любой по характеру и объёму вред* посягающему лицу.

При посягательстве нескольких лиц обороняющееся лицо вправе применить к *любому из посягающих* такие меры защиты, которые определяются характером и опасностью действий *всей группы (п. 12 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»)*.

Превышение пределов необходимой обороны – умышленные действия, явно не соответствующие характеру и степени общественно опасного посягательства (*ч. 2 ст. 37 УК РФ*).

Обороняющееся лицо из-за душевного волнения, вызванного посягательством, не всегда может правильно оценить характер и опасность посягательства и, как следствие, избрать соразмерные способ и средства защиты. Действия оборонявшегося лица *нельзя рассматривать как совершённые с превышением пределов необходимой обороны*, если причинённый вред хотя и оказался большим, чем вред предотвращённый, но *при причинении вреда не было допущено явного несоответствия мер защиты характеру и опасности посягательства* (п. 14 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).

Превышение пределов необходимой обороны возможно только при втором виде посягательства (при отсутствии угрозы для жизни). Уголовная ответственность за причинение вреда наступает для оборонявшегося лишь тогда, когда по делу будет установлено, что обороняющийся прибегнул к защите такими способами и средствами, применение которых явно не вызывалось характером и опасностью посягательства, и без необходимости умышленно причинил посягающему тяжкий вред здоровью или смерть. При этом ответственность за превышение пределов необходимой обороны наступает только в случае, когда по делу будет установлено, что оборонявшийся осознал, что причиняет вред, который не был необходим для предотвращения или пресечения конкретного общественно опасного посягательства (п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).

Если в результате превышения пределов необходимой обороны или мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, сотрудники правоохранительных органов и военнослужащие совершат убийство или умышленное причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью, содеянное ими при наличии соответствующих признаков подлежит квалификации по ст. 108 или по ст. 114 УК РФ (п. 27 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).

Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью при превышении пределов необходимой обороны, повлекшее по неосторожности смерть посягавшего лица, надлежит квалифицировать только по ч. 1 ст. 114 УК РФ (п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).

Не влечёт уголовную ответственность умышленное причинение посягавшему лицу средней тяжести или лёгкого вреда здоровью либо нанесение побоев, а также

причинение любого вреда по неосторожности, *если это явилось следствием действий оборонявшегося лица при отражении общественно опасного посягательства (п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).*

Признаки превышения пределов необходимой обороны:

– **Объективный.** Заключается в *чрезмерном несоответствии защиты характеру и степени общественной опасности посягательства.* В соответствии с *п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»*, разрешая вопрос о наличии или отсутствии признаков превышения пределов необходимой обороны, суды должны учитывать:

– объект посягательства (признаки превышения пределов необходимой обороны могут заключаться в существенном несоответствии между объектом посягательства и объектом защиты);

– избранный посягавшим лицом способ достижения результата, тяжесть последствий, которые могли наступить в случае доведения посягательства до конца, наличие необходимости причинения смерти посягавшему лицу или тяжкого вреда его здоровью для предотвращения или пресечения посягательства;

– место и время посягательства, предшествовавшие посягательству события, неожиданность посягательства, число лиц, посягавших и оборонявшихся, наличие оружия или иных предметов, использованных в качестве оружия;

– возможность оборонявшегося лица отразить посягательство (его возраст и пол, физическое и психическое состояние и т.п.);

– иные обстоятельства, которые могли повлиять на реальное соотношение сил посягавшего и оборонявшегося лиц.

– **Субъективный.** Заключается в *осознании оборонявшимся причинения вреда, который не был необходим для предотвращения или пресечения конкретного посягательства (п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).* То есть *превышение необходимой обороны не может быть совершено по неосторожности.* Признав в действиях подсудимого признаки превышения пределов необходимой обороны, суд не может ограничиться общей формулировкой и должен обосновать в приговоре свой вывод со ссылкой на конкретные установленные по делу обстоятельства, свидетельствующие о явном несоответствии защиты характеру и опасности посягательства (*п. 13*

Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).

В некоторых учебных изданиях выделяют в качестве условия правомерности необходимой обороны ещё одно – *своевременность*, но оно является синонимом «наличности посягательства», и, соответственно, является лишним.

§ 2. Задержание лица, совершившего преступление

Задержание лица, совершившего преступление – *общественно полезное действие, способствующее реализации принципа неотвратимости ответственности*. Право на задержание имеют не только уполномоченные на то представители власти (*п. 27 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»*), но и иные лица, в т. ч. пострадавшие от преступления или ставшие его непосредственными очевидцами или лица, которым стало достоверно известно о его совершении (*п. 19 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»*).

Для ряда субъектов (сотрудников правоохранительных органов) эти действия являются *обязанностью*, а для обычных граждан – *правом*.

Условия правомерности причинения вреда при задержании лица, совершившего преступление:

1. Задержание явного (очевидного) преступника. Задерживающее лицо должно быть уверено, что причиняет вред именно тому лицу, которое совершило преступление (например, когда задерживающий является пострадавшим либо очевидцем преступления, на задерживаемого прямо указали очевидцы преступления как на лицо, его совершившее, когда на задерживаемом или на его одежде, при нём или в его жилище обнаружены явные следы преступления) (*п. 24 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»*). К ним следует относить лиц, совершивших как *оконченное*, так и *неоконченное* преступление, а также *соучастников* соответствующего преступления. При этом наличие вступившего в законную силу обвинительного приговора в отношении таких лиц *не является обязательным условием* при решении вопроса о правомерности причинения им вреда в ходе задержания (*п. 20 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от*

27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).

Не допускается причинение вреда *вероятному преступнику* (лицу, имеющему внешнее сходство с преступником или совершившему административное правонарушение). В этом случае возможны четыре варианта квалификации, аналогично рассмотренным для необходимой обороны (*п. 24 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»*).

2. Своевременность задержания. Задержание возможно при следующих обстоятельствах:

– *Во время совершения преступления.* Если в процессе задержания задерживаемое лицо совершает общественно опасное посягательство, в том числе сопряжённое с насилием, опасным для жизни задерживающего его лица или иных лиц, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия, причинение вреда в отношении задерживаемого лица следует рассматривать по правилам о необходимой обороне (*ст. 37 УК РФ*) (*п. 18 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»*).

– *После совершения преступления.* Задержание лица, совершившего преступление, может производиться и при отсутствии непосредственной опасности совершения задерживаемым лицом общественно опасного посягательства. При этом задержание такого лица осуществляется с целью доставить его в органы власти и тем самым пресечь возможность совершения им новых преступлений (*п. 18 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»*).

В теории уголовного права имеется точка зрения об *ограничении права на задержание преступника сроками давности привлечения к уголовной ответственности* (*ст. 78 УК РФ*). Однако справедливым представляется мнение большинства юристов, считающих это ограничение неправомерным. Иначе говоря, *после совершения преступления право на задержание преступника не должно ограничиваться сроками давности привлечения к уголовной ответственности*. Вместе с тем, необходимо учитывать, что с течением времени уменьшается явность того, что задерживаемое лицо является преступником.

3. Вынужденность причинения вреда при задержании преступника. Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, допустимо *лишь к лицам, которые пытаются скрыться, сопротивляться в процессе задержания* и т. д.

Причинение вреда в ходе задержания лица, совершившего преступление, является правомерным только в случае, если *задержание такого лица иными средствами невозможно (ч. 1 ст. 38 УК РФ)*. В случае совершения преступления несколькими лицами причинение вреда возможно *только в отношении тех участников, которых задержать иными средствами не представляется возможным (п. 21 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»)*.

4. Цель задержания – доставка преступника в правоохранительные органы. Задержание лица, совершившего преступление, может производиться *и при отсутствии непосредственной опасности* совершения задерживаемым лицом общественно опасного посягательства. При этом задержание такого лица осуществляется с целью доставить его в органы власти и тем самым *пресечь возможность совершения им новых преступлений (п. 18 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»)*.

5. Причинение вреда только преступнику. При задержании лица, совершившего преступление, *недопустимо причинение вреда третьим лицам*. В случае, когда при задержании лица, совершившего преступление, причиняется вред охраняемым уголовным законом интересам третьих лиц, содеянное в зависимости от конкретных обстоятельств может оцениваться как *правомерное причинение вреда по основаниям, предусмотренным ст. 39, 41 или 42 УК РФ*, как *невиновное причинение вреда* либо как *умышленное или неосторожное преступление (п. 25 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»)*.

6. Причинение вреда без превышения мер, необходимых для задержания преступника.

Превышение мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление – явное несоответствие мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, характеру и степени общественной опасности совершённого задерживаемым лицом преступления и обстоятельствам задержания, *причинение лицу без необходимости явно чрезмерного, не вызываемого обстановкой вреда (ч. 2 ст. 38 УК РФ)*.

Превышение мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, влечёт за собой уголовную ответственность *только в случаях умышленного причинения вреда (ч. 2 ст. 38 УК РФ)*.

Обстоятельства задержания (обстановка задержания), которые должны учитываться при определении размеров допустимого вреда – все обстоятель-

ства, которые могли повлиять на возможность задержания с минимальным причинением вреда задерживаемому (место и время преступления, непосредственно за которым следует задержание, количество, возраст и пол задерживающих и задерживаемых, их физическое развитие, вооружённость, наличие сведений об агрессивном поведении задерживаемых, их вхождении в состав банды, террористической организации и т. п. (п. 22 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»).

Превышение мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, влечёт за собой уголовную ответственность *только в случае умышленного причинения смерти, тяжкого или средней тяжести вреда здоровью (ч. 2 ст. 108 и ч. 2 ст. 114 УК РФ)*. Если лицу, совершившему преступление, при задержании был причинён вред *меньший*, чем это предусмотрено в ч. 2 ст. 114 УК РФ, действия задерживавшего лица *не образуют состава преступления (п. 23 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»)*.

Положения *ст. 38 УК РФ* распространяются на *сотрудников правоохранительных органов и военнослужащих*, которые в связи с исполнением своих служебных обязанностей *могут принимать участие в пресечении общественно опасных посягательств или в задержании лица, совершившего преступление (п. 23 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление»)*.

Отграничение необходимой обороны от причинения вреда при задержании преступника		
Критерий	Необходимая оборона	Задержание преступника
Основание	посягательство	преступление (за исключением посягательства)
Своевременность	ограничена наличностью	не ограничена временем окончания преступления
Цель	пресечение посягательства	доставление в правоохранительные органы
Задерживаемый	любое лицо	субъект преступления
Причинение вреда	может быть вынужденным	должно быть вынужденным

§ 3. Крайняя необходимость

Крайняя необходимость – состояние, при котором причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам осуществляется лицом для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам этого лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества или государства, эта опасность не может быть устранена иными средствами и при этом не допускается превышения пределов крайней необходимости.

Условия правомерности причинения вреда в состоянии крайней необходимости:

- условия, относящиеся к характеристике опасности;
- условия, относящиеся к действиям по устранению опасности.

Условия, относящиеся к характеристике опасности:

1. Наличие источников опасности. Источниками опасности могут быть:

- неправомерное поведение человека (за исключением общественно опасных посягательств лиц, являющихся основанием для необходимой обороны, а также физического и психического принуждения);
- стихийные силы природы (наводнения, землетрясения, пожары, ураганы и т.п.);
- действия животных (за исключением случаев их нападения на граждан по чьему-либо наущению, являющихся основанием для необходимой обороны);
- физиологические и патологические процессы в организме человека (голод, жажда, заболевание и т. п.).

2. Наличие опасности (временной критерий). Под наличной опасностью понимается опасность, которая уже возникла и ещё не прекратилась либо непосредственная угроза её возникновения.

3. Действительность опасности. Состояние крайней необходимости возможно только в случае наличия опасности, реально существующей в объективной реальности.

Мнимая опасность – ситуация, когда отсутствует реальная опасность и лицо ошибочно предполагает её наличие.

В случае причинения вреда для устранения мнимой опасности лицо подлежит уголовной ответственности за неосторожное преступление.

Условия, относящиеся к действиям по устранению опасности:

1. Защита только от правомерных интересов. Правила о крайней необходимости распространяются и на случаи, когда опасность угрожает не причиняющему вред, а другому лицу, а также интересам общества или государства.

2. Вынужденность причинения вреда. Причинение вреда в ходе предотвращения опасности является правомерным только в случае, если опасность не могла

быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости (*ч. 1 ст. 39 УК РФ*).

3. Отсутствие превышения пределов крайней необходимости.

Превышение пределов крайней необходимости – причинение вреда, явно не соответствующего характеру и степени угрожавшей в случае реализации принуждения опасности, когда личности и правам причинившего вред лица или иных лиц либо охраняемым законом интересам общества или государства был причинён вред равный или более значительный, чем предотвращённый (*ч. 2 ст. 39 УК РФ*).

Если для устранения грозящей опасности существуют несколько способов и при выборе любого из них причиняется вред, то закон не требует избрания способа, которым был бы причинён минимальный ущерб.

Превышение пределов крайней необходимости влечёт за собой уголовную ответственность только в случаях умышленного причинения вреда (*ч. 2 ст. 39 УК РФ*).

Превышение пределов крайней необходимости не влияет на квалификацию деяния, оно учитывается как обстоятельство, смягчающее наказание (*п. «ж» ч. 1 ст. 61 УК*).

Отграничение необходимой обороны от крайней необходимости		
<i>Критерий</i>	<i>Необходимая оборона</i>	<i>Крайняя необходимость</i>
<i>Основание</i>	посягательство	более широкий круг источников
<i>Направленность</i>	на посягающего	на третьих лиц
<i>Наличие возможности избежать опасность</i>	не имеет значения	избежать опасность без ущерба невозможно
<i>Размер вреда</i>	причинённый вред может быть значительнее	причинённый вред должен быть менее значительным
<i>Обязанность возмещения вреда</i>	отсутствует (<i>ст. 1066 ГК РФ</i>)	присутствует (<i>ст. 1067 ГК РФ</i>)

§ 4. Физическое или психическое принуждение

Деяние для признания его преступным должно иметь *волевой характер*, т. е. действие (бездействие) лица должно быть *актом его сознательной деятельности*.

Принуждение является разновидностью насилия.

Насилие – общественно опасные противоправные умышленные действия по воздействию на организм или психику человека, совершаемые против или помимо его воли.

Виды насильственных действий по характеру:

– *Физическое* – нарушение анатомической целостности органов и (или) тканей человека либо внеинформационное воздействие на его психику.

– *Психическое* – информационное воздействие на психику человека.

Насилие может выступать в качестве *конечной цели деятельности преступника* (например, при убийстве), как *средство достижения преступной цели* (например, при разбое) или *средство, побуждающего другое лицо к совершению преступления*.

Принуждение – насильственные действия, осуществляемые лицом для достижения преступной цели или побуждения другого лица к совершению преступления.

Виды физического принуждения:

– **Непреодолимое принуждение** – физическое принуждение, при котором принуждаемое лицо не способно руководить своими действиями (бездействием).

При непреодолимом принуждении *принуждаемое лицо не подлежит уголовной ответственности*, поскольку отсутствует волевой признак деяния. Лицо, применившее такое принуждение *несёт ответственность как посредственный исполнитель*.

– **Преодолимое принуждение** – физическое принуждение, при котором принуждаемое лицо способно руководить своими действиями (бездействием).

В случаях *преодолимого физического принуждения и психического принуждения* вопрос об уголовной ответственности принуждаемого лица решается *по правилам института крайней необходимости (ч. 2 ст. 40 УК РФ)*.

Условия правомерности причинения вреда при преодолимом принуждении:

– **Наличность принуждения.** Под *наличным принуждением* понимается принуждение, которое уже осуществляется и ещё не прекратилось.

– **Действительность принуждения.** Принуждение должно *реально существовать в объективной реальности*.

– **Вынужденность причинения вреда.** Устранение принуждения без причинения вреда другим правомерным интересам должно быть *невозможно*.

– **Причинение меньшего вреда по сравнению с предотвращённым.** Недопустимо причинение вреда, явно не соответствующего характеру и степени угрожавшей в случае реализации принуждения опасности, когда личности и правам причинившего вред лица или иных лиц либо охраняемым законом интересам общества или государства был причинён вред равный или более значительный, чем предотвращённый.

Если для устранения грозящей опасности существуют несколько способов и при выборе любого из них причиняется вред, то закон *не требует избрания способа, которым был бы причинён минимальный ущерб*.

При соблюдении условий правомерности причинения вреда принуждаемое лицо *не подлежит уголовной ответственности*, а лицо принуждавшее – подлежит уголовной ответственности как *посредственный исполнитель*. При несоблюдении указанных условий, принуждаемое лицо подлежит уголовной ответственности как *исполнитель*, а субъект, совершивший насилие – как *подстрекатель* к совершению преступления. При назначении наказания применённое к лицу принуждение следует рассматривать как *смягчающее обстоятельство* (п. «е» ч. 1 ст. 61 УК РФ).

§ 5. Обоснованный риск

Обоснованный риск – риск, при котором причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам осуществляется для достижения общественно полезной цели при невозможности её достижения не связанными с риском действиями (бездействием) и лицо, допускающее риск, предпринимает достаточные меры для предотвращения вреда охраняемым уголовным законом интересам (ч. 1 и 2 ст. 41 УК РФ).

Условия правомерности действий при обоснованном риске:

– **Общественно полезная цель.** Действия, осуществляемые с риском, должны быть направлены на достижение *существенной общественно полезной цели (результата)*, при этом риск должен быть *соизмерим* с целью.

– **Невозможность достижения цели достижения не связанными с риском действиями (бездействием).** Должна отсутствовать возможность достижения цели более безопасным способом.

– **Отсутствие заведомого причинения вреда.** Риск не признаётся обоснованным, если он заведомо был сопряжён с угрозой для жизни многих людей, с угрозой экологической катастрофы или общественного бедствия (ч. 3 ст. 41 УК РФ). С субъективной стороны отношение к наступившим последствиям возможно только в форме *неосторожности* (обычно в виде *преступного легкомыслия*).

– **Принятие лицом всех возможных мер по предотвращению вреда.**

Отграничение обоснованного риска от крайней необходимости		
Критерий	Крайняя необходимость	Обоснованный риск
Основание	грозящая опасность	полезная цель
Своевременность	ограничена наличием	не ограничена
Направленность	как правило, на третьих лиц	исключительно на третьих лиц
Форма вины	умысел	неосторожность

Соразмерность вреда	вред должен быть меньше, чем предотвращённый	без ограничений
---------------------	--	-----------------

§ 6. Исполнение приказа или распоряжения

Приказ (распоряжение) – основанное на законе или подзаконном акте властное требование управомоченного лица о выполнении каких-либо действий.

Приказы имеют место в сфере военной службы, а распоряжения – гражданской.

Приказы (распоряжения) действуют либо до выполнения изложенных в них требований, либо до истечения указанных в них сроков, либо до их отмены.

Виды приказов и распоряжений:

– **Законные** – приказы и распоряжения, отданные подчинённому в рамках компетенции начальника с соблюдением установленной формы и не противоречащие интересам службы.

Законодательство и практика управленческой деятельности исходят из презумпции законности приказов и распоряжений всех начальников и исполнения обязанностей подчинёнными.

– **Незаконные:**

- приказы (распоряжения) некомпетентных лиц;
- приказы (распоряжения), отданные с нарушением формы и процедуры;
- приказы (распоряжения), выходящие за пределы интересов службы;
- приказы (распоряжения), содержащие требования совершить деяния, нарушающие закон (помимо уголовного).

Лицо, причиняющее вред охраняемым уголовным законом интересам и действующее во исполнение обязательных для него приказа или распоряжения, не подлежит уголовной ответственности, уголовную ответственность за причинение такого вреда несёт лицо, отдавшее незаконный приказ или распоряжение (**ч. 1 ст. 42 УК РФ**).

– **Преступные** – приказы и распоряжения, предписывающие подчинённому совершить деяния, заведомо для него запрещённые УК РФ под угрозой наказания.

Лицо, совершившее умышленное преступление во исполнение заведомо незаконного приказа или распоряжения, несёт уголовную ответственность на общих основаниях, при этом неисполнение заведомо незаконного приказа или распоряжения исключает уголовную ответственность (**ч. 2 ст. 42 УК РФ**). Лицо, издавшее преступный приказ (распоряжение), подлежит уголовной ответственности как подстрекатель или организатор преступления.

Тема 11. Наказание

Гл. 9 УК РФ

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2014 N 9 «О практике назначения и изменения судами видов исправительных учреждений»

§ 1. Понятие, признаки и цели наказания

Наказание – мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда и применяемая к лицу, признанному виновным в совершении преступления, которая заключается в предусмотренных УК РФ лишении или ограничении прав и свобод этого лица (*ч. 1 ст. 43 УК РФ*).

Признаки наказания:

– *Мера принуждения.* Существуют два основных способа воздействия на неправомерное поведение: убеждение и принуждение. Для уголовного права, где речь идёт о наиболее опасном поведении человека, характерно именно принуждение как реакция на совершение лицом преступления.

– *Мера государственного принуждения.* Основанием для исполнения наказания является приговор, вступивший в законную силу, который выносится компетентным государственным органом (судом) от лица государства (а не от имени конкретного суда или судьи). Исполнение наказания обеспечивается принудительной силой государства с помощью специальных органов (исправительных учреждений, уголовно-исполнительной инспекции и т. д.).

– *Применение к лицу, признанному виновным в совершении преступления.*

– *Содержание наказания заключается в лишении или ограничении прав и свобод виновного.*

– *Порождение специфического последствия – судимости (ст. 86 УК РФ).*

Цель наказания – фактические результаты, которые стремится достичь государство при назначении виновным наказания.

Цели наказания (ч. 2 ст. 43 УК РФ):

– **Восстановление социальной справедливости.** Заключается в том, чтобы за деяние, признаваемое государством преступным, оказывалось *противодействие преступнику, направленное на сопротивление его воле*, которое должно быть в том же объёме, в котором оно проявилось в преступлении. Наказание свидетельствует о торжестве законности и справедливости в обществе. Эту цель не следует смешивать с *возмещением вреда потерпевшему*, что является целью гражданского права.

– **Исправление осуждённых** – формирование у осуждённых уважительного отношения к человеку, обществу и труду, нормам правилам и традициям человеческого общежития и стимулирования правопослушного поведения (**ч. 1 ст. 9 УИК РФ**). В отличие от УК РСФСР 1960 г., в УК РФ в качестве цели наказания отсутствует *перевоспитание осуждённого*, под которым понималось глубокое и основательное изменение и замена нежелательных форм его поведения на социально одобряемые и полезные обществу.

– **Предупреждение совершения новых преступлений (превенция)**.

Виды превенции:

– **Общая.** Заключается в том, что посредством принудительного воздействия на осуждённого иные лица воздерживаются от совершения аналогичных преступлений в будущем. Выражается в издании уголовных законов, назначении наказания осуждённым и исполнении наказания.

– **Частная (специальная).** Заключается в том, что посредством принудительного воздействия на заключённого предотвращаются совершение им новых преступлений. Достигается за счёт карательных и воспитательных элементов содержания наказания (изоляция от общества, воспитательная работа с осуждённым и т. д.).

Цели наказания отличаются от *целей уголовно-исполнительного законодательства*. В **ч. 1 ст. 1 УИК РФ** отсутствует первая цель наказания (восстановление социальной справедливости).

§ 2. Система наказаний: понятие и значение

Система наказаний – установленный законом обязательный и исчерпывающий перечень видов наказаний, расположенных по степени их сравнительной тяжести.

Вид наказания – определённое наказание, имеющее своё специфическое содержание, соответствующее наименование и входящее в общую систему наказаний, установленную законом.

Значение системы наказаний:

– Система образует исчерпывающий перечень видов наказания. Поэтому конфискация имущества, принудительные меры воспитательного воздействия, принудительные меры медицинского характера, судебный штраф и т. д. не являются видами наказания.

– Для суда перечень видов наказания является обязательным. Он не вправе избрать наказание, не входящее в систему наказаний, установленную законом.

– Система определяет степень тяжести каждого вида наказания, т. к. виды наказания в системе расположены в строго определённой последовательности: от более мягкого вида наказания к более строгому.

– Система видов наказания находится в *ст. 44 УК РФ*, в неё входят 13 видов наказания.

Виды наказания (ст. 44 УК РФ)¹:

- штраф;
- лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью;
- лишение специального, воинского или почётного звания, классного чина и государственных наград;
- обязательные работы;
- исправительные работы;
- ограничение по военной службе;
- ограничение свободы;
- принудительные работы;
- арест;
- содержание в дисциплинарной воинской части;
- лишение свободы на определённый срок;
- пожизненное лишение свободы;
- смертная казнь.

Указанная в *ст. 44 УК РФ* система наказаний не относится к несовершеннолетним. В *ч. 1 ст. 88 УК РФ* представлена система наказания для несовершеннолетних, в которую входят 6 видов наказания: штраф, лишение права заниматься определённой деятельностью, обязательные работы, исправительные работы, ограничение свободы и лишение свободы на определённый срок².

§ 3. Классификация видов наказаний

Действующее законодательство в *ст. 45 УК РФ* содержит классификацию видов наказаний по порядку назначения и их юридической значимости.

Виды наказаний по порядку назначения:

– **Основные.** Назначаются самостоятельно и не могут присоединяться к другому основному виду наказания (т. е. не могут сочетаться друг с другом). К ним относятся 9 видов наказаний: обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе, принудительные работы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определённый срок, пожизненное лишение свободы и смертная казнь.

¹ Принудительные работы, арест и смертная казнь по состоянию на 2017 год не применяются.

² Подробнее о системе наказаний для несовершеннолетних см. на С. 170 – 172.

– **Дополнительные.** Не могут назначаться самостоятельно, применяются только в сочетании с основным видом наказания. К ним относится только лишение специального, воинского или почётного звания, классного чина и государственных наград.

– **Альтернативные.** Могут назначаться как в качестве основных, так и в качестве дополнительных. К ним относятся 3 вида наказания: штраф, лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью и ограничение свободы.

Классификация наказаний по иным основаниям:

1. По объёму карательного воздействия:

– наказания, связанные с лишением свободы (арест, лишение свободы на определённый срок и др.);

– наказания, не связанные с лишением свободы (штраф, обязательные работы и др.).

2. По содержанию:

– наказания, связанные с исправительно-трудовым воздействием;

– наказания, не связанные с исправительно-трудовым воздействием.

3. По правовому статусу осуждённых:

– общие (применяемые к любым осуждённым);

– специальные (применяемые к военнослужащим).

§ 4. Штраф (ст. 46 УК РФ)

Штраф – денежное взыскание, назначаемое в пределах, установленных УК РФ (ч. 1 ст. 46 УК РФ).

Штраф является альтернативным видом наказания.

Сумма штрафа должна быть в денежном выражении независимо от способа исчисления (п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»).

Штраф в качестве дополнительного вида наказания может назначаться только в случаях, предусматривающих штраф в качестве дополнительного вида наказания в санкциях статей Особенной части УК РФ (ч. 4 ст. 46 УК РФ).

Одновременно с штрафом, назначенным в качестве основного наказания, допускается назначение за то же преступление дополнительного наказания в виде лишения права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью, а также лишение специального, воинского или почётного звания, классного чина и государственных наград (п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»).

Размеры штрафа:

– для совершеннолетних – *от 5 000 до 5 000 000 рублей* или в размере заработной платы или иного дохода осуждённого за период *от 2 недель до 5 лет* либо исчисление в величине, кратной стоимости предмета (**ч. 2 ст. 46 УК РФ**);

– для несовершеннолетних – *от 1 000 до 50 000 рублей* или в размере заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего осуждённого за период *от 2 недель до 6 месяцев* (**ч. 2 ст. 88 УК РФ**);

– при исчислении исходя из величины, кратной сумме коммерческого подкупа, взятки или сумме незаконно перемещённых денежных средств и (или) стоимости денежных инструментов (**ст. 204, 204.1, 290, 291, 291.1 УК РФ**) – *до 100-кратной суммы, но не менее 25 000 и не более 500 000 000 рублей* (**ч. 2 ст. 46 УК РФ**).

При назначении в качестве основного наказания штрафа, исчисляемого исходя из величины, кратной стоимости предмета или сумме коммерческого подкупа, взятки или сумме незаконно перемещённых денежных средств и (или) стоимости денежных инструментов, изменение способа исчисления штрафа (например, назначение штрафа в определённом размере без применения кратности) *не допускается* (**п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»**).

Штраф в размере *от 500 000 рублей* или в размере заработной платы или иного дохода осуждённого за период *свыше 3-х лет* может назначаться *только в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ*, за исключением случаев исчисления размера штрафа исходя из величины, кратной сумме коммерческого подкупа, взятки или сумме незаконно перемещённых денежных средств и (или) стоимости денежных инструментов (**ч. 2 ст. 46 УК РФ**).

При назначении штрафа в качестве *основного* наказания осуждённому, *содержащемуся под стражей*, суд вправе с учётом срока содержания под стражей *либо полностью освободить такое лицо от отбывания данного наказания, либо смягчить его* (**ч. 5 ст. 72 УК РФ**). В случае смягчения наказания размер штрафа может быть *ниже минимального предела, установленного санкцией соответствующей статьи Особенной части УК РФ, но не ниже минимального предела, установленного ч. 2 ст. 46 УК РФ* для конкретного способа исчисления штрафа (**п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»**).

Минимальный размер штрафа, назначенного за совершённое преступление в *определённой сумме*, в том числе с применением положений **ст. 64 УК РФ**, не может быть ниже 5 000 рублей, а при его назначении в *размере заработной платы или иного дохода осуждённого* – за период *менее 2 недель* (**п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»**).

Иные доходы – доходы, подлежащие налогообложению в соответствии с действующим законодательством (*п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»*).

Размер штрафа, исчисляемый исходя из величины, кратной стоимости предмета или сумме коммерческого подкупа, взятки или сумме незаконно перемещённых денежных средств и (или) стоимости денежных инструментов, не может быть менее 25 000 рублей, даже если сумма, рассчитанная с учётом кратной величины, меньше 25 000 рублей. При назначении в качестве основного наказания штрафа, исчисляемого таким способом, в случае применения *ст. 64 УК РФ* может быть уменьшена величина кратности, предусмотренная соответствующей статьёй Особенной части УК РФ, но в таком случае размер штрафа также не может быть менее 25 000 рублей (*п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»*).

Размер штрафа определяется судом с учётом тяжести совершённого преступления и имущественного положения осуждённого и его семьи, а также с учётом возможности получения осуждённым заработной платы или иного дохода (*ч. 3 ст. 46 УК РФ*).

При назначении наказания по совокупности преступлений не допускается сложение сумм штрафа, назначенного в качестве основного и дополнительного видов наказаний за разные преступления (*п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»*).

Осуждённый к штрафу обязан уплатить штраф в течение 60 дней со дня вступления приговора в законную силу¹ (*ч. 1 ст. 31 УИК РФ*).

В случае, если осуждённый не имеет возможности единовременно уплатить штраф, суд по его ходатайству может назначить штраф с рассрочкой выплаты определёнными частями на срок до 5 лет (*ч. 3 ст. 46 УК РФ, ч. 2 ст. 31 УИК РФ*).

Злостный уклоняющийся от уплаты штрафа – осуждённый, не уплативший штраф в 60-дневный срок либо часть штрафа в установленный срок (*ч. 1 ст. 32 УИК РФ*).

В случае злостного уклонения от уплаты штрафа, назначенного в качестве основного наказания, он заменяется в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части УК РФ на иной вид наказания, за исключением лишения свободы, кроме преступлений, предусмотренных *ст. 204, 204.1, 290, 291, 291.1 УК РФ* (при этом наказание не может быть условным) (*ч. 5 ст. 46 УК РФ*).

В случае злостного уклонения от уплаты штрафа, назначенного в качестве дополнительного наказания, судебный пристав-исполнитель производит взыскание штрафа в принудительном порядке (*ч. 3 ст. 32 УИК РФ*).

¹ О моменте вступления приговора в законную силу см. на С. 75.

§ 5. Лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью (ст. 47 УК РФ) и лишение специального, воинского или почётного звания, классного чина и государственных наград (ст. 48 УК РФ)

Лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью является *альтернативным* видом наказания.

Лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью – запрещение занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления либо заниматься определённой профессиональной или иной деятельностью (ч. 1 ст. 47 УК РФ).

Для несовершеннолетних данный вид наказания заключается в запрещении заниматься определённой профессиональной или иной деятельностью (п. «б» ч. 1 ст. 88 УК РФ).

Лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью может быть назначено в качестве основного или дополнительного вида наказания за преступление, которое связано с определённой должностью или деятельностью лица, или обусловлено обстоятельствами совершённого преступления (например, лишение права заниматься деятельностью, связанной с работой с детьми при осуждении по ч. 5 ст. 131 УК РФ). В случае обязательного назначения дополнительного вида наказания лишение может быть назначено и при отсутствии связи преступления с определённой должностью или деятельностью лица, или обусловлено обстоятельствами совершённого преступления (п. 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»).

Лишение права занимать определённые должности состоит в запрещении занимать должности только на государственной службе или в органах местного самоуправления (ч. 1 ст. 47 УК РФ). В приговоре необходимо указывать не конкретную должность (например, главы органа местного самоуправления, старшего бухгалтера) либо категорию и (или) группу должностей по соответствующему реестру должностей (например, категорию "руководители", группу "главные должности муниципальной службы"), а определённый конкретными признаками круг должностей, на который распространяется запрещение (например, должности, связанные с осуществлением функций представителя власти, организационно-распорядительных и (или) административно-хозяйственных полномочий) (п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»).

Лишение права заниматься определённой деятельностью может выражаться в запрещении заниматься как профессиональной, так и иной деятельностью. В приговоре следует конкретизировать вид такой деятельности (педагогическая, врачебная, управление транспортом и т.д.) (п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»).

Лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью может быть назначено и тем лицам, которые выполняли соответствующие служебные обязанности временно, по приказу или распоряжению вышестоящего уполномоченного лица либо к моменту постановления приговора уже не занимали должности и не занимались деятельностью, с которыми были связаны совершённые преступления (*п. 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»*).

При назначении лишения права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью в качестве основного наказания осуждённому, содержащемуся под стражей, суд вправе с учётом срока содержания под стражей либо полностью освободить такое лицо от отбывания данного наказания, либо смягчить его (*ч. 5 ст. 72 УК РФ*).

Лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью может назначаться в качестве дополнительного вида наказания и в случаях, когда оно не предусмотрено соответствующей статьёй Особенной части УК РФ в качестве наказания за соответствующее преступление, если с учётом характера и степени общественной опасности совершённого преступления и личности виновного суд признает невозможным сохранение за ним права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью (*ч. 3 ст. 47 УК РФ*). При этом не имеет значения, предусмотрен ли соответствующей статьёй Особенной части УК РФ другой вид дополнительного наказания (например, в случае назначения по *ч. 3 ст. 160 УК РФ* наказания в виде лишения свободы со штрафом допускается назначение и лишения права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью). Если санкция соответствующей статьи предусматривает лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью в качестве дополнительного наказания только к отдельным видам основного наказания, то в случае назначения другого вида основного наказания такое дополнительное наказание может быть применено на основании *ч. 3 ст. 47 УК РФ* (например, по *ч. 1 ст. 264 УК РФ* данное дополнительное наказание может быть назначено при назначении основного наказания не только в виде лишения свободы, но и в виде ограничения свободы) (*п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»*).

За одно и то же преступление нельзя одновременно лишить права занимать определённые должности и права заниматься определённой деятельностью. Это правило распространяется на назначение как основного, так и дополнительного наказания за одно преступление. Осуждённому за одно преступление указанные наказания не могут быть назначены одновременно в качестве основного и дополнительного. Вместе с тем при назначении наказания по совокупности преступлений или приговоров допускается одновременное назначение лишения права занимать определённые

ные должности и заниматься определённой деятельностью, если эти наказания назначены за *разные преступления* или *по разным приговорам*. Кроме этого, в таких случаях *не исключается назначение лишения права занимать несколько определённых должностей и заниматься несколькими видами определённой деятельности*, если запреты касаются разных должностей или сфер деятельности (*п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»*).

В случае назначения лишения права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью 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 силу¹. В случае назначения этого вида наказания в качестве *дополнительного 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 (*ч. 4 ст. 47 УК РФ*).

Размер лишения права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью (ч. 2 ст. 47 УК РФ):

- в качестве основного вида наказания – *от 1 года до 5 лет*;
- в качестве дополнительного вида наказания – *от 6 месяцев до 3 лет*;
- в случаях, специально предусмотренных санкциями статей *Особенной части УК РФ – до 20 лет (ст. 131, 132, 134 и 135 УК РФ)*.

Злостное уклонение от отбывания наказания для данного вида *не предусмотрено*. Ответственность за неисполнение приговора несёт *администрация организации*, которая обязана в течение 3-х дней освободить осуждённого от должности или запретить заниматься определённой деятельностью (*ч. 2 ст. 34 УИК РФ*). Соответствующее лицо (руководитель юридического лица, начальник отдела кадров и др.) *подлежит уголовной ответственности по ст. 315 УК РФ*.

§ 6. Обязательные работы (ст. 49 УК РФ)

Обязательные работы являются *основным* видом наказания.

Обязательные работы – выполнение осуждённым в свободное от основной работы или учёбы время *бесплатных общественно полезных работ (ч. 1 ст. 49 УК РФ)*.

¹ О моменте вступления приговора в законную силу см. на С. 75.

Вид обязательных работ и объекты, на которых они отбываются, определяются органами местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями (ч. 1 ст. 49 УК РФ).

Случаи назначения в качестве наказания обязательных работ:

- случаи, предусмотренные в санкциях статей Особенной части УК РФ;
- злостное уклонение от уплаты штрафа, назначенного в качестве основного вида наказания;
- основания, предусмотренные ст. 64 и 80 УК РФ.

Обязательные работы не связаны с изоляцией от общества и назначаются трудоспособным гражданам (не назначаются инвалидам I группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до 3-х лет, военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, и военнослужащим, проходящим военную по контракту на воинских должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву) (ч. 4 ст. 49 УК РФ).

С учётом того, что наказание в виде обязательных работ предполагает привлечение осуждённого к труду, суд должен выяснять трудоспособность такого лица, наличие или отсутствие у него основного места работы, место постоянного жительства, а также другие свидетельствующие о возможности исполнения этих видов наказаний обстоятельства, в том числе указанные в ч. 4 ст. 49 УК РФ (п. 14 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»).

Размер обязательных работ:

- для совершеннолетних – от 60 до 480 часов (не свыше 4 часов в день) (ч. 2 ст. 49 УК РФ);
- для несовершеннолетних – от 40 до 160 часов (до 15 лет – не свыше 2 часов в день, от 15 до 16 лет – не свыше 3 часов в день, от 16 до 18 – не свыше 4 часов в день) (ч. 3 ст. 88 УК РФ).

Окончательное наказание в виде обязательных работ, назначенное по совокупности преступлений или совокупности приговоров, не может превышать предельные сроки, установленные для этого вида наказания в ч. 2 ст. 49 УК РФ (п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»).

Злостно уклоняющийся от отбывания обязательных работ – осуждённый, более двух раз в течение месяца не вышедший на обязательные работы без уважительных причин, более двух раз в течение месяца нарушивший трудовую дисциплину, либо скрывшийся в целях уклонения от отбывания наказания (ч. 1 ст. 30 УИК РФ).

В отношении осуждённых, злостно уклоняющихся от отбывания обязательных работ, уголовно-исполнительная инспекция направляет в суд *представление о замене обязательных работ другим видом наказания* в соответствии с **ч. 3 ст. 49 УК РФ (ч. 2 ст. 29 УИК РФ)**.

В случае злостного уклонения осуждённого от отбывания обязательных работ они заменяются *принудительными работами* или *лишением свободы*. При этом, время, в течение которого осуждённый отбывал обязательные работы, учитывается при определении срока принудительных работ или лишения свободы из расчёта *один день принудительных работ* или *один день лишения свободы* за *8 часов обязательных работ* (**ч. 3 ст. 49 УК РФ**).

§ 7. Исправительные работы (ст. 50 УК РФ)

Исправительные работы являются *основным* видом наказания.

Виды исправительных работ (ч. 1 ст. 50 УК РФ):

- *исправительные работы по основному месту работы* (для лиц, имеющих *основное место работы*);
- *исправительные работы, связанные с направлением осуждённого в иные места работы* (для лиц, не имеющих *основного места работы*).

Места отбывания исправительных работ лицами, не имеющими основного места работы, определяются *органами местного самоуправления* по согласованию с *уголовно-исполнительными инспекциями*, но в *районе места жительства осуждённого* (**ч. 1 ст. 50 УК РФ**). Указание в приговоре *места отбывания* не требуется, место отбывания определяется уголовно-исправительной инспекцией при исполнении приговора в зависимости от наличия или отсутствия у лица *основного места работы* (**п. 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»**).

Исправительные работы *не связаны с изоляцией от общества* и назначаются *трудоспособным гражданам* (не назначаются инвалидам I группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до 3-х лет, военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, и военнослужащим, проходящим военную по контракту на воинских должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву) (**ч. 5 ст. 50 УК РФ**).

Размер исправительных работ:

- для *совершеннолетних* – **от 2 месяцев до 2 лет**, из заработной платы производится удержание **от 5 до 20 %** (**ч. 2 ст. 50 УК РФ**);
- для *несовершеннолетних* – **до 1 года**, из заработной платы производится удержание **от 5 до 20 %** (**ч. 4 ст. 88 УК РФ**).

Окончательное наказание в виде исправительных работ, назначенное по совокупности преступлений или совокупности приговоров, не может превышать предельные сроки, установленные для этого вида наказания в **ч. 2 ст. 50 УК РФ (п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»)**.

При назначении наказания по совокупности преступлений, за каждое из которых назначены исправительные работы, при применении принципа полного или частичного сложения наказаний сложению подлежат *только сроки исправительных работ. Проценты удержаний не складываются* (**п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»**).

При назначении наказания в виде исправительных работ по совокупности приговоров *могут присоединяться лишь сроки исправительных работ*. В этих случаях, назначив по последнему приговору наказание в виде исправительных работ с удержанием из заработной платы определённого процента в доход государства, суд *полностью или частично присоединяет к этому наказанию неотбытый срок исправительных работ по предыдущему приговору*, оставляя для присоединяемого срока прежний размер удержаний (**п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»**).

Удержания не производятся из *пособий, получаемых осуждённым в порядке социального страхования и социального обеспечения, из выплат единовременного характера* (за исключением ежемесячных страховых выплат по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний) (**ч. 4 ст. 44 УИК РФ**).

Ограничения трудового и личного характера при отбывании осуждённым исправительных работ:

– осуждённый не вправе отказаться от предложенной ему работы (**ч. 4 ст. 40 УИК РФ**);

– запрещается увольнение осуждённого с работы по собственному желанию без разрешения в письменной форме уголовно-исполнительной инспекции, которое может быть выдано после проверки обоснованности причин увольнения, отказ в выдаче разрешения должен быть мотивирован, решение об отказе может быть обжаловано в установленном законом порядке (**ч. 3 ст. 40 УИК РФ**);

– осуждённый обязан сообщать в уголовно-исполнительную инспекцию об изменении места работы и места жительства в течение 10 дней (**ч. 5 ст. 40 УИК РФ**);

– в период отбывания исправительных работ по согласованию с уголовно-исполнительной инспекцией администрацией организации, в которой работает осуждённый, предоставляется ежегодный оплачиваемый отпуск продолжительностью 18 рабочих дней (**ч. 6 ст. 40 УИК РФ**).

Злостно уклоняющийся от отбывания исправительных работ – осуждённый, допустивший повторное нарушение порядка и условий отбывания наказания после объявления ему предупреждения в письменной форме за любое из указанных в **ч. 1 ст. 46 УИК РФ** нарушений порядка и условий отбывания осуждённым исправительных работ, а также скрывшийся с места жительства осуждённый, местонахождение которого неизвестно (**ч. 3 ст. 46 УИК**).

Нарушения порядка и условий отбывания осуждённым исправительных работ являются (ч. 1 ст. 46 УИК РФ):

- 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.

В случае злостного уклонения осуждённого от отбывания исправительных работ суд может заменить неотбытое наказание принудительными работами или лишением свободы из расчёта 1 день принудительных работ или 1 день лишения свободы за 3 дня исправительных работ (**ч. 4 ст. 50 УК РФ**).

§ 8. Ограничение свободы (ст. 53 УК РФ)

Ограничение свободы на определённый срок является альтернативным видом наказания (для несовершеннолетних – основным).

Ограничение свободы – установление судом осуждённому определённых УК РФ ограничений (**ч. 1 ст. 53 УК РФ**).

Содержание ограничения свободы (ч. 1 ст. 53 УК РФ):

– **Запрет уходить из места постоянного проживания (пребывания) в определённое время суток.**

– **Запрет на посещение определённых мест, расположенных в пределах территории соответствующего муниципального образования.** При установлении ограничения на посещение определённых мест суду следует указывать признаки таких мест (например, мест общественного питания, в которых разрешено потребление алкогольной продукции, детских учреждений) (**п. 19 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»**).

– **Запрет на выезд за пределы территории соответствующего муниципального образования.** Судам необходимо устанавливать территорию, за пределы которой осуждённому запрещается выезжать и в пределах которой ему запрещается посещать определённые места без согласия уголовно-исполнитель-

ной инспекции. Если в состав населённого пункта, в котором проживает осуждённый, входят несколько муниципальных образований, то суд вправе установить соответствующие ограничения *в пределах территории такого населённого пункта*. Если населённый пункт является частью муниципального образования, то ограничения устанавливаются *в пределах территории муниципального образования, а не населённого пункта* (**п. 18 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»**).

Исходя из положений **ч. 4 ст. 50 УИК РФ** вопрос о возможности выезда осуждённого, который проживает и (или) работает и (или) учится в разных муниципальных образованиях, за пределы территории соответствующего муниципального образования в целях осуществления трудовой деятельности или получения образования разрешается *уголовно-исполнительной инспекцией*. В случае назначения ограничения свободы в качестве дополнительного наказания к лишению свободы суд указывает в приговоре, что они действуют в пределах *того муниципального образования, где осуждённый будет проживать после отбывания лишения свободы* (**п. 18 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»**).

– **Запрет на посещение мест проведения массовых и иных мероприятий и на участие в них.**

– **Запрет на изменение места жительства или пребывания, места работы и (или) учёбы без согласия специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осуждёнными наказания в виде ограничения свободы.**

Установление судом осуждённому ограничений *на изменение места жительства или пребывания без согласия специализированного государственного органа, а также на выезд за пределы территории соответствующего муниципального образования* является обязательным (**ч. 1 ст. 53 УК РФ**), остальных – факультативным. Суд не вправе установить осуждённому ограничения и возложить на него обязанности, не предусмотренные **ст. 53 УК РФ** (**п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»**).

При назначении наказания в виде ограничения свободы суд возлагает на осуждённого обязанность *являться в специализированный государственный орган, осуществляющий надзор за отбыванием осуждёнными наказания в виде ограничения свободы, от 1 до 4 раз в месяц для регистрации* (**ч. 1 ст. 53 УК РФ**). Возлагая на осуждённого обязанность являться для регистрации в уголовно-исполнительную инспекцию, суд должен указать *конкретное число явок в течение месяца* (**п. 19 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»**).

Размер ограничения свободы (ч. 2 ст. 53 УК РФ):

- в качестве основного вида наказания – *от 2 месяцев до 4 лет;*
- в качестве дополнительного вида наказания – *от 6 месяцев до 2 лет.*

В период отбывания ограничения свободы суд по представлению специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осуждёнными наказания в виде ограничения свободы, может *отменить частично либо дополнить ранее установленные осуждённому ограничения (ч. 3 ст. 53 УК РФ).*

В случае *злостного уклонения осуждённого от отбывания ограничения свободы, назначенного в качестве основного вида наказания, суд по представлению специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осуждёнными наказания в виде ограничения свободы, может заменить неотбытую часть наказания принудительными работами или лишением свободы из расчёта 1 день принудительных работ за 2 дня ограничения свободы или 1 день лишения свободы за 2 дня ограничения свободы (ч. 5 ст. 53 УК РФ).*

Лица, признаваемые злостно уклоняющимися от отбывания наказания в виде ограничения свободы (ч. 4 ст. 58 УИК РФ):

- *осуждённый, допустивший нарушение порядка и условий отбывания наказания в течение одного года после применения к нему взыскания в виде официального предупреждения о недопустимости нарушения установленных судом ограничений;*
- *осуждённый, отказавшийся от использования в отношении него технических средств надзора и контроля;*
- *скрывшийся с места жительства осуждённый, место нахождения которого не установлено в течение более 30 дней;*
- *осуждённый, не прибывший в уголовно-исполнительную инспекцию по месту жительства в соответствии с предписанием, указанным в ч. 3 ст. 47.1 УИК РФ.*

Ограничение свободы *не назначается военнослужащим, иностранным гражданам, лицам без гражданства, а также лицам, не имеющим места постоянного проживания на территории РФ (ч. 6 ст. 53 УК РФ).* Одно лишь отсутствие регистрации по месту жительства или пребывания лица *не может являться основанием для вывода об отсутствии у лица места постоянного проживания на территории РФ, оно может являться таковым только в совокупности с данными о личности лица, которые, например, указывают на склонность лица к постоянной смене места жительства или неспособность обеспечить себе постоянное место проживания (п. 20 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»).*

§ 9. Лишение свободы на определённый срок и пожизненное лишение свободы (*ст. 56 УК РФ*)

Лишение свободы на определённый срок является *основным* видом наказания.

Лишение свободы – изоляция осуждённого от общества путём направления его в колонию-поселение, помещения в воспитательную колонию, лечебное исправительное учреждение, исправительную колонию общего, строгого или особого режима либо в тюрьму (*ч. 1 ст. 56 УК РФ*).

Наказание в виде лишения свободы может быть назначено осуждённому, совершившему впервые преступление небольшой тяжести, *только при наличииотягчающих обстоятельств*, предусмотренных *ст. 63 УК РФ*, за исключением преступлений, предусмотренных *ч. 1 ст. 228, ч. 1 ст. 231 и ст. 233 УК РФ*, или только если соответствующей статье *Особенной части УК РФ* лишение свободы предусмотрено как единственный вид наказания (*ч. 1 ст. 56 УК РФ*).

При назначении вида исправительного учреждения необходимо учитывать *предусмотренные в ст. 58 УК РФ критерии, категорию преступлений, форму вины, вид назначенного наказания (на определённый срок или пожизненно), срок лишения свободы, вид рецидива преступлений, факт отбывания ранее наказания в виде лишения свободы, пол, возраст. УК РФ не допускает* возможность назначения того или иного вида исправительного учреждения *по усмотрению суда*, за исключением случаев, указанных в *п. «а» ч. 1 и ч. 2 ст. 58 УК РФ (п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2014 N 9 «О практике назначения и изменения судами видов исправительных учреждений»)*.

Виды исправительных учреждений (ст. 58 УК РФ):

1. Колонии-поселения (п. «а» ч. 1). Назначаются лицам, осуждённым за преступления, совершённые по неосторожности, а также лицам, осуждённым к лишению свободы за совершение умышленных преступлений небольшой и средней тяжести, ранее не отбывавшим лишение свободы. С учётом обстоятельств совершения преступления и личности виновного суд может назначить указанным лицам отбывание наказания в исправительных колониях общего режима с указанием мотивов принятого решения.

Лица, которым вид исправительного учреждения следует назначать по правилам, предусмотренным п. «а» ч. 1 ст. 58 УК РФ (п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2014 N 9 «О практике назначения и изменения судами видов исправительных учреждений»):

– лица, осуждённые за преступления, совершённые по неосторожности, независимо от срока наказания и предыдущих судимостей;

– лица, ранее не отбывавшие наказание в виде лишения свободы, осуждённые по совокупности преступлений, одни из которых совершены по неосторожности, а другие – умышленно, причём умышленные преступления относятся к категориям небольшой или средней тяжести;

– лица, ранее не отбывавшие наказание в виде лишения свободы, по совокупности преступлений или совокупности приговоров за умышленные преступления небольшой и (или) средней тяжести, а также за тяжкое преступление, за которое назначено наказание, не связанное с лишением свободы.

Если суд придёт к выводу о необходимости назначения осуждённому для отбывания наказания исправительной колонии общего режима вместо колонии-поселения, он должен *мотивировать* принятое решение. При этом нужно учитывать *обстоятельства совершения преступления и личность виновного*, в частности *количество совершённых им преступлений, их характер и степень общественной опасности* (форму вины, тяжесть наступивших последствий, степень осуществления преступного намерения, способ совершения преступления, роль осуждённого в нём, иные существенные обстоятельства дела); *поведение до и после совершения преступления*, в том числе *отношение к деянию, возмещение вреда, причинённого преступлением, поведение в следственном изоляторе, в исправительном учреждении*, если ранее лицо отбывало лишение свободы; наличие судимости; *данные об употреблении алкоголя, наркотических и других одурманивающих средств, о состоянии здоровья, наличии иждивенцев и др.* (**п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2014 N 9 «О практике назначения и изменения судами видов исправительных учреждений»**).

Если лицо, совершившее *тяжкое или особо тяжкое преступление* в несовершеннолетнем возрасте, на момент вынесения приговора *достигло возраста 18 лет*, суду следует назначить ему *отбывание наказания в исправительной колонии общего режима*. При осуждении такого лица к лишению свободы за преступление, совершённое *по неосторожности*, либо за *умышленное преступление небольшой или средней тяжести* вид исправительной колонии назначается ему в соответствии с **п. «а» ч. 1 ст. 58 УК РФ (п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2014 N 9 «О практике назначения и изменения судами видов исправительных учреждений»)**.

2. Исправительные колонии общего режима (п. «б» ч. 1). Назначаются мужчинам, осуждённым к лишению свободы за совершение тяжких преступлений, ранее не отбывавшим лишение свободы, а также женщинам, осуждённым к лишению свободы за совершение тяжких и особо тяжких преступлений, в том числе при любом виде рецидива.

В случае осуждения к лишению свободы за *умышленные преступления небольшой и (или) средней тяжести* либо за *тяжкое преступление лица мужского пола, ранее отбывавшего лишение свободы, при отсутствии рецидива преступлений*

(например, если лишение свободы отбывалось за преступление, совершённое по неосторожности или в несовершеннолетнем возрасте) *отбывание наказания назначается в исправительной колонии общего режима (п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2014 N 9 «О практике назначения и изменения судами видов исправительных учреждений»).*

Осуждённым к лишению свободы с отбыванием наказания в колонии-поселении, *уклонившимся от получения предписания, предусмотренного ч. 1 ст. 75.1 УИК РФ, или не прибывшим к месту отбывания наказания в установленный в предписании срок, вид исправительного учреждения может быть изменён на исправительную колонию общего режима (п. 32 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2014 N 9 «О практике назначения и изменения судами видов исправительных учреждений»).*

3. Исправительные колонии строгого режима (п. «в» ч. 1). Назначаются мужчинам, осуждённым к лишению свободы за совершение особо тяжких преступлений, ранее не отбывавшим лишение свободы, а также при рецидиве или опасном рецидиве преступлений, если осуждённый ранее отбывал лишение свободы.

При осуждении к лишению свободы на определённый срок за совершение особо тяжкого преступления лица мужского пола, ранее отбывавшего лишение свободы, при отсутствии любого вида рецидива преступлений суд назначает ему исправительную колонию строгого режима (п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2014 N 9 «О практике назначения и изменения судами видов исправительных учреждений»).

4. Исправительные колонии особого режима (п. «г» ч. 1). Назначаются мужчинам при особо опасном рецидиве преступлений.

Судимости, снятые или погашенные в установленном порядке (ст. 84, 85 и 86 УК РФ), судимости за преступления, совершённые по неосторожности, а также судимости, указанные в ч. 4 ст. 18 УК РФ, не учитываются при признании рецидива преступлений и поэтому не могут являться основанием для назначения исправительной колонии строгого или особого режима.

5. Тюрмы (ч. 2). Назначаются мужчинам, осуждённым к лишению свободы за совершение особо тяжких преступлений на срок свыше 5 лет, а также при особо опасном рецидиве преступлений с отбыванием части срока наказания, при этом суд засчитывает время содержания осуждённого под стражей до вступления в законную силу обвинительного приговора в срок отбывания наказания в тюрьме.

В случае, если лицо мужского пола осуждено к лишению свободы на срок свыше пяти лет за совершение особо тяжкого преступления, а также при особо

опасном рецидиве преступлений и в соответствии с **ч. 2 ст. 58 УК РФ** ему назначено отбывание части срока наказания в тюрьме, суду надлежит мотивировать принятое решение в приговоре и указать в его резолютивной части, какой срок наказания осуждённый должен отбывать в тюрьме, и вид исправительного учреждения, в котором он должен отбывать остающуюся часть срока лишения свободы (**п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2014 N 9 «О практике назначения и изменения судами видов исправительных учреждений»**).

При принятии решения о назначении тюрьмы суд должен учитывать *обстоятельства совершения преступления и личность подсудимого*, в частности количество совершённых им преступлений, их характер и степень общественной опасности; поведение до и после совершения преступления, данные о его поведении во время отбывания лишения свободы по предыдущим приговорам (**п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2014 N 9 «О практике назначения и изменения судами видов исправительных учреждений»**).

Лицу мужского пола, осуждённому к лишению свободы *по совокупности преступлений или по совокупности приговоров, в том числе за особо тяжкое преступление на срок свыше 5 лет, отбывание наказания в тюрьме* может быть назначено на часть срока наказания за *особо тяжкое преступление*. Лицу мужского пола, осуждённому *при особо опасном рецидиве преступлений*, отбывание в тюрьме может быть определено на часть срока наказания, назначенного по совокупности преступлений или по совокупности приговоров (**п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2014 N 9 «О практике назначения и изменения судами видов исправительных учреждений»**).

Если лицо мужского пола совершило *новое преступление во время отбывания наказания в тюрьме*, суду следует назначить ему наказание *по совокупности приговоров* и указать, *какая его часть должна отбываться в тюрьме*. При этом такой срок *не может быть менее неотбытой части наказания в тюрьме*, назначенного по предыдущему приговору. Вид исправительного учреждения для отбывания оставшейся части наказания определяется в соответствии со **ст. 58 УК РФ** в резолютивной части приговора (**п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2014 N 9 «О практике назначения и изменения судами видов исправительных учреждений»**).

6. Воспитательные колонии (ч. 6 ст. 88 УК РФ). Назначаются лицам, осуждённым к лишению свободы, *не достигшим к моменту вынесения судом приговора восемнадцатилетнего возраста*.

При назначении вида исправительного учреждения учитываются *неснятые и непогашенные судимости лица на момент совершения преступления* (в частности, при признании рецидива преступлений), поэтому истечение срока погашения судимости за одно или несколько преступлений в период отбывания наказания по последнему

приговору не влечёт изменение вида исправительного учреждения (*п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2014 N 9 «О практике назначения и изменения судами видов исправительных учреждений»*).

В случае изменения судом категории преступления на основании *ч. 6 ст. 15 УК РФ* вид исправительного учреждения назначается осуждённому с учётом изменённой категории преступления (*п. 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2014 N 9 «О практике назначения и изменения судами видов исправительных учреждений»*).

Если к осуждённому лицу применены положения об отсрочке отбывания наказания в виде лишения свободы (*ст. 82* или *ст. 82.1 УК РФ*), суду следует в резолютивной части приговора указать вид исправительного учреждения, поскольку в случае отмены отсрочки такое лицо подлежит направлению для отбывания наказания в место, назначенное по приговору суда (*п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2014 N 9 «О практике назначения и изменения судами видов исправительных учреждений»*).

При условном осуждении к лишению свободы вид исправительного учреждения не назначается. Если условно осуждённый в период испытательного срока совершил новое преступление, суд, отменив условное осуждение на основании *ч. 4* или *ч. 5 ст. 74 УК РФ*, назначает вид исправительного учреждения по правилам *ст. 58 УК РФ*, в том числе с учётом категории преступлений, совершённых в период испытательного срока, а также тех преступлений, за совершение которых было назначено лишение свободы условно (*п. 18 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2014 N 9 «О практике назначения и изменения судами видов исправительных учреждений»*).

Изменение вида исправительного учреждения осуществляется судом в соответствии с уголовно-исполнительным законодательством РФ (*ч. 4 ст. 58 УК РФ*).

При назначении вида исправительного учреждения ранее отбывавшим лишение свободы следует считать лицо, которое за совершённое им в прошлом преступление отбывало наказание в виде лишения свободы в исправительной колонии, воспитательной колонии, тюрьме, лечебном исправительном учреждении либо следственном изоляторе в случаях, указанных в *ч. 1 ст. 74 УИК РФ*, если судимость за это преступление не была снята или погашена на момент совершения нового преступления (*п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2014 N 9 «О практике назначения и изменения судами видов исправительных учреждений»*).

Ранее отбывавшие наказание в виде лишения свободы (п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2014 N 9 «О практике назначения и изменения судами видов исправительных учреждений»):

– лицо, условно осуждённое к лишению свободы, которое по основаниям, изложенным в **ч. 2.1, 3, 4 и 5 ст. 74 УК РФ**, было направлено для отбывания лишения свободы в исправительное учреждение и там его отбывало;

– лицо, которому отсрочка отбывания наказания отменена по основаниям, указанным в **ч. 2 и ч. 5 ст. 82 УК РФ** или **ч. 2 и ч. 5 ст. 82.1 УК РФ**, и которое направлено для отбывания лишения свободы в исправительное учреждение, где его отбывало;

– лицо, осуждённое к лишению свободы, которое по отбытии части срока наказания освобождено из мест лишения свободы условно-досрочно либо на основании акта об амнистии, в порядке помилования, по болезни либо которому оставшаяся не отбытой часть лишения свободы заменена более мягким видом наказания;

– лицо, осуждённое к лишению свободы, которое по отбытии части срока наказания было освобождено из исправительного учреждения с предоставлением отсрочки отбывания наказания в соответствии со **ст. 82 и 82.1 УК РФ**;

– лицо, осуждавшееся к наказанию в виде штрафа, обязательных работ, исправительных работ, ограничения свободы или принудительных работ, которому по основаниям, предусмотренным **ч. 5 ст. 46, ч. 3 ст. 49, ч. 4 ст. 50, ч. 5 ст. 53 и ч. 6 ст. 53.1 УК РФ**, эти виды наказания были заменены лишением свободы, которое лицо отбывало в исправительном учреждении;

– лицо, осуждённое к лишению свободы по приговору суда другого государства, которое в связи с последующей передачей его в Россию для дальнейшего отбывания наказания отбывало лишение свободы в исправительном учреждении РФ в соответствии с судебным решением о признании и об исполнении приговора иностранного государства.

Лица, которые не могут рассматриваться как ранее отбывавшее наказание в виде лишения свободы (п. 12 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2014 N 9 «О практике назначения и изменения судами видов исправительных учреждений»):

– лицо, которому за совершённое преступление суд в соответствии с **ч. 1 ст. 55 УК РФ** вместо лишения свободы назначил наказание в виде содержания в дисциплинарной воинской части;

– лицо, находившееся в исправительном учреждении по приговору суда, если в отношении его приговор отменен в кассационном или надзорном порядке с прекращением дела либо изменён и если ему назначено наказание, не связанное с лишением свободы, или применено условное осуждение к лишению свободы;

– лицо, осуждавшееся к лишению свободы, но фактически не отбывавшее наказание в исправительном учреждении в связи с применением к нему акта об амнистии или освобождением от отбывания наказания в порядке помилования либо неприведением в исполнение приговора в случае истечения установленного законом срока давности обвинительного приговора либо по другим основаниям;

– лицо, отбывающее наказание в виде лишения свободы, в случае его осуждения к лишению свободы за преступление, совершённое до вынесения первого приговора;

– лицо, осуждённое к лишению свободы и отбывшее наказание в местах лишения свободы за деяния, преступность и наказуемость которых устранена новым законом, а равно если новым законом в соответствующей статье Особенной части УК РФ наказание в виде лишения свободы не предусмотрено;

– лицо, ранее осуждавшееся к лишению свободы в пределах срока нахождения его под стражей или под домашним арестом в качестве меры пресечения, поскольку оно не отбывало наказание в исправительном учреждении;

– лицо, уклонившееся от получения предписания о порядке следования к месту отбывания наказания самостоятельно на основании **ст. 75.1 УИК РФ** по вступившему в законную силу приговору либо получившее данное предписание, но не прибывшее в колонию-поселение;

– лицо, условно осуждённое к лишению свободы, которое по основаниям, изложенным в **ст. 74 УК РФ**, было направлено для отбывания лишения свободы в исправительное учреждение, однако реально данное наказание не отбывало (например, в случае заключения его под стражу при обвинении в новом преступлении, совершённом до прибытия в исправительное учреждение).

Размер лишения свободы на определённый срок:

– по общему правилу – **от 2 месяцев до 20 лет (ч. 2 ст. 56 УК РФ)**;

– при назначении по совокупности преступлений максимальный срок лишения свободы не может превышать **25 лет (ч. 4 ст. 56 УК РФ)**, а в случае совершения хотя бы 1 из преступлений, указанных в **ч. 5 ст. 56 УК РФ – 30 лет (ч. 5 ст. 56 УК РФ)**;

– при назначении по совокупности приговоров максимальный срок лишения свободы не может превышать **30 лет (ч. 4 ст. 56 УК РФ)**, а в случае совершения хотя бы 1 из преступлений, указанных в **ч. 5 ст. 56 УК РФ – 35 лет (ч. 5 ст. 56 УК РФ)**.

– несовершеннолетним осуждённым, совершившим преступления (кроме особо тяжких) в возрасте до 16 лет – **не выше 6 лет (ч. 6 ст. 88 УК РФ)**;

– несовершеннолетним осуждённым, совершившим особо тяжкие преступления в возрасте до 16 лет, а также несовершеннолетним от 16 до 18 лет – **не выше 10 лет (ч. 6 ст. 88 УК РФ)**.

Пожизненное лишение свободы является основным видом наказания.

Пожизненное лишение свободы назначается за совершение *особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь*, а также за совершение *особо тяжких преступлений против здоровья населения и общественной нравственности, общественной безопасности, половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста* (**ч. 1 ст. 57 УК РФ**).

Пожизненное лишение свободы *не назначается женщинам*, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до 18 лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора 65-летнего возраста (**ч. 2 ст. 57 УК РФ**).

Пожизненное лишение свободы отбывается в *исправительных колониях особого режима* (**п. «г» ч. 1 ст. 58 УК РФ**).

Тема 12. Назначение наказания

Гл. 10 УК РФ

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»

§ 1. Общие начала назначения наказания

Общие начала назначения наказания – основные, принципиальные положения, которыми должен руководствоваться суд при назначении наказания лицу, совершившему преступление.

Признаки общих начал назначения наказания:

- *предусмотренность уголовным законом (ч. 1 ст. 60 УК РФ);*
- *общий характер (имеют значение при рассмотрении всех категорий уголовных дел, когда возникает вопрос о необходимости определить наказание);*
- *наличие положений, выражающих общие принципы уголовного права (ст. 6, 7 УК РФ).*

Правила назначения наказания:

1. Вид наказания должен быть назначен в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части УК РФ. Размер наказания должен быть в пределах, установленных санкцией соответствующей статьи Особенной части УК РФ. Если санкция соответствующей статьи Особенной части УК РФ предусматривает возможность назначения дополнительного наказания по усмотрению суда, то в приговоре следует указать основания его применения с приведением соответствующих мотивов.

2. Наказание должно назначаться с учётом положений Общей части УК РФ:

– Если нижний размер не указан в санкции соответствующей статьи Особенной части УК РФ, то он определяется исходя из размера вида наказания, указанного в **гл. 9 УК РФ**.

– При наличии *исключительных обстоятельств* (целей и мотивов преступления, роли виновного, его поведения во время или после совершения преступления и других обстоятельств) наказание может быть назначено *ниже нижшего предела*, предусмотренного санкцией соответствующей статьи Особенной части УК РФ, или суд может назначить *более мягкий вид наказания*, чем предусмотрен этой статьёй, или *не применить дополнительный вид наказания*, предусмотренный в качестве обязательного. В случае, если осуждённому в силу положений, установленных законом, *не может быть назначен ни один из предусмотренных соответствующей статьёй Особенной части УК РФ видов наказания*, ему следует назначить *более мягкое наказание*, чем предусмот-

рено санкцией соответствующей статьи. Ссылка на *ст. 64 УК РФ* в таком случае *не требуется* (*п. 27 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»*).

– Наказание должно соответствовать *целям наказания*, указанным в *ч. 2 ст. 43 УК РФ*. *Более строгий вид наказания* из числа предусмотренных за совершённое преступление назначается только в случае, если *менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания* (*п. 27 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»*). Под *более строгим видом наказания* следует понимать *тот из перечисленных в санкции статьи вид наказания, который является более строгим исходя из положений ст. 44 УК РФ*. При этом *не имеет значения, может ли данный вид наказания быть назначен виновному с учётом положений Общей части УК РФ* (например, *ч. 1 ст. 56 УК РФ*) (*п. 33 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»*).

– Срок или размер наказания *лицу, признанному присяжными заседателями виновным в совершении преступления, но заслуживающим снисхождения*, не может превышать $\frac{2}{3}$ максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершённое преступление. Если соответствующей статьёй Особенной части УК РФ предусмотрены *смертная казнь* или *пожизненное лишение свободы*, эти виды наказаний *не применяются*, а наказание назначается в пределах санкции, предусмотренной соответствующей статьёй Особенной части УК РФ (*ч. 1 ст. 65 УК РФ*).

– Срок или размер наказания за *приготовление к преступлению* не может превышать *половины* максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьёй Особенной части УК РФ за *оконченное преступление*, а за *покушение* – $\frac{3}{4}$ такого срока (*ч. 2 и 3 ст. 66 УК РФ*). *Смертная казнь* и *пожизненное лишение свободы* за *приготовление к преступлению* и *покушение на преступление не назначаются* (*ч. 4 ст. 66 УК РФ*).

– При назначении наказания за *преступление, совершённое в соучастии*, учитываются *характер* и *степень фактического участия* лица в его совершении, *значение этого участия для достижения цели преступления, его влияние на характер и размер причинённого или возможного вреда* (*ч. 1 ст. 67 УК РФ*). *Смягчающие или отягчающие обстоятельства, относящиеся к личности одного из соучастников, учитываются при назначении наказания только этому соучастнику* (*ч. 2 ст. 67 УК РФ*).

– Срок наказания *при любом виде рецидива преступлений* не может быть менее $\frac{1}{3}$ максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершённое преступление, но *в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части УК РФ (ч. 2 ст. 68 УК РФ)*. При любом виде рецидива преступлений, если судом установлены *смягчающие обстоятельства*, предусмотренные **ст. 61 УК РФ**, срок наказания может быть назначен менее $\frac{1}{3}$ максимального срока наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершённое преступление, но *в пределах санкции соответствующей статьи Особенной части УК РФ*, а при наличии *исключительных обстоятельств*, предусмотренных **ст. 64 УК РФ**, может быть назначено более мягкое наказание, чем предусмотрено за определённое преступление (**ч. 3 ст. 68 УК РФ**).

– При назначении наказания учитываются *обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание*, а также *влияние назначенного наказания на исправление осуждённого и на условия жизни его семьи (ч. 3 ст. 60 УК РФ)*. К таким условиям могут быть отнесены, *возможная утрата членами семьи осуждённого средств к существованию в силу возраста или состояния здоровья*, а также *фактические семейные отношения (п. 27 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»)*. При наличии *смягчающих обстоятельств*, предусмотренных **п. «и»** и (или) **«к» ч. 1 ст. 61 УК РФ**, и *отсутствии отягчающих обстоятельств* срок или размер наказания не могут превышать $\frac{2}{3}$ максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьёй Особенной части УК РФ (**ч. 1 ст. 62 УК РФ**).

– Виды и размеры наказаний для *несовершеннолетних осуждённых* определяются **ст. 88 УК РФ**.

– Наказание должно быть *справедливым*, то есть соответствовать *характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного (ч. 1 ст. 6, ч. 3 ст. 60 УК РФ)*.

Характер общественной опасности преступления определяется уголовным законом и зависит от установленных судом признаков состава преступления. При учёте характера общественной опасности преступления судам следует иметь в виду прежде всего направленность деяния на охраняемые уголовным законом социальные ценности и причинённый им вред (**п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»**).

Степень общественной опасности преступления устанавливается судом в зависимости от конкретных обстоятельств содеянного, в частности от характера и размера наступивших последствий, способа совершения преступления, роли подсудимого в преступлении, совершённом в соучастии, от вида умысла

(прямой или косвенный) либо неосторожности (легкомыслие или небрежность). Обстоятельства, смягчающие или отягчающие наказание ([ст. 61](#) и [63 УК РФ](#)) и относящиеся к совершённомu преступлению (например, совершение преступления в силу стечения тяжёлых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания, особо активная роль в совершении преступления), также учитываются при определении степени общественной опасности преступления ([п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»](#)).

К сведениям о личности, которые подлежат учёту при назначении наказания, относятся характеризующие виновного сведения, которыми располагает суд при вынесении приговора. К таковым могут, в частности, относиться данные о семейном и имущественном положении совершившего преступление лица, состоянии его здоровья, поведении в быту, наличии у него на иждивении несовершеннолетних детей, иных нетрудоспособных лиц (супруги, родителей, других близких родственников) ([п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»](#)).

Исходя из положений [ч. 6 ст. 86 УК РФ](#) суды не должны учитывать в качестве отрицательно характеризующих личность подсудимого данные, свидетельствующие о наличии у него погашенных или снятых в установленном порядке судимостей ([п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»](#)).

Порядок определения сроков наказаний при сложении наказаний ([ст. 71 УК РФ](#)):

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

- 1 день принудительных работ, ареста или содержания в дисциплинарной воинской части;
- 2 дня ограничения свободы;
- 3 дня исправительных работ или ограничения по военной службе;
- 8 часов обязательных работ.

2. Штраф либо лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью, лишение специального, воинского или почётного звания, классного чина и государственных наград при сложении их с ограничением свободы, арестом, содержанием в дисциплинарной воинской части, лишением свободы исполняются самостоятельно.

Сроки лишения права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью, исправительных работ, ограничения по военной службе,

ограничения свободы, принудительных работ, ареста, содержания в дисциплинарной воинской части, лишения свободы исчисляются в *месяцах и годах*, а обязательных работ – в *часах* (**ч. 1 ст. 72 УК РФ**).

При замене наказания или сложении наказаний, а также при зачёте наказания сроки наказаний могут исчисляться в *днях* (**ч. 2 ст. 72 УК РФ**).

Время содержания лица под стражей до судебного разбирательства засчитывается в сроки лишения свободы, принудительных работ, содержания в дисциплинарной воинской части и ареста из расчёта 1 день за 1 день, ограничения свобод – 1 день за 2 дня, исправительных работ и ограничения по военной службе – 1 день за 3 дня, а в срок обязательных работ – из расчёта 1 день за 8 часов (**ч. 3 ст. 72 УК РФ**).

При назначении осуждённому, содержащемуся под стражей до судебного разбирательства, в качестве основного вида наказания *штрафа или лишения права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью* суд, учитывая срок содержания под стражей, *смягчает назначенное наказание или полностью освобождает его от отбывания этого наказания* (**ч. 5 ст. 72 УК РФ**).

§ 2. Назначение более мягкого наказания, чем предусмотрено за преступление **(ст. 64 УК РФ)**

В соответствии с **ч. 1 ст. 64 УК РФ** при наличии *исключительных обстоятельств* (целей и мотивов преступления, роли виновного, его поведения во время или после совершения преступления и других обстоятельств) суд вправе назначить *более мягкое наказание, чем предусмотрено за преступление*.

Положения **ст. 64 УК РФ** не применяются к лицам, признанным виновными в совершении *преступлений, предусмотренных ст. 205, 205.1, 205.2, 205.3, 205.4, 205.5, ч. 3 и 4 ст. 206, ч. 4 ст. 211 и ст. 361 УК РФ*, либо в совершении *преступлений, сопряжённых с осуществлением террористической деятельности, предусмотренных ст. 277, 278, 279 и 360 УК РФ* (**ч. 3 ст. 64 УК РФ**).

Суд вправе признать исключительными обстоятельствами, дающими основание для применения **ст. 64 УК РФ**, как *отдельные смягчающие обстоятельства*, так и их *совокупность* (**ч. 2 ст. 64 УК РФ**), указав в приговоре *основания принятого решения*. **Ст. 64 УК РФ** может применяться и *при наличии обстоятельств, отягчающих наказание* (**п. 40 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»**).

Варианты решений, которые могут быть приняты судом на основании ч. 1 ст. 64 УК РФ:

– *О назначении наказания ниже низшего предела, предусмотренного санкцией соответствующей статьи Особенной части УК РФ*. В таком случае срок или размер наказания не может быть ниже низшего предела, установленного

для данного вида наказания в *Общей части УК РФ (п. 40 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»)*.

– **О назначении более мягкого вида наказания, чем предусмотрено санкцией соответствующей статьи Особенной части УК РФ.** Назначению более мягкого вида основного наказания, чем предусмотрено статьёй Особенной части УК РФ, не препятствует наличие в санкции статьи альтернативных видов наказаний. При назначении более мягкого вида основного наказания следует учитывать ограничения, установленные в *Общей части УК РФ* для назначения того или иного вида наказания (*п. 40 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»*).

– **О не применении дополнительного вида наказания, предусмотренного в качестве обязательного.** В случае, если осуждённому в силу положений, установленных законом, не может быть назначен ни один из предусмотренных соответствующей статьёй *Особенной части УК РФ* видов наказания, ему следует назначить более мягкое наказание, чем предусмотрено санкцией соответствующей статьи.

При назначении наказания с применением **ст. 64 УК РФ** в резолютивной части приговора на неё должна быть сделана ссылка при назначении наказания за каждое конкретное преступление. При назначении окончательного наказания по совокупности преступлений ссылок на указанную статью не требуется (*п. 41 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»*).

§ 3. Назначение наказания по совокупности преступлений (ст. 69 УК РФ)

Совокупность преступлений – совершение двух или более преступлений, ни за одно из которых лицо не было осуждено (**ч. 1 ст. 17 УК РФ**).

Правила назначения наказания по совокупности преступлений:

1. Назначается наказание за каждое преступление, входящее в совокупность отдельно (ч. 1 ст. 69 УК РФ).

2. Окончательное наказание назначается на основе одного из 3-х принципов:

- принцип поглощения – поглощение менее строгого наказания более строгим;
- принцип частичного поглощения – к более строгому наказанию присоединяется часть менее строгого;
- принцип полного сложения – все наказания подлежат сложению.

Выбор принципа зависит от *категорий преступлений, входящих в совокупность*.

3. Если все преступления, совершённые по совокупности, являются *преступлениями небольшой или средней тяжести, либо приготовлением к тяжкому или особо тяжкому преступлению, либо покушением на тяжкое или особо тяжкое преступление*, окончательное наказание назначается по *любому из 3-х принципов*. При этом окончательное наказание *не может превышать более чем наполовину* максимальный срок или размер наказания, предусмотренного за *наиболее тяжкое из совершённых преступлений* (ч. 2 ст. 69 УК РФ).

4. Если хотя бы одно из преступлений, совершённых по совокупности, является *тяжким или особо тяжким преступлением*, то окончательное наказание назначается *только путём частичного или полного сложения наказаний*. При этом окончательное наказание в виде лишения свободы *не может превышать более чем наполовину* максимальный срок наказания в виде лишения свободы, предусмотренный за *наиболее тяжкое из совершённых преступлений* (ч. 3 ст. 69 УК РФ).

5. При *частичном или полном сложении сроков лишения свободы* при назначении наказания по совокупности преступлений максимальный срок лишения свободы *не может быть более 25 лет* (ч. 4 ст. 56 УК РФ), а в случае совершения преступлений, предусмотренных ст. 205, 205.1, 205.2, 205.3, 205.4, 205.5, ч. 3 и 4 ст. 206, ч. 4 ст. 211, ст. 277, 278, 279, 353, 356, 357, 358, 360 и 361 УК РФ – *более 30 лет*.

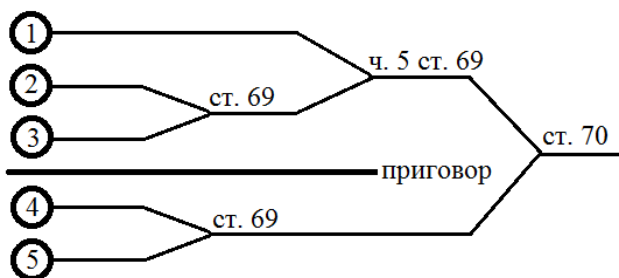
6. К основным видам наказаний могут быть присоединены *дополнительные виды наказаний*, окончательное дополнительное наказание при частичном или полном сложении наказаний *не может превышать максимального срока или размера, предусмотренного для соответствующего вида наказания Общей частью УК РФ* (ч. 4 ст. 69 УК РФ). Дополнительное наказание *не может быть определено по совокупности преступлений*, если оно не назначено ни за одно из преступлений, входящих в совокупность. Если за различные преступления, входящие в совокупность, судом назначены *разные виды дополнительного наказания*, то они с приведением соответствующих размеров и сроков *должны быть указаны в приговоре* и при назначении окончательного наказания по совокупности преступлений (п. 60 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»).

7. По правилам назначения наказания по совокупности преступлений наказание назначается также в случае, когда *после вынесения судом приговора по делу установлено, что осуждённый виновен ещё и в другом преступлении, совершённом им до вынесения приговора суда по первому делу*. В этом случае в окончательное наказание *засчитывается наказание, отбытое по первому приговору суда* (ч. 5 ст. 69 УК РФ). При этом окончательное наказание должно быть *строже наиболее строгого из наказаний*, назначенных за входящие в совокупность преступления. Данные правила применяются и в том случае, когда

на момент постановления приговора по рассматриваемому делу *первый приговор не вступил в законную силу*¹ (*п. 52 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»*).

Как указано в *п. 53 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»*, в случае, если по делу будет установлено, что осуждённый виновен ещё и в других преступлениях, одни из которых совершены до, а другие – после вынесения первого приговора, то наказание по второму приговору назначается в следующем порядке²:

- вначале по совокупности преступлений, совершённых до вынесения первого приговора;
- после этого – по правилам *ч. 5 ст. 69 УК РФ*;
- затем по совокупности преступлений, совершённых после вынесения первого приговора;
- окончательное наказание назначается по правилам *ст. 70 УК РФ* путём частичного или полного присоединения к наказанию, назначенному по совокупности преступлений, совершённых после вынесения первого приговора, неотбытой части наказания, назначенного по правилам *ч. 5 ст. 69 УК РФ*.



§ 4. Назначение наказания по совокупности приговоров (*ст. 70 УК РФ*)

Совокупность приговоров – совершение преступления после вынесения приговора за ранее совершённое преступление независимо от его вступления в законную силу.

¹ О моменте вступления приговора в законную силу см. на С. 75.

² См. приведённую ниже схему.

Совершение нового преступления до вступления предыдущего приговора в законную силу *не образует рецидива преступлений* (п. 56 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»).

При осуждении лица за *длежащее* или *продолжаемое* преступление, которое началось до и продолжалось после вынесения приговора, по которому это лицо осуждено и не отбыло наказание, за совершение *длежащего* или *продолжаемого* преступления по второму приговору суд должен назначить наказание по правилам ст. 70 УК РФ. Эти же правила применяются и тогда, когда лицо в период испытательного срока совершило новое преступление, за которое оно осуждено после истечения испытательного срока по первому приговору (п. 54 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»).

Правила назначения наказания по совокупности приговоров:

1. Назначается наказание за преступление, совершённое после вынесения приговора за ранее совершённое преступление.

2. К наказанию, назначенному по последнему приговору суда, частично или полностью присоединяется неотбытая часть наказания по предыдущему приговору суда (ч. 1 ст. 70 УК РФ).

3. При решении вопроса о назначении наказания по совокупности приговоров следует выяснять, *какая часть основного и дополнительного наказания реально не отбыта* лицом по предыдущему приговору на момент постановления приговора и указать это во вводной части приговора. Неотбытым наказанием следует считать весь срок назначенного наказания по предыдущему приговору при условном осуждении; срок, на который осуждённый был фактически условно-досрочно освобождён от дальнейшего отбывания наказания; назначенное наказание, которое отсрочено в порядке, предусмотренном ст. 82, 82.1 УК РФ (п. 55 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»).

4. В качестве дополнительного не может быть применено наказание, которое назначено в качестве основного за то же преступление (п. 59 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»).

5. Окончательное наказание по совокупности приговоров по основным и дополнительным видам наказания не может превышать максимального срока и размера, предусмотренного соответствующими статьями Общей части УК РФ (ч. 2 и 5 ст. 70 УК РФ, п. 60 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»). Максимальный срок лишения свободы не может быть более 30 лет (ч. 4 ст. 56, ч. 3 ст. 70 УК РФ), а в случае совершения преступлений, предусмотренных ст. 205, 205.1, 205.2, 205.3, 205.4, 205.5, ч. 3 и 4 ст. 206, ч. 4

ст. 211, ст. 277, 278, 279, 353, 356, 357, 358, 360 и 361 УК РФ – более 35 лет (ч. 5 ст. 56 УК РФ).

6. Окончательное наказание должно быть больше как наказания, назначенного за вновь совершённое преступление, так и неотбытой части наказания по предыдущем приговору¹ (ч. 4 ст. 70 УК РФ).

7. Присоединение дополнительных видов наказаний при назначении наказания по совокупности приговоров производится по правилам, предусмотренным ч. 4 ст. 69 УК РФ (ч. 5 ст. 70 УК РФ).

При назначении лицу, признанному больным наркоманией, основного наказания в виде *штрафа, лишения права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью, обязательных работ, исправительных работ или ограничения свободы* суд может возложить на осуждённого обязанность *пройти лечение от наркомании и медицинскую и (или) социальную реабилитацию* (ч. 1 ст. 72.1 УК РФ).

§ 5. Условное осуждение

Если, назначив *исправительные работы, ограничение по военной службе, содержание в дисциплинарной воинской части или лишение свободы на срок до 8 лет*, суд придёт к выводу о возможности исправления осуждённого без реального отбывания наказания, он постановляет считать назначенное наказание *условным* (ч. 1 ст. 73 УК РФ).

Лица, которым условное осуждение не назначается (ч. 1 ст. 73 УК РФ):

– осуждённым за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших 14-летнего возраста (ст. 131, 132, 133, 134, 135, 240, 241, 242.1 и 242.2 УК РФ (Примечание к ст. 73 УК РФ));

– осуждённым за преступления, предусмотренные, ч. 1 и 2 ст. 205.1, ст. 205.2, ч. 2 ст. 205.4, ч. 1, 2 и 3 ст. 206, ст. 360 УК РФ;

– совершившим тяжкое или особо тяжкое преступление в течение испытательного срока при условном осуждении, назначенном за совершение умышленного преступления, либо в течение неотбытой части наказания, назначенного за совершение умышленного преступления, при условно-досрочном освобождении;

– лицам при опасном или особо опасном рецидиве.

¹ В качестве примера из судебной практики Дмитрий Вячеславович привёл случай, когда в приговоре в качестве размера окончательного наказания по совокупности приговоров областной суд в одном из субъектов РФ указал срок лишения свободы ниже, чем за наиболее тяжкое из входящих в совокупность преступлений, в результате чего срок наказания после совершения осуждённым второго преступления не увеличился, а уменьшился. Свои эмоции во время ознакомления с указанным приговором Дмитрий Вячеславович выразил следующим образом: «у меня от удивления глаза были!».

Поскольку законом не установлены ограничения по применению условного осуждения в зависимости от категории преступлений, суд может применить условное осуждение *даже при совершении тяжкого или особо тяжкого преступления*, если при этом *назначено наказание в виде лишения свободы на срок до 8 лет*.

При постановлении приговора об условном назначении наказания в виде лишения свободы *вид исправительного учреждения не указывается (п. 61 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»)*.

Если суд придёт к выводу о возможности постановления приговора об условном осуждении лица, совершившего *два или более преступления*, такое решение принимается не за каждое преступление, а *при окончательном назначении наказания по совокупности преступлений (п. 62 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»)*.

При условном осуждении также могут быть назначены *дополнительные виды наказаний (ч. 4 ст. 73 УК РФ)*. При этом условным может быть признано лишь *основное наказание (п. 62 П. 59 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»)*.

При назначении условного осуждения суд учитывает *характер и степень общественной опасности* совершённого преступления, *личность виновного*, в том числе *смягчающие и отягчающие обстоятельства (ч. 2 ст. 73 УК РФ)*.

При назначении условного осуждения суд устанавливает *испытательный срок*, в течение которого условно осуждённый должен своим поведением доказать своё исправление (*ч. 3 ст. 73 УК РФ*).

Размер испытательного срока при условном осуждении (ч. 3 ст. 73 УК РФ):

– при назначении лишения свободы на срок до 1 года или более мягкого вида наказания – **от 6 месяцев до 3 лет**;

– при назначении лишения свободы на срок свыше 1 года – **от 6 месяцев до 5 лет**.

Испытательный срок исчисляется с момента вступления приговора в законную силу¹, в него засчитывается время, прошедшее со дня провозглашения приговора (*ч. 3 ст. 73 УК РФ*).

Значение испытательного срока – по истечении испытательного срока *погибает судимость (п. «а» ч. 3 ст. 86 УК РФ)*.

¹ О моменте вступления приговора в законную силу см. на С. 75.

Обязанности, исполнение которых суд может возложить на условно осуждённого (ч. 5 ст. 73 УК РФ):

- не менять постоянного места жительства, работы, учёбы без уведомления специализированного государственного органа, осуществляющего контроль за поведением условно осуждённого;
- не посещать определённые места;
- пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании или венерического заболевания;
- трудиться (трудоустроиться) либо продолжить обучение в общеобразовательной организации;
- другие обязанности (например, не покидать место своего жительства в ночное время, если это не связано с выполнением трудовых обязанностей, заглаживать вред, причинённый преступлением – п. 61 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»).

Контроль за поведением условно осуждённого осуществляется уполномоченным на то специализированным государственным органом, а в отношении военнослужащих – командованием воинских частей и учреждений (ч. 6 ст. 73 УК РФ, ч. 13 ст. 16 УИК РФ). В течение испытательного срока суд по представлению этих органов может отменить полностью или частично либо дополнить ранее установленные для условно осуждённого обязанности (ч. 7 ст. 73 УК РФ).

Если до истечения испытательного срока условно осуждённый своим поведением доказал своё исправление, возместил вред (полностью или частично), причинённый преступлением, в размере, определённом решением суда, суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осуждённого, может постановить об отмене условного осуждения и о снятии с осуждённого судимости. При этом условное осуждение может быть отменено по истечении не менее половины установленного испытательного срока (ч. 1 ст. 74 УК РФ), но лишь после отбытия им дополнительного наказания (п. 63 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»).

В соответствии с ч. 2 ст. 74 УК РФ суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осуждённого, может продлить испытательный срок, но не более чем на один год, в случаях, если:

- условно осуждённый уклонился от исполнения возложенных на него судом обязанностей;
- условно осуждённый уклонился от возмещения вреда (полностью или частично), причинённого преступлением, в размере, определённом решением суда;
- условно осуждённый совершил нарушение общественного порядка, за которое он был привлечён к административной ответственности.

В соответствии с **ч. 3 ст. 74 УК РФ** суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осуждённого, *может вынести решение об отмене условного осуждения и исполнении наказания*, назначенного приговором суда в случаях, если:

- *условно осуждённый в течение испытательного срока систематически нарушал общественный порядок, за что привлекался к административной ответственности;*
- *условно осуждённый систематически не исполнял возложенные на него судом обязанности;*
- *условно осуждённый скрылся от контроля.*

В соответствии с **ч. 2.1 ст. 74 УК РФ** суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением условно осуждённого, также *может вынести решение об отмене условного осуждения и исполнении наказания*, назначенного приговором суда, в случае уклонения условно осуждённого от возмещения вреда, причинённого преступлением, в размере, определённом решением суда.

В случае совершения условно осуждённым в течение испытательного срока преступления по неосторожности либо умышленного преступления небольшой или средней тяжести судом решается вопрос об отмене или о сохранении условного осуждения (**ч. 4 ст. 74 УК РФ**). При этом необходимо учитывать характер и степень общественной опасности первого и второго преступлений, а также данные о личности осуждённого и его поведении во время испытательного срока. Установив, что условно осуждённый в период испытательного срока вёл себя отрицательно, не выполнял возложенных на него обязанностей, нарушал общественный порядок и т.п., суд может отменить условное осуждение с мотивировкой принятого решения и назначить наказание по совокупности приговоров (**п. 66 П. 59 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»**).

В случае совершения условно осуждённым в течение испытательного срока умышленного тяжкого или особо тяжкого преступления суд отменяет условное осуждение и назначает ему наказание по правилам, предусмотренным **ст. 70 УК РФ**. При этом наказание в любом случае должно быть реальным (**п. 66 П. 59 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»**).

При изменении приговора, по которому применена **ст. 73 УК РФ** и назначенное наказание постановлено считать условным, в апелляционном порядке нельзя назначить реальное наказание, даже если вид такого наказания является более мягким, за исключением случаев рассмотрения уголовного дела по представлению прокурора либо жалобе потерпевшего, содержащим соответствующие доводы (**п. 65 П. 59 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания»**).

Тема 13. Освобождение от уголовной ответственности

Гл. 11 УК РФ

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»

§ 1. Понятие и классификация видов освобождения от уголовной ответственности

Освобождение от уголовной ответственности – освобождение виновного от всех правовых последствий совершённого им преступления, включая наказание и судимость, а также все меры уголовно-правового принуждения.

Освобождение от уголовной ответственности применяется *только в отношении виновных в совершении преступления, т. е. при наличии в их деянии состава преступления*. В связи с этим освобождение лица от уголовной ответственности, в том числе в случаях, специально предусмотренных примечаниями к соответствующим статьям Особенной части УК РФ, не означает отсутствие в деянии состава преступления, поэтому *прекращение уголовного дела и (или) уголовного преследования в таких случаях не влечёт за собой реабилитацию лица, совершившего преступление (п. 28 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»)*.

Освобождение от уголовной ответственности принципиально отличается от случаев, когда деяние считается в силу **ч. 2 ст. 14 УК РФ** малозначительным или когда оно *не является преступным в связи с обстоятельствами, исключающими преступность деяния (ст. 37 – 42 УК РФ)*.

Освобождение от уголовной ответственности *не означает признание лица невиновным и не освобождает от гражданско-правовой (например, имущественной) ответственности, а также от административных или дисциплинарных взысканий*.

В соответствии с **ч. 2 ст. 27 УПК РФ** обязательным условием принятия решения об освобождении является *согласие на это лица, совершившего преступление*. Если подсудимый *возражает против прекращения уголовного дела и (или) уголовного преследования, то производство по делу продолжается в обычном порядке (п. 25 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»)*.

Виды освобождения от уголовной ответственности:

– освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием (**ст. 75 УК РФ**);

- освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим (*ст. 76 УК РФ*);
- освобождение от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности (*ст. 76.1 УК РФ*);
- освобождение от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа (*ст. 76.2 УК РФ*);
- освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности (*ст. 78 УК РФ*);
- освобождение от уголовной ответственности в связи с актом об амнистии (*ст. 84 УК РФ*);
- освобождение от уголовной ответственности несовершеннолетних в связи с применением к ним принудительных мер воспитательного воздействия¹ (*ст. 90 УК РФ*).

Иные классификации видов освобождения от уголовной ответственности:

1. По наличию условий, при несоблюдении которых возможно привлечение к реальному отбытию наказания:

- условные (*ст. 76.2 и 90 УК РФ*);
- безусловные (*ст. 75, 76, 6.1, 78 и 84 УК РФ*).

2. По наличию у соответствующего органа диспозитивности в принятии решения об освобождении от уголовной ответственности:

- обязательные (*ч. 2 ст. 75, ст. 76.1, ст. 78 (кроме ч. 4) и ст. 84 УК РФ*)
- факультативные (главный критерий при принятии решения – целесообразность привлечения к ответственности) (*ч. 1 ст. 75, ст. 76, ст. 76.2, ч. 4 ст. 78 и ст. 90 УК РФ*).

§ 2. Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием (*ст. 75 УК РФ*)

В соответствии с *ч. 1 ст. 75 УК РФ* лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если после совершения преступления добровольно явилось с повинной, способствовало раскрытию и расследованию этого преступления, возместило ущерб или иным образом загладило вред, причинённый этим преступлением, и вследствие деятельного раскаяния перестало быть общественно опасным.

По смыслу *ч. 1 ст. 75 УК РФ*, освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием возможно при условии выполнения всех перечисленных в ней действий или тех из них, которые с учётом конкретных обстоятельств лицо имело объективную возможность совершить (например, задержание на месте

¹ Об освобождении от уголовной ответственности несовершеннолетних см. на С. 173.

преступления объективно исключает возможность явиться в правоохранительные органы с сообщением о совершённом преступлении, однако последующее способствование лицом раскрытию и расследованию преступления, возмещение им ущерба и (или) заглаживание вреда иным образом могут свидетельствовать о его деятельном раскаянии) (*п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»*).

Условия освобождения от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием (ч. 1 ст. 75 УК РФ):

- *Небольшая или средняя тяжесть преступления.*
- *Лицо должно считаться совершившим преступление впервые.*

Лица, считающиеся совершившими преступление впервые (*п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»*):

- *совершившие одно или несколько преступлений (вне зависимости от квалификации их по одной статье, части статьи или нескольким статьям УК РФ), ни за одно из которых оно ранее не было осуждено;*
- *предыдущий приговор в отношении которых на момент совершения нового преступления не вступил в законную силу;*
- *предыдущий приговор в отношении которых на момент совершения нового преступления вступил в законную силу, но ко времени его совершения имело место одно из обстоятельств, аннулирующих правовые последствия привлечения лица к уголовной ответственности (например, освобождение лица от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности исполнения предыдущего обвинительного приговора, снятие или погашение судимости);*
- *предыдущий приговор в отношении которых вступил в законную силу, но на момент судебного разбирательства устранена преступность деяния, за которое лицо было осуждено;*
- *которые ранее были освобождены от уголовной ответственности.*
- *Добровольная явка с повинной.*
- *Способствование лица раскрытию и расследованию преступления.*
- *Возмещение ущерба или заглаживание вреда, причинённого преступлением, иным образом.*

Ущерб – имущественный вред, который может быть возмещён в натуре (в частности, путём предоставления имущества взамен утраченного, ремонта или исправления повреждённого имущества), в денежной форме (например, возмещение стоимости утраченного или повреждённого имущества, расходов на лечение) и т.д. (*п. 2.1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013*

№ 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»).

Заглаживание вреда – имущественная, в том числе денежная, компенсация морального вреда, оказание какой-либо помощи потерпевшему, принесение ему извинений, а также принятие иных мер, направленных на восстановление нарушенных в результате преступления прав потерпевшего, законных интересов личности, общества и государства (*п. 2.1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 № 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»*).

Способы возмещения ущерба и заглаживания вреда должны носить законный характер и не ущемлять права третьих лиц (*п. 2.1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 № 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»*).

Возмещение ущерба и (или) заглаживание вреда могут быть произведены не только лицом, совершившим преступление, но и по его просьбе (с его согласия) другими лицами. В случае совершения преступлений, предусмотренных *ст. 199 и 199.1 УК РФ*, возмещение ущерба допускается и организацией, уклонение от уплаты налогов и (или) сборов с которой вменяется лицу (*п. 2 примечания к ст. 199 УК РФ*).

Обещания, а также различного рода обязательства лица, совершившего преступление, возместить ущерб или заглаживать вред в будущем не являются обстоятельствами, дающими основание для освобождения этого лица от уголовной ответственности (*п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 № 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»*).

– *Лицо должно перестать быть общественно опасным.* Разрешая вопрос об утрате лицом общественной опасности, необходимо учитывать всю совокупность обстоятельств, характеризующих поведение лица после совершения преступления, а также данные о его личности. При этом признание лицом своей вины без совершения действий, предусмотренных указанной нормой, не является деятельным раскаянием (*п. 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 № 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»*).

Освобождение от уголовной ответственности за преступление небольшой или средней тяжести в случаях, специально предусмотренных примечаниями к соответствующим статьям Особенной части УК РФ, производится по правилам, установленным такими примечаниями. При этом выполнения общих условий, предусмотренных *ч. 1 ст. 75 УК РФ*, не требуется (*п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда*

РФ от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности».

Невозможность применения примечания не исключает освобождение от уголовной ответственности по ***ч. 1 ст. 75 УК РФ***, если лицом выполнены условия, установленные данной нормой, и вследствие этого оно перестало быть общественно опасным (например, может быть освобождено от уголовной ответственности лицо, совершившее преступление, предусмотренное ***ч. 1 ст. 222 УК РФ***, которое хотя и не сдало огнестрельное оружие в связи с его сбытом, но при этом явилось с повинной, способствовало раскрытию и расследованию указанного преступления) (***п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности».***).

Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием по ***ч. 1 ст. 75 УК РФ*** является безусловным и факультативным.

Лицо, совершившее тяжкое или особо тяжкое преступление, освобождается от уголовной ответственности *только в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ* (***ч. 2 ст. 75 УК РФ***). Например, ***ст. 134, 204, 205 УК РФ*** и т. д.

Виды оснований для освобождения от уголовной ответственности по ч. 2 ст. 75 УК РФ:

- добровольное сообщение о совершённом преступлении (***ст. 184, 204, 205.3, 212 УК РФ*** и др.);
- активное содействие раскрытию и (или) расследованию преступления (***ст. 294, 291, 291.1, 322.2, 322.3 УК РФ*** и др.)
- добровольная сдача предмета преступления (***ст. 200.1, 222, 222.1, 223, 223.1, 228, 228.3 УК РФ*** и др.) или добровольное освобождение потерпевшего (***ст. 126, 127.1, 206 УК РФ***);
- полная уплата суммы недоимки, пеней и (или) штрафа (***ст. 198, 199 и 199.1 УК РФ***);
- добровольное прекращение участия в деятельности организации (***ст. 205.4, 205.5 208, 210, 282.1, 282.2 и 284.1 УК РФ***);
- наличие вымогательства в отношении виновного лица (***ст. 184, 204 и 291 УК РФ***);
- совершение преступления в следствие стечения тяжёлых жизненных обстоятельств (***ст. 337 и 338 УК РФ***);
- согласие потерпевшего на совершение в отношении него преступления (***ст. 122 УК РФ***).

Во многих примечаниях содержится оговорка «если в его действиях не содержится иного состава преступления». Она является *лишней*, поскольку применение

*примечания допускается и в случае совершения лицом совокупности преступлений (например, освобождению лица, добровольно прекратившего участие в незаконном вооружённом формировании и сдавшего оружие, от уголовной ответственности в соответствии с примечанием к **ст. 208 УК РФ** не препятствует привлечение его к ответственности за совершение убийства в составе незаконного вооружённого формирования) (п. 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»).*

Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием по **ч. 2 ст. 75 УК РФ** является безусловным и факультативным.

§ 3. Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим (ст. 76 УК РФ)

*В соответствии со **ст. 76 УК РФ** лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если оно примирилось с потерпевшим и загладило причинённый потерпевшему вред.*

При разрешении вопроса об освобождении от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим судам следует учитывать конкретные обстоятельства уголовного дела, включая особенности и число объектов преступного посягательства, их приоритет, наличие свободно выраженного волеизъявления потерпевшего, изменение степени общественной опасности лица, совершившего преступление, после заглаживания вреда и примирения с потерпевшим, личность совершившего преступление, обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание (п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»).

Условия освобождения от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим (ст. 76 УК РФ):

- Небольшая или средняя тяжесть преступления.*
- Лицо должно считаться совершившим преступление впервые¹.*
- Примирение лица с потерпевшим.*
- Заглаживание лицом причинённого потерпевшему вреда.*

Заглаживание вреда – возмещение ущерба, а также иные меры, направленные на восстановление нарушенных в результате преступления прав и законных интересов потерпевшего² (п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ

¹ О лицах, которые признаются совершившими преступление впервые, см. на С. 135.

² Подробнее см. на С. 135 – 136.

от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»).

Способы заглаживания вреда, а также размер его возмещения *определяются потерпевшим (п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»).*

Если мнение несовершеннолетнего потерпевшего по вопросу о примирении с обвиняемым и прекращении уголовного дела *не совпадает с мнением его законного представителя, то основания для прекращения уголовного дела в связи с примирением сторон отсутствуют (п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»).*

Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим является *безусловным и факультативным.*

§ 4. Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением срока давности (ст. 78 УК РФ)

Срок давности привлечения к уголовной ответственности – срок, исчисляемый с момента совершения преступления, по истечении которого привлечение виновного к уголовной ответственности исключается.

В соответствии с **ч. 1 ст. 78 УК РФ** *лицо освобождается от уголовной ответственности, если со дня совершения преступления истекли указанные в ней сроки.*

Сроки давности привлечения к уголовной ответственности (ч. 1 ст. 78 УК РФ):

- для преступлений небольшой тяжести – 2 года;*
- для преступлений средней тяжести – 6 лет;*
- для тяжких преступлений – 10 лет;*
- для особо тяжких преступлений – 15 лет.*

Сроки давности при освобождении *несовершеннолетних* от уголовной ответственности *сокращаются наполовину (ст. 94 УК РФ).*

Сроки давности исчисляются *со дня совершения преступления и до момента вступления приговора суда в законную силу¹. В случае совершения лицом нового преступления сроки давности по каждому преступлению исчисляются самостоятельно (ч. 2 ст. 78 УК РФ).*

Под *днём совершения преступления*, с которого начинается течение и исчисление сроков давности привлечения к уголовной ответственности, следует понимать *день*

¹ О моменте вступления приговора в законную силу см. на С. 75.

совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствий (ч. 2 ст. 9 УК РФ) (п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»).

Срок давности привлечения к уголовной ответственности в отношении лиц, совершивших преступления исчисляется со времени их прекращения или воспрепятствования им (например, с момента явки с повинной или задержания).

При продолжаемом преступлении срок давности привлечения к уголовной ответственности начинает течь с момента совершения виновным последнего эпизода.

Течение сроков давности приостанавливается, если лицо, совершившее преступление, уклоняется от следствия или суда либо от уплаты судебного штрафа. В этом случае течение сроков давности возобновляется с момента задержания указанного лица или явки его с повинной (ч. 3 ст. 78 УК РФ).

При применении положений ч. 3 ст. 78 УК РФ о приостановлении сроков давности в случае уклонения лица, совершившего преступление, от следствия или суда, необходимо проверять доводы лица о том, что оно не уклонялось от следствия и суда, в том числе и тогда, когда в отношении его объявлялся розыск. Под уклонением от следствия и суда следует понимать такие действия подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, которые направлены на то, чтобы избежать задержания и привлечения к уголовной ответственности (например, намеренное изменение места жительства, нарушение подозреваемым, обвиняемым или подсудимым избранной в отношении него меры пресечения, в том числе побег из-под стражи). Отсутствие явки с повинной лица в случае, когда преступление не выявлено и не раскрыто, не является уклонением от следствия и суда (п. 19 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»).

Сроки давности привлечения к уголовной ответственности оканчиваются по истечении последнего дня последнего года соответствующего периода (например, если преступление небольшой тяжести было совершено 12 августа 2010 года в 18 часов, то срок давности в данном случае начинает течь 12 августа 2010 года, последний день срока давности – 11 августа 2012 года, по истечении которого, т.е. с 00 часов 00 минут 12 августа 2012 года, привлечение к уголовной ответственности недопустимо). При этом не имеет значения, приходится ли окончание сроков давности на рабочий, выходной или праздничный день. Когда последний день срока давности совпадает с днём вступления приговора в законную силу, лицо не подлежит освобождению от уголовной ответственности, поскольку срок давности ещё не истёк (п. 18 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»).

Вопрос о применении сроков давности к лицу, совершившему преступление, наказуемое *смертной казнью* или *пожизненным лишением свободы*, решается судом. Если суд не сочтёт возможным освободить указанное лицо от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности, то *смертная казнь* и *пожизненное лишение свободы* не применяются (**ч. 4 ст. 78 УК РФ**). При этом не имеет значения, может ли это наказание быть назначено лицу с учётом правил **ч. 2 ст. 57, ч. 2 и 2.1 ст. 59, ч. 4 ст. 62 и ч. 4 ст. 66 УК РФ**, а также следует учитывать, что освобождение от уголовной ответственности в таких случаях является *правом*, а не обязанностью суда (**п. 20 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»**).

К лицам, совершившим преступления, предусмотренные **ст. 205, 205.1, 205.3, 205.4, 205.5, ч. 3 и 4 ст. 206, ч. 4 ст. 211, ст. 353, 356, 357, 358 и 361 УК РФ**, а равно совершившим сопряжённые с осуществлением террористической деятельности преступления, предусмотренные **ст. 277, 278, 279 и 360 УК РФ**, сроки давности не применяются (**ч. 5 ст. 78 УК РФ**).

Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением срока давности является *безусловным* и *обязательным* видом освобождения от уголовной ответственности (за исключением случая, предусмотренного **ч. 4 ст. 78 УК РФ**, при котором освобождение от уголовной ответственности является безусловным и *факультативным*).

§ 5. Освобождение от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности (ст. 76.1 УК РФ)

В соответствии с **ч. 1 ст. 76.1 УК РФ** лицо, впервые совершившее преступление, предусмотренное **ст. 198 – 199.1 УК РФ**, освобождается от уголовной ответственности, если ущерб, причинённый бюджетной системе РФ в результате преступления, возмещён в полном объёме.

Условия освобождения от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности по ч. 1 ст. 76.1 УК РФ:

- Лицо должно считаться совершившим преступление впервые¹.
- Преступление должно быть предусмотрено **ст. 198 – 199.1 УК РФ**.
- Ущерб, причинённый бюджетной системе РФ в результате преступления, должен быть возмещён в полном объёме.

Возмещение ущерба, причинённого бюджетной системе – уплата в полном объёме до назначения судом первой инстанции судебного заседания недоимки, пеней и штрафов в размере, определяемом в соответствии с законодательством

¹ О лицах, которые признаются совершившими преступление впервые, см. на С. 135.

РФ о налогах и сборах с учётом представленного налоговым органом расчёта размера пеней и штрафов (п. 14 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»).

Полное возмещение ущерба, произведённое после назначения судом первой инстанции судебного заседания, в соответствии с п. "к" ч. 1 ст. 61 УК РФ признаётся судом обстоятельством, смягчающим наказание. На основании ч. 2 той же статьи в качестве такового может быть признано и частичное возмещение причинённого преступлением ущерба. Для целей применения ч. 1 ст. 76.1 УК РФ полное возмещение ущерба, причинённого бюджетной системе РФ, может быть подтверждено документами, удостоверяющими факт перечисления в бюджетную систему РФ начисленных сумм в счёт задолженности налогоплательщика – организации или физического лица (например, платёжным поручением или квитанцией с отметкой банка). При этом суд не лишён возможности проверить указанный факт.

Условия освобождения от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности по ч. 2 ст. 76.1 УК РФ:

- Лицо должно считаться совершившим преступление впервые¹.
- Преступление должно быть предусмотрено ст. 170.2, ч. 1 ст. 171, ч. 1 или 1.1 ст. 171.1, ч. 1 ст. 172, ст. 176, 177, ч. 1 ст. 178, ч. 1 – 3 ст. 180, ч. 1 или 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, ч. 1 или 1.1 ст. 193, ч. 1 или 2 ст. 194, ст. 195, 196, 197 или 199.2 УК РФ.
- Выполнение лицом одного из иных соответствующих условий, указанных в ч. 2 ст. 76.1 УК РФ:
 - возмещение ущерба, причинённого гражданину, организации или государству в результате совершения преступления;
 - перечисление в федеральный бюджет дохода, полученного в результате совершения преступления;
 - перечисление в федеральный бюджет денежной суммы, эквивалентной размеру убытков, которых удалось избежать в результате совершения преступления;
 - перечисление в федеральный бюджет денежной суммы, эквивалентной размеру совершённого деяния.
- Выплата лицом денежного возмещения в размере двукратной суммы во исполнение условий, указанных в ч. 2 ст. 76.1 УК РФ.

¹ О лицах, которые признаются совершившими преступление впервые, см. на С. 135.

Уголовное преследование в случаях, предусмотренных **ч. 2 ст. 76.1 УК РФ**, подлежит прекращению судом, если *все предусмотренные данной нормой условия* (возмещён ущерб и произведены денежные перечисления в федеральный бюджет) выполнены в полном объёме до удаления суда в совещательную комнату. Размер ущерба, подлежащего возмещению, определяется на основании *гражданско-правовых договоров, первичных учётных документов, выписок (справок) по расчётным счетам, информации по сделкам с использованием электронных средств платежа и т.п.* При необходимости для определения размера ущерба, подлежащего возмещению, может быть назначена судебная экспертиза (**п. 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»**).

Доход – общая сумма незаконного обогащения, полученная в результате совершения преступления (без вычета произведённых расходов), в денежной (наличные, безналичные и электронные денежные средства в рублях и (или) в иностранной валюте) и (или) натуральной форме (движимое и недвижимое имущество, имущественные права, документарные и бездокументарные ценные бумаги и др.) (**п. 15 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»**).

Условия освобождения от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности по ч. 3 ст. 76.1 УК РФ:

– Преступление должно быть предусмотрено **ст. 193, ч. 1 или 2 ст. 194, ст. 198, 199, 199.1 или 199.2 УК РФ**.

– Преступление должно быть совершено до 1 января 2015 года.

– Лицо должно быть декларантом или лицом, информация о котором содержится в специальной декларации, поданной в соответствии с **ФЗ «О добровольном декларировании физическими лицами активов и счетов (вкладов) в банках и о внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ» от 08.06.2015 N 140-ФЗ**.

– Преступление должно быть связано с приобретением (формированием источников приобретения), использованием либо распоряжением имуществом и (или) контролируруемыми иностранными компаниями, информация о которых содержится в специальной декларации, и (или) с открытием и (или) зачислением денежных средств на счета (вклады), информация о которых содержится в специальной декларации.

В случае применения положений **ч. 3 ст. 76.1 УК РФ** не применяются положения **ч. 1 и 2 ст. 76.1 УК РФ** в части возмещения ущерба, перечисления в федеральный бюджет денежного возмещения и полученного дохода (**ч. 3 ст. 76.1 УК РФ**).

В случаях выполнения *не всех или не в полном объёме действий*, предусмотренных **ст. 76.1 УК РФ**, лицом, совершившим преступление небольшой или средней тяжести в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, его *ходатайство о прекращении уголовного преследования по основаниям, предусмотренным ст. 75, 76 или 76.2 УК РФ*, может быть удовлетворено судом при условии выполнения содержащихся в указанных нормах требований (**п. 15.1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»**).

Освобождение от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности является *безусловным и обязательным*.

§ 6. Освобождение от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа (ст. 76.2 УК РФ)

В соответствии со **ст. 76.2 УК РФ** 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 причинённый преступлением вред.

Судебный штраф – денежное взыскание, назначаемое судом при освобождении лица от уголовной ответственности в случаях, предусмотренных **ст. 76.2 УК РФ** (**ч. 1 ст. 104.4 УК РФ**).

Размер судебного штрафа не может превышать *половину максимального размера штрафа, предусмотренного соответствующей статьёй Особенной части УК РФ*. В случае, если штраф не предусмотрен соответствующей статьёй Особенной части УК РФ, размер судебного штрафа *не может быть более 250 000 рублей* (**ч. 1 ст. 104.5 УК РФ**).

Размер судебного штрафа определяется судом с учётом *тяжести совершённого преступления и имущественного положения лица*, освобождаемого от уголовной ответственности, и *его семьи*, а также с учётом *возможности получения этим лицом заработной платы или иного дохода* (**ч. 2 ст. 104.5 УК РФ**).

В случае *неуплаты судебного штрафа в установленный судом срок* судебный штраф *отменяется* и лицо *привлекается к уголовной ответственности по соответствующей статье Особенной части УК РФ* (**ч. 2 ст. 104.4 УК РФ**).

В случае *уклонения лица от уплаты судебного штрафа* суду необходимо проверять доводы лица о том, что лицо не уклонялось от уплаты судебного штрафа. С учётом положений **ч. 2 ст. 104.4 УК РФ** лицо считается уклоняющимся от уплаты судебного штрафа, если оно *не уплатило такой штраф в установленный судом срок* (до истечения указанной в постановлении суда конкретной даты) *без уважительных*

причин. Уважительными причинами неуплаты судебного штрафа могут считаться такие появившиеся после вынесения постановления о прекращении уголовного дела или уголовного преследования обстоятельства, вследствие которых *лицо лишено возможности выполнить соответствующие действия* (например, нахождение на лечении в стационаре, утрата заработка или имущества ввиду обстоятельств, которые не зависели от этого лица) (***п. 19 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности»***).

Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием по ***ст. 76.2 УК РФ*** является *условным и факультативным*.

Тема 14. Освобождение от наказания

Гл. 12 УК РФ

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.04.2009 N 8 «О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания»

§ 1. Понятие и классификация видов освобождения от наказания

Освобождение от наказания – освобождение виновного от назначения наказания за совершённое им преступление либо от реального или дальнейшего его отбывания.

Освобождение от наказания, как и освобождение от уголовной ответственности, применяется *только в отношении виновных в совершении преступления, т. е. при наличии в их деянии состава преступления.*

Освобождение от наказания, как и освобождение от уголовной ответственности, принципиально отличается от случаев, когда деяние считается в силу **ч. 2 ст. 14 УК РФ** малозначительным или когда оно не является преступным в связи с обстоятельствами, *исключающими преступность деяния (ст. 37 – 42 УК РФ).*

Освобождение от наказания, как и освобождение от уголовной ответственности, *не означает признание лица невиновным и не освобождает от гражданско-правовой (например, имущественной) ответственности, а также от административных или дисциплинарных взысканий.*

Освобождение от уголовной ответственности и освобождение от наказания имеют *принципиальную общность* в том, что в обоих случаях государство отказывается подвергать виновного мерам принуждения, предусмотренным УК РФ. Вместе с тем эти уголовно-правовые явления существенно отличаются друг от друга, в частности, по основаниям применения, поскольку освобождение от уголовной ответственности, по общему правилу, *допускается лишь в случаях, когда степень общественной опасности совершённого лицом преступления невысока* (за исключением случаев, предусмотренных **ч. 2 ст. 72, ст. 78** и **ст. 84 УК РФ**), тогда как освобождение от наказания с этим признаком жёстко не связано.

Кроме того, от уголовной ответственности осуждённый может быть освобождён *не только судом, но и следователем с согласия руководителя следственных органов или дознавателем с согласия прокурора* (за исключением случая, предусмотренного **ст. 76.2 УК РФ**) путём прекращения уголовного дела в стадии предварительного расследования или отказа от возбуждения уголовного дела, а освобождение от наказания возможно *только по решению суда* (за исключением амнистии и помилования).

Виды освобождения от наказания:

- освобождение от наказания в связи с учётом содержания под стражей до судебного разбирательства (**ч. 5 ст. 72 УК РФ**);
- условно-досрочное освобождение от отбывания наказания (**ст. 79 УК РФ**);
- замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания (**ст. 80 УК РФ**);
- освобождение от наказания в связи с изменением обстановки (**ст. 80.1 УК РФ**);
- освобождение от наказания в связи с болезнью (**ч. 1 и 2 ст. 81 УК РФ**);
- освобождение от наказания военнослужащего (**ч. 3 ст. 81 УК РФ**);
- отсрочка отбывания наказания (**ст. 82 УК РФ**);
- отсрочка отбывания наказания больным наркоманией (**ст. 82.1 УК РФ**);
- освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда (**ст. 83 УК РФ**);
- амнистия¹ (**ст. 84 УК РФ**);
- помилование (**ст. 85 УК РФ**);
- освобождение от наказания несовершеннолетних в связи с применением к ним мер воспитательного воздействия² (**ч. 1 и 2 ст. 92 УК РФ**).

Иные классификации видов освобождения от наказания:

1. По наличию условий, при несоблюдении которых возможно привлечение к реальному отбыванию наказания:

- условные (**ст. 79, ч. 1 и 2 ст. 81, ст. 82 и 82.1 УК РФ**);
- безусловные (**ч. 5 ст. 72, ст. 80, ст. 80.1, ч. 3 ст. 81, ст. 83, 84, 85 и ч. 1 и 2 ст. 92 УК РФ**).

2. По наличию у соответствующего органа диспозитивности в принятии решения об освобождении от наказания:

- обязательные (**ч. 5 ст. 72, ч. 3 ст. 80, ст. 80.1, ч. 2 ст. 81, ст. 83** (кроме **ч. 3), ст. 84 и 85 УК РФ**);
- факультативные (главный критерий при принятии решения – целесообразность отбывания наказания) (**ст. 79, ч. 1 и 2 ст. 80, ч. 1 и 3 ст. 81, ст. 82, ст. 82.1, ст. 83 и ч. 1 и 2 ст. 92 УК РФ**).

¹ Об амнистии и помиловании см. тему 15.

² Об освобождении от наказания несовершеннолетних см. на С. 173 – 174.

§ 2. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания (ст. 79 УК РФ) и замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 80 УК РФ)

В соответствии с **ч. 1 ст. 79 УК РФ** лицо, отбывающее содержание в дисциплинарной воинской части, принудительные работы или лишение свободы, подлежит условно-досрочному освобождению, если судом будет признано, что для своего исправления оно не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания, а также возместило вред (полностью или частично), причинённый преступлением, в размере, определённом решением суда. При этом лицо может быть полностью или частично освобождено от отбывания *дополнительного* вида наказания.

Условия условно-досрочного освобождения от отбывания наказания:

1. Формальное – фактическое отбытие осуждённым определённых сроков наказания (**ч. 3 ст. 79 УК РФ**).

2. Материальные – отсутствие необходимости в полном отбывании лицом назначенного судом наказания, а также возмещение вреда (полностью или частично), причинённого преступлением, в размере, определённом решением суда.

Фактически отбытый осуждённым срок лишения свободы не может быть менее 6 месяцев (**ч. 4 ст. 79 УК РФ**).

Лицо, отбывающее пожизненное лишение свободы, может быть освобождено условно-досрочно, если оно фактически отбыло не менее 25 лет лишения свободы. Условно-досрочное освобождение от дальнейшего отбывания пожизненного лишения свободы применяется только при отсутствии у осуждённого злостных нарушений установленного порядка отбывания наказания в течение предшествующих 3 лет. Лицо, совершившее в период отбывания пожизненного лишения свободы новое тяжкое или особо тяжкое преступление, условно-досрочному освобождению не подлежит (**ч. 5 ст. 79 УК РФ**).

Применяя условно-досрочное освобождение, суд может возложить на осуждённого обязанности, предусмотренные **ч. 5 ст. 73 УК РФ**, которые должны им исполняться в течение оставшейся не отбытой части наказания (**ч. 2 ст. 79 УК РФ**). При этом судья вправе установить как одну или несколько обязанностей, так и все обязанности, указанные в **ч. 5 ст. 73 УК РФ**, а также возложить иные обязанности, способствующие его исправлению. В частности, судья вправе возложить на осуждённого, частично возместившего причинённый преступлением вред, обязанность принять меры к полному возмещению вреда в размере, определённом решением суда (**п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.04.2009 N 8 «О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания»**). Контроль за поведением лица, освобождённого условно-досрочно, осуществляется уполномоченным на то специализированным государственным органом, а в отношении военнослужащих – командованием воинских частей и учреждений (**ч. 6 ст. 79 УК РФ**).

Если в течение оставшейся не отбытой части наказания осуждённый совершил нарушение общественного порядка, за которое на него было наложено административное взыскание, или злостно уклонился от исполнения обязанностей, возложенных на него судом при применении условно-досрочного освобождения, а равно от назначенных судом принудительных мер медицинского характера, суд по представлению органов, указанных в **ч. 6 ст. 79 УК РФ**, может постановить об отмене условно-досрочного освобождения и исполнении оставшейся не отбытой части наказания (**п. «а» ч. 7 ст. 79 УК РФ**).

Под злостным уклонением от выполнения обязанностей, возложенных судом на осуждённого, предусмотренным **п. «а» ч. 7 ст. 79 УК РФ**, следует понимать повторное невыполнение таких обязанностей после вынесения органом, контролирующим поведение осуждённого, письменного предупреждения о возможности отмены условно-досрочного освобождения. Вместе с тем вопрос о том, является ли уклонение от выполнения возложенных судом на осуждённого обязанностей злостным, должен решаться в каждом конкретном случае с учётом его продолжительности и причин уклонения, а также других обстоятельств дела (**п. 23 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.04.2009 N 8 «О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания»**).

Если в течение оставшейся не отбытой части наказания осуждённый совершил преступление по неосторожности либо умышленное преступление небольшой или средней тяжести, вопрос об отмене либо о сохранении условно-досрочного освобождения решается судом (**п. «б» ч. 7 ст. 79 УК РФ**).

Если в течение оставшейся не отбытой части наказания осуждённый совершил тяжкое или особо тяжкое преступление, суд назначает ему наказание по правилам, предусмотренным **ст. 70 УК РФ**. По этим же правилам назначается наказание в случае совершения преступления по неосторожности либо умышленного преступления небольшой или средней тяжести, если суд отменяет условно-досрочное освобождение (**п. «в» ч. 7 ст. 79 УК РФ**).

Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания является *условным и факультативным* видом освобождения от наказания.

В соответствии с **ч. 1 ст. 80 УК РФ** лицу, отбывающему содержание в дисциплинарной воинской части, принудительные работы или лишение свободы, возместившему вред (полностью или частично), причинённый преступлением, суд с учётом его поведения в течение всего периода отбывания наказания может заменить оставшуюся не отбытой часть наказания более мягким видом наказания. При этом лицо может быть полностью или частично освобождено от отбывания *дополнительного* вида наказания.

Условия замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания:

1. Формальное – фактическое отбытие осуждённым определённых сроков наказания (**ч. 2 ст. 80 УК РФ**).

2. Материальное – возмещение вреда (полностью или частично), причинённого преступлением.

При замене неотбытой части наказания суд может избрать любой более мягкий вид наказания в соответствии с видами наказаний, указанными в **ст. 44 УК РФ**, в пределах, предусмотренных УК РФ для каждого вида наказания (**ч. 3 ст. 80 УК РФ**).

Отказ суда в условно-досрочном освобождении от отбывания наказания не препятствует внесению в суд представления о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания (**ч. 11 ст. 175 УИК РФ**).

Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания является безусловным и факультативным видом освобождения от наказания.

Сроки наказания, которые должны быть отбыты осуждённым для условно-досрочного освобождения от отбытия наказания или замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания (**ч. 3 ст. 79 и ч. 2 ст. 80 УК РФ**):

– не менее $\frac{1}{3}$ срока наказания, назначенного за преступление небольшой или средней тяжести;

– не менее половины срока наказания, назначенного за тяжкое преступление;

– не менее $\frac{2}{3}$ срока наказания, назначенного за особо тяжкое преступление, а также $\frac{2}{3}$ срока наказания, назначенного лицу, ранее условно-досрочно освобождавшемуся, если условно-досрочное освобождение было отменено по основаниям, предусмотренным **ч. 7 ст. 79 УК РФ**;

– не менее $\frac{3}{4}$ срока наказания, назначенного за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних (для условно-досрочного освобождения также за тяжкие и особо тяжкие преступления, связанные с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, а также за преступления, предусмотренные **ст. 205, 205.1, 205.2, 205.3, 205.4, 205.5, 210 и 361 УК РФ**, а для замены неотбытой части наказания более мягким также за преступления, предусмотренные **ст. 210 УК РФ**);

– не менее $\frac{4}{5}$ срока наказания, назначенного за преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших 14-летнего возраста.

В тех случаях, когда наказание осуждённому было смягчено актом амнистии или актом помилования либо определением (постановлением) суда, при применении условно-досрочного освобождения от наказания или замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания суду следует исчислять фактически отбытый срок наказания, исходя из срока наказания, установленного актом амнистии или актом

помилования либо определением (постановлением) суда (п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.04.2009 N 8 «О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания»).

Если лицо осуждено по совокупности преступлений различной категории тяжести либо по совокупности приговоров, то при решении вопроса об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания или замене неотбытой части наказания более мягким видом надлежит исходить из окончательного срока наказания, назначенного по совокупности. При исчислении от этого срока той его части, после фактического отбытия которой возможно применение условно-досрочного освобождения или замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания, судам следует применять правила, предусмотренные п. «а», «б» и «в» ч. 3 ст. 79 УК РФ для наиболее тяжкого преступления, входящего в совокупность (п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.04.2009 N 8 «О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания»).

Если хотя бы одно из преступлений, за которые лицо осуждено по совокупности преступлений либо совокупности приговоров, указано в п. «г» или «д» ч. 3 ст. 79 УК РФ или абз. 5 или 6 ч. 2 ст. 80 УК РФ, то следует исходить из установленных названными нормами правил (п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.04.2009 N 8 «О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания»).

При рассмотрении ходатайства осуждённого об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания или о замене ему неотбытой части наказания более мягким видом наказания суд учитывает поведение осуждённого, его отношение к учёбе и труду в течение всего периода отбывания наказания, в том числе имеющиеся поощрения и взыскания, отношение осуждённого к совершённой деянию и то, что осуждённый частично или полностью возместил причинённый ущерб или иным образом загладил вред, причинённый в результате преступления, а также заключение администрации исправительного учреждения о целесообразности его условно-досрочного освобождения. В отношении осуждённого, страдающего расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости, и совершившего в возрасте старше 18 лет преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, суд также учитывает применение к осуждённому принудительных мер медицинского характера, его отношение к лечению и результаты судебно-психиатрической экспертизы (ч. 4.1 ст. 79 УК РФ, ч. 4 ст. 80 УК РФ).

Характер и степень общественной опасности совершённого осуждённым преступления, в том числе его тяжесть и последствия, не могут являться основаниями

для отказа в удовлетворении ходатайства или представления, поскольку они служат критериями для установления сроков, указанных в **ст. 79 УК РФ**, а также учтены судом в приговоре при назначении наказания осуждённому. *Наличие у осуждённого взысканий само по себе не может свидетельствовать о том, что он нуждается в дальнейшем отбывании назначенного судом наказания.* Разрешая этот вопрос, следует учитывать конкретные обстоятельства, тяжесть и характер каждого допущенного осуждённым нарушения за весь период отбывания наказания, а не только за время, непосредственно предшествующее рассмотрению ходатайства или представления, данные о снятии или погашении взысканий, время, прошедшее с момента последнего взыскания, последующее поведение осуждённого и другие характеризующие его сведения. Необходимо иметь в виду, что при рассмотрении вопросов об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания и о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания суд не вправе высказывать суждение о незаконности и необоснованности применённых к осуждённому взысканий и поощрений (**п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.04.2009 N 8 «О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания»**).

Суды не вправе отказать в условно-досрочном освобождении от отбывания наказания или замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания по основаниям, не указанным в законе, таким, как наличие прежней судимости, мягкость назначенного наказания, непризнание осуждённым вины, кратковременность его пребывания в одном из исправительных учреждений и т.д. (**п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.04.2009 N 8 «О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания»**).

Если в судебном заседании установлено, что осуждённым принимались меры к возмещению причинённого преступлением вреда (материального ущерба и морального вреда), однако в силу объективных причин вред возмещён лишь в незначительном размере, то суд не вправе отказать в условно-досрочном освобождении от отбывания наказания только на этом основании (**п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.04.2009 N 8 «О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания»**).

Решая вопрос об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания либо замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания, суд не вправе заменять неотбытый срок наказания в виде лишения свободы условным осуждением в порядке **ст. 73 УК РФ**, сокращать неотбытый срок наказания, а может лишь условно-досрочно освободить осуждённого от неотбытой части наказания (**п. 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.04.2009 N 8 «О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания»**).

В случае отказа суда в условно-досрочном освобождении от отбывания наказания или замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания повторное внесение в суд соответствующего ходатайства или представления может иметь место *не ранее чем по истечении 6 месяцев со дня вынесения постановления суда об отказе*. В случае отказа суда в условно-досрочном освобождении *осуждённого к пожизненному лишению свободы* повторное обращение с ходатайством может иметь место *не ранее чем по истечении 3-х лет со дня вынесения постановления суда об отказе* (**ч. 10 ст. 175 УИК РФ**).

При условно-досрочном освобождении от *основного* наказания осуждённого, которому было назначено *дополнительное* наказание, либо замене неотбытого наказания более мягким видом наказания судам надлежит обсуждать вопрос о возможности освобождения осуждённого полностью или частично и от *дополнительного* наказания. Если дополнительное наказание *исполнено* (взыскан штраф, лицо лишено специального, воинского или почётного звания, классного чина, государственных наград), *вопрос об освобождении осуждённого от этого дополнительного наказания решаться не должен*. При *частичном* исполнении дополнительного наказания (взыскана часть штрафа) суд *вправе решить вопрос о частичном или полном освобождении лица от оставшейся части дополнительного наказания*. В тех случаях, когда дополнительное наказание (например, лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью) *не исполнялось, суд вправе освободить осуждённого от него полностью или частично* (**п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.04.2009 N 8 «О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания»**).

При рассмотрении судом ходатайства об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания или представления о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания в отношении *иностранного гражданина, не имеющего постоянного места жительства на территории РФ*, наряду с другими сведениями, характеризующими осуждённого, подлежат также оценке *данные, свидетельствующие о наличии либо отсутствии со стороны осуждённого или иностранного государства гарантий исполнения приговора в части гражданского иска, достигнутого соглашения о передаче осуждённого на условиях, предусмотренных международным договором РФ для осуществления контроля за поведением осуждённого и возможности возложения на него дополнительных обязанностей, подлежащих исполнению в период условно-досрочного освобождения на территории иностранного государства* (**п. 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.04.2009 N 8 «О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания»**).

§ 3. Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки (*ст. 80.1 УК РФ*)

В соответствии со *ст. 80.1 УК РФ* лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, освобождается судом от наказания, если будет установлено, что вследствие изменения обстановки это лицо или совершённое им преступление перестали быть общественно опасными.

Условия освобождения от наказания в связи с изменением обстановки:

- *Небольшая или средняя тяжесть преступления.*
- *Лицо должно считаться совершившим преступление впервые¹.*
- *Лицо или совершённое им преступление должны перестать быть общественно опасными.*

Изменение обстановки может иметь не только общегосударственный характер, но и исключительно местный, локальный. Изменение обстановки должно произойти независимо от воли лица, совершившего преступление.

При освобождении ввиду утраты общественной опасности личности осуждённого изменения могут произойти как по воле виновного, так и независимо от его воли.

Изменения обстановки должны быть установлены либо до момента вынесения обвинительного приговора либо после его вынесения, но в любом случае до полного отбытия осуждённым назначенного приговором суда, вступившим в законную силу, наказания.

Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки является безусловным и обязательным видом освобождения от наказания.

§ 4. Освобождение от наказания в связи с болезнью (*ст. 81 УК РФ*)

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

В соответствии с *ч. 2 ст. 81 УК РФ* лицо, заболевшее после совершения преступления иной тяжёлой болезнью, препятствующей отбыванию наказания, может быть судом освобождено от отбывания наказания.

¹ О лицах, которые признаются совершившими преступление впервые, см. на С. 135.

Основанием для освобождения от наказания в связи с болезнью является наличие одного из заболеваний, входящих в *Перечень заболеваний, препятствующих отбыванию наказания*, утверждённый *Постановлением Правительства РФ от 06.02.2004 N 54*.

При решении вопроса об освобождении лица от наказания определяющее значение имеет установление судом наличия у осуждённого тяжёлой болезни, препятствующей отбыванию им назначенного наказания. Рассматривая соответствующее ходатайство осуждённого, суд оценивает *медицинское заключение специальной медицинской комиссии или учреждения медико-социальной экспертизы* с учётом *Перечня заболеваний, препятствующих отбыванию наказания*, а также принимает во внимание *иные обстоятельства, имеющие значение для разрешения ходатайства по существу* (*п. 24 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.04.2009 N 8 «О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания»*).

В соответствии с *ч. 3 ст. 81 УК РФ* *военнослужащие, отбывающие арест либо содержание в дисциплинарной воинской части, освобождаются от дальнейшего отбывания наказания в случае заболевания, делающего их негодными к военной службе. Неотбытая часть наказания может быть заменена им более мягким видом наказания*. При увольнении осуждённых военнослужащих с военной службы по иным предусмотренным законодательством основаниям они могут быть в установленном законом порядке досрочно освобождены судом от наказания с заменой неотбытой части наказания более мягким видом наказания или без таковой (*п. 24 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.04.2009 N 8 «О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания»*).

Лица, освобождённые от наказания в связи с болезнью в порядке, предусмотренном *ч. 1* или *2 ст. 81 УК РФ*, в случае их выздоровления могут подлежать уголовной ответственности и наказанию, *если не истекли сроки давности, предусмотренные ст. 78 и 83 УК РФ*.

Освобождение от наказания в связи с болезнью является *условным* видом освобождения от наказания, поскольку реальное отбытие наказания ставится в зависимость от выздоровления осуждённого в пределах сроков давности привлечения к уголовной ответственности и сроков давности обвинительного приговора суда.

Освобождение от наказания в связи с болезнью по *ч. 1* и *3 ст. 81 УК РФ* является *обязательным*, а по *ч. 2 ст. 81 УК РФ* – *факультативным*.

§ 5. Отсрочка отбывания наказания (*ст. 82 УК РФ*) и отсрочка отбывания наказания больным наркоманией (*ст. 82.1 УК РФ*)

В соответствии с **ч. 1 ст. 82 УК РФ** осуждённым беременной женщиной, женщине, имеющей ребёнка в возрасте до 14 лет, мужчине, имеющему ребёнка в возрасте до 14 лет и являющемуся единственным родителем суд может отсрочить реальное отбывание наказания до достижения ребёнком четырнадцатилетнего возраста.

Условия отсрочки от отбывания наказания (*ч. 1 ст. 82 УК РФ*):

– *Наличие у осуждённой беременности или ребёнка в возрасте до 14 лет либо наличие у мужчины, являющегося единственным родителем, ребёнка в возрасте до 14 лет.*

– *Лицо не должно быть осуждено к лишению свободы за преступления, предусмотренные ч. 1 ст. 82 УК РФ:*

– *преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста (в т. ч. при осуждении к ограничению свободы);*

– *тяжкие и особо тяжкие преступления против личности¹, при условии, что лицо было осуждено за их совершение к лишению свободы на срок свыше 5 лет;*

– *преступления, предусмотренные ст. 205, 205.1, 205.2, 205.3, 205.4, 205.5, ч. 3 и 4 ст. 206, ч. 4 ст. 211 и ст. 361 УК РФ;*

– *преступления, сопряжённые с осуществлением террористической деятельности преступления, предусмотренные ст. 277, 278, 279 и 360 УК РФ.*

Решая вопрос об отсрочке отбывания наказания судам надлежит учитывать мнение администрации учреждения, исполняющего наказание, об отсрочке отбывания наказания указанному осуждённому, его характеристику, сведения о согласии родственников принять осуждённого с ребёнком, предоставить им жильё и необходимые условия для проживания либо сведения о наличии у него жилья и необходимых условий для проживания с ребёнком, справку о наличии ребёнка (либо медицинское заключение о беременности – для осуждённой женщины), а также другие данные, содержащиеся в личном деле осуждённого. При этом надлежит учитывать условия жизни осуждённого на свободе, его поведение в период отбывания наказания, совокупность других данных, характеризующих его до и после совершения преступления (**п. 25 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.04.2009 N 8 «О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания»**).

В случае, если осуждённый, которому была предоставлена отсрочка отбывания наказания, отказался от ребёнка или продолжает уклоняться от обязанностей по

¹ В эту категорию также включаются случаи, когда личность является дополнительным или факультативным объектом преступления.

воспитанию ребёнка после предупреждения, объявленного органом, осуществляющим контроль за поведением осуждённого, в отношении которого отбывание наказания отсрочено, суд может по представлению этого органа отменить отсрочку отбывания наказания и направить осуждённого для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда (**ч. 2 ст. 82 УК РФ**).

Осуждённого следует считать **уклоняющимся от воспитания ребёнка**, если он оставил его в родильном доме или передал в детский дом либо ведёт антиобщественный образ жизни и не занимается воспитанием ребёнка и уходом за ним, без уважительной причины оставил ребёнка родственникам или иным лицам, скрывается либо совершает иные действия (бездействие), свидетельствующие об уклонении от воспитания ребёнка (**п. 26 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 21.04.2009 N 8 «О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания»**).

По достижении ребёнком четырнадцатилетнего возраста суд освобождает осуждённого от отбывания наказания или оставшейся части наказания со снятием судимости либо заменяет оставшуюся часть наказания более мягким видом наказания (**ч. 3 ст. 82 УК РФ**).

Если до достижения ребёнком четырнадцатилетнего возраста истёк срок, равный сроку наказания, отбывание которого было отсрочено, и орган, осуществляющий контроль за поведением осуждённого, в отношении которого отбывание наказания отсрочено, пришёл к выводу о соблюдении осуждённым условий отсрочки и его исправлении, суд по представлению этого органа может принять решение о сокращении срока отсрочки отбывания наказания и об освобождении осуждённого от отбывания наказания или оставшейся части наказания со снятием судимости (**ч. 4 ст. 82 УК РФ**).

Если в период отсрочки отбывания наказания осуждённый совершает новое преступление, суд назначает ему наказание по правилам, предусмотренным **ст. 70 УК РФ** (**ч. 5 ст. 82 УК РФ**).

Отсрочка от отбывания наказания является **условным и факультативным** видом освобождения от наказания.

В соответствии с **ч. 1 ст. 82.1 УК РФ** осуждённому, которому впервые назначено наказание в виде лишения свободы за совершение преступления, предусмотренного **ч. 1 ст. 228, ч. 1 ст. 231 и ст. 233 УК РФ**, признанному больным наркоманией и изъявившему желание добровольно пройти курс лечения от наркомании, а также медицинскую реабилитацию, социальную реабилитацию, суд может отсрочить отбывание наказания в виде лишения свободы до окончания лечения и медицинской реабилитации, социальной реабилитации, но не более чем на 5 лет.

Условия отсрочки от отбывания наказания больным наркоманией (ч. 1 ст. 82.1 УК РФ):

- *Осуждённому должно быть впервые назначено лишение свободы за преступления, предусмотренные ч. 1 ст. 228, ч. 1 ст. 231 или ст. 233 УК РФ.*
- *Лицо должно быть признано больным наркоманией.*
- *Лицо должно изъявить желание добровольно пройти курс лечения от наркомании, а также медицинскую реабилитацию, социальную реабилитацию.*

В случае, если осуждённый, признанный больным наркоманией, отбывание наказания которому отсрочено, *отказался от прохождения курса лечения от наркомании, а также медицинской реабилитации либо социальной реабилитации или уклоняется от лечения после предупреждения*, объявленного органом, осуществляющим контроль за поведением осуждённого, суд по представлению этого органа *отменяет отсрочку отбывания наказания* и направляет осуждённого для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда (**ч. 2 ст. 82.1 УК РФ**).

После прохождения курса лечения от наркомании, медицинской реабилитации, социальной реабилитации и при наличии *объективно подтверждённой ремиссии*, длительность которой после окончания лечения, медицинской реабилитации, социальной реабилитации составляет *не менее 2 лет*, суд *освобождает осуждённого, признанного больным наркоманией, от отбывания наказания или оставшейся части наказания* (**ч. 3 ст. 82.1 УК РФ**).

В случае установления судом факта совершения осуждённым, признанным больным наркоманией, отбывание наказания которому отсрочено, *преступления, не указанного в ч. 1 ст. 82.1 УК РФ*, суд по представлению органа, осуществляющего контроль за поведением осуждённого, *отменяет отсрочку отбывания наказания, назначает наказание по правилам, предусмотренным ч. 5 ст. 69 УК РФ*, и направляет осуждённого для отбывания наказания в место, назначенное в соответствии с приговором суда (**ч. 4 ст. 82.1 УК РФ**).

В случае, если *в период отсрочки отбывания наказания осуждённый, признанный больным наркоманией, совершил новое преступление*, суд *отменяет отсрочку отбывания наказания, назначает ему наказание по правилам, предусмотренным ст. 70 УК РФ*, и направляет осуждённого в место, назначенное в соответствии с приговором суда (**ч. 5 ст. 82.1 УК РФ**).

Отсрочка от отбывания наказания больным наркоманией, равно как и отсрочка от отбывания наказания, является *условным и факультативным* видом освобождения от наказания.

§ 6. Освобождение от наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда (ст. 83 УК РФ)

Срок давности обвинительного приговора суда – срок, исчисляемый со дня вступления обвинительного приговора в законную силу¹, по истечении которого его приведение в исполнение исключается.

В соответствии с **ч. 1 ст. 83 УК РФ** лицо освобождается от отбывания наказания, если обвинительный приговор суда не был приведён в исполнение в указанные в ней сроки.

Сроки давности обвинительного приговора суда (ч. 1 ст. 83 УК РФ):

- для преступлений небольшой тяжести – **2 года**;
- для преступлений средней тяжести – **6 лет**;
- для тяжких преступлений – **10 лет**;
- для особо тяжких преступлений – **15 лет**.

Сроки давности при освобождении *несовершеннолетних* от отбывания наказания *сокращаются наполовину* (**ст. 94 УК РФ**).

Течение сроков давности обвинительного приговора суда *приостанавливается*, если осуждённый *уклоняется от отбывания наказания*. В этом случае течение сроков давности *возобновляется с момента задержания осуждённого или явки его с повинной*. Сроки давности, истекшие к моменту уклонения осуждённого от отбывания наказания, подлежат *зачёту* (**ч. 2 ст. 83 УК РФ**). Течение сроков давности обвинительного приговора суда также *приостанавливается* в случае, если осуждённому *предоставлена отсрочка отбывания наказания*. В этом случае течение сроков давности *возобновляется с момента окончания срока отсрочки отбывания наказания*, за исключением случаев, предусмотренных **ч. 3 и 4 ст. 82** и **ч. 3 ст. 82.1 УК РФ**, либо *с момента отмены отсрочки отбывания наказания* (**ч. 2.1 ст. 83 УК РФ**).

Вопрос о применении сроков давности к лицу, осуждённому к *смертной казни* или *пожизненному лишению свободы*, решается судом. Если суд не сочтёт возможным применить сроки давности, эти виды наказаний заменяются *лишением свободы на определённый срок* (**ч. 3 ст. 83 УК РФ**).

К лицам, совершившим преступления, предусмотренные **ст. 205, 205.1, 205.3, 205.4, 205.5, ч. 3 и 4 ст. 206, ч. 4 ст. 211, ст. 353, 356, 357, 358 и 361 УК РФ**, а равно совершившим сопряжённые с осуществлением террористической деятельности преступления, предусмотренные **ст. 277, 278, 279 и 360 УК РФ**, сроки давности не применяются (**ч. 4 ст. 83 УК РФ**).

Освобождение от наказания в связи с истечением срока давности обвинительного приговора является *безусловным и обязательным* видом освобождения от уголовной

¹ О моменте вступления приговора в законную силу см. на С. 75.

ответственности (за исключением случая, предусмотренного **ч. 3 ст. 83 УК РФ**, при котором освобождение от уголовной ответственности является безусловным и *фактативным*).

Тема 15. Амнистия. Помилование. Судимость

Гл. 13 УК РФ

Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 04.03.1929 «Об условиях применения давности и амнистии к делящимся и продолжаемым преступлениям»

Указ Президента РФ от 28.12.2001 N 1500 «О комиссиях по вопросам помилования на территориях субъектов РФ»

ФЗ «Об административном надзоре за лицами, освобождёнными из мест лишения свободы» от 06.04.2011 N 64-ФЗ

§ 1. Амнистия

Амнистия – внесудебный акт, освобождающий лиц, совершивших преступления, от уголовной ответственности и (или) от наказания, издаваемый Государственной Думой Федерального Собрания РФ.

В соответствии с *п. «ж» ч. 1 ст. 103 Конституции РФ* и *ч. 1 ст. 84 УК РФ* амнистия объявляется Государственной Думой Федерального Собрания РФ в отношении индивидуально не определённого круга лиц.

Решение об амнистии издаётся в форме *постановления Государственной Думы Федерального Собрания РФ*.

Признаки амнистии:

– *Распространение на неопределённый круг лиц и неопределённое количество дел независимо от того, на какой процессуальной стадии они находятся.*

– *Инициативе по изданию амнистии должна исходить от государственного органа.*

– *Общеобязательный характер как для правоприменительных органов, так и для лиц, которые под неё попадают (за исключением лиц, не признающих себя виновными в совершении преступления, в отношении которых отсутствует обвинительный приговор, вступивший в законную силу, либо сроки обжалования которого не истекли).*

– *Действие в течение времени, ограниченного самим актом амнистии.*

– *Создание лишь нормативного основания для освобождения лица, путём определения категорий лиц, попадающих под амнистию, и порядок и условия её применения. Юридическим основанием освобождения от уголовной ответственности или от наказания служит правоприменительный акт (постановление об отказе в возбуждении уголовного дела, постановление о прекращении уголовного дела, определение суда о прекращении уголовного дела, обвинительный приговор суда с освобождением от наказания и т. д.).*

Варианты содержания акта амнистии (ч. 2 ст. 84 УК РФ):

- освобождение от уголовной ответственности;
- освобождение от наказания;
- сокращение наказания или его замена более мягким видом наказания;
- освобождение от дополнительного вида наказания;
- снятие судимости с лиц, отбывших наказание.

Виды амнистии:

– *Общая* – распространяется на всех лиц, совершивших определённое преступление.

– *Специальная* – распространяется только на лиц определённой категории (например, женщин, несовершеннолетних, участников определённых событий и т. д.).

По общему правилу амнистия распространяется на *преступления, которые были окончены до вступления в законную силу акта амнистии*. Поэтому амнистия применяется к *продолжаемым преступлениям* в случае, если деяние полностью закончилось до издания амнистии, и не применяется в случае, если хотя бы одно из преступных действий, образующих продолжаемое деяние было совершено после издания амнистии (*п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда СССР от 04.03.1929 «Об условиях применения давности и амнистии к длящимся и продолжаемым преступлениям»*).

§ 2. Помилование

Помилование – внесудебный акт, освобождающий лиц, совершивших преступления, от наказания, издаваемый Президентом РФ.

В соответствии с *п. «в» ст. 89 Конституции РФ* и *ч. 1 ст. 85 УК РФ* помилование осуществляется Президентом РФ в отношении индивидуально определённого лица.

В некоторых учебных изданиях помилование относят к видам *освобождения от уголовной ответственности*, но с этим согласиться нельзя, поскольку содержание *ч. 2 ст. 85 УК РФ* ясно даёт понять, что оно является *видом освобождения от наказания*.

Признаки помилования:

– *Распространение на индивидуально определённое лицо, отбывающее наказание по приговору суда*. При этом возможно издание указа Президента РФ о помиловании в отношении нескольких лиц, каждое из которых должно быть индивидуально определено.

– Создание юридического основания освобождения осуждённого от наказания.

– Издание как на основании ходатайства о помиловании, исходящего от осуждённого или лица, отбывшего назначенное судом наказание и имеющего неснятую судимость, так и при отсутствии такового¹.

– Единичный, разовый характер.

– Учёт поведения осуждённого при отбывании наказания при принятии решения.

Варианты содержания акта помилования (ч. 2 ст. 85 УК РФ):

– освобождение от дальнейшего отбывания наказания;

– сокращение наказания или его замена более мягким видом наказания;

– снятие судимости с лица, отбывшего наказание.

Решение о помиловании издаётся в форме указа Президента РФ.

В соответствии со **ст. 176 УИК РФ** осуждённый вправе обратиться к Президенту РФ с ходатайством о помиловании, которое подаётся через администрацию учреждения или органа, исполняющего наказание.

Помилование по ходатайствам осуждённых осуществляется в соответствии с **Положением о порядке рассмотрения ходатайств о помиловании в РФ**, утверждённым **Указом Президента РФ от 28.12.2001 N 1500**.

Лица в отношении которых в РФ применяется помилование (п. 2 Положения о порядке рассмотрения ходатайств о помиловании РФ):

– в отношении лиц, осуждённых судами в РФ к наказаниям, предусмотренным уголовным законом, и отбывающих наказание на территории РФ;

– в отношении лиц, осуждённых судами иностранного государства, отбывающих наказание на территории РФ в соответствии с международными договорами РФ;

– в отношении лиц, отбывших назначенное судами наказание и имеющих неснятую судимость.

Лица в отношении которых в РФ, как правило, не применяется помилование² (п. 2 Положения о порядке рассмотрения ходатайств о помиловании РФ):

– лица, совершившие умышленное преступление в период назначенного судами испытательного срока условного осуждения;

¹ Бытует мнение о том, что помилование может осуществляться лишь по ходатайству осуждённого, но это не так. Ни Конституцией РФ, ни федеральными законами такого ограничения не установлено – прим. составителя.

² В законе каких-либо ограничений по кругу лиц, подлежащих помилованию, не содержится, возможно, именно поэтому в п. 2 Положения о порядке рассмотрения ходатайств о помиловании содержится оговорка «как правило».

- лица, злостно нарушающие установленный порядок отбывания наказания;
- лица, ранее освобождавшиеся от отбывания наказания условно-досрочно;
- лица, ранее освобождавшиеся от отбывания наказания по амнистии;
- лица, ранее освобождавшиеся от отбывания наказания актом помилования;
- лица, которым ранее производилась замена назначенного судами наказания более мягким наказанием.

Обстоятельства, учитываемые при рассмотрении ходатайства о помиловании (п. 12 Положения о рассмотрении ходатайств о помиловании в РФ):

- характер и степень общественной опасности совершенного преступления;
- поведение осуждённого во время отбывания или исполнения наказания; в) срок отбытого (исполненного) наказания;
- совершение осуждённым преступления в период назначенного судом испытательного срока условного осуждения;
- применение ранее в отношении осуждённого акта амнистии, помилования или условно-досрочного освобождения от наказания;
- возмещение материального ущерба, причинённого преступлением;
- данные о личности осуждённого: состояние здоровья, количество судимостей, семейное положение, возраст;
- другие обстоятельства, если комиссия по вопросам помилования на территории субъекта РФ сочтёт их существенными для рассмотрения ходатайства.

Порядок рассмотрения ходатайства о помиловании (Положение о порядке рассмотрения ходатайств о помиловании в РФ):

1. Осуждённый обращается с ходатайством о помиловании к Президенту РФ в письменной форме (п. 3). Ходатайство о помиловании в виде снятия судимости направляется заявителем самостоятельно в комиссию по вопросам помилования на территории субъекта РФ по месту жительства заявителя (п. 6).

2. Ходатайство о помиловании регистрируется администрацией учреждения или органа, исполняющего наказание, или администрацией следственного изолятора (п. 4) и направляется им в территориальный орган ФСИН (п. 5). Отказ в направлении ходатайства о помиловании не допускается (п. 6).

3. Территориальный орган уголовно-исполнительной системы представляет его в комиссию по вопросам помилования на территории субъекта РФ, а также информирует о ходатайстве ФСИН (п. 7).

4. Комиссия представляет заключение о целесообразности применения акта помилования в отношении осуждённого высшему должностному лицу субъекта РФ (п. 8).

5. Высшее должностное лицо субъекта РФ вносит Президенту РФ представление о целесообразности применения акта помилования в отношении осуждённого или лица, отбывшего назначенное судом наказание и имеющего неснятую судимость (п. 9).

6. Список лиц, рекомендованных высшим должностным лицом субъекта РФ к помилованию, подлежит опубликованию в СМИ соответствующего субъекта РФ (п. 10).

7. Указ Президента РФ о помиловании направляется высшему должностному лицу субъекта РФ, в МВД РФ, территориальный орган уголовно-исполнительной системы, администрацию учреждения (п. 14).

8. Об отклонении Президентом РФ ходатайства о помиловании осуждённый уведомляется письменно высшим должностным лицом субъекта РФ либо по его поручению председателем Комиссии по вопросам помилования на территории субъекта РФ (п. 15).

9. В случае отклонения Президентом РФ ходатайства о помиловании повторное рассмотрение обращения осуждённого допускается не ранее чем через год, за исключением случаев возникновения новых обстоятельств, имеющих существенное значение для применения акта помилования (п. 16).

§ 3. Судимость

Судимость – особое правовое положение лица, возникающее в результате осуждения его судом к определённой мере наказания за совершённое им преступление.

Судимость является составной частью уголовной ответственности, поэтому, пока у лица имеется судимость, уголовная ответственность в отношении него не может считаться полностью реализованной, а с момента погашения или снятия судимости прекращается и уголовная ответственность.

Особое правовое положение судимого лица выражается в возможности наступления для него определённых последствий *общеправового* и *уголовно-правового* характера.

Общеправовые последствия наличия у лица судимости:

- лишение активного и пассивного избирательного права;
- лишение права обучаться в некоторых учебных заведениях (например, системы МВД и др. ведомственных вузах);
- лишение права работать в некоторых учреждениях и организациях (как правило – «режимных»);
- ограничение воинской обязанности (отбывающие наказания призыву не подлежат, отбывшие наказание проходят службу лишь в некоторых частях и родах войск);
- лишение права приобретать и хранить ряд вещей (например, оружие);

- ограничения в выездах за границу;
- ограничения в выборе места жительства и свободе передвижения по территории РФ;
- возможность установления над лицом административного надзора.

Административный надзор – осуществляемое органами внутренних дел наблюдение за соблюдением лицом, освобождённым из мест лишения свободы, установленных судом в соответствии с законом временных ограничений его прав и свобод, а также за выполнением им обязанностей, предусмотренных законом (*ст. 1 ФЗ «Об административном надзоре за лицами, освобождёнными из мест лишения свободы» от 06.04.2011 N 64-ФЗ*).

Административный надзор устанавливается судом в отношении совершеннолетнего лица, освобождаемого или освобождённого из мест лишения свободы и имеющего непогашенную либо неснятую судимость, за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления, преступления при рецидиве преступлений или умышленного преступления в отношении несовершеннолетнего при наличии предусмотренных законом оснований (*ч. 1 ст. 3 ФЗ «Об административном надзоре за лицами, освобождёнными из мест лишения свободы» от 06.04.2011 N 64-ФЗ*).

Основания установления административного надзора (ч. 3 ст. 3 ФЗ «Об административном надзоре за лицами, освобождёнными из мест лишения свободы» от 06.04.2011 N 64-ФЗ):

- признание лица в период отбывания наказания в местах лишения свободы злостным нарушителем установленного порядка отбывания наказания;
- совершение лицом, отбывшим уголовное наказание в виде лишения свободы и имеющим непогашенную либо неснятую судимость, в течение одного года двух и более административных правонарушений против порядка управления и (или) административных правонарушений, посягающих на общественный порядок и общественную безопасность и (или) на здоровье населения и общественную нравственность.

Лица, в отношении которых административный надзор устанавливается вне зависимости от наличия оснований (ч. 2 и 2.1 ст. 3 ФЗ «Об административном надзоре за лицами, освобождёнными из мест лишения свободы» от 06.04.2011 N 64-ФЗ):

- лица, освобождаемые или освобождённые из мест лишения свободы и имеющие непогашенную либо неснятую судимость за совершение преступления против половой неприкосновенности и половой свободы несовершеннолетнего (в т. ч. лица, в возрасте старше 18 лет совершившего преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, и страдающего расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости);

– лица, освобождаемые или освобождённые из мест лишения свободы и имеющие непогашенную либо неснятую судимость за совершение преступления при опасном или особо опасном рецидиве преступлений.

Административные ограничения, устанавливаемые при административном надзоре (ч. 1 ст. 4 ФЗ «Об административном надзоре за лицами, освобождёнными из мест лишения свободы» от 06.04.2011 N 64-ФЗ):

- запрещение пребывания в определённых местах;
- запрещение посещения мест проведения массовых и иных мероприятий и участия в указанных мероприятиях;
- запрещение пребывания вне жилого или иного помещения, являющегося местом жительства либо пребывания поднадзорного лица, в определённое время суток;
- запрещение выезда за установленные судом пределы территории;
- обязательная явка от одного до 4 раз в месяц в орган внутренних дел по месту жительства или пребывания для регистрации.

Уголовно-правовые последствия наличия у лица судимости:

- учёт судимости при признании простого, опасного или особо опасного рецидива (**ст. 18 УК РФ**);
- учёт при выборе режима отбывания наказания в виде лишения свободы (**ст. 58 УК РФ**);
- исключение возможности применения некоторых видов освобождения от уголовной ответственности (**ч. 1 ст. 75, ст. 76, ст. 80.1 УК РФ**);
- учёт наличия у лица судимости за определённые преступления в качестве признака специального субъекта в случаях, предусмотренных статьями Особенной части УК РФ (**ч. 5 ст. 131, ч. 5 ст. 132, ч. 6 ст. 134, ч. 5 ст. 135, ч. 2 ст. 204.2, ст. 264.1 и ч. 2 ст. 291.2 УК РФ**).

В соответствии с **ч. 1 ст. 86 УК РФ** лицо, осуждённое за совершение преступления, считается судимым со дня вступления обвинительного приговора суда в законную силу до момента погашения или снятия судимости.

Лицо, освобождённое от наказания, считается несудимым (**ч. 2 ст. 86 УК РФ**).

Сроки погашения судимости (ч. 3 ст. 86 УК РФ):

- в отношении лиц, условно осуждённых – **по истечении испытательного срока**;
- в отношении лиц, осуждённых к более мягким видам наказаний, чем лишение свободы – **1 год** после отбытия или исполнения наказания;
- в отношении лиц, осуждённых к лишению свободы за преступления небольшой или средней тяжести – **3 года** после отбытия наказания;

- в отношении лиц, осуждённых к лишению свободы за тяжкие преступления – **8 лет** после отбытия наказания;
- в отношении лиц, осуждённых за особо тяжкие преступления – **10 лет** после отбытия наказания.

Сроки погашения судимости для несовершеннолетних (ст. 95 УК РФ):

- в отношении лиц, осуждённых к более мягким видам наказаний, чем лишение свободы – **6 месяцев** после отбытия или исполнения наказания;
- в отношении лиц, осуждённых к лишению свободы за преступления небольшой или средней тяжести – **1 год** после отбытия наказания;
- в отношении лиц, осуждённых за тяжкие или особо тяжкие преступления – **3 года** после отбытия наказания.

При осуждении лица *по совокупности преступлений* или *по совокупности приговоров* судимость погашается за *каждое преступление, входящее в совокупность отдельно*.

Если осуждённый в установленном законом порядке был *досрочно освобождён от отбывания наказания* или *неотбытая часть наказания была заменена более мягким видом наказания*, то срок погашения судимости исчисляется *исходя из фактически отбытого срока наказания с момента освобождения от отбывания основного и дополнительного видов наказаний (ч. 4 ст. 86 УК РФ)*.

Если осуждённый после отбытия наказания *вёл себя безупречно*, а также *возместил вред, причинённый преступлением*, то *по его ходатайству суд может снять с него судимость до истечения срока погашения судимости (ч. 5 ст. 86 УК РФ)*.

Погашение или снятие судимости аннулирует все правовые последствия, предусмотренные УК РФ, связанные с судимостью (ч. 6 ст. 86 УК РФ).

Тема 16. Уголовная ответственность несовершеннолетних

Гл. 14 УК РФ

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 N 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних»

§ 1. Особенности наказания, освобождения от уголовной ответственности и от наказания несовершеннолетних

Несовершеннолетний – лицо, которому ко времени совершения преступления исполнилось 14, но не исполнилось 18 лет¹ (**ч. 1 ст. 87 УК РФ**).

В соответствии с **ч. 1 ст. 20 УК РФ**, по общему правилу, уголовной ответственности подлежит лицо, достигшее ко времени совершения преступления 16 лет. С 14 лет уголовная ответственность наступает за преступления, предусмотренные **ч. 2 ст. 20 УК РФ** (перечень исчерпывающий).

Преступления, за совершение которых лица, достигшие четырнадцатилетнего возраста, подлежат уголовной ответственности (ч. 2 ст. 20 УК РФ):

- убийство (**ст. 105 УК РФ**);
- умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (**ст. 111 УК РФ**);
- умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью (**ст. 112 УК РФ**);
- похищение человека (**ст. 126 УК РФ**);
- изнасилование (**ст. 131 УК РФ**);
- насильственные действия сексуального характера (**ст. 132 УК РФ**);
- кража (**ст. 158 УК РФ**);
- грабёж (**ст. 161 УК РФ**);
- разбой (**ст. 162 УК РФ**);
- вымогательство (**ст. 163 УК РФ**);
- неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (**ст. 166 УК РФ**);
- умышленные уничтожение или повреждение имущества при отягчающих обстоятельствах (**ч. 2 ст. 167 УК РФ**);
- террористический акт (**ст. 205 УК РФ**);
- прохождение обучения в целях осуществления террористической деятельности (**ст. 205.3 УК РФ**);
- участие в террористическом сообществе (**ч. 2 ст. 205.4 УК РФ**);
- участие в деятельности террористической организации (**ч. 2 ст. 205.5 УК РФ**);

¹ Об определении возраста несовершеннолетнего см. на С. 36.

- несообщение о преступлении (ст. 205.6 УК РФ);
- захват заложника (ст. 206 УК РФ);
- заведомо ложное сообщение об акте терроризма (ст. 207 УК РФ);
- участие в незаконном вооружённом формировании (ч. 2 ст. 208 УК РФ);
- угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава (ст. 211 УК РФ);
- участие в массовых беспорядках (ч. 2 ст. 212 УК РФ);
- хулиганство при отягчающих обстоятельствах (ч. 2 и 3 ст. 213 УК РФ);
- вандализм (ст. 214 УК РФ);
- незаконные приобретение, передачу, сбыт, хранение, перевозку или ношение взрывчатых веществ или взрывных устройств (ст. 222.1 УК РФ);
- незаконное изготовление взрывчатых веществ или взрывных устройств (ст. 223.1 УК РФ);
- хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 226 УК РФ);
- хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (ст. 229 УК РФ);
- приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения (ст. 267 УК РФ);
- посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля (ст. 277 УК РФ);
- нападение на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой (ст. 360 УК РФ);
- акт международного терроризма (ст. 361 УК РФ).

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

В исключительных случаях с учётом характера совершенного деяния и личности суд может применить положения гл. 14 УК РФ к лицам, совершившим преступления в возрасте от 18 до 20 лет, кроме помещения их в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа либо воспитательную колонию (ст. 96 УК РФ).

Система наказаний для несовершеннолетних (ч. 1 ст. 88 УК РФ):

1. Штраф. Размер – от 1 000 до 50 000 рублей или в размере заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего осуждённого за период от 2 недель до 6 месяцев. Штраф назначается как при наличии у несовершеннолетнего осуждённого самостоятельного заработка или имущества, на которое может

быть обращено взыскание, так и при отсутствии таковых. Штраф, назначенный несовершеннолетнему осуждённому, по решению суда может взыскиваться с его родителей или иных законных представителей с их согласия (**ч. 2 ст. 88 УК РФ**).

2. Лишение права заниматься определённой деятельностью. Лишение права занимать определённые должности несовершеннолетним не назначается.

3. Обязательные работы. Размер – **от 40 до 160 часов**, продолжительность – **2** (до 15 лет) либо **3** (до 16 лет) **часа в день**. Обязательные работы для несовершеннолетнего заключаются в выполнении работ, посильных для него, и исполняются им в свободное от учёбы или основной работы время (**ч. 3 ст. 88 УК РФ**).

4. Исправительные работы. Размер – **до 1 года** (**ч. 4 ст. 88 УК РФ**). Исправительные работы могут быть применены лишь к той категории несовершеннолетних осуждённых, исправление которых возможно с помощью общественно полезного труда без изоляции от общества. При этом следует учитывать, как назначенное наказание может повлиять на учёбу несовершеннолетнего, его поведение в быту и семье. Назначение наказания в виде исправительных работ в соответствии с **ч. 4 ст. 88 УК РФ** возможно и в отношении несовершеннолетнего, проходящего обучение в общеобразовательных учреждениях, учреждениях начального профессионального, среднего профессионального, высшего профессионального образования, кроме тех случаев, когда его исполнение может реально препятствовать продолжению обучения, например при очной форме обучения. По общему правилу исправительные работы могут быть назначены несовершеннолетнему, достигшему возраста 16 лет, на срок от 2 месяцев до 1 года, а в случаях, предусмотренных **ч. 2 и 3 ст. 63 ТК РФ**, и несовершеннолетнему, достигшему возраста 15 и 14 лет соответственно. При назначении несовершеннолетнему наказания в виде исправительных работ, суду надлежит обсудить возможность его исправления без реального отбывания этого наказания (**п. 23 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 N 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних»**).

5. Ограничение свободы. Размер – **от 2 месяцев до 2 лет**. Назначается только в качестве основного вида наказания (**ч. 5 ст. 88 УК РФ**).

6. Лишение свободы на определённый срок. Размер: для лиц до 16 лет (кроме совершивших особо тяжкие преступления) – **до 6 лет**, для остальных (и лиц до 16, совершивших особо тяжкие преступления) – **до 10 лет**. Отбывается лишение свободы в воспитательных колониях. Наказание в виде лишения свободы не может быть назначено несовершеннолетнему осуждённому, совершившему преступление небольшой тяжести (лицу до 16 – небольшой или средней тяжести) впервые¹ (**ч. 6 ст. 88 УК РФ**).

Наказание несовершеннолетнему в виде лишения свободы суд вправе назначить только в случае признания невозможности его исправления без изоляции от

¹ О лицах, которые признаются совершившими преступление впервые, см. на С. 135.

общества, с приведением мотивов принятого решения. Если несовершеннолетнему не может быть назначено наказание в виде лишения свободы, а санкция статьи Особенной части УК РФ, по которой он осуждён, не предусматривает иного вида наказания, подлежит назначению другой, более мягкий вид наказания с учётом положений *ст. 88 УК РФ*. В этом случае ссылки на *ст. 64 УК РФ* не требуется (*п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 N 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних»*).

При назначении несовершеннолетнему осуждённому наказания в виде лишения свободы за совершение *тяжкого либо особо тяжкого преступления низший предел наказания*, предусмотренный соответствующей статьёй Особенной части УК РФ, *сокращается наполовину* (*ч. 6.1 ст. 88 УК РФ*). Это относится *исключительно к наказанию в виде лишения свободы и на иные виды наказания*, в том числе на обязательные работы и на исправительные работы, *не распространяются* (*п. 28 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 N 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних»*).

На лиц, осуждённых к наказаниям в виде *исправительных работ* и *обязательных работ*, распространяются нормы *ТК РФ* об особенностях регулирования труда работников в возрасте до 18 лет. Положения *ч. 3 ст. 49, ч. 4 ст. 50 и ч. 5 ст. 53 УК РФ* о замене наказания в виде обязательных работ, исправительных работ, ограничения свободы в случае злостного уклонения от их отбывания наказанием в виде лишения свободы следует применять к несовершеннолетним осуждённым с учётом их личности, а также причин злостного уклонения от отбывания наказания при признании невозможным их исправления без изоляции от общества и с приведением мотивов принятого решения. При этом положения указанных норм неприменимы к тем категориям несовершеннолетних осуждённых, которым в соответствии с *ч. 6 ст. 88 УК РФ* не может быть назначено наказание в виде лишения свободы (*п. 24 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 N 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних»*).

В случае, если *несовершеннолетний осуждённый, которому назначено условное осуждение*, совершил в течение испытательного срока новое преступление, не являющееся особо тяжким, суд с учётом обстоятельств дела и личности виновного может повторно принять решение об условном осуждении, установив новый испытательный срок и возложив на условно осуждённого исполнение определённых обязанностей, предусмотренных *ч. 5 ст. 73 УК РФ* (*ч. 6.2 ст. 88 УК РФ*).

При назначении наказания несовершеннолетнему кроме обстоятельств, предусмотренных *ст. 60 УК РФ*, учитываются условия его жизни и воспитания, уровень

психического развития, иные особенности личности, а также влияние на него старших по возрасту лиц (ч. 1 ст. 89 УК РФ). Несовершеннолетний возраст как смягчающее обстоятельство учитывается в совокупности с другими смягчающими и отягчающими обстоятельствами (ч. 2 ст. 89 УК РФ).

При решении судом вопроса об уголовной ответственности несовершеннолетних и назначении им наказания в каждом случае подлежит обсуждению вопрос о возможности применения к несовершеннолетнему положений ст. 75 – 78 УК РФ (в том числе о примирении с потерпевшим по делам небольшой и средней тяжести) и ст. 24 – 28 УПК РФ об освобождении от уголовной ответственности (п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 N 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних»).

Особым видом освобождения от уголовной ответственности для несовершеннолетних является применение принудительных мер воспитательного воздействия (ст. 90 УК РФ).

В соответствии со ст. 93 УК РФ условно-досрочное освобождение от отбывания наказания может быть применено к лицам, совершившим преступление в несовершеннолетнем возрасте, осуждённым к лишению свободы, после фактического отбытия ими определённый в ней сроков.

Сроки наказания, которые должны быть отбыты несовершеннолетним осуждённым для условно-досрочного освобождения от отбытия наказания (ст. 93 УК РФ):

- не менее $\frac{1}{3}$ срока наказания, назначенного за преступление небольшой или средней тяжести либо за тяжкое преступление;
- не менее $\frac{2}{3}$ срока наказания, назначенного за особо тяжкое преступление.

При применении условно-досрочного освобождения к несовершеннолетним, осуждённым к лишению свободы, необходимо выяснять наличие для этого фактических оснований, определённых в общих нормах – в ст. 79 УК РФ и ст. 175 УИК РФ. В отношении иных видов наказаний к несовершеннолетним осуждённым могут быть применены общие положения ст. 80 УК РФ о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания с учётом определённых в ст. 88 УК РФ видов наказаний, назначаемых несовершеннолетним.

Виды освобождения от наказания несовершеннолетних в связи с применением мер воспитательного воздействия (ст. 92 УК РФ):

1. По ч. 1 ст. 92 УК РФ. Несовершеннолетний, осуждённый за совершение преступления небольшой или средней тяжести, может быть освобождён судом от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия, предусмотренных ч. 2 ст. 90 УК РФ.

2. По ч. 2 ст. 92 УК РФ. *Несовершеннолетний, осуждённый к лишению свободы за совершение преступления средней тяжести, а также тяжкого преступления, может быть освобождён судом от наказания и помещён в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа. Помещение в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа применяется как принудительная мера воспитательного воздействия в целях исправления несовершеннолетнего, нуждающегося в особых условиях воспитания, обучения и требующего специального педагогического подхода. Несовершеннолетний может быть помещён в указанное учреждение до достижения им возраста 18 лет, но не более чем на 3 года.*

Сроки давности привлечения к уголовной ответственности (**ст. 78 УК РФ**) и обвинительного приговора суда (**ст. 83 УК РФ**) при освобождении несовершеннолетних от уголовной ответственности или от отбывания наказания *сокращаются наполовину* (**ст. 94 УК РФ**).

Сроки погашения судимости для несовершеннолетних (ст. 95 УК РФ):

- в отношении лиц, осуждённых к более мягким видам наказаний, чем лишение свободы – **6 месяцев** после отбытия или исполнения наказания;
- в отношении лиц, осуждённых к лишению свободы за преступления небольшой или средней тяжести – **1 год** после отбытия наказания;
- в отношении лиц, осуждённых за тяжкие или особо тяжкие преступления – **3 года** после отбытия наказания.

§ 2. Принудительные меры воспитательного воздействия

Принудительные меры воспитательного воздействия – меры государственного принуждения, не связанные с наказанием, применяемые к несовершеннолетним, совершившим преступления небольшой или средней тяжести, а также тяжкие преступления.

Суды не должны назначать уголовное наказание несовершеннолетним, совершившим преступления небольшой или средней тяжести, если их исправление может быть достигнуто путём применения принудительных мер воспитательного воздействия, предусмотренных **ст. 90 УК РФ (п. 31 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 N 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних»)**.

В исключительных случаях с учётом характера совершенного деяния и личности суд может применить принудительные меры воспитательного воздействия к лицам, совершившим преступления в возрасте от 18 до 20 лет, кроме помещения их в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа либо воспитательную колонию (**ст. 96 УК РФ**).

Условия освобождения несовершеннолетнего от уголовной ответственности в связи с применением принудительных мер воспитательного воздействия (ч. 1 ст. 90 УК РФ):

- совершение преступления небольшой или средней тяжести;
- возможность достижения исправления путём применения принудительных мер воспитательного воздействия.

Виды принудительных мер воспитательного воздействия (ч. 2 ст. 90 УК РФ):

– **Предупреждение** – разъяснение несовершеннолетнему вреда, причинённого его деянием, и последствий повторного совершения преступлений, предусмотренных УК РФ (ч. 1 ст. 91 УК РФ).

– **Передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа** – возложение на родителей или лиц, их заменяющих, либо на специализированный государственный орган (комиссию по делам несовершеннолетних и защите их прав) обязанности по воспитательному воздействию на несовершеннолетнего и контролю за его поведением. Устанавливается продолжительностью **от 1 месяца до 2 лет** при совершении преступления небольшой тяжести и **от 6 месяцев до 3 лет** при совершении преступления средней тяжести (ч. 3 ст. 90 УК РФ).

Решая вопрос о передаче несовершеннолетнего под надзор родителей или лиц, их заменяющих, суд должен убедиться в том, что указанные лица имеют положительное влияние на него, правильно оценивают содеянное им, могут обеспечить его надлежащее поведение и повседневный контроль за ним. При этом должно быть получено согласие родителей или лиц, их заменяющих (п. 34 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 N 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних»).

– **Возложение обязанности загладить причинённый вред.** Устанавливается с учётом имущественного положения несовершеннолетнего и наличия у него соответствующих трудовых навыков (ч. 3 ст. 91 УК РФ).

– **Ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.** Могут предусматривать запрет посещения определённых мест, использования определённых форм досуга, в том числе связанных с управлением механическим транспортным средством, ограничение пребывания вне дома после определённого времени суток, выезда в другие местности без разрешения специализированного государственного органа. Несовершеннолетнему может быть предъявлено также требование **возвратиться в образовательную организацию** либо **трудоустроиться** с помощью специализированного государственного органа, а также **иные меры** (ч. 4 ст. 91 УК РФ). Устанавливается продолжи-

тельностью *от 1 месяца до 2 лет* при совершении преступления *небольшой тяжести* и *от 6 месяцев до 3 лет* при совершении преступления *средней тяжести* (*ч. 3 ст. 90 УК РФ*).

Несовершеннолетнему может быть назначено *одновременно несколько* принудительных мер воспитательного воздействия (*ч. 3 ст. 90 УК РФ*).

В случае *систематического неисполнения* несовершеннолетним принудительной меры воспитательного воздействия эта мера по представлению специализированного государственного органа *отменяется* и материалы направляются для привлечения несовершеннолетнего к уголовной ответственности (*ч. 4 ст. 90 УК РФ*).

Систематическое неисполнение несовершеннолетним принудительной меры воспитательного воздействия – неоднократные (более двух раз) нарушения в течение назначенного судом срока применения принудительной меры воспитательного воздействия (например, ограничения досуга, установления особых требований к его поведению), которые были зарегистрированы в установленном порядке специализированным органом, осуществляющим контроль за поведением подростка (*п. 32 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 N 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних»*).

Если несовершеннолетнему назначено одновременно несколько принудительных мер воспитательного воздействия и в течение определённого срока он допустил *единичные нарушения* (не более двух раз по каждой из них), такие нарушения *не могут быть признаны систематическими* (*п. 32 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 N 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних»*).

Несовершеннолетний, осуждённый за совершение преступления *небольшой* или *средней тяжести*, может быть освобождён судом от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия, предусмотренных *ч. 2 ст. 90 УК РФ* (*ч. 1 ст. 92 УК РФ*). В таком случае на основании *п. 3 ч. 5 ст. 302 УПК РФ* суд постановляет обвинительный приговор без назначения наказания (*п. 35 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 N 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних»*).

Несовершеннолетний, осуждённый к лишению свободы за совершение преступления *средней тяжести*, а также тяжкого преступления, может быть освобождён судом от наказания и помещён в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа. Помещение в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа применяется как *принудительная мера воспитательного воздействия* в целях исправления несовершеннолетнего, нуждающегося в особых условиях

воспитания, обучения и требующего специального педагогического подхода. Несовершеннолетний может быть помещён в указанное учреждение *до достижения им возраста 18 лет, но не более чем на 3 года (ч. 2 ст. 92 УК РФ)*.

Несовершеннолетние, совершившие преступления, предусмотренные *ч. 1 и 2 ст. 111, ч. 2 ст. 117, ч. 3 ст. 122, ч. 1 ст. 126, ч. 3 ст. 127, ч. 2 ст. 131, ч. 2 ст. 132, ч. 4 ст. 158, ч. 2 ст. 161, ч. 1 и 2 ст. 162, ч. 2 ст. 163, ч. 1 ст. 205.1, ст. 205.2, ч. 2 ст. 205.4, ч. 1 ст. 206, ч. 2 ст. 208, ч. 2 ст. 210, ч. 1 ст. 211, ч. 2 и 3 ст. 223, ч. 1 и 2 ст. 226, ч. 1 ст. 228.1, ч. 1 и 2 ст. 229 и ст. 360 УК РФ, освобождению от наказания в порядке, предусмотренном ч. 2 ст. 92 УК РФ, не подлежат (ч. 5 ст. 92 УК РФ)*.

Вопрос о направлении несовершеннолетнего осуждённого в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием может быть решён судом *лишь при наличии медицинского заключения о возможности его пребывания в таком учреждении (п. 36 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 N 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних»)*.

Определяемый срок действия принудительной меры воспитательного воздействия *не зависит от срока наказания, предусмотренного санкцией статьи УК РФ, по которой квалифицировано деяние несовершеннолетнего (п. 36 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 N 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних»)*.

Освобождение от наказания в виде лишения свободы, назначенного несовершеннолетнему за совершение преступления средней тяжести, а также тяжкого преступления, с помещением его в специализированное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа как принудительной мерой воспитательного воздействия *может быть осуществлено судом и позднее в порядке исполнения приговора (п. 16 ст. 397 УПК РФ)*.

Пребывание несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа *прекращается до истечения срока, установленного судом, если судом будет признано, что несовершеннолетний не нуждается более в применении данной меры, либо если у него выявлено заболевание, препятствующее его содержанию и обучению в указанном учреждении (ч. 3 ст. 92 УК РФ)*.

Суд вправе *восстановить* срок пребывания несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа, *пропущенный в результате уклонения его от пребывания в указанном учреждении, а также продлить срок пребывания несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа по истечении срока, установленного судом, в случае, если судом будет признано, что несовершеннолетний нуждается в дальнейшем применении дан-*

ной меры. При этом общий срок пребывания несовершеннолетнего в указанном учреждении не может превышать 3-х лет. В случае необходимости завершения освоения несовершеннолетним соответствующих образовательных программ или завершения профессионального обучения продление срока пребывания его в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа допускается только по ходатайству несовершеннолетнего (ч. 4 ст. 92 УК РФ).

Тема 17. Иные меры уголовно-правового характера

Гл. 15 УК РФ

Гл. 15.1 УК РФ

Закон РФ «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при её оказании» от 02.07.1992 N 3185-1

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 07.04.2011 N 6 «О практике применения судами принудительных мер медицинского характера»

§ 1. Принудительные меры медицинского характера

По общему правилу психиатрическая помощь по оказанию гражданам осуществляется на *добровольной основе* в соответствии с законом. Принудительные меры медицинского характера являются *исключением* из этого правила.

Цели применения принудительных мер медицинского характера – излечение лиц, к которым применяются принудительные меры медицинского характера, или улучшение их психического состояния, а также предупреждение совершения ими новых деяний, предусмотренных статьями Особенной части УК РФ (ст. 98 УК РФ).

Цели применения принудительных мер медицинского характера отличаются от целей применения наказания и в силу *ст. 98 УК РФ* заключаются в излечении или улучшении психического состояния указанных лиц, а также предупреждении совершения ими новых общественно опасных деяний (*п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 07.04.2011 N 6 «О практике применения судами принудительных мер медицинского характера»*).

Виды принудительных мер медицинского характера:

– *Предусмотренные гл. 15 УК РФ (ч. 1 ст. 99 УК РФ):*

– *Принудительное наблюдение и лечение у врача-психиатра в амбулаторных условиях (ст. 100 УК РФ).* Может быть назначено, если лицо по своему психическому состоянию не нуждается в помещении в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях.

– *Принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, общего типа (ч. 2 ст. 101 УК РФ).* Может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию нуждается в лечении и наблюдении в стационарных условиях, но не требует интенсивного наблюдения.

– *Принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, специализированного типа (ч. 3 ст. 101 УК РФ).* Может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию требует постоянного наблюдения.

– *Принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, специализированного типа с*

интенсивным наблюдением (ч. 4 ст. 101 УК РФ). Может быть назначено лицу, которое по своему психическому состоянию представляет особую опасность для себя или других лиц и требует постоянного и интенсивного наблюдения.

– *Предусмотренные Законом РФ «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при её оказании» от 02.07.1992 N 3185-1.*

Критерии наличия основания применения принудительных мер медицинского характера:

– *медицинский* (наличие у лица психического расстройства и необходимость в его лечении);

– *юридический* (совершение лицом общественно опасного деяния, содержащего признаки конкретного преступления).

Лица, которым судом могут быть назначены принудительные меры медицинского характера (ч. 1 ст. 97 УК РФ):

– *лица, совершившие деяния, предусмотренные статьями Особенной части УК РФ, в состоянии невменяемости;*

– *лица, у которых после совершения преступления наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение или исполнение наказания;*

– *лица, совершившие преступление и страдающие психическими расстройствами, не исключающими вменяемости;*

– *лица, совершившие в возрасте старше 18 лет преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, и страдающие расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости.*

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

Об опасности лица для себя или других лиц либо о возможности причинения этим лицом иного существенного вреда могут свидетельствовать характер психического расстройства, подтверждённого выводами судебно-психиатрической экспертизы, его склонность в связи с этим к совершению насильственных действий в отношении других лиц или к причинению вреда самому себе, к совершению иных общественно опасных действий (изъятию чужого имущества, поджогов, уничтожению или повреждению имущества иными способами и др.), а также *физическое состояние* такого лица, с учётом которого оценивается возможность реализации им своих общественно опасных намерений (*п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 07.04.2011 N 6 «О практике применения судами принудительных мер медицинского характера»*).

В отношении лиц, которым могут быть назначены принудительные меры медицинского характера (кроме лиц, совершивших в возрасте старше 18 лет преступление против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцатилетнего возраста, и страдающие расстройством сексуального предпочтения (педофилией), не исключающим вменяемости) и не представляющих опасности по своему психическому состоянию, суд может передать необходимые материалы в федеральный орган исполнительной власти в сфере здравоохранения или орган исполнительной власти субъекта РФ в сфере здравоохранения для решения вопроса о лечении указанных лиц в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь, или направлении указанных лиц в стационарные учреждения социального обслуживания для лиц, страдающих психическими расстройствами, в порядке, установленном законодательством в сфере охраны здоровья (ч. 4 ст. 97 УК РФ).

Порядок исполнения принудительных мер медицинского характера определяется УИК РФ, Законом РФ «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при её оказании» от 02.07.1992 N 3185-1 и иными федеральными законами (ч. 3 ст. 97 УК РФ).

Отграничение принудительных мер медицинского характера от наказания	
Принудительные меры медицинского характера	Наказание
<i>меры государственного принуждения</i>	
<i>назначение только по решению суда</i>	
<i>назначение определением суда</i>	<i>назначение приговором суда</i>
<i>основание назначения – совокупность медицинского и юридического критериев</i>	<i>основание назначения – совершение деяния, содержащего всех признаки состава преступления</i>
<i>цель – излечение или улучшение психического состояния лиц, а также предупреждение совершения ими новых деяний, предусмотренных УК РФ</i>	<i>цель – восстановление социальной справедливости, а также исправление осуждённого и предупреждение совершения новых преступлений</i>
<i>отсутствие судимости</i>	<i>влечение судимости</i>
<i>бессрочный характер</i>	<i>срочный характер</i>
<i>зависимость вида и срока от медицинского состояния лица</i>	<i>зависимость вида и срока (размера) от тяжести совершённого деяния</i>

Отграничение принудительных мер медицинского характера, предусмотренных УК РФ, от принудительных мер медицинского характера, предусмотренных <i>Законом РФ «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при её оказании» от 02.07.1992 N 3185-1</i>	
<i>УК РФ</i>	<i>Закон РФ «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при её оказании» от 02.07.1992 N 3185-1</i>
назначение при наличии заключения судебно-психиатрической экспертизы, удостоверяющего наличие у лица психического заболевания	назначение при достаточных основаниях полагать о наличии у лица психического заболевания
применение в связи с совершением лицом общественно опасного деяния	применение по медицинским показаниям
назначение судом	назначение органами здравоохранения

Лицо, которое во время совершения общественно опасного деяния находилось в состоянии невменяемости, не подлежит уголовной ответственности (ч. 1 ст. 21 УК РФ).

Лицо, у которого после совершения преступления наступило психическое расстройство, лишаящее его возможности осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, делающее невозможным назначение или исполнение наказания, освобождается судом от наказания либо от дальнейшего его отбывания (ч. 1 ст. 81 УК РФ), в случае выздоровления оно может подлежать уголовной ответственности и наказанию, если не истекли сроки давности, предусмотренные ст. 78 и 83 УК РФ (п. 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 07.04.2011 N 6 «О практике применения судами принудительных мер медицинского характера»).

В случае излечения лица, у которого психическое расстройство наступило после совершения преступления, при назначении наказания или возобновлении его исполнения время, в течение которого к лицу применялось принудительное лечение в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, засчитывается в срок наказания из расчёта 1 день пребывания в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, за один 1 лишения свободы (ст. 103 УК РФ).

Лицу, совершившему преступление и страдающему психическим расстройством, не исключаяющим вменяемости, но нуждающемуся в лечении психического расстройства, наряду с наказанием суд может назначить принудительную меру медицинского характера в виде амбулаторного принудительного наблюдения и лечения у психиатра (ч. 2 ст. 99 УК РФ). В таком случае принудительные меры медицинского характера исполняются по месту отбывания лишения свободы, а в отношении осуждённых к иным видам наказаний – в медицинских организациях государственной системы

здравоохранения, оказывающих психиатрическую помощь в амбулаторных условиях (ч. 1 ст. 104 УК РФ). При этом время пребывания в медицинских организациях засчитывается в срок отбывания наказания (ч. 3 ст. 104 УК РФ).

§ 2. Конфискация имущества

Конфискация имущества – принудительное безвозмездное изъятие и обращение в собственность государства на основании обвинительного приговора определённого УК РФ имущества (ч. 1 ст. 104.1 УК РФ).

Имущество, подлежащее конфискации (ч. 1 ст. 104.1 УК РФ):

– деньги, ценности и иное имущество, полученное в результате совершения преступлений, указанных в п. «а» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ, или являющиеся предметом незаконного перемещения через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС либо через Государственную границу РФ с государствами – членами Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС, и любые доходы от этого имущества, за исключением имущества и доходов от него, подлежащих возвращению законному владельцу;

– деньги, ценности и иное имущество, в которые имущество, полученное в результате совершения хотя бы одного из преступлений, предусмотренных статьями, указанными в п. «а» ч. 1 ст. 104.1 УК РФ, и доходы от этого имущества были частично или полностью превращены или преобразованы;

– деньги, ценности и иное имущество, используемые или предназначенные для финансирования терроризма, экстремистской деятельности, организованной группы, незаконного вооружённого формирования, преступного сообщества (преступной организации);

– орудия, оборудование или иные средства совершения преступления, принадлежащие обвиняемому.

Если имущество, полученное в результате совершения преступления, и (или) доходы от этого имущества были приобщены к имуществу, приобретённому законным путём, конфискации подлежит та часть этого имущества, которая соответствует стоимости приобщённых имущества и доходов от него (ч. 2 ст. 104.1 УК РФ).

Имущество, переданное осуждённым другому лицу (организации), подлежит конфискации, если лицо, принявшее имущество, знало или должно было знать, что оно получено в результате преступных действий (ч. 3 ст. 104.1 УК РФ).

Если конфискация определённого предмета, входящего в имущество, подлежащее конфискации, на момент принятия судом решения о конфискации данного предмета невозможна вследствие его использования, продажи или по иной причине, суд выносит решение о конфискации денежной суммы, которая соответствует стоимости

данного предмета (**ч. 1 ст. 104.2 УК РФ**). В случае отсутствия либо недостаточности денежных средств, подлежащих конфискации взамен предмета, входящего в имущество, подлежащее конфискации, суд выносит решение о конфискации иного имущества, стоимость которого соответствует стоимости предмета, подлежащего конфискации, либо сопоставима со стоимостью этого предмета, за исключением имущества, на которое в соответствии с гражданским процессуальным законодательством РФ не может быть обращено взыскание.

При решении вопроса о конфискации имущества в первую очередь должен быть решён вопрос о возмещении вреда, причинённого законному владельцу (**ч. 1 ст. 104.3 УК РФ**). При отсутствии у виновного иного имущества, на которое может быть обращено взыскание, кроме имущества, подлежащего конфискации, из его стоимости возмещается вред, причинённый законному владельцу, а оставшаяся часть обращается в доход государства (**ч. 2 ст. 104.3 УК РФ**).

Библиографический список

1. Конституция РФ, принята всенародным голосованием 12.12.1993.
2. Закон РФ «О недрах» от 21.02.1992 N 2395-1.
3. Закон РФ «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при её оказании» от 02.07.1992 N 3185-1.
4. Федеральный закон «О континентальном шельфе РФ» от 30.11.1995 N 187-ФЗ.
5. Гражданский кодекс РФ (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ.
6. Уголовный кодекс РФ от 13.06.1996 N 63-ФЗ.
7. Уголовно-исполнительный кодекс РФ от 08.01.1997 N 1-ФЗ.
8. Воздушный кодекс РФ от 19.03.1997 N 60-ФЗ.
9. Федеральный закон «О внутренних морских водах, территориальном море и прилегающей зоне РФ» от 31.07.1998 N 155-ФЗ.
10. Федеральный закон «Об исключительной экономической зоне РФ» от 17.12.1998 N 191-ФЗ.
11. Уголовно-процессуальный кодекс РФ от 18.12.2001 N 174-ФЗ.
12. Водный кодекс РФ от 03.06.2006 N 74-ФЗ.
13. Федеральный закон «Об административном надзоре за лицами, освобождёнными из мест лишения свободы» от 06.04.2011 N 64-ФЗ
14. Указ Президента РФ от 28.12.2001 N 1500 «О комиссиях по вопросам помилования на территориях субъектов РФ»
15. Постановление Правительства РФ от 06.02.2004 N 54 «О медицинском освидетельствовании осуждённых, представляемых к освобождению от отбывания наказания в связи с болезнью».
16. Постановление Пленума Верховного Суда СССР от 04.03.1929 «Об условиях применения давности и амнистии к длящимся и продолжаемым преступлениям».
17. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.01.1997 N 1 «О практике применения судами законодательства об ответственности за бандитизм».
18. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.01.1999 N 1 «О судебной практике по делам об убийстве».
19. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2002 N 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое».
20. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10.10.2003 N 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров РФ».
21. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.04.2009 N 8 «О судебной практике условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания».
22. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10.06.2010 N 12 «О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участия в нём (ней)».

23. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 N 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних».

24. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 07.04.2011 N 6 «О практике применения судами принудительных мер медицинского характера».

25. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 N 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление».

26. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.06.2013 N 19 «О применении судами законодательства, регламентирующего основания и порядок освобождения от уголовной ответственности».

27. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2014 N 9 «О практике назначения и изменения судами видов исправительных учреждений».

28. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 N 58 «О практике назначения судами РФ уголовного наказания».

29. Савельев Д. В. Соучастие в преступлении. Преступная группа: учебное пособие. – Екатеринбург, УрГЮА, 2007.

30. Уголовное право. Общая часть: учебник / отв. ред. И. Я. Козаченко. – 5-е изд., перераб. и доп. – М.: Норма : ИНФРА-М, 2013.

Уголовное право
(Общая часть)
Курс лекций
Первое издание

Издательство «ГЫК»
620034, Екатеринбург, ул. Колмогорова, 52

Подписано в печать 05.06.2017